Федеральное государственное казенное образовательное учреждение высшего образования «Уральский юридический институт Министерства внутренних дел Российской Федерации»

Кафедра уголовного процесса

А. А. Давлетов

УГОЛОВНОЕ СУДОПРОИЗВОДСТВО РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Учебное пособие

Екатеринбург
2022

ББК 67.410.2
Д134

Давлетов А. А.

Д134 **Уголовное судопроизводство Российской Федерации:** ***учебное пособие*** / А. А. Давлетов. – Екатеринбург: Уральский юридический институт МВД России, 2022. – 348 с.

ISBN 978-5-88437-849-0

Автор:

Давлетов Ахтям Ахатович – доктор юридических наук, профессор, Почетный адвокат России. Профессор кафедр уголовного процесса Уральского государственного юридического университета имени В. Ф. Яковлева, Уральского юридического института МВД России, Гуманитарного университета (г. Екатеринбург)

Рецензенты: **Д. Н. Рудов,** заместитель начальника кафедры уголовного процесса Белгородского юридического института МВД России имени И. Д. Путилина, кандидат юридических наук, доцент

Е. А. Семенов, профессор кафедры уголовного процесса Орловского юридического института МВД России имени В. В. Лукьянова, кандидат юридических наук

В учебном пособии учтены последние изменения уголовно-процессуального законодательства, дан анализ современной судебной и правоприменительной практики.

Издание предназначено для профессорско-преподавательского состава, курсантов и слушателей образовательных организаций системы МВД России, обучающихся по специальностям 40.05.01 Правовое обеспечение национальной безопасности, 40.05.02 Правоохранительная деятельность, 38.05.01 Экономическая безопасность, направлению подготовки 40.03.01 Юриспруденция.

Обсуждено на заседании кафедры уголовного процесса УрЮИ МВД России (протокол № 1 от 12 января 2022 г.).

Рекомендовано к использованию в образовательном процессе методическим советом УрЮИ МВД России (протокол № 6 от 7 февраля 2022 г.).

ISBN 978-5-88437-849-0 ББК 67.410.2

© А. А Давлетов, 2022
© Уральский юридический институт МВД России, 2022

Содержание

ВВЕДЕНИЕ *4*
РАЗДЕЛ I. ОБЩАЯ ЧАСТЬ *8*
ТЕМА 1. Понятие, целеполагание и система уголовного судопроизводства *8*
§ 1. Понятие уголовного судопроизводства. Общая характеристика уголовно-процессуальной деятельности *8*
§ 2. Назначение, цель и задачи уголовного судопроизводства *10*
§ 3. Система современного российского уголовного судопроизводства *13*
ТЕМА 2. Нормативная основа уголовного судопроизводства *20*
§ 1. Общая характеристика уголовно-процессуального права *20*
§ 2. Источники уголовно-процессуального права *21*
§ 3. Уголовно-процессуальный закон *25*
§ 4. Действие уголовно-процессуального закона в пространстве, во времени и по кругу лиц *25*
ТЕМА 3. Основные уголовно-процессуальные понятия *27*
§ 1. Уголовно-процессуальные функции *27*
§ 2. Уголовно-процессуальные гарантии *31*
§ 3. Уголовно-процессуальная форма *33*
ТЕМА 4. Принципы уголовного судопроизводства *38*
§ 1. Понятие, значение и система принципов уголовного судопроизводства *38*
§ 2. Общая характеристика принципов, закрепленных в главе второй УПК РФ *40*
ТЕМА 5. Участники уголовного судопроизводства *47*
§ 1. Понятие и классификация участников уголовного судопроизводства *47*
§ 2. Суд, его правомочия *49*
§ 3. Участники со стороны обвинения *50*
§ 4. Участники со стороны защиты *64*
§ 5. Иные участники уголовного судопроизводства *76*
§ 6. Отводы *84*
ТЕМА 6. Доказательства и доказывание в уголовном судопроизводстве *86*
§ 1. Методологические основы доказывания *86*
§ 2. Понятие и юридические свойства доказательств *88*
§ 3. Цель, предмет и пределы доказывания *89*
§ 4. Виды доказательств и их классификация *91*
§ 5. Понятие и содержание процесса доказывания *93*
§ 6. Общая характеристика отдельных видов доказательств *97*
ТЕМА 7. Меры процессуального принуждения *113*
§ 1. Понятие, значение и система мер процессуального принуждения *113*
§ 2. Процессуальное задержание лица, подозреваемого в совершении преступления *115*
§ 3. Понятие, система и общая характеристика мер пресечения *118*
§ 4. Иные меры процессуального принуждения *124*
ТЕМА 8. Ходатайства и жалобы *128*

§ 1. Понятие ходатайства. Порядок заявления и разрешения ходатайств ... 128
§ 2. Понятие жалобы. Порядок принесения и рассмотрения жалоб ... 130
ТЕМА 9. Процессуальные документы, сроки и издержки ... 133
§ 1. Понятие процессуальных документов. Их классификация, форма и содержание ... 133
§ 2. Понятие, виды и порядок исчисления процессуальных сроков ... 136
§ 3. Понятие, виды и взыскание процессуальных издержек ... 137
ТЕМА 10. Реабилитация в уголовном судопроизводстве ... 140
§ 1. Сущность реабилитации в уголовном судопроизводстве ... 140
§ 2. Основания и порядок признания права реабилитированного на возмещение вреда ... 141
§ 3. Виды и порядок возмещения вреда по реабилитации ... 143
ТЕМА 11. Гражданский иск в уголовном судопроизводстве ... 145
§ 1. Понятие и значение гражданского иска в уголовном судопроизводстве ... 145
§ 2. Производство по гражданскому иску в уголовном процессе ... 146
РАЗДЕЛ II. ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ ... 149
ДОСУДЕБНОЕ ПРОИЗВОДСТВО ... 149
ТЕМА 12. Стадия возбуждения уголовного дела ... 149
§ 1. Понятие, общая характеристика и значение стадии возбуждения уголовного дела ... 149
§ 2. Поводы и основание для возбуждения уголовного дела ... 153
§ 3. Проверочные действия в стадии возбуждения уголовного дела ... 157
§ 4. Процессуальные решения в стадии возбуждения уголовного дела ... 159
§ 5. Отказ в возбуждении уголовного дела ... 160
СТАДИЯ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ ... 163
ТЕМА 13. Понятие и общие условия предварительного расследования ... 163
§ 1. Понятие, общая характеристика и значение стадии предварительного расследования ... 163
§ 2. Общие условия предварительного расследования ... 167
ТЕМА 14. Следственные действия ... 175
§ 1. Понятие и система следственных действий ... 175
§ 2. Общие правила производства следственных действий ... 177
§ 3. Понятие и характеристика отдельных следственных действий ... 179
ТЕМА 15. Привлечение лица в качестве обвиняемого ... 198
§ 1. Место и роль обвинения в структуре предварительного расследования ... 198
§ 2. Основания и порядок привлечения лица в качестве обвиняемого ... 200
§ 3. Предъявление обвинения и допрос обвиняемого ... 201
§ 4. Корректировка обвинения ... 203
ТЕМА 16. Применение мер пресечения в стадии предварительного расследования ... 204
§ 1. Порядок избрания следователем меры пресечения ... 204
§ 2. Порядок применения мер пресечения в стадии предварительного расследования ... 206
ТЕМА 17. Приостановление, возобновление и прекращение предварительного расследования ... 212

§ 1. Основания и порядок приостановления предварительного расследования 212
§ 2. Возобновление приостановленного предварительного расследования ... 214
§ 3. Основания и порядок прекращения предварительного расследования ... 215
ТЕМА 18. Дознание как форма предварительного расследования 217
§ 1. Понятие, назначение и виды дознания 217
§ 2. Производство дознания в общем порядке 218
§ 3. Особенности сокращенного дознания 220
ТЕМА 19. Окончание предварительного расследования с направлением уголовного дела в суд 225
§ 1. Формы окончания предварительного расследования с направлением уголовного дела в суд 225
§ 2. Порядок окончания предварительного следствия с составлением обвинительного заключения 226
§ 3. Особенности окончания дознания с составлением обвинительного акта (обвинительного постановления) 229
§ 4. Действия и решения прокурора по уголовному делу, поступившему с обвинительным заключением либо обвинительным актом (обвинительным постановлением) 230
ТЕМА 20. Взаимодействие следователя с органами дознания 232
§ 1. Понятие и задачи взаимодействия следователя с органами дознания 232
§ 2. Оперативно-розыскная деятельность как основное направление взаимодействия следователя с органами дознания 234
§ 3. Процессуальные формы взаимодействия следователя с органами дознания 236
СУДЕБНОЕ ПРОИЗВОДСТВО 240
ТЕМА 21. Стадия назначения судебного разбирательства 240
§ 1. Понятие и общая характеристика стадии назначения судебного разбирательства 240
§ 2. Подсудность уголовных дел 242
§ 3. Основания и порядок проведения предварительного слушания 243
§ 4. Назначение судебного разбирательства 247
ТЕМА 22. Стадия судебного разбирательства 249
§ 1. Понятие, значение, общая характеристика стадии судебного разбирательства 249
§ 2. Общие условия судебного разбирательства 252
§ 3. Порядок судебного разбирательства 258
ТЕМА 23. Особые судебные производства 274
§ 1. Особенности судебного производства при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением 276
§ 2. Особенности производства при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве 278
§ 3. Особенности производства у мирового судьи 282
§ 4. Особенности производства в суде с участием присяжных заседателей ... 285
ТЕМА 24. Производство в суде второй инстанции 291
§ 1. Понятие и общая характеристика производства в суде второй инстанции .. 291

§ 2. Порядок обжалования судебных решений, не вступивших в законную силу ***292***
§ 3. Особенности апелляционного рассмотрения уголовных дел ***294***
ТЕМА 25. Производство в стадии исполнения приговора ***298***
§ 1. Понятие и общая характеристика стадии исполнения приговора ***298***
§ 2. Порядок обращения приговора к исполнению ***300***
§ 3. Основания и порядок разрешения вопросов, связанных с исполнением приговора ***300***
ТЕМА 26. Стадия кассационного и надзорного производства ***302***
§ 1. Понятие и общая характеристика стадии кассационного и надзорного производства ***302***
§ 2. Основания и порядок кассационного и надзорного обжалования судебных решений ***304***
§ 3. Порядок рассмотрения и разрешения жалоб судом кассационной и надзорной инстанций ***305***
ТЕМА 27. Стадия возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств ***308***
§ 1. Понятие и общая характеристика стадии возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств ***308***
§ 2. Новые и вновь открывшиеся обстоятельства как основания возобновления производства по уголовному делу ***310***
§ 3. Процессуальный порядок возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств ***311***
ТЕМА 28. Особенности производства по отдельным категориям уголовных дел ***313***
§ 1. Производство по уголовным делам в отношении несовершеннолетних ***313***
§ 2. Производство о применении принудительных мер медицинского характера ***316***
§ 3. Производство при освобождении лица от уголовной ответственности с назначением судебного штрафа ***320***
§ 4. Производство по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц ***322***
ТЕМА 29. Международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства ***325***
§ 1. Назначение и правовые основы международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства ***325***
§ 2. Запрос о правовой помощи и его исполнение ***326***
§ 3. Выдача лица для уголовного преследования или исполнения приговора ***328***
§ 4. Передача лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого он является ***329***
ЗАКЛЮЧЕНИЕ ***331***
СПИСОК РЕКОМЕНДОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ ***332***

Введение

Уголовный процесс – одна из базовых дисциплин в подготовке квалифицированного юриста. Независимо от специализации и будущей профессии, выпускник юридического вуза должен знать основы уголовно-процессуальной деятельности.

В соответствии со структурой уголовно-процессуального права в уголовном судопроизводстве выделяются **Общая и Особенная части.**

В Общей части излагаются исходные положения: понятие и система уголовного процесса, его принципы, доказательства, меры принуждения и др. Изучение этого раздела дает представление о том, как устроено уголовное судопроизводство, показывая его в «застывшем» виде, в статике. В Особенной части раскрывается сама уголовно-процессуальная деятельность, т. е. судопроизводство предстает в развитии, динамике. Кто и как принимает решение о возбуждении уголовного дела? Каким образом проводится предварительное расследование? Каков порядок вынесения приговора? Как выявляются и исправляются судебные ошибки? На эти и множество других вопросов, возникающих в ходе уголовно-процессуальной деятельности, дает ответы Особенная часть уголовного судопроизводства.

При изучении данной дисциплины **необходимо руководствоваться следующими основными методическими рекомендациями.**

Во-первых, в системном овладении предметом ключевое место занимают лекции. В них не только звучит «живое» слово преподавателя-лектора, но и закладывается система освоения той или иной темы, которая затем закрепляется на семинарских и практических занятиях. Поэтому **посещение студентом лекции является исходным условием успешного изучения дисциплины.**

Во-вторых, на всех занятиях, в том числе и лекциях, необходимо работать с Уголовно-процессуальным кодексом Российской Федерации (УПК РФ), поскольку выработка умения найти в нем соответствующие нормы и уяснить их смысл составляет первостепенную задачу овладения предметом. При этом следует учитывать постоянную изменчивость уголовно-процессуального законодательства. При изучении дисциплины **необходимо использовать УПК РФ в последней редакции,** т. е. со всеми дополнениями и изменениями его норм на данный момент.

В-третьих, для уяснения положений Особенной части уголовного судопроизводства требуется **моделирование конкретных процессуальных действий**. Рассматривая ту или иную ситуацию, надо «привязывать» ее к кабинету следователя, залу судебного заседания, представляя участвующих лиц, их место и роль, последовательность проводимых действий. Кроме того, необходимо знакомиться с **процессуальными документами: постановлениями, определениями, приговорами, протоколами** и т. д., а также составлять их в ходе обучения.

РАЗДЕЛ I. ОБЩАЯ ЧАСТЬ

ТЕМА 1. ПОНЯТИЕ, ЦЕЛЕПОЛАГАНИЕ И СИСТЕМА УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

§ 1. Понятие уголовного судопроизводства. Общая характеристика уголовно-процессуальной деятельности.
§ 2. Назначение, цель и задачи уголовного судопроизводства.
§ 3. Система современного российского уголовного судопроизводства.

§ 1. ПОНЯТИЕ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Преступление как наиболее опасное социальное проявление нарушает спокойную жизнь граждан и ставит под угрозу стабильность существования общества. Поэтому государство борется с преступностью посредством своих специальных органов: дознания, следствия, прокуратуры, правосудия, назначение которых – привлекать виновных в совершении преступлений к уголовной ответственности и подвергать уголовному наказанию. Это крайне сложная и важная работа осуществляется не произвольно, а в строгой процедуре, порядке, получившем название «уголовный процесс» или, что одно и то же, «уголовное судопроизводство».

Понятие «уголовный процесс» имеет четыре значения, что требует их разграничения и правильного использования.

Под уголовным судопроизводством понимается, прежде всего, **уголовно-процессуальная деятельность** государственных органов по возбуждению уголовных дел, их расследованию и судебному рассмотрению. Другими словами, это – следственная и судебная практика; то, что делают в рамках своих должностных правомочий правоприменители: дознаватель, следователь, прокурор, судья, а также иные участвующие лица: обвиняемый, его защитник, потерпевший, эксперт и др.

Уголовный процесс во втором значении выступает в качестве **уголовно-процессуального права,** т. е. совокупности норм (правил поведения людей), регулирующих общественные отношения, возникающие в ходе уголовно-процессуальной деятельности. Субъектом уголовно-процессуального права является законодатель, который принимает законы, образующие эту отрасль права.

Третье значение уголовного судопроизводства – **уголовно-процессуальная наука,** представляющая собой систему учений, взглядов, мнений, точек зрения авторов-исследователей. Проще говоря, это теория уголовного процесса. Она изучает живую уголовно-процессуальную практику, нормы уголовно-процессуального права, историю того и другого, а также уголовное судопроизводство в других странах. Субъектом уголовно-процессуальной науки выступает исследователь, ученый.

И наконец, в четвертых, уголовный процесс есть **учебная дисциплина**, изучаемая во всех учебных заведениях, где готовят юристов. Вся юридическая деятельность стоит на четырех «китах»: гражданском праве, гражданском процессе, уголовном праве и уголовном процессе. Поэтому уголовное судопроизводство является одной из фундаментальных дисциплин подготовки квалифицированного юриста-правоведа. Субъектами уголовного процесса в данном смысле выступают преподаватель и студент, учитель и ученик.

Прослеживается четкая иерархия названных «уголовных процессов». Все начинается с обучения, с учебной дисциплины. При этом задействуется наука как путь овладения предметом. Затем изучается уголовно-процессуальное право с конечной целью – приобрести умения и навыки уголовно-процессуальной деятельности, с тем чтобы применять их в практике возбуждения, расследования и разрешения уголовных дел. Итак, обучение – теория – закон – практика. Таков алгоритм освоения уголовного процесса.

Уголовно-процессуальная деятельность характеризуется специфическими свойствами.

1. Уголовное судопроизводство, прежде всего, есть разновидность государственно-властной деятельности. Это означает, что органы уголовного процесса наделены правомочиями действовать от имени государства и при необходимости применять к человеку, личности меры принуждения: заключение под стражу, залог, привод и т. п.

2. Уголовное судопроизводство осуществляется специальными государственно-должностными субъектами: следователем, дознавателем, прокурором, а также судьей (судом). Деятельность первых именуется уголовным преследованием и представляет собой правоохранительную деятельность, тогда как судья (суд) осуществляет судебную власть. Все эти лица являются правоприменителями, т. к. правомочны принимать юридически значимые решения, обязательные для исполнения всеми, к кому они обращены. В уголовном процессе участвуют и другие лица: обвиняемый, его защитник, потерпевший, свидетель, эксперт и пр. Однако их роль второстепенная, подчиненная правоприменителю, поскольку они не вправе выносить решения, определяющие судьбу дела, а их собственные правомочия во многом зависят от усмотрения «хозяина» дела.

3. Любая человеческая деятельность целенаправленна, целеустремленна. Уголовное судопроизводство имеет свою цель – это защита общества и человека от преступлений, которая достигается посредством решения конкретных задач: привлечения виновного к уголовной ответственности, справедливого его наказания и др. Эта цель и задачи реализуются в обществе только путем уголовно-процессуальной деятельности. Ни один иной орган государства, а тем более частное лицо, не вправе осуществлять уголовное судопроизводство.

4. Весь уголовный процесс от начала до конца регламентирован нормами уголовно-процессуального права, что определяет порядок возбуждения, расследования и рассмотрения уголовных дел. Этот порядок, т. е. последовательность действий, сроки их проведения, виды принимаемых решений, их документальное закрепление и т. д., образует уголовно-процессуальную форму.

Она определяется на уровне федеральных законов, и потому у нас нет уголовно-процессуальных кодексов субъектов РФ: Московского, Башкирского или Сахалинского. Уголовное судопроизводство на всей территории России от Калининграда до Камчатки осуществляется в единой уголовно-процессуальной форме, что исключает произвол и обеспечивает единую законность.

5. Уголовно-процессуальная деятельность, будучи процессом, т. е. движением, состоит из ряда элементов, этапов, частей, образующих в совокупности систему уголовного судопроизводства, в которой выделяют, прежде всего, стадии. Они представляют собой последовательно сменяющие друг друга этажи уголовно-процессуальной деятельности. Поэтому уголовный процесс носит стадийный, восходящий от низших к высшим ступеням, характер.

6. В ходе уголовного процесса участвует множество лиц, которые вступают между собой в правоотношения. Происходит это потому, что каждый субъект имеет собственный правовой статус или процессуальное положение, состоящее из совокупности предусмотренных законом прав и обязанностей. Взаимодействие двух субъектов порождает взаимные права и обязанности, т. е. правоотношения, посредством которых живет и развивается уголовное судопроизводство. Без и вне правоотношений нет уголовно-процессуальной деятельности.

Все изложенное позволяет сформулировать понятие уголовного судопроизводства.

> ***Уголовное судопроизводство – это осуществляемая в установленном законом порядке деятельность органов следствия, дознания, прокуратуры, суда и иных участников по возбуждению, расследованию, разрешению уголовных дел и возникающие в связи с этим правоотношения с целью защиты общества и человека от преступлений.***

§ 2. Назначение, цель и задачи уголовного судопроизводства

Организация любой деятельности начинается с целеполагания, т. е. определения цели и задач. В УПК РСФСР 1960 г., успешно действовавшем 40 лет, была ст. 2. В ней содержались установки, именуемые «задачи уголовного судопроизводства»: быстрое и полное раскрытие преступлений, изобличение лиц, их совершивших, правильное применение закона, справедливое наказание виновных и ряд других.

УПК РФ отказался от такого подхода и вместо задач в ст. 6 Кодекса закрепил «назначение уголовного судопроизводства», которое видится **в защите: а) лиц и организаций, потерпевших от преступлений; б) личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод.** Кроме того, в ч. 2 ст. 6 указано, что назначение уголовного судопроизводства состоит как **в справедливом наказании виновного, так и непривлечении к ответственности и реабилитации невиновного.**

Эти новшества породили острую дискуссию. Многие юристы считают неудачным определение целеполагания уголовного процесса через его назначение, а также формулировки содержащихся в ст. 6 УПК РФ норм.

С этим следует согласиться. Понятия «назначение», «цель», «задачи» характеризуют любой вид человеческой деятельности, однако их смысл и, соответственно, сфера применения различны.

«Назначение» определяет социальную ценность предмета, его способность удовлетворять ту или иную потребность человека и общества. Необходимость уголовно-процессуальной деятельности обусловлена наличием такого социального явления, как преступления. Государство вынуждено противостоять преступности, в частности, посредством уголовного судопроизводства, **назначение которого – защита общества и человека от преступных посягательств**. Но «назначение» ни к чему не обязывает, оно лишь информирует о том, для чего создан уголовный процесс. В самой же деятельности нужны конкретные установки, мобилизующие и организующие правоприменителя. В качестве таковых выступают цель и задачи уголовного судопроизводства. Будучи закрепленными в законе, они становятся целеполаганием уголовного процесса.

Цель уголовно-процессуальной деятельности определяется назначением данной области практики. Поскольку уголовный процесс предназначен для защиты общества и человека от преступлений, то **целью уголовного судопроизводства является осуществление этой защиты по конкретному уголовному делу.**

Если цель одна, то задач несколько. Система задач уголовного процесса обусловлена направленностью двух отраслей права, используемых в уголовном судопроизводстве: материального и процессуального. В последовательности задач первоочередное место занимают **уголовно-правовые.** По любому уголовному делу необходимо, прежде всего, решить вопросы о преступлении и наказании: было ли деяние, кто его совершил, виновен ли он, если виновен, то какого наказания заслуживает. Это – базовые, постоянные и единые задачи, присущие уголовному судопроизводству любой страны, в любой период его развития.

Собственно **уголовно-процессуальные задачи** ставятся законодателем в зависимости от национальных и исторических особенностей уголовного судопроизводства, уровня обеспечения в обществе прав и свобод личности, соотношения публичных и частных начал, связи гражданского иска с уголовным делом, характера устанавливаемой истины и т. д. Эти задачи вторичные, переменные, особенные для уголовного судопроизводства того или иного государства на данном его этапе.

В соответствии с содержанием и логикой уголовно-процессуальной деятельности можно вывести следующую систему задач современного уголовного судопроизводства России.

1. В первую очередь надо решить задачу правильного возбуждения уголовного дела. Любое сообщение о преступлении должно быть проверено, и если деяние имело место, то необходимо начать предварительное расследование, а если преступления не было, то в возбуждении уголовного дела должно быть отказано. Поэтому задача номер один – это **своевременное реагирование на**

каждое сообщение о преступлении путем возбуждения или отказа в возбуждении уголовного дела.

2. С начала предварительного расследования, прежде всего, встает задача **всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств уголовного дела.** Это означает, что следователь, дознаватель, а затем суд должны установить все обстоятельства дела в соответствии с действительностью, т. е. стремиться к объективной истине. Если данная задача не будет реализована, то о законном, обоснованном и справедливом разрешении уголовного дела не может быть и речи.

3. В результате правильного установления обстоятельств уголовного дела решается главный вопрос уголовного судопроизводства – о виновности лица, совершившего преступление, и его наказании. Здесь выступают две взаимосвязанные задачи: **а) привлечения виновного к уголовной ответственности и справедливого наказания; б) непривлечения невиновного к уголовной ответственности, реабилитации каждого, кто необоснованно подвергся уголовному преследованию.**

4. В уголовное дело вовлекается множество физических и юридических лиц: потерпевшие, подозреваемые, обвиняемые, адвокаты, свидетели, эксперты, понятые и др. Для достижения цели уголовно-процессуальной деятельности их права могут существенно ограничиваться посредством привода, подписки о невыезде, заключения под стражу, отстранения от должности и иных мер процессуального принуждения. Конституция РФ гарантирует современный уровень обеспечения прав и свобод личности, исключающий произвол и незаконные репрессии со стороны государственных органов. Согласно ст. 2 Конституции РФ «человек, его права и свободы являются высшей ценностью». Поэтому одной из важнейших задач уголовного судопроизводства является **обеспечение прав, свобод и законных интересов любого лица, вовлеченного в уголовно-процессуальную деятельность.**

5. Органы прокуратуры, следствия, дознания и суд руководствуются публичным (общественным, государственным) интересом и не могут оставлять без внимания обстоятельства, способствующие совершению преступления. Поэтому одной из важных задач уголовного судопроизводства является **выяснение причин и условий совершения преступления и принятие мер к их устранению (ч. 2 ст. 73, ст. 158 УПК РФ).**

6. Преступление причиняет ущерб государству, физическим и юридическим лицам. Потерпевшим наносится физический, материальный ущерб, причиняются моральные страдания. Для восстановления справедливости необходимо не только наказать преступника, но и возместить нанесенный вред. Поэтому органы предварительного расследования и суд обязаны по каждому делу установить «характер и размер вреда, причиненного преступлением» (п. 4 ч. 1 ст. 73 УПК РФ), а также принять меры по обеспечению возмещения вреда (ст. 115, 230 УПК РФ). В данных нормах выражена задача **установления вреда, причиненного преступлением, и принятия мер к его возмещению.** В связи с этим гражданский иск в уголовном процессе рассматривается заодно с

преступлением, а гражданский истец и гражданский ответчик являются участниками уголовного судопроизводства.

7. Уголовно-процессуальная деятельность осуществляется в предусмотренной законом форме, порядке. Указанные выше задачи могут успешно решаться лишь в том случае, если органы уголовного преследования и суд строго следуют законному порядку, поскольку всякое отступление от процессуальной формы негативно сказывается на содержании деятельности. Этот аспект уголовного процесса разрешается задачей **соблюдения установленного законом порядка уголовного судопроизводства.**

Указанные задачи в УПК РФ прямо не сформулированы и не закреплены. Но фактически они стоят перед правоприменителем, т. к. вытекают из действующего уголовно-процессуального права и потому разрешаются по каждому уголовному делу. Их реализация обеспечивает защиту общества и человека от преступлений, что означает достижение цели уголовного судопроизводства. Целеполагание (единство задач и цели) есть программа уголовно-процессуальной деятельности, ее концентрированное выражение. Постановка и реализация данной программы является первоочередным условием эффективной работы всех участников уголовного судопроизводства.

§ 3. Система современного российского уголовного судопроизводства

Уголовный процесс, будучи деятельностью организованной, имеет стройную структуру. Его система состоит из элементов, составных частей. Образно уголовное судопроизводство можно сравнить со зданием, выстроенным из отдельных кирпичей, образующих этажи, имеющим основное строение и ряд пристроек к нему.

Самой мелкой элементарной частицей, «кирпичиком» уголовного судопроизводства является **процессуальное действие – отдельный акт участника судопроизводства, предусмотренный уголовно-процессуальным законом (п. 32 ст. 5 УПК РФ).** Допрос, обыск, заключение под стражу, предъявление обвинения, отвод, ходатайство, жалоба, прекращение дела, оглашение приговора и т. д. – все это отдельные процессуальные действия, которых существует огромное количество. Вся уголовно-процессуальная деятельность состоит из последовательно сменяемых процессуальных действий.

Определенная совокупность процессуальных действий образует относительно автономный этап, именуемый **стадией уголовного судопроизводства.** Стадии – своего рода этажи уголовного процесса, по которым снизу вверх, от начала к концу движется уголовно-процессуальная деятельность.

Часть уголовного процесса может именоваться стадией, если ей присущи четыре свойства. Во-первых, у каждой стадии **свои задачи**, вытекающие из общих задач уголовного судопроизводства. Во-вторых, в каждой стадии участвует строго определенный, неповторимый **круг субъектов**. В-третьих, у каждой стадии **специфический порядок**, процедура, система процессуальных

действий. В-четвертых, каждая стадия завершается определенными, присущими только ей **итоговыми процессуальными решениями**.

Итак, **стадия – это автономная часть уголовного судопроизводства, имеющая свои задачи, особый круг участников, специфический порядок процессуальных действий и собственные итоговые решения.**

В современном уголовном судопроизводстве России восемь стадий: 1) возбуждение уголовного дела; 2) предварительное расследование; 3) назначение судебного разбирательства; 4) судебное разбирательство; 5) производство в суде второй инстанции; 6) исполнение приговора; 7) кассационное и надзорное производство; 8) возобновление дела по новым обстоятельствам.

Следует отметить, что в некоторых источниках речь идет не о восьми, а о девяти стадиях, поскольку кассация и надзор рассматриваются как разные стадии процесса.

Коротко о месте и роли каждой стадии уголовного судопроизводства.

Стадия 1. Возбуждение уголовного дела.

Уголовный процесс начинается с получения и регистрации сообщения о преступлении, приобретающего юридическое значение повода к возбуждению уголовного дела. Каждое сообщение проверяется с целью установления основания для возбуждения уголовного дела, т. е. наличия факта преступления. Если признаки преступления имеются, то принимается решение о возбуждении уголовного дела и начале расследования. Если же факт преступления отсутствует, то выносится решение об отказе в возбуждении уголовного дела. Таким образом, первая стадия служит своеобразным фильтром, через который пропускается информация о преступлении, и определяется, в каких случаях начинать расследование, а в каких этого не делать.

Стадия 2. Предварительное расследование.

С момента возбуждения уголовного дела в работу вступает дознаватель или следователь. Первый проводит дознание по несложным преступлениям, а второй – предварительное следствие, которое предусмотрено по более опасным преступлениям. Поэтому предварительное расследование имеет две формы: дознание и следствие. В них применяются меры процессуального принуждения: задержание, заключение под стражу, привод и т. п., а также производятся следственные действия: допросы, очные ставки, обыски, опознания и др. с целью собирания доказательств.

Если собраны достаточные доказательства виновности лица в совершении преступления, то ему предъявляется обвинение. По окончании следствия или дознания составляется итоговый документ: обвинительное заключение (следователем) или обвинительный акт либо обвинительное постановление (дознавателем) и дело через прокурора направляется в суд для рассмотрения по существу.

Стадия предварительного расследования является одной из главных, т. к. именно в ней устанавливаются (доказываются) событие преступления, лицо, его совершившее, и все иные обстоятельства, необходимые и достаточные для

рассмотрения дела в суде. Однако выводы дознавателя и следователя не окончательны. Их обоснованность проверяет суд. Поэтому дознание и следствие именуется расследованием предварительным.

Стадия 3. Назначение судебного разбирательства.

Суд не может сразу приступить к рассмотрению дела по существу. Возникает ряд вопросов, подлежащих разрешению: о составе суда (единолично судьей или коллегиально судом), о качестве предварительного расследования, о приостановлении дела в связи с болезнью обвиняемого и др. Поэтому между стадией предварительного расследования и стадией судебного разбирательства есть стадия, служащая своего рода тамбуром, где выясняются и устраняются препятствия для рассмотрения дела по существу. В одних случаях все вопросы этой стадии судья решает единолично, без участия сторон, в других проводится специальное судебное заседание, именуемое предварительным слушанием, в котором участвует прокурор, обвиняемый, его защитник и другие участники сторон.

Стадия 4. Судебное разбирательство.

Это центральная стадия уголовного процесса, т. к. в ней подсудимый признается виновным (или невиновным) в совершении преступления и выносится приговор (обвинительный или оправдательный). Здесь проводится судебное следствие, где стороны обвинения и защиты поочередно представляют суду свои доказательства, проходят прения в форме речей сторон по существу предъявленного обвинения, подсудимый произносит последнее слово, после чего суд удаляется в совещательную комнату для постановления приговора. Затем приговор оглашается, и участникам разъясняется право и порядок его обжалования.

Стадия 5. Производство в суде второй инстанции.

В третьей и четвертой стадиях действует суд первой инстанции. Его решения сразу не исполняются, не вступают в законную силу, так как возможны ошибки, которые следует своевременно устранить. Для этого создана специальная стадия, назначение которой – проверка законности и обоснованности приговора и иных решений суда первой инстанции до вступления их в силу. С 2013 г. такая проверка осуществляется в форме апелляции, когда вышестоящий суд, именуемый судом второй инстанции, повторно рассматривает дело с проведением судебного следствия – с допросами, экспертизами и т. д. До этого в нашем уголовном процессе основной формой производства в суде второй инстанции была кассация – проверка вышестоящим судом приговора без проведения судебного следствия путем изучения одних материалов уголовного дела.

Стадия 6. Исполнение приговора.

После вступления приговора в законную силу суд обращает его к исполнению, и осужденный начинает подвергаться тому наказанию, которое ему определено. Нередко при исполнении приговора возникают вопросы, требующие разрешения: об условно-досрочном освобождении, о замене одного вида наказания другим, об освобождении от наказания по болезни и др. Поскольку это

касается приговора, вынесенного судом, то только суд вправе дать на них ответ, изменяя или уточняя первоначальное решение. Такова суть данной стадии, которую правильнее было бы именовать «разрешение вопросов, возникающих при исполнении приговора».

Стадия 7. Кассационное и надзорное производство.

Судебные ошибки не всегда обнаруживаются до вступления приговора в законную силу, т. е. в апелляции. Нередко это происходит значительно позже – при исполнении приговора и даже после его исполнения. Поэтому в уголовно-процессуальной системе любого государства есть процедуры, предназначенные для выявления и устранения ошибок в судебных решениях, вступивших в законную силу. Ранее этот этап именовался стадией надзорного производства. С 2013 г. он называется кассационно-надзорной стадией.

Некоторые авторы рассматривают кассацию и надзор в качестве самостоятельных стадий уголовного процесса. Поскольку в этих процедурах больше общего, чем различий, представляется более обоснованным считать кассационное и надзорное производства единой стадией уголовно-процессуальной деятельности. По жалобе участника уголовного судопроизводства или прокурора вышестоящие суды по одним материалам дела, т. е. без проведения судебного следствия, проверяют правосудность приговора, вступившего в законную силу, и в случае обнаружения ошибки отменяют или изменяют приговор. Если такая проверка осуществляется кассационным судом общей юрисдикции, а также Судебной коллегией Верховного Суда РФ, то это именуется кассацией (п. 14 ст. 5 УПК РФ). Если же проверку судебных решений, вступивших в законную силу, производит Президиум Верховного Суда РФ, то такой порядок называется надзором (п. 16 ст. 5 УПК РФ).

Стадия 8. Возобновление дела по новым обстоятельствам.

Иногда судебное упущение в материалах самого уголовного дела обнаружить невозможно, т. к. причины ошибки лежат за его пределами. Например, приговор вынесен на основе ложных показаний свидетеля или ложного заключения эксперта. В таком случае кассационный и надзорный порядок бессильны, в связи с чем в уголовном процессе предусмотрена последняя – восьмая стадия. В ней, так же как и в кассационно-надзорном производстве, выявляются и исправляются ошибки приговора, вступившего в законную силу, но делается это в более усложненной процедуре – путем проведения расследования порочного факта и последующего рассмотрения итогов такого расследования в вышестоящем суде. В результате этот суд отменяет приговор либо оставляет его в силе.

Такова система стадий современного российского уголовного процесса. В ней ясно прослеживается логика разумной человеческой деятельности. Эта система выработана столетиями уголовно-процессуальной практики как оптимально необходимое движение дела от «этажа к этажу» уголовного судопроизводства, обеспечивающее условия для вынесения законных, обоснованных и справедливых процессуальных решений.

Стадии, в свою очередь, образуют **две части**, из которых складывается весь уголовный процесс: а) **досудебное производство**, состоящее из первых двух стадий – возбуждения уголовного дела и предварительного расследования и б) **судебное производство**, к которому относятся остальные шесть стадий с третьей по восьмую.

В системе стадий выделяют **обычные и исключительные стадии.** К обычным относятся первые шесть стадий, а седьмая и восьмая именуются исключительными, т. к. они применяются в том случае, если ставится под сомнение законность и обоснованность приговора или иного судебного решения, уже вступившего в законную силу, т. е. исполняемого или уже исполненного. Сам такой факт делает судопроизводство из ряда вон выходящим, т. е. исключительным.

Также выделяется **центральная стадия – судебное разбирательство**, так как в ней решаются главные вопросы: о виновности лица, его наказании, и выносится приговор. Предшествующие судебному разбирательству три стадии именуются **подготовительными**, а последующие четыре – **контрольно-исполнительными.**

И наконец, в системе уголовного судопроизводства следует различать **общее и особые производства**. Их понимание связано с вопросом, известным в науке как **«проблема единства и дифференциации уголовно-процессуальной формы»**. Ее суть такова. Одни юристы считают, что порядок уголовного судопроизводства должен быть одинаковым, т. е. единым для всех уголовных дел. Другие утверждают, что жизнь многообразна и потому наряду с общим порядком надо предусмотреть ряд дифференцированных процедур: упрощенных или, наоборот, еще более усложненных в зависимости от тяжести преступления, особенностей его субъекта, сложности уголовного дела и т. д.

УПК РФ пошел по второму пути и в настоящее время предусматривает восемь особых производств: четыре **судебных** и три **субъектных,** а также (с 2016 года) **прекращение уголовного дела с назначением судебного штрафа**.

Судебные особые производства урегулированы в X–XII разделах УПК РФ. **Первое** называется «Особый порядок принятия судебного решения при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением» (глава 40, ст. 314–317 УПК). Если обвиняемый признает себя виновным в совершении преступления небольшой или средней тяжести, то он вправе ходатайствовать о применении данного производства. Требуется также согласие потерпевшего и прокурора. В таком случае в судебном заседании не исследуются доказательства преступления и виновности лица, суд выносит обвинительный приговор, однако наказание не может превышать 2/3 максимального срока наказания, предусмотренного данной статьей уголовного закона.

Второе особое судебное производство введено в УПК РФ в 2009 году в гл. 40.1 под названием «Особый порядок принятия судебного решения при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве» (ст. 317.1–317.9 УПК РФ). Согласно п. 61 ст. 5 УПК РФ «досудебное соглашение о сотрудничестве – соглашение между сторонами обвинения и защиты, в котором указанные сто-

роны согласовывают условия ответственности подозреваемого или обвиняемого в зависимости от его действий после возбуждения уголовного дела или предъявления обвинения».

Данное производство направлено на борьбу с организованной и групповой преступностью. При готовности обвиняемого сообщить следствию о совершенных не только им, но и иными лицами преступлениях, изобличить соучастников, выдать похищенное имущество, между ним и органами расследования заключается договор – соглашение о сотрудничестве. Если обвиняемый выполнил свои обязательства, то ему судом назначается значительно более мягкое наказание, чем предусмотренное статьями УК РФ, вплоть до условного осуждения и освобождения от наказания.

Третья специфическая судебная процедура именуется «Особенности производства у мирового судьи» (гл. 41, ст. 318–323 УПК РФ). В судебной системе России наряду с федеральными судами есть мировые суды, к компетенции (подсудности) которых отнесены несложные уголовные дела. Мировые судьи в упрощенной процедуре рассматривают так называемые дела частного обвинения, а также в обычном порядке нетяжкие дела публичного обвинения.

Четвертое особое производство – это суд с участием присяжных заседателей (гл. 42, ст. 324–353 УПК РФ). Данная процедура значительно сложнее общего порядка. Присяжные (представители народа) решают по совести вопрос факта – виновности подсудимого – и могут оправдать его. Если же присяжные признают вину подсудимого доказанной, то в дело вступает профессиональный судья и решает вопрос права – по какой статье УК следует квалифицировать действия подсудимого и какому наказанию его подвергнуть.

После вступления в силу Федерального закона от 23 июня 2016 г. № 190-ФЗ «О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации в связи с расширением применения института присяжных заседателей» институт присяжных заседателей претерпел изменения. С 2018 г. в судах субъекта РФ (областных и ему соответствующих) участвуют не двенадцать присяжных заседателей, а восемь. Кроме того, наряду с судами областного уровня уголовные дела с участием присяжных заседателей рассматриваются и в районных судах с привлечением шести присяжных.

Субъектные особые производства предусмотрены XVI–XVII разделами УПК РФ. Здесь три специфические процедуры, связанные с особенностями уголовно преследуемого лица (субъекта преступления), а также производство по прекращению уголовного дела с назначением судебного штрафа.

Первое – производство по уголовным делам в отношении несовершеннолетних (гл. 50, ст. 420–432 УПК РФ). Этот порядок определяется несовершеннолетним возрастом обвиняемого, относится к усложненным процедурам и направлен на более полное обеспечение прав, свобод и законных интересов лица, хотя и достигшего возраста уголовной ответственности (14 или 16 лет), однако не достигшего совершеннолетия (18 лет).

Второе производство именуется «производство о применении принудительных мер медицинского характера» (гл. 51, ст. 433–446 УПК РФ). Если ли-

цо в момент совершения преступления было невменяемым либо оно совершило преступление во вменяемом состоянии, но затем психически заболело, то привлекать его к уголовной ответственности в общем порядке нельзя и потому применяется данная процедура. Она также носит более усложненный, чем общее производство, характер и предназначена для разрешения уголовного дела с таким специфическим субъектом.

В главе 52 (ст. 447–452 УПК РФ) предусмотрено **третье** особое субъектное производство. Оно применяется в отношении отдельных категорий лиц, обладающих служебным иммунитетом: депутатов органов государственной власти, судей, прокуроров, следователей, адвокатов и др. Возбуждение уголовного дела в отношении этих субъектов, их задержание, заключение под стражу и ряд других процессуальных действий осуществляется в особом порядке, предусматривающем дополнительные гарантии неприкосновенности личности этой категории лиц.

Федеральным законом от 3 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» УПК РФ дополнен главой 51.1, регламентирующей **производство по прекращению уголовного дела с назначением судебного штрафа** (ст. 76.2 УК РФ, ст. 25.1, ст. 446.1–446.5 УПК РФ). Лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, может быть освобождено от уголовной ответственности по решению суда с назначением штрафа, если возместило ущерб или иным образом загладило причинённый преступлением вред.

Все эти особые производства можно отнести к двум группам: **а) усложненные; б) упрощенные.** Первыми являются три субъектных производства, а также суд с участием присяжных. В них процессуальная деятельность сложнее и объемнее, чем в общем порядке. Во всех иных особых производствах обычная процедура в той или иной степени сокращается, уменьшается.

Контрольные вопросы

1. В каких значениях используется понятие «уголовный процесс»? Какое из них главное?
2. Каково соотношение понятий «уголовный процесс» и «уголовное судопроизводство»?
3. Обозначьте свойства уголовно-процессуальной деятельности.
4. Каково понятие уголовно-процессуальной деятельности?
5. Каково назначение уголовного судопроизводства?
6. Назовите цель и задачи уголовного судопроизводства.
7. Каково понятие уголовно-процессуального действия?
8. Из каких элементов состоит уголовно-процессуальная деятельность?
9. По каким признакам характеризуется стадия уголовного судопроизводства?
10. Назовите количество и систему стадий уголовного процесса.
11. Каково понятие и назначение «особого производства» в уголовном процессе?
12. Перечислите виды особых производств в современном уголовном процессе России.

ТЕМА 2. НОРМАТИВНАЯ ОСНОВА УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

§ 1. Общая характеристика уголовно-процессуального права.
§ 2. Источники уголовно-процессуального права.
§ 3. Уголовно-процессуальный закон.
§ 4. Действие уголовно-процессуального закона в пространстве, во времени и по кругу лиц.

Эта тема в учебниках именуется по-разному: «Уголовно-процессуальное право», «Уголовно-процессуальный закон», «Источники уголовно-процессуального права». Каждое из этих названий отражает тот или иной аспект нормативной основы уголовного судопроизводства, т. е. той системы юридических актов, которая регламентирует уголовно-процессуальную деятельность.

§ 1. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА

Уголовно-процессуальное право – это система (совокупность) закрепленных в законе норм, регулирующих деятельность физических и юридических лиц, участвующих в возбуждении, расследовании и разрешении уголовных дел.

Известно, что каждая отрасль права имеет собственный предмет и метод регулирования. **Предметом уголовно-процессуального права** выступают те общественные отношения, которые возникают между людьми в ходе уголовно-процессуальной деятельности. Если предмет отвечает на вопрос «что?», то метод – «как?», т. е. какими способами законодатель регулирует данные общественные отношения. Праву вообще известны два метода: императивный – обязывающий субъекта действовать так, а не иначе, и диспозитивный, выражающий свободу субъекта в распоряжении своими правами.

Императивный метод – основной для правоприменителей. Следователь, дознаватель, прокурор, суд действуют не по своему личному усмотрению, а так, как это предусмотрено законом. Например, при наличии указанных в УПК РФ оснований следователь обязан возбудить уголовное дело, прокурор обязан утвердить обвинительное заключение, суд обязан вынести приговор. Но в деятельности правоприменителей есть место диспозитивному методу, когда та или иная ситуация имеет варианты решения. Так, при наличии предусмотренных законом условий суд может прекратить уголовное дело с назначением судебного штрафа, а может отказать в этом и вынести приговор.

Иные участники процесса (неправоприменители) в основном руководствуются диспозитивным методом, распоряжаясь предоставленными им правами по своему усмотрению. Например, обвиняемый может защищаться сам, а может привлечь адвоката-защитника.

Уголовно-процессуальное право представляет собой сложную, но строго организованную систему. В ней надо различать: а) **части**; б) **институты**; в) **нормы**.

В уголовно-процессуальном праве **две части: общая и особенная**. Первую образуют основополагающие нормы, действие которых распространяется на все уголовное судопроизводство: принципы, статус участников, доказательства, меры принуждения и т. д. Особенная часть уголовно-процессуального права состоит из норм, регламентирующих саму уголовно-процессуальную деятельность в стадиях и особых производствах.

Институт – это некоторая совокупность норм, регулирующих однородную группу общественных отношений и образующих относительно автономную часть права. Проще говоря, институты представляют собой блоки, крупные элементы права. Среди них, в первую очередь, выделяются институт доказательств, институт уголовного преследования, институт защиты, институт мер процессуального принуждения, институт реабилитации, институт гражданского иска. Называют менее масштабные институты: прекращения дела, приостановления дела, отводов, ходатайств и др.

И наконец, в системе уголовно-процессуального права имеется своя «элементарная частица» или «кирпичик». Это – **уголовно-процессуальная норма** как отдельное правило поведения субъектов правоотношения. Таких правил в уголовно-процессуальном праве неисчислимое множество. Следует различать структурные элементы уголовно-процессуальной нормы: гипотезу, диспозицию, санкцию, а также виды норм: дозволения (управомачивающие), предписания (обязывающие), запреты (запрещающие).

§ 2. Источники уголовно-процессуального права

Понятие источников появилось в юридической науке потому, что нормы права закрепляются не в одном, а нескольких актах, например, не только в УПК, но и Конституции страны. Поэтому возникла необходимость объединения таких актов под общим названием.

Источниками уголовно-процессуального права являются: 1) Конституция РФ; 2) УПК РФ; 3) иные законы РФ; 4) международные нормы и принципы.

1. Конституция РФ 1993 г. как основной закон государства закрепляет фундаментальные, базовые положения государственного устройства и статуса личности. Среди этих положений имеется ряд норм, непосредственно связанных с уголовным судопроизводством. Так, ст. 48 Конституции РФ содержит один из важнейших постулатов правового общества – право каждого на адвокатскую помощь. В ст. 51 Конституции гарантировано право человека не свидетельствовать против себя и своих близких. В ч. 3 ст. 123 Конституции РФ указано, что «судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон».

Значение конституционных положений состоит в том, что, *во-первых, они служат фундаментом формирования отраслевого законодательства.* Разрабатывая Уголовно-процессуальный кодекс РФ, его авторы брали нормы Конституции РФ в качестве исходных требований и реализовывали их в ряде уголовно-процессуальных норм. Поэтому в УПК РФ мы находим иные, чем в

УПК советского времени, правила участия адвоката, правомочия свидетеля, элементы состязательной организации судопроизводства и т. д.

Значение конституционных требований, *во-вторых, заключается в их приоритетном характере перед отраслевым законодательством.* «Закон и иные правовые акты, – сказано в ч. 1 ст. 15 Конституции РФ, – не должны противоречить Конституции РФ». Если обнаруживается несоответствие норм УПК положениям Конституции РФ, то такие нормы подлежат отмене. Именно в этом состоит одно из направлений деятельности Конституционного Суда РФ, который своими решениями существенно корректирует действующий УПК РФ.

И наконец, *в-третьих, значение конституционных требований в том, что они имеют характер прямого действия* (ч. 1 ст. 15 Конституции РФ). Это означает, что если в УПК РФ имеется пробел в регламентации той или иной ситуации, а на конституционном уровне есть соответствующая норма, то она подлежит непосредственному применению по уголовному делу. Например, в УПК РФ не сказано, что свидетель при опознании может пригласить адвоката. Однако по смыслу ст. 48 Конституции РФ каждый имеет право на получение квалифицированной юридической помощи, и потому адвокат свидетеля допускается к участию в опознании.

2. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации. Действующий УПК РФ был принят в декабре 2001 г. и вступил в действие с 1 июля 2002 г. Он сменил последний советский УПК РСФСР 1960 г.

Уголовно-процессуальный кодекс – основной источник уголовно-процессуального права, т. к. он непосредственно регулирует уголовно-процессуальную деятельность во всех ее процессуальных действиях, стадиях и производствах. Количество и детализация уголовно-процессуальных норм таковы, что УПК фактически служит инструкцией, руководством к действию для всех участников уголовного судопроизводства.

Структура УПК РФ традиционно состоит из **Общей и Особенной частей.** В первую входят основные положения, имеющие универсальный характер, и распространяющиеся на всю уголовно-процессуальную деятельность (ст. 1–139 Кодекса). В Особенной части расположены статьи, регламентирующие досудебное производство (ст. 140–226), судебное производство (ст. 227–419), особые производства (ст. 420–452) и порядок международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства (ст. 453–473 Кодекса).

Характеризуя УПК РФ, следует выделять его достоинства и недостатки. Самое главное новшество – это попытка закрепить в Кодексе состязательную форму (тип) уголовного судопроизводства взамен советского, который относился к розыскному (инквизиционному) типу уголовного процесса. Для этого проведено размежевание уголовно-процессуальных функций: обвинения, защиты и разрешения дела. Участники уголовного процесса разделены на стороны. Суд освобожден от ряда правомочий, характерных для органа уголовного преследования. Введен институт исключения доказательств. Упразднен институт возвращения судом уголовного дела для устранения неполноты расследования и т. д.

Однако следует признать, что идея реконструкции всего отечественного уголовного судопроизводства на состязательный лад не удалась. Досудебное производство (стадии возбуждения уголовного дела и предварительного расследования) состязательную форму не приобрело, т. к. суд обязательным и постоянным участником этой части не стал, а следователь, дознаватель сохранили положение полновластного «хозяина» дела. В судебных же стадиях состязательность получила более четкие очертания, став основной формой осуществления правосудия.

Бесспорным достоинством УПК РФ является значительное усиление гарантий прав, свобод и законных интересов личности. Заметно расширились правомочия подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, гражданского истца. Возросла роль адвоката в оказании юридической помощи участникам процесса. Усилился судебный контроль за ограничением органами уголовного преследования конституционных прав и свобод граждан. Получила правовую регламентацию реабилитация лиц, подвергавшихся незаконному уголовному преследованию.

Несовершенство УПК РФ проявляется в том, что за годы его действия в него внесено огромное количество изменений. Корректировка Кодекса направлена на приведение его положений в соответствие с реалиями уголовно-процессуальной практики. Однако в этом не прослеживается та концепция, та система организации уголовно-процессуальной деятельности, которая отражала бы необходимый для нашей страны на современном этапе ее развития тип уголовного судопроизводства, модель его обустройства. Все это существенно осложняет освоение уголовного процесса студентами, учащимися. Нередко вместо конкретных положений закона и ясных указаний о том, как действовать, обучающимся приходится разбираться в теоретических проблемах и конструкциях. В результате возрастает разрыв между теорией и практикой, между тем, чему учили в аудитории, и тем, что и как следует делать в «живой» уголовно-процессуальной деятельности.

3. Иные федеральные законы. Кроме Конституции РФ и УПК РФ уголовно-процессуальные нормы содержатся в ряде иных Федеральных законов: «О статусе судей в Российской Федерации», «О судебной системе Российской Федерации», «О прокуратуре Российской Федерации», «О полиции», «Об оперативно-розыскной деятельности», «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений» и др.

4. Международные нормы и принципы. Согласно ч. 3 ст. 1 УПК РФ общепризнанные нормы и принципы международного права являются составной частью законодательства Российской Федерации, регулирующего уголовное судопроизводство. Такое положение впервые появилось в отечественном Уголовно-процессуальном кодексе. Это свидетельствует о стремлении нашего государства идти по пути международных стандартов с приоритетной защитой прав, свобод и законных интересов человека и гражданина.

Известно большое количество актов международного права, относящихся к уголовному судопроизводству. Наиболее значимыми являются: 1) Всеобщая

декларация прав человека (1948 г.); 2) Европейская конвенция о защите прав и основных свобод (1950 г.); 3) Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 г.); 4) Основные принципы независимости суда (1985 г.); 5) Свод принципов защиты всех лиц, подвергнутых задержанию или заключению в какой бы то ни было форме (1988 г.); 6) Основные положения о роли адвокатов (1990 г.) и др.

Все эти документы содержат принципы деятельности должностных лиц, осуществляющих уголовное судопроизводство, а также нормы, определяющие права и свободы человека, оказавшегося в сфере уголовного процесса. Из этих положений должен исходить национальный законодатель, формирующий уголовно-процессуальное право своей страны. По смыслу требования ч. 3 ст. 1 УПК РФ данными нормами должен руководствоваться и правоприменитель: следователь, дознаватель, прокурор, судья при расследовании и рассмотрении конкретных уголовных дел. Однако практика показывает, что наши следователи и судьи основывают свои решения исключительно на нормах УПК РФ, поскольку, в конечном счете, именно эти нормы определяют законность и обоснованность выносимых постановлений, определений и приговоров. Поэтому следует согласиться с авторами, считающими необходимым закрепление международных норм и принципов в тексте УПК РФ. В таком случае международные стандарты действительно будут неотъемлемой частью действующего уголовно-процессуального законодательства.

Значение решений Конституционного Суда РФ, Пленума Верховного Суда РФ, ведомственных приказов и указаний

Конституционный Суд РФ начал свою деятельность в 90-х годах прошлого века и до принятия УПК РФ в значительной части формировал новое уголовно-процессуальное законодательства путем признания неконституционными многих норм УПК РСФСР. Позиции Конституционного Суда РФ послужили ориентиром при разработке нового УПК РФ. После принятия Кодекса Конституционный Суд РФ неоднократно выносил решения о несоответствии ряда его положений Конституции РФ. Отменяя те или иные нормы, Конституционный Суд РФ запрещает их применение, т. е. фактически изменяет уголовно-процессуальное законодательство. Поэтому ***решения Конституционного Суда РФ следует рассматривать как один из источников уголовно-процессуального права.***

Пленум Верховного Суда РФ в своих постановлениях разъясняет положения уголовно-процессуального закона, способствуя правильному и единообразному их применению на практике. ***Поскольку постановления Пленума Верховного Суда РФ новых уголовно-процессуальных норм не создают, их нельзя относить к источникам уголовно-процессуального права.*** Такое же юридическое значение имеют ведомственные акты, обращенные к органам уголовного преследования: приказы и указания Генерального прокурора РФ, министра внутренних дел РФ, руководителей других правоохранительных министерств и ведомств.

§ 3. Уголовно-процессуальный закон

Говоря о нормативной основе уголовно-процессуальной деятельности или об источниках уголовно-процессуального права, мы используем термин «закон». Наличие в стране не только федеральных законов (действующих в масштабе всей России), но и законов субъектов Российской Федерации ставит вопрос об уровне формирования уголовно-процессуального законодательства.

Уголовно-процессуальная деятельность затрагивает конституционные права, свободы, законные интересы человека и гражданина. Если предоставить субъекту РФ право принимать свои уголовно-процессуальные законы, то у каждого субъекта будет собственный уголовно-процессуальный кодекс (Тамбовский, Удмуртский, Омский и т. д.), что неизбежно поставит под угрозу существование самой Конституции и единого правопорядка в стране. Поэтому уголовно-процессуальное право формируется только на уровне федеральных законов, т. е. нормативных актов, принятых Государственной Думой, Советом Федерации РФ и утвержденных Президентом РФ. Таковыми являются все источники уголовно-процессуального права: Конституция РФ, УПК РФ, иные законы. В этом смысле закон как акт высшей юридической силы, изданный законодательным органом государства, является единственным источником уголовно-процессуального права. Поэтому у нас один УПК РФ, действующий на всей территории страны.

§ 4. Действие уголовно-процессуального закона в пространстве, во времени и по кругу лиц

Действие уголовно-процессуального закона в пространстве

Согласно ч. 1 ст. 2 УПК РФ, независимо от места совершения преступления, производство на территории России ведется по нормам УПК РФ. Исключения возможны лишь в том случае, если иной порядок предусмотрен международным договором, участником которого является РФ. В этих правилах проявляется принцип национального суверенитета, не допускающий на территории государства действие закона другой страны.

УПК РФ применяется в производстве по преступлениям, совершенным на воздушном, морском или речном судне при нахождении его в нейтральных водах или на территории другого государства (ч. 2 ст. 2 УПК РФ).

Действие уголовно-процессуального закона во времени

В уголовном процессе применяется только тот закон, который действует во время производства соответствующих процессуальных действий (ст. 4 УПК РФ). В отличие от уголовного закона, уголовно-процессуальный не имеет обратной силы. Это означает, что все произведенные в прошлом процессуальные действия сохраняют свое юридическое значение, если они были выполнены в точном соответствии с уголовно-процессуальным законом, действовавшим в то время.

Действие уголовно-процессуального закона по кругу лиц

Кто бы ни совершил преступление на территории России: ее гражданин, иностранец, лицо без гражданства, лицо с двойным гражданством, производство по уголовным делам будет вестись по нормам российского уголовно-процессуального законодательства.

В случае совершения преступления на территории РФ иностранцем, впоследствии оказавшимся за ее пределами, вопрос о его уголовном преследовании решается по правилам международного сотрудничества (ст. 458 УПК РФ). Процессуальные действия в отношении лиц, обладающих дипломатической неприкосновенностью, производятся с их согласия, испрашиваемого через Министерство иностранных дел РФ (ст. 3 УПК РФ).

Контрольные вопросы

1. Каково понятие уголовно-процессуального права?
2. В чем отличие уголовно-процессуального права от уголовно-процессуальной деятельности?
3. Каковы предмет и метод уголовно-процессуального права?
4. Каковы элементы структуры уголовно-процессуального права?
5. Назовите источники уголовно-процессуального права.
6. Являются ли источниками уголовно-процессуального права решения Конституционного Суда РФ, Пленума Верховного Суда РФ, а также ведомственные решения в области уголовного судопроизводства?
7. Когда был принят и вступил в действие УПК РФ?

ТЕМА 3. ОСНОВНЫЕ УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ПОНЯТИЯ

§ 1. Уголовно-процессуальные функции.
§ 2. Уголовно-процессуальные гарантии.
§ 3. Уголовно-процессуальная форма.

Сущность уголовного судопроизводства невозможно раскрыть при помощи одних уголовно-процессуальных норм, т. е. только изучая уголовно-процессуальное право, букву закона. Есть ряд положений, которые в УПК РФ закрепления не получили. Они выработаны наукой уголовного процесса и служат необходимой основой объяснения смысла и назначения норм уголовно-процессуального права. Таковыми, в первую очередь, являются понятия уголовно-процессуальных функций, гарантий и формы.

§ 1. УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ФУНКЦИИ

Функции – это направления, виды деятельности, в которых выражается назначение и роль ее субъектов. В юридической науке даны различные точки зрения на процессуальные функции. Но среди них есть классическая, признаваемая всеми концепция «триады» функций в уголовном судопроизводстве: а) уголовного преследования (обвинения); б) защиты; в) разрешения дела.

Уголовное преследование

Понятие «уголовное преследование» получило в УПК РФ подробную регламентацию. Согласно п. 55 ст. 5 Кодекса **уголовное преследование – это «процессуальная деятельность, осуществляемая стороной обвинения в целях изобличения подозреваемого, обвиняемого в совершении преступления».** Глава третья УПК РФ содержит основные положения уголовного преследования. Это понятие широко используется как в Общей, так и Особенной части УПК РФ (ст. 27, 37, 133, 134, 212, 214 УПК РФ и др.).

В процесс уголовного преследования вовлечены две группы субъектов. С одной стороны, это органы и должностные лица, осуществляющие уголовное преследование: следователь, дознаватель, прокурор. Им противостоит тот, против кого обращено уголовное преследование, т. е. уголовно преследуемое лицо, а также его защитник. В зависимости от этапа производства по делу уголовно преследуемое лицо именуется по-разному: подозреваемым, обвиняемым, подсудимым, осужденным либо оправданным (ст. 46, 47 УПК РФ).

Уголовное преследование осуществляется на двух этапах: а) подозрения; б) обвинения. В их основе лежит разная степень *доказанности факта совершения лицом преступления.* Если доказанность стопроцентная, то имеются основания для обвинения. Если же такой убежденности нет, то речь может идти только о подозрении. Соответственно, уголовно преследуемое лицо имеет на этих этапах разный статус – обвиняемого либо подозреваемого.

Институт обвинения в УПК РФ достаточно подробно урегулирован (п. 22 ст. 5, ст. 47, 171–175, 247, 275 УПК РФ и др.). Подозрение же такой регламентации не имеет, хотя понятия «подозрение» и «подозреваемый» используются в тексте Кодекса широко (ст. 16, 46, 49, 91–96, 119 УПК РФ и др.).

Обвинение – это уголовно-процессуальная деятельность органов уголовного преследования, состоящая в выдвижении против лица официального утверждения (процессуального акта) о совершении им преступления и обосновании этого утверждения с целью привлечения виновного к уголовной ответственности (п. 22 ст. 5 УПК РФ).

Хотя нормативной дефиниции подозрения в УПК РФ нет, ее можно вывести по аналогии с обвинением.

Подозрение – это уголовно-процессуальная деятельность органов предварительного расследования, состоящая в выдвижении против лица утверждения о его причастности к совершению преступления и дальнейшей проверке с целью предъявления обвинения либо прекращения уголовного преследования.

Уголовное преследование, будучи *формой реализации уголовной ответственности,* представляет собой длительный и многоэтапный процесс. Начинается уголовное преследование с подозрения лица в совершении преступления, затем переходит в обвинение, которое после вступления в силу обвинительного приговора трансформируется в уголовное наказание, продолжается в период его исполнения и завершается после снятия или погашения судимости. На всем этом протяжении уголовно преследуемое лицо подвергается различным принудительным мерам: а) процессуальным (задержанию, мере пресечения, отстранению от должности и т. д.); б) материальным в виде мер уголовно-правового характера. Все они существенно ограничивают права, свободы и законные интересы личности. Поэтому **суть уголовного преследования заключается не столько в изобличении подозреваемого, обвиняемого, сколько в возложении на него бремени, тяжести несения ответственности за содеянное в виде принудительно-ограничительных мер воздействия.**

В качестве основных категорий уголовного процесса выступают такие понятия, как **«публичное»** и **«частное».**

Смысл **публичности** в том, что субъект, наделенный государственно-властными полномочиями (следователь, прокурор, судья), действует не в своих, а в общественных интересах и потому, расследуя или рассматривая уголовное дело, поступает не по собственному усмотрению и не по просьбе участников судопроизводства, а так, как предписывает закон. Например, если по преступлению о разбойном нападении потерпевший простил обвиняемого, то это не освободит виновного от уголовной ответственности. **Частное** проявляется принципиально по-иному. Во многих процессуальных ситуациях лицо, исходя из своего частного интереса, выбирает выгодный для себя вариант действия, а следователь, суд обязан учесть позицию данного субъекта. Например, если потерпевшему возмещен ущерб, то по его заявлению уголовное дело небольшой и средней тяжести может быть прекращено за примирением сторон.

В зависимости от значимости публичного или частного интереса все уголовные дела делятся на ***три вида: а) публичного обвинения; б) частного обвинения; в) частно-публичного обвинения (ст. 20 УПК РФ).*** Абсолютное большинство преступлений, предусмотренных УК РФ, расследуются в публичном порядке, т. е. уголовные дела по ним возбуждаются независимо от волеизъявления потерпевшего и за примирением сторон, как правило, не прекращаются. Дела частного обвинения полностью зависят от позиции потерпевшего и виновного. Они возбуждаются только по заявлению самого пострадавшего, а в случае примирения сторон подлежат обязательному прекращению. Дела частно-публичного обвинения после возбуждения по заявлению пострадавшего приобретают публичный характер.

При тесной связи уголовного преследования и публичности, отождествлять их нельзя. Уголовное преследование осуществляют прокурор, следователь и дознаватель (ч. 1 ст. 21 УПК РФ). Суд уголовное преследование не осуществляет, его задача – правосудие. Однако при этом суд действует публично (кроме дел частного обвинения), т. к. самостоятельно, независимо от позиции сторон, производит те процессуальные действия, которые необходимы для вынесения законного и обоснованного приговора.

Защита

Термин «защита» в юридическом языке имеет два значения: широкое, общеправовое и узкое, уголовно-процессуальное. В первом смысле – это отстаивание прав, свобод и интересов любого лица в любой сфере правовой деятельности. Так, согласно ч. 1 ст. 46 Конституции РФ «каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод».

В уголовном судопроизводстве слово «защита» традиционно приобрело узкое, специально-отраслевое значение **как право лишь одного субъекта – уголовно преследуемого лица, состоящее в противодействии, опровержении законными способами подозрения и обвинения**. Другими словами, защита – это противоборство с уголовным преследованием, его антипод. Поэтому понятия «защита», «защитник», «подзащитный» применяются только к уголовно преследуемому лицу.

Защита в уголовном процессе осуществляется в двух формах. ***Во-первых, это – самозащита,*** т. е. отстаивание самим уголовно преследуемым лицом, без помощи защитника, своих прав и интересов. ***Во-вторых, защита реализуется защитником,*** в качестве которого, как правило, выступает адвокат.

Защита – явление вторичное, производное. Она возникает вслед за уголовным преследованием как ответная оборонительная реакция. Цель защиты – опровергнуть подозрение или обвинение либо уменьшить их объем и значение.

Итак, **защита в уголовном процессе – это обеспеченные органами уголовного судопроизводства действия уголовно преследуемого лица и его защитника по опровержению подозрения и обвинения при помощи предусмотренных уголовно-процессуальным законом и иных, не запрещенных законом, средств с целью смягчения уголовной ответственности или освобождения от нее.**

Разрешение дела

Наряду с функциями уголовного преследования и защиты в уголовном судопроизводстве проявляется функция разрешения дела.

Разрешение дела заключается в принятии процессуальных решений, определяющих возникновение, развитие и прекращение правовых отношений в ходе уголовно-процессуальной деятельности. Это исключительное полномочие органов уголовного судопроизводства, наделенных правом выносить постановления, определения, приговор и другие процессуальные решения. Поэтому функцию разрешения дела осуществляют исключительно правоприменители: следователь, дознаватель, прокурор, судья (суд).

Разрешение дела нельзя сводить к принятию лишь **итоговых решений**, которыми определяется судьба уголовного дела в целом, например, к прекращению дела или приговору. В процессе уголовного судопроизводства правоприменитель выносит множество **промежуточных решений**: о назначении экспертизы, о приостановлении дела, о заключении обвиняемого под стражу и др. Все они в той или иной степени «разрешают дело», т. к. продвигают его в предусмотренной законом процедуре путем разрешения частных ситуаций.

Также надо учитывать, что функция – явление длящееся и постоянное. Если функции уголовного преследования и защиты осуществляются непрерывно с момента своего появления, то также непрерывно действует функция разрешения дела как форма официального реагирования на уголовно-процессуальные факты, возникающие при противоборстве уголовного преследования и защиты.

Функцию разрешения дела не следует отождествлять с функцией правосудия. Последняя реализуется только судом и лишь в тех его решениях, которые направлены на разрешение дела по существу (ч. 1 ст. 29 УПК РФ). Функция разрешения дела значительно шире. К ней относится правоприменительная деятельность следователя, дознавателя, прокурора, а также судебный контроль над органами уголовного преследования.

Уголовно-процессуальные функции не следует сводить к обвинению, защите и разрешению дела. Эта схема действует в судебных стадиях, выражая их состязательное построение. В стадиях возбуждения уголовного дела и предварительного расследования данная триада не имеет яркого проявления, так как в досудебном производстве главенствует следователь, который действует не в состязательном, а в розыскном порядке, как полновластный «хозяин» дела, обязанный всесторонне, полно и объективно расследовать преступление. Поэтому в содержании деятельности следователя можно выделить такие направления (функции), как познавательная (доказательственная); разрешительная (принятие решения по делу); правообеспечительная (обеспечение прав участников процесса); процедурная (соблюдение порядка производства по делу).

§ 2. Уголовно-процессуальные гарантии

В уголовном судопроизводстве действуют две большие группы субъектов: органы государства, осуществляющие уголовно-процессуальную деятельность, и участвующие в ней физические и юридические лица. Каждый из них имеет свое назначение, собственный статус, свой набор правомочий, которые должны быть надлежаще обеспечены. Достигается это благодаря ***уголовно-процессуальным гарантиям – предусмотренным законом средствам реализации прав и исполнения обязанностей субъектами уголовно-процессуальной деятельности.***

Соответственно, различаются ***гарантии органов уголовного судопроизводства и гарантии прав личности.***

Первые направлены на эффективное исполнение органами уголовного преследования и судом стоящих перед ними задач: установления факта преступления, привлечения виновного к уголовной ответственности и др. Для этого им даны государственно-властные полномочия, среди которых первостепенное значение имеют меры уголовно-процессуального принуждения: задержание подозреваемого, привод, заключение под стражу и др. Принудительными возможностями наделено большинство действий органов уголовного судопроизводства, например, следственные действия: обыск, выемка, освидетельствование и т. д. Так, свидетель, вызванный на допрос, обязан явиться. В противном случае он может быть подвергнут приводу (ст. 113 УПК РФ), а в случае отказа от дачи показаний – уголовной ответственности по ст. 308 УК РФ. Государственно-властный (принудительный) характер действий органов уголовного судопроизводства обусловлен публичной природой уголовно-процессуальной деятельности (ст. 21 УПК РФ). Если следователя, суд лишить таких жестких гарантий, то их работа станет бессильной, а общество и человек останутся перед преступностью беззащитными.

В постсоветский период возможности органов уголовного судопроизводства заметно укрепились благодаря появлению таких новшеств, как использование результатов ОРД, досудебное соглашение о сотрудничестве, заочное судебное разбирательство, применение видео-конференц-связи (ВКС) и др.

В публично-принудительной атмосфере уголовного процесса особо важное значение приобретают гарантии прав личности. Таковыми являются следующие уголовно-процессуальные средства.

1. Объем правомочий, предоставленных субъекту уголовно-процессуальным законом. Количество правомочий участников процесса – подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля и др. – сейчас заметно увеличилось в сравнении с советским периодом. Наполнились новым содержанием такие права, как право на адвокатскую помощь, судебное обжалование, заявление ходатайств, ознакомление с материалами уголовного дела, представление доказательств. Благодаря возросшим возможностям, участники уголовного судопроизводства более полно отстаивают свои права, свободы и законные интересы.

Так, свидетель в советское время не имел права на отказ от дачи показаний против себя и своих близких, а также не имел права на адвокатскую помощь. В настоящее время Конституция РФ (ст. 48, 51) и УПК РФ (ст. 56) предоставляют свидетелю эти правомочия. По УПК РСФСР подозреваемый в совершении преступления не имел права на защитника, тогда как по УПК РФ он таким правом обладает (ст. 16, 49).

2. Обеспечение органами уголовного судопроизводства надлежащих условий для реализации участниками процесса своих правомочий. Статус «хозяина» дела, который занимает следователь, судья в силу их государственно-властных полномочий, ставит личность в зависимость от органов уголовного судопроизводства. Поэтому УПК РФ содержит ряд норм, согласно которым суд, прокурор, дознаватель, следователь обязаны разъяснять участникам уголовного процесса их права, обязанности и ответственность (ст. 11, 16, 18, 243 УПК РФ). Так, предъявив обвинение, следователь разъясняет обвиняемому право на приглашение защитника, а также существо обвинения и права обвиняемого (ст. 172 УПК РФ). В начале судебного разбирательства судья-председательствующий разъясняет участникам процесса их право на отводы, а также иные уголовно-процессуальные права (ст. 262, 267–270 УПК РФ). Эти положения позволяют участникам судопроизводства получить полное представление о своих правомочиях, что является обязательным условием (гарантией) их исполнения.

Многие свои права участники уголовного судопроизводства могут осуществить лишь в том случае, если для этого предоставляются необходимые условия. Например, подозреваемый и обвиняемый имеют право на общение со своим защитником наедине и конфиденциально, без ограничения количества встреч и их продолжительности (ст. 46, 47 УПК РФ). Если подозреваемый или обвиняемый находится в условиях изоляции (в ИВС или СИЗО), то реализовать это право можно лишь в том случае, если следователь, суд, а также администрация указанных учреждений создадут необходимые условия. Другой пример. По окончании предварительного следствия обвиняемый и его защитник вправе знакомиться со всеми материалами уголовного дела, выписывать из них необходимые сведения, а также снимать за свой счет копии с помощью технических средств (ст. 47, 217 УПК РФ). Реализация названных правил, особенно при нахождении обвиняемого под стражей, во многом зависит от следователя.

При совершенствовании процессуальных гарантий следует учитывать **баланс публичного и частного**, то есть обеспечивать равный интерес органов судопроизводства и личности. Государственно-властная деятельность органов уголовного судопроизводства, с одной стороны, и права человека, вовлеченного в сферу этой деятельности, с другой, взаимосвязаны по принципу «сообщающихся сосудов». Всякое усиление принудительных возможностей органов влечет ограничение прав и свобод человека, и наоборот, укрепление этих прав и свобод неизменно уменьшает потенциал органов уголовного судопроизводства.

§ 3. Уголовно-процессуальная форма

Уголовно-процессуальная деятельность осуществляется не произвольно, а в определенном порядке, процедуре, т. е. в особой уголовно-процессуальной форме. Она установлена уголовно-процессуальным правом и подлежит обязательному соблюдению как органами уголовного судопроизводства, так и всеми его участниками. Вне процессуальной формы нет уголовного судопроизводства.

Предусмотренная законом форма присуща всей уголовно-процессуальной деятельности, каждому ее элементу – от отдельных процессуальных действий до уголовного судопроизводства в целом. Нарушения уголовно-процессуальной формы влекут различные уголовно-процессуальные последствия: признание доказательства недопустимым и исключение его из дела (ст. 75, 235 УПК РФ); возвращение дела на доследование прокурором (ст. 221, 226 УПК РФ), а также судом (ст. 227 УПК РФ); отмену приговора в связи с существенным нарушением уголовно-процессуального закона (ст. 389.17 УПК РФ); частное постановление (определение) суда (ч. 4 ст. 29 УПК РФ) и др.

Форма процессуальных действий

Процессуальные действия, будучи исходными «кирпичиками» уголовного судопроизводства, составляют его основу. По сути, уголовный процесс есть совокупность (система) отдельных процессуальных действий. Поэтому процессуальная форма проявляется, прежде всего, в порядке их проведения и закрепления.

УПК РФ по-разному регулирует порядок производства процессуальных действий. Одни из них имеют **максимальную нормативную регламентацию.** К ним относятся: а) меры процессуального принуждения: задержание подозреваемого, заключение под стражу, наложение ареста на имущество и т. д.; б) следственные действия: допрос, обыск, выемка, осмотр и др.; в) действия, обеспечивающие реализацию прав участников процесса: ходатайства, жалобы, ознакомление с материалами дела и т. п. В этих случаях УПК РФ содержит подробную (полную) процедуру процессуальных действий: круг участников и их правомочия, порядок проведения, закрепления, обжалования и т. д. Объясняется это особой значимостью таких действий как для самих органов уголовного судопроизводства, так и его участников.

Другие процессуальные действия обладают частичной регламентацией. Например, в ряду доказательств названы такие, как «заключение и показания специалиста» (п. 3^1 ч. 2 ст. 74 УПК РФ). В Кодексе есть их понятия (ст. 80), статус специалиста (ст. 58), право защитника привлекать специалиста (ст. 53), обязанность суда допросить специалиста, вызванного стороной (ст. 271), однако нет ни порядка получения заключения специалиста, ни порядка его допроса.

И наконец, имеются процессуальные действия, лишь названные в УПК РФ. Порядок их производства Кодекс вообще не раскрывает. Так, ч. 1 ст. 144 УПК РФ предусматривает такое проверочное действие в стадии

возбуждения уголовного дела, как «получение объяснений». Однако ни одной нормы, определяющей форму данного действия, уголовно-процессуальный закон не содержит. Аналогичная ситуация с «опросом лица с его согласия» (ч. 3 ст. 86 УПК РФ) и с рядом иных процессуальных действий.

Следует учитывать, что только первый подход соответствует специфике уголовного судопроизводства как деятельности, целиком облеченной в процессуально-правовую форму, т. е. подробно урегулированной в порядке ее осуществления. Во втором и третьем случаях мы сталкиваемся с недостаточностью процессуальной формы, что негативно сказывается на эффективности уголовно-процессуальной деятельности и свидетельствует о несовершенстве уголовно-процессуального законодательства. Оптимальный УПК тот, в котором каждое процессуальное действие прописано настолько подробно, насколько это необходимо для ясного и однозначного его производства в ходе расследования и рассмотрения уголовного дела.

Форма стадий уголовного процесса и его производств

Как отмечалось, каждая стадия обладает признаками, благодаря которым она предстает отдельным и неповторимым этапом уголовного судопроизводства. Круг участвующих субъектов, их правомочия, виды и последовательность производимых процессуальных действий, сроки, выносимые процессуальные решения – все это образует собственную форму той или иной стадии. Поэтому уместно говорить, что предварительное расследование проводится в форме следствия либо дознания; что вопрос о назначении судебного заседания решается в форме предварительного слушания; что производство в суде второй инстанции осуществляется в форме апелляции и т. д.

Сказанное в полной мере относится к особым производствам как специфическим процедурам уголовного процесса. Они осуществляются в форме суда присяжных, в форме особого порядка, в форме применения принудительных мер медицинского характера и т. д.

Форма уголовного судопроизводства в целом

Понимание формы всего уголовного процесса сводится к двум основным вопросам: а) о единстве и дифференциации уголовно-процессуальной формы; б) о типе (модели) уголовного судопроизводства.

Первый вопрос ранее был освещен. Напомним, что это – проблема общего (единого) и особых (дифференцированных) производств в системе уголовного процесса той или иной страны.

Проблема типа уголовного судопроизводства

В последние десятилетия (с конца 80-х годов прошлого века) уголовно-процессуальная наука, нормотворчество и практика ищут ответ, по сути, на один вопрос – в какой форме должно функционировать современное отечественное уголовное судопроизводство?

Прежний советский уголовный процесс отвечал авторитарному устройству государства с явным перевесом публичных интересов и ограничением интере-

сов личности. В нем не доставало состязательности, например, суд в определенной степени осуществлял уголовное преследование, досудебное производство оставалось вне судебного контроля, прокурор, следователь, дознаватель реализовывали все три функции – и обвиняли, и защищали, и разрешали уголовное дело, участники процесса имели ограниченные правомочия, в частности, в привлечении адвокатской помощи, и т. д. Все это характеризовало советское уголовное судопроизводство как **процесс розыскного типа или розыскной формы, именуемой также инквизиционной.**

По окончании советского периода была выдвинута идея о том, что демократическому **правовому государству присущ другой тип судопроизводства – состязательный**. Эта идея нашла отражение в постановлении Верховного Совета РСФСР от 24 октября 1991 г. «О концепции судебной реформы в РСФСР», а затем в Конституции РФ 1993 г.: «судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон» (ч. 3 ст. 123).

Таким образом, перед авторами-разработчиками нового УПК РФ стояла задача создания иного, чем в советское время, уголовного судопроизводства, основанного на состязательных началах, а также более широкой защите прав, свобод и законных интересов личности.

Водораздел между розыскным и состязательным типом уголовного судопроизводства проходит через уголовно-процессуальные функции. В состязательной форме действует принцип – «один субъект – одна функция», т. е. уголовное преследование, защита и разрешение дела разделены и персонифицированы. При этом первые две именуются сторонами, т. к. противостоят друг другу по причине противоположности интересов, а над сторонами находится суд, который разрешает их спор, состязание. Состязательность, образно, предстает в виде треугольника, в нижних углах которого расположены стороны, а в верхнем – суд.

В розыскном же процессе один субъект (орган государства) наделен двумя, а то и всеми тремя функциями. Например, следователь и обвиняет, и защищает, и разрешает дело. Все участники такого порядка обращаются к «хозяину» дела с ходатайствами, а тот по своему усмотрению решает, удовлетворить их или нет. Здесь схема уголовно-процессуальной деятельности линейная, в виде прямой, выражающей единоличное продвижение дела к конечному результату.

Действующий УПК РФ заявлен и направлен в своей идеологии (в основных принципиальных положениях) на состязательное построение всего отечественного уголовного судопроизводства. Об этом свидетельствует следующее.

1. Выделение сторон обвинения и защиты.

2. Признание состязательности принципом уголовного судопроизводства.

3. Освобождение суда от обвинительной функции, в частности, права возбуждать уголовные дела публичного обвинения.

4. Наделение суда обязанностью прекращать дело в случае отказа прокурора от обвинения.

5. Отказ от истины как цели доказывания, а также всесторонности, полноты и объективности как принципа уголовно-процессуальной деятельности.

6. Введение института исключения доказательств.

7. Упразднение института возвращения судом дела на дополнительное расследование по его неполноте.

8. Существенное расширение правомочий защиты, в частности, в собирании доказательственной информации и т. д.

Это привело к тому, что **в судебных стадиях уголовный процесс действительно осуществляется в состязательной форме.** В них всегда действует «треугольник»: прокурор поддерживает обвинение, адвокат защищает подсудимого, а суд разрешает дело, вынося приговор или иное решение. В досудебном же производстве, т. е. в стадиях возбуждения уголовного дела и предварительного расследования, реальной состязательности нет, хотя следователь именуется стороной обвинения, а уголовно преследуемое лицо и его адвокат – стороной защиты. **В этих стадиях продолжает действовать розыскная форма,** т. к. отсутствует суд как арбитр над сторонами, а следователь реализует функцию не только уголовного преследования, но и разрешения дела.

Нынешнее состояние нашего уголовного процесса нельзя оценивать как типологически завершенное. Представляется ошибочным превращение досудебного производства в состязательную процедуру. Место состязательности – в судебных стадиях, там, где суд действует от начала и до конца. В предварительном расследовании, где идет поиск и изобличение лиц, совершивших преступление, наиболее эффективен розыскной порядок при условии обеспечения современного уровня защиты прав, свобод и интересов личности.

Российский уголовный процесс исторически развивается в рамках континентальной (романо-германской) системы права. Ему, в отличие от англо-саксонского права, присущи следующие свойства. Уголовное дело возникает и движется не по инициативе потерпевшего (частного лица), а по волеизъявлению государственного органа, который руководствуется публичным интересом. Производство делится на два этапа. Первый выступает как предварительное расследование, где полновластвует следователь; уголовно-процессуальная деятельность при этом осуществляется не в состязательной, а в розыскной форме. На втором этапе действует суд, разрешающий дело с участием сторон в состязательной процедуре. Процесс ориентирован на достижение объективной (материальной), а не формальной (юридической) истины. **Такое судопроизводство относится к так называемой смешанной форме.**

Представляется, что дальнейшее совершенствование отечественного уголовного процесса должно производиться в рамках исторически сложившейся системы права.

Контрольные вопросы

1. Каковы основные уголовно-процессуальные функции?
2. Какова связь распределения функций и формы (типа) уголовного судопроизводства?

3. Как соотносятся понятия «подозрение», «обвинение», «уголовное преследование»?
4. Каковы место и роль публичного и частного в уголовном судопроизводстве?
5. Каково широкое (общеправовое) и узкое (уголовно-процессуальное) значение понятия «защита»?
6. Каковы формы (способы) защиты в уголовном процессе?
7. Какие субъекты осуществляют функцию разрешения уголовного дела?
8. В чем отличие итоговых процессуальных решений от промежуточных?
9. В чем назначение процессуальных гарантий?
10. Каковы гарантии прав личности в уголовном судопроизводстве?
11. В чем смысл равновесия гарантий органов уголовного судопроизводства и гарантий прав личности?
12. В чем суть и значение уголовно-процессуальной формы?
13. Как реализуется в УПК РФ проблема единства и дифференциации уголовно-процессуальной формы?
14. Какова форма (тип) современного уголовного процесса России?

ТЕМА 4. Принципы уголовного судопроизводства

§ 1. Понятие, значение и система принципов уголовного судопроизводства.
§ 2. Общая характеристика принципов, закрепленных в главе второй УПК РФ.

§ 1. Понятие, значение и система принципов уголовного судопроизводства

Любая человеческая деятельность характеризуется принципами, под которыми подразумеваются основные, фундаментальные положения, раскрывающие суть и содержание данной области практики. Принципы присущи правовой деятельности, в том числе и уголовному судопроизводству. Они обладают следующими особенностями.

1. В уголовном процессе как деятельности юридической принципы **имеют нормативный характер**, т. е. они закреплены в законе. Форма закрепления может быть двоякой: прямой, когда то или иное положение непосредственно названо принципом в тексте правового акта, либо косвенной, когда принципиальное значение правила вытекает из содержания ряда правовых норм.

2. Принципом уголовного судопроизводства можно считать только **те положения, которые действуют в масштабе всей этой деятельности**, т. е. во всех ее стадиях и производствах. Если то или иное требование распространяется лишь на часть уголовного процесса, то следует говорить о принципе именно этой части, а не о принципе уголовного судопроизводства в целом.

3. Принципы **занимают собственное место в иерархии основных правил уголовного процесса.** Во всякой деятельности есть цель и задачи, есть методы и формы ее осуществления. Это – не принципы, а иные, более общие положения. Они характеризуют природу самой деятельности, ее тип, тогда как принципы вытекают из него, занимая вторичное, производное положение. Поэтому различают объект и принципы данного объекта. Общепризнанно, что каждый тип уголовного судопроизводства имеет свою систему принципов. У розыскного процесса она одна, у состязательного другая, а у смешанного третья.

Отсюда следует, что прежде чем вести речь о принципах того или иного уголовного процесса, надо определиться с его типом, который раскрывается через такие понятия, как цель, задачи, метод, форма, и не смешивать эти понятия с принципами.

Итак, **принципами уголовного процесса являются закрепленные в законе основные положения, отражающие особенности конкретного типа уголовного судопроизводства и определяющие общие правила уголовно-процессуальной деятельности во всех ее стадиях и производствах.**

Проблема системы принципов современного уголовного процесса России

Многие годы вопрос о системе принципов уголовного судопроизводства был сугубо научной проблемой, поскольку советский УПК РСФСР не содержал прямого закрепления тех или иных положений в качестве принципов всего

уголовного процесса. В литературе того времени предлагались различные перечни общих правил, претендующих, по мнению авторов, на статус принципов. Количество таких положений колебалось от пяти до двадцати и более. Таким образом, к моменту принятия УПК РФ проблема принципов уголовного судопроизводства не получила своего теоретического разрешения. Более того, она исследовалась применительно к советскому типу уголовного процесса, который имел розыскную, а не состязательную форму.

В УПК РФ появилась отдельная вторая глава, названная «Принципы уголовного судопроизводства». В ней 16 статей, каждая из которых содержит положения, нормативно провозглашенные принципами современного уголовного процесса России.

Такой подход законодателя вызывает ряд существенных возражений. **Во-первых**, среди принципов оказались нормы, определяющие назначение уголовного судопроизводства (ст. 6 УПК РФ). Целеполагание деятельности и ее принципы – не одно и то же. Их отождествление методологически неверно, что на практике дезорганизует правоприменителя.

Во-вторых, большинство положений главы второй УПК РФ носит идеологизированно-декларативный характер, привычный для советского времени: уважение чести и достоинства личности, охрана прав человека и гражданина, неприкосновенность личности, жилища и т. п. Трудно представить, как на основе этих требований следователь, дознаватель, прокурор, судья расследуют и разрешают уголовные дела. В своей работе они исходят не из призывов или запретов, а из дозволений и предписаний закона, позволяющих и обязывающих допрашивать, обыскивать, задерживать, обвинять и т. д. Рамки этих предписаний, а не декларации «уважать», «охранять» и т. п., определяют принципиальные аспекты деятельности органов уголовного судопроизводства.

В-третьих, ряд конституционных положений не вошел в гл. 2 УПК РФ в качестве принципов, например: право на судебную защиту (ст. 46), равенство перед законом и судом (ст. 19) и др.

В-четвертых, в главу вторую Кодекса помещены разные по масштабу и значимости требования. Так, правила жалоб, языка судопроизводства имеют частный характер и потому к разряду фундаментальных положений не относятся.

В-пятых, из шестнадцати статей (принципов) главы второй УПК РФ девять посвящены конституционным основам статуса личности и лишь семь – собственно уголовному процессу (ст. 6, 6.1, 7, 8, 8.1, 15, 17). Следует учитывать, что уголовное судопроизводство есть процедура, определенный порядок действий, и потому его исходные положения (принципы) должны отражать наиболее важные правила осуществления этой деятельности органами уголовного производства.

В-шестых, в нормах второй главы УПК РФ не прослеживается новый тип уголовного судопроизводства, пришедший на смену советской его модели. Фактически все предписания, названные в гл. 2 УПК РФ, рассматривались в недавнем прошлом в качестве принципов советского уголовного процесса.

Появилось лишь одно новое положение – «состязательность сторон» (ст. 15 УПК РФ). Но оно в рамках уголовного процесса в целом (как в судебных, так и досудебных стадиях) оказалось нереализованным. Выходит, что УПК РФ закрепил советскую концепцию принципов. Отсюда следует, что нормы второй главы УПК РФ условию «у каждого типа уголовного судопроизводства своя система принципов» не отвечают.

Решение проблемы принципов уголовного процесса видится, прежде всего в разграничении принципов уголовно-процессуального права и принципов уголовно-процессуальной деятельности. В первом случае речь должна идти об основах законотворчества, т. е. о базовых положениях уголовно-процессуального права. В качестве таковых выступают положения Конституции РФ. Здесь субъектом – носителем принципов является законодатель, к которому обращены конституционные требования уважения и неприкосновенности личности, охраны прав и свобод человека и т. д. Во втором случае (в уголовно-процессуальной деятельности) носителем, реализатором принципов является правоприменитель: следователь, дознаватель, прокурор, судья. В основе их работы лежат принципиальные установки: строго соблюдать порядок уголовного судопроизводства, обеспечивать права всех участников процесса, действовать активно, быстро, целенаправленно, объективно и т. д. Эти положения вытекают из предписаний уголовно-процессуального закона и характеризуют существенные стороны (принципы) деятельности по возбуждению, расследованию и разрешению уголовных дел.

Кроме того, система принципов уголовного судопроизводства (и уголовно-процессуального права, и уголовно-процессуальной деятельности) должна соответствовать тому типу уголовного процесса, который объективно необходим нашему обществу в настоящее время. Значит, прежде чем формулировать принципы, надо решить проблему типологии современного российского уголовного судопроизводства. А поскольку она до сих пор не решена, постольку нет ясности в принципах уголовного процесса. Такова связь причины и следствия, основы и ее производных.

Тем не менее, в главе второй УПК РФ закреплены важные положения, их освоение необходимо для понимания многих аспектов уголовного судопроизводства, и потому они подлежат анализу и изучению.

§ 2. Общая характеристика принципов, закрепленных в главе второй УПК РФ

«Назначение уголовного судопроизводства» (ст. 6 УПК РФ), с которой начинается данная глава Кодекса, нельзя рассматривать в качестве принципа уголовного процесса. Цель, задачи деятельности и ее принципы – не одно и то же. Если целеполагание указывает на ожидаемые результаты уголовного судопроизводства, то принципы характеризуют его содержание, определяя наиболее важные правила расследования и разрешения уголовных дел.

1. Разумный срок уголовного судопроизводства (ст. 6.1 УПК РФ)

Одним из важнейших аспектов уголовного судопроизводства являются процессуальные сроки. Вся уголовно-процессуальная деятельность осуществляется в рамках определенных законом временных отрезков. Предусмотрены сроки возбуждения уголовного дела, предварительного расследования, задержания подозреваемого, содержания обвиняемого под стражей, назначения судебного заседания, обжалования судебных решений и т. д. Эти интервалы выработаны практикой и законодателем как наиболее оптимальные – отвечающие и публичным, и частным интересам. Поэтому соблюдение предусмотренных законом сроков означает осуществление уголовного процесса в разумных временных пределах.

Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод, а также Международный пакт о гражданских и политических правах провозглашают право каждого на рассмотрение его уголовного дела в разумный срок. Этот международный стандарт правосудия в 2010 г. закреплен в УПК РФ в качестве одного из принципов современного российского уголовного процесса.

Участник уголовного судопроизводства, полагающий, что предварительное расследование или судебное рассмотрение его дела необоснованно затягивается, вправе обратиться с жалобой в соответствующий орган. Если дело находится в досудебном производстве, то жалоба адресуется прокурору и руководителю следственного органа, а также в суд в порядке ст. 124, 125 УПК РФ. Если же уголовное дело поступило в суд и длительное время не рассматривается, то заявитель вправе обратиться к председателю соответствующего суда с требованием ускорить рассмотрение дела.

Участник уголовного судопроизводства вправе обратиться в суд с заявлением о получении компенсации за нарушение права на рассмотрение уголовного дела в разумный срок. Вопросы присуждения такой компенсации рассмотрены в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 23 декабря 2010 г. «О некоторых вопросах, возникших при рассмотрении дел о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок».

2. Законность при производстве по уголовному делу (ст. 7 УПК РФ)

Требование строгого соблюдения законов всеми органами и лицами закреплено в ст. 15 Конституции РФ. **Законность** в уголовном судопроизводстве означает, в самом общем виде, правильное применение материальных (уголовно-правовых и гражданско-правовых) и процессуальных норм в решениях и действиях органов, осуществляющих уголовно-процессуальную деятельность. Отступление от закона влечет различные юридические последствия. Так, приговор, признанный незаконным, подлежит отмене; доказательства, полученные с нарушением порядка их получения, могут признаваться недопустимыми; необеспечение следователем права обвиняемого на защиту может повлечь возвращение дела на доследование и т. д.

Все решения, выносимые по уголовному делу (постановления, определения, приговор и др.), должны быть не только законными, но и обоснованными, а также мотивированными (ч. 4 ст. 7 УПК РФ). **Обоснованность** – это вынесение процессуального решения не голословно, не на «пустом месте», а на основе фактов, на базе реально существующих, т. е. доказанных обстоятельств. **Мотивированность** есть внешнее выражение обоснованности, такое изложение доводов, аргументов, из которых логически вытекает принятое решение.

Кроме законности, обоснованности и мотивированности в некоторых случаях УПК РФ называет требование **справедливости** процессуальных решений (ст. 297), которое связано с соразмерностью наказания тяжести преступления и личности виновного. Законность, обоснованность, мотивированность и справедливость в единстве образуют такое качество процессуальных решений, как **правосудность**.

3. Осуществление правосудия только судом (ст. 8 УПК РФ)

Согласно ч. 1 ст. 118 Конституции РФ правосудие в РФ осуществляется только судом. Это означает, что суд – единственный орган в государстве, имеющий право выносить приговор и другие решения, которыми лицо подвергается мерам уголовного воздействия. Никакие иные органы и лица, в том числе чрезвычайные суды («тройки», «особые совещания» и т. п.), права на осуществление правосудия не имеют. В соответствии со ст. 49 Конституции РФ только суд своим приговором праве признать лицо виновным и подвергнуть его уголовному наказанию. Ст. 47 Конституции РФ закрепляет право подсудимого на рассмотрение его дела в том суде, к подсудности которого оно относится.

4. Независимость судей (ст. 8.1)

Судьи независимы и подчиняются только Конституции РФ и федеральному закону (ст. 120 Конституции РФ). Судьи при осуществлении своей деятельности не должны подвергаться чьему-либо вмешательству. Воспрепятствование осуществлению правосудия влечет уголовную ответственность по ст. 294 УК РФ.

УПК РФ содержит ряд положений, направленных на обеспечение независимости судей. Это: а) отвод судьи при наличии обстоятельств, влияющих на его беспристрастность, объективность (гл. 9 УПК РФ); б) в соответствии с ч. 3 ст. 15 УПК РФ «суд не является органом уголовного преследования, не выступает на стороне обвинения или стороне защиты. Суд создает необходимые условия для исполнения сторонами их процессуальных обязанностей и осуществления предоставленных им прав»; в) согласно ч. 1 ст. 30 УПК РФ «состав суда для рассмотрения конкретного дела формируется… в порядке, исключающем влияние на его формирование лиц, заинтересованных в исходе судебного разбирательства… «; г) решения, выносимые судом, в первую очередь приговор, принимаются в условиях тайны совещания судей (ст. 298 УПК РФ).

5. Уважение чести и достоинства личности (ст. 9 УПК РФ)

Государство охраняет достоинство личности. Никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию (ст. 21, 23 Конституции РФ). В УПК РФ это конституционное предписание закреплено в ряде норм.

1. 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).

2. Производство следственного эксперимента допускается, если не создается опасности для здоровья участвующих в нем лиц (ст. 181 УПК РФ).

3. Аналогичные требования содержатся применительно к освидетельствованию (ч. 4 ст. 179 УПК РФ), личному обыску (ч. 3 ст. 189 УПК РФ), допросу (ч. 2, 3 ст. 187 УПК РФ), получению образцов для сравнительного исследования (ч. 3 ст. 202 УПК РФ) и др.

6. Неприкосновенность личности (ст. 10 УПК РФ)

Право человека на свободу и личную неприкосновенность закреплено в ст. 22 Конституции РФ. В ней указано, что содержание лица под стражей допускается лишь по судебному решению. Без такового лицо может быть задержано по подозрению в совершении преступления на срок не более 48 часов.

Уголовно-процессуальный закон предусматривает несколько процессуальных действий, ограничивающих свободу и личную неприкосновенность человека: а) задержание подозреваемого (ст. 91–96 УПК РФ); б) запрет определенных действий, домашний арест, заключение под стражу (ст. 105.1, 107–109 УПК РФ); в) освидетельствование (ст. 179 УПК РФ); г) личный обыск (ст. 184 УПК РФ); д) помещение подозреваемого или обвиняемого в медицинский стационар для производства судебной экспертизы (ст. 203 УПК РФ).

7. Охрана прав, свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве (ст. 11 УПК РФ)

В данной статье УПК РФ отражены положения ст. 46, 51–53 Конституции РФ. Во-первых, это обязанность органов уголовного судопроизводства разъяснять лицам, участвующим в деле, их права, обязанности и создавать необходимые условия для реализации этих прав, например, права не свидетельствовать против себя и близких. Во-вторых, это обязанность органов судопроизводства принимать меры, обеспечивающие безопасность потерпевшего, свидетеля и иных участников процесса (см.: ст. 166, 186, 193, 241, 278 УПК РФ). В-третьих, это возможность возмещения вреда, причиненного лицу в результате нарушения его прав и свобод органами уголовного преследования (см.: гл. 18 УПК РФ «Реабилитация»).

8. Неприкосновенность жилища (ст. 12 УПК РФ)

Согласно ст. 25 Конституции РФ «жилище неприкосновенно. Никто не вправе проникать в жилище против воли проживающих в нем лиц иначе как в случаях, установленных федеральным законом, или на основании судебного решения». Уголовно-процессуальными способами «прикосновенности» жи-

лища являются: осмотр жилища (п. 4 ч. 2 ст. 29, 176, 177, 180, 287 УПК РФ), обыск и выемка в жилище (п. 5 ч. 2 ст. 29, 182, 183 УПК РФ). Понятие «жилище» дано в п. 10 ст. 5 УПК РФ.

9. Тайна переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений (ст. 13 УПК РФ)

В соответствии со ст. 23 Конституции РФ «каждый имеет право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений. Ограничение этого права допускается только на основании судебного решения».

УПК РФ предусматривает три следственных действия, ограничивающих данное конституционное положение: а) наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотр и выемка (ст. 185 УПК РФ); б) контроль и запись переговоров (ст. 186 УПК РФ); в) получение информации о соединениях между абонентами (ст. 186.1 УПК РФ). Их производство допускается только по судебному решению (п. 8, 11 ч. 2 ст. 29 УПК РФ).

10. Презумпция невиновности (ст. 14 УПК РФ)

Презумпция есть предположение, существующее до тех пор, пока не будет доказано обратное. Презумпция невиновности является общепризнанной гарантией прав человека. Она закреплена в таких международно-правовых актах, как Всеобщая декларация прав человека (ст. 11), Конвенция о защите прав человека и основных свобод (ст. 6), Международный пакт о гражданских и политических правах (ст. 14).

Согласно ч. 1 ст. 49 Конституции РФ «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». Кроме того, в этой статье Конституции РФ указано: «Обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность». Это означает, что обязанность (бремя) доказывания виновности и всех иных обстоятельств дела лежит на стороне обвинения. Это предписание тесно связано с положением, закрепленным в части 3 ст. 49 Конституции РФ: «Неустранимые сомнения в виновности лица толкуются в пользу обвиняемого».

Статья 14 УПК РФ содержит, наряду с приведенными требованиями, еще одну норму: «Обвинительный приговор не может быть основан на предположениях».

11. Состязательность сторон (ст. 15 УПК РФ)

Это положение закреплено в УПК РФ в развитие конституционного требования об осуществлении судопроизводства на основе состязательности и равноправия сторон (ч. 3 ст. 123 Конституции РФ).

Как отмечалось, состязательное построение уголовно-процессуальной деятельности реализовано в нашем современном уголовном судопроизводстве лишь в судебных стадиях. Досудебные стадии сохраняют розыскную, несостязательную форму. Нормы ст. 15 УПК РФ это подтверждают, т. к. речь в них идет о положениях, действующих лишь в судебном производстве: о разделе-

нии функций обвинения, защиты и разрешения дела; о роли суда; о равноправии сторон перед судом. Таким образом, состязательность сторон, закрепленная как принцип всего уголовного процесса, в действительности распространяется только на его часть – на судебные стадии.

12. Обеспечение подозреваемому и обвиняемому права на защиту (ст. 16 УПК РФ)

Конституция РФ (ст. 45, 48) гарантирует каждому право на получение квалифицированной юридической помощи (адвокатской помощи), а также на защиту своих прав, свобод всеми не запрещенными законом средствами.

В ст. 16 УПК РФ эти конституционные предписания закреплены в качестве принципа применительно к хотя и очень важному, но лишь одному субъекту – уголовно преследуемому лицу (подозреваемому и обвиняемому). Все иные участники уголовно-процессуальной деятельности (потерпевший, гражданский истец, свидетель и др.) оказались вне действия ст. 16 УПК РФ, т. е. их право на квалифицированную юридическую помощь на «принципиальном» уровне отражения не нашло.

Ст. 16 УПК РФ называет формы защиты, закрепляет обязанность органов уголовного судопроизводства обеспечивать уголовно преследуемому лицу условия реализации своих прав, указывает на обязательность участия защитника в случаях, предусмотренных законом, а также на право подозреваемого и обвиняемого пользоваться помощью защитника бесплатно.

13. Свобода оценки доказательств (ст. 17 УПК РФ)

В юридической деятельности различают два способа оценки доказательств: формальный и свободный. При формальной оценке правоприменитель руководствуется заранее заданным значением тех или иных доказательств. Например, показания свидетеля-очевидца признаются целым доказательством, а показания неочевидца – лишь половиной целого. Путем такой оценки устанавливается так называемая формальная (юридическая) истина.

Свободная оценка доказательств является способом достижения материальной (объективной) истины. Здесь правоприменитель не связан заранее определенной силой и значением отдельных доказательств и потому оценивает их по своему внутреннему убеждению, основанному на совокупности всех имеющихся в деле доказательств, руководствуясь законом и совестью. В свободной оценке доказательств надо выделять объективную и субъективную стороны.

Объективной основой оценки является совокупность исследованных по делу доказательств. Эта совокупность дает фактическую базу решения – доказанные обстоятельства, факты. Поэтому решение должно быть обоснованным и мотивированным. К объективной основе также относится закон, его нормы и предписания, в рамках которых правоприменитель осуществляет свою деятельность. Субъективная сторона оценки доказательств проявляется во внутреннем убеждении правоприменителя, т. е. созревшем в его сознании категорическом (однозначном) выводе о наличии или отсутствии необходимых для

принятия решения оснований. К субъективному аспекту также относятся правосознание и совесть правоприменителя.

14. Язык уголовного судопроизводства (ст. 18 УПК РФ)

Согласно ч. 2 ст. 26 Конституции РФ «каждый имеет право на пользование родным языком, на свободный выбор языка общения…». В ст. 18 УПК РФ это положение конкретизировано в две нормы. Первая – уголовное судопроизводство в России ведется на русском языке. Второе – если участник уголовного процесса не владеет или недостаточно владеет русским языком, ему бесплатно предоставляется переводчик (ст. 59 УПК РФ), а процессуальные документы, подлежащие вручению, переводятся на тот язык, которым он владеет.

15. Право на обжалование процессуальных действий и решений (ст. 19 УПК РФ)

Ст. 46 Конституции РФ гарантирует судебную защиту прав и свобод личности. Решения и действия (бездействие) органов государственной власти и должностных лиц могут быть обжалованы в суд. Действия или бездействие органов досудебного производства, т. е. в стадиях возбуждения уголовного дела и предварительного расследования, могут быть обжалованы участниками уголовного процесса в порядке: а) ведомственного (руководителю следственного органа, начальнику органа дознания); б) прокурорского; в) судебного обжалования (ст. 123–125 УПК РФ).

Сами же судебные решения обжалуются в апелляционном, кассационном и надзорном порядке. Законодатель отдельно указывает на право осужденного обжаловать в таком порядке в вышестоящий суд вынесенный приговор.

Контрольные вопросы

1. Каковы особенности принципов правовой деятельности?
2. Какова система принципов, закрепленных в УПК РФ?
3. Что означает принцип законности при производстве по уголовному делу?
4. Каковы уголовно-процессуальные средства ограничения неприкосновенности личности?
5. Каковы уголовно-процессуальные средства ограничения неприкосновенности жилища?
6. Каковы уголовно-процессуальные средства ограничения тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений?
7. Каковы компоненты презумпции невиновности?
8. Каково принципиальное закрепление в гл. 2 УПК РФ конституционного права на адвокатскую помощь?
9. Что означает «свобода оценки доказательств» в уголовном процессе?

ТЕМА 5. Участники уголовного судопроизводства

§ 1. Понятие и классификация участников уголовного судопроизводства.
§ 2. Суд, его правомочия.
§ 3. Участники со стороны обвинения.
§ 4. Участники со стороны защиты.
§ 5. Иные участники уголовного судопроизводства.
§ 6. Отводы.

§ 1. Понятие и классификация участников уголовного судопроизводства

Участники или субъекты уголовного судопроизводства – это физические и юридические лица, принимающие участие в уголовно-процессуальной деятельности (п. 58 ст. 5 УПК РФ). Поскольку участников уголовного процесса множество, их необходимо систематизировать. Прежде всего, надо иметь представление о *нормативной классификации субъектов, закрепленной во втором разделе УПК РФ.* В его четырех главах выделены четыре группы участников: 1) **суд** (гл. 5, ст. 29–36); 2) **участники со стороны обвинения** (гл. 6, ст. 37–45); 3) **участники со стороны защиты** (гл. 7, ст. 46–55); 4) **иные участники** (гл. 8, ст. 56–60).

Нетрудно заметить, что эта классификация построена по состязательному типу уголовного судопроизводства, т. к. все субъекты распределены по схеме «суд – стороны». Но эта группировка применима лишь к судебным стадиям, в которых рассмотрение уголовного дела осуществляется в «треугольнике» состязательности. В досудебном производстве данная классификация не действует, поскольку стадии возбуждения уголовного дела и предварительного расследования организованы не по состязательной, а по розыскной форме. Потому необходима другая систематизация субъектов, издавна известная уголовно-процессуальной науке. В этой классификации также четыре группы, ***в основе дифференциации которых лежит разный законный интерес участвующих лиц.***

К первой группе относятся органы и должностные лица, осуществляющие уголовно-процессуальную деятельность: суд, прокурор, следователь, дознаватель и др. Их объединяют публичный интерес и роль «хозяина» дела – правоприменителя.

Вторую группу образуют участники, отстаивающие по делу свой (частный) правовой интерес. Это: потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик, частный обвинитель, а также уголовно преследуемое лицо: подозреваемый, обвиняемый.

В третью группу входят субъекты, отстаивающие интересы других участников процесса: защитник, представители.

И наконец, **четвертую группу** составляют иные участники: свидетель, эксперт, специалист, понятой, переводчик и др. Они не имеют по делу собственного правового интереса и потому исполняют вспомогательную роль.

Интерес участвующих лиц остается неизменным на всем протяжении уголовного процесса (во всех его стадиях и особых производствах), и потому данная классификация субъектов является основополагающей. При судебном разбирательстве уголовных дел систематизация субъектов по интересу дополняется классификацией участников по состязательному признаку, согласно которой стороны и суд выстраивают свои отношения в соответствии с триадой процессуальных функций: обвинения, защиты и разрешения дела.

Следует учитывать, что объем нормативного закрепления процессуального положения участника в законе разный. По этому критерию надо различать три вида субъектов.

Первый – участники с полным процессуальным статусом. Каждый из них имеет собственное (уголовно-процессуальное) именование: следователь, подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, свидетель и т. д., а также развернутый перечень прав и обязанностей (ст. 38 УПК РФ – следователь, ст. 46 – подозреваемый, ст. 47 – обвиняемый, ст. 42 – потерпевший, ст. 56 – свидетель), и в ряде случаев ответственность.

Второй вид – это участники с неполным процессуальным статусом. К ним относятся: поручитель (ст. 103 УПК РФ), залогодатель (ст. 106 УПК РФ), реабилитированный (ст. 134 УПК РФ), заявитель (ст. 141 УПК РФ). Они также имеют собственное именование, однако перечня их прав и обязанностей УПК РФ не содержит.

Наконец, **третьи – это лица без процессуального статуса.** Так, в ст. 142 УПК РФ говорится о лице, заявившем явку с повинной; в ст. 177 УПК РФ – о лице, в жилище которого производится осмотр; в ст. 182 УПК РФ – о лице, в помещении которого производится обыск. Данные субъекты не имеют ни своего процессуального «имени», ни перечня прав и обязанностей. Они лишь упоминаются в определенных правовых ситуациях.

Различная степень нормативного закрепления статуса тех или иных участников уголовного процесса – нормальное явление, поскольку в одних случаях субъект занимает заметное положение и нуждается в детальном описании своих правомочий, а в других он фигура малозначительная, эпизодическая, что не требует конкретизации его прав и обязанностей. Но при этом следует учитывать общее правило любой процессуальной юридической деятельности, согласно которому каждый субъект должен быть максимально точно определен в своем правовом положении, т. е. наделен необходимым комплексом прав и обязанностей. Это облегчает и деятельность органов судопроизводства, и поведение самого участника процесса, т. к. каждая из сторон точно знает свои права и обязанности. В настоящее время не все субъекты имеют необходимую степень закрепления своего статуса. Например, в стадии возбуждения уголовного дела участвует ряд лиц: заявитель, задержанный, лицо, в отношении которого проводится проверка сообщения о преступлении, очевидец и др. Их процессуального положения (прав и обязанностей) УПК РФ не содержит, хотя они нуждаются в полном определении своего правового положения.

§ 2. Суд, его правомочия

Суд является единственным органом государства, осуществляющим судебную власть (гл. 7 Конституции РФ). Поэтому УПК РФ, в первую очередь, называет исключительные правомочия суда, т. е. те, которые принадлежат только суду (ст. 29). Например, лишь суд может признать лицо виновным в совершении преступления и назначить ему наказание; применить к лицу принудительные меры медицинского характера и т. д.

Судебная власть в уголовном процессе осуществляется в двух направлениях (функциях). **Первое – в форме правосудия.** Этим путем разрешается уголовное дело по существу, т. е. рассмотрение дела завершается вынесением приговора или иного итогового решения (ч. 1 ст. 29 УПК РФ). **Второе – в форме судебного контроля** над деятельностью органов уголовного преследования. Судебный контроль реализуется двумя способами: а) дача судом следователю, дознавателю разрешения на ограничение конституционных прав и свобод личности (ч. 2 ст. 29 УПК РФ): заключение обвиняемого под стражу, обыск в жилище и т. д.; б) рассмотрение судом жалоб участников процесса на решения, действия (бездействие) органов уголовного преследования в порядке ст. 125 УПК РФ (ч. 3 ст. 29 УПК РФ). Кроме того, суд выполняет профилактически-воспитательную функцию (ч. 4 ст. 29 УПК РФ).

Суд функционирует на различных уровнях судебной системы, в связи с чем следует различать судебные инстанции. **Судом первой инстанции** именуется тот суд, который правомочен вынести первоначальный приговор или иное решение по существу дела. В качестве первой инстанции уголовные дела рассматривают мировой, районный суд, а также суд субъекта федерации: области, края, республики, автономного округа. Верховный Суд РФ уголовные дела по первой инстанции не разрешает.

Суд второй инстанции – это суд, проверяющий в апелляционном порядке правомерность решений суда первой инстанции, не вступивших в законную силу. Суд, проверяющий решения, вступившие в законную силу, называется ***кассационной или надзорной*** инстанцией, однако третьей инстанцией его именовать нельзя.

Суд первой инстанции рассматривает уголовные дела в *единоличном либо коллегиальном составе.* Большинство дел рассматривается одним мировым или федеральным судьей, который по своим правомочиям и выносимым решениям является и именуется судом. УПК РФ предусматривает два коллегиальных состава суда первой инстанции: а) суд присяжных, состоящий из одного профессионального судьи и восьми или шести присяжных заседателей (п. 2 ч. 2 ст. 30 УПК РФ); б) коллегия судей, в которую входит три судьи районного или областного суда (п. 3 ч. 2 ст. 30 УПК РФ).

Состав суда второй инстанции зависит от того, чье решение – мирового или федерального суда – рассматривается в апелляции. Решения мирового судьи, не вступившие в законную силу, проверяются судьей федерального районного суда единолично, а решения других судов – тремя судьями вышестоящих су-

дов либо единолично в зависимости от тяжести преступления и вида обжалуемого решения (ч. 3 ст. 30 УПК РФ). В кассационном и надзорном порядке состав суда также коллегиальный – не менее трех судей (ч. 4 ст. 30 УПК РФ).

Отнесение уголовного дела к компетенции тех или иных судов именуется ***подсудностью.*** В первую очередь выделяется предметная подсудность, которая определяется по составу преступления, т. е. по статье Особенной части УК РФ. Ст. 31 УПК РФ распределяет уголовные дела по *предметной подсудности* к ведению мирового судьи и федеральных судов различных уровней: районного, субъекта федерации, а также военных судов. Другой вид подсудности – *территориальный,* определяющий суд по месту рассмотрения дела (ст. 32, 35 УПК РФ).

§ 3. Участники со стороны обвинения

Прокурор (ст. 37 УПК РФ)

Согласно п. 31 ст. 5 УПК РФ **прокурор – *Генеральный прокурор Российской Федерации и подчиненные ему прокуроры, их заместители и иные должностные лица органов прокуратуры, участвующие в уголовном судопроизводстве и наделенные федеральным законом «О прокуратуре» соответствующими полномочиями.***

Прокурор в уголовном процессе выполняет две функции: ***а) уголовного преследования; б) надзора за процессуальной деятельностью органов дознания и предварительного следствия*** (ч. 1 ст. 37 УПК РФ). Эти функции целиком реализуются в досудебной части уголовного судопроизводства, т. е. в стадиях возбуждения уголовного дела и предварительного расследования. В судебных стадиях действует лишь одна функция прокурора – уголовного преследования, которая проявляется в форме поддержания обвинения в суде, а также обжалования незаконных и необоснованных судебных решений, и именуется государственным обвинением.

Если прежде прокурор был полноценным субъектом уголовного преследования, обладающим всеми полномочиями по самостоятельному возбуждению и расследованию любого уголовного дела, то с 2007 г. эта сторона прокурорской деятельности претерпела существенные сокращения. В связи с созданием Следственного комитета РФ уголовные дела, ранее подследственные органам прокуратуры, перешли в ведение следственного комитета с подчинением следователей не прокурору, а руководителю этого органа.

Прокурор наделен широким кругом правомочий по надзору за следствием и дознанием. Однако объем таких правомочий применительно к этим органам уголовного преследования разный. Если в отношении следователя прокурор не имеет прямых и жестких средств процессуального воздействия, то в отношении дознавателя прокурор выступает как непосредственный и полновластный процессуальный «начальник». Он, например, вправе отстранить дознавателя от расследования уголовного дела, изъять дело у дознавателя и передать его следователю и т. д.

В рамках основных правомочий прокурор:

1. Проверяет в стадии возбуждения уголовного дела правильность приема, регистрации и разрешения сообщений о преступлениях, а в случае необходимости направляет материалы со своим постановлением в адрес органов следствия или дознания для решения вопроса о возбуждении уголовного дела.

2. Проверяет качество предварительного расследования уголовных дел, а в случае выявления нарушений закона требует их устранения.

3. Непосредственно контролирует расследование уголовных дел в форме дознания.

4. Изучает и оценивает итоговые процессуальные решения следователя (обвинительное заключение) и дознавателя (обвинительный акт, обвинительное постановление), а после их утверждения направляет уголовное дело в суд для рассмотрения по существу.

5. При несогласии с этими решениями возвращает дело следователю или дознавателю для производства дополнительного расследования.

6. Заключает с подозреваемым или обвиняемым досудебное соглашение о сотрудничестве (ч. 5 ст. 21 УПК РФ).

7. Осуществляет иные полномочия.

Следователь (ст. 38 УПК РФ)

Следователь – ***это должностное лицо, осуществляющее в пределах своей компетенции расследование уголовных дел в форме предварительного следствия.***

В настоящее время в России следователи функционируют в трех ведомствах: а) следственном комитете; б) Министерстве внутренних дел; в) Федеральной службе безопасности. Во всех них следователь имеет единый статус, одинаковый круг полномочий, различаясь лишь по подследственности расследуемых дел.

Основные правомочия следователя.

1. Он возбуждает уголовное дело и принимает его к производству либо направляет дело своему руководителю для передачи в другой орган расследования по подследственности.

2. Следователь самостоятельно направляет ход расследования, т. е. выдвигает версии, определяет тактику своих действий, принимает решения о производстве процессуальных действий, кроме случаев, когда по закону на это требуется судебное разрешение или согласие руководителя следственного органа.

3. Следователь вправе давать органу дознания поручения о проведении по расследуемому делу оперативно-розыскных мероприятий, отдельных следственных действий, а также получать помощь органов дознания в исполнении различных процессуальных действий, таких как привод, обыск и др.

4. При несогласии с решением прокурора о возвращении дела для дополнительного расследования и другими решениями, указанными в п. 5 ч. 1 ст. 38 УПК РФ, следователь вправе обратиться с жалобой к вышестоящему прокурору.

В рамках своих правомочий следователь расследует преступление, устанавливает лицо, его совершившее, собирает доказательства виновности,

предъявляет лицу обвинение, выясняет все обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела и, составив обвинительное заключение, направляет уголовное дело через прокурора в суд для рассмотрения по существу. Если же оснований для этого нет, следователь прекращает уголовное дело в целом либо прекращает уголовное преследование в отношении отдельных обвиняемых или отдельных эпизодов обвинения.

Хотя УПК РФ относит следователя к стороне обвинения, представляя его деятельность сугубо обвинительной, в действительности роль следователя намного шире – он не только обвиняет, но и защищает уголовно преследуемое лицо, например, путем собирания оправдательных доказательств, а также разрешает дело. Все это позволяет утверждать, что ***современный российский следователь по-прежнему осуществляет единую функцию расследования преступлений, объединяющую в себе и обвинение, и защиту, и разрешение дела с целью установления объективной истины.*** Необходимо также иметь в виду, что следователь не имеет оперативно-розыскных полномочий. Его деятельность – сугубо уголовно-процессуальная.

При оценке современного статуса следователя надо учитывать, что значительная часть его работы находится под судебным контролем (получение судебного разрешения на применение мер процессуального принуждения и рассмотрение судом жалоб в порядке ст. 125 УПК РФ).

В 2008 году в УПК РФ наряду со следователем появился такой участник уголовного процесса, как **следователь-криминалист.** Согласно п. 40.1 ст. 5 УПК РФ «следователь-криминалист – должностное лицо, уполномоченное осуществлять предварительное следствие по уголовному делу, а также участвовать по поручению руководителя следственного органа в производстве отдельных следственных и иных процессуальных действий или производить отдельные следственные и иные процессуальные действия без принятия уголовного дела к своему производству». Кроме этого определения УПК РФ не содержит ни одной нормы, характеризующей процессуальный статус следователя-криминалиста.

На сегодняшний день следователь-криминалист функционирует только в Следственном комитете РФ. В системе следственных органов МВД и ФСБ такого участника уголовного процесса нет. В соответствии с приказом председателя Следственного комитета РФ от 8 августа 2013 г. № 53 «Об организации работы следователей-криминалистов в системе Следственного комитета РФ» следователь-криминалист осуществляет следующие функции:

– внедрение в следственную практику достижений науки, техники и положительного опыта расследования преступлений;

– разработка информационно-методических документов;

– применение при производстве следственных действий криминалистической и специальной техники;

– организация стажировки сотрудников и др.

Таким образом, следователь-криминалист выступает аналитиком, методистом, координатором, наставником, организатором деятельности следователей.

Руководитель следственного органа (ст. 39 УПК РФ)

Это должностное лицо, возглавляющее соответствующее следственное подразделение, а также его заместитель (п. 38[1] ст. 5 УПК РФ).

Процессуальный статус данного субъекта с 2007 г. существенно расширился в связи с передачей ему части полномочий прокурора.

Руководитель следственного органа правомочен:

1) возбуждать уголовные дела и производить по ним предварительное следствие в качестве руководителя следственной группы или следователя;

2) осуществлять непосредственный контроль над расследованием уголовных дел следователями своего подразделения. При этом руководитель вправе: отменять незаконные и необоснованные постановления следователя; давать следователю указания о направлении расследования и производстве необходимых процессуальных действий; отстранять следователя от расследования, разрешать отводы, заявленные следователю; передавать дело другому следователю; создавать следственную группу; возвращать дело следователю для производства дополнительного расследования;

3) продлевать срок предварительного следствия;

4) давать свое согласие на ряд решений следователя, в частности, на возбуждение перед судом ходатайства о производстве процессуальных действий, ограничивающих конституционные права и свободы личности;

5) осуществлять ряд иных полномочий, предусмотренных УПК РФ.

Указания руководителя даются следователю в письменном виде и обязательны для исполнения.

Таким образом, руководитель следственного органа выступает начальником следователя, поскольку последний находится от него в значительном должностном и процессуальном подчинении. Следователь обязан выполнить данные ему указания, но вправе обжаловать их вышестоящему руководителю следственного органа. При этом следователь сохраняет определенную процессуальную самостоятельность в следующих ситуациях. Если указания руководителя касаются наиболее важных вопросов расследования: квалификации преступления, объема обвинения, прекращения дела и т. п., то следователь вправе не исполнять указаний руководителя, изложив письменно свои возражения и представив их с материалами дела вышестоящему руководителю следственного органа (ч. 3 ст. 39 УПК РФ).

Отношения руководителя следственного органа с прокурором заключаются в том, что руководитель в течение пяти суток обязан рассмотреть требования прокурора об устранении нарушений закона, допущенных в ходе предварительного следствия, вынести решение об устранении допущенного нарушения либо о несогласии с требованиями прокурора и сообщить последнему о своем решении (ч. 4 ст. 39 УПК РФ).

Орган дознания (ст. 40 УПК РФ)

Наряду с органами предварительного следствия досудебное производство в нашем уголовном процессе осуществляют органы дознания. Исчерпывающий

их перечень дан в ч. 1 ст. 40 УПК РФ. К ним, в первую очередь, относятся государственные органы, правомочные осуществлять оперативно-розыскную деятельность (ОРД): органы внутренних дел (прежде всего полиция), органы ФСБ, таможенные органы РФ и др. (ст. 13 Федерального закона от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности»). Благодаря своим оперативно-розыскным возможностям, эти органы более эффективно осуществляют расследование преступлений.

Кроме них к органам дознания отнесены должностные лица Федеральной службы судебных приставов, органы военной полиции, командиры воинских подразделений, органы государственного пожарного надзора. В некоторых случаях указанным органам дознания, а также следователю недоступно событие преступления в силу его отдаленности. Тогда вместо них возбуждают уголовное дело и выполняют неотложные следственные действия должностные лица, находящиеся в таких отдаленных местах: капитаны судов, руководители геологоразведочных партий и зимовок, главы дипломатических представительств (ч. 3 ст. 40 УПК РФ).

Процессуальная деятельность органов дознания двояка. **Во-первых**, они возбуждают, расследуют в порядке общего или сокращенного дознания и направляют в суд уголовные дела, по которым не производится предварительное следствие (гл. 32, 32.1 УПК РФ). К подследственности органов дознания отнесены преступления, предусмотренные ч. 3 ст. 150 УПК РФ. Это преступления небольшой и средней тяжести, наказание за которые не превышает пяти лет лишения свободы. Таким образом, в основе разграничения следствия и дознания как самостоятельных форм предварительного расследования, лежит общественная опасность преступлений. Тяжкие и особо тяжкие расследуют следователи, а небольшой и средней тяжести – дознаватели.

Во-вторых, органы дознания производят в порядке ст. 157 УПК РФ так называемые «неотложные следственные действия». Суть данного дознания следующая. Уголовные дела, подследственные следователю, возбуждает и расследует сам следователь. Но не всегда это возможно, например, следователь своевременно не может приступить к расследованию. В таком случае вместо следователя дело возбуждает орган дознания и в срок не более 10 суток выполняет те следственные действия, которые не допускают отлагательства. По истечении этого срока или ранее, если все действия произведены, дело передается в следственный орган. Следователь продолжает расследование и доводит его до завершения. Таким образом, неотложные следственные действия выступают в качестве варианта «подстраховки» следователя, когда он не может своевременно приступить к расследованию дела (п. 19 ст. 5, ст. 157 УПК РФ).

Дознание, производимое в общем и сокращенном порядке, можно назвать полным, т. к. в нем дело расследуется от начала до конца, т. е. от возбуждения дела до направления его в суд. ***Неотложное дознание можно именовать неполным,*** поскольку деятельность органа дознания ограничивается 10 сутками, после чего дело передается следователю, который завершает предварительное расследование.

Для понимания места и роли органов дознания в системе органов досудебного производства надо также учитывать следующее. Органы предварительного следствия созданы и функционируют ради одной цели – процессуальной, поэтому назначение следователя заключается исключительно в расследовании уголовных дел. Органы же дознания созданы не для уголовного процесса, а для иной, назовем ее производственной, цели. Так, назначение полиции – охранять общественный порядок, органов ФСБ – обеспечивать государственную безопасность и т. д. Но поскольку эти органы приближены к преступным проявлениям, то наряду с основной (производственной) функцией они наделяются дополнительной (процессуальной) – расследованием уголовных дел в форме дознания.

Дознаватель (ст. 41 УПК РФ)

При производстве дознания главным его субъектом является **дознаватель – *должностное лицо органа дознания, правомочное осуществлять предварительное расследование в форме дознания (п. 7 ст. 5 УПК РФ).***

В зависимости от служебного положения необходимо различать дознавателя ***штатного*** (по должности) и ***нештатного*** (разового). Первый является сотрудником специального подразделения дознания (отдела, отделения), имеет служебную должность дознавателя и занимается только расследованием уголовных дел. Он своего рода «маленький» следователь. Практически все уголовные дела, отнесенные к полному дознанию, т. е. производимому в общем или сокращенном порядке, расследуются штатными дознавателями.

Иногда досудебное производство целесообразно исполнять иным работникам органа дознания: участковым уполномоченным полиции, оперативным уполномоченным ОБЭП, уголовного розыска и т. п. В таких случаях начальник органа дознания дает разовое поручение соответствующему оперативному работнику провести процессуальные действия. В данной ситуации этот работник становится дознавателем. После завершения дознания по порученному делу он теряет функции дознавателя. «Разовый» дознаватель осуществляет, как правило, уголовно-процессуальную деятельность в стадии возбуждения уголовного дела, а также неотложные следственные действия.

Правомочия дознавателя, проводящего полное дознание, близки к правомочиям следователя, за некоторыми изъятиями, предусмотренными гл. 32, 32.1 УПК РФ. Дознаватель, как и следователь, самостоятельно производит все следственные действия, применяет меры процессуального принуждения, выносит процессуальные решения, составляет протоколы, предъявляет лицу обвинение, направляет дело в суд либо прекращает его. Самостоятельность дознавателя ограничивается теми случаями, когда для производства процессуального действия закон требует согласия начальника органа дознания, прокурора или получения судебного разрешения. Однако степень самостоятельности дознавателя меньшая, чем у следователя. Проявляется это во взаимоотношениях дознавателя с начальником органа дознания и прокурором. Следователь при несогласии с указаниями руководителя следственного органа, касающимися существа дела (квалификация преступления, прекращение дела и т. д.),

излагает свои возражения и не исполняет эти указания. Дознаватель же может обжаловать такие требования, но не вправе приостанавливать их исполнение (ч. 4 ст. 41 УПК РФ).

Начальник подразделения дознания (ст. 40.1 УПК РФ)

В некоторых органах дознания, в частности в полиции, где в форме дознания расследуется большое количество уголовных дел, созданы специализированные подразделения – отделы и отделения дознания. Их сотрудниками являются штатные дознаватели во главе с начальником подразделения дознания. ***Он уполномочен:***

1) самостоятельно возбуждать уголовные дела и проводить по ним полное расследование в форме дознания, обладая при этом правомочиями дознавателя;

2) осуществлять непосредственный контроль за качеством процессуальной деятельности подчиненных ему дознавателей, располагая при этом широкими правами: а) проверять материалы и уголовные дела, находящиеся в производстве дознавателя; б) давать дознавателю указания о направлении расследования и производстве необходимых процессуальных действий; в) передавать уголовное дело от одного дознавателя другому в целях более качественного расследования; г) реагировать на допущенные дознавателем нарушения уголовно-процессуального закона; д) производить иные действия, предусмотренные УПК РФ.

Указания начальника подразделения даются в письменном виде и обязательны для дознавателя.

Начальник органа дознания (ст. 40.2 УПК РФ)

Это должностное лицо, возглавляющее соответствующий орган дознания, а также его заместитель (п. 17 ст. 5 УПК РФ). Будучи руководителем и дознавателя и начальника подразделения дознания, ***начальник органа дознания наделен всеми полномочиями, которые имеет начальник подразделения дознания,*** но кроме них обладает собственными процессуальными возможностями.

Так, начальнику органа дознания даны ***исключительные права:*** а) продлевать срок проверки сообщения о преступлении; б) рассматривать письменные возражения дознавателя на указания начальника подразделения дознания; в) принимать решение о производстве дознания группой дознавателей; г) возвращать уголовное дело дознавателю со своими указаниями; д) утверждать обвинительный акт или обвинительное постановление.

Особое место в этом ряду занимает право начальника органа дознания поручать сотрудникам своего подразделения исполнять требования следователя, дознавателя о проведении оперативно-розыскных мероприятий, о производстве отдельных следственных и иных процессуальных действий, а также об оказании содействия при их производстве. Тем самым начальник органа дознания выступает связующим звеном между следователем, дознавателем, осуществляющим предварительное расследование, и теми структурными подразделениями органа дознания, прежде всего оперативно-розыскными, которые содействуют, помогают раскрывать и расследовать преступления.

Адвокат в уголовном процессе

Прежде чем рассматривать процессуальное положение других участников (неправоприменителей), необходимо уяснить место и роль адвоката в уголовном судопроизводстве, поскольку все эти лица имеют право на адвокатскую помощь.

Квалифицированная юридическая помощь, гарантированная государством каждому, кто в ней нуждается (ст. 48 Конституции РФ), предполагает наличие юристов-профессионалов, специализирующихся на оказании такой помощи. ***Ими являются адвокаты, деятельность которых состоит в предоставлении физическим и юридическим лицам (доверителям адвоката) квалифицированной юридической помощи в целях защиты их прав, свобод и законных интересов, а также обеспечения доступа к правосудию*** (ст. 1 Федерального закона от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», далее – Закон об адвокатуре).

В той или иной правовой ситуации человек может действовать самостоятельно, но если она сложная, с серьезными юридическими последствиями, то самому лицу затруднительно принять правильное решение, и поэтому ему нужен адвокат. Необходимость его помощи чаще всего возникает в уголовном процессе. Причем в содействии адвоката нуждается не только уголовно преследуемое лицо (подозреваемый, обвиняемый), но и потерпевший, свидетель и иные участники уголовного судопроизводства. В настоящее время адвокатская помощь в уголовном процессе стала настолько востребованной, что следователь, дознаватель, прокурор, суд «на каждом шагу» сталкиваются с участием адвоката.

Понятие «адвокат» – общеправовое, профессиональное. Оно обозначает принадлежность лица к особой категории юристов-практиков. В различных областях судопроизводства адвокат именуется собственным процессуальным «именем» – защитником либо представителем. В гражданском, конституционном судопроизводстве адвокат во всех случаях называется представителем. В уголовном судопроизводстве адвокат приобретает конкретное процессуальное обозначение в зависимости от того, кто выступает его доверителем. **Если адвокат оказывает юридическую помощь подозреваемому, обвиняемому, то он именуется защитником.** Объясняется это тем, что против указанных лиц осуществляется уголовное преследование, а противодействие ему есть защита от уголовного преследования (подозрения, обвинения).

Наряду с защитой адвокат в уголовном судопроизводстве оказывает юридическую помощь в форме представительства и выступает в качестве представителя (не путать представительство адвоката с законным представительством, которое осуществляют близкие люди, родственники). ***По УПК РФ адвокат является представителем только четырех участников уголовного судопроизводства: потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, частного обвинителя*** (ст. 45, 55 УПК РФ). Поэтому, когда в уголовном процессе говорят об адвокате-представителе, то имеют в виду, что адвокат оказывает юридическую помощь кому-то из этих лиц.

Кроме указанных пяти субъектов – уголовно преследуемого лица, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, частного обвинителя – право на адвокатскую помощь имеют и другие участники: свидетель (п. 6 ч. 4 ст. 56 УПК РФ), лицо, в помещении которого производится обыск (ч. 11 ст. 182 УПК РФ), лица, участвующие в стадии возбуждения уголовного дела (ч. 1.1 ст. 144 УПК РФ) и др. Адвокат не защищает этих участников, так как против них не осуществляется уголовное преследование, а также не представляет их интересы, поскольку названные лица не являются сторонами судебной тяжбы (не относятся к сторонам обвинения или защиты). Поэтому адвоката свидетеля нельзя именовать ни защитником, ни представителем. В данном случае УПК РФ использует термин «адвокат» (п. 6 ч. 4 ст. 56, ч. 5 ст. 189 УПК РФ), что ведет к смешению профессионального и процессуального положения адвоката. ***Представляется целесообразным в рассматриваемой ситуации называть адвоката консультантом, а данное направление (форму) его деятельности именовать консультированием.***

Таким образом, в уголовном судопроизводстве адвокат выступает в трех процессуальных статусах: а) **защитника,** осуществляющего защиту подозреваемого, обвиняемого от уголовного преследования; б) **представителя,** отстаивающего интересы потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, частного обвинителя; в) **консультанта,** когда адвокат оказывает юридическую помощь свидетелю и всем иным субъектам, не относящимся к стороне обвинения или защиты.

Правомочия адвоката в уголовном процессе

Современный российский адвокат наделен широким кругом правомочий. Они закреплены **на двух уровнях:** а) общеправовом (в Законе об адвокатуре); б) отраслевом (в УПК РФ).

Общеправовые возможности адвоката предусмотрены в ч. 3 ст. 6 Закона об адвокатуре. Они сводятся к четырем полномочиям:

1) собирать и представлять сведения в интересах доверителя путём: а) истребования предметов и документов; б) опроса лица с его согласия; в) привлечения специалиста;

2) общаться с доверителем беспрепятственно, наедине, конфиденциально, без ограничения количества встреч и их продолжительности;

3) знакомиться с материалами дела, к которым адвокат допущен по закону в данный момент производства, и фиксировать эти материалы, в том числе снимать копии с помощью своих технических средств;

4) совершать иные действия в интересах доверителя, не противоречащие законодательству РФ.

Следует иметь в виду, что все эти правомочия даны адвокату как таковому в силу принадлежности к адвокатской профессии, и поэтому они принадлежат и адвокату-защитнику, и адвокату-представителю, и адвокату-консультанту.

УПК РФ не содержит единого статуса адвоката в уголовном судопроизводстве, а обособленно закрепляет процессуальное положение защитника, представителя и адвоката свидетеля.

Наиболее полно в законе изложены полномочия защитника. В ст. 53, 86 УПК РФ перечислены конкретные права защитника, среди которых имеются все правомочия, указанные в ч. 3 ст. 6 Закона об адвокатуре, а также ряд иных процессуальных прав: заявлять отводы, ходатайства; приносить жалобы и др. Поэтому адвокат-защитник в уголовном процессе наделен всеми законными возможностями, предоставленными ему как Законом об адвокатуре, так и собственно УПК РФ.

Иная ситуация с представителем. УПК РФ не содержит перечня прав представителя, а лишь указывает, что представитель обладает теми же полномочиями, которые имеет представляемое лицо (ст. 45, 55 УПК РФ). Обратившись к статусу представляемого лица, например, потерпевшего (ст. 42 УПК РФ), мы не обнаружим в перечне его полномочий общеадвокатские права. Выходит, что адвокат, будучи представителем потерпевшего, не располагает теми возможностями, которые даны ему Законом об адвокатуре. *Такое же положение с адвокатом свидетеля,* наделенным лишь четырьмя правами: присутствовать при допросе, давать свидетелю краткие консультации, задавать вопросы допрашиваемым лицам и делать замечания по поводу законности производимых действий (ч. 5 ст. 189, ч. 2 ст. 53 УПК РФ).

Данная ситуация – это упущение законодателя, не согласовавшего два нормативных акта (УПК РФ и Закон об адвокатуре) в части правомочий адвоката, участвующего в уголовном судопроизводстве в качестве представителя и консультанта. В результате адвокаты-представители и адвокаты-консультанты нередко ограничиваются в реализации своих общеадвокатских полномочий, так как органы уголовного преследования и суд в таких случаях руководствуются исключительно нормами УПК РФ. Следует учитывать, что УПК РФ и Закон об адвокатуре – равносильные законодательные акты, наделяющие адвоката едиными полномочиями. ***Для более эффективного отстаивания адвокатами законных интересов доверителя следовало бы закрепить в УПК РФ общеадвокатские правомочия применительно не только к адвокату-защитнику, но и к адвокату-представителю и адвокату-консультанту.***

Благодаря широкому кругу полномочий (о которых советский адвокат мог лишь мечтать), современный российский адвокат стал заметным участником уголовного судопроизводства, оказывающим значительное влияние на ход и результаты уголовно-процессуальной деятельности. Квалифицированный и активный адвокат не только обеспечивает соблюдение прав, свобод и законных интересов доверителя, но и дисциплинирует правоприменителя, способствуя повышению уровня законности в ходе производства по уголовному делу.

Потерпевший (ст. 42 УПК РФ)

Преступление наносит ущерб общественным отношениям. Если в результате преступного посягательства страдает конкретный человек, то появляется жертва преступления, именуемая потерпевшим. **Потерпевшим** ***признается физическое лицо, которому преступлением причинен физический, имущественный, моральный вред, а также юридическое лицо в случае причинения вреда его имуществу и деловой репутации.***

Физический вред состоит в причинении человеку телесного воздействия или повреждений, а также расстройстве здоровья. **Имущественный вред** – это ущерб, причиненный имущественным правам и интересам лица в виде утраты материальных ценностей или понесенных денежных расходов. **Моральный вред** заключается в физических и нравственных страданиях, перенесенных лицом в результате совершенного деяния.

Потерпевший как участник процесса появляется не с момента фактического причинения ему вреда. Поскольку речь идет о потерпевшем от преступления, то вначале надо установить, что деяние действительно имело место и что данное лицо от него пострадало. Таковы основания признания лица потерпевшим, наличие которых может констатироваться лишь после возбуждения уголовного дела. Поэтому лицо приобретает статус потерпевшего в стадии предварительного расследования, когда следователь или дознаватель, установив указанные основания, выносит специальное постановление о признании потерпевшим. До момента вынесения данного решения, например, в стадии возбуждения уголовного дела, правильнее говорить не о потерпевшем, а о пострадавшем от преступления.

УПК РФ существенно расширил круг правомочий потерпевшего. Прежде всего, действующий Кодекс подчеркивает его роль как активного субъекта стороны обвинения, участвующего в уголовном преследовании (ст. 22 УПК РФ).

Потерпевший обладает следующими правомочиями:

1. Наиболее значимое его право – знать о ходе и результатах расследуемого уголовного дела. Для этого ему даны следующие правомочия:

а) знать о существе предъявленного обвинения;

б) знакомиться в полном объеме с материалами уголовного дела по окончании предварительного расследования, а до этого – с материалами производимых по делу экспертиз;

в) получать копии ряда процессуальных документов: о возбуждении уголовного дела, о приостановлении расследования, о прекращении дела, обвинительного заключения (акта, постановления), о назначении предварительного слушания, приговора и др.;

г) знать о принесенных по делу жалобах, представлениях;

д) знать о прибытии осужденного в места лишения свободы, а также о времени его освобождения.

2. Право давать показания. В то же время согласно ч. 5 ст. 42 УПК РФ потерпевший обязан давать показания. За отказ от дачи показаний и дачу заведомо ложных показаний потерпевший подлежит уголовной ответственности по ст. 307, 308 УК РФ. И наконец, потерпевший вправе отказаться свидетельствовать против себя и близких (ст. 51 Конституции РФ, п. 3 ч. 2 ст. 42 УПК РФ). Таким образом, потерпевший наделен правом давать показания, обязанностью давать показания, а также правом отказа от дачи показаний. Что означает такое сочетание прав и обязанностей?

В силу публичного характера уголовно-процессуальной деятельности на первое место надо ставить обязанность потерпевшего сообщить все ему из-

вестное следователю или суду. За достоверность своих показаний потерпевший отвечает перед законом. Однако, если те или иные сведения, интересующие следователя или суд, могут быть обращены против самого потерпевшего или его близких, то он вправе не давать по ним показаний, сославшись на ст. 51 Конституции РФ. Возможны ситуации, когда допрошенный потерпевший считает, что следователь или суд не выяснил некоторые обстоятельства, имеющие значение по делу. В этом случае он может использовать свое право давать показания и требовать от следователя или суда дополнительного допроса.

3. Потерпевший вправе иметь представителя – законного, в случаях предусмотренных УПК РФ (п. 12 ст. 5), а также договорного, в качестве которого чаще всего участвуют адвокаты (п. 8 ст. 42, ст. 45 УПК РФ). Это одно из наиболее эффективных правомочий, т. к. благодаря квалифицированной юридической помощи, потерпевший, во-первых, способен разобраться в юридических тонкостях своего статуса, а во-вторых, правильно их реализовать.

4. Потерпевший вправе требовать от уголовно преследуемого лица возмещения вреда, причиненного преступлением, а также расходов, понесенных в связи с участием в уголовном деле (ч. 3 ст. 42 УПК РФ). Для этого потерпевший заявляет гражданский иск о возмещении материального и морального ущерба и приобретает второй статус – гражданского истца (ст. 44 УПК РФ). Заглаживание вреда потерпевшему является основанием для прекращения уголовного дела за примирением сторон и с назначением судебного штрафа (ст. 25, 25.1 УПК РФ).

Кроме того, потерпевший вправе: а) представлять доказательства; б) заявлять ходатайства, отводы, приносить жалобы; в) участвовать в судах первой, второй, кассационной и надзорной инстанций, поддерживать обвинение; г) ходатайствовать о применении мер для обеспечения собственной безопасности.

Потерпевший несет ряд процессуальных обязанностей: являться по вызовам к следователю или в суд; давать правдивые показания; не разглашать данные предварительного расследования, если им была дана подписка об этом. Потерпевший не вправе уклоняться от прохождения освидетельствования, а также предоставления образцов для сравнительного исследования.

Вопросы, регулирующие статус потерпевшего в уголовном судопроизводстве, рассматриваются в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 29 июня 2010 г. № 17 «О практике применения судами норм, регламентирующих участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве».

Частный обвинитель (ст. 43 УПК РФ)

Это физическое лицо, подавшее заявление по делу частного обвинения, т. е. о совершении против него преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 115, ст. 116.1, ч. 1 ст. 128.1 УК РФ. По таким делам предварительное расследование, как правило, не проводится (исключение – ч. 4 ст. 20 УПК РФ). Заявление пострадавшим подается непосредственно мировому судье, и с этого момента уголовное дело считается возбужденным (ст. 318 УПК РФ). В судебном заседании стороны в любой момент могут примириться, и тогда дело подлежит прекращению.

Частный обвинитель в своем статусе фактически является потерпевшим, т. к. обладает всеми его правами (ч. 7 ст. 318 УПК РФ). Кроме того, частный обвинитель наделен некоторыми правомочиями государственного обвинителя (ч. 2 ст. 43 УПК РФ).

Гражданский истец (ст. 44 УПК РФ)

Гражданским истцом ***признается физическое или юридическое лицо, предъявившее требование о возмещении имущественного вреда, причиненного преступлением.***

Физическое лицо, понесшее имущественный вред от преступления, вначале признается потерпевшим и приобретает право на предъявление гражданского иска, что позволяет ему стать еще и гражданским истцом. Это право может быть им реализовано в любой момент предварительного расследования или судебного разбирательства до окончания судебного следствия. От имени юридического лица иск подается его руководителем, который участвует в уголовно-процессуальной деятельности, либо лично, либо через своего представителя – адвоката или иного юриста.

Право на заявление гражданского иска в интересах государства, а также лиц, не способных самостоятельно отстаивать свои права и законные интересы, имеет прокурор (ч. 3 ст. 44, ч. 6 ст. 246 УПК РФ).

Гражданский иск в уголовном процессе заявляется чаще всего для возмещения прямого материального ущерба, например, в денежной стоимости похищенного имущества или в сумме затрат, понесенных на лечение и восстановление здоровья после причиненных преступлением телесных повреждений. В таких случаях истец подтверждает размер предъявленного иска справками, квитанциями, чеками и т. д.

Сложнее обстоит дело с обоснованием размера возмещения морального вреда, т. е. той денежной компенсации, которая необходима, по мнению истца, для погашения физических и нравственных страданий, перенесенных пострадавшим в результате преступления. Обычно такие иски заявляются с большим «запасом», а суды удовлетворяют иски в тех пределах, которые вырабатываются в судебной практике.

Иск предъявляется в форме письменного заявления. Рассмотрев его, следователь, дознаватель, судья выносит постановление о признании лица гражданским истцом. С этого момента в деле появляется данный участник уголовного судопроизводства.

Гражданский истец имеет тот же комплекс правомочий, что и потерпевший. Специфическими его правами являются следующие:

1. Заявление ходатайства о принятии мер по обеспечению возмещения вреда, причиненного преступлением.

В системе мер процессуального принуждения есть мера, именуемая «наложение ареста на имущество» (ст. 115 УПК РФ). По ходатайству гражданского истца или по своей инициативе следователь, дознаватель обращается в суд за разрешением на применение данной меры, а получив его, описывает имущест-

во уголовно преследуемого лица или лиц, несущих по закону материальную ответственность за его действия, и передает имущество на хранение. Судьба этого имущества решается судом при вынесении приговора (ст. 29, 115, 165, 230, 299, 309 УПК РФ). Путем реализации имущества погашается сумма гражданского иска.

2. Отказ гражданского истца от предъявленного иска. Отказ может быть вызван различными мотивами, чаще всего – добровольным возмещением обвиняемым (подсудимым) причиненного преступлением ущерба. Такой отказ может быть заявлен в любой момент уголовного судопроизводства до удаления суда в совещательную комнату. В случае отказа от иска производство по нему прекращается (ч. 5 ст. 44 УПК РФ).

Представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя (ст. 45 УПК РФ)

В данной статье речь идет о двух субъектах: законных представителях и договорных представителях. **Законным представителем *именуется то лицо, которое в соответствии с законом отстаивает интересы субъекта, не способного самостоятельно осуществлять свои права в силу физических или психических особенностей.*** Это несовершеннолетние, недееспособные или ограниченно дееспособные лица. Рядом с ними или вместо них в судопроизводстве участвуют родители, опекуны, попечители (п. 12 ст. 5 УПК РФ).

Договорным представителем является адвокат либо иное лицо, например, юрист предприятия, организации. Такие представители действуют по соглашению (адвокат) или доверенности (иное лицо), т. е. по договору с представляемым лицом.

Потерпевший, гражданский истец, частный обвинитель, а также гражданский ответчик вправе по своему усмотрению привлекать в качестве своего представителя как адвоката (если имеются средства для оплаты его помощи), так и любое иное лицо (если нет финансовых возможностей либо они не желают прибегать к помощи адвоката).

Согласно ч. 2.1 ст. 45 УПК РФ по делам о половой неприкосновенности несовершеннолетних, если потерпевшему не исполнилось 16 лет, ему предоставляется бесплатный адвокат-представитель. Это принципиально новая норма, более полно обеспечивающая права и законные интересы несовершеннолетнего потерпевшего.

Представители (законные и договорные) наделены теми же процессуальными правами, которые имеет представляемое лицо: потерпевший, гражданский истец или частный обвинитель (ч. 3 ст. 45 УПК РФ). Разумеется, это не относится к даче показаний, которые правомочно излагать только само представляемое лицо.

Если в качестве представителя участвует адвокат, то наряду с правомочиями представляемого лица он обладает общеадвокатскими правами: истребовать материалы, опрашивать лиц с их согласия, привлекать специалистов и др. (ст. 6 Закона об адвокатуре).

§ 4. Участники со стороны защиты

Уголовно преследуемое лицо

УПК РФ к участникам со стороны защиты относит, прежде всего, подозреваемого (ст. 46) и обвиняемого (ст. 47). После назначения судебного разбирательства обвиняемый именуется подсудимым. Обвиняемый, в отношении которого вынесен обвинительный приговор, называется осужденным, а при вынесении оправдательного приговора – оправданным (ч. 2 ст. 47 УПК РФ). Таким образом, уголовно-процессуальный закон использует пять наименований одного и того же лица в зависимости от его нахождения на том или ином этапе уголовного преследования. ***Поэтому всех этих субъектов объединенно можно называть уголовно преследуемым лицом.***

По процессуальному статусу это лицо разделяется лишь на два вида: подозреваемый и обвиняемый (ст. 46, 47 УПК РФ). При многих общих чертах каждый из них обладает собственным правовым положением, тогда как подсудимый, осужденный и оправданный в своих правомочиях идентичны с обвиняемым.

Хотя в УПК РФ речь идет вначале о подозреваемом, а затем об обвиняемом, целесообразнее рассматривать их в обратной последовательности. Потому что, во-первых, статус обвиняемого в УПК РФ более ясный и логичный, чем подозреваемого, а во-вторых, понятие и положение подозреваемого можно уяснить лишь в сравнении с обвиняемым.

Обвиняемый (ст. 47 УПК РФ)

Это вменяемое физическое лицо, достигшее возраста уголовной ответственности, в отношении которого в ходе предварительного расследования собраны достаточные доказательства совершения им инкриминируемого преступления, и следователем, дознавателем вынесено специальное процессуальное решение: постановление о привлечении в качестве обвиняемого, либо обвинительный акт, либо обвинительное постановление.

Обвиняемый характеризуется следующими признаками.

1. В нашем уголовном судопроизводстве обвиняемым может быть только физическое лицо. Юридическое лицо субъектом уголовной ответственности не является.

2. Для того чтобы стать обвиняемым, лицо должно достичь возраста, с которого наступает уголовная ответственность (14 или 16 лет).

3. Если лицо совершило преступление в состоянии невменяемости или у него после преступления наступило психическое расстройство, то такое лицо уголовному наказанию подвергаться не может и потому субъектом преступления не считается. В отношении него применяется особое производство о применении принудительных мер медицинского характера (гл. 51 УПК РФ), в котором лицо фигурирует не как обвиняемый, а как субъект с особым процессуальным статусом.

4. Основанием признания лица обвиняемым является достаточность доказательств, подтверждающих факт совершения данным лицом расследуемого

преступления (ч. 1 ст. 171 УПК РФ). Здесь надо различать два аспекта. ***Во-первых, в основе обвинения лежат только доказательства,*** т. е. сведения, полученные в процессуальном порядке и закрепленные в форму показаний лиц, протоколов следственных действий и т. д. (ст. 74 УПК РФ). Оперативно-розыскная и иная непроцессуальная информация не может использоваться для привлечения лица в качестве обвиняемого. ***Во-вторых, собранных доказательств должно быть достаточно.*** Это определяется по внутреннему убеждению следователя, дознавателя как такое количество доказательств, из которого однозначно (категорически) вытекает вывод о виновности лица в совершении преступления. Если остаются сомнения, то следует говорить лишь о подозрении, но не обвинении.

5. Привлечение лица в качестве обвиняемого возможно только в стадии предварительного расследования, когда факт преступления установлен, а доказательства собраны посредством следственных действий. В стадии возбуждения уголовного дела обвинения и, соответственно, обвиняемого быть не может. Обвиняемый не может впервые появиться и в судебных стадиях. Выдвижение обвинения – прерогатива органов уголовного преследования. Суд, будучи органом правосудия, обвинения против лица не выдвигает, а лишь рассматривает дело по тому обвинению, которое было предъявлено в стадии предварительного расследования следователем либо дознавателем.

6. Признание лица обвиняемым осуществляется путем принятия специального процессуального решения. ***Следователь всегда выносит постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого, а дознаватель – обвинительный акт (в общем дознании) либо обвинительное постановление (в сокращенном дознании).*** Таким образом, каждому виду предварительного расследования присущи особенности наделения лица статусом обвиняемого.

Следователь примерно в середине расследования, собрав достаточные доказательства, выносит постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого, предъявляет обвинение, после чего продолжает следствие, а по его окончании составляет итоговый акт – обвинительное заключение, который является основой рассмотрения дела в суде. Поэтому надо различать ***два обвинительных решения следователя: а) постановление о привлечении в качестве обвиняемого, которое выносится отдельно в отношении каждого лица; б) обвинительное заключение – единый документ по уголовному делу, независимо от количества обвиняемых и эпизодов преступления.***

В дознании, как правило, действует иная конструкция. От момента возбуждения уголовного дела и до завершения расследования лицо находится в статусе подозреваемого. **Если дознание производилось в общем порядке**, то по окончании дознания дознаватель составляет документ, именуемый **«обвинительный акт»**, в котором формулируется обвинение, а также излагаются результаты расследования. **Если же дознание было в сокращенной форме**, то вместо обвинительного акта составляется **обвинительное постановление.** Обвинительный акт и обвинительное постановление, таким образом, объединяют в себе то, что у следователя выражено в двух процессуальных решениях.

Но иногда в дознании применяется та же схема, что и в предварительном следствии, т. е. вначале выносится постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого, а по завершении дознания составляется обвинительный акт. Это происходит в ситуации, предусмотренной ч. 3 ст. 224 УПК РФ.

Итак, лицо приобретает статус обвиняемого с момента вынесения следователем постановления о привлечении в качестве обвиняемого либо вынесения дознавателем обвинительного акта или обвинительного постановления, а не с момента предъявления этих решений уголовно преследуемому лицу. Это имеет важное практическое значение. Между вынесением и предъявлением обвинения лежит временной отрезок до 3 суток (ч. 1 ст. 172 УПК РФ). За этот период следователь вызывает обвиняемого и его защитника, может подвергнуть обвиняемого приводу в случае неявки, а главное, если лицо скрылось и подлежит розыску (ст. 210 УПК РФ), то это не препятствует наделению его статусом обвиняемого. Следователь выносит постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого и объявляет в розыск именно обвиняемого, применяя к нему меры процессуального принуждения, в частности, заочное заключение под стражу (ч. 4 ст. 210, ч. 5 ст. 108 УПК РФ). Формально уголовно преследуемое лицо приобретает все полномочия обвиняемого с момента вынесения обвинения, но фактически реализует их с момента предъявления обвинения, когда эти правомочия становятся ему известны.

УПК РФ предоставляет обвиняемому широкий круг правомочий. Все они, в конечном счете, сводятся к защите от предъявленного обвинения всеми не запрещенными законом средствами. Прежде всего лицо вправе знать, в чем оно обвиняется. Для этого обвиняемому вручается копия постановления о привлечении в качестве обвиняемого, обвинительного акта, обвинительного постановления и обвинительного заключения.

Обвиняемый вправе давать показания по предъявленному обвинению, а может отказаться от дачи показаний как в целом, так и частично.

Важное правомочие обвиняемого закреплено в ч. 3 ст. 47 УПК РФ: ***«Обвиняемый вправе защищать свои права и законные интересы и иметь достаточное время и возможность для подготовки к защите».*** Так, согласно ч. 1 ст. 173 УПК РФ немедленно после предъявления обвинения следователь допрашивает обвиняемого по существу предъявленного обвинения. Нередко обвиняемый не готов к изложению своего отношения к обвинению сразу после ознакомления с ним. Поэтому обвиняемый и его защитник заявляют следователю о неготовности дать показания и просят отложить допрос на некоторый срок.

Защита от обвинения осуществляется самим обвиняемым посредством реализации полномочий, предусмотренных ст. 47 УПК РФ, а также *с помощью адвоката-защитника, без которого с момента его вхождения в дело не производится ни одно процессуальное действие с обвиняемым.*

Обвиняемый общается с адвокатом наедине, без ограничения продолжительности и количества встреч. Реализация этого права не вызывает затруднений при нахождении обвиняемого на свободе и вне процессуальных действий

следователя. Если обвиняемый заключен под стражу, порядок его общения с адвокатом определяется режимом ИВС или СИЗО, установленным Федеральным законом от 15 июля 1995 г. № 103-ФЗ «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений».

Право на конфиденциальное общение с адвокатом обвиняемый сохраняет и в ходе процессуального действия в форме «кратких консультаций в присутствии следователя» (ч. 2 ст. 53 УПК РФ), например, обвиняемый при допросе, очной ставке и т. д. может посоветоваться с адвокатом по поводу применения ст. 51 Конституции РФ, уточнить содержание ответа на вопрос следователя.

Защищаясь от предъявленного обвинения, обвиняемый и его защитник представляют доказательства, заявляют отводы и ходатайства, обжалуют действия (бездействие) следователя руководителю следственного органа, прокурору, а также в суд в порядке ст. 124, 125 УПК РФ.

Важным способом защиты является право обвиняемого на ознакомление с материалами уголовного дела. При этом необходимо разграничивать:

а) ознакомление со всеми материалами уголовного дела по окончании следствия или дознания в порядке ст. 217 УПК РФ. Здесь обвиняемому и его адвокату предоставляются все тома уголовного дела в подшитом и пронумерованном виде. Обвиняемый изучает каждый лист дела, выписывает для себя все, что его интересует, а также может снимать копии с помощью технических средств (фото-, видео-, ксерокопирование);

б) ознакомление с некоторыми процессуальными документами в ходе предварительного расследования, т. е. до выполнения требований ст. 217 УПК РФ. Это: постановление о назначении экспертизы, заключение эксперта, протокол того следственного действия, в котором обвиняемый принял участие: допроса, очной ставки, опознания др. Нередко на практике следователи отказывают обвиняемому и его защитнику в праве переписать содержание данных документов, а также снять с них копии. Такой запрет незаконен. По смыслу уголовно-процессуального закона, подтвержденного решениями Конституционного Суда РФ, право на ознакомление означает не только возможность прочтения документа, но и снятие с него копии (за собственный счет) и выписывание всех необходимых сведений.

В судебных стадиях имеются особенности реализации обвиняемым своих правомочий. Здесь обвиняемый при помощи ходатайств определяет необходимость проведения предварительного слушания, заявляет об исключении доказательств обвинения, активно участвует в исследовании доказательств, представленных стороной обвинения, представляет доказательства со своей стороны, участвует в судебных прениях, знакомится с протоколом судебного заседания, обжалует приговор, участвует в суде второй инстанции и т. д.

Оценивая современный статус обвиняемого, следует отметить, что действующее уголовно-процессуальное законодательство наделяет обвиняемого такими правомочиями, которые в целом соответствуют международным стандартам и позволяют лицу эффективно осуществлять свою защиту.

Подозреваемый (ст. 46 УПК РФ)

Среди участников уголовного судопроизводства подозреваемый – самая сложная и потому труднопонимаемая процессуальная фигура. Неслучайно уголовно-процессуальная деятельность на этапе подозрения вызывает наибольшие затруднения, а лицо, подозреваемое в совершении преступления, чаще чем кто-либо ограничивается в своих конституционных правах, свободах и законных интересах. Главная причина этого – несовершенство нормативного регулирования института подозрения в целом и подозреваемого, в частности.

Согласно ст. 46 УПК РФ лицо приобретает процессуальный статус подозреваемого в одном из четырех случаев:

а) если в отношении него возбуждено уголовного дело, т. е. в постановлении о возбуждении уголовного дела лицо прямо названо субъектом преступления;

б) если лицо задержано в порядке ст. 91, 92 УПК РФ по подозрению в совершении преступления;

в) если к нему до обвинения применена мера пресечения, т. е. постановление о привлечении в качестве обвиняемого еще не вынесено, а лицо уже заключено под стражу, либо в отношении него избрана подписка о невыезде, залог и т. д.;

г) если лицу предъявлен специальный процессуальный документ, именуемый «уведомление о подозрении в совершении преступления».

УПК РСФСР 1960 г. признавал лицо подозреваемым в двух случаях: задержания либо применения меры пресечения до обвинения (ст. 52). В 2001 году в Кодексе появилась третья ситуация – возбуждение в отношении лица уголовного дела, а в 2007 году четвертая – уведомление о подозрении.

Действующие нормы УПК РФ позволяют дать следующие ***характеристики подозреваемого.***

1. В стадии возбуждения уголовного дела такого участника уголовного процесса нет. Все четыре случая, названные в ст. 46 УПК РФ, имеют место по завершении этой стадии, т. е. в предварительном расследовании. В этом есть формальная логика – поскольку лицо подозревается в совершении **преступления**, наличие которого впервые констатируется в постановлении о возбуждении уголовного дела, то до принятия данного решения нет основания для подозрения лица в преступлении.

Однако в действительности в первой стадии уголовного судопроизводства нередко появляется лицо, фактически подозреваемое в совершении преступления, например, при задержании преступника с поличным. Такое лицо несколько часов находится под стражей без какого-либо правового статуса, пока не будет принято решение о возбуждении уголовного дела и следователь или дознаватель не наделит задержанного официальным процессуальным положением подозреваемого. В подобных ситуациях личность на протяжении целой стадии выпадает из сферы действия конституционных прав и гарантий. На практике эта проблема решается двумя способами: а) сокращением срока принятия решения о возбуждении уголовного дела, что позволяет уменьшить пе-

риод пребывания лица в «бесстатусном» состоянии; б) допуском адвоката-защитника к такому лицу и обеспечением его конституционных прав (п. 6 ч. 3 ст. 49 УПК РФ). В данной ситуации уголовно преследуемое лицо можно именовать **заподозренным.**

2. Известно, что ***уголовные дела подразделяются на два вида: а) возбуждаемые по факту преступления, т. е. без указания на лицо, его совершившее; в) возбуждаемые в отношении лица, когда в постановлении о возбуждении уголовного дела наряду с фактом преступления называется его субъект.***

В первом случае уголовно преследуемого лица нет, т. е. преступление считается нераскрытым. Во втором случае с самого начала уголовного дела в нем появляется подозреваемый. В соответствии с ч. 4 ст. 146 УПК РФ следователь, дознаватель незамедлительно после вынесения постановления о возбуждении уголовного дела обязан сообщить лицу, что в отношении него возбуждено уголовное дело и он признан подозреваемым. С этого же момента данное лицо приобретает право на адвоката-защитника (п. 2 ч. 3 ст. 49 УПК РФ), а также другие правомочия, предусмотренные ст. 46 УПК РФ. Поскольку появление подозреваемого с адвокатом в самом начале предварительного расследования следователю, дознавателю чаще всего нежелательно, то органы уголовного преследования нередко стремятся возбудить уголовное дело по факту преступления, не указывая субъекта, даже если он известен.

3. **Задержание** выступает самостоятельной формой признания лица подозреваемым в том случае, если уголовное дело возбуждено по факту преступления и имеются необходимые условия, основания и мотивы применения этой меры принуждения. Протокол задержания в порядке ст. 91, 92 УПК РФ является тем процессуальным документом, которым лицо наделяется статусом подозреваемого. Подчеркнем, что в данном случае речь идет не о фактическом задержании (поимке лица «на улице»), а процессуальном задержании – решении следователя о помещении подозреваемого в ИВС на 48 часов.

4. **Посредством меры пресечения** лицо становится подозреваемым в двух случаях: а) если задержание сменяется мерой пресечения, и тогда лицо до обвинения сохраняет статус подозреваемого; б) если дело, расследуемое следователем, возбуждено по факту преступления, оснований для задержания нет, однако лицу необходимо придать статус подозреваемого. В таком случае следователь избирает, как правило, подписку о невыезде и в деле появляется подозреваемый.

5. **Уведомление о подозрении** применяется только в дознании как полной форме расследования (ст. 223.1 УПК РФ), т. е. в предварительном следствии и неотложных следственных действиях оно не используется. Дознаватель выносит уведомление в том случае, когда уголовное дело возбуждено по факту преступления, оснований для задержания нет, однако есть необходимость официального выдвижения подозрения. С момента вручения уведомления о подозрении лицо становится подозреваемым.

6. Следует иметь в виду, что все указанные процессуальные решения, посредством которых лицо становится подозреваемым, выносятся **на основании не только доказательств, но и иной информации, например, результатов оперативно-розыскной деятельности.** В этом одно из отличий подозрения от обвинения.

Вот в таких переплетениях процессуальных ситуаций законодатель представляет подозреваемого. Эти сложные конструкции, с одной стороны, затрудняют работу следователя, дознавателя, лишая их привычной ясности в характере и последовательности действий, а с другой – ограничивают права, свободы и законные интересы личности, оказавшейся под подозрением. Так, при возбуждении уголовного дела в отношении лица возможный преступник неоправданно ставится в известность о начатом против него расследовании, что наносит ущерб публичной направленности уголовного преследования, в частности, тайне следствия. Между тем сам факт возбуждения уголовного дела никоим образом права и свободы данного лица не ограничивает. Противоположная ситуация с задержанием и применением меры пресечения. В этих случаях подозрение еще не выдвинуто, лицо не приобрело статуса уголовно преследуемого лица, а к нему уже применяются меры процессуального принуждения. Здесь нарушаются гарантии прав личности.

Только при уведомлении о подозрении прослеживается логика уголовно-процессуальной деятельности: сначала выдвигается тезис уголовного преследования, затем лицо приобретает надлежащий статус, потом оно допрашивается и т. д. Однако уведомление, во-первых, касается только дознания, а во-вторых, подобное процессуальное решение следовало бы именовать постановлением, а не уведомлением (п. 25 ст. 5 УПК РФ).

Существующее несовершенство уголовно-процессуального законодательства в части подозрения должно быть, по нашему мнению, исправлено путем построения данного этапа уголовного преследования в той же логической структуре, что и обвинение. Подозрение следовало бы формулировать в специальном постановлении о признании лица подозреваемым, которое предъявляется лицу, а затем производить его допрос в качестве подозреваемого. Лишь после этого уже к подозреваемому правомерно применять меры принуждения: задержание, меры пресечения и др. Такое построение отвечает интересам обеих сторон: уголовного преследования и защиты. Первая приобретает необходимую свободу выбора тактики действий и момента выдвижения подозрения, вторая – ясный статус участника с необходимым набором правомочий и допустимых ограничений свобод и законных интересов. Кроме того, следует учитывать, что публичное уголовное преследование осуществляется официально, т. е. требует государственно властного решения.

Учитывая изложенное, по аналогии с обвиняемым, подозреваемого можно определить следующим образом. **Подозреваемый – *это вменяемое физическое лицо, достигшее возраста уголовной ответственности, в отношении которого у органов уголовного преследования имеется доказательственная***

и иная информация о причастности к совершению преступления, и вынесено специальное процессуальное решение о признании подозреваемым.

Институт подозрения, при всех его недостатках, успешно функционирует, и достигается это, главным образом, благодаря широкому кругу правомочий, которыми наделен подозреваемый.

В советское время этот участник обладал лишь тремя правами: давать объяснения, заявлять ходатайства и приносить жалобы на действия и решения дознавателя, следователя и прокурора (ст. 52 УПК РСФСР). О праве подозреваемого на адвоката-защитника не было и речи. В настоящее время подозреваемый имеет одиннадцать полномочий (ч. 4 ст. 46 УПК РФ). Во многом они те же, что и у обвиняемого: знать, в чем подозревается, давать показания, приносить жалобы, привлекать защитника и т. д. Реализация этих возможностей, в первую очередь с помощью адвоката, в целом обеспечивает подозреваемому соблюдение его прав, свобод и законных интересов на уровне современных требований.

В плане совершенствования статуса подозреваемого следует отметить отсутствие некоторых необходимых его правомочий. Так, в УПК РФ нет нормы о предоставлении подозреваемому достаточного времени и возможности для подготовки к защите; не сказано о праве выписывать необходимые сведения и снимать копии с предоставляемых ему процессуальных документов.

Поскольку подозрение есть состояние неопределенности, то подозреваемый существует в уголовном процессе недолго. Согласно ст. 100 УПК РФ в случае применения меры пресечения лицо пребывает в статусе подозреваемого в течение 10 суток (по ряду дел – до 45 суток).

Период нахождения лица в положении подозреваемого исчисляется со дня вынесения соответствующего процессуального акта, предусмотренного ст. 46 УПК РФ, и до вынесения обвинения (постановления о привлечении в качестве обвиняемого либо обвинительного акта или обвинительного постановления). Если в этот срок основания для обвинения не появились, орган расследования принимает решение о прекращении уголовного преследования (ст. 27 УПК РФ). Бывший подозреваемый становится свидетелем (но в таком случае он должен быть допрошен в качестве свидетеля) либо вообще выбывает из уголовного процесса.

Кроме того, следует учитывать, что в дознании уголовно преследуемое лицо на протяжении всего предварительного расследования находится в статусе подозреваемого, а обвиняемым становится лишь по окончании дознания.

Оценивая правовое положение подозреваемого в современном уголовном судопроизводстве России, следует выделять как негативные, так и позитивные аспекты. С одной стороны, очевидны противоречия и неопределенность процессуального положения лица, подозреваемого в совершении преступления, недопустимые в условиях правового государства. С другой стороны, имеющиеся правомочия позволяют подозреваемому достаточно эффективно защищаться от уголовного преследования.

Защитник (ст. 49–53 УПК РФ)

Прежде чем рассматривать процессуальный статус защитника, необходимо уяснить статус адвоката, т. к. нередко понятия «адвокат» и «защитник» отождествляются.

Как отмечалось, адвокат – это юридическая профессия, принадлежность к адвокатуре – сообществу юристов, оказывающих гражданам и организациям квалифицированную правовую помощь. Адвокат, участвующий в уголовном деле, приобретает свое процессуальное «имя» в зависимости от того лица, чьи права и интересы отстаивает. Если это уголовно преследуемое лицо, то адвокат осуществляет его ***защиту и называется защитником,*** если это потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик, частный обвинитель, то адвокат осуществляет их ***представительство и именуется представителем.*** Адвокат иных лиц – заявителя, свидетеля и др. – выступает в третьем статусе, который, на наш взгляд, может именоваться консультантом.

Следует иметь в виду, что в досудебном производстве в качестве защитников участвуют только адвокаты. В судебных стадиях по решению суда наряду с адвокатом может участвовать одно иное лицо (ч. 2 ст. 49 УПК РФ). Таким образом, **защитник – это в досудебном производстве только адвокат, а в судебном производстве адвокат и, возможно, иное лицо, отстаивающее права, свободы и законные интересы уголовно преследуемого лица.**

Защитник появляется в деле двумя путями: а) ***по соглашению***, когда сам обвиняемый либо его близкие нанимают адвоката и оплачивают его работу; б) ***по назначению***, когда в случаях, предусмотренных ст. 51 УПК РФ, следователь, суд привлекает так называемого дежурного, бесплатного адвоката, работа которого оплачивается государством.

Для допуска в дело адвокату достаточно предоставить следователю или суду свое адвокатское удостоверение, а также ордер – специальную справку, выданную адвокатским образованием с целью регистрации и учета работы адвоката. Никаких иных документов, в частности, договора-соглашения, адвокат предоставлять не обязан.

Одно уголовно преследуемое лицо может иметь несколько адвокатов-защитников. В то же время один адвокат не может быть защитником двух подозреваемых, обвиняемых, если их интересы противоречат друг другу (ч. 2 ст. 50, ч. 6 ст. 49 УПК РФ).

Право на защитника допускает отказ уголовно преследуемого лица от адвоката. Но такой отказ для следователя и суда необязателен (ст. 52 УПК РФ).

Правомочия защитника во многом идентичны правомочиям уголовно преследуемого лица. Это права: знать, в чем подозревается или обвиняется его подзащитный, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы, знакомиться со всеми материалами дела, с которыми вправе знакомиться уголовно преследуемое лицо. В то же время адвокат-защитник имеет специальные процессуальные полномочия.

Право самостоятельно собирать процессуальную информацию.

УПК РФ впервые назвал защитника субъектом собирания доказательств. В ст. 86 Кодекса, именуемой «Собирание доказательств», сказано: «Защитник вправе собирать доказательства путем: 1) получения предметов, документов и иных сведений; 2) опроса лиц с их согласия; 3) истребования справок, характеристик, иных документов…». Кроме того, защитник приобрел право привлекать специалиста (п. 3 ч. 1 ст. 53 УПК РФ).

В советское время такими правомочиями защитник не обладал, т. к. собирание доказательств относилось к исключительной компетенции государственно-властных органов уголовного судопроизводства. Предоставление рассматриваемого правомочия защитнику объясняется стремлением законодателя обеспечить состязательность и равноправие сторон. ***Однако утверждать, что адвокат-защитник действительно стал полноправным субъектом собирания доказательств, оснований нет.*** Право недостаточно провозгласить, записать. Его надо сделать реальным, исполнимым. Системный анализ норм УПК РФ приводит к выводу, что защитник приобрел право собирать не доказательства, а процессуальную информацию, которая превращается в доказательство лишь после того, как будет принята следователем, судом и оформлена ими в надлежащем уголовно-процессуальном порядке. Это утверждение основано на следующих доводах.

Согласно ст. 74 УПК РФ доказательствами признаются только те сведения, которые содержатся в показаниях свидетеля, потерпевшего, обвиняемого и других лиц, в заключении эксперта, в вещественных доказательствах и т. д. Все они получаются путем следственных действий, производить которые защитник не управомочен. Поэтому опрос лица защитником не порождает показаний. Поскольку показания появляются в результате допроса, то адвокат может лишь ходатайствовать перед следователем о допросе опрошенного им лица. Если следователь ходатайство удовлетворит и произведет допрос, то в деле появится доказательство – показания свидетеля. Кто является субъектом собирания этого доказательства? Следователь, т. к. именно он закрепляет сведения в виде показаний, придав им форму доказательства. Защитник же только способствует этому, представив следователю процессуальную информацию, но не доказательство.

Сложнее выглядит ситуация с привлечением специалиста. Заключение и показания специалиста названы в ст. 74 УПК РФ в качестве доказательств. Ясно, что получение показаний специалиста – прерогатива следователя, дознавателя, суда, т. к. показания приобретаются путем допроса, что адвокату не дозволено. Защитник вправе самостоятельно получать от специалиста информацию в другой форме – заключения, которое представляет собой письменное суждение специалиста по поставленным перед ним вопросам (ч. 3 ст. 80 УПК РФ). Однако прямого доказательственного значения (такого, как заключение эксперта) это заключение иметь не будет по причине отсутствия уголовной ответственности специалиста по ст. 307 УК РФ за дачу заведомо ложного заключения. Поэтому данное заключение специалиста в лучшем случае послу-

жит основанием для назначения следователем, судом экспертизы и получения заключения эксперта.

Но, несмотря на то, что защитник так и не стал полноценным субъектом собирания доказательств, расширение его правомочий в этом направлении существенно усилило возможности защиты уголовно преследуемого лица. Защитник, используя новые правомочия, оказывает реальное влияние на доказательственную деятельность органов уголовного судопроизводства.

Право участвовать во всех процессуальных действиях, производимых с подзащитным.

Защитник всегда находится рядом с подозреваемым, обвиняемым при проведении с ним любых процессуальных действий. Прежде всего, это следственные действия: допрос, очная ставка, опознание, проверка показаний на месте и т. д. Кроме того, это и иные процессуальные действия: предъявление обвинения, ознакомление с заключением эксперта, ознакомление с материалами законченного предварительного расследования и др. Защитник своевременно уведомляется следователем о планируемом процессуальном действии, а в случае неявки адвоката производство действия откладывается с соблюдением требований ст. 50 УПК РФ.

В ходе следственного действия адвокат-защитник не является пассивным наблюдателем, а выступает как активный участник, т. к. имеет право давать подзащитному краткие консультации, задавать вопросы с разрешения следователя допрашиваемым лицам и др. (ч. 2 ст. 53 УПК РФ).

В судебном заседании первой и апелляционной инстанций защитник выстраивает тактику защиты, участвует в исследовании доказательств обвинения, представляет доказательства защиты, например, приглашает в суд специалиста или нового свидетеля (ч. 4 ст. 271 УПК РФ), выступает с защитительной речью в судебных прениях, изучает протокол судебного заседания, обжалует приговор. В заседании суда кассационной и надзорной инстанции защитник часто действует один, т. к. подзащитный вправе не участвовать в этих производствах. Адвокат продолжает осуществлять защиту доверителя и при исполнении приговора, в частности, посещая его в местах лишения свободы для дачи консультаций, а также участвуя в судебном заседании, например, при решении вопроса об условно-досрочном освобождении.

Ряд вопросов, регулирующих порядок реализации права на защиту, решен в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 30 июня 2015 г. № 29 «О практике применения судами законодательства, обеспечивающего право на защиту в уголовном судопроизводстве».

Гражданский ответчик (ст. 54 УПК РФ)

Если по уголовному делу заявлен гражданский иск, то, как правило, сам обвиняемый отвечает по исковым требованиям. Поэтому по большинству уголовных дел, где есть гражданский истец, нет отдельного участника, именуемого гражданским ответчиком. Истцу противостоит обвиняемый, который при этом дополнительно гражданским ответчиком не признается.

В некоторых случаях условия уголовной и гражданской ответственности не совпадают. Например, уголовная ответственность по ряду преступлений наступает с 14 лет, а гражданская – с 18 лет. В таком случае сам обвиняемый несет лишь уголовную ответственность, а гражданскую вместо него несут родители, опекуны, попечители и другие лица, если обвиняемый не обладает гражданской дееспособностью, а также предприятия, учреждения, организации, несущие по закону материальную ответственность за вред, причиненный обвиняемым. Для того чтобы данное лицо участвовало в уголовном судопроизводстве в качестве полноправного субъекта, в законе предусмотрен статус гражданского ответчика. ***Это физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с Гражданским кодексом РФ несет ответственность за вред, причиненный преступлением.***

Лицо может стать гражданским ответчиком лишь после появления в деле обвиняемого и гражданского истца. Первый определяет носителя гражданской ответственности, а второй – основание, наличие такой ответственности.

Установив, что по иску ответственность возлагается не на обвиняемого, а на иное лицо, следователь, дознаватель, судья выносит постановление о его привлечении в качестве гражданского ответчика. Это решение вручается данному лицу, ему разъясняются права и обязанности гражданского ответчика. Большинство его правомочий такие же, что и у других участников сторон: представлять доказательства, заявлять отводы и ходатайства, приносить жалобы, знакомиться с материалами дела, участвовать в судебных заседаниях и т. д.

Специфические права гражданского ответчика следующие:

1) знать сущность исковых требований, для чего он получает копию искового заявления, в котором должны быть приведены расчеты, обстоятельства в подтверждение суммы ущерба;

2) возражать против предъявленного иска, т. е. оспаривать иск путем дачи показаний, представления опровергающих доказательств и т. п.;

3) знакомиться по окончании предварительного расследования с материалами уголовного дела, но не со всеми, а лишь с теми, которые относятся к предъявленному иску;

4) обжаловать приговор и иные судебные решения, но только в части, касающейся гражданского иска.

Представитель гражданского ответчика (ст. 55 УПК РФ)

Для отстаивания своих законных интересов гражданский ответчик праве привлечь представителя – адвоката либо иное лицо, способное оказать ему юридическую помощь.

Представитель обладает теми же правами, что и гражданский ответчик.

§ 5. Иные участники уголовного судопроизводства

Кроме суда и сторон УПК РФ выделяет группу субъектов, именуемых иными участниками уголовного судопроизводства, и относит к ним свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика и понятого. Однако следует иметь в виду, что кроме них иными участниками являются: педагог, психолог, участвующие в допросе несовершеннолетнего (ст. 191, 425 УПК РФ), поручитель (ст. 103 УПК РФ) и ряд других. Они, в отличие от пяти субъектов, названных в главе 8 УПК РФ, отдельного закрепления в статусе участников уголовного судопроизводстве не получили.

Все эти лица не имеют собственного правового интереса в уголовном процессе и не относятся к сторонам. Роль их вспомогательная, содействующая уголовному судопроизводству.

Свидетель (ст. 56 УПК РФ)

Свидетелем *является лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, имеющие значение по делу, и вызванное в орган предварительного расследования или суд для дачи показаний.* Для уяснения статуса свидетеля необходимо учитывать следующие моменты.

1. Закон считает свидетелем не то лицо, которому действительно известно что-либо по делу, а то, которому может быть известно что-либо по делу. Это означает, что право признавать то или иное лицо свидетелем принадлежит органу судопроизводства, для которого достаточно предположения об обладании человеком необходимых сведений. Соответственно, лицо, вызванное в качестве свидетеля, не вправе отказаться от явки на том основании, что ему ничего не известно по делу.

2. Лицо приобретает статус свидетеля с момента его вызова к следователю или в суд, т. е. со времени получения повестки в виде отдельного письменного документа или в форме переданной с помощью средств связи телефонограммы, СМС-сообщения и т. п. (ст. 188 УПК РФ). С этого момента лицо приобретает права и обязанности свидетеля, например, право пригласить адвоката, обязанность явиться с возможным принудительным приводом.

3. Свидетель не ограничен возрастными рамками, поэтому таковым может быть и ребенок, и человек крайне преклонного возраста. Главное, чтобы он был в состоянии правильно воспринимать окружающее и давать правдивые показания.

4. Закон называет ряд лиц, обладающих свидетельским иммунитетом, т. е. не подлежащих допросу в качестве свидетеля. Это: судья – об обстоятельствах рассматриваемого им уголовного дела, адвокат – об обстоятельствах оказания им юридической помощи и др. (ч. 3 ст. 56 УПК РФ).

5. Согласно ст. 56 УПК РФ назначение свидетеля заключается только в даче показаний. Процессуальным способом получения показаний является такое следственное действие, как допрос. Между тем свидетель участвует не только в допросе, но и других следственных действиях: очной ставке, опознании др. Эти действия дают не показания, а иные доказательства, именуемые протоко-

лами следственных действий (п. 5 ч. 2 ст. 74 УПК РФ). Поэтому следует уточнить, что свидетель вызывается не только для дачи показаний, но и получения иных сведений по уголовному делу.

Правомочия свидетеля

В настоящее время свидетель обладает значительным кругом прав, основанных, прежде всего, на конституционных требованиях.

1. Свидетель имеет право на адвокатскую помощь, что вытекает из ст. 48 Конституции РФ. Это право универсально и в конституционном смысле может быть сформулировано следующим образом: «При производстве любых процессуальных действий свидетель вправе пригласить адвоката для оказания ему юридической помощи». Однако в УПК РФ данное правомочие свидетеля сформулировано лишь как право являться на допрос с адвокатом (п. 6 ч. 4 ст. 56 УПК РФ), что предполагает заблаговременное извещение свидетеля о вызове на допрос, дающее возможность пригласить избранного им адвоката. Между тем следователь может допросить свидетеля безотлагательно, например, по месту жительства или работы (ч. 1 ст. 187 УПК РФ). И в данном случае право свидетеля на адвоката должно быть обеспечено.

В настоящее время об участии адвоката свидетеля говорится лишь в четырех следственных действиях из 14: допросе (ч. 5 ст. 189 УПК РФ), очной ставке (ч. 6 ст. 192 УПК РФ), обыске (ч. 11 ст. 182 УПК РФ), выемке (ч. 2 ст. 183 УПК РФ). В остальных следственных действиях – опознании, проверке показаний на месте, освидетельствовании и др. – адвокат свидетеля не упомянут. Не предусмотрено право свидетеля на адвоката в процессуальных действиях, не относящихся к разряду следственных, например приводе. ***Таким образом, на сегодня конституционное право свидетеля на адвокатскую помощь в УПК РФ в полной мере не обеспечено.*** Однако практика чаще всего идет по конституционному пути. Настойчивый свидетель и его адвокат добиваются участия и в тех процессуальных действиях, в которых это право свидетеля в УПК РФ не предусмотрено.

2. Конституционное право каждого не свидетельствовать против себя и своих близких распространяется и на свидетеля. Перед дачей показаний следователь, судья разъясняет свидетелю это право, а при согласии дать показания предупреждает свидетеля, что его показания могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, даже если он от них впоследствии откажется.

3. Если свидетелю или его близким угрожают убийством, насилием и т. п. в связи с участием в деле в качестве свидетеля, то он вправе ходатайствовать перед органами уголовного судопроизводства о применении мер безопасности. При наличии оснований, в соответствии с Федеральным законом от 20 августа 2004 г. № 119-ФЗ «О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства», следователь, суд обязаны принять предусмотренные законом меры безопасности (ч. 9 ст. 166 УПК РФ).

Кроме того, свидетель вправе давать показания на том языке, которым он владеет, пользуясь при этом помощью переводчика, а также обжаловать действия следователя и суда.

Но каковы бы ни были правомочия свидетеля, главное его назначение состоит в обязанности явиться по вызову и дать правдивые показания. Эта обязанность подкреплена уголовно-процессуальной ответственностью (привод, денежное взыскание, обязательно о явке – ст. 111 УПК РФ) и уголовной ответственностью (ст. 307, 308 УК РФ). Если свидетель дал подписку о неразглашении данных предварительного расследования, то в случае их разглашения он может быть привлечен к уголовной ответственности по ст. 310 УК РФ.

«Особый» свидетель (ст. 56.1 УПК РФ)

В 2018 году законодатель внес в УПК РФ ст. 56.1, закрепив особый статус лица, с которым заключено особое положение о сотрудничестве. Назначение данного субъекта в том, что на основе его показаний доказывается причастность других лиц к совершению преступления. В статье указано, что этот участник наделяется правами свидетеля, за рядом исключений, в частности, он не несет уголовной ответственности по ст. 307, 308 УК РФ (ч. 7 ст. 56.1 УПК РФ).

Представляется, что законодатель неоправданно освободил данное лицо от обязанности давать правдивые показания, т. к. это противоречит самой сути соглашения о сотрудничестве. Согласно положениям гл. 40.1 УПК РФ такое соглашение заключается при условии содействия раскрытию преступлений и изобличения лиц, их совершивших. В случае сообщения ложных сведений соглашение признается невыполненным с соответствующими правовыми последствиями. Отсюда следует, что лицо, заключившее досудебное соглашение о сотрудничестве, возлагает на себя обязанность, во-первых, сообщать только правдивые сведения; во-вторых, излагать их против соучастников преступления. Поэтому данный участник должен иметь статус полноценного свидетеля с ответственностью по ст. 307, 308 УК РФ.

Эксперт и специалист

Прежде чем рассмотреть полномочия двух следующих субъектов – эксперта и специалиста, необходимо определиться с некоторыми исходными понятиями.

Сведущее лицо. При расследовании многих преступлений возникает необходимость привлечения знаний в различных областях науки, техники, искусства или ремесла. Человек, который обладает такими знаниями на высоком профессиональном уровне, именуется сведущим лицом. Такого понятия уголовно-процессуальный закон не содержит, но оно необходимо как собирательный термин, обозначающий носителя указанных знаний, независимо от его процессуального положения.

Специальные знания. В УПК РФ широко применяется это словосочетание (ст. 57, 58, 195 и др. УПК РФ). Оно указывает на те области практики (наука, техника и т. д.), к которым обращается следователь, суд для выяснения обстоятельств дела и которые находятся за рамками их правоприменительной

деятельности. Другими словами, специальные знания – это сведения из любой области человеческой практики, кроме юридических познаний.

Экспертиза. Это следственное действие, которое назначается только органом предварительного расследования или судом с целью привлечения специальных знаний для проведения исследования и дачи ответа на поставленные вопросы в письменном акте, именуемом «заключение эксперта». Никто иной, в частности адвокат, права назначать экспертизу не имеет.

Экспертиза по месту проведения делится на два вида: а) в экспертном учреждении; б) вне экспертного учреждения (ст. 199 УПК РФ). Суть их разграничения такова. Для проведения наиболее распространенных исследований государство создает специальные экспертные учреждения: центры, бюро, институты, предназначенные для проведения экспертиз. В них работают аттестованные сотрудники – эксперты по должности. Функционируют учреждения на основе Федерального закона от 31 мая 2001 г. № 73-ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в РФ». В уголовном процессе большинство экспертиз проводится в данных учреждениях: автотехническая, медицинская, психиатрическая и др.

В некоторых случаях таких учреждений нет, а экспертизу по делу производить надо. Например, необходимо выяснить характеристики и ценность похищенной картины. Тогда следователь находит сведущее лицо (в данном случае – в музее, картиной галерее), выясняет его компетентность и назначает экспертизу, которая проводится вне экспертного учреждения, а лицо, его производящее, выступает в статусе эксперта.

Разграничение эксперта и специалиста. В отечественном уголовном судопроизводстве исторически сложилось привлечение сведущего лица в двух направлениях. Первое – для проведения экспертизы, а второе – для проведения иных процессуальных действий. **Сведущее лицо, производящее экспертизу, называется экспертом. Сведущее лицо, участвующее в других процессуальных действиях, именуется специалистом.** Каждый из них имеет свое предназначение, собственный правовой статус, особый круг правомочий.

Эксперт (ст. 57 УПК РФ)

Эксперт – ***это лицо, обладающее специальными знаниями, назначенное органами уголовного судопроизводства для производства экспертизы и дачи заключения на поставленные перед ним вопросы.***

Назначение экспертизы оформляется специальным постановлением следователя, судьи, в котором указываются вопросы, требующие ответов. К постановлению прилагаются объекты исследования. Одним из важных условий экспертизы является предупреждение эксперта об уголовной ответственности по ст. 307 УК РФ за дачу заведомо ложного заключения. Если экспертиза проводится в экспертном учреждении, то назначает конкретного эксперта и предупреждает его по ст. 307 УК РФ руководитель этого учреждения. Если же экспертиза проводится вне экспертного учреждения, то предупреждение и подписку производит следователь или суд.

После этого эксперт приступает к работе. Он исследует представленные объекты и, используя свои специальные знания, обоснованно и мотивированно излагает ход и результаты исследования в своем письменном заключении, в конце которого, в заключительной части, эксперт коротко формулирует ответ на каждый поставленный перед ним вопрос. Затем заключение подписывается, заверяется печатью и направляется следователю или в суд.

Это заключение является доказательством по уголовному делу. Кроме того, эксперт после дачи заключения, в целях его уточнения, может быть допрошен и дать показания по делу. Таким образом, благодаря участию эксперта, в уголовном судопроизводстве появляются два вида доказательств: заключение эксперта и показания эксперта (п. 3 ч. 2 ст. 74, ч. 1, 2 ст. 80 УПК РФ).

При проведении экспертизы эксперт имеет ряд прав: а) знакомиться с материалами уголовного дела, относящимися к экспертизе; б) ходатайствовать о представлении дополнительных материалов; в) участвовать с разрешения следователя или суда в тех процессуальных действиях, которые относятся к экспертизе, и др.

Специалист (ст. 58 УПК РФ)

Этот субъект не так однозначен, как эксперт. Специалист в современном своем статусе – одна из наиболее сложных фигур в уголовном судопроизводстве.

Появление специалиста наряду с экспертом объясняется тем, что экспертиза не восполняет все потребности вовлечения сведущих лиц в уголовный процесс. Кроме экспертизы возникает необходимость использования специальных знаний в иных процессуальных действиях, например, при осмотре трупа, когда специалист-медик помогает следователю обнаружить и закрепить важные сведения. Поэтому в 1966 г. в УПК РСФСР появился специалист, предназначенный для одной цели – содействия следователю, дознавателю в производстве следственного действия (ст. 133[1] УПК РСФСР). Участие специалиста отражалось только в протоколе соответствующего следственного действия, т. е. постановление о его привлечении не выносилось, никаких собственных актов вроде заключения специалист не составлял.

УПК РФ существенно изменил статус специалиста. Согласно ст. 58 Кодекса теперь он может использоваться в трех направлениях: ***а) для содействия органам судопроизводства в обнаружении доказательств и применении технических средств; б) для постановки вопросов эксперту; в) для разъяснения сторонам и суду вопросов, входящих в его профессиональную компетенцию.***

Первая форма традиционная, известная УПК РСФСР. При проведении следственного действия – допроса, осмотра, обыска и т. д. – следователь, суд привлекает сведущее лицо, которое помогает (содействует) успешно провести это действие. При этом оформляется один документ – протокол следственного действия, в котором отражается участие специалиста. Протокол является доказательством по делу (п. 5 ч. 2 ст. 74 УПК РФ).

Вторая и третья формы привлечения специалиста новые. Как показывает практика, следователь к помощи специалиста в целях постановки вопросов эксперту не прибегает. При необходимости следователь может получить ответы в устном порядке, не оформляя общение со специалистом процессуально. В суде же ситуация иная. Здесь все проходит в строгой процедуре и с участием сторон. Согласно ст. 283 УПК РФ суд и стороны вырабатывают перечень вопросов для экспертизы. Иногда для этого требуются пояснения сведущего лица. В таком случае, например, из экспертного учреждения в суд вызывается эксперт по должности, он допрашивается в качестве специалиста и уточняет необходимый круг вопросов, подлежащих выяснению в предстоящей экспертизе. Подчеркнем, что право привлекать специалиста для содействия в следственных действиях и для постановки вопросов эксперту предоставлено только органам предварительного расследования и суду. Адвокат в данных ситуациях такого права не имеет.

Третье направление привлечения специалиста – разъяснение сторонам и суду вопросов, входящих в его профессиональную компетенцию, породило ряд ситуаций, которые до сих пор однозначных ответов не имеют. Главная причина такого положения кроется в том, что право на привлечение специалиста предоставлено не только органам судопроизводства, но и адвокату, выступающему в качестве защитника или представителя. Органы расследования и суд к данному способу привлечения специалиста, как правило, не прибегают, т. к. у них есть другие, более надежные способы: назначение экспертизы, допрос эксперта, а также допрос специалиста. Адвокат, обратившись к специалисту, получает его заключение и предоставляет его следователю или в суд. В результате, заключение специалиста вступает в конкуренцию с более легитимным доказательством – заключением эксперта, поскольку заключение специалиста статус полноценного доказательства не приобрело в связи с отсутствием уголовной ответственности специалиста по ст. 307 УК РФ за дачу заведомо ложного заключения.

Однако при всех недостатках современный специалист стал широко востребованным, как органами судопроизводства, так и защитой, участником уголовно-процессуальной деятельности, оказывающим заметную помощь в расследовании уголовных дел.

Итак, **специалист – *это лицо, обладающее специальными знаниями, привлекаемое в процессуальную деятельность для решения трех задач: а) содействия в производстве процессуальных действий; б) постановки вопросов эксперту; в) разъяснения сторонам и суду вопросов, входящих в его профессиональную компетенцию.***

Согласно ч. 3 ст. 58 УПК РФ специалист вправе: 1) при участии в следственном действии задавать с разрешения следователя, суда вопросы иным участникам; 2) знакомиться с протоколом следственного действия, в котором он участвовал, делать заявления и замечания, подлежащие занесению в протокол, и др.

Среди обязанностей специалиста следует обратить внимание на то, что в соответствии со ст. 307 УК РФ он несет ответственность за дачу заведомо ложных показаний, но не отвечает за дачу заведомо ложного заключения.

Переводчик (ст. 59 УПК РФ)

Это лицо, привлекаемое к участию в уголовном судопроизводстве в случаях, предусмотренных УПК РФ, свободно владеющий языком, знание которого необходимо для перевода.

Чаще всего переводчик нужен тогда, когда кто-либо из участников процесса (обвиняемый, потерпевший, свидетель и т. д.) не владеет или плохо владеет русским языком, на котором ведется уголовное судопроизводство на территории РФ. При этом не имеет значения национальная принадлежность участника, а также степень владения им русским языком. Согласно ст. 26 Конституции РФ каждый вправе пользоваться родным языком, а также свободно выбирать язык общения.

Следователь, судья перед началом процессуального действия разъясняют лицу право на переводчика и обеспечивают его участие, если: а) лицо заявило о необходимости переводчика; б) лицо переводчика не требует, но уровень владения им языком судопроизводства недостаточен для точного и правильного понимания производимых действий.

Кроме перевода устной речи, переводчик может быть приглашен для перевода письменных документов. Во-первых, это процессуальные документы, подлежащие вручению участнику уголовного судопроизводства: постановление о привлечении в качестве обвиняемого, обвинительное заключение, приговор и др. (ч. 3 ст. 18 УПК РФ). Во-вторых, переводу подлежат процессуальные документы, направляемые в другое государство или полученные из другого государства в порядке оказания правовой помощи (ст. 453, 454 УПК РФ).

При необходимости привлечения переводчика следователь, судья изыскивают лицо, обладающее требуемыми знаниями и навыками перевода, для чего обращаются к профессиональным переводчикам, а также в представительства стран или национальные землячества. Выясняется компетентность лица, и при ее наличии следователь, судья выносит постановление о назначении лица переводчиком. Постановление доводится до переводчика, ему разъясняются права, обязанности, ответственность, а также порядок производимых действий (ст. 169, 263 УПК РФ).

Переводчик вправе: 1) задавать вопросы для уточнения перевода; 2) знакомиться с протоколом процессуального действия, в котором участвовал, и делать замечания по поводу правильности записи перевода; 3) обжаловать действия органов судопроизводства, ограничивающие его права. За заведомо неправильный перевод он несет уголовную ответственность по ст. 307 УК РФ. Расходы переводчика возмещаются через процессуальные издержки (ст. 131–132 УПК РФ).

Все указанные правила распространяются на сурдопереводчика, т. е. лицо, владеющее языком общения (знаками) с немыми или глухими.

Понятой (ст. 60 УПК РФ)

Понятой – ***это не заинтересованное в исходе уголовного дела совершеннолетнее лицо, привлекаемое следователем, дознавателем для удостоверения факта, содержания и результатов следственного действия.***

Понятые привлекаются только в досудебном производстве и лишь в особо значимых действиях следователя, дознавателя. Понятые выполняют роль очевидцев, своего рода гарантов правильности проведения следственных действий. Если в дальнейшем, при рассмотрении дела в суде, возникают сомнения в законности действия следователя, дознавателя, то понятой может быть вызван в судебное заседание и допрошен в качестве свидетеля по обстоятельствам его участия в следственном действии. В гласных и состязательных условиях судебных стадий уголовно-процессуальная деятельность осуществляется под контролем суда «на глазах» многих лиц, потому здесь нет необходимости в понятых.

Основные правила участия понятых содержатся в ст. 170 УПК РФ.

1. Понятые привлекаются лишь в следственные действия, т. е. действия, направленные на собирание доказательств. В иных процессуальных действиях, например, при применении мер процессуального принуждения, ознакомлении с материалами дела, участие понятых не предусмотрено.

2. Количество понятых должно быть не менее двух.

3. В настоящее время понятые обязательно участвуют лишь в трех следственных действиях: обыске, выемке (но не во всех ее видах) и опознании (ч. 1 ст. 170 УПК РФ). Но и эти действия в некоторых случаях могут проводиться без понятых: а) в труднодоступной местности; б) если это связано с опасностью для жизни и здоровья людей. В таких случаях требуется применять технические средства фиксации хода и результатов следственного действия (видеосъемку и др.).

4. В иных следственных действиях понятые участвуют по усмотрению следователя, дознавателя.

Перед началом следственного действия следователь, дознаватель разъясняет понятым цель и суть предстоящего действия, а также их права и обязанности. Понятые присутствуют в течение всего времени проведения следственного действия, наблюдая и фиксируя в памяти его ход и результаты. По окончании действия понятые знакомятся с полным текстом его протокола и своей подписью подтверждают его правильность. Если понятой не согласен с теми или иными записями, то он вправе сделать замечания и заявления, подлежащие занесению в протокол.

Понятой обязан являться по вызовам следователя, дознавателя или в суд. В случае уклонения от явки к нему могут быть применены меры процессуального принуждения: обязательство о явке, привод, денежное взыскание (ч. 2 ст. 111 УПК РФ).

§ 6. Отводы

Задачи уголовного судопроизводства могут быть успешно разрешены лишь в том случае, если участвующие лица объективны, т. е. не заинтересованы в исходе дела. Одной из процессуальных гарантий, обеспечивающих объективность субъектов уголовно-процессуальной деятельности, является институт отводов. В нем необходимо различать два компонента: а) ***основания отвода***, которыми служат обстоятельства, исключающие участие в уголовном судопроизводстве; б) ***порядок отвода*** – предусмотренная УПК процедура заявления и принятия решения об исключении лица из участников уголовного процесса.

Основные правила отводов закреплены в главе 9 УПК РФ (ст. 61–72). Об отводах говорится в ряде иных статей Кодекса (ст. 37, 39, 56, 256, 266 и др.).

Отводу могут подвергаться: следователь, дознаватель, прокурор, судья, помощник судьи, секретарь судебного заседания, переводчик, эксперт, специалист, переводчик, а также защитник и представитель потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика. Право на заявление отвода имеют: потерпевший, гражданский истец, обвиняемый, защитник и т. д., а также иные лица, например, свидетель вправе заявить отвод переводчику, участвующему в его допросе.

Основаниями заявления отвода являются обстоятельства, свидетельствующие о том, что участник процесса лично, прямо или косвенно может быть заинтересован в исходе данного уголовного дела (ст. 61 УПК РФ).

Если субъект уголовного судопроизводства обнаруживает то или иное основание своего отвода, то он обязан устраниться от участия в производстве, т. е. заявить самоотвод. Если же основание отвода лица становится известно иному участнику процесса, то он заявляет отвод такому лицу. Решение об отводе принимается органом уголовного судопроизводства. В досудебном производстве это следователь, дознаватель, прокурор, а когда отвод касается их, то вышестоящее процессуальное должностное лицо: прокурор, руководитель следственного органа. В судебных стадиях все отводы разрешаются судьей (судом), причем не вышестоящим, а тем, в производстве которого находится дело. Решение об отводе во всех случаях оформляется в виде отдельного постановления прокурора, следователя, дознавателя, судьи либо определения суда. Это решение может быть обжаловано в предусмотренном законом порядке.

Контрольные вопросы

1. Какова классификация участников по состязательному и розыскному типам уголовного процесса?
2. К какой части уголовного судопроизводства применима состязательная, а к какой – розыскная классификация субъектов?
3. Каковы направления (формы) деятельности суда в уголовном судопроизводстве?
4. В каком составе суды рассматривают уголовные дела?
5. Какие судебные инстанции действуют в уголовном процессе?

6. Назовите виды подсудности.
7. В чем назначение и роль прокурора в уголовном процессе?
8. Перечислите правомочия следователя и руководителя следственного органа.
9. Какие субъекты осуществляют дознание? В чем назначение каждого из них?
10. Каково общее и особенное в процессуальное статусе потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика?
11. Кто является частным обвинителем? Чем он отличается от государственного обвинителя?
12. Какие процессуальные положения имеет уголовно преследуемое лицо?
13. В каких случаях лицо приобретает статус подозреваемого в уголовном процессе?
14. Когда и как лицо становится обвиняемым по уголовному делу?
15. Каковы основные правомочия подозреваемого и обвиняемого?
16. В каких процессуальных статусах действует адвокат в уголовном судопроизводстве?
17. Назовите основные правомочия адвоката-защитника и адвоката-представителя.
18. Вправе ли адвокат самостоятельно собирать доказательства по уголовному делу?
19. Кто является свидетелем в уголовном судопроизводстве?
20. Как в УПК РФ реализовано право свидетеля на адвокатскую помощь? Каковы правомочия адвоката свидетеля?
21. Перечислите общие и отличительные признаки эксперта и специалиста.
22. Кто вправе привлекать к участию в деле эксперта и специалиста?
23. Какие доказательства получают от эксперта и специалиста?
24. В чем назначение переводчика и понятого в уголовном судопроизводстве?
25. Кто и по каким основаниям подлежит отводу в уголовном процессе?
26. Каков порядок заявления и разрешения отводов?

ТЕМА 6. ДОКАЗАТЕЛЬСТВА И ДОКАЗЫВАНИЕ В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

§ 1. Методологические основы доказывания.
§ 2. Понятие и юридические свойства доказательств.
§ 3. Цель, предмет и пределы доказывания.
§ 4. Виды доказательств и их классификация.
§ 5. Понятие и содержание процесса доказывания.
§ 6. Общая характеристика отдельных видов доказательств.

Необходимое предисловие

В уголовном судопроизводстве есть масштабная задача, на решение которой направлена большая часть уголовно-процессуальной деятельности. **Это познание по уголовному делу, представляющее собой деятельность органов уголовного процесса и других участников по приобретению знания о событии преступления, лице, его совершившем, и иных обстоятельствах.**

Ведущая роль познавательной стороны объясняется тем, что уголовное судопроизводство – деятельность правоприменительная, а в основе всякого правоприменения лежат фактические обстоятельства, т. е. то, что было в жизни, в действительности. Они выясняются в первую очередь, после чего выбирается соответствующая норма закона, и лишь затем выносится процессуальное (юридическое) решение.

Поскольку обстоятельства уголовного дела устанавливаются при помощи доказательств, т. е. доказываются, ***то уголовно-процессуальное познание традиционно называется доказыванием.***

Доказательственный аспект уголовного судопроизводства подробно регламентируется уголовно-процессуальным законом, совокупность таких норм образует ведущий институт уголовно-процессуального права, именуемый ***доказательственным правом.*** В УПК РФ имеется раздел третий, озаглавленный «Доказательства и доказывание». Его нормы (ст. 73–90 УПК РФ) составляют общую часть доказательственного права. Особенная его часть складывается из норм, регулирующих доказательственную деятельность в отдельных стадиях и производствах уголовного процесса.

§ 1. МЕТОДОЛОГИЧЕСКИЕ ОСНОВЫ ДОКАЗЫВАНИЯ

Уголовное судопроизводство, будучи деятельностью практической, объективно стоит на позициях материалистической диалектики. Это означает, что следователь, судья как познающие субъекты признают познаваемость окружающего мира, возможность узнать то, что было до и вне их деятельности. Такой подход требует знания законов и категорий диалектики: всеобщей связи явлений, единства и борьбы противоположностей, взаимоперехода количества в качество, сущности и явления, формы и содержания, причины и следствия и др. Объяснение человеческого познания посредством этих закономерностей

образует ***гносеологию или теорию познания*** – один из основных разделов философии. Сущность и содержание доказывания могут быть раскрыты и поняты только через гносеологию, которая выступает ***методологической основой уголовно-процессуальной деятельности.*** Поэтому юристу-практику необходимо владеть диалектикой, применяя ее законы и правила в расследовании преступлений.

Главная особенность уголовно-процессуального доказывания заключается в том, что оно ***ретроспективно,*** т. е. обращено в прошлое. Для следователя и судьи расследуемое ими преступление есть прошедшее событие, которое они сами не наблюдали и которое отграничено от них некоторым временем. Это объединяет следователя с историком, археологом.

Механизм ретроспективного познания следующий. Вся материя обладает свойством, именуемым отражением. При взаимодействии двух объектов (их контакте, встрече, столкновении) каждый из них передает другому и оставляет на (в) себе, т. е. отражает, следы, признаки друг друга. Поэтому, изучая один объект, можно получить представление о другом, о том, с которым он контактировал. Например, нож образует на теле жертвы (отражает) следы ранения, а на самом ноже остаются (отражаются) кровь пострадавшего и следы рук преступника. Различают отражение вещественное (в неживой природе – тот же нож) и идеальное – в сознании, памяти человека в виде того, что он видел, слышал и т. д.

Материя не только отражает, но и обладает способностью сохранять отраженные следы длительное время. Именно это свойство позволяет в настоящем узнать то, что было в прошлом. Субъект познания находит сохранившиеся следы, изучает их, получая при этом информацию, сведения. Собрав некоторое количество информации, субъект считает событие установленным (познанным, доказанным) и рассматривает его как факт, как обстоятельство действительности.

Таким образом, ***схема ретроспективного познания выглядит так: отражение – следы – информация – факты.*** Первые два элемента – отражение и следы – происходят вне познающего, а последние – информация и факты – постигаются при непосредственном участии субъекта. Поэтому в уголовном процессе нормативно урегулирована работа с информацией и фактами. Первые предстают в качестве доказательств, вторые – в виде обстоятельств уголовного дела. Следователь, суд собирают информацию в строго предусмотренном законом порядке и облекают ее в форму уголовно-процессуальных доказательств: показаний лиц, вещественных доказательств и др. Факты или обстоятельства дела констатируются в решениях, выносимых по уголовному делу: постановлениях, приговоре и т. д. как результат выводов из собранных и проверенных доказательств. В соответствии с данной методологической основой построена система доказательственного права и сформулированы отдельные ее нормы.

§ 2. Понятие и юридические свойства доказательств в уголовном судопроизводстве

Согласно ч. 1 ст. 74 УПК РФ **доказательствами** ***в уголовном процессе являются любые сведения, на основе которых суд, следователь, дознаватель в предусмотренном законом порядке устанавливают обстоятельства, имеющие значение для дела.*** В части второй этой статьи перечислены виды доказательств (иногда в литературе их называют источниками доказательств): показания лиц, заключение эксперта, вещественные доказательства и др.

В данном определении содержатся следующие ***характеристики доказательств.***

1. Прежде всего, это любые сведения, т. е. разнообразная информация, фактические данные.

2. Право на привлечение и использование доказательственной информации имеют государственно-властные субъекты уголовного судопроизводства (правоприменители): следователь, дознаватель, прокурор, суд.

3. Сведения могут признаваться доказательствами лишь в том случае, если они получены в законном порядке и облечены в предусмотренную законом форму показаний, заключений, вещественных доказательств, протоколов следственных действий и др.

4. Доказательства служат средствами установления фактов, обстоятельств уголовного дела.

Доказательства используются в правовой сфере, и потому закон предъявляет к ним определенные требования. Согласно ст. 88 УПК РФ ***каждое отдельное доказательство должно быть относимым, допустимым и достоверным, а необходимая совокупность доказательств – достаточной.***

Относимость характеризует содержание доказательства, указывая на объективную связь сведений с обстоятельствами дела. Относимость определяется предметом доказывания, т. е. тем кругом обстоятельств, который подлежит установлению по делу. Из огромного количества информации, находящейся в окружающей действительности, в дело надо внести лишь то, что к нему относится, что имеет значение. Все иное – неотносимое, лишнее. Относимость выполняет роль фильтра, благодаря которому в уголовном деле накапливается только нужная информация.

Допустимость – это требование к форме доказательства, означающее соблюдение предусмотренного законом порядка обнаружения и закрепления сведений. Если надлежащая форма имеется, то доказательство допускается в дело как пригодное средство доказывания. Если же при собирании информации нормы УПК РФ были нарушены, то такое доказательство является недопустимым (ст. 75 УПК РФ) и может быть исключено из дела (ст. 235 УПК РФ).

Достоверность доказательства означает правдивость, истинность, неложность сведений, их соответствие действительности. Лишь на основе достоверных доказательств может быть установлена истина по делу и вынесен обоснованный и справедливый приговор. Поэтому лица, дающие процессуальную ин-

формацию, предупреждаются об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний, заключений (ст. 307 УК РФ).

Относимость, допустимость и достоверность выступают юридическими свойствами (требованиями) отдельного доказательства, образуя в единстве его правовое качество. Поэтому можно говорить о **доброкачественности или недоброкачественности** того или иного доказательства в зависимости от наличия или отсутствия необходимых свойств.

Процессуальные решения по уголовному делу принимаются на основе некоторого количества доказательств, которое определено как достаточное (ст. 88, 171, 215 УПК РФ). **Достаточность** не выражается в математических формулах и цифрах, она основана на свободной оценке доказательств и определяется по внутреннему убеждению правоприменителя (ст. 17 УПК РФ). Достаточность доказательств проявляется в процессуальных решениях в виде их обоснованности и мотивированности. Итак, **достаточность – *это определяемое по внутреннему убеждению следователя, судьи совокупность доказательств, необходимая для принятия обоснованного и мотивированного решения по уголовному делу.***

§ 3. Цель, предмет и пределы доказывания

Доказывание как автономная деятельность имеет свои цель, предмет и пределы.

Вопрос о цели доказывания в настоящее время является одним из наиболее принципиальных и дискуссионных. В науке это ***проблема истины в уголовном судопроизводстве.*** Данное понятие трактуется в двух значениях: как истина материальная и истина формальная.

Материальная истина (ее также именуют объективной) есть соответствие наших знаний действительному положению вещей, т. е. отражение в сознании человека того, чтобы было и есть в реальной жизни. В основе материальной истины – достоверные и достаточные доказательства, которые свободно оцениваются правоприменителем по его внутреннему убеждению. При этом ни одно доказательство не имеет заранее установленной силы (ст. 17 УПК РФ).

Формальная истина (ее также именуют юридической или процессуальной) к объективности не стремится, а состоит в определении правоты той стороны (обвинения или защиты), которая более убедительно и аргументированно обосновала свою позицию. Это – истина спора, состязания. Суду в этом случае действительные обстоятельства дела не нужны, он выслушивает мнения сторон и принимает решение в пользу того, кто представил большее количество доказательств.

В советское время вопрос о том, какая истина устанавливается по уголовному делу – материальная или формальная – не ставился. Закон и практика однозначно видели целью доказывания по каждому уголовному делу установление объективной, т. е. материальной истины. УПК РСФСР использовал термин «истина» (ст. 89, 243, 246, 257, 280, 285), закреплял в качестве основных положений требования всесторонности, полноты и объективности исследова-

ния обстоятельств дела (ст. 20), сформулировал задачи уголовного судопроизводства, направленные на достижение истины (ст. 2) и т. д.

Авторы УПК РФ, ориентированные на коренную реформу советского уголовного судопроизводства, отказались от установки на достижение истины по делу. В новом Кодексе нет упоминания истины, нет принципа всесторонности, полноты и объективности. Действующие нормы УПК РФ дают некоторым авторам основания считать, что целью доказывания является не объективная (материальная), а формальная (процессуальная) истина, которая достигается в результате состязания сторон.

Однако в УПК РФ имеется значительное количество требований и правил, свидетельствующих о направленности деятельности следователя, дознавателя, прокурора и суда на установление объективной истины по делу. Это закрепление круга обстоятельств, подлежащих доказыванию (ст. 73 УПК РФ); принцип свободной оценки доказательств (ст. 17 УПК РФ); сохранение в ряде случаев требований всесторонности и объективности (ч. 4 ст. 152, ч. 2 ст. 154 УПК РФ); правомочие суда по своей инициативе допрашивать эксперта, назначать экспертизу (ст. 282, 283 УПК РФ) и проводить другие следственные действия и т. д.

Согласно ч. 1 ст. 297 УПК РФ приговор суда должен быть не только законным и обоснованным, но и справедливым. Справедливость, как мера должного совершенному, может быть обеспечена только при установлении материальной истины.

Таким образом, несмотря на некоторые неопределенности и противоречия в УПК РФ, **целью доказывания** ***необходимо считать материальную (объективную) истину, т. е. установление обстоятельств уголовного дела в точном соответствии с действительностью.***

Понятия «предмет» и «пределы доказывания» являются сугубо теоретическими, т. к. в тексте УПК РФ они отсутствуют. Их понимание очень важно, поскольку предмет и пределы выражают необходимые для квалифицированной уголовно-процессуальной деятельности аспекты доказывания.

Предмет доказывания – ***это круг фактов, обстоятельств, подлежащих установлению по уголовному делу для правильного его разрешения.***

Общий для всех уголовных дел предмет доказывания закреплен в ст. 73 УПК РФ. В него входят: 1) событие преступления (время, место, способ и другие обстоятельства совершения преступления); 2) виновность лица в совершении преступления, форма его вины и мотивы; 3) обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого; 4) характер и размер вреда, причиненного преступлением, и др.

Анализ данной системы обстоятельств позволяет вывести три группы фактов, входящих в предмет доказывания. **Во-первых**, это обстоятельства уголовно-правового характера, связанные с вопросами о преступлении и наказании и направленные на применение норм УК РФ. **Во-вторых**, в предмет доказывания включены обстоятельства гражданско-правового характера, предназначенные для выяснения и возмещения вреда, причиненного преступлением. **В-**

третьих, закон требует выявлять обстоятельства, способствовавшие совершению преступления (ч. 2 ст. 73 УПК РФ). Это – криминогенные факты. Они устанавливаются для выяснения причин и условий совершения преступления с тем, чтобы принять меры для их устранения в соответствии с ч. 4 ст. 29, ч. 2 ст. 158 УПК РФ.

Общий предмет доказывания в некоторых случаях конкретизируется, детализируется в особый предмет доказывания. Так, ст. 421 УПК РФ предусматривает дополнительные обстоятельства, подлежащие установлению по делу несовершеннолетнего: его возраст, условия жизни, воспитания и др. Ст. 434 УПК РФ указывает на обстоятельства, подлежащие доказыванию по делу о применении принудительных мер медицинского характера.

Наличие предмета доказывания, т. е. того, что в итоге надо установить по делу, неизбежно ставит вопрос о том, в какой степени, в какой глубине эти обстоятельства должны быть выяснены. Ответ на этот вопрос дает понятие **«пределы доказывания».** ***Это такая совокупность доказательств, которая необходима (достаточна) для обоснованного и убедительного установления обстоятельств уголовного дела.***

Если предмет доказывания нормативно закреплен в УПК РФ в виде перечня доказываемых фактов, то пределы подобной регламентации не имеют, т. к. определяются субъективно по внутреннему убеждению правоприменителя. Пределы доказывания выражены лишь в требовании достаточности доказательств (ч. 1 ст. 171 УПК РФ).

Взаимосвязь предмета и пределов доказывания показывает соотношение обстоятельств и доказательств как элементов ретроспективного познания. Обстоятельства опосредованы, прямому восприятию следователем, судом недоступны и потому выступают целью доказывания. Доказательства как сохранившиеся следы прошлого исследуются непосредственно путем личного изучения участниками процесса. Поэтому доказательства служат средствами установления обстоятельств дела.

§ 4. Виды доказательств и их классификация

Говоря о видах доказательств, следует различать два подхода к их систематизации: *нормативный и научный.* Первый дан законодателем в перечне доказательств в ч. 2 ст. 74 УПК РФ. Здесь семь пунктов, в которых названы двенадцать видов доказательств: шесть показаний, два заключения сведущих лиц, вещественные доказательства, протоколы следственных, судебных действий и иные документы.

Другую классификацию доказательств предлагает наука уголовного процесса. В соответствии с ней доказательства подразделяются на: ***1) личные и вещественные; 2) обвинительные и оправдательные; 3) первоначальные и производные; 4) прямые и косвенные.***

Доказательства делятся на **личные и вещественные** в зависимости от природы объекта – носителя информации. Если сведения исходят от человека в устной или письменной форме, то это личные доказательства. Если информа-

ция «снята» с предметов, документов и иных материальных объектов, то это доказательства вещественные.

По отношению к обвинению (или подозрению) доказательства подразделяются на **обвинительные и оправдательные**. К первым относятся сведения, уличающие лицо в совершении преступления, а также отягчающие его ответственность, ко вторым – опровергающие тезис уголовного преследования, а также смягчающие ответственность виновного. Согласно п. 6 ч. 1 ст. 73 УПК РФ к предмету доказывания относятся обстоятельства как смягчающие, так и отягчающие наказание.

Первоначальные и производные доказательства дифференцируются в зависимости от того, получены сведения от первоисточника, из «первых рук», либо из «вторых рук», когда информация перешла от носителя к носителю.

Первоначальными, например, являются показания очевидца, который лично видел произошедшее событие. А вот показания лица, слышавшего об этом от очевидца, будут производными. В первоначальном доказательстве между фактом (событием) и источником информации одно звено, а в производном – два или более. Разумеется, лучше иметь дело с первоначальными доказательствами, но не всегда это возможно, и потому нередко используются производные доказательства. При этом тщательному исследованию подлежит качество передачи информации от источника к источнику, точность которой неизбежно уменьшается. Неслучайно в п. 2 ч. 2 ст. 74 УПК РФ закреплено положение о недопустимости показаний свидетеля, который не может указать источник своей осведомленности.

Наибольшую сложность представляет деление доказательств на **прямые и косвенные**. Человек в своей познавательной деятельности способен устанавливать событие не только с помощью информации, непосредственно указывающей на искомые факты, но и путем мыслительной обработки ряда частных обстоятельств, из которых логически делается вывод об искомом факте. Например, по делу об убийстве нет признания самого убийцы, нет указания на него соучастников деяния, нет свидетелей, видевших или знающих, кто совершил преступление, т. е. нет прямых доказательств. В таком случае остается косвенный путь раскрытия преступления.

Расследованием установлено, что гражданин Н. высказывал угрозы в адрес погибшего, на месте преступления обнаружены следы обуви, принадлежащей Н., при обыске в его квартире изъяты вещи убитого и т. д. Все данные обстоятельства косвенно указывают на Н. как лицо, совершившее преступление, а используемые при этом доказательства выступают в качестве косвенных.

Поскольку косвенный способ познания опосредован и основан на предположениях, то для признания факта доказанным необходимо, чтобы косвенных доказательств было такое количество, из которого следует категорический, однозначный вывод о факте, не допускающий иных версий.

§ 5. Понятие и содержание процесса доказывания

Доказывание как деятельность динамическая представляет собой развитие познания от низших ступеней к высшим, от отрывочного, недостаточного знания к знанию полному и завершенному. Поэтому важной характеристикой доказывания является анализ его содержания, т. е. выделение соответствующих элементов, этапов и их взаимного расположения (структуры).

Согласно ст. 85 УПК РФ **доказывание состоит в деятельности органов уголовного судопроизводства по собиранию, проверке и оценке доказательств в целях установления обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела.** В структуре доказывания выделяются три элемента: 1) собирание доказательств (ст. 86 УПК РФ); 2) проверка доказательств (ст. 87 УПК РФ); 3) оценка доказательства (ст. 88 УПК РФ).

1. Собирание доказательств

Это процессуальная деятельность следователя, дознавателя, суда по обнаружению (поиску), фиксации (закреплению) и получению (изъятию) информации, необходимой для установления обстоятельств дела.

В ст. 86 УПК РФ принципиально по-новому сформулированы общие положения собирания доказательств. Из смысла этих норм следует, что субъектами собирания доказательств, наряду с органами уголовного судопроизводства, являются участники сторон: подозреваемый, обвиняемый, защитник, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители. Такое расширение субъектов доказывания направлено на обеспечение состязательности уголовного судопроизводства.

Как отмечалось, на самом деле эти субъекты права на собирание доказательств, т. е. обнаружение и закрепление сведений в порядке и формах, предусмотренных ч. 2 ст. 74 УПК РФ, не имеют. Указанные участники представляют полученную в рамках их правомочий (без властных возможностей) информацию следователю или в суд, который определяет – придать данным сведениям форму и значимость полноценных доказательств или отказать в этом. Поэтому данные субъекты собирают не доказательства, а процессуальную информацию, претендующую стать доказательством.

Основным способом собирания доказательств являются следственные действия: осмотр, допрос, обыск, опознание и др. Поскольку все они так или иначе ограничивают права, свободы и законные интересы личности, а также обеспечены силой государственного принуждения, право на производство следственных действий принадлежит исключительно органам уголовного судопроизводства.

Следственные действия, как правило, производятся только после принятия решения о возбуждении уголовного дела. В настоящее время УПК РФ допускает проведение в стадии возбуждения уголовного дела таких следственных действий, как осмотр места происшествия, осмотр трупа, освидетельствование, а также экспертиза и получение образцов для сравнительного исследования (ст. 176, 178, 179, 195, 202 УПК РФ). Это лишь часть следственных действий, общее количество которых четырнадцать.

В одних следственных действиях превалирует поисковый аспект (осмотр места происшествия, обыск), в других – фиксация имеющейся информации (допрос, очная ставка, опознание, проверка показаний на месте), в третьих – изъятие объектов (выемка, арест и выемка почтово-телеграфных отправлений, получение образцов для сравнительного исследования). Но все они имеют единую цель – сформировать доказательства, необходимые для уголовного дела.

Процессуальной формой закрепления доказательств, полученных путем следственных действий, является **протокол**, в котором подробно излагаются участники, ход и результаты произведенных действий. В ходе следственного действия могут использоваться технические средства (фото, видеосъемка и т. д.), а также составляться планы, схемы и т. п. Все они прилагаются к протоколу и оцениваются лишь вместе с ним (ст. 164, 166 УПК РФ).

Кроме следственных действий собирание доказательств осуществляется иными процессуальными действиями: а) истребованием доказательств; б) представлением доказательств. В отличие от следственных действий, эти способы собирания доказательств развернутого нормативного регулирования в УПК РФ не имеют. Их характеристика основана на анализе ряда разрозненных норм Кодекса.

Истребование доказательств.

1. Согласно ч. 4 ст. 21 УПК РФ законные требования, поручения и запросы органов уголовного преследования обязательны для исполнения всеми, к кому они обращены.

2. При проверке сообщения о преступлении органы следствия и дознания вправе истребовать предметы и документы, а также требовать производства документальных проверок, ревизий и привлекать к их участию специалистов (ч. 1 ст. 144 УПК РФ).

3. Кроме органов уголовного судопроизводства право истребования доказательств предоставлено адвокату-защитнику. В соответствии с п. 3 ч. 3 ст. 86 УПК РФ он правомочен истребовать (запросить) справки, характеристики и иные документы от государственных органов, общественных организаций, которые обязаны предоставить запрашиваемые документы.

Отсюда следует, что: а) право на истребование доказательств имеют не только органы уголовного судопроизводства, но и иные участники; б) истребование допустимо как в стадии возбуждения уголовного дела, так и в иных стадиях; в) истребование доказательств, в отличие от следственных действий, не обеспечено мерами процессуального принуждения и потому его исполнение носит добровольный характер; г) истребование доказательств не оформляется протоколом, а представляет собой устный либо письменный запрос-требование, по которому адресат передает запрашиваемый документ, а иногда сопровождает его письмом-ответом.

Таким образом, **истребование доказательств – это официальное обращение правомочного участника уголовного судопроизводства в форме устного или письменного запроса-требования к физическому или юриди-**

ческому лицу с просьбой добровольно передать предмет или документ, имеющий значение для уголовного дела.

Представление доказательств. Данное процессуальное действие имеет принципиально иную природу, чем следственные действия и истребование доказательств. Последние два способа носят «собирательный характер», т. к. с их помощью субъект обращается в окружающую действительность, обнаруживает там интересующие сведения и получает их в процессуальном порядке в свое распоряжение. Представлять, т. е. передавать от одного лица другому, можно лишь то, что имеется в наличии. Поэтому представление доказательств не является полноценным способом собирания доказательств (их поиска, обнаружения, фиксации, изъятия), а выступает процессуальной формой передачи одним участником уголовного судопроизводства имеющейся у него информации другому субъекту – «хозяину» дела, правомочному принимать по нему решение.

В досудебном производстве судьба дела в руках следователя, дознавателя, и потому доказательства представляются им участниками, отстаивающими по делу свой правовой интерес: потерпевшим, гражданским истцом, обвиняемым, его защитником и др. В судебных стадиях главенствует суд. Ему представляют доказательства как названные участники уголовного процесса, так и прокурор – государственный обвинитель (ч. 5 ст. 246 УПК РФ).

Процессуальной формой представления доказательств является ходатайство участника уголовного судопроизводства, разрешаемое следователем или судом. Последние определяют – принимать представленную информацию или не принимать, оформлять ее в предусмотренную законом процессуальную форму или отказать в этом. Например, суд может отказать в приобщении к делу справки, представленной обвиняемым, как не относящейся к делу. Следователь вправе отказаться допросить в качестве свидетеля лицо, опрошенное адвокатом-защитником. Поэтому, говоря о представлении доказательств, необходимо учитывать, что участники процесса (кроме органов уголовного судопроизводства) представляют следователю, суду не собственно доказательства, а процессуальную информацию, заявленную на статус доказательств. Лишь после принятия органом уголовного судопроизводства и надлежащего оформления представленная информация становится доказательством.

Итак, **представление доказательств – это процессуальное действие участника уголовного судопроизводства, состоящее в передаче следователю, дознавателю, суду документов или предметов с ходатайством о приобщении их к делу в качестве доказательств.**

2. Проверка доказательств

Закон требует, чтобы собранные доказательства были проверены, и называет следующие способы проверки (ст. 87 УПК РФ): а) сопоставление изучаемого доказательства с другими доказательствами по делу; б) установление источников проверяемого доказательства; в) получение иных доказательств, подтверждающих или опровергающих проверяемое доказательство.

Для чего доказательства подлежат проверке? Доказательства в уголовном судопроизводстве служат средствами установления обстоятельств дела, а всякое средство должно быть пригодным, доброкачественным. Негодное средство исключает достижение цели. В уголовном процессе это означает неустановление истины, ошибочность выводов и решений по делу.

Каждое доказательство характеризуется совокупностью трех свойств или требований: относимостью, допустимостью и достоверностью. Их единство образует необходимое качество (доброкачественность) доказательства. Отсутствие хотя бы одного свойства влечет непригодность доказательства как средства доказывания. Таким образом, ***проверка доказательств состоит в деятельности правоприменителя по исследованию каждого доказательства с целью выяснения его относимости, допустимости и достоверности.***

Эта работа производится как в сугубо мыслительной форме (сопоставлением проверяемого доказательства с другими доказательствами по делу), так и дополнительными процессуальными действиями. Например, для проверки показаний обвиняемого следователь задает ему при допросе дополнительные вопросы, а также допрашивает других лиц (свидетелей, потерпевшего, иных обвиняемых) об обстоятельствах, изложенных обвиняемым. Ряд следственных действий имеют явную «проверочную» направленность: проверка показаний на месте, очная ставка, следственный эксперимент. С их помощью получают доказательства, подтверждающие или опровергающие проверяемое доказательство.

3. Оценка доказательств

Ст. 88 УПК РФ содержит правила оценки доказательств, которые сводятся к двум положениям: а) каждое доказательство подлежит оценке с точки зрения относимости, допустимости, достоверности, а все собранные доказательства в совокупности – достаточности для разрешения дела; б) доказательство, полученное с нарушением закона, может признаваться недопустимым и быть исключенным из дела.

Всякая оценка представляет собой вывод, умозаключение, в ходе которого из одних мыслей логически выводится другая мысль. Поскольку оценка есть сугубо рациональная деятельность, т. е. работа ума, то она правовому регулированию не подлежит, а осуществляется по закономерностям логики, разумного человеческого мышления. Поэтому ст. 17 УПК РФ, закрепляющая принцип свободной оценки доказательств, содержит лишь указание на то, что оценка производится по внутреннему убеждению правоприменителя, который при этом руководствуется законом и совестью.

Оценочная деятельность в уголовном судопроизводстве имеет следующие особенности. ***Во-первых, предметом оценки по уголовному делу выступают два объекта: доказательства и обстоятельства. Во-вторых, они оцениваются с точки зрения их юридической ценности (значения).***

Доказательства оцениваются в целях выяснения относимости, допустимости, достоверности, а также достаточности. Оценка обстоятельств – это право-

вая квалификация фактов, например, констатация наличия в действиях обвиняемого грабежа, а не кражи или разбоя.

Оценка является важной и неотъемлемой частью (компонентом) доказывания и потому она выделена в уголовно-процессуальном законе наряду с собиранием и проверкой доказательств. Отличие оценки доказательств от их проверки заключается в том, что ***проверка есть постановка задачи, т. е. установка на то, что нужно сделать, а оценка – указание на способ, определение того, как это следует делать.***

Относимость, допустимость и достоверность отдельного доказательства выясняется в ходе проверки, а вывод о наличии или отсутствии этих свойств производится путем оценки. Кроме того, оценка применяется для определения достаточности доказательств. Внутреннее убеждение правоприменителя о достаточности есть результат оценки. И наконец, значительную часть оценочной деятельности следователя, судьи составляет установление правильной уголовно-правовой квалификации содеянного. При этом правоприменитель в своем сознании выбирает подходящую статью Уголовного кодекса, сопоставляет ее с проверенными доказательствами и делает вывод.

Оценка, будучи чисто мыслительной (субъективной) работой правоприменителя, требует внешнего выражения (объективизации). Проявляется оценка в процессуальных решениях: постановлении о привлечении лица в качестве обвиняемого, обвинительном заключении, приговоре и др. Именно в них путем обоснования и мотивировки следователь, судья излагает свои выводы об относимости, допустимости, достоверности, достаточности доказательств, о квалификации действий обвиняемого по статье Уголовного кодекса и т. д. Поэтому оценка в уголовном судопроизводстве выступает как обоснование выводов, как мотивировка процессуальных решений.

Таким образом, **оценка доказательств –** ***это основанные на законе и внутреннем убеждении выводы следователя, дознавателя, судьи, изложенные в процессуальных решениях, о юридической значимости доказательств, их достаточности, а также о правовой квалификации установленных фактов.***

§ 6. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ОТДЕЛЬНЫХ ВИДОВ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ

Некоторые предварительные замечания

1. ***О системе доказательств.*** Центральное место в структуре доказывания занимает система доказательств – тот перечень их разновидностей, которые признаны законодателем в качестве средств установления обстоятельств уголовного дела. Эта система вырабатывалась исторически на протяжении многих веков. В итоге сформировались четыре формы получения и использования доказательственной информации.

Первая – показания лиц, т. е. устные пояснения, рассказы людей о том, что они сами видели, слышали и т. д. Показания по сути – это живые свидетельства. **Вторая** – вещи и документы, несущие в себе необходимые сведения, т. е. предметные, овеществленные свидетельства. Это – немые свидетели. **Третья** –

информация, исходящая от сведущих лиц, обладающих специальными знаниями в различных областях науки, техники, искусства, ремесла. **Четвертая** – сведения, полученные органами уголовного судопроизводства в результате их собственных поисковых, расследовательских действий.

Это универсальные каналы проникновения доказательственной информации в уголовный процесс, единые для всех стран и во все времена. Каждый национальный законодатель конкретизирует и закрепляет названные формы в виде системы доказательств.

УПК РСФСР 1960 г. содержал следующий перечень доказательств: показания свидетеля, показания потерпевшего, показания подозреваемого, показания обвиняемого, заключение эксперта, вещественные доказательства, протоколы следственных и судебных действий, иные документы (ч. 2 ст. 69 УПК РСФСР). В 1995 г. этот список пополнился еще одним доказательством, именуемым «акты ревизий и документальных проверок».

УПК РФ в первоначальной редакции в ч. 2 ст. 74 называл следующие виды доказательств: 1) показания подозреваемого, обвиняемого; 2) показания потерпевшего, свидетеля; 3) заключение и показания эксперта; 4) вещественные доказательства; 5) протоколы следственных и судебных действий; 6) иные документы, т. е. фактически те же, что и в советское время, за исключением актов ревизий и документальных проверок.

В 2003 г. законодатель дополнил ч. 2 ст. 74 Кодекса пунктом 3^1, признав доказательствами «заключение и показания специалиста».

Данную систему доказательств не следует рассматривать как завершенную. Во-первых, остается неясной природа и назначение заключения специалиста, которое в полной мере свойствами уголовно-процессуального доказательства не обладает. Во-вторых, в ч. 2 ст. 74 УПК РФ нет показаний гражданского истца, гражданского ответчика и законного представителя, хотя они наделены правом дачи показаний (п. 5 ч. 4 ст. 44, п. 3 ч. 2 ст. 54, 428 УПК РФ).

2. ***О сути показаний лиц.*** При получении и закреплении информации, исходящей от «говорящих свидетелей», проявляются четыре процессуальных аспекта, которые необходимо различать и понимать. Это:

1) **лицо** как участник уголовного судопроизводства: свидетель, потерпевший, обвиняемый и т. д., выступающий источником сведений;

2) **следственное действие**, в данном случае допрос, как процессуальный способ получения сведений от лица;

3) **протокол допроса** как процессуальный документ, оформляющий ход и содержание следственного действия;

4) **показания** как сведения, данные лицом при допросе и содержащиеся в протоколе.

Итак, например: свидетель, допрос свидетеля, протокол допроса свидетеля, показания свидетеля. Каждое из этих понятий имеет свое процессуальное содержание и значение. Они близки, но не тождественны. Говоря о доказательстве, полученном от свидетеля, закон имеет в виду только показания. Каждый из этих аспектов изучается в соответствующей теме: свидетель – в участниках

уголовного судопроизводства, допрос – в следственных действиях, протокол – в процессуальных актах, показания – в доказательствах.

Необходимой предпосылкой показаний является приобретение лицом соответствующего процессуального статуса, т. е. вначале субъект должен быть признан участником уголовного судопроизводства и лишь затем допрошен.

Фактом приобретения лицом собственного правового положения является предусмотренный УПК РФ процессуальный документ. Большинство субъектов наделяется статусом путем вынесения специального постановления о признании (привлечении) участником уголовно-процессуальной деятельности: потерпевшим, гражданским истцом, обвиняемым и др. Свидетель становится таковым с момента получения повестки о вызове в следствие или суд. Подозреваемый приобретает свое юридическое положение со времени вынесения одного из четырех решений, предусмотренных ч. 1 ст. 46 УПК РФ. Соответствующий документ предъявляется лицу, ему разъясняется его права и обязанности, после чего можно приступать к даче показаний.

Изложенное позволяет сформулировать следующее определение показаний. **Показания – *это устные сведения, сообщенные свидетелем, потерпевшим, обвиняемым или другим участником уголовно-процессуальной деятельности, об известных ему обстоятельствах уголовного дела в ходе допроса, закрепленные в протоколе.***

Необходимо учитывать, что кроме показаний УПК РФ предусматривает еще два способа закрепления устных сведений: а) получение объяснений (ч. 1 ст. 144); б) опрос защитником лица с его согласия (ч. 3 ст. 86). Процессуальный порядок и доказательственное значение этих способов иные, чем при получении показаний.

1. Показания подозреваемого и обвиняемого

Показания подозреваемого *– это сведения, сообщенные при допросе лицом, против которого выдвинуто подозрение в причастности к совершению преступления (ст. 78 УПК РФ).*

Показания обвиняемого *– это сведения, сообщенные при допросе лицом по обстоятельствам предъявленного ему обвинения в совершении преступления (ст. 77 УПК РФ).*

Показания данных участников различаются по предмету, т. е. кругу относящихся к уголовному делу обстоятельств. Предмет показаний обвиняемого четко очерчен рамками обвинения – фабулой того преступления, в совершении которого лицо обвиняется. Предмет показаний подозреваемого такой ясности не имеет, поскольку лицо лишь предполагается причастным к преступлению.

Показания подозреваемого и обвиняемого *– это не только форма получения сведений от уголовно преследуемого лица, но и способ его защиты от подозрения и обвинения.* Поэтому дача показаний относится к первоочередному праву подозреваемого и обвиняемого.

Уголовно преследуемое лицо не обязано давать показания и не несет правовой ответственности за дачу заведомо ложных показаний, в том числе за

оговор иных лиц. Считается, что ложные показания подозреваемого и обвиняемого есть форма их защиты, что обязывает следователя и суд особо тщательно проверять такие показания.

Если подозреваемый или обвиняемый в стадии предварительного расследования выразил желание давать показания, то вступает в действие правило, закрепленное в п. 1 ч. 2 ст. 75 УПК РФ. Его суть в том, что показания уголовно преследуемого лица, данные в отсутствие адвоката-защитника в досудебном производстве, в суде могут быть аннулированы. Достаточно подсудимому в судебном заседании заявить, что на следствии его принуждали давать показания, и что он их дал без адвоката, суд безоговорочно признает показания в стадии предварительного расследования недопустимыми. Особую значимость эта норма имеет в тех случаях, когда уголовно преследуемое лицо дает на следствии так называемые «признательные» показания, т. е. признает свою виновность в совершении преступления или указывает на иных лиц, причастных к преступлению. Данное положение закона появилось как результат горького опыта получения необходимых следствию показаний с применением насилия, угроз и иных незаконных мер. Присутствие адвоката-защитника при допросе подозреваемого и обвиняемого является гарантией законности (допустимости) полученных показаний и использования их в качестве доброкачественных доказательств.

В ч. 2 ст. 77 УПК РФ закреплено еще одно правило с историческими корнями: «признание обвиняемым своей вины в совершении преступления может быть положено в основу обвинения лишь при подтверждении его виновности совокупностью имеющихся по уголовному делу доказательств». В недавнем советском прошлом, в период сталинских репрессий, А.Я. Вышинским была разработана теория, активно реализованная на практике, согласно которой признание обвиняемым своей вины является «царицей доказательств», т. е. достаточной для обвинительного приговора, даже если другие доказательства ей противоречат. На основе этой идеи были необоснованно осуждены сотни тысяч невиновных.

Кроме приведенной нормы достоверность показаний уголовно преследуемого лица обеспечивается рядом иных положений УПК РФ: принципом уважения чести и достоинства личности (ст. 9), принципом презумпции невиновности (ст. 14), принципом обеспечения права на защиту (ст. 16), принципом права на обжалование процессуальных действий (ст. 19), запретом допроса в ночное время (ч. 3 ст. 164), запретом повторного допроса обвиняемого по тому же обвинению в случае его отказа от дачи показаний (ч. 4 ст. 173) и др.

Оценка показаний подозреваемого и обвиняемого, т. е. определение их достоверности и значимости, имеет свои особенности. Прежде всего учитывается, что показания дает лицо, наиболее заинтересованное в исходе дела и, кроме того, не несущее ответственности за свои слова. Однако это не означает огульного отрицания версий, доводов и объяснений подозреваемого, обвиняемого. Все они должны быть проверены и в результате опровергнуты или подтверждены доказательствами. К сожалению, в приговорах нередко встречают-

ся фразы: «Суд расценивает показания подсудимого как способ избежать уголовной ответственности за содеянное», не имеющие должного обоснования и мотивировки.

Следственная и судебная практика достаточно негативно относится к подозреваемому, обвиняемому, не дающему показания на основании ст. 51 Конституции РФ. Зачастую это расценивается как улика поведения. Между тем отказ уголовно преследуемого лица от дачи показаний – конституционное правомочие, использование которого недопустимо рассматривать как косвенное признание виновности в преступлении.

Тщательной проверке подлежат не только опровергающие обвинение, но и «признательные» показания уголовно преследуемого лица. Иногда обвиняемый идет на самооговор с целью избавить от уголовной ответственности близкое ему лицо либо признается в совершении менее тяжкого преступления, пытаясь избежать ответственности за более тяжкое. Встречаются случаи самооговора лиц с психическими отклонениями, особенно по уголовным делам, получившим большую огласку в средствах массовой информации.

2. Показания потерпевшего и свидетеля

Показания потерпевшего *– это устные сведения, сообщенные им на допросе следователю, дознавателю или суду, об обстоятельствах совершенного в отношении него преступления, а также иных обстоятельствах, имеющих значение по уголовному делу (ст. 78 УПК РФ).*

Показания свидетеля *– это устные сведения, сообщенные им на допросе следователю, дознавателю или суду, о любых обстоятельствах, имеющих значение по уголовному делу (ст. 79 УПК РФ).*

Данные показания различаются по предмету, особенностям оценки и статусу допрашиваемого лица.

Потерпевший чаще всего является жертвой преступления, т. е. претерпевает непосредственно обращенные против него преступные действия. Поэтому центральное место в показаниях потерпевшего занимают обстоятельства совершения преступления, прямым, а нередко единственными очевидцем которого он является. Кроме обстоятельств, относящихся собственно к преступному деянию, потерпевший может располагать различными другими сведениями: о взаимоотношениях с уголовно преследуемым лицом, свидетелями и иными участниками дела, о характере и размере вреда, причиненного преступлением, и т. д.

Потерпевший, в отличие от свидетеля, является участником стороны обвинения, в связи с чем наделен активными полномочиями отстаивания по делу своего законного интереса. Поэтому он в своих показаниях не только сообщает известные ему сведения, но и излагает свое мнение по различным вопросам, связанным с разрешением уголовного дела. Так, в рамках правомочий выдвигать и поддерживать обвинение (ст. 22 УПК РФ) потерпевший в судебном заседании высказывает свое отношение к виду и размеру наказания подсудимому в случае вынесения обвинительного приговора.

При оценке показаний потерпевшего на первый план выступают такие моменты, как заинтересованность в исходе дела и восприятие его обстоятельств в экстремальных условиях преступного события. Поэтому потерпевший склонен преувеличивать действия, обращенные против него, дополнять незнание предположениями и т. п.

Показания свидетеля – наиболее распространенное доказательство по уголовным делам. Кроме того, данные показания играют ведущую роль в доказывании, т. к. большей частью на них следователь и суд основывают свои решения по делу. Это обусловлено двумя факторами. **Во-первых**, по закону свидетель является лицом, не заинтересованным в исходе дела, и потому его показания рассматриваются как более объективные, более надежные, чем показания обвиняемого или потерпевшего. **Во-вторых**, свидетель может быть допрошен о любых обстоятельствах дела, в том числе о личности обвиняемого, потерпевшего и своих взаимоотношениях с ними и другими свидетелями (ч. 2 ст. 79 УПК РФ).

Достоверность показаний свидетеля обеспечивается его обязанностью давать показания с возможной уголовной ответственностью за дачу заведомо ложных показаний и отказ от дачи показания (ст. 307, 308 УК РФ). Однако все это не гарантирует стопроцентной правдивости показаний свидетеля. Как и любое доказательство, они требуют проверки и оценки.

Современная уголовно-процессуальная практика показывает, что в условиях состязательности, когда стороны формируют сугубо обвинительную либо оправдательную доказательственную базу, степень необъективности, личной заинтересованности свидетелей заметно возросла. Судьи весьма критически относятся к свидетелям, выявленным адвокатами-защитниками и представленными для допроса непосредственно в судебное заседание. В то же время нередки случаи склонения свидетелей следователем или оперативными работниками к даче обвинительных показаний. Одним из процессуальных способов обеспечения достоверности показаний свидетеля является его право на участие адвоката при допросе (п. 6 ч. 4 ст. 56, ч. 5 ст. 189 УПК РФ). Поэтому оценке показаний свидетелей, особенно судом первой инстанции, придается большое значение. В уголовных делах показания одних лиц, как правило, противоречат показаниям других. Вынося приговор, суд обязан привести конкретные доводы, почему он принимает показания одних свидетелей, а показания других отвергает.

3. Заключение и показания эксперта

Сведущее лицо, привлекаемое в уголовно-процессуальную деятельность в качестве эксперта, выступает источником двух видов доказательств: а) заключения эксперта; б) показаний эксперта. Напомним, что эксперт связан лишь с таким следственным действием, как производство экспертизы.

Основанием для проведения экспертного исследования и дачи заключения является постановление следователя, дознавателя (ст. 195 УПК РФ), судьи или определение суда (ст. 283 УПК РФ), т. е. решение только государственно-властных органов уголовного судопроизводства. Причем экспертиза в настоя-

щее время может назначаться и в стадии возбуждения уголовного дела (ч. 4 ст. 195 УПК РФ).

***Заключение эксперта** – это письменный акт, в котором назначенное следователем, судом лицо, обладающее специальными познаниями (эксперт), излагает содержание проведенного им исследования, а также выводы по вопросам, поставленным перед ним в решении о назначении экспертизы (ч. 1 ст. 80, 204 УПК РФ).*

Заключение эксперта состоит из трех частей: *вводной, исследовательской и результативной (выводной).*

Вводная часть содержит дату, время, место, основания производства судебной экспертизы и другие сведения, указанные в п. 1–8 ч. 1 ст. 204 УПК РФ. ***В исследовательской части*** раскрываются ход и содержание проведенного исследования (п. 9 ч. 1 ст. 204 УПК РФ), а ***в результативной*** – излагаются выводы в виде кратких и однозначных ответов на поставленные вопросы (п. 10 ч. 1 ст. 204 УПК РФ). Заключение подписывается экспертом и заверяется печатью.

Предметом заключения эксперта являются любые обстоятельства, устанавливаемые при помощи специальных знаний, за исключением обстоятельств юридического характера, т. е. связанных с уголовно-правовой квалификацией преступления, например, имело место убийство или самоубийство, кража или растрата имущества. Вместе с тем не относятся к правовым вопросы о соблюдении различных специальных правил, руководств, инструкций: техники безопасности, эксплуатации транспорта, безопасности движения и т. д.

Экспертиза не всегда способна дать однозначное (категорическое) заключение. Иногда эксперт приходит к вероятному выводу, например: «не исключено, что обнаруженный на месте преступления след принадлежит обвиняемому» или «данная запись в документе могла быть исполнена как потерпевшим, так и иным лицом». Само по себе такое заключение носит предположительный характер и, согласно требованиям презумпции невиновности, не может быть положено в основу приговора. Однако вероятный вывод представляет собой косвенное доказательство, которое в совокупности с другими доказательствами по делу может образовать достаточную доказательственную базу для вынесения законного и обоснованного решения по делу.

Оценка заключения эксперта представляет наибольшую сложность. С одной стороны, такие сведения претендуют на статус научно обоснованных истин, подлежащих безоговорочному принятию. С другой, как всякое субъективное мнение, заключение эксперта может быть порочным в самых различных аспектах: правильности избранных методик, квалификации эксперта, качества представленных для изучения объектов, полноты описания хода и результатов исследования и т. д. Поэтому заключение эксперта, как и всякое иное доказательство, не имеет заранее установленной силы (ч. 2 ст. 17 УПК РФ) и подлежит критической проверке и оценке.

Возможности оценки заключения эксперта значительно усилились в последние годы в связи с предоставлением адвокату-защитнику права привле-

кать специалиста и получать его заключение. При помощи специалиста (такого же сведущего лица, как эксперт) заключение эксперта подвергается квалифицированному анализу и критике. В результате следователь или суд в целях устранения противоречий между заключением эксперта и заключением специалиста нередко назначают дополнительную или повторную экспертизу.

Показания эксперта – *это устные сведения, сообщенные экспертом на допросе после проведения им экспертизы в целях разъяснения или уточнения данного им заключения (ч. 2 ст. 80 УПК РФ).*

Следует иметь в виду, что допрашивается и дает показания лишь тот эксперт, который провел экспертизу и дал заключение. Эксперт допрашивается в том случае, если следователь или суд нуждается в разъяснении и уточнении тех или иных моментов составленного этим экспертом заключения. Поэтому показания эксперта не имеют самостоятельного доказательственного значения, а служат дополнением к заключению (ст. 205, 282 УПК РФ).

Согласно ч. 4 ст. 283 УПК РФ при невозможности устранить противоречия между заключениями экспертов путем их допроса суд назначает повторную либо дополнительную экспертизу. В связи с этим возникает вопрос: в каких случаях недостатки заключения исправляются допросом эксперта, а в каких требуется новая экспертиза? Ответ: если для разрешения ситуации эксперту надо вновь исследовать объекты, т. е., образно говоря, вернуться в лабораторию и сесть за микроскоп, то необходима экспертиза. Если же возникшие недостатки и противоречия можно устранить при помощи устных пояснений эксперта, то следует ограничиться его допросом.

4. Заключение и показания специалиста

Заключение специалиста *– это представленные в письменном виде суждения по вопросам, поставленным перед специалистом сторонами (ч. 3 ст. 80 УПК РФ).*

Показания специалиста *– это устные сведения, сообщенные им на допросе об обстоятельствах, требующих специальных познаний, а также разъяснения своего мнения (ч. 4 ст. 80 УПК РФ).*

Строгий анализ места и роли заключения специалиста в доказывании приводит к выводу, что данное заключение не является полноценным доказательством. Оно, как отмечалось, практически используется только адвокатами, чаще защитниками, реже представителями и служит процессуальной информацией, требующей дальнейшего закрепления в форму легитимного доказательства: заключения эксперта или показаний специалиста. Но при этом возможность получения заключения специалиста имеет позитивную сторону. Посредством привлечения специалиста защита оказывает заметное влияние на доказательственную деятельность органов уголовного судопроизводства, способствуя состязательности и защите интересов личности.

В настоящее время заключение специалиста имеет «свободную» процессуальную форму и представляет собой письменный документ, составленный лицом, обладающим специальными знаниями, в котором изложены развернутые ответы на поставленные стороной вопросы. Отсутствие уголовной ответствен-

ности специалиста за дачу заведомо ложного заключения (ст. 307 УК РФ) лишает этот документ того значения, которое имеет заключение эксперта. Как показывает практика, специалист привлекается адвокатом-защитником, чаще всего, для оспаривания результатов экспертизы, произведенной органами предварительного расследования. Специалист изучает заключение эксперта и подвергает его квалифицированной критике. Защита представляет заключение специалиста следователю либо в суд и ходатайствует о назначении повторной экспертизы.

Другое положение у показаний специалиста. Несмотря на отсутствие в УПК РФ норм, регламентирующих допрос специалиста, этот участник успешно допрашивается как в предварительном расследовании, так и в судебном разбирательстве по правилам допроса свидетеля, а наличие специалиста в перечне субъектов ст. 307 УК РФ и его показаний в ч. 2 ст. 74 УПК РФ делают сообщенные им сведения полноправным доказательством по уголовному делу. Следователь и суд прибегают к показаниям специалиста не только по ходатайствам участвующих лиц, например, в порядке ч. 4 ст. 271 УПК РФ, но и по собственной инициативе, в частности, для постановки вопросов эксперту, для разъяснения вопросов, не требующих проведения экспертных исследований.

5. Вещественные доказательства

Вещественными доказательствами *признаются предметы, служившие орудиями преступления или сохранившие на себе следы преступления, а также иные овеществленные объекты материального мира, которые могут служить средствами установления обстоятельств уголовного дела (ч. 1 ст. 81 УПК РФ).*

В основе вещественных доказательств лежит свойство отражения материи в неживой природе. Любая вещь, предмет, вступивший в контакт с преступным событием, оставляет на себе (отражает) признаки происшедшего и сохраняет их в виде следов. Так, на ноже, которым было нанесено ранение, остаются отпечатки пальцев рук, частицы крови, микрочастицы одежды и т. п. Обнаруженный нож становится ценным доказательством, «немым» свидетелем, с помощью которого выясняются важные обстоятельства преступления.

Предмет – носитель следов сам по себе вещественным доказательством не становится. ***Уголовно-процессуальный закон определяет многоступенчатый порядок превращения вещи в доказательство.***

На первом этапе фиксируются обстоятельства обнаружения предмета. Вещи, имеющие доказательственное значение, чаще всего выявляются и изымаются в ходе следственных действий: осмотра места происшествия, обыска, выемки и др. В протоколе соответствующего следственного действия отмечается, когда, где, какой предмет был обнаружен, а также указывается факт изъятия данного предмета. Иногда вещь представляется следователю участниками процесса или иными лицами. В таком случае составляется протокол представления предмета. Изъятая вещь упаковывается, опечатывается для дальнейшей сохранности. Во всех таких следственных действиях, как правило, участвуют

понятые, что является дополнительной гарантией законности обнаружения предмета и достоверности имеющихся на нем следов.

Второй этап оформления вещественного доказательства состоит в осмотре обнаруженного предмета (ч. 2 ст. 81 УПК РФ). Осмотр обязательно производится на месте обнаружения, т. е. в ходе того следственного действия, которым вещь была изъята. Тут же в присутствии понятых следователь по возможности подробно описывает предмет, при необходимости фиксирует его фото-, видеосъемкой, что отражается в протоколе производимого следственного действия.

В некоторых случаях предмет после первоначального осмотра нуждается в более тщательном изучении, с использованием специальной техники, с привлечением специалистов. Тогда следователь в своем кабинете или в ином местонахождении вещи с участием понятых и других лиц (при необходимости) проводит отдельный осмотр, вновь упаковывает и опечатывает предмет, составив об этом протокол.

Если доказательственная ценность предмета неясна, то могут быть проведены различные судебные (криминалистические) экспертизы с целью обнаружения на данном предмете следов преступления.

Третий, завершающий этап состоит в определении доказательственного значения вещи. Если предмет относится к делу и обладает необходимой информацией, то следователь, дознаватель выносит отдельное постановление о признании предмета вещественным доказательством и приобщении его к уголовному делу (ч. 2 ст. 81 УПК РФ). С этого момента в деле появляется легитимное средство доказывания – вещественное доказательство.

Вещественное доказательство становится частью материалов уголовного дела, хранится при нем и передается по стадиям уголовного судопроизводства до вступления приговора в законную силу (ч. 1 ст. 82 УПК РФ). Но не всегда эта возможно по причине громоздкости вещи, ее подверженности скорой порче и т. п. При таких особенностях вещественных доказательств применяются правила, предусмотренные ч. 2 ст. 82 УПК РФ.

Судьба вещественных доказательств определяется при вынесении итогового решения по уголовному делу: а) постановления следователя, дознавателя о прекращении дела; б) приговора суда либо его решения о прекращении дела. Согласно ч. 3 ст. 81 УПК РФ вещественные доказательства передаются надлежащим лицам, уничтожаются или подлежат конфискации. В законе оговорено, что изъятые предметы, не признанные вещественными доказательствами, подлежат возврату тем лицам, у которых они были изъяты (ч. 4 ст. 81 УПК РФ).

6. Протоколы следственных действий и судебных заседаний

Статья 83 УПК РФ содержит краткую формулировку, не раскрывающую сути и специфики данного вида доказательства: *«Протоколы следственных действий и протоколы судебных заседаний допускаются в качестве доказательств, если они соответствуют требованиям, установленным настоящим Кодексом».*

Прежде всего, необходимо учитывать, что здесь речь идет о двух видах протоколов: о протоколах следственных действий, производимых следователем или дознавателем в ходе досудебного производства, и протоколе судебного заседания, который ведется секретарем в суде первой, второй, а также кассационной и надзорной инстанций на протяжении всего судебного заседания. Каждое следственное действие оформляется отдельным протоколом, тогда как все судебные действия отражаются в едином протоколе судебного заседания.

При этом надо иметь в виду, что частью судебного разбирательства является судебное следствие (гл. 37 УПК РФ). В нем проводятся допросы, осмотры, опознания и другие действия, аналогичные тем, что производятся в предварительном расследовании и именуются следственными. Однако термин «следственное действие» в судебном разбирательстве не применяется. На данном этапе используется понятие «судебные действия», которые точнее именовать судебно-следственными действиями.

Следственные и судебно-следственные действия имеют единую природу, т. к. представляют собой обеспеченные силой государственного принуждения процессуальные действия органов уголовного судопроизводства, направленные на собирание доказательств. Поэтому сведения, содержащиеся в протоколах следственных и судебно-следственных действий, выступают как однородные доказательства.

Для понимания специфики данного вида доказательств следует уяснить еще один момент. Показания лиц получают путем допроса, который является следственным действием, и оформляется он протоколом. Однако закон признает доказательством не протокол допроса, а показания, поскольку сведения, содержащиеся в них, целиком исходят от допрашиваемого лица, а следователь в «готовом» виде переносит их в протокол. В других следственных действиях: осмотре, обыске, выемке, опознании и т. д., готовых сведений нет, они обнаруживаются и закрепляются самим следователем. Поэтому законодатель признает показания одним видом доказательств, а сведения, закрепленные в протоколах следственных действий, – другим видом доказательств.

Следственными действиями, протоколы которых относятся к рассматриваемому доказательству, являются: осмотр, освидетельствование, следственный эксперимент, обыск, выемка, наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, контроль и запись переговоров, получение информации о соединении абонентов, очная ставка, опознание, проверка показаний на месте, получение образцов для сравнительного исследования. Таким образом, это двенадцать следственных действий из четырнадцати, т. е. все, за исключением допроса и экспертизы.

Оценка указанных протоколов состоит в выяснении соответствия требованиям УПК РФ: а) порядка производства самого следственного действия; б) правильности составления протокола конкретного следственного действия.

УПК РФ содержит общие правила производства следственных действий (ст. 164, 165, 167–170), определяет форму и содержание протокола следственного действия (ст. 166), регламентирует порядок производства каждого из них

(гл. 24–27). В Кодексе также закреплен порядок ведения, форма и содержание протокола судебного заседания (ст. 259) и процедура судебно-следственных действий, производимых в судебном следствии (ст. 273–291).

При производстве следственных и судебно-следственных действий могут применяться технические средства фиксации: фото-, киносъемка, аудио-, видеозапись (ч. 5,8 ст. 166, ч. 5 ст. 259 УПК РФ). Они не имеют самостоятельного доказательственного значения, являются приложениями к протоколу следственного действия и оцениваются в единстве с ним.

7. Иные документы

Нормативное определение иных документов, закрепленное в ст. 84 УПК РФ, не дает достаточного представления об их особенностях, месте и роли в системе уголовно-процессуальных доказательств. В связи с этим требуется уточнить ряд исходных моментов.

1. Объектом-носителем данного доказательства названы документы – письменные акты, содержащие сведения об обстоятельствах уголовного дела.

2. УПК РФ не предусматривает какой-либо процедуры получения иных документов, подобно той, которой обременены показания лиц, заключение эксперта, вещественные доказательства, протоколы следственных и судебных действий.

3. Иные документы занимают последнее, завершающее место в перечне уголовно-процессуальных доказательств.

Отсюда следует, что ***иные документы*** *– это такие письменные акты, в которых имеется необходимая по уголовному делу информация, однако получена она вне процессуальной формы предыдущих доказательств, т. е. в ином порядке.*

Данный вывод подтверждается ч. 2 ст. 84 УПК РФ, согласно которой к иным документам могут относиться любые носители информации, полученные, истребованные или представленные в порядке, установленном статьей 86 Кодекса. Поскольку эта статья называет все процессуальные способы собирания доказательств: следственные действия, истребование, представление, а в статьях 74–84 УПК РФ указаны все виды возникающих при этом доказательств, то на «долю» иных документов приходится информация, которую не привносят в дело предшествующие доказательства. Такое понимание иных документов подтверждается следственной и судебной практикой. Фактически любой письменный акт, источник которого известен и проверяем, может быть принят в уголовное дело в качестве иного документа. Это различные справки, характеристики, документы, удостоверяющие личность либо те или иные юридические факты (рождения, смерти, брака, развода) и т. п.

Иными документами признаются материалы доследственной проверки, т. е. полученные в стадии возбуждения уголовного дела объяснения лиц, акты ревизий и документальных проверок, акты различных специальных исследований и др. В режиме иных документов, чаще всего, используются результаты оперативно-розыскной деятельности. Как иные документы рассматриваются материалы, представленные участниками уголовного судопроизводства, в ча-

стности, опрос лица адвокатом, заключение специалиста, полученное защитником.

Иные документы имеют упрощенный режим приобщения к делу. Они либо сразу вносятся в материалы дела, либо дополняются письмами-запросами и сопроводительными письмами, либо принимаются следователем, судом от участников дела в порядке удовлетворения их ходатайств. Специальное процессуальное решение о признании иного документа доказательством и приобщении его к делу, подобно вещественному доказательству, не выносится.

Нередко следователь, судья оказываются перед выбором: каким доказательством – вещественным или иным документом – признавать полученный объект?

Этот вопрос, согласно ч. 4 ст. 84 УПК РФ, однозначно решается в пользу вещественных доказательств, что еще раз подтверждает преимущество доказательств со строгой процессуальной формой перед «аморфными» иными документами. ***Если документ неповторим, незаменим; если на нем имеются следы преступления; если он был предметом преступного посягательства; если он интересует внешними признаками, а не тем, что в нем записано, то такой документ обладает свойствами вещественного доказательства и должен быть оформлен соответствующим образом.*** Например, следствие располагает двумя паспортами обвиняемого. Один выдан законно и содержит правильные данные, а другой – поддельный, с переклеенной фотографией и фальшивой печатью. Первый паспорт будет расцениваться как иной документ, а второй приобретет статус вещественного доказательства.

Доказательственное значение результатов оперативно-розыскной деятельности

Наряду с уголовно-процессуальной деятельностью на борьбу с преступностью направлена **оперативно-розыскная деятельность – *проведение специальными государственными органами гласных и негласных мероприятий с целью получения разведывательной информации о преступлении, лицах, его совершивших, а также об источниках возможных доказательств.***

Данная деятельность регулируется Федеральным законом от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности».

Оперативно-розыскная деятельность существовала всегда, она оказывает неоценимую помощь в раскрытии преступлений, однако ее результаты до недавнего времени имели ориентирующее, вспомогательное значение и в качестве доказательств не допускались.

Современное состояние преступности (организованный характер, террористическая направленность, заказные убийства и т. д.) объективно требует вовлечения в доказывание оперативно-розыскной информации. В ст. 89 УПК РФ, озаглавленной «Использование в доказывании результатов оперативно-розыскной деятельности», закреплено: «В процессе доказывания запрещается использование результатов оперативно-розыскной деятельности, если они не отвечают требованиям, предъявляемым к доказательствам настоящим Кодек-

сом». Никаких положений, регламентирующих порядок использования оперативно-розыскной информации в доказывании, УПК РФ не содержит.

Таким образом, вопрос об использовании результатов оперативно-розыскной деятельности в доказывании по существу остается открытым, поскольку в данной статье закреплен запрет, тогда как для успешной уголовно-процессуальной деятельности необходимо дозволение в виде конкретных правил привлечения оперативно-розыскной информации в качестве доказательств по уголовному делу.

Не проясняют ситуацию и нормы ст. 11 Закона «Об оперативно-розыскной деятельности», в которой дана такая же общая формулировка: «Результаты оперативно-розыскной деятельности могут использоваться в доказывании по уголовным делам в соответствии с положениями уголовно-процессуального законодательства Российской Федерации, регламентирующими собирание, проверку и оценку доказательств».

Нормативным актом, реально регулирующим передачу оперативно-розыскной информации в уголовное судопроизводство, является «Инструкция о порядке представления результатов оперативно-розыскной деятельности органу дознания, следователю или в суд», согласованная с Генеральным прокурором РФ и утвержденная совместным приказом федеральных органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, от 27 сентября 2013 г.

Результаты оперативно-розыскной деятельности передаются следователю или в суд по постановлению руководителя органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность. При необходимости составляется постановление о рассекречивании отдельных оперативно-служебных документов. Оперативно-розыскная информация передается в виде обобщенного официального сообщения (справки-меморандума), в виде подлинников оперативных документов либо рапортов.

При оценке оперативно-розыскной информации следует учитывать ее второстепенное, вспомогательное значение. Основу любого приговора составляют сугубо процессуальные доказательства, т. е. сведения, полученные путем следственных действий. Если таких доказательств достаточно, то нет никакой необходимости прибегать к оперативно-розыскной информации. К ней обращаются вынужденно, для усиления обычных доказательств. Поэтому результаты оперативно-розыскной деятельности служат дополнительными аргументами обвинения, занимая незначительную часть доказательственного материала.

Преюдиция

Преюдиция означает предрешение. В уголовном процессе она порождает обязанность органов расследования и суда, в производстве которых находится дело, считать установленными факты, признанные вступившим в законную силу решением суда по другому делу.

Отношение нашего законодателя к преюдиции в уголовном судопроизводстве неоднозначно.

В ст. 28 УПК РСФСР была закреплена норма следующего содержания: вступившее в законную силу решение суда по гражданскому делу обязательно

при производстве по уголовному делу только по вопросу, имело ли место событие или действие, но не в отношении виновности обвиняемого.

Согласно первоначальной редакции ст. 90 УПК РФ «обстоятельства, установленные вступившим в законную силу приговором, признаются судом, прокурором, следователем, дознавателем без дополнительной проверки, если эти обстоятельства не вызывают сомнений у суда. При этом такой приговор не может предрешать виновность лиц, не участвовавших ранее в рассматриваемом уголовном деле».

В 2009 г. данная статья претерпела изменения и в настоящее время выглядит так: *«Обстоятельства, установленные вступившим в законную силу приговором, за исключением приговора, постановленного судом в соответствии со статьей 226.9, 316 или 317.7 настоящего Кодекса, либо иным вступившим в законную силу решением суда, принятым в рамках гражданского, арбитражного или административного судопроизводства, признаются судом, прокурором, следователем, дознавателем без дополнительной проверки. При этом такие приговор или решение не могут предрешать виновность лиц, не участвовавших ранее в рассматриваемом уголовном деле».*

Доказательственная деятельность органов уголовного судопроизводства основана на положениях ст. 17 УПК РФ, согласно которым никакие доказательства не имеют заранее установленной силы, а судья, следователь, дознаватель оценивают доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на совокупности имеющихся в уголовном деле доказательств, руководствуясь при этом законом и совестью.

В соответствии со ст. 73 УПК РФ все обстоятельства уголовного дела подлежат доказыванию, а средствами доказывания, согласно ст. 74 УПК РФ, являются доказательства. Никакими иными способами обстоятельства дела не устанавливаются. Кроме того, все решения по уголовному делу должны быть законными, обоснованными и мотивированными (ч. 4 ст. 7 УПК РФ). Приговор либо иное решение суда первой инстанции может быть основан лишь на тех доказательствах, которые были непосредственно исследованы в судебном заседании (ст. 240 УПК РФ).

Из этих правил следует, что все доказательства, имеющиеся в деле, в том числе и преюдициальные акты, подлежат исследованию в судебном заседании путем проверки и оценки по внутреннему убеждению правоприменителя.

Определяя значение преюдиций, необходимо также учитывать пределы их действия. Решения суда по гражданскому, арбитражному или административному делу касаются иных юридических фактов, чем по уголовному делу. При этом указанные решения не могут приниматься во внимание, если они затрагивают вопрос о виновности лиц в совершении преступлений.

Таким образом, преюдиции не создают принципиальной коллизии между ними и решениями судьи, следователя, дознавателя по уголовному делу. В конечном счете вопрос о виновности либо невиновности лица в совершении преступления решает суд в порядке уголовного судопроизводства на основе своего внутреннего убеждения и оценки совокупности всех доказательств.

Поэтому преюдиции не следует рассматривать как средства доказывания, как привнесенные извне в «готовом» виде бесспорные доказательства. Правила преюдиций, закрепленные в ст. 90 УПК РФ, направлены не на оказание помощи суду в установлении обстоятельства дела. Для этого есть доказательства, предусмотренные ст. 74 УПК РФ. Назначение преюдиций видится, во-первых, в запрете суду, рассматривающему уголовное дело, основывать свой приговор на решениях иных судов; во-вторых, в защите вступивших в законную силу судебных решений (по гражданскому, арбитражному, административному делу) от их последующей ревизии уголовным судом, т. е. вне законного порядка их пересмотра соответствующими вышестоящими судебными инстанциями.

Контрольные вопросы

1. Что служит методологической основой доказывания?
2. Что является доказательством в уголовном процессе? Каковы юридические свойства доказательства?
3. Что является целью доказывания? В чем отличие истины материальной (объективной) от истины формальной (юридической)?
4. Каково понятие и соотношение предмета и пределов доказывания?
5. Какова нормативная система (виды) доказательств?
6. Какова научная классификация доказательств?
7. Из каких элементов состоит процесс доказывания?
8. Показания каких лиц являются доказательствами по уголовному делу?
9. В чем общее и особенное в заключении эксперта и заключении специалиста?
10. Какова связь заключения эксперта и показаний эксперта?
11. Чем отличается заключение специалиста от показаний специалиста?
12. Из каких этапов состоит процессуальный режим закрепления вещественного доказательства?
13. Протоколы каких следственных действий признаются отдельным видом доказательств?
14. В чем отличие закрепления вещественных доказательств от «иных документов»?
15. Имеет ли доказательственное значение оперативно-розыскная информация?
16. Какова роль преюдиции в доказывании по уголовным делам?

ТЕМА 7. МЕРЫ ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРИНУЖДЕНИЯ

§ 1. Понятие, значение и система мер процессуального принуждения.
§ 2. Процессуальное задержание лица, подозреваемого в совершении преступления.
§ 3. Понятие, система и общая характеристика мер пресечения.
§ 4. Иные меры процессуального принуждения.

§ 1. Понятие, значение и система мер процессуального принуждения

Государственная власть основана на принуждении, т. е. на возможности физического или психического воздействия на своих граждан в случаях невыполнения ими возложенных на них обязанностей.

Степень государственного принуждения зависит от общественной значимости надлежащего поведения субъектов. В семейных, жилищных и иных гражданско-правовых отношениях принуждения мало, т. к. в них превалирует частный интерес и диспозитивный метод регулирования. В административных, а тем более в уголовно-правовых, уголовно-процессуальных отношениях действует публичность, а частный интерес подчиняется общественному. Достигается это благодаря мерам процессуального принуждения, которые пронизывают все уголовное судопроизводство и на которых, в конечном счете, держится деятельность органов уголовного преследования и суда.

> **Меры уголовно-процессуального принуждения –** ***это предусмотренные законом средства принудительного воздействия, применяемые следователем, дознавателем, судом к участникам уголовно-процессуальной деятельности с целью обеспечения их надлежащего поведения в ходе производства по уголовному делу, а также разрешения иных задач уголовного процесса.***

Характерные признаки мер процессуального принуждения следующие.

1. Меры процессуального принуждения применяются исключительно государственно-властными органами уголовного судопроизводства: следствия, дознания, прокуратуры, а также судом.

2. Меры процессуального принуждения могут применяться только в связи с преступлением, т. е. по уголовному делу, начиная со стадии предварительного расследования. В стадии возбуждения уголовного дела, где проводится проверка сообщения о преступлении, процессуальное принуждение недопустимо.

3. Меры процессуального принуждения могут применяться в отношении различных участников уголовного судопроизводства: не только уголовно преследуемого лица, но и свидетеля, потерпевшего, эксперта, а также лиц без процессуального статуса, например, лица, в помещении которого производится обыск.

4. Меры процессуального принуждения ограничивают права, свободы и законные интересы человека, и потому их применение строго регламентировано в основаниях, условиях и порядке. Все меры принуждения делятся на две

группы: а) ограничивающие конституционные права и свободы личности; б) ограничивающие иные, неконституционные, права и свободы личности. Первые применяются лишь по судебному решению (ч. 2 ст. 29 УПК РФ), а вторые – следователем, дознавателем самостоятельно, без обращения в суд. Например, заключение под стражу и подписка о невыезде; обыск в жилище и обыск в офисе.

5. Меры процессуального принуждения проявляются в разной степени психологического, морального и физического воздействия на личность. Одни из них имеют сугубо психологический характер, например, обязательство о явке. Другие влекут не только психологические, но и моральные издержки, например, личный обыск, при котором возможно даже обнажение тела обыскиваемого лица. Наконец, третьи меры принуждения носят наиболее «жесткий» характер, т. к. состоят в физическом ограничении свободы человека. Это, например, задержание и заключение под стражу. В этих случаях лицо подвергается аресту, лишается свободы с содержанием в специальном учреждении: изоляторе временного содержания (ИВС) или следственном изоляторе (СИЗО).

6. Принудительный характер рассматриваемых мер не означает возможности применения физической силы, угроз или иных насильственных действий в ситуациях неисполнения участником процесса своих обязанностей. Например, свидетель, подвергнутый приводу, отказывается следовать за работником полиции для допроса; подозреваемый не желает показывать часть своего тела для освидетельствования и т. п. Как поступать в таких случаях, в УПК РФ прямо не сказано. Здесь надо руководствоваться общими положениями уголовно-процессуального законодательства. С одной стороны, это принцип уважения чести и достоинства личности, запрещающий насилие, пытки и другие физические действия (ст. 9 УПК РФ), а также положения ст. 51 Конституции РФ, дающее лицу право не свидетельствовать против себя. С другой стороны, публичный характер уголовно-процессуальной деятельности, одним из проявлений которого является обязанность всех физических и юридических лиц исполнять законные требования органов уголовного судопроизводства (ч. 4 ст. 21 УПК РФ). Отсюда следует, что единственным способом подчинения лица мерам процессуального принуждения является убеждение.

Систему мер процессуального принуждения необходимо рассматривать в двух аспектах: ***нормативном и научном.***

Первый закреплен в IV разделе УПК РФ и содержит ***три группы: а) задержание подозреваемого (ст. 91–96); б) меры пресечения (ст. 97–110); в) иные меры процессуального принуждения (ст. 111–118).*** Эти процессуальные действия представляют собой чисто принудительные меры, т. к. они предназначены только для того, чтобы оказать «подчинительное» воздействие на участников уголовного судопроизводства. Поэтому данная классификация формально правильная.

Однако в реальной уголовно-процессуальной деятельности место и роль принуждения значительно шире и разнообразнее. Принудительный характер имеют не только меры процессуального принуждения как таковые, но и мно-

гие иные процессуальные действия, в которых принуждение является неотъемлемым элементом, частью целого. Возьмем, к примеру, следственные действия. Принудительная сущность обыска, выемки не требует доказательств. Но даже такие внешне «безобидные» следственные действия, как допрос, очная ставка, опознание, основаны на принуждении. Возможность применения привода в случае неявки свидетеля, предупреждение его об уголовной ответственности по ст. 307, 308 УК РФ – это не что иное, как процессуальное принуждение.

Поэтому наряду с мерами процессуального принуждения, названными в четвертом разделе УПК РФ, надо выделять иные процессуальные действия, обладающие принудительным характером. Прежде всего, это следственные действия, представляющие собой обеспеченные силой государственного принуждения процессуальные способы собирания доказательств органами уголовного судопроизводства. Сюда же можно отнести процессуальное действие, именуемое «помещение в медицинскую организацию, оказывающую медицинскую помощь в стационарных условиях, или медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях для производства судебный экспертизы» (ст. 203 УПК РФ). Кроме того, следует учитывать, что в четвертом разделе УПК РФ не упомянуты меры воздействия, применяемые судом в судебном заседании. Это: а) предупреждение лица о недопустимости нарушения порядка в судебном заседании; б) удаление лица из зала судебного заседания (ст. 258 УПК РФ). Итак, ***говоря о мерах процессуального принуждения, надо выделять, во-первых, сугубо принудительные меры, во-вторых, иные процессуальные действия принудительного характера.***

Меры процессуального принуждения имеют разное назначение. *Одни* применяются в штрафном порядке, т. е. как наказание за невыполнение участником своих обязанностей, например, привод свидетеля в случае неявки без уважительных причин. *Другие* носят превентивный, предупредительный характер. Таковыми являются задержание подозреваемого, а также заключение обвиняемого под стражу и иные меры пресечения. *Третьи* меры принуждения способствуют собиранию доказательств (следственные действия). *Четвертые* направлены на обеспечение возмещения причиненного преступлением ущерба, например, наложение ареста на имущество.

Все меры процессуального принуждения, независимо от их особенностей, предназначены, в конечном счете, для одного – создать необходимые условия для эффективной деятельности государственно-властных органов, т. е. способствовать разрешению задач уголовного судопроизводства.

§ 2. Процессуальное задержание лица по подозрению в совершении преступления

При расследовании преступлений перед органами следствия и дознания, чаще всего полицией, возникают ситуации неотложного ареста человека в связи с очевидной его причастностью к совершению преступления. Например,

лицо застигнуто на месте преступления или на нем, в его жилище обнаружены явные следы преступления. При таких обстоятельствах заподозренное лицо доставляется в орган дознания или следствия и подвергается кратковременной изоляции (до 48 часов) для того, чтобы проверить его причастность к преступлению и решить уже через суд вопрос о дальнейшем пребывании под стражей. Вот этот отрезок – от поимки лица до судебного решения – получил в праве наименование «задержание подозреваемого». Более длительный арест (свыше 48 часов) производится по решению суда, называется в законе «заключение под стражу» и относится к так называемым мерам пресечения.

Говоря о задержании, следует четко различать два его аспекта (этапа): а) **задержание фактическое,** представляющее собой физическую поимку, захват лица и его доставление в орган расследования; б) **задержание юридическое,** состоящее в принятии следователем, дознавателем, расследующим данное преступление, процессуального решения о кратковременном аресте лица с помещением в специальное пенитенциарное учреждение, именуемое изолятором временного содержания (ИВС).

Фактическое задержание осуществляют граждане или работники полиции. УПК РФ не регламентирует порядок фактического задержания. Граждане делают это как умеют, а полицейские руководствуются нормами закона «О полиции». УПК РФ (ст. 91–97) регулирует порядок юридического (процессуального) задержания, которое начинается с момента доставления лица в орган следствия или дознания, а завершается арестом лица по судебному решению либо его освобождением из под стражи.

Алгоритм принятия следователем, дознавателем решения о процессуальном задержании

Для того чтобы законно и обоснованно подвергнуть человека процессуальному задержанию, необходимо последовательно установить наличие трех предпосылок: а) условий; б) основания; в) мотива.

Для задержания в первую очередь требуются четыре условия. ***Первое*** – применить задержание, как и всякую меру принуждения, можно лишь в стадии предварительного расследования, т. е. после того, как установлен факт преступления и вынесено постановление о возбуждении уголовного дела. Это означает, что на этапе доследственной проверки сообщения о преступлении (в стадии возбуждения уголовного дела) процессуальное задержание недопустимо.

Второе условие – право на проведение процессуальных действий принадлежит тому следователю, дознавателю, который принял уголовное дело к своему производству. Поэтому задержать подозреваемого может лишь тот следователь, дознаватель, который расследует данное уголовное дело.

Третье условие – лицо может быть задержано по подозрению в совершении только того преступления, за которое предусмотрено наказание в виде лишения свободы. Если в санкции статьи УК РФ есть штраф, исправительные работы и т. п., но нет лишения свободы, то задержание исключено (ч. 1 ст. 91 УПК РФ).

Четвертое условие – задержанию подлежит лишь надлежащий субъект преступления, например, несовершеннолетний должен достичь возраста уголовной ответственности; должностное лицо, обладающее служебным иммунитетом, не подлежит задержанию (ст. 449 УПК РФ).

Для задержания необходимо наличие всех четырех указанных условий. Отсутствие хотя бы одного из них исключает применение процессуального задержания.

Если условия имеются, следователь, дознаватель устанавливает **основание задержания.** Это – обстоятельства, указанные в ч. 1 ст. 91 УПК РФ: лицо застигнуто при совершении преступления, на него указали очевидцы деяния и др. Каждое из них в той или иной степени свидетельствует о причастности лица к совершению преступления. Основание задержания должно подтверждаться материалами уголовного дела: показаниями потерпевшего, свидетелей, протоколами осмотра, обыска и т. д., а также оперативно-розыскной информацией. Для задержания требуется хотя бы одно из указанных обстоятельств.

Наличие условий и основания не обязывает следователя, дознавателя применить задержание. Необходим также **мотив задержания** – обоснованное предположение о том, что, оставаясь на свободе, лицо может скрыться от следствия, совершить новое преступление или воспрепятствовать расследованию путем угроз потерпевшему, свидетелям, а также уничтожением доказательств. Если таких опасений нет, то нет необходимости изолировать человека от общества. В таком случае следователь, дознаватель вправе оставить лицо на свободе, применив к нему подписку о невыезде либо обязательство о явке.

При наличии условий, основания и мотива следователь, дознаватель принимает решение о задержании. Согласно ст. 92 УПК РФ для этого составляется **протокол задержания**, хотя правильнее было бы выносить постановление. Протокол является легитимным процессуальным актом, на основании которого лицо подвергается кратковременному аресту и содержится под стражей в ИВС.

С момента составления протокола задержанное ***лицо становится подозреваемым*** (п. 2 ч. 1 ст. 46 УПК РФ) и приобретает право на адвоката-защитника. В соответствии с п. 3 ч. 3 ст. 49 УПК РФ защитник участвует в деле с момента фактического задержания лица. Однако тут же оговорено, что фактическое задержание имеет место в случаях, предусмотренных ст. 91-92 УПК РФ. В данных статьях речь идет о процессуальном задержании. Выходит, что фактическое задержание исчисляется не с момента поимки лица «на улице», а с момента его доставления к следователю, дознавателю. Именно так трактуется данная норма в следственной практике. В результате, период времени, который лицо провело в состоянии фактически задержанного от момента поимки до доставления к следователю, в срок задержания не включается. Для максимального сокращения этого отрезка срок фактического задержания не должен превышать 3 часов (ч. 1 ст. 92 УПК РФ). В течение 12 часов с момента задержания следователь, дознаватель обязаны уведомить прокурора, а также одного

из родственников задержанного о произведенном задержании, (ч. 3 ст. 92, ч. 1 ст. 96 УПК РФ). За 8 часов до истечения 48 часового срока задержания следователь, дознаватель должен представить в суд ходатайство о заключении подозреваемого под стражу (ч. 4 ст. 108 УПК РФ). 48-часовой срок задержания может быть продлен судом еще до 72 часов в случае, предусмотренном п. 3 ч. 7 ст. 108 УПК РФ.

Задержание завершается: а) **освобождением,** если следователь, дознаватель решил не применять заключение под стражу либо суд не дал разрешения на заключение под стражу; б) **заключением под стражу** по судебному решению.

> **Задержание как мера уголовно-процессуального принуждения – *это оформленный протоколом кратковременный (до 48 часов) арест лица, подозреваемого в совершении преступления, применяемый следователем, дознавателем при наличии предусмотренных законом условий, основания и мотива, с целью проверки причастности задержанного к совершению расследуемого преступления и решения вопроса о применении к нему меры пресечения в виде заключения под стражу***

§ 3. Понятие, система и общая характеристика мер пресечения

В системе мер процессуального принуждения особое место занимают **меры пресечения** – ***применяемые к уголовно преследуемому лицу меры принудительного воздействия с целью обеспечения его надлежащего поведения в ходе уголовно-процессуальной деятельности***.

Меры пресечения характеризуются следующим.

1. Эти меры ***применяются только в отношении уголовно преследуемого лица:*** обвиняемого, а в исключительных случаях подозреваемого (ст. 100 УПК РФ). Отсюда следует, что: а) до применения меры пресечения лицо должно приобрести указанный статус; б) в стадии возбуждения уголовного дела меры пресечения не действуют; в) меры пресечения могут применяться не только в стадии предварительного расследования, но и в суде первой и апелляционной инстанции (п. 3 ст. 228, 255 УПК РФ).

2. ***Меры пресечения носят превентивный характер,*** т. е. действуют предупредительно, пресекательно и потому имеют такое наименование. Если лицо обвиняется в совершении преступления, то до момента разрешения уголовного дела свобода такого лица должна быть ограничена для того, чтобы обеспечить надлежащее его поведение, а также создать органам уголовного судопроизводства условия для беспрепятственного осуществления своей деятельности. В этом состоит назначение мер пресечения.

3. ***Меры пресечения в разной степени ограничивают свободу человека,*** что дает возможность выбора наиболее эффективной (справедливой) в том или ином случае. По возрастающей строгости их можно расположить так: подписка о невыезде, личное поручительство, залог, запрет определенных действий, домашний арест и заключение под стражу. Более того, при некоторых обстоятельствах закон предоставляет следователю, суду право *вообще не применять*

к уголовно преследуемому лицу меру пресечения, а получить от него лишь обязательство о явке, представляющее собой обещание обвиняемого, данное в письменной форме, являться по вызовам к следователю или в суд (ст. 112 УПК РФ).

4. ***Для применения меры пресечения необходимы основания.*** Согласно ст. 97 УПК РФ таковыми являются обоснованные предположения о том, что без необходимых ограничений обвиняемый, подозреваемый: а) скроется от следствия или суда; б) совершит новое преступление; в) воспрепятствует производству по делу путем угроз свидетелям, уничтожения доказательств и т. п.

Следует подчеркнуть, что закон не требует наличия этих обстоятельств как свершившихся фактов, а указывает на их возможность, т. е. исходит не из доказанности, а из вероятности, предположения. Однако голословными основания быть не должны. Необходимы улики поведения, информация, в том числе и оперативно-розыскная, свидетельствующая о неправомерных намерениях уголовно преследуемого лица. Это: желание сменить место жительства, уехать за границу, продать собственность, дача указаний и советов лицам как вести себя на следствии, в суде и т. п.

5. ***Кроме оснований*** при избрании той или иной меры пресечения ***учитывается ряд обстоятельств:*** тяжесть преступления, сведения о личности обвиняемого, подозреваемого, его возраст, семейное положение, состояние здоровья и др. (ст. 99 УПК РФ).

Практика показывает, что определяющим фактором избрания меры пресечения является тяжесть преступления. Именно с этой позиции, в первую очередь, разрешается дилемма – оставить обвиняемого на свободе либо заключить его под стражу. В ч. 1 ст. 108 УПК РФ сказано, что заключение под стражу не применяется за преступления небольшой тяжести (т. е. до 3 лет лишения свободы), за некоторыми исключениями: обвиняемый скрылся, нарушил ранее избранную меру пресечения и др. По преступлениям средней тяжести (до 5 лет лишения свободы) лицо чаще остается на свободе, а вот по тяжким, и тем более особо тяжким преступлениям в качестве меры пресечения в большинстве случаев избирается заключение под стражу, независимо от иных обстоятельств.

6. Свои особенности имеет ***применение меры пресечения к подозреваемому.*** Во-первых, мера пресечения используется как процессуальный способ наделения лица статусом подозреваемого в соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 46 УПК РФ. Это происходит в том случае, если уголовное дело возбуждено по факту преступления, оснований для задержания лица в порядке ст. 91, 92 УПК РФ нет, а выдвинуть против него подозрение, чтобы допросить в качестве подозреваемого, необходимо. В такой ситуации следователь выносит постановление об избрании подписки о невыезде, отбирает подписку, и с этого момента лицо становится подозреваемым. В дознании этого нет, т. к. там имеется уведомление о подозрении.

Во-вторых, необходимость в применении меры пресечения к подозреваемому возникает тогда, когда он был задержан, срок задержания истек, а осно-

ваний для обвинения еще нет. В таком случае к подозреваемому применяется заключение под стражу либо иная мера пресечения, например, залог или подписка о невыезде. Но и в первом и во втором случае действует правило, согласно которому в течение 10 суток подозреваемому должно быть предъявлено обвинение (ч. 1 ст. 100 УПК РФ), а по ряду особо опасных преступлений – в течение 45 суток (ч. 2 ст. 100 УПК РФ).

7. Мера пресечения может ***применяться не только для обеспечения надлежащего поведения уголовно-преследуемого лица*** в ходе предварительного расследования или судебного разбирательства, но и для обеспечения исполнения приговора, а также возможной выдачи данного лица иностранному государству в порядке ст. 466 УПК РФ (ч. 2 ст. 97 УПК РФ).

8. Избранные меры пресечения действует в течение всего срока предварительного расследования и судебного разбирательства. Лишь ***запрет определенных действий, домашний арест и заключение под стражу ограничены определенными временными отрезками,*** поэтому данные меры пресечения могут продлеваться (ст. 109 УПК РФ). Мера пресечения продолжает действовать и после вынесения приговора вплоть до его вступления в законную силу (ч. 2 ст. 97 УПК РФ), кроме случаев освобождения подсудимого из-под стражи в зале суда (ст. 311 УПК РФ).

Статья 98 УПК РФ предусматривает восемь видов мер пресечения, которые образуют их систему: 1) подписка о невыезде; 2) личное поручительство; 3) наблюдение командования воинской части; 4) присмотр за несовершеннолетним обвиняемым; 5) запрет определенных действий; 6) залог; 7) домашний арест; 8) заключение под стражу.

Две из них – наблюдение командования воинской части и присмотр за несовершеннолетним обвиняемым – являются специально-субъектными, т. к. применяются к военнослужащему и несовершеннолетнему, а остальные шесть – общими. Четыре меры пресечения: запрет определенных действий, залог, домашний арест и заключение под стражу применяются только по судебному решению (п. 1 ч. 2 ст. 29 УПК РФ), тогда как иные четыре следователь, дознаватель применяет самостоятельно.

Подписка о невыезде в ст. 102 Кодекса именуется как «подписка о невыезде и надлежащем поведении» и представляет собой принятие уголовно преследуемым лицом обязанностей: а) не покидать место жительства без разрешения органа судопроизводства; б) своевременно являться по вызовам к следователю, дознавателю, в суд; в) ничем не препятствовать производству по уголовному делу. Условием избрания подписки о невыезде является наличие у лица постоянного или временного места жительства. Данная мера пресечения оформляется двумя процессуальными документами: постановлением об избрании подписки о невыезде и самой письменной подпиской обвиняемого, подозреваемого.

Личное поручительство (ст. 103 УПК РФ) состоит в письменном обязательстве заслуживающего доверия лица о том, что оно ручается за выполнение

обвиняемым, подозреваемым обязанностей, предусмотренных п. 2, 3 ст. 102 УПК РФ. Личное поручительство характеризуется следующим.

1. Исходным условием его применения является письменное ходатайство одного или нескольких лиц о принятии на себя поручительства, а также согласие самого обвиняемого о признании этих лиц своими поручителями.

2. Следователь, дознаватель, судья рассматривает данное ходатайство и в случае удовлетворения выносит постановление о применении личного поручительства. Это решение предъявляется поручителю и обвиняемому, после чего составляется само поручительство, в котором, в частности, указываются обязанности поручителя и обвиняемого, а также ответственность поручителя.

3. Ограничение свободы по личному поручительству состоит в обязанности уголовно преследуемого лица являться по вызовам к следователю или в суд, а также ничем иным не препятствовать производству по уголовному делу. Назначение поручителя – обеспечить исполнение этих обязанностей.

4. В случае неисполнения этих обязательств на поручителя может быть наложено денежное взыскание в размере до 10 тысяч рублей в порядке ст. 118 УПК РФ.

Наблюдение командования воинской части состоит в принятии мер, предусмотренных уставами Вооруженных Сил РФ, к обвиняемому, являющемуся военнослужащим либо гражданином, проходящим военные сборы (ст. 104 УПК РФ).

Условием избрания данной меры пресечения является согласие лица на такое ограничение свободы. О применении этой меры пресечения выносится постановление, которое направляется командованию воинской части. Одному из должностных лиц (командиров) разъясняется сущность обвинения, обязанности как самого обвиняемого, так и его командования, о чем составляется отдельный документ. Командование обязуется обеспечить исполнение своим подчиненным требований, предусмотренных п. 2 и 3 ст. 102 УПК РФ. В случае нарушения обвиняемым своих обязанностей командование немедленно сообщает об этом следователю, в суд, который вправе изменить меру пресечения на более строгую.

Присмотр за несовершеннолетним подозреваемым или обвиняемым представляет собой поручительство родителей, опекунов, попечителей или других заслуживающих доверия лиц за надлежащее поведение несовершеннолетнего (ст. 105 УПК РФ). Поскольку эта мера пресечения является разновидностью поручительства, то к ней применяются правила, предусмотренные ст. 103 УПК РФ.

Запрет определенных действий (ст. 105.1 УПК РФ) является новой мерой пресечения, введенной в уголовный процесс в 2018 г. с целью расширения альтернативных вариантов заключению под стражу, наряду с залогом и домашним арестом. При схожести с домашним арестом запрет определенных действий имеет заметные преимущества для подозреваемого, обвиняемого. Если при домашнем аресте человек изолируется от общества в своем жилище и при этом ограничивается в ряде свобод, то при запрете определенных дейст-

вий уголовно преследуемое лицо остается на свободе, ведет привычный образ жизни, но ограничивается в некоторых своих возможностях, например, ему запрещается в определенный период суток покидать свое жилище; запрещается приближаться к определенным объектам, общаться с определенными лицами; управлять автомобилем и др.

Залог состоит во внесении самим подозреваемым, обвиняемым либо другим физическим или юридическим лицом денег или иных ценностей в целях обеспечения надлежащего поведения уголовно преследуемого лица (ст. 106 УПК РФ).

Предметом залога чаще всего являются деньги, но могут быть ценные бумаги, драгоценности, недвижимое и движимое имущество. Вид и размер залога определяется судом с учетом, прежде всего, тяжести преступления. Кроме того, учитывается личность обвиняемого, а также имущественное положение залогодателя. Но при этом залог не может быть менее 50 тысяч рублей по преступлениям небольшой и средней тяжести, а по уголовным делам о тяжких и особо тяжких преступлениях – менее 500 тысяч рублей.

Залог применяется по судебному решению, чаще всего как альтернатива заключению под стражу. О принятии залога составляется протокол с указанием обязательств и последствий их невыполнения. В случае нарушения подозреваемым, обвиняемым условий залога внесенная денежная сумма обращается в доход государства.

Домашний арест представляет собой физическую изоляцию лица по месту проживания с возложением на него ряда запретов и осуществления за ним контроля (ст. 107 УПК РФ).

Домашний арест близок к заключению под стражу, поскольку и в том и в другом случае лицо фактически лишается свободы передвижения. Разумеется, условия проживания в собственной квартире несравнимы с тюремными условиями СИЗО. Поэтому для избрания домашнего ареста необходимы особые обстоятельства: престарелый возраст уголовно преследуемого лица, его болезнь, беременность, высокое должностное положение и т. п.

Домашний арест применяется по решению суда в порядке и сроках, установленных для избрания заключения под стражу (ст. 108, 109 УПК РФ). В постановлении судьи указываются запреты, возлагаемые на обвиняемого, подозреваемого: а) выходить за пределы жилого помещения, в котором он проживает; б) общаться с определенными лицами; в) отправлять и получать корреспонденцию; г) вести переговоры с использованием любых средств связи: телефона, интернета и др.

Суд вправе подвергнуть подозреваемого, обвиняемого всем этим запретам либо некоторым из них. При этом уголовно преследуемое лицо не может быть ограничено в использовании телефонной связи для вызова медицинской помощи, аварийно-спасательных служб и в других чрезвычайных ситуациях. Также лицо не может быть ограничено в общении с адвокатом-защитником и законным представителем.

Контроль за соблюдением условий и порядка домашнего ареста осуществляет уголовно-исполнительная инспекция. Это может быть как гласное (открытое), так и негласное (скрытое) наблюдение за лицом и местом его проживания. Также могут использоваться различные технические средства контроля, в частности видеозапись. Наиболее современны и эффективны электронные средства контроля за местонахождением уголовно преследуемого лица (электронные браслеты). При нарушении подозреваемым, обвиняемым условий домашнего ареста следователь вправе обратиться в суд с ходатайством об изменении меры пресечения на иную – заключение под стражу или залог. Если уголовное дело находится в судебных стадиях, то такое изменение меры пресечения осуществляется судом по представлению органа, контролирующего исполнение домашнего ареста (ч. 14 ст. 107 УПК РФ).

Заключение под стражу является наиболее строгой мерой пресечения и состоит в фактическом лишении свободы обвиняемого и его принудительном содержании в специальном учреждении – следственном изоляторе (ст. 108–109 УПК РФ).

Эта мера пресечения избирается при наличии следующих условий: а) при совершении преступления, наказание за которое, как правило, превышает 3 года лишения свободы; б) при невозможности применить другую, более мягкую меру пресечения; в) только по судебному решению.

Несовершеннолетний обвиняемый, подозреваемый может быть заключен под стражу лишь при совершении тяжкого или особо тяжкого преступления. В исключительных случаях данная мера пресечения может быть избрана в отношении несовершеннолетнего, совершившего преступление средней тяжести.

Применение заключения под стражу производится в таком порядке. Следователь с согласия руководителя следственного органа, а дознаватель с согласия прокурора выносит постановление о возбуждении перед судом ходатайства об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу. К постановлению прилагаются материалы, подтверждающие законность и обоснованность применения этой меры пресечения.

Постановление и материалы направляются в федеральный районный суд по месту производства предварительного расследования. Судья единолично в судебном заседании рассматривает представленное ходатайство. В судебном заседании обязательно присутствие обвиняемого или подозреваемого, в отношении которого решается вопрос о заключении под стражу, адвоката-защитника, а также прокурора. Обвиняемый и его защитник вправе предварительно ознакомиться с представленными в суд документами, а также представить со своей стороны дополнительные материалы.

Судья выслушивает позиции сторон, исследует имеющиеся документы и в совещательной комнате выносит постановление: а) об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу; б) об отказе в удовлетворении ходатайства и избрании запрета определенных действий, залога или домашнего ареста (ч. 7 ст. 108 УПК РФ); в) о продлении срока задержания на 72 часа для пред-

ставления дополнительных доказательств, подтверждающих обоснованность или необоснованность избрания заключения под стражу.

Решение суда об избрании или отказе в избрании заключения под стражу может быть обжаловано в апелляционном порядке, но не в течение обычных 10 суток, а в течение 3 суток со дня вынесения (ч. 11 ст. 108 УПК РФ).

Сроки содержания лица под стражей подробно регламентируется ст. 109 УПК РФ. Первоначальное заключение под стражу, произведенное в стадии предварительного расследования, позволяет содержать обвиняемого в СИЗО в течение двух месяцев. Этот срок может быть продлен судьей районного суда: а) до 6 месяцев (с учетом первых 2 месяцев) по ходатайству следователя, дознавателя при невозможности закончить в оставшийся срок предварительное расследование и при отсутствии оснований для избрания другой меры пресечения; б) до 12 месяцев по ходатайству следователя с согласия его руководителя уровня субъекта РФ либо ходатайству дознавателя с согласия прокурора субъекта РФ, но только по тяжким и особо тяжким преступлениям; в) дальнейшее продление (до 18 месяцев) возможно по решению суда субъекта РФ лишь по особо тяжким преступлениям и с согласия руководителя следственного органа федерального уровня.

Все указанные сроки относятся к стадии предварительного расследования. Срок содержания обвиняемого под стражей в судебном производстве исчисляется отдельно. Согласно ст. 255 УПК РФ обвиняемый (подсудимый) может находиться под стражей в течение 6 месяцев со дня поступления дела в суд и до вынесения приговора. При необходимости суд вправе неоднократно продлевать этот срок каждый раз не более чем на три месяца, но только по делам о тяжких и особо тяжких преступлениях. Эти решения могут обжаловаться в вышестоящие судебные инстанции.

Вопросы применения мер пресечения по судебному решению разъяснены в постановлении 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».

§ 4. Иные меры процессуального принуждения

УПК РФ относит к иным мерам процессуального принуждения пять действий: обязательство о явке, привод, временное отстранение от должности, наложение ареста на имущество, денежное взыскание. Все они, за исключением денежного взыскания, могут применяться к уголовно преследуемому лицу. Три из этих мер принуждения – обязательство о явке, привод и денежное взыскание – могут применяться к потерпевшему, свидетелю, гражданскому истцу, гражданскому ответчику, эксперту, специалисту, переводчику, понятому (ст. 111 УПК РФ).

Обязательство о явке представляет собой «честное слово» участника уголовного судопроизводства, данное в письменной форме следователю, дознавателю или суду, своевременно являться по их вызовам, а в случае перемены места жительства незамедлительно сообщить об этом (ст. 112 УПК РФ). Обя-

зательство о явке не следует смешивать с подпиской о невыезде, которая является мерой пресечения, применяется только к уголовно преследуемому лицу и обязывает его не покидать место жительства без разрешения органа следствия или суда. Обязательство о явке применяется не только к обвиняемому или подозреваемому, но и к потерпевшему и свидетелю. В случае нарушения обязательства уголовно преследуемым лицом к нему может быть применена мера пресечения, а если обязательство нарушено потерпевшим или свидетелем – денежное взыскание в порядке ст. 117–118 УПК РФ.

Привод – это мера принуждения, состоящая в принудительном доставлении участника уголовного судопроизводства, не явившегося по вызовам без уважительных причин (ст. 113 УПК РФ). Приводу может подвергаться: уголовно преследуемое лицо, потерпевший, свидетель, а также гражданский истец, гражданский ответчик, эксперт, специалист, переводчик и понятой.

Привод осуществляется в следующем порядке. Вначале необходим факт неявки лица по вызовам без уважительных причин. Это означает, что лицу была вручена повестка либо иным образом до него доведен вызов к следователю или в суд. Далее устанавливается, что лицо по сути уклоняется от явки, т. е. вызовы до него дошли, но он их игнорирует. Тогда следователь, дознаватель выносит мотивированное постановление о приводе и поручает привод органу дознания. Исполнитель, например участковый уполномоченный полиции, с постановлением прибывает к вызываемому лицу, устанавливает его личность, объявляет ему под расписку постановление о приводе, приглашает следовать за ним и доставляет непосредственно к следователю. В суде эти действия производит судебный пристав. В ч. 5,6 ст. 113 УПК РФ установлены ограничения в осуществлении привода, касающиеся лиц и времени его проведения.

Временное отстранение от должности состоит в недопущении уголовно-преследуемого лица к выполнению своих служебных обязанностей на период производства по уголовному делу (ст. 114 УПК РФ).

В случае привлечения к уголовной ответственности должностного лица его пребывание на рабочем месте может повлечь попытки воспрепятствовать расследованию дела. Во избежание таких последствий следователь с согласия своего руководителя, а дознаватель с согласия прокурора по судебному разрешению вправе отстранить подозреваемого или обвиняемого от должности.

Если в ходе предварительного расследования отпадает необходимость в этой мере процессуального принуждения, то следователь, дознаватель выносит постановление об отмене решения об отстранении от должности, и лицо вправе приступить к своим служебным обязанностям (ч. 4 ст. 114 УПК РФ). Но если и по окончании предварительного расследования опасения в воспрепятствовании производству по делу со стороны уголовно преследуемого лица сохраняются, то отстранение от должности продолжает действовать и на судебных стадиях до вступления приговора в законную силу. Более того, при неприменении этой меры принуждения в стадии предварительного расследования и появлении оснований для нее в судебных стадиях суд, по смыслу данной меры, а также правомочий органа правосудия, предусмотренных ч. 2 ст. 29

УПК РФ, вправе по ходатайству сторон или по своей инициативе отстранить обвиняемого (подсудимого) от должности.

Наложение ареста на имущество есть мера процессуального принуждения, состоящая в запрете собственнику или владельцу имущества распоряжаться или пользоваться им, а также в изъятии имущества и передаче его на хранение с целью обеспечения исполнения приговора в части гражданского иска, других имущественных взысканий или возможной конфискации имущества (ст. 115, 116 УПК РФ).

Аресту подлежит имущество, принадлежащее самому подозреваемому, обвиняемому либо лицам, несущим по закону материальную ответственность за его действия. Возможен арест имущества, находящегося у других лиц, но при условии, что оно 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.

Порядок наложения ареста на имущество схож с процедурой обыска: судебное разрешение, опись имущества, присутствие понятых, специалиста, составление протокола и т. д.

Арестованное имущество может быть передано на хранение как самому собственнику, так и иному лицу. При этом ответственное за хранение лицо предупреждается об уголовной ответственности по ст. 312 УК РФ. Арест может налагаться на денежные средства и иные ценности уголовно-преследуемого лица, находящиеся в банках и иных кредитных организациях. В этом случае счета «замораживаются», т. е. по ним операции прекращаются. Ст. 116 УПК РФ предусматривает особенности наложения ареста на ценные бумаги: акции, векселя, облигации, чеки и т. п.

Вопрос о судьбе арестованного имущества решается при вынесении приговора либо постановления (определения) о прекращении уголовного дела, либо ранее, если отпали основания этой меры принуждения.

Денежное взыскание представляет собой карательную меру принуждения за неисполнение участником уголовного судопроизводства процессуальных обязанностей, а также нарушение порядка в судебном заседании (ст. 117 УПК РФ). Размер денежного взыскания составляет до двух тысяч пятисот рублей.

Эта мера применяется: а) к потерпевшему, свидетелю, гражданскому истцу, гражданскому ответчику, эксперту, специалисту, переводчику, понятому (ч. 2 ст. 111 УПК РФ), личному поручителю (ч. 4 ст. 102, ч. 5 ст. 105 УПК РФ) – за неисполнение ими своих процессуальных обязанностей; б) к лицам, присутствующим в зале судебного заседания – за нарушение порядка (ч. 1 ст. 258 УПК РФ); в) к присяжным заседателям – за неявку в суд без уважительной причины (ч. 3 ст. 333 УПК РФ).

Согласно ст. 118 УПК РФ денежное взыскание может налагаться как в стадии предварительного расследования, так и в судебном производстве. Но в любом случае эта мера принуждения применяется по решению суда.

Контрольные вопросы

1. Назовите характерные признаки мер уголовно-процессуального принуждения.
2. Какова классификация мер процессуального принуждения?
3. Чем отличается физическое (фактическое) задержание от процессуального (юридического) задержания?
4. Каковы правовые предпосылки (условия, основания и мотивы) процессуального задержания?
5. Каковы сроки задержания подозреваемого?
6. Для чего предназначены меры пресечения?
7. Перечислите основания и условия применения мер пресечения.
8. Какова система мер пресечения?
9. Каков порядок избрания меры пресечения?
10. Какими процессуальными документами оформляется применение меры пресечения?
11. Назовите сроки содержания лица под стражей.
12. Какие меры принуждения относятся к группе «иные меры процессуального принуждения»?
13. К каким субъектам применяются «иные меры процессуального принуждения»?

ТЕМА 8. ХОДАТАЙСТВА И ЖАЛОБЫ

§ 1. Понятие ходатайства. Порядок заявления и разрешения ходатайств.
§ 2. Понятие жалобы. Порядок принесения и рассмотрения жалоб.

§ 1. ПОНЯТИЕ ХОДАТАЙСТВА. ПОРЯДОК ЗАЯВЛЕНИЯ И РАЗРЕШЕНИЯ ХОДАТАЙСТВ

Ведущая роль следователя, судьи в движении уголовного производства вынуждает его участников обращаться к «хозяину» дела с различными просьбами и заявлениями в целях отстаивания своих законных интересов. Такие обращения чаще всего осуществляются с помощью ходатайств.

Ходатайство – ***это устная или письменная просьба участника процесса к следователю, суду о производстве тех или иных процессуальных действий в интересах данного либо защищаемого, представляемого лица.***

В УПК РФ общие правила заявления и рассмотрения ходатайств закреплены в главе 15 (ст. 119–122 УПК РФ). Эти нормы конкретизированы в ст. 159 УПК РФ применительно к досудебному производству и в ч. 4 ст. 271 УПК РФ применительно к судебному разбирательству. В них содержатся следующие характеристики ходатайств.

1. Ходатайство заявляется подозреваемым, обвиняемым, его защитником, потерпевшим и другими участниками уголовного процесса.

2. Ходатайство заявляется в устной или письменной форме.

3. Ходатайство содержит просьбу произвести действия в пользу заявителя.

4. Следователь обязан в течение трех суток вынести по ходатайству свое решение, а суд рассматривает ходатайство незамедлительно после его заявления.

5. Следователь, суд свободны в своем усмотрении и могут как удовлетворить, так и отказать в удовлетворении ходатайства.

6. Решение, принятое по ходатайству, оформляется отдельным процессуальным решением.

Среди этих свойств ключевое место занимает свобода усмотрения правоприменителя по разрешению ходатайства, в основе которой лежит публичный интерес органа уголовного судопроизводства. Если просьба участника совпадает с задачами предварительного расследования или судебного разбирательства, то ходатайство удовлетворяется, если не совпадает, то отклоняется. Именно поэтому в ч. 2, 2.2 ст. 159 УПК РФ содержится оговорка «если имеет значение для данного уголовного дела», позволяющая следователю разрешить ходатайство как в пользу заявителя, так и против. Например, ходатайства о назначении экспертизы, об изменении объема обвинения, о прекращении уголовного дела и т. д. затрагивают сферу исключительной компетенции следователя, и потому они могут быть удовлетворены, либо может быть отказано в их удовлетворении.

Однако не все обращения личности к органу уголовного судопроизводства разрешаются в режиме ходатайства. Во многих случаях участники уголовного

процесса просят следователя, суд дать возможность реализовать свое право: привлечь адвоката, пообщаться с ним наедине, ознакомиться с материалами дела, получить копию процессуального документа и т. д. Такие ситуации обозначены в УПК РФ как «заявление» (ч. 2 ст. 18, п. 3 ч. 3 ст. 58 и др.), «просьба» (ч. 2 ст. 50, ч. 4 ст. 92 и др.), «замечание» (п. 10 ч. 2 ст. 42, п. 8 ч. 4 ст. 46 и др.). В этих случаях правоприменитель не может отказать лицу в его обращении, а обязан создать надлежащие условия для реализации законного правомочия участника.

Таким образом, все обращения личности следует разграничивать на ***два вида: а) ходатайства, которые относятся к области публичного интереса органа уголовного судопроизводства и носят разрешительный характер (удовлетворять – отказать); б) иные обращения, направленные на реализацию прав участников и потому подлежащие обязательному исполнению.***

К сожалению, законодатель не проводит в УПК РФ четкого размежевания ходатайств и иных обращений. Так, в ряде случаев право лица неоправданно связывается с ходатайством (ч. 1 ст. 216, ч. 1 ст. 217, ч. 2 ст. 222 УПК РФ); термин «просьба», используемый в тексте Кодекса, вносит путаницу с ходатайствами; в досудебном производстве отсутствует такая форма обращения участника к следователю, как «возражение». Кроме того, в отличие от ходатайств, иные обращения не получили в УПК РФ процессуального порядка оформления и разрешения. В результате, на практике распространено мнение, что все обращения лиц к следователю, суду оформляются и разрешаются в форме ходатайств, что нередко ведет к ограничению законных интересов личности, так как вместо обязательного исполнения своего права участник нередко получает отказ в удовлетворении ходатайства.

Возможность правоприменителя отказать лицу в любом ходатайстве вынуждает законодателя искать пути ограничения такого полновластия. Решение этой проблемы применительно к судебному разбирательству содержится в положениях ч. 4 ст. 271 УПК РФ, согласно которым в случае явки в судебное заседание по инициативе сторон нового свидетеля или специалиста он подлежит обязательному допросу. В 2017 г. законодатель предпринял попытку ввести подобную норму в ст. 159 УПК РФ, регулирующую порядок разрешения ходатайств следователем, однако формулировка, закрепленная в ч. 2.2. этой статьи, оказалась неудачной, т. к. сохранилось условие разрешения ходатайств – «если имеет значение для данного уголовного дела».

Следует иметь в виду, что ***понятие «ходатайство» используется в уголовном процессе не только как обращение частных лиц к правоприменителю, но и как обращение следователя и прокурора к суду.*** Ходатайство для следователя – это его обращение к суду с просьбой дать разрешение на ограничение конституционных прав и свобод личности (ст. 165 УПК РФ), а также прекратить уголовное дело с назначением судебного штрафа (ст. 446.2 УПК РФ). Прокурор выступает с ходатайством, когда участвует в судебном заседании в качестве стороны обвинения и обращается к суду с теми или иными прошениями (ст. 244, ч. 4 ст. 246, ст. 271 УПК РФ и др).

§ 2. Понятие жалобы. Порядок принесения и рассмотрения жалоб

Жалоба – ***это письменное обращение участника уголовно-процессуальной деятельности к прокурору, руководителю следственного органа или суду по поводу нарушения его прав, свобод и законных интересов действиями (бездействием) или решениями должностных лиц, осуществляющих производство по уголовному делу, с просьбой исправить допущенное нарушение.***

Как отмечалось, право на обжалование признано принципом уголовного судопроизводства (ст. 19 УПК РФ). Общие правила обжалования закреплены в главе 16 Кодекса (ст. 123–127 УПК РФ).

Предметом обжалования являются: а) действия; б) бездействие; в) решения органов уголовного судопроизводства. Например, подозреваемый обжалует допрос, который производился не следователем, а оперативным работником в течение длительного времени и в ночной период суток. Потерпевший приносит жалобу в связи с тем, что на протяжении нескольких месяцев следствие бездействует, не предпринимая активных мер к раскрытию преступления. Типичный пример обжалования решения – обжалование приговора, не вступившего в законную силу, в суд второй инстанции (апелляционная жалоба).

Право на обжалование, согласно ст. 123 УПК РФ, имеют не только участники процесса, т. е. субъекты с предусмотренным УПК РФ собственным правовым статусом: уголовно преследуемое лицо, потерпевший, свидетель и др., но и иное лицо, если в ходе уголовно-процессуальной деятельности его права, свободы и законные интересы были нарушены. Это: лицо, давшее объяснения в стадии возбуждения уголовного дела; лицо, в помещении которого производился обыск или выемка; лицо, на имущество которого наложен арест, и др.

Особым видом обжалования являются жалобы следователя, дознавателя на действия и решения прокурора или руководителя следственного органа (ч. 4 ст. 124 УПК РФ).

Необходимо различать обжалование в досудебном и судебном производствах. В досудебных стадиях закон предусматривает **три формы (направления) обжалования**: а) ведомственное – руководителю следственного органа, начальнику подразделения дознания, начальнику органа дознания; б) прокурорское; в) судебное – в суд в порядке ст. 125 УПК РФ.

Жалоба излагается в письменной форме. К ней при необходимости прилагаются дополнительные материалы, после чего жалоба направляется адресату по почте, либо сдается в канцелярию, либо передается прокурору или руководителю следователи, дознавателя на личном приеме. Указанное должностное лицо обязано в течение 3 суток со дня получения жалобы рассмотреть ее и принять решение. При невозможности проверки в трое суток, срок разрешения жалобы может быть продлен до 10 суток (ч. 1 ст. 124 УПК РФ).

По результатам рассмотрения жалобы прокурор, руководители следователя, дознавателя выносят постановление: ***а) о полном удовлетворении; б) о частичном удовлетворении; в) об отказе в удовлетворении.*** Копия постановления направляется жалобщику с разъяснением дальнейшего порядка обжалования вышестоящему прокурору, руководителю органа расследования или в суд.

Судебное обжалование в досудебном производстве основано на положениях ч. 2 ст. 46 Конституции РФ, согласно которым решения и действия (бездействие) органов государственной власти могут быть обжалованы в суд. В соответствии с этим требованием в уголовном судопроизводстве создан и функционирует ***институт судебного обжалования действий (бездействия) и решений следователя, дознавателя, регламентированный ст. 125 УПК РФ.***

Порядок такого обжалования следующий.

1. Право обратиться в суд закон предоставляет не только участникам уголовного судопроизводства, но и любому лицу, интересы которого были ограничены действиями (бездействием) и решениями органов уголовного преследования. Это право может быть реализовано как лицом самостоятельно, так и его адвокатом или представителем.

2. Условием обращения в суд является способность этих действий причинить ущерб конституционным правам и свободам граждан либо затруднить их доступ к правосудию. До настоящего времени в практике нет однозначного подхода к трактовке данного положения, несмотря на ряд решений Конституционного Суда РФ по этому поводу. В самом общем виде можно сформулировать такое правило – в порядке ст. 125 УПК РФ подлежат обжалованию любые действия (бездействие) и решения органов уголовного преследования, если ими нарушаются конституционные права и свободы, которые уже не могут быть восстановлены в ходе последующего судебного контроля, за исключением вопросов, которые впоследствии могут быть предметом судебного разбирательства.

3. Жалоба подается в районный федеральный суд по месту производства предварительного расследования. Это может быть место содержания лица под стражей, место совершения преступления. Чаще всего это место расположения органа предварительного следствия или дознания.

4. Суд, рассматривающий жалобы в порядке ст. 125 УПК РФ, не отменяет выявленные нарушения, не наказывает лиц, их допустивших. Суд лишь оценивает обжалуемый акт следователя, дознавателя с точки зрения его законности и обоснованности. Поэтому в жалобе излагается просьба признать то или иное действие (бездействие) или решение незаконным и необоснованным и обязать соответствующие органы исправить допущенное нарушение.

5. Согласно ч. 3 ст. 125 УПК РФ жалоба должна быть рассмотрена в течение 5 суток со дня ее поступления в суд. О предстоящем рассмотрении жалобы извещаются прокурор, следователь, дознаватель, действия которых обжалуются, с тем, чтобы они имели возможность участия в судебном заседании.

6. В назначенное время судья единолично в открытом судебном заседании (за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 ст. 241 УПК РФ) с участием жалобщика, его адвоката, прокурора, следователя, дознавателя и (или) их руководителей, а также иных лиц, чьи интересы затронуты обжалуемыми действиям, при секретаре, ведущим протокол, рассматривает жалобу. Неявка кого-либо из указанных лиц не препятствует рассмотрению жалобы.

7. После процедурно-подготовительных действий (объявление состава суда, разъяснения прав и т. д.) судья вначале заслушивает жалобщика, затем иных лиц и прокурора, исследует материалы дела и удаляется в совещательную комнату для вынесения решения.

8. По результатам рассмотрения жалобы судья выносит постановление: а) о признании действия (бездействия) или решения соответствующего должностного лица незаконным или необоснованным и обязанности устранить допущенное нарушение; б) об оставлении жалобы без удовлетворения.

9. Копии постановления направляются жалобщику, прокурору, руководителю следственного органа. Это решение может быть обжаловано в апелляционном порядке.

10. Обжалование в порядке ст. 125 УПК РФ осуществляется до тех пор, пока уголовное дело находится в досудебном производстве. Жалобы, поступившие после направления дела в суд первой инстанции для рассмотрения по существу, передаются в этот суд и разрешаются в процедуре заявления участниками процесса ходатайств в стадии назначения судебного заседания или в судебном разбирательстве.

Обжалование собственно судебных решений осуществляется вышестоящими судами в порядке апелляционного, кассационного и надзорного пересмотра решений нижестоящих судов. Предметом такого обжалования выступают решения суда, вынесенные: а) в досудебном производстве по решениям, принятым в порядке ч. 2 ст. 29, ст. 125 УПК РФ; б) в судебном производстве – в суде первой, второй и кассационно-надзорной инстанции (главы 44, 45.1, 47.1–49 УПК РФ).

Многие вопросы обжалования в досудебном производстве решены в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2009 г. № 1 «О практике рассмотрения судами жалоб в порядке статьи 125 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации».

Контрольные вопросы

1. Какие участники процесса имеют право заявлять ходатайства?
2. В каких формах заявляется ходатайство?
3. Кто, в какой форме и в какие сроки разрешает заявленное ходатайство?
4. Кто имеет право на принесение процессуальной жалобы?
5. Каков предмет обжалования?
6. Кто и в каком порядке разрешает жалобы в досудебном производстве?
7. Кто и в каком порядке разрешает жалобы в судебном производстве?
8. Каковы сроки рассмотрения жалоб?
9. Какие решения выносятся по результатам рассмотрения жалоб?

ТЕМА 9. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ДОКУМЕНТЫ, СРОКИ И ИЗДЕРЖКИ

§ 1. Понятие процессуальных документов. Их классификация, форма и содержание.
§ 2. Понятие, виды и порядок исчисления процессуальных сроков.
§ 3. Понятие, виды и взыскание процессуальных издержек.

§ 1. ПОНЯТИЕ ПРОЦЕССУАЛЬНЫХ ДОКУМЕНТОВ. ИХ КЛАССИФИКАЦИЯ, ФОРМА И СОДЕРЖАНИЕ

Неотъемлемым элементом уголовного судопроизводства является документирование – письменное закрепление процессуальных действий. Письменная форма неразрывно связана с содержанием уголовно-процессуальной деятельности. Документирование позволяет не только фиксировать каждый шаг участников процесса, но и сохранять записанное для дальнейшего его использования и контроля.

В соответствии с требованиями уголовно-процессуального закона основной формой документирования являются письменные акты: постановления, протоколы и др. Наряду с ними (не самостоятельно, а в единстве с данными актами) процессуальные действия закрепляются с помощью фото-, аудио-, видеотехники, а также в виде планов, схем, рисунков, слепков, отпечатков и т. п. (ст. 164, 166, 259 УПК РФ).

Поскольку УПК РФ в большей степени регламентирует деятельность органов уголовного судопроизводства, то подавляющая часть процессуальных документов составляется ими. Иные субъекты уголовно-процессуальной деятельности (потерпевший, свидетель, адвокат и др.) лишь участвуют в оформлении данных актов путем внесения в них замечаний, заявлений, ходатайств, а также своих подписей. Но ряд актов эти участники составляют самостоятельно. Таковыми являются изложенные в письменном виде ходатайства, жалобы, заявления об отводах, опрос лица адвокатом-защитником, заключение специалиста, полученное адвокатом, и др. Все они названы в УПК РФ, приобщаются к уголовному делу и потому представляют собой процессуальные документы.

УПК РФ широко использует понятие «материалы дела» (п. 12, ч. 2 ст. 42, п. 1 ч. 3 ст. 57, ч. 3 ст. 84, ч. 5 ст. 109, 217, п. 5 ч. 1 ст. 237 и др.). Это объединительный термин, охватывающий все документы, бумаги и другие формы закрепления информации, которые составляют уголовное дело в его материальном, овеществленном виде.

Итак, **процессуальными документами** ***являются предусмотренные уголовно-процессуальным законом письменные акты и иные способы закрепления информации, в которых отражаются действия и решения органов уголовного судопроизводства, а также действия участвующих в нем лиц в ходе возбуждения, расследования и рассмотрения уголовных дел.***

Классификацию процессуальных документов можно произвести по разным основаниям: по стадиям уголовного процесса, по субъектам оформления, по форме, по содержанию и т. д. Наибольшее практическое значение имеет разделение документов на ***три вида: а) процессуальные решения; б) протоколы; в) иные процессуальные акты.***

Процессуальные решения

В ходе возбуждения, расследования и рассмотрения уголовного дела перед органами уголовного судопроизводства раз за разом встают вопросы, требующие правовых ответов. Надо ли назначать экспертизу, как квалифицировать деяние, следует ли продлевать срок содержания обвиняемого под стражей, какой приговор – обвинительный или оправдательный – необходимо вынести, какой вид и размер наказания назначить осужденному – эти и множество других вопросов разрешаются следователем, дознавателем, судом в уголовно-процессуальной деятельности.

Разрешение юридического вопроса состоит из двух частей: а) что установлено?; б) как действовать? Первая часть познавательная (доказательственная), вторая – властно-повелительная (разрешительная). Осуществляется эта работа в форме ***правовых решений –*** *процессуальных актов, в которых орган уголовного судопроизводства в предусмотренном законом порядке на основе установленных фактических обстоятельств отвечает на вопросы, возникающие по делу, и выражает вытекающее из предписаний закона государственно-властное волеизъявление.*

Основными процессуальными решениями являются **постановления и определения.**

В словаре Кодекса даны дефиниции этих решений (п. 23, 25 ст. 5 УПК РФ). Суть постановлений и определений в том, что первые выносятся единолично, а вторые – коллегиально, таким образом, следователь, дознаватель, прокурор, судья оформляют свои решения в виде постановления, а если суд действует в коллегиальном составе, то в виде определения.

Закон выделяет ряд процессуальных решений с собственными процессуальными наименованиями. В досудебном производстве это обвинительное заключение, обвинительный акт, обвинительное постановление. В судебном производстве – приговор, а также вердикт присяжных заседателей. Эти решения итоговые, наиболее важные, и потому они имеют свои процессуальные «имена». К ним можно отнести и такое решение, как представление прокурора (п. 27 ст. 5 УПК РФ), а также следователя (ч. 2 ст. 158 УПК РФ).

Все процессуальные решения имеют единую структуру и состоят из трех частей: а) вводной; б) описательно-мотивировочной; в) резолютивной.

Вводная часть содержит наименование документа, дату и место его составления, должность, звание, фамилию лица, принявшего решение, и иные данные. **В описательно-мотивировочной части** указываются фактические обстоятельства, лежащие в основе принимаемого решения, его обоснование и мотивировка, а также нормы материального и процессуального закона, регламентирующие вынесение данного решения. **В резолютивной части** формули-

руются те государственно-властные предписания, которые образуют существо самого решения. Процессуальное решение подписывается лицом, его вынесшим, а при необходимости заверяется печатью.

В 2010 г. в связи с изменениями судебно-контрольных стадий (апелляции, кассации и надзора) в УПК РФ введены понятия: «судебное решение», «итоговое судебное решение», «промежуточное судебное решение» (п. 53.1, 53.2, 53.3 ст. 5). Итоговые и промежуточные решения по-разному обжалуются и проверяются вышестоящими судами.

Протоколы

Протокол – *это процессуальный акт, в котором следователь, дознаватель, суд фиксирует факт, содержание и результаты производимых действий.*

В досудебном производстве составляется множество протоколов – отдельно на каждое процессуальное действие. Они делятся на две группы: а) протоколы следственных действий; б) протоколы иных процессуальных действий. Первые предназначены для закрепления доказательственной информации, получаемой в ходе допроса, очной ставки, осмотра, обыска, выемки и т. д. (ст. 166 УПК РФ). Вторые фиксируют разъяснение и реализацию прав и обязанностей участников процесса. Например, согласно ст. 195 УПК РФ следователь знакомит обвиняемого и его защитника с постановлением о назначении экспертизы, о чем составляет протокол. По окончании ознакомления обвиняемого с материалами законченного предварительного расследования составляется протокол (ст. 218 УПК РФ).

В судебном заседании судов всех инстанций: первой, апелляционной, кассационной и надзорной от начала и до конца секретарем ведется один протокол (отдельный в каждой инстанции), в котором отражаются все процессуальные действия (ст. 259, 389.34, ч. 10 ст. 401.13, ч.9 ст. 412.10 УПК РФ).

Протокол состоит из вводной, описательной и заключительной частей. **Вводная часть** содержит наименование протокола, дату, время и место составления, должность и фамилию лица, составившего этот документ, данные участвующих лиц и др. **В описательной части** указываются производимые действия, установленные при этом обстоятельства. **В заключительной части** отражается факт прочтения протокола, поступившие заявления и замечания, а также подписи всех участников. Судебный протокол подписывается секретарем и судьей.

Иные процессуальные акты

К этой группе относятся разнообразные документы: повестка, обязательство о явке, ордер адвоката, обязательство о личном поручительстве, объяснения очевидцев, расписка потерпевшего в получении похищенного имущества, ходатайства, жалобы и др. Их форма и содержание, в отличие от решений и протоколов, подробного закрепления в УПК РФ не имеют.

§ 2. Понятие, виды и порядок исчисления процессуальных сроков

Сроки в уголовном судопроизводстве – ***это предусмотренные УПК РФ отрезки времени, в пределах которых должны совершаться процессуальные действия и приниматься правовые решения.***

Установление сроков направлено на быстрое и эффективное расследование и рассмотрение уголовных дел, а также своевременную защиту прав, свобод и законных интересов участников процесса. Согласно ст. 6.1 УПК РФ уголовное судопроизводство осуществляется в разумные сроки.

Для каждой стадии в законе определены свои сроки. Так, согласно ст. 144 УПК РФ обычный срок стадии возбуждения уголовного дела составляет 3 суток, который может быть продлен до 10 и даже до 30 суток. Рассмотрение дела по существу должно быть начато не позднее 14 суток со дня вынесения судьей постановления о назначении судебного заседания, а по делам, рассматриваемым присяжными заседателями, – не позднее 30 суток (ч. 1 ст. 233 УПК РФ). Отдельную группу образуют сроки, обеспечивающие реализацию прав и интересов участников процесса. Например, жалоба в порядке ст. 125 УПК РФ должна быть рассмотрена судьей не позднее 5 суток со дня поступления. Постановление о привлечении в качестве обвиняемого должно быть предъявлено обвиняемому не позднее 3 суток со дня вынесения (ч. 1 ст. 172 УПК РФ). Особым видом процессуальных сроков, является «ночное время». Согласно п. 21 ст. 5 УПК РФ это – период суток от 22 до 6 часов по местному времени.

Процессуальные сроки исчисляются часами, сутками, месяцами и годами.

Часами исчисляются сроки: при задержании подозреваемого (3 часа, 12 часов, 2 часа – ст. 92 УПК РФ, 48 часов – ст. 94 УПК РФ, 12 часов – ст. 96 УПК РФ, 72 часа – п. 3 ч. 7 ст. 108 УПК РФ); уведомление следователем судьи о произведенных в исключительных случаях осмотре жилища, обыске и выемке в нем (24 часа – ч. 5 ст. 165 УПК РФ) и др.

Сутками исчисляются сроки во многих случаях. Это: срок рассмотрения ходатайства (3 суток – ст. 121 УПК РФ), сроки рассмотрения жалоб (3, 10 суток – ст. 124 УПК РФ, 5 суток – ст. 125 УПК РФ), сроки обжалования приговора (10 суток – ст. 356 УПК РФ) и др.

Месяцами исчисляются сроки: содержания под стражей (2 месяца – ч. 1 ст. 109 УПК РФ), предварительного следствия (2 месяца – ч. 1 ст. 162 УПК РФ), рассмотрения дела судом кассационной инстанции (1, 2 месяца – ст. 401.9 УПК РФ) и др.

В некоторых случаях процессуальный срок исчисляется **годами**. Например, пересмотр приговора в кассационном порядке по основаниям, влекущим ухудшение положения осужденного или оправданного, допускается в течение одного года со дня вступления приговора в законную силу (ст. 401.6 УПК РФ).

Начало течения срока закон оговаривает лишь при исчислении сроков месяцами. Согласно ч. 1 ст. 128 УПК РФ в таком случае не учитываются тот час и те сутки, которыми начинается течение срока.

С какого момента следует исчислять срок в часах и сутках, в УПК РФ не сказано. В УПК РСФСР по этому поводу был точный ответ: при исчислении сроков не принимаются в расчет тот час и сутки, которыми начинается течение сроков (ч. 1 ст. 103 УПК РСФСР). Однако в некоторых случаях данное положение необоснованно ограничивало права и свободы личности. Например, при задержании подозреваемого целый час мог «выпасть» из срока. Но отсутствие ясной нормы может повлечь худшие последствия. Поэтому, думается, следует придерживаться такого правила: если срок в часах и сутках связан с ограничениями прав, свобод и законных интересов личности, то учитывается тот час и те сутки, с которых начинается течение срока. Если же сроки способствуют обеспечению прав, свобод и интересов личности, то неполный час и сутки в расчет не берутся. Например, приговор вынесен 12 июля. Срок обжалования в десять суток будет исчисляться с 13 июля и закончится в 24 часа 22 июля, т. е. 12 июля не учитывается.

УПК РФ использует такие понятия, как «соблюдение срока», «продление срока», «восстановление срока». **Соблюдение срока** означает выполнение процессуального действия в установленный законом временной интервал. 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 уполномоченному лицу либо сданы администрации места содержания под стражей или медицинского учреждения в случае нахождения там участника судопроизводства.

Одни процессуальные сроки продлению не подлежат (например, трехсуточный срок разрешения ходатайства), а другие ***продлеваются***. Это сроки: принятия решения о возбуждении уголовного дела, предварительного следствия, дознания, заключения под стражу и др.

Процессуальный срок может быть ***восстановлен,*** если был пропущен по уважительной причине. Участник, пропустивший срок, обращается с ходатайством к следователю, дознавателю, в суд, который своим постановлением (определением) разрешает этот вопрос. Отказ в восстановлении срока может быть обжалован в законном порядке (ст. 130 УПК РФ).

§ 3. Понятие, виды и взыскание процессуальных издержек

Процессуальные издержки – ***это понесенные при производстве по уголовному делу расходы, возмещаемые из средств федерального бюджета либо средств участников процесса.***

Согласно ст. 131 УПК РФ к процессуальным издержкам относятся:

1) суммы, выплачиваемые потерпевшему, свидетелю, переводчику и другим участникам в связи с их явкой к месту производства по делу и проживанием;

2) вознаграждение, выплачиваемое эксперту, специалисту, переводчику за исполнение ими своих обязанностей, за исключением случаев, когда эти обязанности исполнялись ими в порядке служебного задания;

3) суммы, выплачиваемые адвокату-защитнику по назначению;

4) суммы, израсходованные на производство судебной экспертизы в экспертных учреждениях, и другие расходы.

В процессуальные издержки не входят затраты на содержание органов уголовного судопроизводства: заработная плата следователя, прокурора, судьи, персонала, материально-техническое оснащение их работы и т. п. Не относятся к процессуальным издержкам расходы на возмещение вреда, причиненного преступлением (возмещение гражданского иска), а также затраты на возмещение вреда в порядке реабилитации (глава 18 УПК РФ).

Правительством РФ утверждено постановление от 1 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 Совета Министров РСФСР и Правительства РФ». В соответствии с этим документом, например, свидетели, потерпевшие, эксперты, специалисты, переводчики, понятые, вызванные для участия в производстве по делу, имеют право на возмещение понесенных ими расходов: а) стоимости проезда к месту вызова и обратно; б) найма жилого помещения; в) суточных.

Процессуальные издержки взыскиваются по решению суда, т. к. это связано с разрешением вопроса о виновности обвиняемого и лишением имущества лица (ст. 35, 49 Конституции РФ). При вынесении приговора суд определяет, на кого и в каком размере должны быть возложены процессуальные издержки (п. 13 ч. 1 ст. 299 УПК РФ).

Издержки возмещаются за счет федерального бюджета либо за счет средств участников процесса. Из федерального бюджета во всех случаях оплачивается работа переводчика, а также адвоката-защитника по назначению. Если подсудимый был признан виновным, то возмещение процессуальных издержек возлагается на него, т. к. считается, что уголовное судопроизводство возникло по вине этого лица, которое и должно нести понесенные расходы. При оправдании подсудимого или его реабилитации процессуальные издержки возмещаются за счет федерального бюджета. В таком же порядке закон допускает возмещение издержек с осужденного в случае его несостоятельности, т. е. когда он не располагает необходимыми имущественными или денежными средствами (ч. 6 ст. 132 УПК РФ).

Если лицо осуждено в особом порядке, предусмотренном гл. 40 и 40^1 УПК РФ, то процессуальные издержки с него не взыскиваются (ч. 10 ст. 316, ч. 1 ст. 317^1 УПК РФ). При осуждении нескольких лиц суд определяет в каком размере должны быть взысканы издержки с каждого из них с учетом вины, степени ответственности и имущественного положения того или иного осужденного (ч. 7 ст. 132 УПК РФ).

Вопросы применения судебных издержек разъяснены в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2013 г. № 42 «О практике применения судами законодательства о процессуальных издержках по уголовным делам».

Контрольные вопросы

1. Каково понятие и система уголовно-процессуальных актов?
2. Назовите виды решений в уголовном судопроизводстве.
3. Из каких частей состоят уголовно-процессуальные решения?
4. Каково назначение протоколов в уголовном судопроизводстве?
5. Перечислите виды протоколов, раскройте их структуру и содержание.
7. Какие процессуальные акты составляются в уголовном судопроизводстве, кроме решений и протоколов?
8. Какими временными интервалами исчисляются сроки в уголовном процессе?
9. Что означают «разумные сроки» в уголовном судопроизводстве?
10. Как определяется начальный и конечный момент процессуальных сроков?
11. Что означает «соблюдение», «продление», «восстановление» срока в уголовном процессе?
12. Какие расходы относятся к процессуальным издержкам?
13. В каком порядке взыскиваются процессуальные издержки?
14. На кого возлагается возмещение процессуальных издержек?

ТЕМА 10. РЕАБИЛИТАЦИЯ В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

§ 1. Сущность реабилитации в уголовном судопроизводстве.
§ 2. Основания и порядок признания права реабилитированного на возмещение вреда.
§ 3. Виды и порядок возмещения вреда по реабилитации.

§ 1. СУЩНОСТЬ РЕАБИЛИТАЦИИ В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

В уголовном процессе, как и во всякой человеческой деятельности, неизбежны ошибки. Иногда лицо неправомерно задерживается по подозрению в совершении преступления; уголовное дело в отношении обвиняемого, заключенного под стражу, прекращается за отсутствием события преступления; вступивший в законную силу приговор отменяется как незаконный, а осужденный оправдывается, и т. д. В таких случаях гражданин неправомерно теряет заработную плату, расходуется на адвоката, страдает нравственно и несет другие потери. Поскольку эти последствия наступают по вине государственных органов, то именно государство возлагает на себя обязанность восстановить нарушенные права и свободы личности.

В соответствии со ст. 53 Конституции РФ каждый имеет право на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями органов государственной власти или их должностных лиц. Во исполнение данного конституционного требования в уголовном судопроизводстве создан и функционирует институт, получивший название «реабилитация» (глава 18, ст. 133–139 УПК РФ).

В словаре Кодекса закреплено такое определение. **Реабилитация – *это порядок восстановления прав и свобод лица, незаконно или необоснованно подвергнутого уголовному преследованию, и возмещение причиненного ему вреда (п. 34 ст. 5 УПК РФ).***

Однако понятие «реабилитация» в уголовном судопроизводстве не столь однозначно, как в этой дефиниции.

Термин «реабилитация», означающий восстановление прав, доброго имени, прежней репутации, используется в уголовно-процессуальном законодательстве в двух смыслах. **В первом** реабилитация представляет собой правовое решение, которым с лица снимается подозрение или обвинение в совершении преступления. Проще говоря, это оправдание человека, признание его невиновным. Именно в этом смысле говорится о реабилитации в ч. 2 ст. 6 УПК РФ как одной из задач уголовного судопроизводства, а также в п. 4 ч. 1 ст. 24 УПК РФ, где речь идет о производстве по уголовному делу в целях реабилитации умершего лица. В следственной и судебной практике издавна укоренились понятия «реабилитирующие» и «нереабилитирующие» основания прекращения уголовного дела. Например, отсутствие в действиях лица состава преступления считается реабилитирующим, а истечение срока давности – нереабилитирующим основанием.

Реабилитация **во втором значении** – это процедура возмещения лицу незаконно причиненного ему органами расследования и судом имущественного и иного ущерба, т. е. то, что урегулировано главой 18 УПК РФ.

Итак, реабилитация в уголовном судопроизводстве – это, во-первых, процессуальное решение, ставящее уголовно преследуемое лицо в статус оправданного, невиновного, а во-вторых, особая правовая процедура, состоящая в рассмотрении и принятии решения о компенсации лицу причиненного ему вреда в результате незаконных действий органов расследования и суда. Если коротко, то первое есть реабилитация – оправдание, а второе реабилитация – компенсация.

Нетрудно заметить, что право на компенсацию имеет лишь тот, кто ранее был признан невиновным. Другими словами, вред возмещается реабилитированному. Во избежание путаницы термин «реабилитация» следовало бы использовать в значении «оправдание», а компенсацию вреда именовать не реабилитацией, а возмещением вреда реабилитированному.

§ 2. Основания и порядок признания права реабилитированного на возмещение вреда

В своих исходных положениях реабилитация связывается лишь с одним основанием – уголовным преследованием (п. 34,35 ст. 5, ч. 1 ст. 133 УПК РФ). Как отмечалось, уголовному преследованию присущи два основных признака: а) его осуществляют только органы досудебного производства; б) оно направлено только против обвиняемого, подозреваемого. Таким образом, за рамками уголовного преследования остается деятельность суда, осуществляющего правосудие, а также участники процесса, на которых уголовное преследование не распространяется: потерпевший, свидетель, специалист, понятой и др.

Между тем незаконное ограничение прав и свобод личности может иметь место не только в рамках уголовного преследования, но и в иных направлениях уголовно-процессуальной деятельности. Действительно, обратившись к перечню оснований, дающих право на возмещение вреда (ч. 2 ст. 133 УПК РФ), мы обнаружим *три группы таких оснований:* а) связанные с незаконным уголовным преследованием (п. 1–3, ч. 2 ст. 133 УПК РФ); б) связанные с незаконным судебным решением (п. 4–5 ч. 2 ст. 133 УПК РФ); в) связанные с незаконным применением мер процессуального принуждения (ч. 3 ст. 133 УПК РФ).

Незаконное уголовное преследование

Незаконность уголовного преследования может быть установлена на разных стадиях уголовного судопроизводства и по различным основаниям:

во-первых, самим следователем, дознавателем, если в ходе предварительного расследования выявлены обстоятельства, предусмотренные ст. 24, 27 УПК РФ, и влекущие прекращение уголовного преследования в связи с непричастностью подозреваемого, обвиняемого к инкриминируемому преступлению. В этом случае выносится постановление о прекращении уголовного дела или уголовного преследования (п. 3 ч. 2 ст. 133, 213 УПК РФ);

во-вторых, при отказе прокурора (государственного обвинителя) в ходе судебного разбирательства от обвинения. В таком случае суд выносит постановление (определение) о прекращении уголовного дела или уголовного преследования (п. 2 ч. 2, ч. 7 ст. 246, п. 2 ч. 1 ст. 254 УПК РФ);

в-третьих, если судом вынесен оправдательный приговор (п. 1 ч. 2 ст. 133, 302, 306 УПК РФ).

Незаконное решение суда

Данное основание реабилитации возникает не как результат уголовного преследования, а как ***ошибка правосудия.*** Таковыми являются *два случая,* указанные в п. 4, 5 ч. 2 ст. 133 УПК РФ:

1) обвинительный приговор вступил в законную силу, осужденный начал исполнять назначенное ему наказание, но в кассационной, надзорной инстанциях или в порядке возобновления дела по новым обстоятельствам приговор отменен, а дело прекращено в связи с невиновностью осужденного в совершении преступления;

2) суд применил к лицу принудительные меры медицинского характера (ст. 443 УПК РФ), решение вступило в законную силу, но в дальнейшем оно было отменено как незаконное и необоснованное в связи с несовершением лицом инкриминируемого деяния.

Все пять приведенных оснований (п. 1–5 ч. 2 ст. 133 УПК РФ) объединяет одно – по ним лицо признается невиновным в совершении преступления, а осуществляемое против него уголовное преследование или вынесенный акт правосудия является незаконным и необоснованным. Поэтому данные основания можно именовать реабилитирующими в смысле оправдания лица и возникновения у него права на компенсацию ущерба.

В ч. 4 ст. 133 УПК РФ оговорено, что указанные правила не распространяются на случаи отмены процессуальных решений вследствие акта об амнистии, истечения срока давности и т. п. Здесь речь идет о так называемых нереабилитирующих основаниях, когда уголовное дело прекращается в законном порядке в отношении виновного лица. Поскольку в таких случаях нет юридической ошибки, то соответственно у лица нет права требовать возмещения понесенных им потерь.

Незаконное применение мер процессуального принуждения

Согласно ч. 3 ст. 133 УПК РФ право на реабилитацию имеет любое лицо, незаконно подвергнутое мерам процессуального принуждения в ходе производства по уголовному делу.

Известно, что меры процессуального принуждения могут применяться не только к уголовно преследуемому лицу, но и к иным субъектам: потерпевшему, свидетелю, поручителю, переводчику и др. Если меры принуждения применялись к обвиняемому, подсудимому который впоследствии был реабилитирован, то они поглощаются итоговым решением по делу и потому самостоятельным основанием появления права на компенсацию не являются. Но иногда меры процессуального принуждения неправомерно применяются к иным уча-

стникам производства по уголовному делу, т. е. осуществляются за рамками уголовного преследования. Если такое процессуальное принуждение признается незаконным, то у лица возникает право на возмещение причиненного ему вреда.

Исчерпывающий перечень мер процессуального принуждения дан в четвертом разделе УПК РФ (ст. 91–118). Отсюда можно полагать, что право на реабилитацию появляется лишь в тех случаях, когда незаконно применялись именно эти процессуальные действия. А если лицо незаконно подвергалось обыску, выемке и другим принудительным следственным действиям? При буквальном толковании указанных норм в данных ситуациях личность остается за пределами реабилитации, что не соответствует конституционным положениям. Вот почему понятие мер процессуального принуждения следует трактовать расширительно, включая в них следственные и иные процессуальные действия принудительного характера. Поэтому следует уточнить, что ***право на компенсацию лицо имеет не только при незаконном применении собственно мер процессуального принуждения, но и при незаконном производстве следственных действий, если это повлекло имущественный либо иной вред.***

Наличие основания само по себе не дает лицу права требовать компенсации ущерба. *Необходимо юридическое решение о признании за гражданином такого права.* Согласно ч. 1 ст. 134 УПК РФ орган, прекращающий производство по реабилитирующему основанию, в своем итоговом решении прямо указывает право лица на компенсацию причиненного ему ущерба. В резолютивной части оправдательного приговора должно содержаться разъяснение порядка возмещения вреда, связанного с уголовным преследованием (п. 5 ч. 1 ст. 306 УПК РФ). К сожалению, в ст. 213 Кодекса, регламентирующей форму и содержание постановления о прекращении уголовного дела в стадии предварительного расследования, такого требования нет.

После вынесения реабилитирующего решения его копия вместе с извещением, содержащим разъяснение порядка возмещения вреда, направляется лицу. В случае смерти реабилитированного право на компенсацию ущерба предоставляется его близким родственникам.

§ 3. Виды и порядок возмещения вреда по реабилитации

Глава 18 УПК РФ предусматривает три вида возмещения вреда: а) имущественный; б) моральный; в) связанный с нарушениями неимущественных прав.

В соответствии со ст. 135 УПК РФ ***возмещение имущественного вреда*** включает в себя компенсацию следующих потерь реабилитированного: 1) заработной платы, пенсии и других средств; 2) конфискованного или обращенного в доход государства имущества; 3) штрафов, а также процессуальных издержек, взысканных во исполнение приговора; 4) сумм, выплаченных на оказание юридической помощи; 5) иных расходов.

Возмещение морального вреда осуществляется, согласно ст. 136 УПК РФ, в форме официального извинения прокурора, принесенного им от имени государства, лицу за причиненный вред. Кроме того, по требованию реабилитированного, а в случае его смерти – его близких родственников, письменное сообщение о реабилитации направляется по месту работы, учебы, жительства лица, а если о его уголовном преследовании сообщалось в средствах массовой информации, то в этих средствах должно быть сделано сообщение о реабилитации данного лица. Моральный вред может быть компенсирован в денежном выражении путем подачи иска и его рассмотрения в порядке гражданского судопроизводства.

Вред, связанный с нарушением неимущественных прав реабилитированного включает в себя нарушения трудовых, пенсионных, жилищных и иных прав. К нему также относится лишение специальных, воинских, почетных званий, классных чинов, государственных наград. Их восстановление производится в порядке решения вопросов, связанных с исполнением приговора (ст. 138 УПК РФ).

Процедура возмещения имущественного вреда следующая (ст. 135 УПК РФ). Реабилитированный либо его родственники сохраняют право заявить требование о возмещении вреда в течение сроков исковой давности, предусмотренных ГК РФ, исчисляемых с момента получения извещения о праве на компенсацию. Если лицо желает получить возмещение, то оно составляет письменное требование, прилагает к нему копию решения о реабилитации, а также копии документов, подтверждающих понесенные потери и затраты, и обращается с этим требованием в суд, который в течение месяца со дня поступления требования определяет размер причитающихся выплат с учетом инфляции.

Рассмотрение требования о возмещении вреда производится в порядке решения вопросов, связанных с исполнением приговора. Судья проводит судебное заседание с участием реабилитированного и иных лиц. В результате судья выносит постановление о возмещении имущественного вреда (ст. 396, 397, 399 УПК РФ).

Ряд вопросов применения норм института реабилитации в уголовном судопроизводстве решен в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 29 ноября 2011 г. № 17 «О практике применения судами норм главы 18 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, регламентирующих реабилитацию в уголовном судопроизводстве».

Контрольные вопросы

1. Что означает «реабилитация» по смыслу норм гл. 18 УПК РФ?
2. Перечислите основания реабилитации.
3. Кто имеет право на реабилитацию?
4. Каковы формы (виды) возмещения вреда по реабилитации?
5. Каков порядок принятия решения о реабилитации?

ТЕМА 11. ГРАЖДАНСКИЙ ИСК В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

§ 1. Понятие и значение гражданского иска в уголовном судопроизводстве.
§ 2. Производство по гражданскому иску в уголовном процессе.

§ 1. ПОНЯТИЕ И ЗНАЧЕНИЕ ГРАЖДАНСКОГО ИСКА В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

Гражданский иск занимает в уголовном судопроизводстве заметное место. Достаточно отметить, что среди обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу, названы характер и размер вреда, причиненного преступлением (п. 4 ч. 1 ст. 73 УПК РФ).

В действующем Уголовно-процессуальном кодексе РФ нет отдельных статей, посвященных гражданскому иску. Нормы, образующие институт гражданского иска, «разбросаны» по всему УПК РФ. В последнем советском УПК РСФСР в разделе «Общие положения» была статья 29, озаглавленная «Гражданский иск в уголовном деле». В ней излагались основные правила, определяющие понятие, содержание и назначение гражданского иска в уголовном судопроизводстве. Такой подход законодателя представляется правильным, поскольку он подчеркивает статус гражданского иска как одной из важных сторон уголовно-процессуальной деятельности.

Ряд вопросов, относящихся к рассматриваемому институту, ранее был освещен (гражданский истец, гражданский ответчик как участники судопроизводства, наложение ареста на имущество как мера процессуального принуждения).

Гражданский иск в уголовном процессе – *это требование физического или юридического лица к обвиняемому или иному лицу (гражданскому ответчику) о возмещении причиненного преступлением имущественного вреда или о денежной компенсации морального вреда.*

Включение гражданского иска в уголовный процесс объясняется, прежде всего, тем, что гражданско-правовые последствия преступления тесно связаны с производством по уголовному делу. От характера и размера причиненного вреда зависит квалификация многих деяний. С другой стороны, установление виновности лица в совершении преступления определяет судьбу заявленного гражданского иска.

Объединение в уголовном судопроизводстве рассмотрения уголовно-правовых и гражданско-правовых вопросов целесообразно и оправданно. **Во-первых**, это дает значительную экономию государственных средств, т. к. вместо двух процессов: уголовного и гражданского, проводится один – уголовный. **Во-вторых**, это обеспечивает более эффективную защиту прав и интересов пострадавшего от преступления лица: а) обязанность доказывания иска в силу публичности уголовного судопроизводства возлагается на органы уголовного преследования; б) сокращается срок принятия судебного решения; в)

истец освобождается от уплаты государственной пошлины (ч. 2 ст. 44 УПК РФ).

Предмет гражданского иска – имущественный или моральный вред от преступления (ч. 1 ст. 44 УПК РФ). Имущественный вред может выражаться в прямых вещественных потерях, а также в расходах на восстановление здоровья, утраченных доходах и т. п. Моральный вред определен Пленумом Верховного Суда РФ в постановлении от 20 декабря 1994 г. «Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда» следующим образом: «Под моральным вредом понимаются нравственные или физические страдания, которые, в частности, могут заключаться в нравственных переживаниях в связи с утратой родственников, невозможностью продолжать активную общественную жизнь, потерей работы, раскрытием семейной, врачебной тайны, физической болью, связанной с причинением увечья, иным повреждением здоровья либо в связи с заболеванием, перенесенным в результате нравственных страданий, и др.».

§ 2. Производство по гражданскому иску в уголовном процессе

В любой момент предварительного расследования, когда выясняется, что лицу причинен имущественный или моральный вред, следователь, дознаватель обязан разъяснить ему право на предъявление гражданского иска. Чаще всего это делается при признании лица потерпевшим.

В основе института гражданского иска лежит диспозитивный метод регулирования отношений, что дает лицу возможность самому определять – заявлять или не заявлять исковые требования. Исключение из этого правила предусмотрено ч. 6 ст. 246 УПК РФ: «Прокурор предъявляет или поддерживает предъявленный по уголовному делу гражданский иск, если этого требует охрана прав граждан, общественных или государственных интересов». Кроме того, аналогичное указание содержится в ч. 3 ст. 44 УПК РФ.

Если лицом подано исковое заявление, то следователь, дознаватель проверяет факт причинения вреда расследуемым преступлением и при наличии такой связи **выносит постановление о признании лица гражданским истцом** (ч. 1 ст. 44 УПК РФ). Следователь, дознаватель по своей инициативе или по ходатайству гражданского истца в целях обеспечения исковых требований вправе применить такую меру процессуального принуждения, как наложение ареста на имущество и ценные бумаги (ст. 115, 116 УПК РФ).

В случае, когда по иску в соответствии с ГК РФ материальную ответственность несет не сам обвиняемый, а иное лицо (родитель, опекун, попечитель и др.), то следователь, дознаватель привлекает такое лицо в качестве гражданского ответчика путем вынесения отдельного постановления (ч. 1 ст. 54 УПК РФ).

По окончании предварительного расследования гражданский истец, гражданский ответчик и их представители вправе знакомиться с материалами уго-

ловного дела, но не в полном объеме, а лишь в части, относящейся к гражданскому иску (ст. 216 УПК РФ).

В стадии назначения судебного заседания судья наряду с иными вопросами выясняет, приняты ли меры по обеспечению возмещения вреда, причиненного преступлением (п. 5 ст. 228 УПК РФ), а при необходимости может принять решение о наложении ареста на имущество (ст. 230 УПК РФ).

Нередко гражданский иск впервые заявляется в судебных стадиях. Это возможно в любой момент судебного разбирательства до окончания судебного следствия, т. е. до завершения исследования доказательств по уголовному делу (ч. 2 ст. 44 УПК РФ). Обычно такое заявление подается в предварительном слушании или в подготовительной части судебного разбирательства.

В силу диспозитивности гражданского иска истец вправе на любом этапе уголовно-процессуальной деятельности отказаться от заявленных требований (п. 11 ч. 4 ст. 44 УПК РФ). В стадии предварительного расследования истец подает следователю, дознавателю письменное заявление об этом, а в судебных стадиях отказ от иска может быть заявлен устно с внесением в протокол судебного заседания. Отказ от иска влечет за собой прекращение по нему производства (ч. 5 ст. 44 УПК РФ). Такое решение истец обычно принимает в случае добровольного возмещения причиненного ему ущерба. Не только по так называемым «примиренческим» делам (ст. 76 УК РФ, ст. 25 УПК РФ), но и по иным защита (обвиняемый и его защитник) стремится смягчить ситуацию (если виновность уголовно преследуемого лица доказана) путем компенсации нанесенного вреда. Между сторонами достигается соглашение об определенных денежных возмещениях, после чего следует отказ от иска, заявление о прекращении дела за примирением сторон, либо о смягчении наказания подсудимому в случае его осуждения. Факт добровольного возмещения уголовно преследуемым лицом ущерба относится к обстоятельствам, смягчающим наказание (п. «к», ч. 1 ст. 61 УК РФ).

В ходе судебного следствия иск доказывается, т. е. заявленные имущественные требования обосновываются при помощи документов и показаний. Например, наличие похищенного телевизора подтверждается сохранившимся его паспортом, а его стоимость – чеком или справкой торговой организации.

При постановлении оправдательного приговора, либо прекращении дела по реабилитирующим основаниям суд в своем решении отказывает в удовлетворении гражданского иска (ч. 2 ст. 306 УПК РФ). При вынесении обвинительного приговора суд в зависимости от доказанности оснований и размеров иска удовлетворяет его полностью или частично. Если основания для удовлетворения гражданского иска имеются, однако его размер рассчитать без отложения судебного заседания невозможно, суд признает за истцом право на удовлетворение иска, а вопрос о его размере передает для рассмотрения в порядке гражданского судопроизводства (ч. 2 ст. 309 УПК РФ). Следует учитывать, что допустимо это при условии, если определение размера причиненного преступлением вреда не влияет на уголовно-правовую квалификацию деяния. В остальных случаях суд оставляет гражданский иск без рассмотрения, что сохраняет

за лицом, понесшим ущерб, право на обращение с иском в порядке гражданского судопроизводства.

Гражданский истец, гражданский ответчик, их представители вправе обжаловать судебные решения в апелляционном, кассационном и надзорном порядке, но только в части гражданского иска (ч. 5 ст. 354, ст. 401.2 УПК РФ).

Контрольные вопросы

1. Какова связь гражданского иска с уголовным делом?
2. Кто и в какой момент уголовного судопроизводства вправе заявить гражданский иск?
3. Какие участники и в каком порядке появляются в уголовном процессе в связи с гражданским иском?
4. Каковы процессуальные средства обеспечения гражданского иска?
5. Кто и в каком порядке принимает решение по гражданскому иску?

РАЗДЕЛ II. ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

ДОСУДЕБНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

ТЕМА 12. СТАДИЯ ВОЗБУЖДЕНИЯ УГОЛОВНОГО ДЕЛА

§ 1. Понятие, общая характеристика и значение стадии возбуждения уголовного дела.
§ 2. Поводы и основание для возбуждения уголовного дела.
§ 3. Проверочные действия в стадии возбуждения уголовного дела.
§ 4. Процессуальные решения в стадии возбуждения уголовного дела.
§ 5. Отказ в возбуждении уголовного дела.

§ 1. ПОНЯТИЕ, ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА И ЗНАЧЕНИЕ СТАДИИ ВОЗБУЖДЕНИЯ УГОЛОВНОГО ДЕЛА

Термин «возбуждение уголовного дела» используется в УПК РФ в трех значениях. Во-первых, и чаще всего, так именуется начальная стадия уголовного судопроизводства. Во-вторых, под возбуждением уголовного дела имеется в виду принятие решения о начале предварительного расследования (вынесение постановления о возбуждении уголовного дела). В-третьих, по делам частного обвинения факт подачи потерпевшим мировому судье заявления о преступлении означает возбуждение уголовного дела (ч. 1 ст. 318 УПК РФ). Поэтому, говоря о возбуждении уголовного дела, надо уточнять, о чем идет речь – о стадии уголовного процесса либо о решении, с которого начинается уголовное дело. Во избежание путаницы на практике первую стадию уголовного судопроизводства часто именуют доследственной проверкой, а под возбуждением уголовного дела имеют в виду итоговое решение этой стадии.

Уголовно-процессуальная деятельность берет начало с того момента, когда в орган дознания, следствия, прокуратуры поступает сообщение о преступлении. Такое сообщение называется **поводом к возбуждению уголовного дела.** Поскольку поступившая информация может быть ошибочной, то она подлежит **проверке предусмотренными законом способами.** Цель проверки – выяснить наличие признаков преступления, т. е. **основания для возбуждения уголовного дела.** Если факт преступления имеется, то принимается решение о возбуждении уголовного дела и начале предварительного расследования (следствия или дознания). В случае отсутствия признаков преступления выносится решение об отказе в возбуждении уголовного дела.

Такова суть первой стадии уголовного процесса, в которой выделяются три элемента: а) повод к возбуждению уголовного дела; б) проверочные действия; в) основание для возбуждения уголовного дела.

Стадия возбуждения уголовного дела – *это первоначальный этап уголовного судопроизводства, в котором орган уголовного преследования принимает сообщение о преступлении, проводит дозволенные законом проверочные действия с целью установления основания и выносит решение о возбуждении уголовного дела и начале предварительного расследования либо об отказе в этом.*

Как отмечалось, стадии уголовного процесса присущи *четыре* свойства: задачи, круг субъектов, порядок деятельности и виды итоговых процессуальных решений. С этих позиций следует раскрывать общую характеристику каждой стадии.

1. Задачи стадии возбуждения уголовного дела:

а) своевременное принятие и оформление сообщений о преступлении;

б) проверка поступившей информации для выяснения признаков преступления;

в) первоначальное и безотлагательное закрепление следов преступления;

г) вынесение законного и обоснованного решения по результатам проведенной проверки.

2. Участники стадии возбуждения уголовного дела.

В этой стадии участвуют две группы субъектов: а) органы уголовного преследования; б) физические и юридические лица.

К первым относятся: дознаватель, орган дознания, следователь, руководитель следственного органа (ч. 1 ст. 144 УПК РФ), прокурор (п. 1, 2 ч. 2 ст. 37, ч. 4 ст. 146 ч. 5, 6 ст. 148 УПК РФ). Будучи государственно-властными органами, они имеют исключительные правомочия по принятию решений о возбуждении уголовных дел. Суд является органом правосудия, уголовного преследования не осуществляет и потому уголовные дела не возбуждает. Однако при обжаловании в порядке ст. 125 УПК РФ суд может участвовать в стадии возбуждения уголовного дела (ч. 5 ст. 144, ч. 5 ст. 148 УПК РФ). Кроме того, суд дает заключение о наличии признаков преступления в действиях лица, обладающего служебным иммунитетом (п. 11. 1 ст. 5, ч. 2,3 ст. 448 УПК РФ).

Процессуальный статус физических и юридических лиц в стадии возбуждения уголовного дела имеет свои особенности. Поскольку уголовного дела еще нет (оно не возбуждено), то ***в этой стадии нет свидетелей, потерпевших, обвиняемых и других полноправных участников уголовного судопроизводства. Все они появляются в стадии предварительного расследования.*** Но фактически многие из названных субъектов фигурируют в стадии возбуждения уголовного дела. В данном случае они могут именоваться очевидцами, пострадавшими, заподозренными, хотя УПК РФ такие термины не использует. В главе 19 Кодекса, регламентирующей стадию возбуждения уголовного дела, упоминаются такие специфические субъекты, как заявитель (ст. 141, 144 и др.), а также лицо, явившееся с повинной (ст. 142). Однако развернутого процессуального положения (прав и обязанностей) этих участников УПК РФ не содержит.

Таким образом, система субъектов стадии возбуждения уголовного дела и их процессуальный статус не имеют в УПК РФ достаточно полного закрепления, что нередко ограничивает права и законные интересы участвующих лиц. В 2013 г. законодатель улучшил эту ситуацию. В новой части 1.1 ст. 144 УПК РФ появилась норма, согласно которой любому лицу, участвующему в стадии возбуждения уголовного дела, должны быть обеспечены основные (базовые) права личности: а) не свидетельствовать против себя и близких; б) пользоваться помощью адвоката; в) обжаловать действия (бездействие) и решения органов уголовного преследования. К ним следует добавить еще одно обязательное правомочие – привлекать при необходимости переводчика, так как в противном случае исключается возможность участия в процессуальных действиях лица, не владеющего языком уголовного судопроизводства.

Поскольку в стадии возбуждения уголовного дела дозволено производство ряда следственных действий: осмотра места происшествия (ч. 2 ст. 176 УПК РФ), осмотра трупа (ч. 4 ст. 178 УПК РФ), освидетельствования (ч. 1 ст. 179 УПК РФ), экспертизы (ч. 4 ст. 195 УПК РФ), получения образцов для сравнительного исследования (ч. 1 ст. 202 УПК РФ), то участвующие в них лица являются субъектами первой стадии уголовного процесса.

3. Процессуальный порядок стадии возбуждения уголовного дела.

Данному отрезку уголовно-процессуальной деятельности присущи следующие особенности.

Применение мер уголовно-процессуального принуждения в стадии возбуждения уголовного дела недопустимо. Юридической предпосылкой государственного принуждения является установление факта преступления. Если деяние признано совершенным, то принуждение оправданно, т. к. ради борьбы с этим опасным социальным злом государство идет на ограничение прав и свобод своих граждан. Наличие преступного деяния впервые констатируется в постановлении следователя (дознавателя) о возбуждении уголовного дела, которое выносится по завершении данной стадии. С этого момента начинается предварительное расследование и «открываются ворота» для применения мер процессуального принуждения.

Меры принуждения, предусмотренные четвертым разделом УПК РФ (заключение под стражу, залог, привод и т. д.), в стадии возбуждения уголовного дела однозначно неприменимы, т. к. еще нет соответствующих субъектов – обвиняемого, потерпевшего, свидетеля и др. Сложнее с допустимостью в стадии возбуждения уголовного дела следственных действий, в которых содержатся элементы принуждения. УПК РСФСР прямо запрещал производство в первой стадии уголовного процесса следственных действий как содержащих принуждение и допускал в качестве исключения лишь осмотр места происшествия (ч. 2 ст. 109, ч. 1 ст. 129, ч. 2 ст. 178). УПК РФ отступил от этого правила и в настоящее время предусматривает производство в стадии возбуждения уголовного дела не только осмотра места происшествия, но еще четырех указанных следственных действий.

Проверочная деятельность в стадии возбуждения уголовного дела производится специфическими способами. После возбуждения уголовного дела – в стадии предварительного расследования, обстоятельства преступления устанавливаются преимущественно следственными действиями: допросами, экспертизами, опознаниями, обысками и т. д.

Основание для возбуждения уголовного дела выясняется иными способами, такими как получение от лиц объяснений, истребование различных документов, проведение ревизий, привлечение специалистов. Все эти действия носят непринудительный (добровольный) характер. Наряду с ними в первую стадию уголовного судопроизводства, как отмечалось, допущено проведение нескольких следственных действий: осмотра, освидетельствования, экспертизы, получения образцов для сравнительного исследования. Таким образом, проверочная деятельность в стадии возбуждения уголовного дела осуществляется двумя процессуальными способами: следственными действиями и иными (неследственными) действиями (ч. 1 ст. 144 УПК РФ).

Проверка сообщений о преступлении ограничена относительно короткими сроками – до 3 суток с возможным продлением до 10 и даже 30 суток (ч. 1, 2 ст. 144 УПК РФ). Срок стадии возбуждения уголовного дела начинает исчисляться со дня регистрации сообщения о преступлении и заканчивается днем вынесения одного из двух итоговых решений: о возбуждении либо отказе в возбуждении уголовного дела. Сроки же предварительного расследования исчисляются месяцами.

4. Итоговые решения в стадии возбуждения уголовного дела.

Первая стадия завершается одним из двух решений:

а) постановлением следователя, руководителя следственного органа, дознавателя, начальника органа дознания о возбуждении уголовного дела, которым констатируется факт преступления и начинается предварительное расследование: следствие или дознание;

б) постановлением об отказе в возбуждении уголовного дела, которое выносится при отсутствии признаков преступления, либо наличии обстоятельств, исключающих производство по делу (ч. 1 ст. 24, ст. 148 УПК РФ).

Значение стадии возбуждения уголовного дела

В период разработки УПК РФ в науке было распространено мнение о необходимости упразднения возбуждения уголовного дела как отдельной стадии уголовного судопроизводства. Предлагалось начинать предварительное расследование по каждому сообщению о преступлении. Такая позиция основана на том, что состязательному процессу автономный этап принятия решения о возбуждении уголовного дела неизвестен.

Действующий УПК РФ сохранил возбуждение уголовного дела в качестве полноценной стадии современного отечественного уголовного судопроизводства, что обусловлено объективными причинами.

В состязательном процессе вся деятельность органов уголовного преследования осуществляется под контролем суда, что является гарантией соблюдения прав и свобод личности. В розыскном же процессе полновластными «хозяева-

ми» дела выступают органы следствия и дознания, наделенные принудительными полномочиями. Деятельность этих органов неизбежно влечет ограничение конституционных прав и свобод человека. Возбуждение уголовного дела, будучи отдельной стадией, позволяет проверить каждое сообщение о преступлении без использования принудительных средств. Благодаря данному этапу уголовно-процессуальной деятельности, весь арсенал принудительных возможностей органов уголовного преследования включается лишь после достоверного установления факта преступления и принятия официального решения о начале его расследования.

Таким образом, в нынешнем несостязательном (смешанном) типе российского досудебного уголовного процесса возбуждение уголовного дела является обязательным его этапом, т. е. необходимой стадией. Стадия возбуждения уголовного дела позволяет:

а) критически проверить сообщение о преступлении, что способствует возникновению уголовного дела лишь в том случае, когда преступление действительно имело место;

б) создать условия для деятельности органов уголовного преследования без применения мер процессуального принуждения и не допустить ограничения прав и свобод личности, вовлеченной в этот этап уголовно-процессуальной деятельности;

в) путем вынесения специального решения о возбуждении уголовного дела четко определить начальный момент предварительного расследования, после которого уголовно-процессуальная деятельность приобретает качественно иной – принудительный характер;

г) определить уголовно-правовую квалификацию деяния как главный критерий разграничения двух форм предварительного расследования: предварительного следствия и дознания.

§ 2. Поводы и основание для возбуждения уголовного дела

Исходным элементом стадии возбуждения уголовного дела является сообщение о преступлении, выступающее своеобразной пусковой кнопкой включения механизма уголовно-процессуальной деятельности. Поэтому первоначальная информация о преступлении получила название повода к возбуждению уголовного дела. С него начинается не только стадия возбуждения уголовного дела, но и уголовное судопроизводство в целом, т. к. повод выступает отправной точкой применения уголовно-процессуальных норм.

Согласно ч. 1 ст. 140 УПК РФ поводами являются следующие виды сообщений о преступлении: 1) заявление; 2) явка с повинной; 3) сообщение, полученное из иных источников; 4) постановление прокурора о направлении материалов в орган предварительного расследования для решения вопроса о возбуждении уголовного дела.

Заявление о преступлении (ст. 141 УПК РФ) представляет собой письменное или устное сообщение лица в правоохранительный орган о совершенном или готовящемся преступлении.

В качестве *письменного заявления* выступает документ, бумага, составленная и подписанная автором. Такое заявление может быть направлено по почте или передано кем-либо в сам орган, например, в дежурную часть отдела полиции. *Устное заявление* означает личное обращение человека с сообщением о преступлении без передачи заранее составленного письменного документа. В этом случае должностное лицо, например, дежурный по отделу полиции, составляет специальный протокол устного заявления, в который вносит данные о личности заявителя, отметку о его предупреждении об уголовной ответственности по ст. 306 УК РФ за заведомо ложный донос, а также излагает суть преступного события. Таким образом, устное заявление приобретает такую же бумажно-документальную форму, как и заявление письменное.

Заявление о преступлении, относящееся к делу публичного обвинения, может быть подано любым лицом – как самим пострадавшим, так и иным субъектом. Но если такое преступление совершено против интересов коммерческой или иной негосударственной организации, то заявление принимается только от руководителя этой организации или с его согласия (ст. 23 УПК РФ). По делам частного и частно-публичного обвинения поводом для возбуждения уголовного дела служит только заявление пострадавшего от преступления либо его законного представителя, а в случае смерти потерпевшего – его близкого родственника.

При явке с повинной поводом к возбуждению уголовного дела служит не сама явка лица с повинной, а его добровольное сообщение о совершенном им преступлении (ст. 142 УПК РФ). Поэтому, говоря об этом поводе, правильнее именовать его *заявлением о явке с повинной.* Такое сообщение может быть как устным, так и письменным. Если оно устное, то составляется протокол явки с повинной.

В УПК РФ явка с повинной упоминается лишь в одном значении – как повод к возбуждению уголовного дела. Это означает, что правоохранительному органу впервые становится известно о преступлении именно от самого лица, его совершившего. Между тем явка с повинной может быть и после возбуждения уголовного дела. Например, неизвестный следствию водитель, сбивший пешехода и скрывшийся с места происшествия, через несколько дней после возбуждения уголовного дела по своей воле явился в полицию. Так же поступает обвиняемый (известное лицо), объявленный в розыск. В этих случаях правонарушитель добровольно отдает себя в руки правосудия при обстоятельствах, когда мог бы этого не делать. Подобные ситуации есть не что иное, как явка с повинной, требующие соответствующего закрепления в материалах уголовного дела (заявление лица, составление протокола явки с повинной и т. п.) с тем, чтобы в дальнейшем суд мог оценить явку как смягчающее обстоятельство (п. «и» ч. 1 ст. 61 УК РФ).

Сообщение о преступлении, полученное из иных источников, охватывает все другие виды поступления первоначальной информации о преступлении. Это: телефонные сообщения; обнаружение признаков преступления сотрудниками правоохранительных органов в ходе их служебной деятельности; сведе-

ния, полученные из средств массовой информации; сообщения из медицинских учреждений о доставлении лица со следами насилия и т. д.

В этих случаях должностное лицо правоохранительного органа, получившее такое сообщение, составляет рапорт об обнаружении признаков преступления (ст. 143 УПК РФ). Поводом к возбуждению уголовного дела в таких ситуациях выступает не само сообщение, а письменная форма его закрепления в виде рапорта.

Постановление прокурора о направлении материалов в орган следствия или дознания для решения вопроса о возбуждении уголовного дела признано самостоятельным поводом потому, что по действующему законодательству прокурор полномочен принимать и проверять сообщения о преступлении, но не вправе выносить решение о возбуждении уголовного дела. Это правомочие предоставлено лишь органам предварительного расследования: следствия и дознания. Поэтому прокурор, установив в результате проверки основания для начала предварительного расследования, направляет материалы органу уголовного преследования.

Итак, о каком поводе ни шла бы речь, следует учитывать не только само сообщение о преступлении, но и документальную форму его закрепления. Проще говоря, ***повод к возбуждению уголовного дела – это предусмотренная УПК РФ бумага, в которой изложена первичная информация о преступлении.***

Но это лишь первый этап оформления повода. После того, как составлен соответствующий документ, его надлежит правильно зарегистрировать. Объясняется это тем, что первоначальный этап уголовно-процессуальной деятельности нуждается в строгом учете и контроле. Заявитель должен быть уверен, что его сообщение действительно принято и рассматривается правоохранительным органом. Последний не всегда заинтересован в возложении на себя усилий по раскрытию и расследованию преступлений, особенно неочевидных. Благодаря регистрации, каждое сообщение получает документальное закрепление, что препятствует сокрытию преступлений.

Порядок принятия и регистрации первоначальной информации о преступлении регламентируется приказом МВД России от 29 августа 2014 г. № 736 «Об утверждении Инструкции о порядке приема, регистрации и разрешения в территориальных органах Министерства внутренних дел Российской Федерации заявлений и сообщений о преступлениях, об административных правонарушениях, о происшествиях». В органе, полномочном принимать сообщения о преступлении, имеется специальная «Книга учета сообщений о происшествиях». Каждое заявление, рапорт и другие источники информации о преступлении фиксируются в этой книге под порядковым регистрационном номером. Заявителю под расписку выдается уведомление о принятии от него сообщения о преступлении.

Сообщение о преступлении становится полноценным поводом к возбуждению уголовного дела со времени его регистрации. Именно с этого момента начинает исчисляться срок первой стадии уголовного судопроизводства,

в рамках которого правоохранительный орган обязан рассмотреть поступившую информацию и вынести по ней законное и обоснованное решение. Поэтому следует различать информацию, ставшую поводом к возбуждению уголовного дела, и информацию, не имеющую статуса повода. Так, телефонное сообщение о краже будет лишь информацией о преступлении, тогда как поводом она станет только после составления и регистрации рапорта либо заявления о краже.

Итак, **повод к возбуждению уголовного дела – *это оформленный в законном порядке (правильно составленный и зарегистрированный) документ, содержащий первичную информацию о преступлении и обязывающий правоохранительный орган произвести проверку с целью принятия решения о необходимости предварительного расследования.***

Основание для возбуждения уголовного дела

Для возбуждения уголовного дела кроме повода необходимо основание. Согласно ч. 2 ст. 140 УПК РФ основанием для возбуждения уголовного дела является ***«наличие достаточных данных, указывающих на признаки преступления».*** Отсюда следует, что основание образуют два элемента: а) установление признаков преступления; б) наличие достаточных данных.

Преступление может быть познано в разной степени. В полном объеме преступление характеризуют объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона. На этапе возбуждения уголовного дела такой полноты не требуется, к тому же она здесь, как правило, недостижима. Для того чтобы начать расследование дела, достаточно констатировать преступное событие, а кто его совершил, умышленно или неосторожно, по каким мотивам и т. д., можно выяснить позже – в ходе дознания или следствия. Поэтому в законе говорится о ***признаках преступления***, т. е. тех наиболее важных характеристиках события, которые позволяют утверждать, что имело место именно преступное деяние. Например, такие обстоятельства, как обнаружение трупа с огнестрельным ранением, похищение вещей из квартиры путем взлома двери, кража денег из сумки путем ее разреза явно свидетельствуют о наличии признаков преступления. Для того чтобы прийти к такому выводу, необходим определенный объем сведений. Если их количество позволяет однозначно полагать, что признаки преступления налицо, то собранная информация считается достаточной. Приобретаются эти сведения путем осмотра места происшествия, объяснений очевидцев, представления документов и т. д.

Достаточность данных – понятие оценочное. Она определяется по внутреннему убеждению того дознавателя, следователя, который правомочен принять итоговое решение стадии – возбудить уголовное дело либо отказать в его возбуждении. Если признаки преступления установлены, это означает, что имеется основание для возбуждения уголовного дела и потому принимается первое решение и начинается предварительное расследование. Если же основания нет, то выносится постановление об отказе в возбуждении уголовного дела. Таким образом, основание – это не просто убеждение правоприменителя, а его вывод, базирующийся на собранных материалах, и изложенный в том

или ином указанном процессуальном решении. Поэтому основание, также как и повод, объективируется, приобретает документально-письменную форму, а именно – форму постановления. Повод выступает первым процессуальным документом стадии возбуждения уголовного дела, а основание (постановление о возбуждении уголовного дела или об отказе в возбуждении уголовного дела) – последним.

§ 3. Проверочные действия в стадии возбуждения уголовного дела

Между поводом и основанием находится уголовно-процессуальная деятельность, получившая название **проверка сообщения о преступлении** (ст. 144 УПК РФ). Ее назначение в том, чтобы предусмотренными законом способами выяснить – имеются ли признаки преступления, т. е. основание для возбуждения уголовного дела. Эта познавательная, гносеологическая сторона стадии возбуждения уголовного дела, т. к. субъект – правоприменитель – устанавливает фактические обстоятельства события путем собирания процессуальной информации, а затем оценивает ее с точки зрения достаточности для принятия итогового решения.

По сути данная работа тождественна доказыванию, т. е. собиранию, проверке и оценке доказательств, производимому в стадиях предварительного расследования и судебного разбирательства. Однако познание в стадии возбуждения уголовного дела и доказывание отождествлять нельзя, т. к. по содержанию и назначению они различаются. Проверка повода осуществляется, как правило, без проведения следственных действий и имеет целью выяснение признаков преступления, тогда как в доказывании превалируют следственные действия, и направлены они на установление виновности лица в совершении преступления и других обстоятельств уголовного дела. Поэтому доказывание регулируется положениями доказательственного права (ст. 73-90 УПК РФ), а проверочные действия не имеют такой строгой регламентации.

Вопрос о проверочных действиях в стадии возбуждении уголовного дела является одним из давних и актуальных проблем нашего уголовного процесса. Последний советский УПК РСФСР в ст. 109 содержал такое положение: «По поступившим заявлениям и сообщением могут быть истребованы необходимые материалы и получены объяснения, однако без производства следственных действий». Единственным следственным действием, допущенным в стадию возбуждения уголовного дела, признавался осмотр места происшествия (ч. 2 ст. 178 УПК РСФСР). Такой подход законодателя был оправдан, т. к. это, во-первых, ограждало стадию возбуждения уголовного дела от следственных действий, т. е. исключало применение принуждения к личности; во-вторых, давало правоприменителю специфические способы проверки: истребование материалов и получение объяснений. Но этих действий во многих случаях было недостаточно для успешной проверки сообщений о преступлении. Кроме того, в прежнем законе отсутствовал порядок производства и закрепления ис-

требования материалов и получения объяснений. Поэтому проверочная деятельность в стадии возбуждения уголовного дела еще в советское время нуждалась в совершенствовании.

В первоначальной редакции УПК РФ прямо дозволялось производство лишь одного следственного действия – осмотра места происшествия (ч. 2 ст. 176), а также содержалась невнятная формулировка об освидетельствовании и экспертизе в стадии возбуждении уголовного дела (ч. 4 ст. 146). Получение объяснений и истребование материалов в Кодексе вообще не упоминались.

Позже (2003 г.) в УПК РФ получило закрепление такое проверочное действие, как требование о производстве документальных проверок и ревизий. В 2008 г. к осмотру места происшествия добавились еще два следственных действия: осмотр трупа (ч. 4 ст. 178) и освидетельствование (ч. 1 ст. 179). В марте 2013 г. законодатель предпринял попытку кардинального реформирования проверочных действий в первой стадии уголовного процесса. Круг дозволенных следственных действий расширился до пяти. К указанным следственным действиям добавились экспертиза (ч. 4 ст. 195 УПК РФ) и получение образцов для сравнительного исследования (ч. 1 ст. 202 УПК РФ).

Иные (неследственные) проверочные действия в настоящее время следующие: а) получение объяснений; б) истребование предметов, документов; в) требование о производстве документальных проверок и ревизий; г) исследования с привлечением специалистов; д) поручение органу дознания о производстве оперативно-розыскных мероприятий (ч. 1 ст. 144 УПК РФ). Таким образом, в настоящее время органы уголовного преследования имеют в своем распоряжении широкий набор процессуальных средств проверки сообщения о преступлении. Однако их применение и в практическом, и теоретическом плане порождает ряд проблем.

Во-первых, не прослеживается логика в том круге следственных действий, который дозволен в стадии возбуждения уголовного дела. Среди них, прежде всего, выделяется освидетельствование, производство которого в данной стадии невозможно по причине отсутствия субъектов, названных в ст. 179 УПК РФ: подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля. Как известно, все они появляются лишь в стадии предварительного расследования.

Во-вторых, неясно, почему на этапе доследственной проверки возможно производство экспертизы и получение образцов для сравнительного исследования, тогда как такие не менее востребованные следственные действия, как опознание, допрос в эту стадию не допущены.

В-третьих, законодатель отступил от сложившегося еще в советское время правила о недопустимости на данном этапе уголовно-процессуальной деятельности действий, ограничивающих права и свободы личности. Именно таковыми являются освидетельствование и получение образцов для сравнительного исследования.

В-четвертых, иные (неследственные) проверочные действия, как и прежде в УПК РСФСР, лишь упомянуты в ч. 1 ст. 144 УПК РФ. В законе нет указаний,

в каком порядке получать объяснения, истребовать материалы, проводить исследования с привлечением специалистов, как закреплять их результаты, каков статус участвующих в них лиц и т. д.

Все это свидетельствует об отсутствии у законодателя ясного представления о месте и роли стадии возбуждения уголовного дела в современном отечественном уголовном судопроизводстве. Не исключено, что законодатель стоит перед выбором – сохранить этап доследственной проверки в качестве самостоятельной стадии уголовного процесса либо упразднить ее, оставив лишь одну стадию досудебного производства – предварительное расследование.

УПК РСФСР предусматривал такой случай возбуждения уголовного дела, как «непосредственное обнаружение признаков преступления» (п. 6 ч. 1 ст. 108). Например, при обнаружении трупа с явными следами убийства следователь мог незамедлительно возбудить уголовное дело без проведения проверочных действий. ***Хотя подобной нормы в УПК РФ нет, возбуждение уголовного дела, минуя проверку, возможно.*** Закон называет основанием для принятия такого решения достаточные данные, указывающие на признаки преступления, а они определяются по внутреннему убеждению правоприменителя, исходя из конкретных обстоятельств дела. В ситуации, когда в момент поступления повода уже очевидно основание, проверочные действия проводить нецелесообразно.

Сроки проверки сообщений о преступлении

Согласно ч. 1 ст. 144 УПК РФ сообщение о преступлении должно быть проверено в **течение 3 суток**. По ходатайству следователя, дознавателя этот срок может быть продлен **до 10 суток,** соответственно, руководителем следственного органа либо начальником органа дознания. Если этого срока недостаточно для производства документных проверок, ревизий и исследований, то рассматриваемый срок может быть продлен **до 30 суток** (ч. 3 ст. 144 УПК РФ). Дальнейшее продление сроков проверки закон не допускает.

Указанные сроки исчисляются со дня регистрации повода и завершаются днем вынесения постановления о возбуждении уголовного дела либо об отказе в возбуждении уголовного дела. Таким образом, сроки проверки сообщений есть сроки самой этой стадии уголовного процесса.

§ 4. Решения, принимаемые в стадии возбуждения уголовного дела

Статья 145 УПК РФ называет три решения, выносимые по результатам рассмотрения сообщения о преступлении: **а) о возбуждении уголовного дела; б) об отказе в возбуждении уголовного дела; в) о передаче сообщения по подследственности.**

Первые два решения являются для данной стадии итоговыми. Если признаки преступления установлены (имеется основание), то следователь, дознаватель выносит постановление о возбуждении уголовного дела, и с этого момента начинается вторая стадия уголовного процесса – предварительное расследо-

вание в форме следствия или дознания. Если же основание не выявлено, то принимается противоположное решение и на этом уголовное судопроизводство завершается (если постановление об отказе в возбуждении уголовного дела не обжалуется).

Постановление о передаче сообщения по подследственности является не итоговым, а промежуточным решением и выносится тогда, когда после принятия информации обнаруживается, что данное дело относится к компетенции другого правоохранительного органа. В этом случае орган, принявший сообщение, обязан закрепить следы преступления, т. е. безотлагательно провести проверочные действия, а затем передать собранные материалы в соответствующий орган (ч. 3 ст. 145 УПК РФ).

Принятие решения о возбуждении уголовного дела или об отказе в нем влечет ряд правовых последствий. *Во-первых,* копия постановления незамедлительно направляется прокурору для осуществления им надзора. При этом прокурор может отреагировать на незаконное и необоснованное решение путем его отмены или обращения к руководителю следственного органа (ч. 4 ст. 146, ч. 6 ст. 148 УПК РФ). *Во-вторых,* о принятом решении уведомляется заявитель. При отказе в возбуждении уголовного дела ему разъясняется право обжаловать данное решение (ч. 4 ст. 146, ч. 4 ст. 148). *В-третьих,* согласно п. 1 ч. 1 ст. 46 УПК РФ лицо, в отношении которого возбуждено уголовное дело, с момента вынесения данного постановления становится подозреваемым, в связи с чем оно незамедлительно уведомляется о начале против него уголовного преследования (ч. 4 ст. 146 УПК РФ).

После принятия решения о возбуждении уголовного дела следователь приступает к производству предварительного следствия, а дознаватель – к проведению дознания.

Все изложенное относится к делам публичного обвинения. Возбуждение дел частного и частно-публичного обвинения имеет свои особенности (ст. 147 УПК РФ).

§ 5. Отказ в возбуждении уголовного дела

Если в результате проведения проверочных действий установлено отсутствие оснований для возбуждения уголовного дела, то должностное лицо, проводившее доследственную проверку, выносит ***постановление об отказе в возбуждении уголовного дела.*** Такими основаниями выступает ряд обстоятельств, предусмотренных ч. 1 ст. 24 УПК РФ.

1. **Отсутствие события преступления.** Это основание имеет место в двух случаях. Во-первых, того факта, о котором заявлялось, в действительности не было. Например, исчезнувший человек, которого считали убитым, оказался жив; деньги, о краже которых сообщил заявитель, нашлись; нападения грабителей в реальности не было и т. д. Во-вторых, само событие имело место, но оно не было связано с действиями какого-либо лица, за которое наступает уголовная ответственность. Другими словами, факт был, но он не преступный.

Например, смерть наступила от удара молнии, наводнения, иного несчастного случая, а также самоубийство.

2. **Отсутствие в деянии состава преступления.** В данном случае происшедшее событие связано с действиями какого-либо лица, однако они не содержат необходимых элементов состава преступления. К таким случаям относятся: а) действия или бездействие содержит признаки не уголовно наказуемого деяния, а административного или дисциплинарного проступка; б) несовершеннолетний, совершивший деяние, не достиг возраста уголовной ответственности; в) имеются обстоятельства, исключающие преступность деяния: необходимая оборона, крайняя необходимость и др. (ст. 37-42 УК РФ), а также добровольный отказ от преступления (ст. 31 УК РФ); г) действия или бездействие формально содержит признаки деяния, но в силу малозначительности не представляет общественной опасности (ч. 2 ст. 14 УК РФ). В отличие от первого основания, отказ в возбуждении уголовного за отсутствием состава преступления допускается лишь в отношении конкретного лица.

3. **Истечение сроков давности уголовного преследования.** Привлечение лица к уголовной ответственности возможно лишь в пределах сроков давности, установленных ст. 78 УК РФ. По категориям преступлений это 2, 6, 10 и 15 лет со дня совершения деяния. Если лицо уклонялось от следствия и суда, то течение срока давности приостанавливается.

4. **Смерть подозреваемого или обвиняемого за исключением случаев, когда производство по уголовному делу необходимо для реабилитации умершего.**

5. **Отсутствие заявления потерпевшего, если уголовное дело может быть возбуждено только по его заявлению, за исключением случаев, предусмотренных ч. 4 ст. 20 УПК РФ.** Данное основание применяется по делам частного и частно-публичного обвинения, которые возбуждаются лишь при наличии заявления самого пострадавшего, но при его ограниченной дееспособности могут возбуждаться органом уголовного преследования.

6. **Отсутствие заключения суда о наличии признаков преступления в действиях лиц, обладающих служебным иммунитетом в соответствии со ст. 448 УПК РФ.** Для привлечения ряда лиц, к которым применяется особый порядок, предусмотренный гл. 52 УПК РФ, необходимо заключение (разрешение) суда. Если такое разрешение суда отсутствует, то в возбуждении уголовного дела должно быть отказано.

Следует иметь в виду, что некоторые из указанных обстоятельств чаще всего не могут быть установлены в стадии возбуждения уголовного дела. Вопрос о необходимой обороне, крайней необходимости, самоубийстве и др. обычно разрешается в ходе предварительного расследования путем производства экспертиз, очных ставок и иных следственных действий. В итоге уголовное дело прекращается. Поэтому перечисленные обстоятельства выступают едиными основаниями как отказа, так и прекращения дела и именуются **обстоятельствами, исключающими производство по делу.**

При установлении одного из этих обстоятельств на этапе доследственной проверки должностное лицо органа следствия или дознания самостоятельно выносит постановление об отказе в возбуждении уголовного дела. Но если материалы для принятия решения о возбуждении уголовного дела поступили в орган следствия или дознания от прокурора, то постановление об отказе в возбуждении уголовного дела может быть вынесено следователем, дознавателем лишь с согласия руководителя следственного органа или органа дознания (ч. 1.1 ст. 148 УПК РФ).

В случае отказа в возбуждении уголовного дела по заявлению, в котором прямо указано лицо как совершившее преступление, орган уголовного преследования обязан рассмотреть вопрос об ответственности заявителя за заведомо ложный донос (ч. 2 ст. 148 УПК РФ). Копия постановления об отказе в возбуждении уголовного дела незамедлительно направляется прокурору и заявителю. Последнему разъясняется право обжалования данного решения прокурору и в суд.

Контрольные вопросы

1. Каковы задачи стадии возбуждения уголовного дела?
2. Назовите особенности субъектного состава стадии возбуждения уголовного дела.
3. Какова специфика уголовно-процессуальной деятельности в стадии возбуждения уголовного дела?
4. Каковы итоговые решения стадии возбуждения уголовного дела?
5. В чем назначение и роль стадии возбуждения уголовного дела в современном уголовном процессе России?
6. Перечислите поводы к возбуждению уголовного дела.
7. Является ли проверочная деятельность в стадии возбуждения уголовного дела доказыванием?
8. Какие проверочные действия предусматривает УПК РФ?
9. Каковы сроки проверки сообщений о преступлении?
10. Каковы основания отказа в возбуждении уголовного дела?
11. Какие правовые последствия порождает решение о возбуждении уголовного дела и об отказе в возбуждении уголовного дела?

Стадия предварительного расследования

ТЕМА 13. Понятие и общие условия предварительного расследования

§ 1. Понятие, общая характеристика и значение стадии предварительного расследования.
§ 2. Общие условия предварительного расследования.

§ 1. Понятие, общая характеристика и значение стадии предварительного расследования

После возбуждения уголовного дела начинается вторая стадия уголовного судопроизводства, именуемая предварительным расследованием. Предварительным она называется потому, что эта стадия предшествует суду и ведется для суда.

1. Задачи стадии предварительного расследования:

а) установить лицо, совершившее деяние (раскрыть преступление), и собрать достаточные доказательства его виновности;

б) правильно сформулировать и предъявить лицу обвинение в совершении преступления, предусмотренного уголовным законом;

в) установить обстоятельства, характеризующие личность уголовно преследуемого лица, и обеспечить условия для его защиты;

г) обеспечить возмещение ущерба, причиненного преступлением;

д) выяснить обстоятельства, способствовавшие преступлению, и принять меры к их устранению.

2. Участники стадии предварительного расследования

Эта стадия максимально насыщена участвующими лицами. В ней задействованы практически все субъекты, названные во втором разделе УПК РФ. Поскольку стадия предварительного расследования носит не состязательный, а розыскной характер, то систематизация участников по сторонам не дает достаточно ясного представления о роли и назначении субъектов данного этапа уголовно-процессуальной деятельности. Так, следователя, дознавателя нельзя рассматривать стороной обвинения. Здесь уместнее рассматривать участников в классификации розыскного типа уголовного процесса: ***а) органы уголовного судопроизводства; б) лица, отстаивающие по делу свой правовой интерес; в) лица, защищающие или представляющие интересы других субъектов; г) иные лица.***

А. Органы уголовного судопроизводства. Предварительное расследование осуществляют органы и их должностные лица, наделенные полномочиями публичного уголовного преследования: ***следователь, руководитель следственного органа, дознаватель, начальник подразделения дознания, начальник органа дознания, прокурор (ст. 21, 37–41 УПК РФ).***

Их полномочия разграничиваются в зависимости от того, в какой форме проводится предварительное расследование – предварительного следствия или дознания, а также от того, являются они непосредственными исполнителями этой стадии либо осуществляют руководство и контроль над ними. **Главными «действующими лицами» в стадии предварительного расследования выступают следователь и дознаватель.** Они лично организуют, осуществляют и несут ответственность за все действия, образующие следствие или дознание. Другие должностные лица большей частью руководят и контролируют работу следователя и дознавателя.

Кроме органов уголовного преследования **в стадии предварительного расследования участвует суд.** В большинстве случаев – это федеральный районный судья единолично. Однако суд в данном случае не осуществляет правосудия, а исполняет функцию судебного контроля: а) дает разрешение на ограничение следователем, дознавателем конституционных прав и свобод граждан (ч. 2 ст. 29, ст. 165 УПК РФ); б) рассматривает в порядке ст. 125 УПК РФ жалобы на решения и действия (бездействие) органов предварительного расследования (ч. 3 ст. 29 УПК РФ).

Б. Участники, отстаивающие по делу свой правовой интерес. В стадии предварительного расследования появляются такие субъекты, как ***потерпевший, гражданский истец, подозреваемый, обвиняемый, гражданский ответчик.*** Два первых отнесены законом к стороне обвинения, а уголовно преследуемое лицо и гражданский ответчик – к стороне защиты.

Каждый из них имеет по делу свой юридический интерес, для реализации которого наделен широким кругом правомочий. В процессуальном плане эти участники однородны, т. к. в основных правовых возможностях и своей активной роли они тождественны. Эти субъекты одинаково строят свои отношения со следователем, дознавателем посредством ходатайств, жалоб, представления доказательств и т. д. Их суть точно выражает старинное определение – «тяжущиеся лица», подразумевающее участников тяжбы, правового конфликта, в котором каждый имеет свой интерес, преследует свою выгоду.

В стадии предварительного расследования нет частного обвинителя, поскольку он появляется по делу частного обвинения только в суде, минуя досудебные стадии.

В. Участники, защищающие или представляющие интересы других субъектов. С момента приобретения уголовно преследуемым лицом статуса подозреваемого или обвиняемого в деле возникает фигура **защитника**, в качестве которого в стадии предварительного расследования выступает только адвокат. С момента признания лица потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком эти участники приобретают право на **представителя**, которым может быть как адвокат, так любое иное лицо.

Назначение защитника и представителя единое – всеми не запрещенными законом способами отстаивать права, свободы и законные интересы своего доверителя. К этой группе также следует отнести такого субъекта, как **закон-**

ный представитель несовершеннолетнего обвиняемого (подозреваемого) и потерпевшего либо лица, не способного самостоятельно отстаивать свои интересы (п. 12 ст. 5, ч. 2 ст. 45 УПК РФ).

Г. Иные участники стадии предварительного расследования. В этой стадии участвуют не только субъекты данной группы, названные в главе восьмой УПК РФ: свидетель, эксперт, специалист, переводчик, понятой, но и другие лица. Это: поручитель, залогодатель, педагог, лицо, в помещении которого производится обыск, и др.

3. Особенности уголовно-процессуальной деятельности в стадии предварительного расследования

1. Порядок предварительного расследования зависит от того, ***в какой из двух форм – следствия или дознания – осуществляется эта стадия.*** В первой работает следователь по делам повышенной общественной опасности, а во второй – дознаватель по делам небольшой и средней тяжести. Хотя по сути уголовно-процессуальная деятельность в предварительном следствии и дознании одинакова, по форме они значительно различаются.

2. Главной характеристикой этой стадии является дозволение ***применять практически все меры процессуального принуждения,*** предусмотренные УПК РФ: задержание подозреваемого, привод, подписку о невыезде, заключение под стражу и др. В этом аспекте предварительное расследование – самый строгий и самый насыщенный принуждением этап уголовного судопроизводства.

3. Центральное место в содержании предварительного расследования занимает ***доказывание*** обстоятельств уголовного дела: места, времени совершения преступления, виновности и мотивов содеянного, причиненного ущерба и т. д. Осуществляется это в основном путем ***следственных действий:*** допросов, обысков, экспертиз и др. Их производство занимает большую часть предварительного расследования. Поэтому следственные действия есть основа предварительного расследования.

4. Предварительное расследование проводится в ***достаточно длительные сроки*** – от одного месяца (дознание) и двух месяцев (следствие) до 12 месяцев и более.

5. В этой стадии начинается процесс ***привлечения лица к уголовной ответственности.*** Лицу предъявляется обвинение в совершении конкретного преступления. Рамки предъявленного обвинения определяют пределы дальнейшего судебного разбирательства (ст. 252 УПК РФ).

4. Итоговые решения стадии предварительного расследования

Как и любая стадия уголовного судопроизводства, предварительное расследование заканчивается принятием определенного итогового решения. Существует несколько форм окончания предварительного расследования.

При успешном завершении следствия или дознания, т. е. если преступление раскрыто и собраны достаточные доказательства виновности обвиняемого, дело направляется в суд первой инстанции для рассмотрения по существу. В

этом случае **следователь составляет обвинительное заключение, а дознаватель – обвинительный акт** (в общем дознании) **либо обвинительное постановление** (в сокращенном дознании), затем дело направляется прокурору, а после утверждения им этих итоговых решений передается в суд. При совершении деяния психически нездоровым лицом дело направляется в суд **с постановлением о применении принудительных мер медицинского характера** (ст. 439 УПК РФ).

Если в ходе предварительного расследования установлены обстоятельства, свидетельствующие об отсутствии события или состава преступления, либо исключающие возможность рассмотрения дела в суде (ст. 24 УПК РФ), то выносится **постановление о прекращении уголовного дела**. Кроме того, предварительное расследование может завершиться постановлением о возбуждении перед судом ходатайства о прекращении уголовного дела в отношении несовершеннолетнего с применением мер воспитательного воздействия (ст. 427 УПК РФ), а также постановлением о возбуждении перед судом ходатайства о прекращении уголовного дела с назначением судебного штрафа (ст. 446.2 УПК РФ)

Итак, **предварительное расследование – *это вторая стадия досудебного производства, в которой органы уголовного преследования в форме следствия или дознания путем следственных действий и мер процессуального принуждения собирают доказательства виновности лица в совершении преступления, предъявляют ему обвинение и направляют через прокурора дело в суд для рассмотрения по существу либо прекращают уголовное дело.***

Значение стадии предварительного расследования

Место и роль досудебного этапа зависит от типа, формы уголовного судопроизводства.

В советское время перед органами следствия и дознания стояла задача всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела (ст. 20 УПК РСФСР). Это означает, что целью предварительного расследования является установление материальной (объективной) истины. Для ее достижения следователь, дознаватель действовал как независимый исследователь преступного события, обязанный собирать как обвинительные, так и оправдательные доказательства, и принимать итоговое решение в зависимости от полученного результата. ***Таким образом, органы предварительного расследования осуществляли все три процессуальные функции: обвинения, защиты и разрешения дела, что характеризовало стадию предварительного расследования советского периода как сугубо розыскную, несостязательную.***

В УПК РФ нет установки на истину, нет требования всесторонности, полноты и объективности расследования. Органы следствия и дознания представлены стороной обвинения с единственной функцией уголовного преследования. Но фактически, т. е. в содержании самой деятельности, работа следователя и дознавателя в целом осталась прежней – выяснить, было ли в действительности преступление, кто его совершил, есть ли оправдательные и смягчающие обстоятельства и т. д. Завершается предварительное расследование

теми же решениями: направлением дела в суд или его прекращением. ***Поэтому современное предварительное расследование не стало состязательным, а сохранило свою розыскную природу.*** Однако отсутствие при этом установки на достижение истины, а также отнесение следователя, дознавателя к стороне обвинения, дезориентирует их, снижая в итоге эффективность досудебного производства.

В то же время не следует идеализировать прежнее предварительное расследование. Судебный контроль над уголовным преследованием, значительное расширение правомочий участников, усиление возможностей защиты (чего не было в советский период), безусловно, отвечают современным требованиям. Также позитивно следует оценивать процесс выведения следственного аппарата из различных ведомств (прокуратуры, МВД, ФСБ и др.) и создание единого следственного комитета РФ. Характерно, что все эти новшества осуществляются в рамках розыскного процесса. Состязательность – не самоцель, она лишь одна из форм уголовного судопроизводства. Российский национальный менталитет, сложившаяся правовая система по-прежнему обуславливают публично-розыскное предварительное расследование, но теперь уже с качественно более высоким уровнем обеспечения прав, свобод и законных интересов личности.

§ 2. Общие условия предварительного расследования

В уголовном судопроизводстве стадия предварительного расследования занимает ведущее положение. Это один из наиболее важных и сложных этапов уголовно-процессуальной деятельности. В УПК РФ наряду с нормами, регулирующими сам порядок следствия и дознания, выделена глава, именуемая «Общие условия предварительного расследования» (ст. 150–161).

Назначение общих условий, во-первых, в том, что следствие и дознание, несмотря на различия, во многом едины (в цели и задачах, мерах принуждения, доказательствах и т. д.). Поэтому общие условия содержат правила, объединяющие обе формы предварительного расследования. *Во-вторых, к таким условиям отнесены положения, не связанные с порядком, последовательностью действий при расследовании дела:* обязательность рассмотрения ходатайств, недопустимость разглашения данных предварительного расследования, соединение и выделение дел и т. п. Это своего рода «узловые» моменты следствия и дознания, которые могут возникнуть в любой момент их производства.

Итак, **общие условия предварительного расследования – *это установленные уголовно-процессуальным законом единые правила проведения следствия и дознания, определяющие наиболее важные их моменты, независимо от особенностей той или иной формы предварительного расследования.***

1. Следствие и дознание как самостоятельные формы предварительного расследования

В советский период в нашем уголовном процессе сложились две формы (вида) предварительного расследования: предварительное следствие и дозна-

ние. В основе их разграничения лежит идея дифференциации уголовного судопроизводства. Принято считать, что использование «тяжеловесного» механизма следствия (длительные сроки, множество процессуальных действий, широкое обеспечение прав участников и т. д.) по незначительным уголовным делам неоправданно. Если преступление не представляет большой общественной опасности, то порядок его расследования упрощается путем сокращения количества производимых действий, их срока, объема правомочий участников и т. д. Такое расследование поручается не следователю, а другим правоохранительным органам: внутренних дел, таможенной, пограничной службе и т. д. Эти органы получили название органов дознания, лицо, непосредственно производящее расследование, стало именоваться дознавателем, а их процессуальная деятельность по расследованию уголовных дел – дознанием.

Сравнительная характеристика следствия и дознания

Обе формы предварительного расследования имеют ряд общих свойств. Это: *а) единые цель и задачи* – раскрыть преступление, установить лицо его совершившее, выдвинуть обвинение и направить дело в суд либо прекратить его; *б) общие средства достижения этой цели* – одни и те же следственные действия, доказательства, меры принуждения, участники, их правомочия и т. д.; *в) одинаковое правовое значение материалов*, представленных в суд для рассмотрения уголовного дела по существу.

Отличительные черты следствия и дознания

По подследственности расследуемых дел. К компетенции органов дознания отнесено большинство дел по преступлениям небольшой и средней тяжести, указанных в ч. 3 ст. 150 УПК РФ, тогда как следствие расследует все иные, в основном тяжкие и особо тяжкие преступления (ч. 2 ст. 151 УПК РФ).

По органам расследования. Предварительное следствие производят следователи Следственного комитета, МВД, ФСБ России. Дознание осуществляют дознаватели органов внутренних дел РФ, пограничных, пожарных и других органов (ч. 3 ст. 151 УПК РФ).

По порядку уголовно-процессуальной деятельности. Процедура дознания проще, чем следствия: а) срок дознания короче (ст. 162, 223, 226.6 УПК РФ); б) специальное постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого, как правило, не выносится; в) по окончании дознания составляется обвинительный акт либо обвинительное постановление, которые, в отличие от обвинительного заключения следователя, не только подводят итоги расследования, но и наделяют уголовно преследуемое лицо статусом обвиняемого.

По процессуальному положению следователя и дознавателя. Следователь обладает высокой степенью самостоятельности в производстве расследования. В процессуальном плане он подчиняется только руководителю следственного органа. Дознаватель менее самостоятелен. Руководство и надзор над ним осуществляет ряд лиц: начальник подразделения дознания, начальник органа дознания, прокурор.

По возможности изменения формы расследования. По указанию прокурора уголовное дело, по которому предусмотрено дознание, может быть пере-

дано для производства предварительного следствия (ч. 4 ст. 150 УПК РФ). В противоположном направлении, т. е. от следствия к дознанию, изменение формы расследования недопустимо.

По характеру взаимодействия. Следователь вправе давать органам дознания поручения о проведении оперативно-розыскных мероприятий и отдельных следственных и процессуальных действий (п. 4 ч. 1 ст. 38). Органы дознания и дознаватель не могут поручить что-либо следователю либо просить его содействия в производстве дознания.

2. Подследственность

Многообразие преступлений, форм и органов расследования требуют размежевания их компетенции, т. е. определения подследственности. ***Это свойство уголовного дела, по которому законодатель относит его к той или иной форме расследования, а также к ведению следователя или дознавателя того или иного органа.***

В теории выделяют следующие виды подследственности: а) предметная (родовая); б) территориальная (местная); в) персональная (субъектная); г) по связи дел; д) альтернативная.

Предметная или родовая подследственность определяется квалификацией (видом) преступления. Все преступления, предусмотренные Особенной частью УК РФ, распределены в ст. 150, 151 УПК РФ по следователям трех ведомств (СК, МВД, ФСБ) и органам дознания. С момента возбуждения уголовного дела, когда определяется квалификация деяния, дело переходит в производство того органа, который по закону обязан его расследовать.

Если предметная подследственность разграничивает компетенцию разноименных органов, то второй вид подследственности – ***территориальная*** – позволяет дифференцировать полномочность одноименных органов. Например, на улице г. Екатеринбурга совершено разбойное нападение (ст. 162 УК РФ). Согласно ч. 2 п. 3 ст. 151 УПК РФ по предметной подследственности дело подлежит расследованию следователем органов внутренних дел. Каким же конкретно следственным органом, если в г. Екатеринбурге их несколько? В соответствии со ст. 152 УПК РФ следствие надлежит провести тому органу, на территории которого совершено преступление, т. е. *по месту его совершения.* Определяется это границами административно-территориального образования: района, города, области и т. д.

Из общего правила территориальной подследственности сделано два исключения: а) если преступления совершены в разных местах, то дело расследуется по месту совершения большинства преступлений или наиболее тяжкого из них; б) расследование может производиться по месту нахождения обвиняемого или большинства свидетелей.

Персональная подследственность определяется субъектом преступления. Так, если лицо, совершившее деяние, психически неполноценно и нуждается в применении принудительных медицинских мер, то такое дело, независимо от квалификации содеянного, расследуется следователем, а не дознавателем (ч. 1 ст. 434 УПК РФ). Уголовное дело по любому преступлению, совершенному

особым субъектом – депутатом, прокурором, следователем и др. (ч. 1 ст. 447 УПК РФ) – расследуется следователем Следственного комитета РФ (п.б ч. 1 ст. 151 УПК РФ).

Подследственность по связи уголовных дел предусмотрена ч. 6 ст. 151 УПК РФ. Заведомо ложный донос (ст. 306 УК РФ), заведомо ложные показания (ст. 307 УК РФ), укрывательство преступления (ст. 316 УК РФ) и другие расследуются тем органом, который расследовал преступление, в связи с которым возбуждено дело.

Альтернативная подследственность выражена в ч. 5 ст. 151 УПК РФ и означает, что указанные здесь преступления могут расследоваться тем органом, который выявил данное преступление. Например, дело о разбое (ст. 162 УК РФ) может расследовать следственный орган любого ведомства, при условии, что в ходе его деятельности выявлено это преступление.

3. Соединение и выделение уголовных дел

В практике нередко возникают ситуации, когда у органов предварительного расследования в производстве одновременно находятся несколько возбужденных уголовных дел в отношении одного лица либо нескольких лиц, совершивших преступление в соучастии. Например, лицо, застигнутое с поличным при совершении квартирной кражи, признается в совершении ранее ряда аналогичных преступлений. Выясняется, что уголовные дела по ним приостановлены как нераскрытые. В этом случае дела из различных органов следствия объединяются в общее производство, лицу предъявляется единое обвинение в совершении нескольких преступлений и одно уголовное дело направляется в суд для вынесения приговора. Соединение уголовных дел позволяет сосредоточить работу по расследованию многих преступлений в одних руках. Это не только повышает эффективность досудебного производства, но и ведет к значительной процессуальной экономии, т. к. вместо нескольких уголовных дел ведется одно.

Если по УПК РСФСР (ст. 26) условием соединения было обвинение одного или нескольких лиц, т. е. до вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого объединение не допускалось, то УПК РФ дозволяет соединять дела и в тех случаях, когда лицо, совершившее преступление, не установлено, но имеются основания полагать, что ряд преступлений совершен одними и теми же лицами (ч. 2 ст. 153 УПК РФ). Другими словами, если прежде уголовные дела объединялись только по раскрытым преступлениям, то в настоящее время это возможно и по нераскрытым преступлениям, т. е. когда ни подозреваемого, ни обвиняемого нет, но «почерк» совершения преступлений един.

Решение о соединении дел принимает руководитель следственного органа или прокурор (ч. 3 ст. 153 УПК РФ).

Если закон предусматривает соединение дел, то вполне логично их обратное движение, именуемое ***выделением уголовных дел.*** Согласно ч. 1 ст. 154 УПК РФ из уголовного дела в отдельное производство другое дело выделяется в следующих случаях: а) при приостановлении предварительного расследова-

ния (п. 1-4 ст. 208 УПК РФ); б) в отношении несовершеннолетнего, привлекаемого к ответственности вместе со взрослыми; в) в отношении уголовно преследуемого лица, преступление которого не связано с расследуемым делом; г) в отношении лица, с которым заключено досудебное соглашение о сотрудничестве; д) в отношении лица, по делу которого проводится дознание в сокращенной форме.

При наличии одного из этих оснований следователь, дознаватель выносит постановление о выделении уголовного дела в отдельное производство. Материалы расследуемого (основного) дела копируются и каждая копия заверяется следователем. В подлинниках выделяются документы, необходимые для выделяемого, но ненужные для основного дела. Выделенному уголовному делу присваивается свой номер и оно направляется для дальнейшего расследования органу следствия или дознания.

Наряду с выделением уголовного дела УПК РФ предусматривает выделение в отдельное производство ***материалов уголовного дела*** (ст. 155). Смысл этой процессуальной ситуации следующий. Выделение уголовного дела означает деление одного дела на два, т. е. признание двух фактов преступления, расследуемых раздельно. Иногда в ходе следствия или дознания появляется информация о новом преступлении, однако достаточных данных для возбуждения еще одного уголовного дела недостаточно. Необходимо произвести дополнительную проверку и принять решение – возбудить уголовное дело или отказать в нем. В таких случаях имеет место выделение не уголовного дела, а материалов. В результате выделенные материалы направляются в стадию возбуждения уголовного дела, тогда как выделенное уголовное дело остается в стадии предварительного расследования.

4. Начало, сроки и окончание предварительного расследования

Предварительное расследование начинается со дня вынесения постановления о возбуждении уголовного дела. Следователь, дознаватель, непосредственно расследующий дело, выносит ***постановление о принятии дела к своему производству (ст. 156 УПК РФ).***

С момента возбуждения уголовного дела исчисляется срок предварительного расследования. Первоначальный срок следствия и дознания разный. Для следователя он составляет ***два месяца*** (ч. 1 ст. 162 УПК РФ), а для дознавателя – ***один месяц*** (ч. 3 ст. 223 УПК РФ). Если в указанное время расследование не закончено, то ***следствие или дознание продлевается.*** Срок следствия может быть продлен руководителем следственного органа вначале до 3 месяцев, а затем и более (до 12 месяцев). В исключительных случаях возможно и дальнейшее продление (ч. 4, 5 ст. 162 УПК РФ). Предельный срок предварительного следствия не ограничен. Дознание продлевается прокурором вначале до 2 месяцев, затем до 6, а предельно до 12 месяцев (ст. 223 УПК РФ). Дальнейшее продление дознания законом не предусмотрено. В сокращенном дознании действуют другие сроки (ст. 226.6 УПК РФ).

В рамках этих сроков предварительное расследование должно быть закончено и направлено в суд с обвинительным заключением (в предварительном

следствии), обвинительным актом либо обвинительным постановлением (в дознании), или прекращением дела.

5. Производство неотложных следственных действий

Термин «неотложные следственные действия» используется в УПК РФ и на практике в двух значениях. В первом неотложными именуются следственные действия безотлагательного характера, т. е. требующие немедленного проведения как в предварительном следствии, так и в дознании (ч. 2.1 ст. 82, ч. 5 ст. 152 УПК РФ). Во втором значении под неотложными следственными действиями подразумевается этап предварительного расследования, в котором орган дознания возбуждает дело, отнесенное к компетенции следователя, и в течение 10 суток закрепляет следы преступления путем проведения необходимых следственных действий, после чего передает дело в орган следствия (ст. 157 УПК РФ). Во избежание путаницы первые действия следует именовать безотлагательными, а под неотложными следственными действиями иметь в виду только деятельность органов дознания в порядке ст. 157 УПК РФ.

Уголовные дела, подследственные следователю, возбуждает, как правило, сам следователь. Но не всегда это возможно. Например, в отдаленном населенном пункте совершено убийство, необходимо немедленно начинать расследование, а следователь своевременно прибыть не может. Законодатель определил, что в таких случаях вместо отсутствующего следователя дело возбуждает орган дознания (поскольку он всегда ближе к событию преступления) и производит комплекс процессуальных мероприятий, получивших в УПК РФ наименование «неотложные следственные действия» (ст. 157 УПК РФ). Согласно п. 19 ст. 5 УПК РФ 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». Кроме следственных действий может быть произведено задержание подозреваемого и избрание к нему меры пресечения. Но предъявление обвинения на данном этапе недопустимо.

В течение 10 суток со дня возбуждения уголовного дела дознаватель закрепляет следы преступления путем допросов, опознаний, обысков и т. д. При этом дознаватель сам определяет безотлагательность тех или иных действий, исходя из того, можно ли оставить их для дальнейшего производства следователем либо ситуация такой отсрочки не допускает. Если все неотложные действия проведены, а 10-дневный срок еще не истек, либо не все действия выполнены, но 10 суток прошли, то дознаватель незамедлительно направляет дело в орган предварительного следствия. Следователь принимает дело к своему производству и продолжает расследование, начатое дознавателем. После передачи дела следователю орган дознания вправе производить по нему следственные действия лишь по поручению следователя. Но если преступление осталось нераскрытым, то орган дознания самостоятельно продолжает оперативно-розыскные мероприятия.

Этот порядок фактически является особой – третьей формой дознания. В отличие от обычного дознания, где дело расследуется полностью от возбуждения до направления в суд (как в общем, так и в сокращенном порядке), неотложное дознание можно именовать неполным, усеченным.

6. Установление органами предварительного расследования обстоятельств, способствовавших совершению преступления, и принятие мер по их устранению

Выявление обстоятельств, способствовавших совершению преступления, входит в предмет доказывания (ч. 2 ст. 73 УПК РФ). Согласно ч. 2 ст. 158 УПК РФ дознаватель, следователь, руководитель следственного органа вправе, установив такие обстоятельства, внести в соответствующую организацию или должностному лицу *представление о принятии мер по устранению указанных обстоятельств или других нарушений закона.* Данное представление в течение одного месяца должно быть рассмотрено, а о результатах сообщено следователю либо дознавателю.

7. Обязательность рассмотрения ходатайства

Распространенным средством отстаивания участниками уголовного процесса своих прав и интересов являются ходатайства. В соответствии со ст. 159 УПК РФ следователь, дознаватель обязан рассмотреть каждое ходатайство и принять по нему одно из трех решений: а) удовлетворить; б) отказать в удовлетворении; в) удовлетворить частично.

Хотя в данной статье сказано, что в ходатайстве уголовно преследуемого лица, его защитника, потерпевшего и др. о допросе свидетеля, производстве экспертизы и иных следственных действий не может быть отказано, в действительности следователь, дознаватель полностью свободен в выборе решения, т. к. в ч. 2 ст. 159 УПК РФ имеется оговорка – «если обстоятельства, об установлении которых они ходатайствуют, имеют значение для данного уголовного дела», что определяется правоприменителем по своему усмотрению. Поэтому на практике даже самое важное ходатайство тех или иных участников, например адвоката-защитника о допросе свидетеля-очевидца, нередко отклоняется следователем, дознавателем как не имеющее значения по делу.

Кроме рассмотренных общих условий УПК РФ предусматривает такие правила, как восстановление уголовных дел (ст. 158.1), меры попечения о детях и имуществе уголовно преследуемого лица (ст. 160), недопустимость разглашения данных предварительного расследования (ст. 161).

Ряд вопросов уголовно-процессуальной деятельности, касающихся общих условий предварительного расследования, решен в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 5 марта 2004 г. «О применении судами норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации».

Контрольные вопросы

1. Перечислите задачи стадии предварительного расследования.
2. Назовите участников стадии предварительного расследования.

3. Каковы особенности уголовно-процессуальной деятельности в стадии предварительного расследования?
4. Укажите итоговые решения стадии предварительного расследования.
5. Является ли состязательной форма предварительного расследования современного уголовного судопроизводства России?
6. Каково назначение двух видов предварительного расследования: следствия и дознания?
7. Каковы общие и особенные черты следствия и дознания?
8. Каковы виды подследственности?
9. Каковы основания и порядок соединения уголовных дел?
10. Каковы основания и порядок выделения уголовных дел?
11. В чем отличие выделения материалов уголовного дела от выделения уголовного дела?
12. В чем назначение и суть неотложных следственных действий?
13. Каков начальный момент стадии предварительного расследования?
14. Каковы сроки следствия и дознания?
15. Какими процессуальными действиями завершается стадия предварительного расследования?
16. Какое процессуальное решение выносит следователь, дознаватель в целях устранениях обстоятельств, способствовавших совершению преступления?

ТЕМА 14. СЛЕДСТВЕННЫЕ ДЕЙСТВИЯ

§ 1. Понятие и система следственных действий.
§ 2. Общие правила производства следственных действий.
§ 3. Понятие и характеристика отдельных следственных действий.

§ 1. ПОНЯТИЕ И СИСТЕМА СЛЕДСТВЕННЫХ ДЕЙСТВИЙ

Термин «следственное действие» по его прямому звучанию может трактоваться как любое действие следователя, производимое им в ходе уголовно-процессуальной деятельности. В действительности это не так. В языке уголовного процесса существуют два близких, но не тождественных понятия: *«процессуальное действие» и «следственное действие».* Первое – широкое, охватывающие все, что делается в соответствии с уголовно-процессуальным законом (п. 32 ст. 5 УПК РФ), тогда как второе – более узкое, касающееся лишь части процессуальных действий.

Следственные действия – ***это обеспеченные государственным принуждением действия следователя, дознавателя по собиранию доказательств с целью установления обстоятельств уголовного дела.***

Следственные действия имеют познавательно-поисковую, исследовательскую природу, т. к. они направлены на обнаружение, закрепление и изъятие информации, необходимой для уголовного дела. Другими словами, следственные действия представляют собой способы собирания доказательств органами предварительного расследования.

Следственные действия не единственные средства накопления доказательственной информации. Наряду с ними доказательства собираются путем истребования материалов и принятия представленных иными лицами предметов и документов. Однако следственные действия занимают среди них ведущее место, т. к. «львиная» доля доказательств собирается с помощью данных действий. Объясняется это, во-первых, разнообразием следственных действий, что позволяет применять их в случае обнаружения и закрепления любой информации, во-вторых, их принудительным характером. Иные способы собирания доказательств второстепенны и принуждением не обеспечены.

В настоящее время УПК РФ предусматривает 14 следственных действий (ст. 176–207):

1. Осмотр.
2. Освидетельствование.
3. Следственный эксперимент.
4. Обыск.
5. Выемка.
6. Наложение ареста на почтово-телеграфные отправления.
7. Контроль и запись переговоров.
8. Получение информации о соединении абонентов.
9. Допрос.

10. Очная ставка.
11. Опознание.
12. Проверка показаний на месте.
13. Производство экспертизы.
14. Получение образцов для сравнительного исследования.

Перечисленные следственные действия образуют **систему.** В ней каждый вид самостоятелен и применяется по своему назначению, а в совокупности они охватывают все разнообразие ситуаций обнаружения информации по уголовному делу, что позволяет получить доказательства из любого источника. Следственные действия можно классифицировать по различным основаниям.

1. Производимые по судебному разрешению и производимые следователем, дознавателем самостоятельно. Ряд следственных действий затрагивает конституционные права и свободы личности и потому для их проведения требуется разрешение суда. Согласно ч. 2 ст. 29 УПК РФ к ним относятся: 1) осмотр жилища при отсутствии согласия проживающих лиц; 2) обыск и выемка в жилище, личный обыск и другие их виды; 3) наложение ареста на почтово-телеграфные отправления; 4) контроль и запись переговоров; 5) получение информации о соединениях абонентов; 6) эксгумация трупа при несогласии родственников.

Все иные следственные действия производятся следователем, дознавателем самостоятельно, без обращения в суд.

2. Оформляемые двумя процессуальными документами: решением и протоколом и оформляемые одним документом – протоколом. К первой группе относятся: освидетельствование, обыск, выемка, наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, контроль и запись переговоров, получение информации о соединениях абонентов, экспертиза, получение образцов для сравнительного исследования, а также эксгумация трупа и осмотр жилища при несогласии жильцов. В этих случаях, прежде чем приступить к самому следственному действию, необходимо получить судебное разрешение либо вынести постановление следователя, дознавателя о производстве соответствующего действия. Сам же его ход и результаты оформляются протоколом (исключение – заключение эксперта).

Вторая группа следственных действий закрепляется лишь протоколом. Это: осмотр, следственный эксперимент, допрос, очная ставка, опознание, проверка показаний на месте.

3. Проводимые с обязательным участием понятых и проводимые без обязательного их участия. Согласно ч. 1 ст. 170 УПК РФ с участием понятых производятся: обыск, выемка (но только один ее вид – изъятие электронных носителей информации) и опознание. Другие следственные действия могут проводиться как с понятыми, так и без них.

Доказательственное значение следственных действий

Назначение следственных действий в том, что с их помощью в деле появляются доказательства. Большинство доказательств, названных в ч. 2 ст. 74 УПК РФ, есть результат следственных действий. Показания лиц получают пу-

тем допроса, заключение эксперта – проведением экспертизы, вещественные доказательства обнаруживаются и изымаются, чаще всего, обыском, выемкой и иными следственными действиями. Кроме того, сами протоколы следственных действий признаются доказательствами по уголовному делу.

Из этого ряда выпадают заключение специалиста и иные документы. Первое получают вне следственного действия, чаще всего адвокаты путем запроса, а иные документы лишь приобщаются к делу без какого-либо процессуального оформления. Сказанное еще раз подтверждает ведущую роль следственных действий в собирании доказательств.

§ 2. Общие правила производства следственных действий

Поскольку следственных действий множество и все они имеют схожие черты, то перед регламентацией порядка проведения того или иного следственного действия закон определяет общие правила их производства. В УПК РФ есть статья 164 под таким названием. Однако в ней даны не все положения, объединяющие следственные действия. Поэтому эти общие правила необходимо рассматривать шире. К ним относятся следующие положения.

1. Правомерность проведения следственного действия только тем органом предварительного расследования, который принял дело к своему производству. Это требование вытекает из ст. 156 УПК РФ, а также норм, определяющих самостоятельность следователя, дознавателя в выборе направлений и средств предварительного расследования и личную ответственность за его законность и результаты (ст. 38, 41 УПК РФ). В некоторых случаях отдельные следственные действия по уголовному делу могут проводиться иными органами, но только по поручению следователя или дознавателя (п. 4 ч. 2 ст. 38, п. 1.1. ч. 3 ст. 41 УПК РФ).

2. Допустимость производства следственных действий лишь после возбуждения уголовного дела. Принудительный характер следственных действий ведет к ограничению прав и свобод личности, в связи с чем проводить следственные действия дозволено со второй стадии уголовного процесса. В первой стадии – возбуждения уголовного дела, в настоящее время возможно производство лишь нескольких действий: осмотра, освидетельствования, экспертизы и получения образцов для сравнительного исследования.

3. Соблюдение конституционных прав, свобод и законных интересов личности. Данное требование, основанное на принципиальных положениях уголовного судопроизводства, прямо закреплено в ст. 164 Кодекса, а также в ряде норм, непосредственно регламентирующих следственные действия, например, следственный эксперимент (ст. 181 УПК РФ). Особо подчеркивается, что при проведении следственных действий запрещено применение насилия, угроз, унижения чести и достоинства личности, создание опасности для жизни и здоровья участвующих лиц.

4. Недопустимость производства следственных действий в ночное время. Это правило по сути детализирует предыдущее, т. к. им обеспечиваются права человека. Согласно п. 21 ст. 5 УПК РФ ночное время охватывает пе-

риод с 22 до 6 часов по местному времени. Но в ситуациях, не терпящих отлагательства, следственное действие может быть проведено и в ночное время (ч. 3 ст. 164 УПК РФ).

5. Обеспечение права участников следственных действий на адвоката. Ст. 48 Конституции РФ гарантирует каждому право на получение квалифицированной юридической помощи. При производстве следственных действий это право может быть реализовано не только уголовно преследуемым лицом, но и потерпевшим, а также иными лицами. Чаще всего – это свидетель. Как отмечалось, в настоящее время право свидетеля на адвоката закреплено в УПК РФ применительно лишь к четырем следственным действиям: допросу, очной ставке, обыску и выемке. Между тем и во всех иных следственных действиях, где участвует свидетель, право на адвоката за ним сохраняется. Данное право могут реализовать и другие участники следственных действий, например, специалист, переводчик.

6. Разъяснение участникам следственного действия порядка его производства, а также их прав, обязанностей и ответственности. Большинство лиц, участвующих в следственных действиях, не имеют о них достаточного представления. Поэтому очень важно ввести каждого в «курс дела». В соответствии с ч. 5 ст. 164 УПК РФ следователь, дознаватель обязан в начале следственного действия разъяснить всем суть происходящего, права, обязанности и ответственность каждого участника, что при необходимости подтверждается их отдельными подписями.

7. Обязательность ведения протокола следственного действия. Процессуальной формой закрепления факта проведения, хода и результатов следственного действия является протокол (ст. 166 УПК РФ). Он составляется самим следователем непосредственно при проведении следственного действия или сразу после его окончания. В протоколе отражается все значимое, что было установлено в ходе следственного действия. По окончании действия протокол зачитывается. Участники вправе внести в него замечания, дополнения, заявления.

Важное значение имеет вопрос о вручении участнику следственного действия копии протокола. Общего правила о том, что любое лицо, интересы которого затрагивает данное следственное действие, вправе получить копию протокола, УПК РФ не содержит. Об этом говорится в статьях, регламентирующих лишь такие следственные действия, как обыск (ч. 15 ст. 182 УПК РФ) и выемка (ст. 183 УПК РФ). Между тем вещи и ценности могут быть изъяты у лица при осмотре, проверке показаний на месте и других следственных действиях. Неполучение лицом копии протокола в этих случаях лишает его возможности в дальнейшем доказать факт изъятия. Но и в тех случаях, когда вещи у лица не изымались, факт проведения следственного действия может иметь правовые последствия, требующие наличия копии протокола, например, для судебного обжалования проведенного действия. Поэтому в случае изъятия вещей, а также по требованию лица, в отношении которого проводилось следственное действие, ему надлежит предоставить возможность получить копию

протокола данного действия путем вручения копии либо ее снятия с помощью своих технических средств.

8. Удостоверение факта отказа от подписания или невозможности подписания протокола следственного действия. Это правило закреплено в ст. 167 УПК РФ. В ней предусмотрены две ситуации: а) участник следственного действия отказывается подписать протокол; б) участник следственного действия физически не в состоянии подписать протокол (болен, ранен и т. д.). В первом случае следователь в протоколе делает отметку об отказе от подписи, что удостоверяется подписями следователя и всех иных участвующих лиц. Во втором случае факт невозможности подписания удостоверяют понятые и иные участвующие лица.

9. Применение в следственных действиях технических средств. Одна письменно-протокольная форма не может обеспечить точность и полноту закрепления сведений, полученных в ходе следственных действий. Применение фото-, видео-, аудиозаписи и др. технических средств значительно повышает информативность следственных действий. Технические средства могут использоваться и для обнаружения и изъятия следов преступления (ч. 6 ст. 164 УПК РФ). В протоколе соответствующего действия указываются необходимые данные применяемых технических средств и полученные с их помощью результаты (ч. 5 ст. 166 УПК РФ). Все носители такой информации: кассеты, диски, пленки записи, планы, схемы, слепки и т. д. прилагаются к протоколу проведенного следственного действия (ч. 8 ст. 166 УПК РФ).

В декабре 2021 года в УПК РФ появилась новая статья – 189.1, которая предполагает возможность применения видео-конференц-связи при производстве допроса, очной ставки, опознания.

10. Обеспечение безопасности потерпевшего, свидетеля и других участников следственных действий. Полное отражение в протоколах следственных действий данных о личности, например, свидетеля, изобличающего обвиняемого, может способствовать угрозам, мести и др. незаконным действиям к самому свидетелю и его близким. Для обеспечения безопасности такого участника уголовного дела следователь вправе не приводить в протоколе следственного действия данные о его личности. Для этого, в соответствии с ч.9 ст. 166 УПК РФ, выносится специальное постановление о сохранении в тайне данных участника дела. Постановление хранится в опечатанном конверте, приобщенном к уголовному делу.

§ 3. Понятие и характеристика отдельных следственных действий

1. Осмотр

Осмотр – ***это следственное действие, состоящее в непосредственном обозрении следователем, дознавателем и иными участвующими лицами места происшествия, помещений, предметов и иных объектов с целью обнаружения следов преступления и других сведений, имеющих значение по делу (ст. 176–178, 180 УПК РФ).*** Суть осмотра в чувственном восприятии исследуемого объекта, т. е. изучения его посредством зрения, слуха и т. д.

По объектам в УПК РФ выделяются следующие виды осмотра: а) места происшествия, местности, помещений, предметов, документов (ч. 1 ст. 176); б) трупа (ст. 178); в) почтово-телеграфных отправлений (ч. 5 ст. 185); г) фонограммы переговоров (ч. 7 ст. 186); д) документов, содержащих информацию о соединениях абонентов (ч. 5 ст. 186.1). На практике также осматриваются животные, птицы и другие живые существа. Живой человек не является объектом осмотра. Для этого существует другое следственное действие – освидетельствование.

Участники осмотра

1. Главный субъект осмотра – следователь, дознаватель. Он организует осмотр, обеспечивает порядок его проведения и закрепления.

2. Возможно участие понятых, за исключением случаев, предусмотренных ч. 3 ст. 170 УПК РФ.

3. При осмотре жилища или иного частного владения необходимо участие собственника или совершеннолетнего члена его семьи. При осмотре помещений организации должен присутствовать ее представитель (ч. 5, 6 ст. 177 УПК РФ). Если при осмотре чьих-либо помещений никого нет, то желательно участие представителя местной администрации, жилищно-коммунальной организации и т. п.

4. При осмотре может присутствовать адвокат того лица, у которого проводится это следственное действие (ст. 48 Конституции РФ).

5. При необходимости следователь привлекает к осмотру специалиста. При осмотре трупа обязательно участие специалиста-медика (ч. 1 ст. 178 УПК РФ).

6. Возможно участие потерпевшего, уголовно преследуемого лица, свидетеля, а также переводчика, защитника, представителя.

7. Следователь вправе привлечь оперативных работников и иных сотрудников органов дознания (ч. 7 ст. 164 УПК РФ).

Порядок осмотра

1. Для осмотра, как правило, не требуется предварительного вынесения постановления об этом. Лишь в двух случаях: при осмотре жилища вопреки желанию проживающих в нем лиц и эксгумации трупа принимается процессуальное решение следователем и судом.

2. Все важное, что обнаруживается при осмотре, фиксируется, т. е. акцентируется внимание всех присутствующих на найденный объект и в протоколе указывается, что и где обнаружено. Только после этого объект непосредственно осматривается и изымается с места обнаружения. Особое значение при осмотре имеет сохранность в дальнейшем самого изъятого предмета и возможных на нем следов. Изъятый объект подлежит упаковке и опечатыванию в двух случаях: а) если он позже будет подвергнут повторному, более тщательному осмотру (в кабинете следователя или другом месте); б) если предмет будет представлен на экспертное исследование.

3. На всем протяжении осмотра либо сразу после его проведения составляется протокол, а при необходимости применяются и технические средства фиксации (фото, видео и др.). По окончании осмотра протокол зачитывается

вслух и подписывается всеми участвующими лицами. Если при осмотре были изъяты вещи, ценности, то владельцу необходимо вручить копию протокола.

Осмотр трупа

Ст. 178 УПК РФ отдельно посвящена осмотру трупа. В ней речь идет о двух видах осмотра трупа: а) обычном осмотре; б) осмотре с эксгумацией, т. е. с извлечением трупа из места захоронения.

Первый вид осмотра чаще всего производится в ходе осмотра места происшествия, т. е. на месте совершения преступления или месте его обнаружения. Иногда тело перемещается с места происшествия, например, потерпевший скончался в больнице, и тогда труп осматривается вне места происшествия с составлением отдельного протокола осмотра трупа. Эксгумация представляет собой более сложное следственное действие, связанное с рядом этических, процессуальных и организационных моментов. Эксгумация допустима только после возбуждения уголовного дела. Необходимо вынесение постановления об этом и получение согласия родственников покойного. Если они возражают, то требуется судебное разрешение.

2. Освидетельствование

Освидетельствование – *это следственное действие, состоящие в осмотре тела живого человека с целью обнаружения следов преступления, особых примет, телесных повреждений и других обстоятельств, имеющих значение для дела (ст. 179–180 УПК РФ).*

1. Освидетельствование – разновидность осмотра и поэтому к нему применимы все правила этого действия. Но поскольку объектом осмотра выступает живой человек, личность, права и свободы которого существенно ограничиваются, то освидетельствование выделено отдельным следственным действием с дополнительными условиями и требованиями.

2. Согласно ч. 1 ст. 179 УПК РФ освидетельствованию может подвергаться: а) подозреваемый, обвиняемый, т. е. уголовно преследуемое лицо; б) потерпевший; в) свидетель при его согласии, за исключением, когда освидетельствование необходимо для оценки достоверности его показаний.

Отсюда следует, что свидетель вправе отказаться от освидетельствования, тогда как потерпевший обязан выполнить это действия (ч. 5 ст. 42 УПК РФ). Сложнее с освидетельствованием подозреваемого обвиняемого. Хотя в ч. 2 ст. 179 УПК РФ указано, что постановление следователя о производстве освидетельствования обязательно для освидетельствуемого, эта норма об носит психологический характер и может применяться лишь как средство убеждения. Во-первых, потому, что согласно ст. 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против себя и близких. Кроме того, закон запрещает применение насилия в уголовном судопроизводстве (ст. 9 УПК РФ). Поэтому в принудительном порядке освидетельствование производиться не должно.

3. В соответствии с ч. 1 ст. 179 УПК РФ освидетельствование возможно в стадии возбуждения уголовного дела. Системный анализ норм УПК РФ позволяет считать это положение ошибочным по следующим основаниям. В данной

статье указано, что освидетельствование может производиться в отношении уголовно преследуемого лица, потерпевшего и свидетеля. Известно, что все эти участники уголовного судопроизводства становятся таковыми лишь после возбуждения уголовного дела, т. е. в стадии предварительного расследования. Кроме того в стадии возбуждения уголовного дела меры процессуального принуждения недопустимы. Поэтому освидетельствование в первой стадии уголовного процесса невозможно, если лицо не согласно с его проведением.

4. Целью освидетельствования является обнаружение на теле человека: а) особых примет; б) следов преступления; в) телесных повреждений; г) состояния опьянения.

Первые три обстоятельства действительно могут устанавливаться посредством освидетельствования, тогда как четвертое – маловероятно. Надо учитывать, что от момента совершения преступления и до возбуждения уголовного дела и принятия следователем решения об освидетельствовании проходит, как правило, несколько суток и потому состояние опьянения, например, подозреваемого в момент задержания, путем следственного действия зафиксировать не удастся. Для этого есть более оперативные способы, в частности, так называемое медицинское освидетельствование, административное освидетельствование работниками ГАИ и др.

5. В законе оговорено, что освидетельствование проводится в том случае, если не требуется экспертиза. Здесь имеются в виду телесные повреждения, которые могут быть предметом двух следственных действий: освидетельствования и экспертизы. Их разграничение состоит в том, что освидетельствованием лишь фиксируется наличие телесных повреждений, т. е. устанавливается их присутствие на теле человека в данное время и описывается их внешний вид. Экспертиза же дает ответы на более глубинные вопросы: какова давность повреждений, их тяжесть и т. д. Другими словами, освидетельствование закрепляет то, что видно на теле человека, а экспертиза – то, что скрыто за этими следами. Поэтому одно следственное действие не исключает другого.

6. Хотя речь идет о теле человека, объектом освидетельствования может быть и находящаяся на нем одежда. Это возможно в двух случаях: а) следы одновременно находятся и на теле и на одежде лица, например, разрез от ножа, совпадающий с раной; б) следы есть только на одежде, а на теле их нет. В обоих случаях необходимо освидетельствование, после которого одежда может быть изъята выемкой и приобщена к делу вещественным доказательством.

7. УПК не предусматривает обязательного участия понятых при освидетельствовании. Однако в большинстве случаев участие понятых целесообразно.

При освидетельствовании часто в качестве специалиста привлекается врач, особенно когда это связано с обнаружением телесных повреждений. Кроме того, в ч. 4 ст. 179 УПК РФ говорится о производстве освидетельствования врачом в отсутствие следователя, если производится обнажение освидетельствуемого другого пола. Это не соответствует природе следственного действия, производимого от начала до конца самим органом расследования. Кроме того,

вся процедура действия должна отражаться в протоколе, который составляет сам следователь. Поэтому при обнажении лица освидетельствование правильнее проводить не врачом, а следователем, дознавателем с участием врача. В таком случае следователь либо работник органа дознания, проводящий данное действие по его поручению, должен быть того же пола, что и освидетельствуемый, а действия интимного характера следует проводить врачом наедине с освидетельствуемым.

3. Следственный эксперимент

Это следственное действие, состоящее в проведении опытов с целью воспроизведения обстоятельств, имеющих значение для дела (ст. 181 УПК РФ). Необходимость в проведении следственного эксперимента возникает тогда, когда обстоятельства, имеющие значение для дела, могут быть проверены путем их моделирования посредством проведения опытных действий.

По целям выделяют следующие виды эксперимента.

1. Проверка способности лица воспринять что-либо с помощью органов чувств: увидеть, услышать, определить по запаху и т. д.

2. Проверка способности лица совершить определенные действия: преодолеть преграду, пробежать расстояние, проникнуть в помещение и т. д.

3. Проверка механизма образования следов, например, от конкретного орудия преступления.

4. Проверка возможности наступления события, явления, например, изготовление взрывчатого вещества, яда, фальшивых денег и т. п.

Обязательное условие эксперимента – максимальное приближение к реальности, к тому, что было в действительности, т. е. соблюдение «чистоты эксперимента». В ст. 181 УПК РФ указано еще одно условие следственного эксперимента – его проведение не должно создавать опасности для жизни и здоровья участвующих лиц. Опыты, как правило, проводит то лицо, действие которого экспериментально проверяются. Например, если сам обвиняемый продемонстрирует свою способность в одиночку перетащить через забор 200 килограммовый сейф, то результат эксперимента будет бесспорным и убедительным. В тех случаях, когда само лицо в эксперименте не участвует, опытные действия исполняются другим человеком со схожими физическими данными. Однако этот вариант снижает доказательственное значение проведенного следственного действия.

При производстве эксперимента желательно участие понятых. Иногда их приходится располагать в нескольких местах, например, в одном помещении происходит разговор, а в другом устанавливается его слышимость.

Весь ход и результаты следственного эксперимента закрепляются в протоколе и, как правило, техническими средствами фиксации информации.

4. Обыск

Обыск – ***это следственное действие, состоящее в поиске и изъятии у лица или в принадлежащем кому-либо помещении и территории предметов и документов, имеющих значение для дела, а также разыскиваемых лиц и трупов (ст. 182, 184 УПК РФ).***

Обыск – одно из наиболее «жестких» следственных действий, т. к. им ограничивается конституционное право человека на неприкосновенность личности и жилища. Это действие всегда направлено против конкретного лица, его собственности, владения. Если помещение, участок местности никому не принадлежит, то поиск доказательств будет осуществляться путем осмотра, а не обыска.

Основанием обыска закон называет наличие достаточных данных полагать, что у какого-то лица или в каком-либо месте могут находиться предметы, имеющие значение для дела (ч. 1 ст. 182 УПК РФ). Другими словами, это – обоснованное предположение следователя, дознавателя. Такой вывод может вытекать как из собранных по делу доказательств, так и из оперативно-розыскной информации и даже из логики расследования данного преступления. Например, если задержан наркоторговец, то немедленный обыск в его квартире вполне оправдан (но только после возбуждения уголовного дела).

По форме принятия решения выделяются следующие виды обыска.

1. Проводимые по судебному решению. В этом порядке производится обыск в жилище (п. 10 ст. 5, ч. 5 ст. 29, ч. 3 ст. 182 УПК РФ), а также личный обыск с некоторыми исключениями (ст. 184 УПК РФ).

2. Проводимые, минуя судебное решение, по постановлению следователя, с последующим рассмотрением судом законности произведенного обыска. В случаях, не терпящих отлагательств, следователь вправе провести обыск в жилище и личный обыск без предварительного судебного разрешения с последующей оценкой судом законности этого действия (ч. 5 ст. 165 УПК РФ).

3. Проводимые лишь по постановлению следователя, дознавателя. Во всех случаях, когда объектом обыска является не жилище и не человек, обыск производится по решению самого следователя, дознавателя, т. е. без согласования или получения разрешения кого-либо. В данном порядке обыску подвергаются помещения, не являющиеся жилищами. Это, чаще всего, помещения юридических лиц.

В советское время следователь производил любой обыск с санкции прокурора (ст. 168 УПК РСФСР). Теперь над следователем, дознавателем в указанной ситуации никакого контроля нет, что, думается, не отвечает современному уровню обеспечения прав и свобод человека.

Участники обыска

1. Следователь, как правило, проводит обыск не один, а привлекает для этого оперативных работников. Нередко самого следователя при обыске нет. По его поручению это действие осуществляют сотрудники оперативных служб.

2. При обыске в помещениях должен быть их владелец, собственник, либо совершеннолетний член семьи, которому предъявляется решение о производстве этого действия и в присутствии которого оно проводится.

3. Участие понятых при обыске обязательно (исключение – ч. 3 ст. 170 УПК РФ).

4. Особо важное значение имеет реализация лицом, подвергаемом обыску, конституционного права на адвоката. В ч. 11 ст. 182 УПК РФ указано: «при производстве обыска вправе присутствовать защитник, а также адвокат того лица, в помещении которого производится обыск». Такая формулировка не в полной мере обеспечивает данное конституционное положение, поскольку дает следователю возможность исключить присутствие адвоката при обыске. Точнее была бы норма об обеспечении следователем участия при обыске адвоката (дежурного или по соглашению) в случае, если обыскиваемое лицо на этом настаивает.

5. При производстве обыска возможно участие специалиста, переводчика, законного представителя.

Порядок обыска

1. По прибытии на место проведения обыска следователь собирает всех участников и разъясняет им суть производимого действия, а также права и обязанности участвующих лиц.

2. Лицу под роспись предъявляется решение о производстве обыска – постановление следователя или судьи. Затем предлагается добровольно выдать предметы и документы, имеющие значение для дела. Если они выданы и для следователя достаточны, то обыск как таковой может не производиться.

3. Проведение поисковых действий осуществляется на «глазах» всех присутствующих лиц. Открываются и проверяются все помещения, при отказе открыть помещение оно может быть вскрыто. Предметы, подлежащие изъятию, фиксируются на месте обнаружения, осматриваются, при необходимости упаковываются и опечатываются.

4. По окончании обыска зачитывается протокол, в него вносятся дополнения, замечания и заявления участников. Копия протокола вручается самому обыскиваемому лицу, либо совершеннолетнему члену семьи или представителю организации.

Особенности личного обыска

Это разновидность обыска, в котором объектом выступает живой человек (его тело и одежда), а также находящиеся при нем вещи: сумка, портфель и т. п. Личному обыску может подвергаться только уголовно преследуемое лицо – подозреваемый или обвиняемый. В УПК РФ данному виду обыска посвящена отдельная статья (184).

В соответствии с п. 6 ч. 2 ст. 29 УПК РФ личный обыск производится по судебному разрешению. На практике такой порядок личного обыска встречается редко, поскольку для «поимки с поличным» подозреваемого, обвиняемого нужны оперативные (быстрые) действия, а долговременная процедура получения судебного разрешения это исключает. Поэтому в подобных случаях органы расследования используют особый порядок обыска в случае его безотлагательности (ч. 5 ст. 165 УПК РФ), т. е. проводят личный обыск на основании постановления самого следователя или дознавателя с последующей судебной оценкой произведенного действия.

В ч. 2 ст. 184 УПК РФ названы три случая проведения личного обыска без вынесения решения об этом: а) при задержании подозреваемого; б) при заключении уголовно преследуемого лица под стражу; в) при нахождении лица в помещении, в котором производится обыск.

Последняя ситуация достаточно простая. Решение о производстве обыска (судьи и следователя) охватывает не только собственно помещение, но и всех находящихся в нем лиц. Поэтому нет необходимости выносить дополнительное решение, если возникают основания для обыска любого лица, оказавшегося в помещении в момент обыска.

Обыск лица при задержании не означает осмотра тела и одежды задержанного на месте преступления или непосредственно после его совершения. Как отмечалось, уголовно-процессуальное законодательство физический захват, поимку лица по подозрению в совершении преступления (задержание «на улице») не регламентирует. Личный обыск подозреваемого по смыслу ст. 93, 184 УПК РФ производится после оформления юридического (процессуального) задержания, т. е. после составления протокола задержания в порядке ст. 91, 92 УПК РФ. Происходит такой обыск, чаще всего, перед помещением лица в изолятор временного содержания. Аналогично осуществляется личный обыск при заключении подозреваемого или обвиняемого под стражу. На основании постановления судьи об избрании этой меры пресечения лицо перед доставлением его в следственный изолятор подвергается обыску.

5. Выемка

Выемка – ***это следственное действие, состоящее в изъятии определенных предметов и документов, имеющих значение для уголовного дела, если точно известно, у кого и где они находятся (ст. 183 УПК РФ).***

По своему характеру выемка близка к обыску. В отличие от обыска ***при выемке нет поиска искомых объектов.*** Следователю точно известно, что, у кого и где находится. Задача – прийти к лицу и принудительно изъять у него предмет или документ. В УПК РФ упоминаются следующие виды выемки, производимые по судебному решению: 1) в жилище; 2) в ломбарде; 3) предметов и документов, содержащих государственную или иную охраняемую законом тайну, а также содержащих информацию о вкладах и счетах граждан в банках; 4) почтово-телеграфных отправлений.

Во всех иных случаях выемка проводится на основании постановления следователя, дознавателя без обращения в суд.

Согласно ч. 2 ст. 183 УПК РФ выемка производится в порядке ст. 182 УПК РФ, т. е. по тем же правилам, что и обыск, за исключением, разумеется, поисковых действий. Например, при выемке может присутствовать адвокат. На практике нередко выемка результатов не дает, поскольку в определенном месте известной вещи не оказывается. В таком случае, при наличии достаточных оснований, следователь вправе провести обыск в порядке ч. 5 ст. 165 УПК РФ. Но для этого вначале необходимо закончить выемку (составить протокол), затем на месте вынести постановление о безотлагательном производстве обыска и только после этого приступать к нему.

6. Наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотр и выемка

Это следственное действие, состоящее в задержании любых почтово-телеграфных отправлений, исходящих или направляемых конкретному лицу или по конкретному адресу, их осмотре и при необходимости изъятии (ст. 185 УПК РФ).

К почтово-телеграфным отправлениям относятся все их виды: письма, телеграммы, бандероли, посылки и т. д. Следует подчеркнуть, что в данном случае речь идет только *об объектах, находящихся в ведении министерства связи или, коротко, почты.* Если письмо, посылка не поступила на почту или уже получена адресатом, то изъять предмет можно обычным обыском или выемкой. Иные формы корреспонденции, например, электронные письма, рассматриваемым следственным действием не охватываются.

В этом сложном действии надо выделять ***три элемента: а) арест; б) осмотр; в) выемку почтово-телеграфных отправлений.*** Арест есть решение следователя, удовлетворенное судом, о задержании в почтовом отделении тех или иных отправлений, интересующих органы предварительного расследования. Постановление судьи об аресте почтово-телеграфных отправлений передается руководителю учреждения связи, которому поручается задерживать поступившую корреспонденцию и немедленно уведомить об этом следователя.

По получении сообщения, следователь прибывает в учреждение связи, производит вскрытие отправления и его осмотр. Если из тактических соображений корреспонденцию следует направить дальше адресату, то осмотром все заканчивается. Корреспонденция вновь упаковывается, опечатывается и направляется по адресу. Если же обнаруженные объекты необходимы для дела, то отправление изымается выемкой. В первом случае составляется протокол осмотра, а во втором – протокол осмотра и выемки. Постановление о выемке следователь не выносит, т. к. судебное разрешение охватывает все три действия: арест, осмотр и выемку.

7. Контроль и запись переговоров

Это следственное действие, состоящее в получении следователем судебного разрешения на прослушивание и запись телефонных и иных переговоров, а также в осмотре фонограммы переговоров и ее приобщении к делу в качестве вещественного доказательства (ст. 186 УПК РФ). Назначение данного следственного действия: а) собирание доказательств для изобличения лица в совершенном преступлении; б) защита потерпевшего, свидетеля и др. от угрозы насилия со стороны уголовно преследуемых и иных лиц.

Основания и условия контроля и записи переговоров

1. У следователя имеются данные (доказательства и оперативная информация) о том, что в переговорах подозреваемого, обвиняемого и иных лиц могут содержаться сведения, имеющие значение для дела.

2. Органы расследования располагают сведениями о том, что потерпевшему, свидетелю и их близким угрожают насилием и другими противоправными действиями.

3. Это следственное действие не допускается по делам небольшой тяжести, а дозволяется по делам о преступлениях средней тяжести, тяжким и особо тяжким.

4. Если контроль и запись переговоров проводятся для защиты потерпевших и свидетелей, то необходимо их письменное заявление, а при отсутствии такого заявления требуется судебное решение.

Порядок контроля и записи переговоров

1. Следователь со своим ходатайством обращается в суд и получает разрешение на производство этого действия.

2. Постановление о контроле и записи переговоров направляется для исполнения в соответствующее техническое подразделение органов МВД, ФСБ. Сам процесс контроля и записи переговоров следователь не осуществляет и при этом не присутствует. Все эти действия производят работники технических подразделений оперативных органов.

3. При фиксации переговоров, имеющих значение для дела, фонограмма с их записью в опечатанном виде с официальным сопроводительным письмом направляется следователю.

4. Следователь с участием понятых, лиц, чьи разговоры записаны (при необходимости), а также специалиста прослушивает фонограмму и составляет протокол, в котором закрепляется та часть разговоров, которая относится к делу.

5. Фонограмма приобщается к делу в качестве вещественного доказательства и хранится в опечатанном виде при деле.

Следуем учитывать, что на ряду с контролем и записью переговоров как следственным действием, прослушивание телефонных переговоров может производиться как оперативно-розыскное мероприятие по Закону об ОРД. Основание, порядок и доказательственное значение такого прослушивания отличаются от контроля и записи переговоров как следственного действия.

8. Получение информации о соединениях между абонентами

Это следственное действие, состоящее в получении по судебному разрешению из организации, оказывающей услуги связи, зафиксированной на материальном носителе информации об имеющих значение для дела соединениях абонентов, осмотре представленных материалов и их приобщении к делу в качестве вещественных доказательств (п. 24.1 ст. 5 УПК РФ).

Современное техническое оснащение организаций, осуществляющих услуги связи посредством как мобильных, так и стационарных телефонов, позволяет фиксировать и сохранять сведения о произведенных контактах абонентов. До недавнего времени такую информацию в виде «детализации соединений» органы предварительного расследования получали из соответствующих орга-

низаций путем простого запроса – требования. Однако эта информация относится к сфере охраняемой законом тайны телефонных и иных переговоров (ст. 23 Конституции РФ, ст. 13 УПК РФ). Поэтому в 2010 году в УПК РФ появилось самостоятельное следственное действие под названием «получение информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами» (ст. 186.1).

Производство этого следственного действия, в первую очередь, связано с судебным разрешением (п. 12 ч. 2 ст. 29 УПК РФ). Копия постановления судьи направляется следователем руководителю организации, оказывающей услуги связи, для исполнения. Организация в письменной или иной форме излагает сведения о соединениях указанных следователем номеров телефонов за определенный период и в опечатанном виде с сопроводительным письмом направляет информацию органу расследования.

Следователь с участием специалиста (при необходимости) производит осмотр представленных документов, о чем составляется протокол. В нем выделяется и указывается та часть информации, которая, по мнению следователя, имеет отношение к делу: дата, время, номера абонентов, продолжительность соединений и др. После этого представленные документы о соединениях абонентов в полном объеме постановлением следователя признаются вещественными доказательствами и приобщаются к уголовному делу. Эти материалы в опечатанном виде хранятся при уголовном деле до его окончательного разрешения.

9. Допрос

Допрос – ***это следственное действие, состоящее в получении следователем, дознавателем показаний (устных сведений) от подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля и иных участников дела об известных им обстоятельствах уголовного дела (ст. 187–191 УПК РФ).***

В ч. 2 ст. 74 УПК РФ названы шесть участников уголовного процесса, дающих показания: подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, свидетель, эксперт и специалист, и далее в ст. 76–80 Кодекса даны определения их показаний. Но наряду с указанными субъектами в УПК РФ упоминаются показания еще трех участников: гражданского истца, гражданского ответчика и законного представителя (ст. 44, 54, 428).

Обратившись к нормативному закреплению допроса как следственного действия в стадии предварительного расследования, мы обнаружим регламентацию допроса подозреваемого (ч. 4 ст. 92 УПК РФ), обвиняемого (ст. 173,174 УПК РФ), потерпевшего, свидетеля (ст. 188-191 УПК РФ), эксперта (ст. 205 УПК РФ). Отдельных норм, регулирующих допрос специалиста, гражданского истца, гражданского ответчика и законного представителя УПК РФ не содержит. На практике эти участники допрашиваются по правилам допроса свидетеля и потерпевшего. В процессуальном режиме допроса следует выделять: а) общие правила допроса; б) порядок вызова на допрос; в) порядок проведения допроса; г) особенности допроса того или иного участника дела.

Общие правила допроса

Такое именование имеет ст. 189 УПК РФ. Однако к общим правилам, содержащимся в этой статье, необходимо относить и другие положения.

1. Место допроса. Согласно ч. 1 ст. 187 УПК РФ допрос может производиться не только в кабинете следователя, но и по его усмотрению в ином месте нахождения лица: работы, проживания, отдыха, лечения и т. д.

2. Время допроса также регламентировано ст. 187 УПК РФ – непрерывно не более 4-х часов, а его общая продолжительность не должна превышать 8 часов в сутки.

3. Допрос, как правило, недопустим в ночное время. Запрещено применение насилия, угроз и др. незаконных мер (ч. 3,4 ст. 164 УПК РФ).

4. Допрашиваемому лицу, не владеющему русским языком, предоставляется переводчик.

5. Обеспечивается возможность участия адвоката допрашиваемого лица: защитника, представителя, а также адвоката свидетеля (ч. 5 ст. 189 УПК РФ).

6. Применяются технические средства: фото, видеозапись и др. (ч. 4 ст. 189 УПК РФ).

Порядок вызова на допрос

Основной формой вызова лица на допрос является письменная повестка, которая вручается вызываемому лично под расписку, а в случае отсутствия этого лица – совершеннолетнему члену его семьи, администрации по месту его работы и т. д. (ст. 188 УПК РФ). Повестка может быть направлена лицу с помощью средств связи, т. е. по почте, факсом, телеграммой, телефонограммой, а также СМС-сообщением. Лицо, не достигшее 16 лет, вызывается, как правило, через родителей либо иных лиц, отвечающих за его содержание и воспитание.

Обязанность лица явиться по вызову обеспечивается возможностью применения, в случае уклонения от явки, мер процессуального принуждения: привода, обязательства о явке, денежного взыскания, а также уголовной ответственностью свидетеля и потерпевшего по ст. 308 УК РФ.

Порядок проведения допроса

Прежде чем приступить к получению показаний, следователь собирает всех участников этого действия. Кроме самого следователя и допрашиваемого в допросе может участвовать ряд иных лиц: переводчик, адвокат, специалист, педагог, психолог, законный представитель, оперативный работники и даже понятые. Всем им разъясняется суть и порядок предстоящего действия, а затем права и обязанности каждого. Особое значение здесь имеет разъяснение положений ст. 51 Конституции РФ о праве не свидетельствовать против себя и близких, а также обязанность давать показания (для всех лиц, кроме подозреваемого, обвиняемого) по обстоятельствам, не охватываемым «правом на молчание».

Согласно ч. 2 ст. 199 УПК РФ тактику допроса определяет следователь. Это означает, что он сам выбирает последовательность и формулировку вопросов допрашиваемому. Но задавать наводящие вопросы, т. е. вопросы, содержащие

ответы, запрещено. Проявлением тактики является, в частности, выбор следователем одного из двух вариантов закрепления в протоколе вопросов и ответов. В первом случае допрашиваемый сразу подписывает свой ответ на каждый вопрос, во втором – излагаются все показания в целом, и протокол подписывается постранично по окончании допроса. Кроме следователя вопросы допрашиваемому может задавать адвокат. Но делать это он вправе лишь с разрешения следователя. Также надо иметь в виду, что в ходе допроса допрашиваемый может получать краткие консультации своего адвоката по любому возникшему вопросу (ч. 5 ст. 189, ч. 2 ст. 53 УПК РФ).

В ходе допроса следователь вправе предъявлять лицу вещественные доказательства, документы, воспроизводить протоколы иных следственных действий и т. д. и просить допрашиваемого дать по ним свои пояснения (ч. 3 ст. 190 УПК РФ).

По окончании допроса всем участникам дается возможность прочитать протокол, а также внести в него дополнения, замечания и заявления, удостоверив все это своими подписями.

Особенности допроса участников стадии предварительного расследования

В УПК РФ имеется ст. 191, посвященная особенностям допроса и других следственных действий, производимых с несовершеннолетним потерпевшим и свидетелем. Если несовершеннолетнему не исполнилось 16 лет, то при его допросе обязателен педагог или психолог. По усмотрению следователя педагог (психолог) может участвовать при допросе лица в возрасте от 16 до 18 лет. В этой статье предусмотрены сроки продолжительности производства следственных действий с несовершеннолетним. Так, допрос несовершеннолетнего, не достигшего 14 лет, не может продолжаться в общей сложности более 2 часов в день. Также при допросе несовершеннолетнего может участвовать его законный представитель.

Поскольку уголовная ответственность за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний наступает с 16 лет, то потерпевший и свидетель, не достигший этого возраста, перед дачей показаний не предупреждается об ответственности по ст. 307, 308 УК РФ. Такому лицу указывается на необходимость говорить правду.

Некоторые различия имеются в допросе свидетеля и потерпевшего. Если свидетель лишь обязан давать показания, то потерпевший не только обязан, но и вправе давать показания. Это означает, что потерпевший как участник, отстаивающий по делу свой правовой интерес, может излагать свои суждения и оценки, выдвигать версии, требовать изложения в протоколе того, что считает значимым для дела, ходатайствовать о дополнительном его допросе.

Принципиально иной характер имеет допрос подозреваемого и обвиняемого. Уголовно преследуемое лицо вправе вообще не давать показаний, либо отказаться от дачи части показаний без каких-либо правовых последствий для себя. Кроме того, при таком допросе всегда участвует адвокат-защитник, с которым допрашиваемый активно общается в ходе всего допроса. Поэтому

тактика и атмосфера допроса подозреваемого, обвиняемого заметно другая, чем при допросе иных лиц. Допрос несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) отличается от допроса взрослого лица (ст. 425 УПК РФ).

Допрос эксперта может быть только после получения его заключения в целях разъяснения возникших по заключению вопросов (ст. 205 УПК РФ). Специалист допрашивается как по инициативе следователя, так и по ходатайству адвоката, чаще защитника, реже представителя.

10. Очная ставка

Это следственное действие, состоящее в поочередном допросе в присутствии друг друга двух ранее допрошенных лиц, в показаниях которых имеются существенные противоречия (ст. 192 УПК РФ).

Очная ставка может быть проведена в том случае, если два ранее допрошенных лица дали разные показания об одних и тех же обстоятельствах дела, т. е. их показания противоречивы. Подобная ситуация не может возникнуть после допроса эксперта и специалиста и потому очная ставка с их участием исключена. Она возможна между подозреваемым, обвиняемым, потерпевшим и свидетелем в любом сочетании их участия.

Основанием очной ставки является существенность противоречий, т. е. наличие значительных расхождений в показаниях двух лиц об одних и тех же обстоятельствах дела. Степень существенности определяется следователем. **Цель** очной ставки состоит в устранении противоречий путем психологического воздействия показаний одного лица на позицию другого. Поэтому первым в очной ставке допрашивается тот, чьи показания, по мнению следователя, являются более достоверными.

Очная ставка нередко смешивается с таким следственным действием, как опознание лица. Различие между ними в том, что при опознании происходит узнавание, идентификация объекта, тогда как при очной ставке узнавание отсутствует, а происходит обмен информацией по поводу одних и тех же фактов.

Поскольку очная ставка есть разновидность допроса, то на нее распространяются все правила производства допроса. В начале очной ставки всем участникам разъясняется суть и порядок предстоящего действия, а также права и обязанности каждого. Затем следователь выясняет у лиц, между которыми производится очная ставка, знают ли они друг друга и в каких отношениях находятся. После этого дает показания первый участник очной ставки. По окончании этих показаний свою оценку и позицию излагает второй участник. Оба они могут задавать вопросы друг другу. По завершении очной ставки оформляется и зачитывается протокол, в котором каждое допрошенное лицо подписывает свою часть показаний.

11. Предъявление для опознания

Это следственное действие, состоящее в восприятии опознающим лицом ряда одинаковых объектов с целью выделения из них того объекта, который наблюдался ранее (ст. 193 УПК РФ). Суть предъявления для опознания заключается в том, что человеку, ранее наблюдавшему какой-либо объ-

ект в связи с преступлением, предлагается среди нескольких однородных объектов узнать тот, который ему знаком. Поэтому опознание – это установление тождества или различия двух объектов – воспринимавшегося в прошлом и наблюдаемого в настоящем.

Предпосылки предъявления для опознания. Во-первых, опознающий в ранее данных им показаниях в качестве потерпевшего, свидетеля, подозреваемого или обвиняемого указал неизвестное ему лицо, предмет, описал его внешние данные и заявил, что способен его опознать по тем или иным признакам и особенностям. Во-вторых, расследованием установлено лицо, предмет, схожий с тем, о котором сообщил опознающий, и этот объект предъявляется ему для опознания. Таким образом, доказательственное значение опознания определяется по протоколам двух следственных действий: допроса и предъявления для опознания.

Круг участвующих в этом следственном действии лиц достаточно широк. Обязательно участие понятых. Кроме следователя и опознающего могут быть: адвокат, переводчик, педагог, специалист, законный представитель, оперативный сотрудник и др.

Объектами опознания, согласно ч. 1 ст. 193 УПК РФ, являются: а) лицо (живой человек); б) лицо по фотографии; в) предмет (вещь, документ); г) труп. На практике также опознаются животные, птицы и другие существа.

Опознание лица

Этот вид опознания наиболее распространен. К опознаваемому подбираются не менее двух схожих лиц. Опознаваемый по своему выбору занимает место среди них. Затем в помещение приглашается опознающий. Если это свидетель или потерпевший, то он предупреждается об ответственности по ст. 307 УК РФ, после чего ему предлагается опознать лицо, о котором он дал показания. Если опознающий указал на одно из предъявленных лиц, то предлагается пояснить, по каким особенностям и приметам он опознал данное лицо.

По ходу опознания оформляется протокол, который по окончании оглашается и подписывается всеми участвующими лицами. Особо важное значение в нем имеют пояснения опознающим того, по каким особенностям и приметам он опознал лицо.

Если «открытое» опознание, при котором все участвующие лица видят друг друга, может создать опасность для опознающего и его близких, то следователь вправе провести предъявление для опознания в условиях, исключающих визуальное наблюдение опознающего опознаваемым (ч. 8 ст. 193 УПК РФ). При «закрытом» опознании опознающий хорошо видит лиц, предъявленных для опознания, тогда как последние его не видят.

Не всегда органы предварительного расследования располагают возможностью предъявить для опознания само лицо «вживую». В этом случае оно опознается по фотографии. Следователь подбирает фотографии не менее двух схожих лиц, наклеивает все фотографии на лист бумаги, нумерует и опечатывает их, а затем в присутствии понятых предъявляет фотографии опознающему. Подчеркнем, что при данном следственном действии для опознания предъ-

является только одно лицо или фотография. Например, если потерпевшему надо предъявить трех подозреваемых, то будет проведено три предъявления для опознания, причем статисты или фотографии иных участников каждый раз должны быть разными.

Труп предъявляется для опознания в единственном экземпляре.

Предметы опознаются также в ряду однородных в общем количестве не менее трех. Разнородные предметы могут предъявляться одновременно. Например, на столе в кабинете следователя могут находиться три мобильных телефона, трое часов, три кошелька и т. д. Все эти предметы можно предъявить для опознания в одном действии и оформить одним протоколом.

Закон запрещает проведение повторного опознания лицом одного и того же объекта (ч. 3 ст. 193 УПК РФ). Это недопустимо не только в процессуальном порядке, но и тогда, когда опознающий в ходе расследования уже узнал опознаваемого. Например, оперативные работники ранее показывали опознающему фотографию подозреваемого или опознающий случайно встретил его в здании отдела полиции. В таком случае факт узнавания должен быть отражен в протоколе допроса лица без последующего предъявления ему объекта для опознания.

12. Проверка показаний на месте

Это следственное действие, состоящее в воспроизведении ранее допрошенным лицом своих показаний на месте расследуемого события с указанием на его обстановку и конкретные обстоятельства, а также с демонстрацией определенных действий, имеющих значение для дела (ст. 194 УПК РФ).

Данным следственным действием проверяются показания подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего и свидетеля. Цель – путем сопоставления показаний, данных в кабинете следователя, и показаний, полученных на месте, установить новые обстоятельства, уточнить правильность и дополнить ранее изложенные показания.

Предпосылки проведения проверки показаний на месте: а) лицо допрошено и в своих показаниях максимально подробно изложило все известное по делу; б) этих показаний, по мнению следователя, недостаточно для получения от лица полной картины происшедшего; в) подозреваемый, обвиняемый согласен дать показания на месте (это их право), тогда как потерпевший и свидетель обязаны участвовать в данном следственном действии.

Порядок производства

Особо важное значение имеет подготовка проверки показаний на месте – сбор участников, обеспечение автотранспортом, охраной (если уголовно преследуемое лицо под стражей), фото, видеосъемкой и т. д. Всем участникам разъясняется суть, порядок предстоящего действия, а также права и обязанности каждого.

Сама проверка показаний начинается с прибытия на место, указанное допрошенным лицом. Ему предоставляется возможность самому, без подсказок и наводящих действий, обращать внимание всех присутствующих на обстоя-

тельства и детали, сопровождая это своими пояснениями. Следователь вправе задавать лицу уточняющие вопросы. Законность произведенных действий обеспечивается участием понятых, и, как правило, подробной видеосъемкой.

Если проверяются показания нескольких лиц, то с каждым из них проводится отдельное следственное действие. Весь ход и результаты проверки показаний на месте фиксируются в протоколе.

13. Производство судебной экспертизы

Это следственное действие, состоящее в принятии органом уголовного судопроизводства решения о привлечении сведущего лица (эксперта) с поручением провести исследование представленных объектов и дать письменный ответ (заключение эксперта) на поставленные вопросы (ст. 195–207 УПК РФ).

Производство экспертизы состоит из двух частей: а) назначения экспертизы; б) проведения самого экспертного исследования. Первую часть исполняет следователь, дознаватель, а вторую – эксперт. Поэтому, строго говоря, производство экспертизы как следственное действие охватывает не всю экспертизу, а лишь этап ее назначения.

Основанием проведения экспертизы является необходимость установления каких-либо обстоятельств при помощи специальных знаний в науке, технике, искусстве, ремесле. Решение о назначении экспертизы принимает следователь, дознаватель, однако в некоторых случаях ее производство обязательно (ст. 196 УПК РФ).

Экспертизу и заключение эксперта не следует смешивать с привлечением специалиста и заключением специалиста. Экспертизу вправе назначить только органы уголовного судопроизводства: следствие, дознание, суд. Специалиста могут привлечь как органы уголовного процесса, так и иные лица, в частности, адвокат-защитник и адвокат-представитель.

Доказательственное значение заключений эксперта и специалиста разные. Если заключение эксперта является полноценным доказательством, то заключение специалиста таковым на практике не признается по причине отсутствия уголовной ответственности специалиста за дачу заведомо ложного заключения (ст. 307 УК РФ).

Необходимо различать экспертизу по месту ее проведения: а) в экспертном учреждении; б) вне экспертного учреждения (ст. 199 УПК РФ). В первом случае экспертное исследование проводит профессиональный эксперт по должности, т. е. работающий в специальном экспертном учреждении, а во втором – любое иное сведущее лицо, привлекаемое следователем, судом. Но доказательственная ценность обоих заключений одинакова.

Виды экспертиз

Классификация экспертиз может быть по различным основаниям. По месту проведения, как отмечалось, выделяются два вида, по отраслям знания разграничиваются экспертизы: судебно-медицинская, судебно-психиатрическая, криминалистическая, биологическая, физическая, экономическая и др. УПК

РФ называет комиссионную экспертизу (ст. 200), комплексную экспертизу (ст. 201), а также дополнительную и повторную экспертизы (ст. 207).

Порядок производства экспертизы

1. Признав необходимым проведение экспертизы, следователь, дознаватель выносит постановление о назначении экспертизы. В нем указываются основания производства этого действия, данные эксперта или экспертного учреждения, вопросы, поставленные перед экспертом, и материалы, представленные для исследования (ст. 195 УПК РФ). Если для проведения судебно-психиатрической или судебно-медицинской экспертизы необходимо поместить в стационар больницы подозреваемого, обвиняемого, находящегося на свободе, то требуется судебное разрешение (п. 3 ч. 2 ст. 29 УПК РФ).

2. Прежде чем направить постановление эксперту, следователь знакомит с этим решением уголовно преследуемое лицо и его защитника, а также потерпевшего и его представителя, которые вправе заявить свои ходатайства. Об ознакомлении каждого из этих участников составляется протокол (ч. 3 ст. 195, ст. 198 УПК РФ). После этого постановление следователя и объекты исследования передаются в экспертное учреждение или лично эксперту для исполнения (ст. 199 УПК РФ).

3. Получив заключение эксперта, следователь знакомит с ним подозреваемого, обвиняемого его защитника, потерпевшего, его представителя. Об ознакомлении с заключением эксперта также составляется протокол (ст. 206 УПК РФ).

4. После получения заключения эксперта может быть назначена дополнительная (тому же эксперту) либо повторная (другому эксперту) экспертиза, а также произведен допрос эксперта (ст. 205, 207 УПК РФ).

5. Ряд вопросов, возникающих при производстве экспертизы, разъяснен в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 21 декабря 2010 г. «О судебной экспертизе по уголовным делам».

14. Получение образцов для сравнительного исследования

Это следственное действие, состоящее в истребовании и принятии от уголовно преследуемого лица, потерпевшего, свидетеля биологических объектов и иных продуктов их жизнедеятельности с целью использования в экспертном исследовании (ст. 202 УПК РФ).

Назначение этого следственного действия – получение одного объекта с целью установления тождества с другим объектом, уже имеющимся в уголовном деле. Почерк, отпечатки пальцев рук, кровь, волосы – эти и многие другие объекты могут служить образцами для сравнительного исследования, т. е. изучаться в ходе судебной экспертизы. Поэтому нормы, регламентирующие рассматриваемое следственное действие, отнесены к судебной экспертизе (ст. 202 УПК РФ).

О производстве этого действия следователь выносит постановление, которое объявляется лицу. Следует учитывать, что подозреваемый, обвиняемый нередко отказывается от дачи образцов на основании ст. 51 Конституции РФ.

Насильственным путем получать образцы у кого-либо запрещено (ст. 9, ч. 2 ст. 202 УПК РФ). Согласно п. 4 ч. 5 ст. 42 УПК РФ потерпевший не вправе отказаться от предоставления образцов для сравнительного исследования.

В производстве данного следственного действия может участвовать специалист, адвокат, переводчик, законный представитель. Ход и результаты получения образцов закрепляются в протоколе, а сами образцы прилагаются к протоколу.

Контрольные вопросы

1. Соотнесите понятия «процессуальные действия» и «следственные действия».
2. Каково назначение следственных действий?
3. Перечислите виды следственных действий и охарактеризуйте их систему.
4. Назовите общие правила производства следственных действий.
5. Каково понятие и общая характеристика осмотра?
6. Какова специфика освидетельствования?
7. Каково назначение и порядок следственного эксперимента?
8. Каково понятие и общая характеристика обыска?
9. Каковы особенности выемки?
10. Каково назначение и порядок наложения ареста на почтово-телеграфные отправления?
11. Каково назначение и особенности контроля и записи переговоров?
12. Раскройте особенности получения информации о соединении абонентов.
13. Какие участники уголовного дела могут допрашиваться, кто может принимать участие в допросе?
14. Каковы общие правила допроса?
15. Каковы особенности вызова на допрос и его проведения?
16. Каковы особенности очной ставки?
17. Назовите объекты опознания.
18. Каков порядок опознания лица?
19. Назовите цели проверки показаний на месте.
20. Каковы основания назначения экспертизы?
21. Перечислите виды экспертиз.
22. Каковы правомочия участников уголовного дела при производстве экспертизы?
23. Укажите назначение получения образцов для сравнительного исследования.
24. Каковы условия и порядок получения образцов для сравнительного исследования?

ТЕМА 15. ПРИВЛЕЧЕНИЕ ЛИЦА В КАЧЕСТВЕ ОБВИНЯЕМОГО

§ 1. Место и роль обвинения в структуре предварительного расследования.
§ 2. Основания и порядок привлечения лица в качестве обвиняемого.
§ 3. Предъявление обвинения и допрос обвиняемого.
§ 4. Корректировка обвинения.

§ 1. МЕСТО И РОЛЬ ОБВИНЕНИЯ В СТРУКТУРЕ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ

Обвинение является центральным элементом предварительного расследования, поэтому в УПК РФ выделена специальная глава 23 (ст. 171–175), посвященная привлечению лица в качестве обвиняемого. Но прежде чем рассмотреть этот вопрос, необходимо раскрыть структуру предварительного расследования, т. е. расставить по своим местам основные его части, этапы, ключевое место среди которых занимает обвинение.

Структура предварительного расследования зависит от двух факторов. Во-первых, от того, в какой форме – следствия или дознания производится эта стадия. Система предварительного следствия более сложная, чем дознания. Во-вторых, от того, предшествует ли привлечению лица в качестве обвиняемого наделение этого лица статусом подозреваемого. Здесь возможны два варианта: а) лицо становится обвиняемым, минуя положение подозреваемого; б) лицо вначале признается подозреваемым, а затем – обвиняемым.

Структура предварительного следствия

После возбуждения уголовного дела и принятия дела следователем к своему производству начинается ***первоначальный этап предварительного следствия***. В нем проводятся следственные действия, направленные на установление и изобличение лица в совершении преступления. Если при этом возникают ситуации, предусмотренные ч. 1 ст. 46 УПК РФ, то в деле появляется подозреваемый, т. е. ***уголовное преследование вначале осуществляется в форме подозрения.***

Следователь продолжает собирать доказательства виновности лица в совершении преступления до тех пор, пока по его внутреннему убеждению не созреет однозначный вывод о доказанности этого факта. Тогда следователь выносит постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого, *что представляет собой выдвижение тезиса (утверждения) органа расследования о совершении лицом преступления, предусмотренного уголовным законом (п. 22 ст. 5 УПК РФ) и порождает появление обвиняемого.* Постановление предъявляется обвиняемому, он допрашивается по существу обвинения и на этом первоначальный этап следствия завершается.

После этого начинается второй – ***последующий этап предварительного следствия***, в котором, при необходимости, уточняется обвинение, устанавливаются обстоятельства причиненного преступлением ущерба, обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого, и др.

В ходе дальнейшего предварительного следствия наступает момент, когда следователь приходит к выводу, что все обстоятельства преступления установлены, оснований для приостановления или прекращения дела нет, значит, оно подлежит направлению в суд для рассмотрения по существу. С этого момента заканчивается второй и начинается третий – ***заключительный этап следствия***, именуемый «окончание предварительного следствия с составлением обвинительного заключения» (ст. 215-220 УПК РФ).

В него входят следующие действия: 1) ознакомление потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, их представителей, обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела (ст. 215-219 УПК РФ); 2) составление обвинительного заключения (ст. 220 УПК РФ); 3) направление дела прокурору (ст. 220 УПК РФ); 4) проверка прокурором уголовного дела, поступившего с обвинительным заключением и принятие решения о направлении дела в суд либо возвращении его следователю для исправления недостатков (ст. 221, 222 УПК РФ).

Такова общая структура предварительного следствия. Она может изменяться при появлении оснований приостановления либо прекращения дела, однако суть и характер данной формы предварительного расследования проявляются именно в рассмотренной конструкции. Обвинение при этом выступает «узловым» моментом следствия и выражается в двух документах: вначале в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого, а затем в обвинительном заключении.

Структура дознания

В дознании, производимом как в общем, так и сокращенном порядке (гл. 32, 32.1 УПК РФ), фактически производится то же, что и в предварительном следствии: устанавливается лицо, совершившее преступление, собираются доказательства его виновности, лицу предъявляется обвинение и по завершении расследования дело направляется в суд через прокурора для рассмотрения по существу.

Однако исполняется это в иной схеме, чем в предварительном следствии. В дознании, как правило, нет вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого. ***На протяжении всего дознания уголовно преследуемое лицо находится в статусе подозреваемого*** и лишь в конце, когда становится ясно, что дело пойдет в суд, дознаватель составляет итоговый документ: ***обвинительный акт*** (если дознание в общей форме), либо ***обвинительное постановление*** (если дознание было в сокращенном порядке), в котором формулируется обвинение. С этого момента подозреваемый становится обвиняемым. Указанный итоговый документ предъявляется обвиняемому, он не допрашивается, сразу знакомится с материалами законченного расследования, после чего дело направляется прокурору для передачи в суд.

Таким образом, в системе дознания можно выделить не три, а два этапа: а) *основной* – от возбуждения уголовного дела до предъявления обвинительного акта (обвинительного постановления); б) *заключительный* – от ознакомления

участников дела с материалами дознания до принятия прокурором решения о направлении дела в суд.

Но в одной ситуации в дознании, также как и в следствии, выносится постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого. Происходит это при наличии двух условий: а) к подозреваемому применена мера пресечения; б) в течение десяти суток с этого момента дознание не может быть закончено (ст. 100, 224 УПК РФ).

Итак, обвинение как утверждение (тезис) органа уголовного преследования о совершении лицом преступления оформляется в предварительном следствии и дознании по-разному. Следователь вначале выдвигает само обвинение путем вынесения ***постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого,*** а затем, в конце расследования, составляет второй обвинительный документ – ***обвинительное заключение***, в котором излагается не только формулировка самого обвинения, но и доказательства, его подтверждающие. В отличие от следствия, дознаватель как правило излагает обвинение лишь однажды – ***в обвинительном акте (обвинительном постановлении)***, который подытоживает проведенное расследование и наделяет уголовно преследуемое лицо статусом обвиняемого.

Несмотря на различия, обвинение и в предварительном следствии и в дознании исполняет единую роль официального тезиса органа уголовного преследования о совершении лицом преступного деяния. Этот тезис является основой предстоящего судебного разбирательства уголовного дела в суде первой и последующих инстанций. Предъявленное лицу обвинение определяет пределы судебного разбирательства (ст. 252 УПК РФ). Это означает, что суд может рассматривать уголовное дело только в отношении обвиняемого и лишь по тому обвинению, которое ему было предъявлено следователем или дознавателем. Причем для суда обвинение, выдвинутое в предварительном следствии и выдвинутое в дознании, имеет равное юридическое значение.

§ 2. Основания и порядок привлечения лица в качестве обвиняемого

Согласно ч. 1 ст. 171 УПК РФ «при наличии достаточных доказательств, дающих основание для обвинения лица в совершении преступления, следователь выносит постановление о привлечении данного лица в качестве обвиняемого». Отсюда следует, что *в основе обвинения лежат два компонента: а) доказательства; б) их достаточность.* Что это означает?

Как известно, при расследовании преступлений следователь располагает различными сведениями. Одни из них собираются в процессуальном порядке и выступают в качестве доказательств (ст. 74 УПК РФ), другие являются непроцессуальной информацией, среди которых выделяются сведения оперативно-розыскного характера. Закон подчеркивает, что ***обвинение должно быть основано исключительно на доказательствах,*** т. е. относимой, допустимой и достоверной информации, полученной в уголовно-процессуальном порядке.

Объем собранных доказательств в каждом деле разный. То количество доказательств, которое необходимо для обвинения, определяется самим следователем путем свободной оценки доказательств (ст. 17 УПК РФ), т. е. ***по внутреннему убеждению***. Достаточность доказательств означает, что в профессиональном сознании следователя – юриста сформировался категорический вывод о том, что расследуемое преступление совершило именно данное лицо и с таким выводом в дальнейшем согласится руководитель следственного органа, прокурор и суд.

В УПК РФ не указан срок или конкретный момент расследования, когда следователь убеждается в наличии достаточности доказательств для обвинения. Это может быть и самое начало следствия и его середина, а нередко значительно позже. Все зависит от количества и качества собранных доказательств. По смыслу закона следователь обязан незамедлительно вынести постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого, если для этого появились основания, т. е. сформировалось внутреннее убеждение о доказанности обвинения (ч. 1 ст. 171 УПК РФ). Всякое промедление означает нарушение прав и свобод уголовно преследуемого лица, особенно, если оно находится под стражей.

Постановление о привлечении в качестве обвиняемого выносится отдельно в отношении каждого привлекаемого лица. Однако сколько бы преступлений ему не вменялось и сколько бы соучастников не было, все деяния одного лица излагаются в одном постановлении. *Это решение следователя состоит из трех частей: вводной, описательной, резолютивной.* В нем кратко, в необходимых юридических моментах, описывается суть совершенного преступления и дается его точная уголовно-правовая квалификация. Доказательства, лежащие в основе обвинения, не раскрываются и в постановлении не приводятся, т. к. на данном этапе сохраняется тайна следствия.

С момента вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого лицо становится обвиняемым (п. 1 ч. 1 ст. 47 УПК РФ). Подчеркнем, что лицо приобретает статус обвиняемого не с момента предъявления ему обвинения, не с момента его допроса, а с момента написания следователем в своем кабинете процессуального документа – постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого. Это имеет важное юридическое и практическое значение. Например, если лицо, совершившее преступление, скрылось, это не препятствует признанию его обвиняемым.

Таким образом, процессуальное действие, именуемое «привлечение лица в качестве обвиняемого», представляет собой вынесение следователем постановления, которым против лица выдвигается тезис уголовного преследования в форме обвинения.

§ 3. Предъявление обвинения и допрос обвиняемого

Постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого должно быть предъявлено обвиняемому и его защитнику **не позднее 3 суток со дня вынесения** (ч. 1 ст. 172 УПК РФ). Происходит это в следующем порядке. Следова-

тель извещает обвиняемого и его защитника (если он уже есть) о месте и времени предъявления обвинения. Если у обвиняемого нет адвоката, то следователь выясняет, нужен ли ему защитник, если нужен, то какой – по соглашению либо по назначению. В первом случае участие адвоката обеспечивает сам обвиняемый либо его близкие, а во втором – следователь приглашает дежурного, так называемого «бесплатного» адвоката (защитника по назначению).

В назначенное время в кабинете следователя либо в кабинете следственного изолятора (если обвиняемый под стражей) обвиняемому и защитнику *вручается копия постановления о привлечении в качестве обвиняемого.* Следователь разъясняет сущность обвинения и права обвиняемого, предусмотренные ст. 47 УПК РФ, о чем в постановлении ставятся подписи участвующих лиц. При предъявлении обвинения могут также участвовать: переводчик, педагог, законный представитель, специалист (например лицо, осуществляющее видеосъемку).

После предъявления обвинения следователь немедленно приступает к допросу обвиняемого (ст. 173 УПК РФ). В начале допроса следователь выясняет у обвиняемого признает ли он себя виновным. Здесь возможны три варианта краткого ответа: а) признаю полностью; б) полностью не признаю; в) признаю частично. Затем следователь выясняет у обвиняемого, желает ли он дать показания по предъявленному обвинению. Если обвиняемый не желает давать показания (в том числе и о признании вины), то следователь делает в протоколе отметку об этом. Протокол подписывается участвующими лицами и на этом допрос обвиняемого завершается.

Иногда обвиняемый после консультации с защитником заявляет, что к даче показаний в данный момент не готов, ему необходимо некоторое время для подготовки и что показания будут даны им позже. Это заявление вносится в протокол допроса, и на этом данный допрос заканчивается. Обвиняемому предоставляется время для подготовки к даче показаний (ч. 3 ст. 47 УПК РФ) и через несколько дней производится допрос, если обвиняемый решил давать показания. Закон запрещает следователю проводить повторный допрос по его инициативе, если обвиняемый отказался давать показания. Такой допрос допускается только по просьбе самого обвиняемого (ч. 4 ст. 173 УПК РФ).

Особо важное значение имеет обеспечение обвиняемому права на защиту. Согласно п. 1 ч. 2 ст. 75 УПК РФ, если обвиняемый был допрошен без адвоката, а в суде от своих показаний отказался, то такие показания признаются недопустимыми. Это обязывает следователя обеспечить обвиняемого защитником во всех случаях его допроса. Адвокат-защитник в ходе допроса не является статистом, а активно участвует в нем: дает подзащитному краткие консультации по любому возникшему вопросу, сам задает вопросы обвиняемому по окончании его допроса следователем, делает заявления и замечания, подлежащие внесению в протокол.

§ 4. Корректировка обвинения

Первоначальное обвинение в ходе дальнейшего расследования нередко нуждается в корректировке, уточнении. Производится это тремя способами: а) *дополнением обвинения*, т. е. расширением его объема путем вменения новых эпизодов, соучастников и т. д.; б) *частичным прекращением обвинения*, т. е. сокращением его объема посредством исключения отдельных эпизодов, соучастников; в) *изменением обвинения*, например, переквалификацией деяния на другую часть данной статьи или другую статью уголовного кодекса (ст. 175 УПК РФ).

Дополнение и изменение существенно преобразуют первоначальное обвинение, чаще всего, не в пользу обвиняемого, т. е. ухудшают его положение. Поэтому в этих двух случаях следователь обязан вынести новое (уточненное) постановление о привлечении в качестве обвиняемого, вновь предъявить его и допросить обвиняемого. Если же обвинение частично прекращается, то следователь выносит об этом постановление, но новое (сокращенное) обвинение не предъявляет, а лишь уведомляет обвиняемого и его защитника о принятом решении. Допрос обвиняемого в случае прекращения обвинения не производится.

Корректировка обвинения может быть неоднократной, причем как в сторону улучшения, так и в сторону ухудшения положения обвиняемого. Обвинение в последней редакции является окончательным. Оно дословно переносится в обвинительное заключение и определяет пределы судебного разбирательства.

Контрольные вопросы

1. Обозначьте понятие и назначение обвинения в уголовном процессе.
2. Каково место обвинения в структуре следствия и дознания?
3. Каковы основания обвинения? Чем отличаются основания обвинения и подозрения?
4. Какими процессуальными документами оформляется выдвижение обвинения?
5. Какие обвинительные документы выносятся в следствии и дознании?
6. Каков срок предъявления обвинения?
7. Каков порядок предъявления обвинения?
8. Укажите способы и порядок корректировки обвинения.

ТЕМА 16. ПРИМЕНЕНИЕ МЕР ПРЕСЕЧЕНИЯ В СТАДИИ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ

§ 1. Порядок избрания следователем меры пресечения.
§ 2. Порядок применения мер пресечения в стадии предварительного расследования.

В главе 13 УПК РФ, посвященной мерам пресечения, чаще всего используется термин «избрание меры пресечения», но иногда упоминается другой термин – «применение меры пресечения». В словаре Кодекса дано определение этих понятий. Избрание меры пресечения – это «принятие дознавателем, следователем, а также судом решения о мере пресечения в отношении подозреваемого, обвиняемого» (п. 13 ст. 5 УПК РФ). Применение меры пресечения – это «процессуальные действия, осуществляемые с момента принятия решения об избрании меры пресечения до ее отмены или изменения» (п. 29 ст. 5 УПК РФ). Как видно в сложной процедуре решения вопроса о мере пресечения выделяются **два этапа:** *а) избрание меры пресечения,* где происходит выбор одной меры пресечения из нескольких предусмотренных законом; *б) применение меры пресечения,* состоящее в принятии решения и практическом исполнении той меры пресечения, которая была избрана в данном случае.

Разграничение этих этапов важно для понимания порядка реализации норм, регламентирующих меры пресечения. Так, обстоятельства, указанные в статье 99 УПК РФ, учитываются при избрании меры пресечения, то есть служат факторами, влияющими на выбор той или иной меры пресечения. Когда же речь идет о продлении срока содержания под стражей, об отмене или изменении меры пресечения, то имеются в виду ситуации, возникающие в процессе реализации избранной меры пресечения, то есть о ее применении. Водоразделом между избранием и применением выступает то процессуальное решение (постановление следователя, суда), с которого начинается реальное ограничение свободы лица, подвергаемого процессуальному принуждению.

§ 1. ПОРЯДОК ИЗБРАНИЯ СЛЕДОВАТЕЛЕМ МЕРЫ ПРЕСЕЧЕНИЯ

Меры пресечения – ***это меры процессуального принуждения, применяемые исключительно к уголовно преследуемому лицу (подозреваемому, обвиняемому) с целью обеспечения его надлежащего поведения в ходе производства по делу.*** УПК РФ предусматривает восемь мер пресечения. Четыре из них: запрет определенных действий, залог, домашний арест, заключение под стражу применяются по судебному решению (ч. 2 ст. 29 УПК РФ), а четыре: подписка о невыезде, личное поручительство, наблюдение командования воинской части, присмотр за несовершеннолетним обвиняемым применяются следователем самостоятельно.

С момента появления в уголовном деле подозреваемого либо обвиняемого перед следователем встает задача обеспечения его надлежащего поведения, а именно, чтобы это лицо не скрылось, не совершило нового преступления, не

помешало объективному расследованию путем угроз и давления на свидетелей, фальсификации доказательств и т. д. Если по делу имеются обоснованные опасения таких негативных последствий, то следователь обязан применить к подозреваемому, обвиняемому одну из предусмотренных законом мер пресечения.

Хотя мер пресечения восемь, на практике их выбор заметно ограничен. Две меры (присмотр за несовершеннолетним обвиняемым и наблюдение командования воинской части) применяются к специальным субъектам – несовершеннолетнему и военнослужащему. Личное поручительство избирается крайне редко, так как его эффективность не выше подписки о невыезде, а процедура применения сложнее. Поэтому из четырех мер пресечения, применяемых без обращения в суд, наибольшую популярность в следственной практике приобрела подписка о невыезде.

Подобная ситуация с мерами пресечения, применяемыми по судебному разрешению. Запрет определенных действий, по сути, близок к подписке о невыезде, но требует обращения в суд, и потому следователю легче избрать подписку о невыезде. Залог связан с деньгами, драгоценностями, недвижимостью и поэтому следователь избегает применять эту меру пресечения по своему усмотрению. Домашний арест расценивается законодателем как такая же физическая изоляция лица от общества, как и заключение под стражу, однако применение домашнего ареста значительно сложнее, и поэтому следователь отдает предпочтение заключению под стражу.

В результате, избрание следователем конкретной меры пресечения сводится, как правило, к выбору одной из двух – подписки о невыезде как наиболее мягкой и заключения под стражу как наиболее строгой.

Согласно ст. 99 УПК РФ при избрании меры пресечения правоприменителю надлежит учитывать ряд обстоятельств. В первую очередь, это **тяжесть преступления**.

Закон запрещает применять заключение под стражу по преступлениям небольшой тяжести (до 3 лет лишения свободы), за некоторыми исключениями (ч. 1 ст. 108 УПК РФ). По другим категориям преступлений: средней тяжести, тяжким и особо тяжким критерий тяжести действует по-разному. Если преступление особо тяжкое, то есть наказание по нему свыше 10 лет лишения свободы, то одного этого фактора практически достаточно для изоляции уголовно преследуемого лица от общества. Если же преступление средней тяжести либо тяжкое, то при избрании меры пресечения учитываются не только тяжесть преступления, но и сведения о личности подозреваемого, обвиняемого, состояние его здоровья, семейное положение и другие обстоятельства. Как свидетельствует практика, к взрослому (совершеннолетнему) лицу мужского пола, совершившему тяжкое либо особо тяжкое преступление, почти всегда применяется такая мера пресечения, как заключение под стражу.

При отсутствии обстоятельств, требующих изоляции подозреваемого, обвиняемого от общества, чаще всего избирается подписка о невыезде.

Необходимо учитывать, что уголовно преследуемое лицо с момента своего появления в деле не может оставаться без превентивных мер воздействия. Здесь на первый план выступает ***наличие или отсутствие оснований применения мер пресечения, предусмотренных ч. 1 ст. 97 УПК РФ.***

Закон не требует доказанности того, что подозреваемый, обвиняемый непременно скроется, совершит новое преступление либо будет мешать расследованию, а указывает на «наличие достаточных оснований полагать», то есть на высокую степень вероятности таких последствий. Лишь для заключения под стражу необходимы конкретные фактические обстоятельства, обуславливающие применение данной меры пресечения (ч. 1 ст. 108 УПК РФ). Оценочный характер оснований позволяет следователю практически всегда усматривать их наличие для применения той или иной меры пресечения. Но если следователь, дознаватель пришел к выводу, что лицо не скроется, не совершит преступлений, не помешает расследованию, то мера пресечения применяться не должна. В таком случае надлежит оформить ***обязательство о явке (ст. 112 УПК РФ),*** которое является мерой процессуального принуждения, но не является мерой пресечения, и представляет собой данное в письменном виде «честное слово» подозреваемого, обвиняемого являться к следователю, дознавателю по вызовам и сообщать о перемене места жительства. В обязательстве о явке оговаривается, что в случае нарушения этих условий к лицу будет применена мера пресечения.

§ 2. Порядок применения мер пресечения в стадии предварительного расследования

Вопрос о применении мер пресечения возникает в ходе предварительного расследования в тот момент, когда в деле появляется подозреваемый или обвиняемый. Следует подчеркнуть, что в предыдущей стадии – возбуждения уголовного дела подозреваемого и обвиняемого нет и поэтому на данном этапе уголовного процесса меры принуждения вообще, и меры пресечения в частности, не применяются.

В УПК РФ речь идет о применении мер пресечения в первую очередь в отношении обвиняемого, а во вторую – подозреваемого. В ст. 100 Кодекса указано, что к подозреваемому меры пресечения применяются в исключительных случаях. В действительности меры пресечения применяются, чаще всего к подозреваемому, а не к обвиняемому. Объясняется это тем, что в дознании весь его срок уголовно преследуемое лицо находится в статусе подозреваемого, а становится обвиняемым лишь по завершении расследования. В предварительном следствии лицо в большинстве случаев сначала признается подозреваемым, а лишь затем обвиняемым. Лишь иногда обвиняемый появляется, минуя подозрение, например из свидетеля превращается в обвиняемого. В таком случае мера пресечения впервые применяется к уголовно преследуемому лицу в статусе обвиняемого после предъявления обвинения и допроса обвиняемого.

Необходимость применения мер пресечения к подозреваемому возникает в любой из четырех ситуаций, предусмотренных ч. 1 ст. 46 УПК РФ. При воз-

буждении уголовного дела в отношении конкретного лица (п. 1 ч. 1 ст. 46 УПК РФ) мера пресечения избирается сразу после первого допроса подозреваемого. Также после первого допроса подозреваемого дознаватель применяет меру пресечения в случае вручения ему уведомления о подозрении (п. 43 ч. 1 ст. 46 УПК РФ).

Сложнее ситуация, представленная в п. 3 ч. 1 ст. 46 УПК РФ, в которой лицо становится подозреваемым посредствам применения меры пресечения до предъявления обвинения. К данному варианту прибегает только следователь (в дознании для решения подобной ситуации есть уведомление о подозрении) в том случае, когда по делу имеется лицо, против которого необходимо официально выдвинуть подозрение, однако уголовное дело возбуждено лишь по факту преступления, а оснований для задержания подозреваемого нет. В такой ситуации следователь применяет подписку о невыезде и лицо становится подозреваемым. Но при этом действует правило «десяти суток» (по ряду дел – 45 суток), закрепленное в статье 100 УПК РФ.

Наибольшую сложность представляет процедура применения меры пресечения при задержании лица в порядке статьи 91, 92 УПК РФ. К окончанию 48-часового срока задержания (если подозрение лица в совершении преступления подтвердилось) следователь выбирает ту или иную меру пресечения. Если он приходит к выводу о нецелесообразности заключения задержанного под стражу, то применяется подписка о невыезде, либо иная мера, не требующая судебного разрешения.

Следователь по своему усмотрению может обратиться в суд с ходатайством о применении запрета определенных действий, залога или домашнего ареста. Но чаще всего, в случае задержания подозреваемого, следователь избирает заключение под стражу.

Порядок применения в качестве меры пресечения заключения под стражу

Процедура применения данной меры пресечения начинается с вынесения следователем специального процессуального решения, именуемого *«Постановление о возбуждении перед судом ходатайства об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу»*. Это решение адресуется в федеральный районный суд по месту производства предварительного расследования. Следователь согласовывает свое решение с руководителем следственного органа, а дознаватель с прокурором (ч. 3 ст. 108 УПК РФ).

После принятия решения об избрании заключения под стражу следователь приступает к формированию материалов, представляемых в суд. При этом ***следователь ставит перед собой две задачи:*** *а) показать суду наличие обоснованного (доказанного) подозрения или обвинения лица в совершении преступления; б) убедить суд в необходимости избрания к подозреваемому, обвиняемому именно заключения под стражу, а не какой-либо иной меры пресечения.*

При этом само уголовное дело остается у следователя, а в суд представляется лишь часть материалов в виде их копий. Перечень таких материалов законом не определен, а указан в разъяснении пленума Верховного суда РФ. Среди

представленных в суд доказательств нет таких, как показания потерпевших, свидетелей, протоколов обыска, выемки и других следственных действий произведенных без участия подозреваемого, обвиняемого. Объясняется это тем, что до окончания предварительного расследования и ознакомления участников с материалами уголовного дела в порядке ст. 216–217 УПК РФ данные документы составляют тайну следствия. Поскольку до начала судебного заседания адвокат-защитник и подозреваемый в соответствии с правилами состязательности знакомятся со всеми материалами, представленными в суд, то преждевременный допуск этих лиц к указанным материалам нарушает тайну следствия и может повлечь негативные последствия.

Но с другой стороны, исследование лишь части собранных следователем доказательств лишает судью возможности формировать свое внутреннее убеждение по вопросам, подлежащим разрешению при избрании меры пресечения: а) имело ли место событие преступления; б) правильна ли его уголовно-правовая квалификация; в) доказана ли причастность подозреваемого, обвиняемого к совершению преступления.

По этой причине суды вынуждены формально рассматривать ходатайство следователя об избирании заключения под стражу (более чем в 90 % случаев они удовлетворяются). Для решения данной проблемы необходимо обеспечить доступ суда ко всем обвинительным доказательствам, что может быть реализовано путем использования «закрытого конверта», в который помещаются копии доказательств, составляющих тайну следствия. Материалы открытого доступа могут изучаться всеми участниками судебного заседания: адвокатом, подозреваемым и др., тогда как «закрытые» документы предоставляются только суду и прокурору.

Согласно ч. 1 ст. 108 УПК РФ судья избирает заключение под стражу лишь в том случае, если невозможно применить иную, более мягкую, меру пресечения. В нормах, регулирующих такую меру пресечения, как залог, указано, что подозреваемый, обвиняемый вправе заявить ходатайство о применении залога, которое подлежит рассмотрению судьей наряду с ходатайством следователя о заключении под стражу (ч. 2 ст. 106 УПК РФ). Такое же ходатайство защита может заявить с просьбой об избрании домашнего ареста или запрета определенных действий вместо заключения под стражу.

Поэтому в настоящее время заключение под стражу все более превращается в альтернативную меру пресечения, конкуренцию которой составляют залог, запрет определенных действий и домашний арест. Ответственные адвокаты-защитники заявляют в суде ходатайства о применении этих мер пресечения, представляют материалы в обоснование своей просьбы, и поэтому судья, разрешая вопрос о мере пресечения, рассматривает несколько вариантов. В результате иногда судья отказывает следователю в удовлетворении ходатайства о заключении под стражу и избирает другую меру пресечения – запрет определенных действий, залог либо домашний арест (ч. 7 ст. 108 УПК РФ).

Решение судьи по мере пресечения может быть обжаловано в апелляционном порядке, но не в обычный 10-суточный срок, а в течение 3 суток. Само рассмотрение жалобы в апелляции также заметно ускорено – проверка законности и обоснованности применения меры пресечения должна быть проведена вышестоящим судом в течение 3 суток (ч. 11 ст. 108 УПК РФ).

Заочное заключение под стражу

Судебное заседание по вопросу о применении заключения под стражу проводится с обязательным участием подозреваемого, обвиняемого и его адвоката-защитника (ч. 4 ст. 108 УПК РФ). Это позволяет наиболее полно обеспечить права и законные интересы лица, подвергаемого наиболее строгой мере процессуального принуждения. Лишь в одном случае судебное решение об избрании заключения под стражу может быть принято заочно, то есть в отсутствие уголовно преследуемого лица – *при объявлении обвиняемого в международный розыск (ч. 5 ст. 108 УПК РФ).* Но и в этом случае проводится судебное заседание с участием всех заинтересованных лиц, в частности, адвоката-защитника (по соглашению, а если не было соглашения, то по назначению).

Из нормы, закрепленной в ч. 5 ст. 108 УПК РФ, следует два важных вывода. *Первый* – заочное заключение под стражу допускается лишь в отношении обвиняемого, но не подозреваемого. Это значит, что если уголовно преследуемое лицо было объявлено в розыск в статусе подозреваемого, то заочное заключение под стражу невозможно до тех пор, пока по делу не будет вынесено постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого.

Второй вывод – если обвиняемый объявлен не в международный, а в федеральный розыск, то заключение под стражу применяться не может. Объясняется это тем, что федеральный розыск действует на территории всей Российской Федерации и если обвиняемый обнаружен в пределах России, то он может быть задержан в порядке ст. 91, 92 УПК РФ (ч. 3 ст. 210 УПК РФ). Тем самым у органа уголовного преследования имеется срок в 48 часов с возможным продлением еще до 72 часов (п. 3 ч. 7 ст. 108 УПК РФ), в течение которых задержанный обвиняемый, находящийся в федеральном розыске, доставляется в суд по месту задержания для рассмотрения вопроса о заключении под стражу (если следователь успел предоставить в суд свое ходатайство), либо доставляется для этого в суд по месту производства предварительного расследования. В результате такому обвиняемому обеспечивается возможность личного участия в судебном заседании при решении вопроса об изоляции его от общества.

Продление срока содержания под стражей

Первоначальное решение суда о заключении под стражу действует **два месяца.** Нередко в этот срок предварительное расследование не завершается и потому возникает необходимость продления срока содержания под стражей. В таком случае следователь с согласия руководителя следственного органа (дознаватель с согласия прокурора) обращается в тот же федеральный районный суд с соответствующим ходатайством. В нем указывается на невозможность закончить предварительное следствие в отведенный срок, а также на отсутствие оснований для отмены или изменения избранной меры пресечения. Защи-

та, как правило, ходатайствует об изменении меры пресечения на более мягкую.

По ходатайству следователя вновь проводится судебное заседание с участием обвиняемого, его защитника и других заинтересованных лиц. В результате судья выносит постановление о продлении срока содержания под стражей, либо об отмене заключения под стражу и применении иной меры пресечения.

Согласно ч. 2 ст. 109 УПК РФ срок содержания под стражей может быть продлен **до шести месяцев**, включая 2 месяца первоначального срока. Обычно дополнительный срок в 4 месяца дается судом не целиком, а частями, по необходимости – по 1, 2 месяца. Поэтому следователь может неоднократно обращаться в суд за продлением срока содержания под стражей.

По делам о тяжких преступлениях срок содержания под стражей может продлеваться **до 12 месяцев,** а по делам об особо тяжких преступлениях (в исключительных случаях) – **до 18 месяцев,** но при соблюдении ряда дополнительных условий (ч. 2, 3 ст. 109 УПК РФ).

Следует иметь в виду, что все рассмотренные положения о применении мер пресечения, в частности, заключения под стражу, относятся к предварительному расследованию и действуют до направления уголовного дела в суд. В судебных стадиях применяются другие правила решения вопроса о мере пресечения (ст. 255 УПК РФ).

Отмена и изменение меры пресечения

Статья 110 УПК РФ регламентирует порядок отмены и изменения меры пресечения. Отмена есть отказ от дальнейшего применения избранной меры пресечения, а изменение – замена одной меры пресечения на другую – более мягкую или более строгую.

Отмена меры пресечения имеет место тогда, когда лицо в результате прекращения уголовного дела или уголовного преследования перестает быть подозреваемым или обвиняемым. Следователь в резолютивной части своего постановления после формулировки о прекращении уголовного дела или уголовного преследования указывает на отмену меры пресечения, избранной ранее в отношении подозреваемого или обвиняемого.

Мера пресечения отменяется и в том случае, когда следователь по ходатайству уголовно преследуемого лица, трудовая деятельность которого связана с постоянными выездами из города, взамен подписки о невыезде применяет обязательство о явке. В такой ситуации следователь выносит постановление об отмене меры пресечения и избрании обязательства о явке.

Изменение меры пресечения осуществляется в трех вариантах: 1) следователем с согласия руководителя следственного органа (дознавателем с согласия прокурора); 2) судом; 3) следователем самостоятельно.

В соответствии с ч. 3 ст. 110 УПК РФ отмена или изменении меры пресечения, избранной следователем с согласия руководителя следственного органа, а дознавателем с согласия прокурора, допускается лишь с согласия этих должностных лиц. Это означает, что если по судебному решению было применено

заключение под стражу, то его изменение на подписку о невыезде производится без обращения в суд, но по согласованию следователя с руководителем следственного органа, а дознавателя с прокурором.

Мера пресечения может быть изменена в суде, когда при рассмотрении ходатайства следователя о продлении срока содержания под стражей судья принимает решение об избрании запрета определенных действий, залога или домашнего ареста взамен заключения под стражу.

Следователь правомочен самостоятельно изменить меру пресечения лишь в том случае, когда используются меры пресечения, не требующие судебного разрешения. Например, подписка о невыезде заменяется на личное поручительство.

Контрольные вопросы

1. К кому применяются меры пресечения?
2. Каковы особенности применения мер пресечения к подозреваемому?
3. Что предпринимает следователь при отсутствии оснований для применения меры пресечения к подозреваемому, обвиняемому?
4. Какими процессуальными документами оформляется применение подписки о невыезде?
5. Каковы действия и решения следователя на этапе его обращения в суд с ходатайством о применении заключения под стражу?
6. Каков порядок судебного заседания при решении вопроса о применении заключения под стражу?
7. Каковы особенности заочного применения заключения под стражу?
8. Укажите сроки заключения под стражу и порядок их продления.
9. В каких случаях отменяется или изменяется избранная мера пресечения?
10. Каковы особенности применения залога, запрета определенных действий и домашнего ареста?

ТЕМА 17. ПРИОСТАНОВЛЕНИЕ, ВОЗОБНОВЛЕНИЕ И ПРЕКРАЩЕНИЕ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ

§ 1. Основания и порядок приостановления предварительного расследования.
§ 2. Возобновление приостановленного предварительного расследования.
§ 3. Основания и порядок прекращения предварительного расследования.

§ 1. ОСНОВАНИЯ И ПОРЯДОК ПРИОСТАНОВЛЕНИЯ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ

В ходе предварительного расследования нередко возникают ситуации, связанные с уголовно преследуемым лицом, препятствующие дальнейшему движению дела: обвиняемый скрылся, заболел и т. д. Поэтому в уголовном процессе имеется институт приостановления производства по уголовному делу. ***Это временный перерыв в проведении процессуальных действий при наличии предусмотренных законом обстоятельств, связанных с уголовно преследуемым лицом, и препятствующих дальнейшему производству по делу.*** Предварительное расследование может быть приостановлено по одному из четырех оснований, предусмотренных ч. 1 ст. 208 УПК РФ.

1. Лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, не установлено. Это означает, что преступление не раскрыто, т. е. лицо, его совершившее, несмотря на все предпринятые меры, осталось неизвестным. Возможно по делу был подозреваемый, однако собрать достаточные доказательства для предъявления ему обвинения не удалось.

2. Подозреваемый или обвиняемый скрылся от следствия либо место его нахождения не установлено по иным причинам. В этом основании приостановления надо выделить два момента: а) статус уголовно преследуемого лица; б) причина его отсутствия. Поскольку речь идет о подозреваемом и обвиняемом, то уголовно преследуемое лицо должно обладать одним из этих процессуальных положений, а именно – лицо должно приобрести статус подозреваемого в соответствии с ч. 1 ст. 46 УПК РФ, либо в отношении него должно быть вынесено постановление о привлечении в качестве обвиняемого.

Причина отсутствия уголовно преследуемого лица может быть двоякой. Оно либо скрывается, т. е. умышленно избегает органы расследования, либо данных, что лицо скрывается нет, но по месту обычного пребывания оно отсутствует. Для утверждения о том, что уголовно преследуемое лицо скрылось, необходимо, чтобы в ходе уголовно-процессуальной деятельности до него в любой форме было доведено, что в отношении него ведется предварительное расследование. Это может быть допрос в качестве свидетеля, подозреваемого, обвиняемого, вручение повестки и т. д. Данное обстоятельство имеет значение для исчисления срока давности привлечения лица к уголовной ответственности. Согласно ч. 3 ст. 78 УК РФ течение срока давности приостанавливается только в том случае, если уголовно преследуемое лицо уклонялось, т. е. умышленно скрывалось от следствия. Если в деле нет сведений об умышлен-

ном уклонении подозреваемого или обвиняемого, то следует вести речь о неизвестной причине его отсутствия.

Рассматриваемое основание приостановления дела порождает такое действие, как ***розыск уголовно преследуемого лица*** (ст. 210 УПК РФ). Независимо от причин отсутствия подозреваемого, обвиняемого, следователь своим постановлением объявляет его в федеральный или международный розыск. В последнем случае в отношении лица может быть заочно избрана мера пресечения в виде заключения под стражу (ч. 5 ст. 108 УПК РФ). Проведение самого розыска поручается органам дознания.

3. Место нахождения подозреваемого или обвиняемого известно, однако реальная возможность его участия в деле отсутствует. В данном случае уголовно преследуемое лицо скрывается за пределами Российской Федерации. Необходимости его розыска нет, т. к. известно, где лицо находится. Лицо обычно знает, что в отношении него ведется уголовное преследование, однако являться к следователю не желает. Возможна его выдача, экстрадиция тем государством, где лицо находится, но лишь в том случае, если между Россией и этим государством имеется международное соглашение об оказании взаимной правовой помощи.

4. Временное тяжелое заболевание подозреваемого или обвиняемого. Для этого основания приостановления предварительного расследования необходимы следующие условия;

1) заболевание уголовно преследуемого лица по характеру может быть как физическим, так и психическим. В первом случае для удостоверения заболевания достаточно данных о нахождении лица в стационарном медицинском учреждении (например, справки врача больницы), а во втором необходимо заключение судебно-психиатрической экспертизы;

2) заболевание по длительности должно быть временным, т. е. излечимым в обозримом будущем. Если заболевание хроническое, постоянное, неизлечимое (это может быть только заболевание психическое), то возникает основание не приостановления расследования, а применения принудительных мер медицинского характера (гл. 51 УПК РФ);

3) заболевание должно быть тяжелым, т. е. таким, когда состояние лица исключает его участие в производстве процессуальных действий. Нахождение в стационаре лечебного учреждения не всегда означает такую невозможность. Некоторые действия можно произвести и в больнице. Состояние больного и возможность проведения с ним процессуальных действий подтверждается справкой лечебного учреждения.

Кроме четырех оснований, названных в ст. 208 УПК РФ, производство по делу может быть приостановлено еще по одному основанию. В соответствии со ст. 96, 98 Закона о Конституционном Суде РФ производство по уголовному делу приостанавливается в случае принятия Конституционным Судом РФ жалобы уголовно преследуемого лица на нарушение его конституционных прав в данном уголовном деле.

Условия приостановления предварительного расследования. Для того чтобы приостановить дело по п. 1 и 2 ч. 1 ст. 208 УПК РФ необходимо: а) про-

вести все следственные действия, возможные в отсутствие уголовно преследуемого лица, в том числе и путем продления при необходимости срока расследования; б) дождаться окончания установленного срока следствия или дознания и затем принять решение о приостановлении предварительного расследования. По основаниям п. 3 и 4 данной статьи приостановление возможно и до окончания срока расследования, однако к этому моменту все следственные действия, возможные без участия уголовно преследуемого лица, должны быть произведены.

Если по делу привлекаются несколько лиц, а один из них скрылся или заболел, то в отношении него дело выделяется и приостанавливается, тогда как в отношении других обвиняемых расследование продолжается в обычном порядке (ч. 3 ст. 208 УПК РФ).

О приостановлении предварительного расследования уведомляется прокурор (ч. 2 ст. 208 УПК РФ), потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик, их представители. Уголовно преследуемое лицо и его защитник уведомляются лишь при приостановлении дела по п. 3 и 4 ч. 1 ст. 208 УПК РФ (ч. 1 ст. 209 УПК РФ). После приостановления дела проведение по нему следственных действий запрещено.

§ 2. Возобновление приостановленного предварительного расследования

Приостановленное расследование может быть возобновлено в двух случаях: а) если отпали основания приостановления, т. е. обвиняемый установлен, выздоровел и т. д.; б) если возникла необходимость производства следственных действий без участия уголовно преследуемого лица, например, появились новые свидетели (ч. 1 ст. 211 УПК РФ). Кроме того, возобновление возможно в случае отмены прокурором либо руководителем следственного органа постановления следователя о приостановлении расследования. Например, руководитель, проверив законность приостановленного дела, обнаружил, что не все следственные действия, возможные без обвиняемого, проведены.

Если возобновление произошло в связи с отпадением основания приостановления, то следователь продолжает расследование и завершает его итоговым решением, например, обвинительным заключением. При возобновлении по второму основанию производятся необходимые следственные действия без участия обвиняемого, после чего расследование вновь приостанавливается новым постановлением следователя.

О возобновлении следствия уведомляется прокурор, уголовно преследуемое лицо и его защитник, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик, их представители.

Поскольку при приостановлении расследования его срок, как правило, исчерпан, возникает вопрос об установлении дополнительного срока возобновленного расследования. Согласно ч. 6 ст. 162 УПК РФ в этом случае для предварительного следствия устанавливается срок в один месяц, а дознания – до 10 суток (п. 2 ч. 3.2 ст. 223 УПК РФ) с возможным дальнейшим продлением на общих основаниях.

§ 3. Основания и порядок прекращения предварительного расследования

Прекращение дела в стадии предварительного расследования – ***это решение следователя, дознавателя об окончании проведения по уголовному делу всех процессуальных действий по основаниям, исключающим дальнейшее направление дела в суд для рассмотрения по существу.***

Уголовно-процессуальный закон предусматривает две формы прекращения: а) ***прекращение уголовного дела,*** когда производство по нему завершается в целом (ст. 24 УПК РФ); б) ***прекращение уголовного преследования,*** когда дело остается, а из него исключаются отдельные лица либо эпизоды обвинения (ст. 27 УПК РФ).

Основания прекращения можно разделить на две группы: а) материально-правовые и б) процессуально-правовые.

Материально-правовые основания связаны с установлением самого факта преступления и иными обстоятельствами, указанными в УК РФ:

1) отсутствие события преступления (п. 1 ч. 1 ст. 24 УПК РФ);

2) отсутствие в деянии состава преступления (п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ);

3) недостижение лицом возраста уголовной ответственности (ст. 87 УК РФ);

4) смерть подозреваемого или обвиняемого (п. 4 ч. 1 ст. 24 УПК РФ);

5) примирение уголовно преследуемого лица с потерпевшим (ст. 76 УК РФ, ст. 25 УПК РФ);

6) деятельное раскаяние уголовно преследуемого лица (ст. 75 УК РФ, ст. 28 УПК РФ);

7) освобождение от уголовной ответственности в связи с возмещение ущерба (ст. 76.1 УК РФ, ст. 28.1 УПК РФ)

8) освобождение от уголовной ответственности с назначением судебного штрафа (ст. 76.2 УК РФ, 25.1 УПК РФ);

9) истечение срока давности (ст. 78 УК РФ, п. 3 ч. 1 ст. 24 УПК РФ);

10) амнистия (ст. 84 УК РФ, п. 3 ч. 1 ст. 27 УПК РФ);

11) применение к несовершеннолетнему принудительным мер воспитательного характера (ст. 90 УК РФ, ст. 427 УПК РФ).

Процессуальными основаниями решения о прекращении являются:

1) непричастность уголовно преследуемого лица к совершению преступления (п. 1 ч. 1 ст. 27 УПК РФ);

2) отсутствие заявления потерпевшего по делам частного и частно-публичного обвинения (п. 5 ч. 1 ст. 24 УПК РФ);

3) наличие в отношении уголовно преследуемого лица вступившего в законную силу приговора по тому же обвинению, либо постановления органа следствия или дознания по тому же основанию (п. 4, 5 ч. 1 ст. 27 УПК РФ);

4) отсутствие необходимых предпосылок для привлечения к уголовной ответственности специального субъекта, предусмотренного ст. 448 УПК РФ (п. 6 ч. 1 ст. 24, п. 6 ч. 1 ст. 27 УПК РФ).

Необходимо также различать ***реабилитирующие и нереабилитирующие основания*** прекращения уголовного преследования. Реабилитирующими, т. е.

устанавливающими невиновность лица в совершении преступления, являются такие основания, как отсутствие события и состава преступления, а также непричастность лица к расследуемому преступлению. В этих случаях у лица возникает право на возмещение материального и морального вреда, наступившего в результате незаконного уголовного преследования (ч. 2 ст. 212, глава 18 УПК РФ). Все иные основания прекращения уголовного дела считаются нереабилитирующими, т. е. с фактическим признанием лица виновным в совершении преступления. Поэтому такое прекращение правомерно лишь по решению суда.

Уголовное дело и уголовное преследование лица прекращается постановлением следователя, дознавателя. При прекращении дела в целом требуется утверждение решения, соответственно, руководителем следственного органа (п. 9 ч. 1 ст. 39 УПК РФ) или прокурором (п. 13 ч. 2 ст. 37 УПК РФ). Для прекращения уголовного преследования по нереабилитирующим основаниям необходимо согласие подозреваемого, обвиняемого (ч. 2 ст. 27 УПК РФ).

О прекращении дела уведомляются участники, отстаивающие по делу свой правовой интерес. Им направляется копия постановления о прекращении с разъяснением правовых последствий этого решения (ч. 4 ст. 213 УПК РФ). Законность и обоснованность прекращения уголовного дела могут быть обжалованы и проверены в ведомственном, прокурорском и судебном порядке. Если прокурор, руководитель следственного органа или суд признают решение следователя, дознавателя неправомерным, оно отменяется, а предварительное расследование возобновляется (ст. 214 УПК РФ).

Ряд вопросов, связанных с прекращением уголовного дела, разъяснен в постановлении Пленума ВС РФ от 27 июня 2013 г. № 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности».

Контрольные вопросы

1. С какими участниками уголовного процесса связано приостановление предварительного расследования?
2. Каковы основания приостановления предварительного расследования?
3. Кто и в каком случае подлежит розыску?
4. При каких обстоятельствах предварительное расследование приостанавливается в связи с болезнью уголовно преследуемого лица?
5. Перечислите условия приостановления предварительного расследования.
6. Кто и в какой форме приостанавливает предварительное расследование?
7. Каковы основания и порядок возобновления предварительного расследования?
8. Каков срок возобновления предварительного расследования?
9. В чем отличие прекращения уголовного дела от прекращения уголовного преследования?
10. Каковы основания прекращения уголовного дела и уголовного преследования?
11. Каковы реабилитирующие и нереабилитирующие основания прекращения производства по делу?
12. Кто и в какой форме прекращает производство по делу?

ТЕМА 18. ДОЗНАНИЕ КАК ФОРМА ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ

§ 1. Понятие, назначение и виды дознания.
§ 2. Производство дознания в общем порядке.
§ 3. Особенности сокращенного дознания.

§ 1. ПОНЯТИЕ, НАЗНАЧЕНИЕ И ВИДЫ ДОЗНАНИЯ

Наряду с органами предварительного следствия уголовно-процессуальную деятельность осуществляют органы дознания: органы МВД РФ, органы Федеральной службы судебных приставов, органы таможенной службы и др. (ч. 1 ст. 40, ч. 3 ст. 151 УПК РФ).

Наделение этих органов уголовно-процессуальными полномочиями объясняется их приближенностью к событию преступления, а также оперативно-розыскными, техническими и иными возможностями, которых у следователя нет. Это позволяет органу дознания своевременно и квалифицированно расследовать многие уголовные дела. Так, о совершении большинства «бытовых» и «уличных» преступлений первыми узнают органы полиции. Поэтому они правомочны принимать сообщения о преступлениях и незамедлительно реагировать на них, в том числе путем возбуждения и расследования уголовных дел.

Исторически в нашей стране дознание формировалось в двух направлениях. ***Первое – как полицейское расследование «по горячим следам»,*** когда органы охраны общественного порядка, обнаружив признаки преступления, безотлагательно задерживают преступника, выявляют очевидцев, изымают вещественные доказательства и т. д., после чего передают собранные материалы следователю для проведения полноценного расследования. Эта форма деятельности органов дознания получила название «выполнение неотложных следственных действий по уголовным делам, по которым производство предварительного следствия обязательно» (п. 2 ч. 2 ст. 40 УПК РФ).

Хотя в УПК РФ данное направление не именуется дознанием, а обозначено как одно из общих условий предварительного расследования (ст. 157 УПК РФ), фактически оно является видом дознания, так как представляет собой специфическую форму предварительного расследования, осуществляемую органом дознания.

Второе направление деятельности органов дознания – это осуществление ими самостоятельного (полного) предварительного расследования «по уголовным делам, по которым производство предварительного следствия не обязательно» (п. 1 ч. 2 ст. 40 УПК РФ). В целях разгрузки органов предварительного следствия законодатель выделяет ряд несложных преступлений небольшой и средней тяжести (ч. 3 ст. 150 УПК РФ), по которым следователь, как правило, не работает, а предварительное расследование целиком от возбуждения уголовного дела до его направления в суд проводит дознаватель.

С разделением следствия и дознания поиск оптимальных форм предварительного расследования не закончился. Еще в советское время из дознания

была выделена еще более упрощенная процедура предварительного расследования, получившая название «протокольная форма досудебной подготовки материалов». По ряду очевидных деяний в 10 суток со дня получения сообщения о преступлении закреплялись доказательства преступления, составлялся итоговый протокол, материалы направлялись в суд, где дело в короткий срок рассматривалось по существу.

В первоначальной редакции УПК РФ (2001 г.) подобного упрощенного дознания не было. В 2013 году законодатель дифференцировал дознание и наряду с общим (обычным) порядком ввел «дознание в сокращенной форме» (гл. 32.1. УПК РФ), которое однако существенно отличается от протокольной формы. Сокращенное дознание проводится по тем же делам, что и дознание в общем порядке, но применяется лишь в том случае, если имеются необходимые особые основания.

Таким образом, ***в настоящее время главное предназначение дознания заключается в полном расследовании уголовных дел по преступлениям, указанным в ч. 3 ст. 150 УПК РФ. Это предварительное расследование осуществляется органами дознания в двух формах: а) общем порядке (гл. 32 УПК РФ); б) сокращенном порядке (гл. 32.1 УПК РФ).***

Наряду с дознанием как полным расследованием органы дознания осуществляют досудебное производство в виде неотложных следственных действий по делам, отнесенным к компетенции следователя. Эта форма дознания представляет собой неполное предварительное расследование, так как оно ограничено 10 сутками и лишь теми следственными действиями, производство которых не терпит отлагательства.

Итак, **дознание** – ***это вторая, после предварительного следствия, форма предварительного расследования, в которой дознаватель в общем или сокращенном порядке полностью расследует уголовные дела по преступлениям своей подследственности, а также проводит неотложные следственные действия по делам, отнесенным к компетенции следователя.***

§ 2. Производство дознания в общем порядке

Исходным моментом производства дознания выступает **подследственность,** то есть отнесение расследуемого преступления к ведению органа дознания, а не следователя. Подследственность определяется в стадии возбуждения уголовного дела, когда по результатам проверочных действий становится ясна уголовно-правовая квалификация деяния. Так, кража, предусмотренная ч. 1 ст. 158 УК РФ, указана в ч. 3 ст. 150 УПК РФ. Значит, это преступление расследуется в форме дознания. Но краж, квалифицируемых по ч. 2–4 ст. 158 УК РФ, в ч. 3 ст. 150 УПК РФ нет, значит расследуются они следователем путем производства предварительного следствия (п. 3 ч. 2 ст. 151 УПК РФ).

Приняв уголовное дело к своему производству, дознаватель проводит по нему ту же работу, которую проводит следователь на первоначальном этапе расследования: осматривает место происшествия, допрашивает потерпевших, свидетелей, подозреваемых, назначает экспертизы, производит опознания,

выемки и другие следственные действия с целью раскрытия преступления и привлечения лица к уголовной ответственности. Никаких ограничений ни в производстве следственных действий, ни в применении мер процессуального принуждения, ни в круге участвующих лиц в дознании нет. В нем, так же как и в предварительном следствии, действуют институты приостановления, прекращения, возобновления уголовных дел, а также применяется особый порядок судебного разбирательства при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением и досудебное соглашение о сотрудничестве.

В то же время дознание по ряду признаков отличается от предварительного следствия.

Во-первых, первоначальный срок дознания ограничен 30-ю сутками (ч. 3 ст. 223 УПК РФ). При необходимости этот срок может быть продлен до 6 месяцев, а в исключительных случаях – до 12 месяцев. Свыше 12 месяцев срок дознания не продлевается, а при необходимости продолжения расследования дело передается органу предварительного следствия.

Во-вторых, в дознании есть такой специфический способ признания лица подозреваемым, как уведомление о подозрении, которое используется в том случае, когда против лица необходимо выдвинуть подозрение при отсутствии оснований для его задержания или применения меры пресечения.

В-третьих, в дознании лицо приобретает статус обвиняемого не путем вынесения специального постановления о привлечении в качестве обвиняемого, как это делает следователь, а посредством обвинительного акта, который составляется в конце расследования. Поэтому уголовно преследуемое лицо весь срок дознания пребывает в процессуальном положении подозреваемого, а обвиняемым становится лишь перед направлением дела в суд. При этом допрос обвиняемого по существу предъявленного обвинения не проводится, что существенно ограничивает законные интересы уголовно преследуемого лица, так как он лишается возможности своевременно защищаться от обвинения еще на этапе досудебного производства.

Иногда дознаватель вынужден применить к подозреваемому меру пресечения, в том числе заключение под стражу. В соответствии со ст. 100 УПК РФ в таком случае обвинение должно быть предъявлено не позднее 10 суток со дня применения меры пресечения. Это означает, что дознаватель в 10 суток должен закончить предварительное расследование с составлением обвинительного акта. Но не всегда это возможно, так как следственные действия еще не завершены, например, не получены результаты экспертизы. Разрешается данная ситуация путем вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого (ч. 3 ст. 224 УПК РФ). Однако следует учитывать, что ст. 224 УПК РФ не согласована с более общими нормами ст. 100 УПК РФ, в соответствии с которыми правило «10 суток» действует не только при заключении под стражу, но и при применении любой иной меры пресечения.

В-четвертых, срок заключения лица под стражу в дознании ограничен 6 месяцами (ч. 4 ст. 224 УПК РФ). При необходимости содержания лица под

стражей более 6 месяцев уголовное дело передается органу предварительного следствия.

В-пятых, дознание не проводится в отношении лица, к которому надлежит применить принудительные меры медицинского характера, поскольку, согласно ч. 1 ст. 434 УПК РФ в такой ситуации обязательно проведение предварительного следствия. Если в ходе дознания выяснится, что лицо совершило деяние в состоянии невменяемости либо было вменяемым, но после совершения преступления тяжело психически заболело, то уголовное дело передается органу предварительного следствия.

В-шестых, процессуальной деятельностью дознавателя руководят два субъекта – начальник подразделения дознания и начальник органа дознания, а процессуальный надзор осуществляет прокурор с широким кругом правомочий. Это заметно ограничивает степень процессуальной самостоятельности дознавателя в сравнении со следователем.

В-седьмых, дело, подследственное дознавателю, по решению прокурора может быть передано для производства расследования органу предварительного следствия (ч. 4 ст. 150 УПК РФ).

В-восьмых, процедура окончания дознания при направлении дела в суд с обвинительным актом заметно отличается от порядка окончания предварительного следствия с обвинительным заключением (ст. 215–219, 225 УПК РФ).

Но при всех различиях дознания и предварительного следствия юридическое значение уголовных дел, поступивших в суд от этих органов, одинаково. Уголовные дела с обвинительным актом рассматриваются судом в той же процедуре, что и уголовные дела с обвинительным заключением. Разница лишь в том, что дела, по которым производилось дознание, большей частью разрешаются мировым судьей, тогда как дела, поступившие от следователя – федеральным судом районного или областного уровня.

§ 3. Особенности сокращенного дознания

В 2013 году законодатель ввел сокращенную форму дознания, которое производится по тем же преступлениям, по которым ведется дознание в общем порядке, но имеет ряд особенностей (гл. 32.1 УПК РФ).

Основания и условия сокращенного дознания

В качестве оснований данной формы предварительного расследования можно выделить три обстоятельства.

Во-первых, уголовное дело возбуждено по преступлению, подследственному органу дознания, а не следствия (п. 1 ч. 3 ст. 150 УПК РФ). Если одним лицом совершено несколько преступлений, и хотя бы одно из них отнесено к компетенции следователя, то сокращенного дознания быть не может. *Во-вторых,* уголовное дело возбуждено в отношении конкретного лица, т. е. в постановлении о возбуждении уголовного дела описан не только факт преступления, но и указано лицо, его совершившее, которое с этого момента становится подозреваемым. *В-третьих,* подозреваемый признает не только свою

вину в преступлении, но и уголовно-правовую квалификацию содеянного, а также характер и размер причиненного им вреда.

Наряду с этими основаниями ***для сокращенного дознания необходим комплекс условий. Их можно отнести к двум группам: а) связанные с субъектом преступления; б) связанные с согласием участников дела.***

Первая группа условий. Дознание в сокращенном порядке недопустимо, если подозреваемый: а) является несовершеннолетним; б) психически нездоров, в связи с чем к нему необходимо применить принудительные меры медицинского характера; в) относится к специальному субъекту, предусмотренному гл. 52 УПК РФ (депутат, прокурор, адвокат и др.); г) не владеет языком судопроизводства, т. е. нуждается в переводчике.

Не всегда эти условия очевидны к началу дознания. Если уже в ходе сокращенного дознания выявляется какое-либо из указанных условий, то дознаватель, прокурор или судья (в зависимости от того, на каком этапе уголовно-процессуальной деятельности это произошло) выносит решение о прекращении сокращенного дознания и возвращает дело для производства дознания в общем порядке (ч. 2 ст. 226.2 УПК РФ).

Вторая группа условий. Для производства дознания в сокращенной форме необходимо согласие двух участников – подозреваемого и потерпевшего. Данное условие является одним из ключевых. В ч. 3 ст. 226.3 УПК РФ сказано, что уголовно преследуемое лицо и потерпевший, давшие согласие на сокращенное дознание, могут в любой момент производства по делу (до удаления суда в совещательную комнату) отказаться от упрощенного порядка и просить о возобновлении дознания, но уже в общем порядке. Данное ходатайство, даже если оно ничем не мотивировано, подлежит обязательному удовлетворению дознавателем, прокурором или судом. Это наиболее уязвимое место сокращенного дознания, дающее возможность злоупотребления правом, например, для затягивания сроков производства по делу.

Начало производства дознания в сокращенном порядке

Если к первому допросу подозреваемого имеются все указанные предпосылки сокращенного дознания (все основания и условия), то дознаватель разъясняет уголовно преследуемому лицу и его адвокату-защитнику, участие которого обязательно, право ходатайствовать об избрании упрощенной формы предварительного расследования и предоставляет для ответа двое суток. При согласии подозреваемого им заявляется письменное ходатайство, заверенное не только его подписью, но и подписью защитника. Дознаватель, получив такое ходатайство, в течение 24 часов выносит постановление о производстве дознания в сокращенном порядке либо об отказе в этом (ст. 226.4 УПК РФ).

Особенности доказывания в сокращенном дознании

Нормативная регламентация доказывания в сокращенном дознании противоречива. С одной стороны, в ч. 1 ст. 226.5 УПК РФ указано, что «доказательства по уголовному делу собираются в полном объеме, достаточном для установления события преступления, характера и размера причиненного им вреда,

а также виновности лица в совершении преступления». Отсюда следует, что названные ***обстоятельства дела и качественно (доказательства) и количественно (достаточность доказательств) должны устанавливаться в полном объеме.*** Однако далее, в ст. 226.5 УПК РФ, излагается ряд положений, фактически опровергающих данное требование.

Во-первых, подчеркивается, что дознаватель обязан производить только те действия, непроизводство которых может повлечь невосполнимую утрату доказательств. *Во-вторых,* дознаватель вправе не допрашивать лиц, давших объяснения в стадии возбуждения уголовного дела, и не проводить процессуальных действий по обстоятельствам, уже установленным в этой предыдущей стадии. *В-третьих,* дозволено не проводить экспертизу по вопросам, ответы на которые даны в ранее данных заключениях специалистов. Таким образом, доказывание в сокращенном дознании может ограничиваться материалами, которые были получены в результате проверки сообщения о преступлении в стадии возбуждения уголовного дела.

Это можно объяснить тем, что круг проверочных действий в стадии возбуждения уголовного дела существенно расширился (в него теперь входят не только получение объяснений и истребование предметов и документов, но и ряд следственных действий), и потому законодатель ограничивается их производством, усматривая в этом процессуальную экономию, т. е. сокращение обычного дознания. Кроме того, здесь учитывается положение ч. 1.2 ст. 144 УПК РФ, согласно которому «полученные в ходе проверки сообщения о преступлении сведения могут быть использованы в качестве доказательств».

Между тем в соответствии с ч. 6 ст. 226.7 УПК РФ по окончании сокращенного дознания и ознакомления с материалами дела обвиняемый и потерпевший вправе ходатайствовать о производстве дополнительных следственных действий, если событие преступления, виновность лица, размер ущерба покажутся им недоказанными, а также требовать проверки доказательств, достоверность которых вызывает сомнения. Также надо иметь в виду правило, закрепленное в ч. 1.2 ст. 144 УПК РФ: «Если после возбуждения уголовного дела стороной защиты или потерпевшим будет заявлено ходатайство о производстве дополнительной или повторной судебной экспертизы, то такое ходатайство подлежит удовлетворению».

Наряду с защитой и потерпевшим доказанность обстоятельств дела оценивает прокурор, который при утверждении обвинительного постановления вправе возвратить дело для производства дознания в общем порядке, «если собранных доказательств в совокупности недостаточно для обоснованного вывода о событии преступления, характере и размере причиненного вреда, а также о виновности лица в совершении преступления» (п. «в» ч. 1 ст. 226.8 УПК РФ). Кроме того, следует учитывать возможность уголовно преследуемого лица и потерпевшего в любой момент производства по делу отказаться от сокращенного дознания и перейти на общий его порядок, в частности, в связи с недоказанностью обвинения либо неустановлением характера и размера ущерба.

Учет всех этих моментов приводит к выводу о **необходимости осуществления в сокращенном дознании такого же качества доказывания, как и в обычном предварительном расследовании**, т. е. полного установления обстоятельств дела на основе относимых, допустимых, достоверных и достаточных доказательств. Это означает, что в деле преимущественно должны быть показания лиц, заключения экспертов, вещественные доказательства и др. В противном случае очень высок риск отказа от сокращенного дознания и возврата дела в общий порядок. Также необходимо учитывать, что уголовное дело, поступившее в суд после сокращенного дознания, рассматривается в порядке гл. 40 УПК РФ.

Сроки сокращенного дознания

В отличие от дознания в общей форме, срок которого до 30 суток, **сокращенное дознание вдвое короче – 15 суток.** Но исчисляется этот срок не со дня возбуждения уголовного дела, а со дня вынесения дознавателем постановления о производстве дознания в сокращенном порядке, и завершается днем направления дела прокурору с обвинительным постановлением.

К окончанию 10 суток (из этих 15) должно быть составлено обвинительное постановление, а в течение пяти последующих суток надлежит ознакомить обвиняемого, его защитника, потерпевшего, его представителя с материалами завершенного дознания, а также разрешить ходатайства, заявленные этими участниками.

Срок в 15 суток может быть продлен прокурором до 20 суток, если необходимо провести дополнительные действия для удовлетворения ходатайств обвиняемого, защитника, потерпевшего и его представителя и повторно ознакомить их с делом. Дальнейшее продление срока сокращенного дознания не допускается. Если в указанные сроки дознание закончить не удалось, дознаватель выносит постановление о производстве дознания в общем порядке (ст. 226.6 УПК РФ).

Особенности судебного производства по делам с сокращенным дознанием

Уголовное дело, поступившее в суд с обвинительным постановлением, рассматривается в особом порядке, ***т. е. так же, как и при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением (ст. 316, 317 УПК РФ).***

Судья в начале судебного заседания выясняет у подсудимого – понятно ли ему обвинение, признает ли он себя виновным в совершении преступления, а также характер и размер причиненного им вреда. Далее выясняется отношение потерпевшего к рассмотрению дела в особом порядке. Практика показывает, что к этому моменту ущерб должен быть полностью возмещен, что является главным условием согласия потерпевшего на особый порядок разрешения дела. Согласия прокурора (государственного обвинителя) по делам с сокращенным дознанием не требуется.

Если подсудимый и потерпевший не возражают против особого порядка рассмотрения дела, то в судебном следствии не исследуются доказательства

преступления, виновности и ущерба, а устанавливаются лишь обстоятельства, влияющие на назначение наказания, – отягчающие, смягчающие и характеризующие личность подсудимого. В итоге суд выносит обвинительный приговор и назначает подсудимому наказание, которое **не может превышать половины максимального размера наказания**, предусмотренного за данное преступление.

Контрольные вопросы

1. Перечислите органы дознания в уголовном процессе.
2. Какие должностные лица осуществляют дознание?
3. Какие виды дознания предусматривает УПК РФ?
4. Какова подследственность уголовных дел, расследуемых органами дознания?
5. Назовите отличия дознания от предварительного следствия.
6. Как именуется деятельность органов дознания по делам, по которым производство предварительного следствия обязательно?
7. Укажите сроки дознания.
8. Перечислите предпосылки производства сокращенного дознания.
9. Каковы основания и условия применения сокращенного дознания?
10. Каковы сроки сокращенного дознания?

ТЕМА 19. ОКОНЧАНИЕ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ С НАПРАВЛЕНИЕМ УГОЛОВНОГО ДЕЛА В СУД

§ 1. Формы окончания предварительного расследования с направлением уголовного дела в суд.
§ 2. Порядок окончания предварительного следствия с составлением обвинительного заключения.
§ 3. Особенности окончания дознания с составлением обвинительного акта (обвинительного постановления).
§ 4. Действия и решения прокурора по уголовному делу, поступившему с обвинительным заключением либо обвинительным актом (обвинительным постановлением).

§ 1. ФОРМЫ ОКОНЧАНИЯ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ С НАПРАВЛЕНИЕМ УГОЛОВНОГО ДЕЛА В СУД

Если в ходе предварительного расследования лицу предъявлено обвинение, оно не скрывается и не страдает тяжким заболеванием, нет оснований для прекращения дела, то остается один путь – ***направить уголовное дело в суд для рассмотрения его по существу***. С точки зрения органов уголовного преследования рассмотрение дела по существу означает вынесение обвинительного приговора. Если в деле имеются основания оправдания обвиняемого, то нет никакого смысла направлять дело в суд, т. к. в этом случае следователь, дознаватель обязан прекратить дело за отсутствием события или состава преступления либо непричастностью лица к совершению преступления. Поэтому документом, определяющим движение уголовного дела от органов предварительного расследования в суд, является **итоговое обвинительное решение, именуемое обвинительным заключением (в предварительном следствии) или обвинительным актом либо обвинительным постановлением (в дознании).**

Надо иметь в виду, что в уголовном судопроизводстве есть еще три формы направления дела в суд после предварительного расследования для рассмотрения по существу. Первая – **постановление следователя о направлении уголовного дела в суд для применения принудительных мер медицинского характера (ст. 439 УПК РФ).** В данном случае нет обвинения, т. к. лицо, совершившее деяние, страдает психическим заболеванием и уголовной ответственности не подлежит. Поэтому дело передается в суд не для вынесения обвинительного приговора, а для применения к лицу принудительного лечения. Вторая – **постановление о прекращении уголовного преследования несовершеннолетнего и возбуждение перед судом ходатайства о применении к несовершеннолетнему обвиняемому принудительной меры воспитательного воздействия (ст. 427 УПК РФ).** Третья – **постановление о возбуждении**

перед судом ходатайства о прекращении уголовного дела с назначением судебного штрафа (ст. 25.1 УПК РФ).

Итак, формами окончания предварительного расследования с направлением дела в суд являются пять решений: 1) обвинительное заключение; 2) обвинительный акт либо обвинительное постановление; 3) постановление следователя о направлении дела в суд для применения принудительных мер медицинского характера; 4) постановление о прекращении уголовного преследования несовершеннолетнего и применении к нему принудительной меры воспитательного воздействия; 5) постановление о возбуждении перед судом ходатайства о прекращении уголовного дела с назначением судебного штрафа.

§ 2. Порядок окончания предварительного следствия с составлением обвинительного заключения

С того момента, когда следователь внутренне для себя решил, что дело подлежит направлению в суд с обвинительным заключением, начинается отрезок расследования, именуемый «окончание предварительного следствия с обвинительным заключением». Это первая часть завершающего этапа следствия, в которую входят следующие действия.

1. Уведомление следователем обвиняемого, его защитника, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей об окончании расследования и праве этих участников на ознакомление с материалами уголовного дела (ст. 215 УПК РФ).

2. Ознакомление потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей с материалами законченного предварительного следствия (ст. 216 УПК РФ). ***Эти лица знакомятся с делом по своему желанию, т. е. они могут отказаться от реализации данного права.*** При желании ознакомиться потерпевшему предоставляются все материалы уголовного дела без исключения, тогда как гражданский истец, гражданский ответчик и их представители знакомятся лишь с той частью материалов, которая относится к гражданскому иску. По окончании ознакомления каждого из этих субъектов следователем составляется отдельный протокол, в котором отражается факт ознакомления с материалами дела, а также ходатайства и заявления.

3. После ознакомления с делом названных участников следователь приступает к ***ознакомлению обвиняемого и его защитника с материалами законченного расследования*** (ст. 217 УПК РФ). Производство этого действия зависит от того, где находится обвиняемый – на свободе или в следственном изоляторе. В первом случае все тома уголовного дела в подшитом и пронумерованном виде предоставляются в кабинете следователя обвиняемому и его защитнику. Чаще всего они знакомятся совместно, т. е. вместе лист за листом, том за томом изучают дело. При желании обвиняемый и адвокат могут знакомиться с делом раздельно.

Ознакомление состоит из прочтения документов, выписывания из них необходимых сведений, а также снятия с них копий (фото, видеосъемка, ксерокопирование) техническими средствами самого обвиняемого и адвоката. При

этом они не могут ограничиваться во времени ознакомления с материалами дела. Однако следует учитывать, что период ознакомления входит в срок предварительного следствия, который к этому моменту уже заканчивается. Исходя из объема дела, следователь определяет приблизительное количество дней из оставшегося срока расследования для выполнения требований ст. 217 УПК РФ. При необходимости срок предварительного расследования продлевается. Если обвиняемый и защитник явно затягивают ознакомление, следователь вправе обратиться в суд для установления срока, в течение которого они обязаны изучить дело. Если и в этом случае без уважительных причин ознакомление не производится, то следователь может своим постановлением признать ознакомление завершенным.

В случае нахождения обвиняемого под стражей ознакомление проводится в следственном изоляторе, куда пребывает следователь и адвокат. Это создает некоторые сложности в доставлении томов уголовного дела, их изучении и копировании, осмотре вещественных доказательств и т. д. Тем не менее, и в таких условиях положения ст. 217 УПК РФ подлежат полному исполнению. Процесс ознакомления еще больше осложняется, если обвиняемых и защитников по делу несколько. Каждый из них знакомится с материалами самостоятельно, независимо друг от друга. Последовательность такого ознакомления устанавливает следователь.

4. По завершении ознакомления следователь выясняет у обвиняемого и защитника, какие у них имеются ***ходатайства и заявления.*** Обычно обвиняемый и адвокат заявляют ходатайства о проведении дополнительных следственных действий: допросов свидетелей, назначении экспертиз и др., исключении доказательств как недопустимых, а также о прекращении уголовного преследования либо об изменении обвинения в более мягкую сторону. Следователь разрешает ходатайства путем вынесения постановления о его удовлетворении либо отказе (ст. 219 УПК РФ).

Кроме того, в данный момент следователь разъясняет обвиняемому право на выбор судебного порядка рассмотрения его уголовного дела: а) если дело подпадает под подсудность суда присяжных, то обвиняемый может избрать эту судебную процедуру; б) если дело может рассматриваться коллегией из трех судей, то обвиняемый может избрать этот порядок; в) если обвиняемый согласен с предъявленным обвинением, то он может избрать особый, сокращенный порядок судебного разбирательства, предусмотренный гл. 40 УПК РФ; г) если обвиняемый и его защитник усматривают основания для проведения судом предварительного слушания, то они могут ходатайствовать об этом (ч. 5 ст. 217 УПК РФ).

5. Ход и результаты ознакомления обвиняемого и защитника с материалами дела закрепляются в протоколе этого процессуального действия (ст. 218 УПК РФ). С каждым обвиняемым составляется отдельный протокол.

Обвинительное заключение

После ознакомления всех обвиняемых и защитников с материалами законченного расследования следователь приступает к составлению обвинительного

заключения. ***Это итоговый процессуальный документ предварительного следствия, в котором излагается формулировка предъявленного лицу обвинения и приводится краткое содержание доказательств, подтверждающих обвинение (ст. 220 УПК РФ).***

Независимо от количества томов уголовного дела, преступных эпизодов, обвиняемых, следователь составляет по делу одно общее обвинительное заключение. Если деяний несколько, то используется хронологический или систематический методы описания преступлений.

В структуре обвинительного заключения можно выделить следующие элементы.

1. Во вводной части приводятся подробные данные о личности каждого обвиняемого.

2. Затем идет изложение каждого преступления, вмененного обвиняемому: описывается деяние и приводится его уголовно-правовая квалификация. Это центральная часть обвинительного заключения, т. к. в ней содержится сущность того обвинения, которое станет предметом предстоящего судебного разбирательства. ***Формулировка обвинения и фактически, и юридически повторяет последнюю редакцию постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого.*** Никаких изменений ни в худшую, ни в лучшую сторону в обвинительном заключении быть не должно. Если в ходе следствия возникли основания для изменения обвинения, то следователь до окончания расследования вносит необходимые корректировки путем предъявления нового обвинения.

3. После этого приводятся ***доказательства, подтверждающие обвинение.*** Основные доказательства, например, показания потерпевших, свидетелей, заключения эксперта, коротко излагаются, а другие лишь называются. Каждое доказательство указывается по номеру тома и листам уголовного дела.

4. Далее приводятся ***доказательства, на которые ссылается обвиняемый и его защитник.*** Чаще всего это показания самого обвиняемого. Кроме них – показания свидетелей, заключения специалистов, представленные в ходе следствия защитой.

5. В завершение указываются обстоятельства, отягчающие и смягчающие наказание, а также данные о потерпевшем, гражданском истце и гражданском ответчике.

К обвинительному заключению прилагаются два дополнения: а) список лиц, подлежащих вызову в суд, с указанием адресов их проживания и ссылок на листы дела; б) справка о сроках следствия, мере пресечения в отношении обвиняемого, вещественных доказательствах, гражданском иске и др.

Следователь изготавливает несколько экземпляров обвинительного заключения: в дело, прокурору, каждому обвиняемому, а также защитнику, потерпевшему, гражданскому истцу по их ходатайству, и передает уголовное дело руководителю следственного органа. Последний проверяет дело с обвинительным заключением и ставит на нем свою резолюцию «согласен», если признает проведенное расследование качественным. После этого уголовное дело с об-

винительным заключением направляется прокурору. При обнаружении недостатков руководитель следственного органа вправе возвратить дело следователю для дополнительного расследования.

§ 3. Особенности окончания дознания с обвинительным актом и обвинительным постановлением

В отличие от предварительного следствия, завершающий этап дознания значительно проще и короче.

1. Никаких ознакомительных действий участников дела, предшествующих составлению итогового обвинительного акта либо обвинительного постановления, в дознании не проводится. Признав, что по делу нет оснований для приостановления либо прекращения, дознаватель приступает к составлению обвинительного акта (обвинительного постановления).

2. ***По форме и содержанию обвинительный акт и обвинительное постановление (ст. 225, 226.7 УПК РФ) во многом аналогичны обвинительному заключению.*** Чаще всего в нем впервые по уголовному делу формулируется обвинение, подлежащее предъявлению лицу (до этого он был подозреваемым). Иногда, при невозможности закончить дознание в 10 суток со дня заключения подозреваемого под стражу, дознаватель вынужден предъявить обвинение так же, как следователь в форме ***постановления о привлечении в качестве обвиняемого*** (ч. 3 ст. 224 УПК РФ). В этом случае в деле появляется обвиняемый, он допрашивается после предъявления обвинения, а обвинительный акт в конце дознания дублирует ранее вынесенное обвинение, т. е. выполняет ту же функцию, что и обвинительное заключение.

3. После составления и подписания ***обвинительный акт (обвинительное постановление) предъявляется обвиняемому и его защитнику вместе со всеми материалами законченного дознания.*** Об этом действии составляется протокол ознакомления с материалами дела, аналогичный протоколу ст. 218 УПК РФ.

По делам дознания нет суда присяжных и коллегии из трех судей, но возможен особый порядок судебного разбирательства и проведение предварительного слушания. Поэтому в протоколе ознакомления с материалами дела обвиняемый вправе заявить ходатайство по п. 2 и п. 3 ч. 5 ст. 217 УПК РФ.

4. Потерпевшему и его представителю разъясняется право на ознакомление с материалами завершенного дознания, и если такое ходатайство заявляется, то им предоставляются все материалы дела для изучения (ч. 3 ст. 225 УПК РФ). В этой статье не сказано о таком же праве гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей. Однако в ст. 44 и ст. 54 УПК РФ данное право им предоставлено и потому оно должно быть обеспечено.

5. По выполнении всех этих действий дознаватель представляет уголовное дело с обвинительным актом (обвинительным постановлением) на контроль начальнику органа дознания, который утверждает акт или постановление (если нет недостатков). После этого уголовное дело направляется прокурору.

§ 4. Действия и решения прокурора по уголовному делу, поступившему с обвинительным заключением либо обвинительным актом (обвинительным постановлением)

Прокурор – будущий государственный обвинитель в суде, и потому он является последней инстанцией досудебного производства. Его правомочия по делу, поступившему с обвинительным заключением, предусмотрены ст. 221 УПК РФ, с обвинительным актом – ст. 226 УПК РФ, а с обвинительным постановлением – ст. 226.8 УПК РФ.

Для проверки проведенного предварительного следствия ***прокурору дано 10 суток, с возможным продлением до 30 суток, в течение которых он должен принять одно из двух решений: а) утвердить обвинительное заключение и направить дело в суд; б) возвратить уголовное дело следователю для производства дополнительного следствия.***

В первом случае прокурор убеждается в надлежащем качестве предварительного расследования, т. е. соглашается с объемом и квалификацией обвинения, его доказанностью, а также с правильностью составления обвинительного заключения. Прокурор утверждает этот итоговый документ, выражая тем самым готовность поддерживать в предстоящем суде государственное обвинение. Во втором случае прокурор обнаруживает в деле существенные недостатки, препятствующие, по его мнению, вынесению обвинительного приговора. Это может быть неполнота расследования, т. е. недостаточность доказательств обвинения, неправильная квалификация деяния, ошибки в составлении обвинительного заключения и др. В такой ситуации прокурор выносит постановление о возвращении дела для дополнительного расследования с обоснованием своего решения.

Следователь с согласия руководителя следственного органа вправе обжаловать возвращение дела вышестоящему прокурору. Такое обжалование приостанавливает исполнение постановления о возвращении дела на доследование.

По делу, поступившему с обвинительным актом или обвинительным постановлением от дознавателя, прокурор располагает лишь 2 сутками для проверки, но круг возможных его решений намного шире (ст. 226, 226.8 УПК РФ). Наряду с утверждением обвинительного акта (обвинительного постановления) и возвращением дела на дополнительное расследование, прокурор вправе: а) прекратить уголовное дело или уголовное преследование; б) направить дело на дополнительное расследование в форме предварительного следствия, т. е. заменить дознание на следствие; в) исключить из обвинительного акта (обвинительного постановления) отдельные пункты обвинения или переквалифицировать обвинение на менее тяжкое.

После утверждения прокурором обвинительного заключения либо обвинительного акта (обвинительного постановления) копия этого документа вручается обвиняемому, а также защитнику, потерпевшему, гражданскому истцу по их ходатайству, а уголовное дело направляется в суд.

Контрольные вопросы

1. Назовите формы окончания предварительного расследования с направлением уголовного дела в суд.
2. Кто имеет право на ознакомление с материалами законченного предварительного расследования?
3. Какова последовательность ознакомления участников с материалами уголовного дела?
4. Как регламентируется срок ознакомления обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела?
5. Как оформляется факт ознакомления участников с материалами уголовного дела?
6. Какова суть и назначение обвинительного заключения?
7. Какова структура обвинительного заключения?
8. Каковы особенности окончания дознания с составлением обвинительного акта или обвинительного постановления?
9. Кто контролирует качество законченного следствия или дознания с направлением дела в суд?
10. Каковы правомочия прокурора при проверке уголовного дела, поступившего с обвинительным актом или обвинительным постановлением?
11. Каковы правомочия прокурора при проверке уголовного дела, поступившего с обвинительным заключением?
12. В какой момент обвинительное заключение либо обвинительный акт (обвинительное постановление) вручается обвиняемому и другим участникам дела?

ТЕМА 20. ВЗАИМОДЕЙСТВИЕ СЛЕДОВАТЕЛЯ С ОРГАНАМИ ДОЗНАНИЯ

§ 1. Понятие и задачи взаимодействия следователя с органами дознания.
§ 2. Оперативно-розыскная деятельность как основное направление взаимодействия следователя с органами дознания.
§ 3. Процессуальные формы взаимодействия следователя с органами дознания.

§ 1. ПОНЯТИЕ И ЗАДАЧИ ВЗАИМОДЕЙСТВИЯ СЛЕДОВАТЕЛЯ С ОРГАНАМИ ДОЗНАНИЯ

Деятельность по предупреждению, раскрытию и расследованию преступлений осуществляют не только органы следствия (следователи), но и ряд иных органов государства, получивших в УПК РФ название «органы дознания». Это органы внутренних дел, прежде всего полиция, органы федеральной службы судебных приставов, военной полиции, государственного пожарного надзора, федеральной службы безопасности, федеральной службы исполнения наказаний и ряд других (ст. 40 УПК РФ).

Поскольку органы предварительного следствия и дознания объединяет общая цель, то они взаимодействуют, сотрудничают, то есть согласовывают свои действия, помогая друг другу в решении стоящих перед ними задач.

Для понимания назначения и форм взаимодействия необходимо различать три функции, с осуществлением которых связана деятельность этих органов. Первая функция – ***производственная***, выражающая то, для чего создано и действует данное подразделение. Так, полиция осуществляет охрану общественного порядка, федеральная служба безопасности обеспечивает безопасность государства, федеральная служба исполнения наказаний реализует приговор и иные решения судов и т. д.

Вторая функция – ***оперативно-розыскная***. Это в основном негласные (тайные), а также гласные действия (оперативно-розыскные мероприятия) специально уполномоченных органов, осуществляемые на основе Федерального закона от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности».

Третья функция – ***уголовно-процессуальная***, осуществляемая органами предварительного следствия и дознания на основе УПК РФ в двух досудебных стадиях уголовного процесса: возбуждения уголовного дела и предварительного расследования.

Следователь наделен единственной функцией – уголовно-процессуальной. Она же для него основная, производственная. Следователь не вправе осуществлять оперативно-розыскную деятельность. Поэтому он ограничен в своих возможностях. Все, чем он обладает, – это ручка, бумага, компьютер и квалификация юриста. Все, что он может делать, – это расследовать преступления.

Органы дознания вооружены значительно большим набором средств. В первую очередь большинство из этих органов осуществляет оперативно-розыскную деятельность. Кроме того, у них имеются личный состав сотрудников, техника, оружие, специальные средства и т. д. И наконец, органам дознания дано право производить уголовно-процессуальные действия.

Все эти преимущества обуславливают «одностороннее движение» во взаимодействии следователя с органами дознания, при котором первый обращается за помощью ко вторым, но не наоборот. Если при расследовании преступлений следователь нуждается в оперативно-розыскной информации; если ему для производства следственных действий необходимо содействие людьми, охраной, техникой и т. д.; если те или иные следственные действия следователь сам провести не может, то он обращается к органам дознания и получает необходимую помощь. Органы же дознания в содействии следователя не нуждаются, так как располагают всеми возможностями для самостоятельного расследования уголовных дел.

Взаимодействие следователя с органами дознания в УПК РФ не получило полного и автономного регулирования в виде одного из общих условий предварительного расследования либо отдельной главы Кодекса. Основные правила взаимодействия закреплены в правомочиях следователя (п. 4 ч. 2 ст. 38 УПК РФ). В них обозначены следующие направления (формы) сотрудничества: ***а) поручение о проведении оперативно-розыскных мероприятий; б) поручение о производстве отдельных следственных действий и исполнении отдельных процессуальных решений следователя; в) содействие в производстве следователем отдельных следственных действий.***

В практике расследования преступлений издавна сложилась такая форма взаимодействия, как следственно-оперативная группа (СОГ), до настоящего времени не получившая в УПК РФ нормативного закрепления. В Кодексе есть ст. 163, посвященная следственной группе (СГ). Она регламентирует деятельность нескольких следователей во главе с руководителем следственной группы по расследованию одного уголовного дела. Согласно ч. 2 ст. 163 УПК РФ «к работе следственной группы могут быть привлечены должностные лица органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность». Это единственная норма Кодекса, указывающая на следственно-оперативную группу.

В уголовном процессе есть еще одно направление сотрудничества органов предварительного следствия и дознания, которое в теории обычно не рассматривается как одна из форм их взаимодействия. Это ***неотложные следственные действия (ст. 157 УПК РФ)***, представляющие собой особую разновидность дознания, производимого по делам следователя. В случае, когда орган предварительного следствия по тем или иным причинам не может приступить к расследованию «своего» дела, его замещает орган дознания и в течение десяти суток проводит следственные действия безотлагательного характера, после чего передает дело следователю. В ч. 4 ст. 157 УПК РФ указано, что при необнаружении лица, совершившего преступление, «орган дознания обязан прини-

мать розыскные и оперативно-розыскные меры для установления лица, совершившего преступление, уведомляя следователя об их результатах».

В уголовно-процессуальной науке выделяют принципы, условия взаимодействия, а также предлагают различные его определения. Суть данного понятия можно сформулировать следующим образом. **Взаимодействие следователя с органами дознания – *это основанная на законе и осуществляемая при руководящей роли следователя совместная, согласованная по цели и средствам деятельность органов предварительного следствия и дознания по раскрытию и расследованию преступлений*.**

Необходимо иметь в виду, что все формы взаимодействия наряду со следователем в равной мере применяются дознавателем при производстве дознания в общем и сокращенном порядке, а также при проведении неотложных следственных действий (п. 1.1 ч. 1 ст. 41, ч. 2 ст. 223.2 УПК РФ).

§ 2. Оперативно-розыскная деятельность как основное направление взаимодействия следователя с органами дознания

Разведывательная работа по добыванию сведений о планах и действиях противника издавна существует во всех направлениях человеческой деятельности. В борьбе с преступностью этот аспект работы правоохранительных органов один из наиболее важных. В нашей истории он именовался по-разному: «негласное расследование», «уголовный сыск», «уголовно-розыскная работа», «агентурно-оперативная работа» и т. д. В настоящее время это «оперативно розыскная деятельность» (ОРД), регламентируемая ФЗ от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности».

Статья 1 данного акта содержит ***определение ОРД, в котором можно выделить следующие составляющие:***

а) ОРД осуществляется только специально уполномоченными государственными органами в пределах их компетенции;

б) эта деятельность как гласная (открытая), так и негласная (тайная);

в) ОРД осуществляется посредством специальных действий – оперативно розыскных мероприятий (ОРМ);

г) цель ОРД – защита общества, государства и личности от преступных посягательств.

Для достижения этой цели в ОРД разрешается ряд задач (ст. 2 Закона об ОРД):

а) выявление, пресечение и раскрытие преступлений, а также установление лиц, их совершивших;

б) розыск лиц, скрывающихся от уголовного преследования, а также без вести пропавших;

в) добывание информации о действиях (бездействии), создающих угрозу безопасности страны;

г) установление имущества, подлежащего конфискации.

Согласно ст. 13 Закона право производить ОРД имеют оперативные подразделения:

– органов внутренних дел;

– органов федеральной службы безопасности;

– федеральных органов государственной охраны;

– таможенных органов РФ;

– службы внешней разведки РФ;

– федеральной службы исполнения наказаний.

Этот перечень исчерпывающий. Ни одно иное юридическое или физическое лицо не вправе осуществлять оперативно-розыскную деятельность.

ОРД реализуется посредством **оперативно-розыскных мероприятий – *предусмотренных Законом об ОРД разведывательно-поисковых действий, направленных на получение информации, необходимой для решения задач ОРД.***

Оперативно-розыскными мероприятиями являются (ст. 6 Закона):

1. Опрос.
2. Наведение справок.
3. Сбор образцов для сравнительного исследования.
4. Проверочная закупка.
5. Исследование предметов и документов.
6. Наблюдение.
7. Отождествление личности.
8. Обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств.
9. Контроль почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений.
10. Прослушивание телефонных переговоров.
11. Снятие информации с технических каналов связи.
12. Оперативное внедрение.
13. Контролируемая поставка.
14. Оперативный эксперимент.
15. Получение компьютерной информации.

В перечне ОРМ следует выделять три группы. Первые ограничивают конституционные права и свободы личности и потому они проводятся ***по судебному решению***. К ним относятся: а) контроль почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений; б) прослушивание телефонных переговоров; в) снятие информации с технических каналов связи; г) получение компьютерной информации.

Вторая группа – ***ОРМ ведомственного санкционирования***. Они применяются с разрешения руководителя органа, осуществляющего ОРД. Таковыми являются: а) оперативное внедрение; б) оперативный эксперимент; в) контролируемая поставка; г) наблюдение; д) проверочная закупка.

Остальные ***шесть ОРМ проводятся сотрудниками оперативных подразделений самостоятельно,*** то есть они не требуют ведомственного или судебного дозволения.

Порядок проведения ОРМ не имеет такой детальной регламентации, как следственные действия в УПК РФ, однако основания и условия их производства, особенно связанные с получением судебного разрешения, достаточно подробно прописаны в ст. 7, 8 Закона об ОРД.

Ряд положений этого акта посвящен соблюдению прав и свобод личности при осуществлении ОРД. Так, лицо вправе обжаловать прокурору, в суд действия оперативных органов, требовать предоставления полученной о нем информации и т. д. (ст. 5 Закона об ОРД). Особое внимание уделено защите граждан, содействующих ОРД. Это так называемые конфиденты – лица, которые на конфиденциальной основе (секретно) оказывают помощь оперативным органам: осведомители, информаторы, агенты. Они находятся под защитой государства, получают денежное вознаграждение за свою работу, имеют право на единовременное пособие в случае гибели и т. д. (ст. 17, 18 Закона об ОРД).

Результаты ОРД могут служить поводом и основанием для возбуждения уголовного дела, а также использоваться в качестве доказательств после их проверки и закрепления в порядке, предусмотренном УПК РФ (ст. 11 Закона об ОРД, ст. 89 УПК РФ).

Оперативно-розыскная деятельность находится под прокурорским надзором и ведомственным контролем (ст. 21, 22 Закона об ОРД).

§ 3. Процессуальные формы взаимодействия следователя с органами дознания

1. Следственно-оперативная группа

Поскольку в УПК РФ отсутствует прямая регламентация следственно-оперативной группы (СОГ), то ее организация и деятельность строится на основе ведомственных нормативных актов (в МВД России это приказ от 29 апреля 2015 г. № 495, в прокуратуре – приказ от 28 декабря 2016 г. № 826).

Выделяются два вида СОГ: а) дежурная; б) специализированная.

Дежурная СОГ создается, в частности, при дежурной части органа внутренних дел (полиции) в составе следователя, дознавателя, оперативных работников, сотрудников экспертно-криминалистических подразделений, инспектора-кинолога и др.

При получении сообщения о преступлении дежурная СОГ выезжает на место происшествия и начинает первоначальные (безотлагательные) процессуальные действия по закреплению следов преступления, установлению и задержанию лица, его совершившего, и т. д. При необходимости дежурный следователь (дознаватель) незамедлительно возбуждает уголовное дело и приступает к расследованию, либо проводится доследственная проверка, материалы которой передаются в отдел следствия или дознания для решения вопроса о возбуждении уголовного дела.

Специализированная СОГ создается по конкретному уголовному делу либо по отдельным категориям преступлений: особо тяжким, серийным, прошлых лет и др. Такие СОГ могут быть разовыми – для раскрытия и расследования отдельного преступления, либо постоянно действующими по той или иной

категории деяний. Специализированные СОГ формируются из наиболее квалифицированных следователей, сотрудников уголовного розыска, а также других подразделений. Совместная работа опытных профессионалов позволяет, не теряя времени, четко распределив обязанности каждого, обеспечить высокую эффективность деятельности СОГ.

Руководителем СОГ является следователь, который планирует и контролирует ход расследования, проводит наиболее важные процессуальные действия, несет личную ответственность за качество и результаты расследования.

2. Поручения следователя органам дознания

Предварительно необходимо отметить, что наряду с поручениями следователя органам дознания в порядке п. 4 ч. 2 ст. 38 УПК РФ Кодекс предусматривает еще одно поручение – в порядке ч. 1 ст. 152. В этой норме указана ситуация, когда органу предварительного расследования надо провести следственные или розыскные действия не по месту нахождения следователя, дознавателя, а в другом месте, то есть в другом городе или ином населенном пункте, куда сам следователь, дознаватель прибыть не может. В таком случае соответствующему органу следствия, дознания направляется письменное поручение с просьбой провести следственные или розыскные действия. Получив подобное поручение, следователь, дознаватель, находящийся в другом месте, в течение 10 суток проводит требуемые действия и высылает их протоколы и иные доказательства обратно адресату.

Таким образом, существуют ***два вида поручений следователя:*** *а) органу дознания по месту производства расследования (п. 4 ч. 2 ст. 38 УПК РФ),* когда следователь обращается за помощью к «своим» оперативным подразделениям; *б) следователю, органу дознания в другом месте (ч. 1 ст. 152 УПК РФ),* когда поручение направляется в отдаленный населенный пункт. На практике первые именуется следственными поручениями, а вторые – отдельными поручениями.

Поручение следователя о проведении оперативно-розыскных мероприятий. Следователь обращается за помощью к органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность в тех случаях, когда в ходе предварительного расследования остаются неизвестными лицо, совершившее преступление, местонахождение похищенных вещей, очевидцы преступления, имущество, подлежащее аресту, и т. д. Процессуальными действиями их установить не удается и потому требуется привлечь оперативно-розыскные возможности.

Следователь составляет письменное поручение на имя начальника органа дознания, в котором излагает суть дела, указывает на обстоятельства, требующие выяснения, и просит провести для этого оперативно-розыскные мероприятия.

УПК РФ не предусматривает срока исполнения органом дознания данного поручения, а следователь не имеет правомочий по контролю за своевременностью проведения ОРМ. В таких условиях целесообразно указывать в поручении на необходимость в определенный срок уведомлять следователя о результатах проведения мероприятий. Плодотворно личное общение следователя с

оперативными сотрудниками, исполняющими поручение, а также с участковыми оперуполномоченными и другими «зональными» работниками органа дознания.

Результаты ОРМ предоставляются следователю в форме рапорта или устно, после чего вырабатывается тактика производства следственных действий, задержания подозреваемого, ареста имущества и тд.

Поручение о производстве отдельных следственных действий и исполнении решений следователя. Следователь, будучи лицом, самостоятельно определяющим ход расследования и несущим персональную ответственность за его качество и результаты, обязан лично проводить все процессуальные действия по делу. Но иногда следователь вынужден отступить от этого правила. Например, необходимо в короткий срок допросить множество свидетелей; установить местонахождение свидетеля и немедленно его допросить. В некоторых случаях сотрудники органа дознания могут более успешно, чем следователь, провести следственное действие, например, обыск, выемку.

В таких случаях следователь составляет письменное поручение, прилагает к нему необходимые материалы, в частности постановление о производстве обыска, выемки, передает их в орган дознания, а затем контролирует исполнение поручения, поддерживая постоянный контакт с конкретными работниками органа дознания.

Кроме следственных действий следователь обращается к органу дознания с поручением исполнить решение о приводе потерпевшего, свидетеля, подозреваемого, наложении ареста на имущество.

Используя данный вид взаимодействия, необходимо учитывать, что исполнители поручения, будучи неквалифицированными процессуалистами, нередко допускают ошибки при производстве следственных действий, что может повлечь оспаривание стороной защиты допустимости и достоверности полученных доказательств. Поэтому следователю надлежит прибегать к таким поручениям лишь в случае крайней необходимости.

Содействие органа дознания при производстве следственных и иных процессуальных действий. Необходимость данной формы взаимодействия возникает тогда, когда следователь один не может достаточно успешно провести то или иное следственное действие, и потому требуется помощь дополнительных участников. Перечень таких следственных действий нормативно не закреплен, но среди них имеется ряд сложных: обыск, выемка, проверка показаний на месте, осмотр местности и помещений, следственный эксперимент, опознание. Для их производства необходимо обеспечить охрану территории и участвующих лиц, привлечь технику, специальные средства, одновременно проводить действия в разных местах и т. д. Выполнению таких действий предшествует тщательное планирование, распределение ролей, определение тактики поведения.

В протоколе следственного действия указываются лишь те сотрудники органа дознания, которые непосредственно участвуют в его проведении. Если содействие состоит в охране места, конвоировании арестованного, то в прото-

коле следственного действия это не отражается. Для качественного закрепления хода и результатов данных следственных действий целесообразно применять видеозапись, которая является приложением к протоколу проведенного действия (ч. 8 ст. 166 УПК РФ).

В соответствии с ч. 7 ст. 164 УПК РФ «следователь вправе привлечь к участию в следственном действии должностное лицо органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, о чем делается соответствующая отметка в протоколе». Эта норма оказалась проблемной, так как неясна цель участия оперативного работника в следственном действии. Если он нужен для содействия в производстве следственного действия, то об этом сказано в п. 4 ч. 2 ст. 38 УПК РФ. На практике следователи нередко привлекают оперативника для допроса подозреваемого, обвиняемого, свидетеля, потерпевшего. Адвокаты этих лиц расценивают такое участие как психологическое давление на допрашиваемого. Представляется, что применять рассматриваемую норму необходимо лишь в том случае, если в силу сложности производимого действия следователь нуждается в помощи работника органа дознания.

Контрольные вопросы

1. Перечислите функции, с осуществлением которых связана деятельность органов предварительного следствия и дознания.
2. Назовите направления (формы) сотрудничества следователя с органами дознания.
3. Перечислите виды, состав и функции следственно-оперативных групп.
4. С какими поручениями следователь обращается к органу дознания?

Судебное производство

ТЕМА 21. Стадия назначения судебного разбирательства

§ 1. Понятие и общая характеристика стадии назначения судебного разбирательства.
§ 2. Подсудность уголовных дел.
§ 3. Основания и порядок проведения предварительного слушания.
§ 4. Назначение судебного разбирательства.

§ 1. Понятие и общая характеристика стадии назначения судебного разбирательства

После утверждения прокурором обвинительного заключения или обвинительного акта (обвинительного постановления) уголовное дело передается в суд первой инстанции (мировой, районный, областной, в зависимости от подсудности). Исходя из нагрузки, опыта судей, сложности дела и других факторов, его рассмотрение поручается конкретному судье, который с этого момента становится председательствующим по данному делу (ст. 243 УПК РФ).

С принятия судьей дела к своему производству начинается первая судебная стадия уголовного процесса (третья по общему счету). Это стадия не получила однозначного названия ни в УПК РФ, ни в литературе. В одних случаях она именуется стадией подготовки к судебному заседанию, поскольку так обозначена глава 33 УПК РФ, в других – стадией подготовки и назначения судебного разбирательства. Лаконично и достаточно верно ее можно называть стадией ***назначения судебного разбирательства***, т. к. суть данного этапа заключается, в конечном счете, в решении одного вопроса: приступить суду к рассмотрению дела в следующей стадии – судебного разбирательства либо для этого достаточных оснований еще нет.

Общая характеристика стадии назначения судебного разбирательства

1. Задачи стадии назначения судебного разбирательства. В этой стадии решаются две задачи: ***а) проверка качества предварительного расследования; б) проведение необходимых подготовительных действий для успешного рассмотрения дела по существу.*** Образно, вначале это взгляд судьи назад – в стадию предварительного расследования (проверочная задача), а затем вперед – в стадию судебного разбирательства (подготовительная задача).

При проверке качества проведенного следствия или дознания судья решает следующие вопросы (ч. 1 ст. 228 УПК РФ):

1) подсудно ли дело данному суду;

2) вручена ли обвиняемому копия обвинительного заключения или обвинительного акта (обвинительного постановления);

3) подлежит ли отмене или изменению избранная мера пресечения;

4) приняты ли меры для обеспечения возмещения вреда, причиненного преступлением, и возможной конфискации имущества;

5) имеются ли основания проведения предварительного слушания.

Все эти вопросы не касаются доказанности обвинения, не предрешают вывода суда о виновности или невинности обвиняемого. Их разрешение направлено на устранение препятствий предстоящего рассмотрения дела по существу.

Вторая (подготовительная) задача данной стадии реализуется решением следующих вопросов (ст. 231 УПК РФ):

1) о месте и времени предстоящего судебного разбирательства;

2) о рассмотрении дела судьей единолично или судом коллегиально;

3) о назначении обвиняемому защитника по основаниям п. 2–7 ст. 51 УПК РФ;

4) о рассмотрении дела в закрытом судебном заседании;

5) о проведении заочного судебного разбирательства в порядке ч. 5 ст. 247 УПК РФ.

2. Порядок стадии назначения судебного разбирательства. Процедура этой стадии осуществляется в одной из двух форм: а) без проведения судебного заседания, т. е. судьей единолично; б) в специальном судебном заседании с участием сторон, называемом ***предварительным слушанием.***

Если обвиняемый не заявил ходатайства о проведении предварительного слушания либо судья сам не обнаружил оснований для этого (ч. 1 ст. 229 УПК РФ), то судья один в своем кабинете изучает дело и выносит постановление о назначении судебного разбирательства. Если же в деле имеется обоснованное ходатайство обвиняемого о проведении предварительного слушания, либо сам судья при изучении дела нашел основания для этого, то проводится судебное заседание с участием сторон, секретаря, с ведением протокола, в котором решаются вопросы, предусмотренные ст. 236 УПК РФ. Такое заседание получило именование «предварительное слушание». Этим названием подчеркивается, что дело по существу не рассматривается, однако возникшие вопросы настолько важны, что их необходимо разрешить с участием сторон.

3. Участники стадии назначения судебного разбирательства. Круг участвующих на данном этапе субъектов зависит от формы его проведения. При рассмотрении вопросов стадии одним судьей иных участников нет. В предварительном слушании (оно проводится в закрытом режиме) кроме судьи задействованы стороны обвинения и защиты: прокурор, потерпевший, гражданский истец, обвиняемый, гражданский ответчик, защитник, представители. Участвует также секретарь судебного заседания, который ведет протокол.

4. Решения, принимаемые в стадии назначения судебного разбирательства. Итоговыми решениями данной стадии являются постановления судьи:

а) о назначении судебного заседания (ст. 231 УПК РФ);

б) о возвращении уголовного дела прокурору (ст. 237 УПК РФ);

в) о прекращении уголовного дела (ст. 239 УПК РФ).

Принятие этих решений означает завершение уголовно-процессуальной деятельности на первом этапе судебного производства.

В этой стадии также выносятся промежуточные постановления судьи:

а) о направлении дела по подсудности (п. 1 ч. 1 ст. 236 УПК РФ);

б) о приостановлении производства по делу (ст. 238 УПК РФ);

в) об отложении судебного заседания в случае, предусмотренном п. 6 ч. 1 ст. 236 УПК РФ.

Итак, **стадия назначения судебного разбирательства – *это первый этап судебного производства, в котором судья без участия сторон либо в предварительном слушании с участием сторон проверяет законность предварительного расследования, устанавливает наличие юридических оснований для дальнейшего движения дела и принимает решение о назначении судебного разбирательства, либо о возвращении дела прокурору, либо о прекращении дела.***

§ 2. Подсудность уголовных дел

Наличие разных видов судов в действующей судебной системе страны ставит вопрос о разграничении их компетенции, именуемой подсудностью. Это ***свойство уголовного дела, в зависимости от которого закон определяет, какой именно суд и в каком составе должен рассматривать данное уголовное дело.***

Виды подсудности

1. **Предметная (или родовая) подсудность** связана с видом преступления, предусмотренного УК РФ, т. е. с квалификацией деяния, вмененного обвиняемому. По предметной подсудности распределены все уголовные дела между судами различных звеньев судебной системы (ст. 31 УПК РФ).

Мировому судье подсудны уголовные дела о преступлениях, наказание за которые не превышает трех лет лишения свободы, за исключением ряда статей УК РФ (ч. 1 ст. 31 УПК РФ). Федеральному районному суду подсудна основная масса уголовных дел (ч. 2 ст. 31 УПК РФ). Областному и соответствующему ему суду субъекта федерации подсуден ряд дел повышенной общественной опасности (ч. 3 ст. 31 УПК РФ). Верховный суд РФ по первой инстанции уголовные дела не рассматривает. Наряду с судами общей юрисдикции действует система военных судов, имеющих собственную предметную подсудность (ч. 5–8 ст. 31 УПК РФ).

2. **Территориальная подсудность** определяется по месту совершения преступления (ч. 1 ст. 32 УПК РФ). Из этого правила сделаны два исключения: а) если преступление начато в месте юрисдикции одного суда, а закончено в месте юрисдикции другого суда, то дело рассматривается судом по месту окончания преступления; б) если преступление совершено в разных местах, то дело рассматривается судом по месту большинства преступлений или наиболее тяжкого из них (ч. 2–3 ст. 32 УПК РФ). Закон в некоторых случаях допускает изменение территориальной подсудности (ст. 35 УПК РФ).

3. **Персональная подсудность** связана с особенностями личности обвиняемого. Это: а) военнослужащие, а также граждане, совершившие преступление в период военных сборов или службы, уголовные дела по которым подсудны военным судам (ч. 5 ст. 31 УПК РФ); б) член Совета Федерации РФ, депутат Государственной Думы РФ, судья федерального суда, мировой судья. По их ходатайству дело подлежит рассмотрению судом субъекта федерации (п. 2 ч. 3 ст. 31 УПК РФ).

4. **Подсудность по составу суда**. Уголовное дело может рассматриваться судьей единолично или судом коллегиально (ст. 30 УПК РФ).

Все дела, подсудные мировому судье, рассматриваются им единолично. Большинство уголовных дел, посудных федеральному суду, рассматривается судьей единолично. В случаях, предусмотренных п. 3 ч. 2 ст. 30 УПК РФ, дело разрешается коллегией в составе трех судей. Уголовные дела, перечисленные в п. 2, 2.1 ч. 2 ст. 30 УПК РФ, по ходатайству обвиняемого рассматриваются судом присяжных.

В апелляционном порядке решения мирового судьи разрешаются судьей районного суда единолично, а в вышестоящем суде – тремя судьями за некоторыми исключениями. В кассационном и надзорном порядке суд действует в коллегиальном составе (ч. 3,4 ст. 30 УПК РФ).

§ 3. Основания и порядок проведения предварительного слушания

Впервые вопрос о необходимости предварительного слушания ставится обвиняемым при ознакомлении с материалами законченного предварительного расследования в порядке ст. 217 УПК РФ. Если дело относится к подсудности суда присяжных; если те или иные доказательства подлежат, по мнению защиты, исключению из дела как недопустимые; если защита усматривает основания для прекращения дела и т. д., то в протоколе, составляемом в порядке ст. 218 УПК РФ, ***обвиняемый и его защитник заявляют ходатайство о проведении предварительного слушания.***

В случае незаявления такого ходатайства в указанный момент обвиняемый может сделать это позже – *в течение 3 суток со дня получения копии обвинительного заключения, обвинительного акта или обвинительного постановления* (ч. 3 ст. 229 УПК РФ).

Проведение предварительного слушания возможно не только по инициативе обвиняемого, *но и самого судьи, если при изучении поступившего дела он обнаружит основание, предусмотренное ч. 2 ст. 229 УПК РФ.* Разумеется, это не исключение доказательств и не прекращение дела. Как показывает практика, в данных случаях инициатором предварительного слушания выступает сторона защиты. А вот основания для приостановления дела либо возвращения дела прокурору в связи с неправильностью составления обвинительного заключения или невручением его копии обвиняемому могут быть установлены самим судьей.

В настоящее время ч. 2 ст. 229 УПК РФ предусматривает восемь оснований проведения предварительного слушания. Среди них наиболее распространены, сложны и представляют особую практическую ценность три: а) рассмотрение ходатайства об исключении доказательств; б) рассмотрение вопроса о возвращении дела прокурору; в) рассмотрение вопроса о прекращении уголовного дела.

Исключение доказательств

Каждое доказательство, как известно, должно быть относимым, допустимым и достоверным. Уголовно-процессуальный закон предъявляет строгие требования к ***допустимости доказательства,*** т. е. к соблюдению порядка его получения (ч. 2 ст. 50 Конституции РФ). Согласно ст. 75 УПК РФ доказательства, полученные с нарушениями требований закона, являются недопустимыми.

В состязательном судопроизводстве стороны равно собирают доказательства и представляют их суду. При этом каждая из сторон может проверить доказательства друг друга, оценить их с точки зрения допустимости и в случае обнаружения нарушений закона вправе обратиться к суду с ходатайством о признании доказательства недопустимым и исключении его из доказательственной базы обвинения или защиты. Процедура такого заявления и его рассмотрение получила название «исключение доказательств».

УПК РСФСР исключение доказательств было неизвестно. В связи с ориентацией современного уголовного процесса в сторону состязательности в УПК РФ появился ряд норм, образующих институт исключения доказательств (ст. 75, 88, 234, 235, 236 УПК РФ). Однако то место и роль, которые ему предназначались, этот институт в нашем уголовном судопроизводстве не занял.

В досудебном производстве нет равноправных сторон и их состязания; доказательства собираются только следователем, дознавателем; адвокат-защитник допускается к изучению собранных доказательств лишь по окончании предварительного расследования. И если при этом защита выявит недопустимое, на ее взгляд, доказательство, то ее ходатайство об исключении данного доказательства адресуется тому же следователю, дознавателю, который, разумеется, не признает «брака» в своей работе. В суде ситуация также выглядит однобоко. Все имеющиеся в деле доказательства собраны стороной обвинения, а оспаривает их, соответственно, сторона защиты. Поэтому равноправного представления сторонами доказательств и взаимного критического их анализа фактически нет. В итоге судья в предварительном слушании чаще всего отказывает в удовлетворении ходатайства защиты об исключении доказательств, ссылаясь на его преждевременность. Судья утверждает, что впереди судебное следствие, где доказательства будут всесторонне изучены и оценены, а при наличии оснований недопустимые доказательства будут исключены при постановлении приговора (ст. 234, 235 УПК РФ). Несмотря на это, защита активно использует свое право на ходатайство об исключении доказательств, что способствует более строгому отношению органов расследования и суда к соблюдению законного порядка собирания доказательств.

УПК РФ предусматривает следующий *порядок исключения доказательств в предварительном слушании* (ст. 234, 235, 236 УПК РФ).

1. Ходатайство защиты об исключении доказательств вручается прокурору, который вправе письменно изложить свои возражения.

2. В предварительном судебном заседании защита аргументирует свое ходатайство о признании каждого доказательства недопустимым. Затем выслушиваются доводы прокурора о согласии либо несогласии с заявленным ходатайством.

3. В соответствии с ч. 8 ст. 234 УПК РФ по ходатайству стороны в предварительное слушание могут быть вызваны и допрошены свидетели об обстоятельствах проведения оспариваемого следственного действия, например, понятые, участвовавшие при обыске.

4. Судья принимает решение об исключении доказательства либо отказе в этом в своем постановлении, выносимом по окончании предварительного слушания. Если доказательство исключено, то оно в дальнейшем не исследуется в судебном разбирательстве и не используется при вынесении приговора.

5. В ч. 7 ст. 235 УПК РФ содержится норма о возможности признания исключенного доказательства допустимым в ходе судебного следствия. Выходит, что решение судьи, принятое в предварительном слушании, в ходе судебного разбирательства им же может быть пересмотрено. Это положение способствует отказу судьи в удовлетворении ходатайства об исключении доказательств в стадии назначения судебного разбирательства как заявленного преждевременно.

Возвращение дела прокурору

Возвращение уголовного дела судом для дополнительного расследования (на доследование) в советское время было одним из важнейших институтов судебного производства. Чаще всего это происходило по неполноте следствия или дознания, т. е. когда в результате расследования остались неустановленными существенные обстоятельства дела (п. 1 ст. 232 УПК РСФСР). В таком случае следователь, дознаватель вновь приступал к расследованию возвращенного дела и либо укреплял доказательственную базу обвинения, либо приходил к выводу о его недоказанности, что влекло прекращение дела. Поэтому возврат судом дела на доследование был своеобразной формой оправдательного приговора, что способствовало и повышению качества расследования, и сокращению количества необоснованных обвинительных приговоров.

Ст. 237 УПК РФ, регламентирующая основные положения возвращения уголовного дела прокурору, за годы своего действия претерпела значительные изменения. Вначале в ней были закреплены исключительно формальные основания возвращения дела прокурору: неправильное составление обвинительного заключения; нарушение прав обвиняемого при производстве предварительного расследования и др. При этом в ч. 4 данной статьи содержалось такое правило: «Производство каких-либо следственных и процессуальных действий… по уголовному делу, возвращенному прокурору, не допускается». В 2003, 2008, 2013, 2014 гг. в ст. 237 УПК РФ был внесен ряд положений, дозво-

ляющих суду возвращать уголовное дело прокурору для предъявления лицу более тяжкого обвинения и производства для этого необходимых следственных и иных процессуальных действий. Тем самым законодатель идет по пути полноценного возрождения института возвращения уголовного дела прокурору в связи не только с формальными, но и фактическими (доказательственными) основаниями.

Оценивая такую тенденцию надо иметь в виду, что в несостязательном уголовном процессе, где предварительное расследование сугубо розыскное, институт возращения дела на доследование по неполноте является необходимым его элементом. Органы следствия и дознания односторонне формируют доказательственную основу обвинения и потому в суде идет не равноправный спор сторон, а проверка представленных стороной обвинения материалов. В данной ситуации суду логичнее вернуть дело органам предварительного расследования и дать им возможность еще раз проверить доказательственную базу, чем вынести оправдательный приговор при сомнениях в доказанности обвинения. В современном уголовном процессе указанное соотношение досудебного и судебного производств сохраняется, и потому происходит возрождение института доследования. Однако при этом суд, действующий в условиях состязательности, должен возвращать дело на доследование не по своей инициативе, а только по ходатайству сторон. Это согласуется с концепцией уголовного иска, который может быть отозван заявителем. Право прокурора на отказ от обвинения – косвенное тому подтверждение.

Прекращение уголовного дела

Если в стадии назначения судебного разбирательства будут установлены обстоятельства, указанные в ст. 239 УПК РФ, то в предварительном слушании уголовное дело или уголовное преследование обвиняемого может быть прекращено. При этом следует различать две группы оснований прекращения дела или уголовного преследования:

1. ***Формальные обстоятельства, исключающие дальнейшее производство по делу.*** Это: истечение сроков давности уголовного преследования, смерть обвиняемого, амнистия, отсутствие заявления потерпевшего по делам частного и частно-публичного обвинения, отказ в даче разрешения на привлечение к уголовной ответственности специального субъекта и др. Данные обстоятельства нереабилитирующие, поэтому влекут прекращение дела или уголовного преследования при согласии обвиняемого. Если он не согласен, то дело рассматривается в общем порядке.

2. ***Прекращение дела для освобождения лица от уголовной ответственности в связи с примирением сторон (ст. 25 УПК РФ); в связи с деятельным раскаянием (ст. 28 УПК РФ); в связи с возмещением ущерба (ст. 28.1 УПК РФ), а также в связи с применением судебного штрафа (ст. 25.1 УПК РФ).*** У каждого из этих видов прекращения свои основания и условия. Но их наличие не всегда влечет прекращение дела судьей. В ст. 25, 25.1, 28, 28.1 УПК РФ указано, что это право, а не обязанность суда. Например, стороны достигли примирения, все условия имеются, но в предваритель-

ном слушании прокурор возражает против прекращения дела и требует его рассмотрения по существу и вынесения обвинительного приговора. Суд по своему усмотрению определяет – оправдано в данном случае прекращение уголовного дела либо целесообразнее решить вопрос об уголовной ответственности виновного. Данные основания также являются нереабилитирующими, и потому для их применения требуется согласие обвиняемого.

УПК РФ предусматривает прекращение дела в случае отказа прокурора от обвинения (ч. 1 ст. 239 УПК РФ), т. е. когда прокурор придет к убеждению, что собранные следователем и дознавателем доказательства не подтверждают предъявленное обвинение. Прекращение дела по этому основанию в стадии назначения судебного разбирательства маловероятно, т. к. доказательства еще не исследовались. Отказ государственного обвинителя от обвинения возможен позже – в стадии судебного разбирательства, по окончании судебного следствия.

Следует подчеркнуть, что в предварительном слушании исключено прекращение дела за отсутствием события преступления, состава преступления, а также по непричастности обвиняемого к совершению преступления. Эти обстоятельства образуют существо дела, т. к. касаются вопроса о виновности обвиняемого, и устанавливаются в судебном разбирательстве после исследования доказательств путем вынесения приговора.

Приостановление производства по уголовному делу

После поступления дела в суд могут возникнуть обстоятельства, связанные с обвиняемым, препятствующие дальнейшему движению дела:

а) обвиняемый скрылся или место его пребывания неизвестно;

б) место нахождения обвиняемого известно, но он в суд не является;

в) обвиняемый тяжело заболел;

г) судья направил в Конституционный Суд РФ запрос либо этот суд принял жалобу обвиняемого (ч. 1 ст. 238 УПК РФ).

Как видно, это те же основания приостановления дела, что и в стадии предварительного расследования, за исключением неустановления лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого (ч. 1 ст. 208 УПК РФ). Если производство приостанавливается по первому основанию (обвиняемый скрылся), то дело возвращается прокурору для розыска обвиняемого. При этом обвиняемому может быть избрана мера пресечения в виде заключения под стражу (ч. 2 ст. 238 УПК РФ).

Все решения, принимаемые судьей в предварительном слушании, оформляются его постановлением.

§ 4. Назначение судебного разбирательства

При отсутствии препятствий для рассмотрения дела по существу, а также после разрешения всех возникших вопросов судья принимает решение о назначении судебного разбирательства. Если это произошло без проведения предварительного слушания, то судья выносит постановление о назначении судебного заседания. Если же состоялось судебное заседание, то выносится постановление по результатам предварительного слушания. В нем излагаются

все вопросы и решения, принятые в данном заседании, в частности, о дате начала рассмотрения дела по существу.

Необходимо различать два срока: а) решения вопроса о назначении судебного разбирательства; б) начала стадии судебного разбирательства.

В соответствии с ч. 3 ст. 227 УПК РФ все вопросы стадии назначения судебного разбирательства должны быть решены в течение 30 суток со дня поступления дела в суд, а если обвиняемый находится под стражей, то в течение 14 суток. Со дня принятия решения о назначении судебного заседания и до начала рассмотрения дела по существу предусмотрен срок не более 14 суток, а по делам суда присяжных – не более 30 суток. При этом дело не может быть начато рассмотрением ранее 7 суток со дня вручения обвиняемому копии обвинительного заключения или обвинительного акта (ст. 233 УПК РФ). Все участники сторон уведомляются о времени и месте судебного разбирательства не позднее 5 суток до его начала, а свидетели, эксперты и иные лица вызываются в суд повесткой в назначенное время.

Со дня принятия решения о назначении судебного разбирательства обвиняемый становится подсудимым (ч. 2 ст. 47 УПК РФ).

Вопросы, возникающие в стадии назначения судебного разбирательства, освещены в постановлениях Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 22 декабря 2009 г. № 28 «О применении судами норм уголовно-процессуального законодательства, регулирующих подготовку уголовного дела к судебному разбирательству»; от 13 декабря 2012 г. № 35 «Об открытости и гласности судопроизводства и о доступе к информации о деятельности судов»; от 27 июня 2013 г. № 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности».

Контрольные вопросы

1. Перечислите задачи стадии назначения судебного разбирательства.
2. Назовите участников стадии назначения судебного разбирательства.
3. Каков порядок стадии назначения судебного разбирательства?
4. Перечислите итоговые решения стадии назначения судебного разбирательства.
5. Каково понятие и виды подсудности?
6. В каких случаях назначается предварительное слушание?
8. Назовите основания и порядок исключения доказательств.
9. В каких случаях уголовное дело возвращается прокурору?
10. По каким основаниям возможно прекращение уголовного дела или уголовного преследования в стадии назначения судебного разбирательства?
11. В каких случаях производство по делу приостанавливается?
12. Каков срок стадии назначения судебного разбирательства?
13. В течение какого срока после принятия решения о назначении судебного разбирательства должно быть начато судебное заседание?
14. Какой статус имеет уголовно преследуемое лицо в стадии назначения судебного разбирательства?

Тема 22. Стадия судебного разбирательства

§ 1. Понятие, значение, общая характеристика стадии судебного разбирательства.
§ 2. Общие условия судебного разбирательства.
§ 3. Порядок судебного разбирательства.

§ 1. Понятие, значение, общая характеристика стадии судебного разбирательства

В словаре УПК РФ судебное разбирательство определено как «судебное заседание судов первой, второй, кассационной и надзорной инстанций» (п. 51 ст. 5). Отсюда можно полагать, что, говоря о судебном разбирательстве, следует вести речь о всех стадиях судебного производства. Конечно, в судах и первой и второй кассационно-надзорной инстанций осуществляется рассмотрение уголовного дела, т. е. суд **разбирается** в обстоятельствах преступления. Однако в отечественном уголовном процессе судебным разбирательством традиционно именуется лишь одна – четвертая стадия, в которой суд первой инстанции разрешает дело по существу. Все иные судебные стадии имеют свои названия и во избежание путаницы ни одну из них нельзя именовать судебным разбирательством. Поэтому уточним, что термин «судебное разбирательство» однозначен и используется в качестве названия четвертой стадии уголовного судопроизводства. Во всех иных случаях правильнее говорить о судебном заседании в той или иной инстанции.

Рассматриваемый этап уголовного процесса центральный, главный, т. к. именно в нем решается вопрос о виновности лица в совершении преступления и его наказании. Все другие стадии подчинены судебному разбирательству. В предшествующих стадиях – возбуждения уголовного дела, предварительного расследования и назначения судебного разбирательства – проводится подготовительная работа, а в последующих судебных этапах – апелляции, кассации, надзоре, возобновлении дела по новым обстоятельствам – осуществляется контроль, проверка законности и обоснованности решений, вынесенных судом первой инстанции.

Общая характеристика стадии судебного разбирательства

В этой стадии уголовного судопроизводства решаются следующие **задачи**:

1. Оценка достаточности доказательств (доказанности) обвинения.

2. Проверка уголовно-правовой квалификации деяния, в совершении которого обвиняется подсудимый.

3. Справедливое наказание виновного в совершении преступления либо оправдание невиновного и его реабилитация.

4. Разрешение гражданского иска.

5. Соблюдение предусмотренного законом порядка проведения судебного заседания.

Данная система задач обусловлена логикой правоприменительной деятельности суда первой инстанции.

По любому уголовному делу ***в первую очередь устанавливаются (доказываются) фактические обстоятельства преступления:*** само событие, причастность к нему подсудимого, цель, мотив деяния и т. д. Познавательно-доказательственная деятельность составляет основу судебного разбирательства. Неслучайно судебное следствие занимает большую часть судебного заседания, а самое разбирательство дела в суде есть ни что иное, как исследование доказательств обвинения и защиты.

Если фактическая основа дела выяснена, то встает ***задача ее правильной оценки с точки зрения уголовного закона.*** От точности уголовно-правовой квалификации деяния зависит судьба приговора (каким ему быть – обвинительным либо оправдательным) и самого обвиняемого. Решение двух указанных задач дает ответ на главный вопрос судебного разбирательства – о виновности либо невиновности подсудимого.

При установлении виновности лица возникает ***задача определения справедливого, т. е. соразмерного тяжести преступления и личности подсудимого, наказания.***

По большинству уголовных дел суд решает *вопрос о возмещении причиненного преступлением материального и морального вреда потерпевшему.* В плане восстановления нарушенных преступлением прав и интересов личности и государства, эта задача имеет важное значение, хотя и не является обязательной, т. к. зависит от наличия гражданского иска.

Отдельной задачей суда предстает ***соблюдение в ходе разбирательства процессуально-формальной стороны дела.*** В каждом действии суд связан с предусмотренным УПК РФ порядком деятельности, от которого отступать нельзя. Это разъяснение и соблюдение прав участников процесса, прежде всего, права на защиту, обеспечение сторонам возможности представлять и исследовать доказательства, участвовать в судебных прениях, соблюдение порядка вынесения процессуальных решений и т. д.

Данная система задач стадии судебного разбирательства согласуется с основаниями отмены или изменения приговора вышестоящими судами: апелляционным (ст. 389.15 УПК РФ), кассационным (ст. 401.15 УПК РФ) и надзорным (ст. 412.9 УПК РФ). Недоказанность обвинения оценивается как несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам дела. Ошибка в квалификации преступления означает неправильное применение уголовного закона, а ошибка в наказании – несправедливость приговора. И наконец, отступление от порядка судопроизводства порождает такое основание, как существенное нарушение уголовно-процессуального закона.

Участники стадии судебного разбирательства группируются по состязательному принципу, т. к. в судебном заседании всегда действует «треугольник» состязательного процесса: суд и стороны. ***Суд,*** как отмечалось, чаще всего представляет судья единолично, а в двух случаях суд первой инстанции

действует коллегиально: с участием присяжных заседателей и в составе коллегии из трех судей.

Главным действующим лицом ***стороны обвинения*** является прокурор – государственный обвинитель. К этой стороне также отнесены потерпевший, гражданский истец и их представители. Назначение этих участников – в поддержании обвинения и гражданского иска. ***На стороне защиты*** находятся: подсудимый, его защитник, гражданский ответчик, его представитель. Их задача – всеми не запрещенными законом средствами противостоять обвинению и исковым требованиям.

Стороны объединяют, по сути, одинаковые правомочия и активная роль в отстаивании своих законных интересов. Все участники сторон в равной мере могут представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, обжаловать решения суда и т. д. Поэтому они выступают в качестве лиц, отстаивающих по делу свой или представляемый (защищаемый) интерес.

В судебное заседание привлекаются ***иные лица:*** свидетель, эксперт, специалист, переводчик, педагог. Их назначение вспомогательное, содействующее установлению обстоятельств дела. Особое место и роль в судебном разбирательстве принадлежит ***секретарю судебного заседания,*** главная задача которого – ведение протокола судебного заседания.

Порядок судебного разбирательства в самом общем виде представляют части, этапы этой стадии. Выделяют ***пять частей*** судебного разбирательства: а) ***подготовительная***, где решаются вопросы, необходимые для успешного проведения разбирательства дела; б) ***судебное следствие,*** состоящее в представлении и исследовании доказательств; в) ***прения сторон,*** т. е. речи, выступления лиц, отстаивающих по делу правовой интерес; г) ***последнее слово подсудимого***; д) ***постановление приговора*** – вынесение и оглашение итогового решения по делу.

Стадия судебного разбирательства завершается следующими процессуальными решениями: 1) приговором (обвинительным или оправдательным); 2) постановлением (судьи единолично) или определением (суда коллегиально) о прекращении уголовного дела по тем же основаниям, что и в предварительном слушании; 3) постановлением о применении принудительных мер медицинского характера.

Кроме этих итоговых решений, в стадии судебного разбирательства могут быть приняты промежуточные решения: а) об отложении судебного заседания; б) о приостановлении производства по делу (ст. 253 УПК РФ).

Итак, **стадия судебного разбирательства – *это главная стадия уголовного процесса, в которой суд первой инстанции с участием сторон рассматривает в рамках предъявленного обвинения уголовное дело по существу и решает вопрос о виновности подсудимого и выносит обвинительный либо оправдательный приговор или прекращает дело.***

§ 2. Общие условия судебного разбирательства

Так же, как и в стадии предварительного расследования, в стадии судебного разбирательства выделяются общие условия (гл. 35, ст. 240–260 УПК РФ). ***Это исходные положения, определяющие характер и специфику уголовно-процессуальной деятельности суда первой инстанции при рассмотрении дела по существу.***

Все общие условия, предусмотренные гл. 35 УПК РФ, можно отнести к следующим группам:

1) непосредственность, устность и гласность судебного разбирательства, а также неизменность состава суда (ст. 240–242 УПК РФ);

2) полномочия председательствующего, помощника судьи и секретаря судебного заседания (ст. 243, 344.1, 245 УПК РФ);

3) правила участия в судебном заседании подсудимого, защитника, государственного обвинителя, потерпевшего и иных субъектов (ст. 246–251 УПК РФ);

4) пределы судебного разбирательства (ст. 252 УПК РФ);

5) виды и порядок принятия решений в судебном разбирательстве (ст. 253–256 УПК РФ);

6) правила, обеспечивающие порядок в зале судебного заседания (ст. 257–258 УПК РФ);

7) протокол судебного заседания (ст. 259–260 УПК РФ).

1. Непосредственность, устность и гласность судебного разбирательства. Неизменность состава суда. Правило непосредственности относится не ко всему судебному заседанию, а лишь к доказательствам, которые исследуются во второй части судебного разбирательства, именуемой судебным следствием. Непосредственное исследование судом доказательств по делу означает, что само лицо, дающее показания (подсудимый, потерпевший, свидетель и др.), лично присутствует в зале судебного заседания и сообщает суду известную ему информацию. Вещественные доказательства осматриваются, протоколы следственных действий и иные документы осматриваются и оглашаются. Другими словами, все доказательства чувственно воспринимаются: видятся, слышатся и т. д.

Возможны исключения из требования непосредственности: а) при особом порядке судебного разбирательства (гл. 40 УПК РФ) судебное следствие проводится в усеченном объеме, т. е. большинство доказательств, собранных в предварительном расследовании, в суде вообще не исследуется;

б) при рассмотрении дела в отсутствие подсудимого (ч. 4, 5 ст. 247 УПК РФ) показания подсудимого, если они были получены в стадии предварительного расследования, подлежат оглашению (ст. 276 УПК РФ);

в) при неявке в судебное заседание потерпевшего или свидетеля их показания могут быть оглашены (ст. 281 УПК РФ).

Производство в суде осуществляется в форме ***судоговорения***, т. е. словесного изложения всего, что производится в соответствии с УПК РФ. Эта харак-

терная черта судебного разбирательства именуется ***устностью***. Показания лиц излагаются ими вслух, документы зачитываются. Также вслух участники дела обращаются к суду, и сам суд устно общается с ними. Благодаря судоговорению, секретарь судебного заседания слышит все произнесенное по делу и вносит соответствующие записи в протокол. Значимость устности еще и в том, что наряду с судом и сторонами возможность услышать все происходящее имеют присутствующие в зале судебного заседания лица, зрители.

Из правила устности исследования доказательств сделано одно исключение. В соответствии с ч. 5 ст. 278 УПК РФ, при необходимости обеспечения безопасности свидетеля и его близких, суд вправе провести его допрос в «условиях, исключающих визуальное наблюдение свидетеля другими участниками судебного разбирательства».

С требованиями непосредственности и устности уголовно-процессуальный закон связывает понятие «исследование доказательств в суде первой инстанции». Если доказательство не было рассмотрено непосредственно либо не изложено устно, то такое доказательство не может быть положено в основу приговора (ч. 3 ст. 240 УПК РФ).

Гласность судебного разбирательства означает открытость судебного заседания, т. е. возможность присутствия в зале суда зрителей, публики.

Согласно ч. 1 ст. 241 УПК РФ разбирательство уголовного дела во всех судах открытое. В четырех случаях, предусмотренных второй частью этой статьи, дело рассматривается в закрытом судебном заседании: по делам государственной тайны, о половых преступлениях и др. В этом случае в судебное заседание не допускается публика, но все участники дела и суд действуют в обычном порядке. При этом приговор целиком или частично всегда провозглашается в открытом заседании (ч. 7 ст. 241 УПК РФ).

С гласностью судебного разбирательства связаны правила применения присутствующими лицами технических средств: фото, видеосъемки, аудиозаписи. Видео и фотосъемка происходящего в зале судебного заседания допускается только по разрешению председательствующего, тогда как аудиозапись по своему усмотрению могут использовать и участники процесса, и его зрители (ч. 5 ст. 241 УПК РФ).

Уголовное дело рассматривается ***в неизменном составе***, т. е. теми же судьями, которые начали судебное заседание. Если кто-либо из судей выбывает из процесса, то он заменяется другим судьей, а разбирательство дела начинается с начала (ст. 242 УПК РФ).

2. Полномочия председательствующего, помощника судьи и секретаря судебного заседания.

Председательствующий в судебном заседании – это тот судья, который руководит процессом разбирательства дела. При рассмотрении дела судьей единолично он и есть председательствующий, а в коллегиальном составе таковым является один из судей.

В соответствии со ст. 243 УПК РФ председательствующий обеспечивает в ходе судебного заседания состязательность и равноправие сторон. Тем самым

законодатель подчеркивает, что суд отделен от сторон и его главная задача состоит в создании необходимых условий для реализации сторонами своих правомочий (ч. 3 ст. 15 УПК РФ). К сожалению, ни в этих, ни в иных статьях УПК РФ прямо не сказано, что наряду с обеспечением состязательности председательствующий (и суд в целом) обязан принять все меры для установления истины по делу, когда возможности сторон исчерпаны, а достаточного установления обстоятельств преступления нет. Такая обязанность председательствующего была закреплена в ст. 243 УПК РСФСР. Отсутствие подобной нормы в действующем УПК РФ абсолютизирует состязательность, которая не всегда способна обеспечить решение задач стадии судебного разбирательства. В современной судебной практике ***председательствующий не только создает условия для равноправия сторон, но и принимает меры для установления материальной (объективной) истины по делу.***

Руководство председательствующего судебным заседанием включает в себя: а) разъяснение всем участникам дела их прав и обязанностей; б) соблюдение порядка производства того или иного процессуального действия; в) принятие предусмотренных УПК РФ мер воздействия к лицам, нарушающим порядок в зале судебного заседания; г) оглашение вынесенных судом решений по делу и т. д.

Если то или иное действие председательствующего, по мнению участника дела, неправомерно, то он может высказать по этому поводу свое *возражение,* которое обязательно заносится в протокол судебного заседания (ч. 3 ст. 243 УПК РФ).

Помощник судьи приобрел самостоятельный процессуальный статус в 2018 году. Согласно ст. 244.1 УПК РФ этот участник оказывает помощь судье в проведении судебного разбирательства и подготовке проектов судебных решений. Кроме того, по поручению председательствующего помощник судьи проверяет явку в суд вызванных лиц, ведет протокол судебного заседания, контролирует применение технических средств, производит иные процессуальные действия. Но при этом помощник судьи не вправе осуществлять функцию правосудия. Таким образом, помощник судьи исполняет все полномочия секретаря судебного заседания, а также производит ряд организационно-технических действий, благодаря которым снижается рабочая нагрузка судьи.

Секретарь судебного заседания (ст. 245 УПК РФ) ведет его протокол, в котором излагаются все действия участников процесса, а также действия и решения суда. Кроме того, секретарь выполняет ряд технических действий: вызывает свидетелей и иных лиц, проверяет их явку перед судебным заседанием, предоставляет участникам материалы дела для ознакомления и т. д.

3. Правила участия в судебном заседании государственного обвинителя, подсудимого, его защитника, потерпевшего и др. Состязательное построение судебного разбирательства предполагает наличие сторон и потому без прокурора – государственного обвинителя судебное заседание не проводится (ч. 1 ст. 246 УПК РФ). ***Государственным обвинителем*** прокурор именуется потому, что он поддерживает обвинение по делам публичного и частно-

публичного обвинения, т. е. представляет интересы государства, общества в целом. В делах частного обвинения прокурора, как правило, нет, там потерпевший именуется ***частным обвинителем,*** т. к. он преследует не общественный, а свой личный интерес.

В судебном заседании прокурор является обычным участником стороны. Это означает, что он не имеет каких-либо процессуальных преимуществ перед иными участниками сторон, например, адвокатом-защитником. Все они в равной степени представляют доказательства, заявляют ходатайства и отводы, обжалуют решения суда и т. д.

Задача государственного обвинителя – поддержание обвинения, а также заявление либо поддержание заявленного гражданского иска.

Согласно ч. 7 ст. 246 УПК РФ государственный обвинитель вправе отказаться от обвинения в целом или в части, если в результате исследования всех доказательств придет к убеждению о недоказанности предъявленного обвинения. Это ведет к безусловному прекращению дела либо уголовного преследования. Кроме того, государственный обвинитель вправе изменить предъявленное обвинение в сторону его смягчения путем исключения отдельных эпизодов преступления или переквалификации деяния. Такое решение прокурора также обязательно для суда (ч. 8 ст. 246 УПК РФ).

Если прокурор является центральной фигурой стороны обвинения, то в стороне защиты таковым выступает ***подсудимый, без которого дело рассматриваться не может.*** При неявке подсудимого судебное заседание откладывается и судом принимаются меры к обеспечению его явки (ч. 1–3 ст. 247 УПК РФ). Как отмечалось, в двух ситуациях возможно заочное, т. е. без участия подсудимого, рассмотрение дела. Но в этих случаях обязательно участие адвоката-защитника (ч. 4–6 ст. 247 УПК РФ).

Участие защитника обязательно и в иных случаях, предусмотренных ст. 51 УПК РФ. Хотя ч. 1 ст. 52 УПК РФ допускает возможность отказа подсудимого от защитника, на практике такой отказ не принимается на основании положения ч. 2 ст. 52 Кодекса. Дело в том, что подсудимый не может остаться без квалифицированной юридической помощи, когда на противоположной стороне ему противостоит прокурор – государственный обвинитель. Равенство сторон и состязательность обуславливают участие адвоката-защитника, и если его нет по соглашению, суд вводит в процесс адвоката по назначению. Поэтому отказ от защитника – это не столько отказ от адвоката вообще, сколько отказ от одного избранного адвоката с заменой его на другого. В этом подсудимому суд отказать не вправе. Замена защитника производится в 5 суток (ч. 3 ст. 50 УПК РФ). Вновь вступившему в процесс адвокату предоставляется возможность ознакомления со всеми материалами уголовного дела (ч. 3 ст. 248 УПК РФ).

Задача защитника – всеми не запрещенными законом средствами отстаивать права и интересы подсудимого, т. е. добиваться его оправдания либо смягчения наказания.

Наряду с адвокатом по решению суда в качестве защитника может быть допущено еще одно лицо. Критерием его участия является способность оказать дополнительную помощь адвокату в защите интересов подсудимого.

Потерпевший чаще всего лично участвует в судебном разбирательстве от начала до конца (ст. 249 УПК РФ), т. к., будучи стороной, а иногда еще и гражданским истцом, заинтересован в исходе дела. Потерпевший в любом случае нужен суду для дачи им показаний по существу обвинения. После этого он может с разрешения суда не посещать судебные заседания, оставив в нем своего представителя, как правило, адвоката.

Участие в судебном разбирательстве ***гражданского истца и гражданского ответчика*** зависит от их личного интереса, т. к. это не влияет на судьбу обвинения, а их отсутствие может повлечь невыгодное для них решение суда. Поэтому гражданский истец и гражданский ответчик лично либо через своего представителя, как правило, отстаивают в суде свои притязания (ст. 250 УПК РФ).

Кроме ***специалиста,*** об участии которого прямо сказано в ст. 251 УПК РФ, в судебном разбирательстве могут участвовать иные лица: ***законный представитель, педагог, переводчик.***

4. Пределы судебного разбирательства. О сути и значении этого общего условия судебного разбирательства уже неоднократно упоминалось. Краткие формулировки ст. 252 УПК РФ содержат такие важнейшие правила:

а) суд рассматривает уголовное дело только в отношении обвиняемого и только по тому преступлению, которое было инкриминировано ему предъявленным следователем, дознавателем обвинением;

б) изменение предъявленного в стадии предварительного расследования обвинения допускается в судебном разбирательстве лишь в сторону улучшения положения обвиняемого.

5. Виды и порядок принятия решений в судебном разбирательстве. В этой стадии выносятся два итоговых решения: ***приговор и постановление (определение) о прекращении дела.*** Оба решения выносятся после исследования всех доказательств по делу, проведения прений сторон и выслушивания последнего слова подсудимого. Суд удаляется в совещательную комнату и выносит отдельный процессуальный документ.

Основания прекращения дела те же, что и в стадии назначения судебного разбирательства (ст. 254 УПК РФ). Следует отметить, что именно в судебном разбирательстве имеет место отказ прокурора от обвинения, т. к. только после исследования доказательств возникают основания для такого вывода и заявления. О форме и содержании приговора речь идет не в общих условиях судебного разбирательства (что было бы вполне логично), а в главе 39 УПК РФ «Постановление приговора».

В стадии судебного разбирательства возможны такие промежуточные решения, как ***отложение судебного заседания и приостановление производства по делу*** (ст. 253 УПК РФ). Судебное заседание откладывается на определенный срок из-за неявки вызванных лиц либо в связи с необходимостью ис-

требования новых доказательств. Производство по делу приостанавливается в случаях, если подсудимый скрылся либо тяжело заболел.

Наряду с названными четырьмя решениями, касающимися судьбы дела в целом, в судебном заседании выносятся различные решения по отдельным «рабочим» моментам разбирательства: о мере пресечения подсудимому, о разрешении заявленных ходатайств, о производстве экспертизы, о назначении защитника и др.

В соответствии со ст. 256 УПК РФ все решения суда выносятся в двух формах: ***а) на месте, т. е. без удаления суда в совещательную комнату; б) в совещательной комнате.*** В первом случае (если состав суда коллегиальный) судьи совещаются, оставаясь в своих креслах (шепотом обмениваются мнениями), и председательствующий вслух объявляет решение, которое вносится в протокол судебного заседания. В совещательной комнате судьи без помех обсуждают вопрос, приходят к единому решению, затем составляется отдельное письменное определение или постановление, которое подписывается судьями. После этого суд выходит в зал заседания, и председательствующий оглашает вынесенное решение, а сам документ приобщается к материалам дела.

Согласно ч. 2 ст. 256 УПК РФ наиболее важные решения (о прекращении дела, о мере пресечения, об отводах и др.) **выносятся только в совещательной комнате,** т. е. в форме отдельного письменного постановления (определения). Сюда же следует отнести вынесение приговора. По всем иным вопросам суд вправе принять решение как на месте, так и в совещательной комнате.

6. Правила, обеспечивающие порядок в зале судебного заседания. Регламент судебного заседания (ст. 257 УПК РФ) содержит процедурные нормы поведения участников дела в судебном заседании. Например, если дело ведет один судья, к нему обращаются «Ваша честь», если суд коллегиальный – «Уважаемый суд».

В случае нарушения порядка судебного заседания кем-либо из присутствующих к нему судом могут быть приняты меры воздействия (ст. 258 УПК РФ). Так, если кто-либо из зрителей мешает ведению процесса, то председательствующий предупреждает его о недопустимости такого поведения, а также может удалить из зала суда и даже возложить денежное взыскание.

7. Протокол судебного заседания. От начала до конца судебного разбирательства ведется единый протокол судебного заседания, ***в котором фиксируются все действия участников процесса, а также действия и решения суда*** (ст. 259 УПК РФ).

В ходе судебного заседания секретарь ведет, как правило, черновой вариант протокола, т. е. использует стенографирование, аудиозапись, различные условные обозначения и т. д. Объясняется это тем, что многие сообщаемые сведения, особенно при даче показаний, достаточно подробно зафиксировать в чистовом варианте не удается. Поэтому секретарь в дальнейшем изготавливает официальный текст протокола, который по ходатайству сторон предъявляется им для ознакомления. В длительных судебных заседаниях протокол изготавливается по частям, и соответственно происходит ознакомление с ним. Окон-

чательный и полный текст протокола должен быть изготовлен не позднее 3 суток со дня завершения судебного разбирательства (ч. 6 ст. 259 УПК РФ).

По ознакомлении с протоколом судебного заседания участники дела могут ***подать на него замечания***, если считают изложенное неполным или неточным. Председательствующий рассматривает поданные замечания и выносит постановление о принятии замечаний, т. е. уточнении сведений в протоколе, либо об отклонении замечаний (ст. 260 УПК РФ).

По ходатайству участника стороны и за его счет изготавливается копия протокола судебного заседания, который передается просителю (ч. 8 ст. 259 УПК РФ).

§ 3. Порядок судебного разбирательства

Судебное разбирательство осуществляется строго последовательно. Вначале проводится подготовительная часть, затем судебное следствие, потом прения, последнее слово подсудимого, а завершается эта стадия постановлением приговора.

Подготовительная часть судебного разбирательства (ст. 261–272 УПК РФ)

К назначенному времени в зале суда собираются все участники дела. Секретарь проверяет явку и сообщает председательствующему о готовности к началу судебного заседания. И при наличии, и при отсутствии участвующих лиц суд выходит в зал заседания, и председательствующий объявляет о начале судебного разбирательства.

Секретарь докладывает суду о явке вызванных лиц, о неявке кого-либо из них и о причинах неявки. Если в зале находятся свидетели, то они удаляются и остаются у зала в ожидании вызова на допрос. После этого председательствующий устанавливает личность каждого подсудимого и выясняет дату вручения ему копии обвинительного заключения или обвинительного акта (обвинительного постановления). Судебное разбирательство не может быть начато ранее 7 суток со дня вручения этого документа (ч. 3 ст. 265 УПК РФ).

Затем председательствующий разъясняет участникам сторон их права и обязанности. Здесь же рассматривается вопрос о возможности рассмотрения дела в отсутствие кого-либо из участников процесса. После этого суд приступает к разрешению отводов участников дела: судьи, прокурора – государственного обвинителя, секретаря судебного заседания, а также защитников и представителей (см.: гл. 9 УПК РФ). Каждое заявление об отводе обсуждается, т. е. по нему высказывают свое мнение все участники сторон, после чего суд удаляется в совещательную комнату и принимает решение об удовлетворении либо об отказе в удовлетворении заявления об отводе.

Если состав участников процесса определен, т. е. признан законным, то суд выясняет у сторон, имеются ли у них ходатайства об истребовании новых доказательств, исключении доказательств как недопустимых, вызове экспертов и т. д. (ч. 1 ст. 271 УПК РФ). Такие ходатайства чаще всего в данный момент

либо не заявляются, либо судом отклоняются, т. к. все они относятся к предстоящему судебному следствию, в котором стороны самостоятельно представляют свои доказательства и именно тогда они могут обратиться к суду с указанными ходатайствами.

По выполнении всех этих действий суд переходит к судебному следствию. Но если судом принят отвод кого-либо, или дело не может рассматриваться без участия не явившегося лица, то судебное разбирательство откладывается.

Судебное следствие (ст. 273–291 УПК РФ)

Судебное следствие начинается с изложения государственным обвинителем сути предъявленного подсудимому обвинения. Для этого прокурор зачитывает обвинительное заключение либо обвинительный акт (обвинительное постановление) в части формулировки обвинения. При этом доказательства, указанные в обвинительных документах, не приводятся.

После этого председательствующий опрашивает каждого подсудимого, ***понятно ли ему предъявленное обвинение, признает ли он себя виновным и желает ли защита высказать свое отношение к обвинению*** (ст. 273 УПК РФ). В этих трех положениях последнее является новшеством, т. к. в УПК РСФСР оно отсутствовало. Его появление объясняется стремлением законодателя обеспечить состязательность и равноправие сторон. Если в суде прозвучал тезис обвинения, то необходимо озвучить и позицию защиты. Но такое выступление подсудимого и его защитника не должно превращаться в судебные прения, до которых еще далеко. К тому же доказательства судом не исследовались и на них нельзя ссылаться. Поэтому защита высказывает свое общее отношение к доказанности обвинения, к правильности уголовно-правовой квалификации, полноте и точности формулировок предъявленного обвинения, а также свое намерение представить суду оправдательные доказательства, т. е. изложить свою позицию.

После этого определяется порядок исследования доказательств. В соответствии со ст. 274 УПК РФ ***первой представляет доказательства сторона обвинения.*** Она же решает очередность их представления. Обычно прокурор предлагает суду вначале выслушать показания потерпевшего, затем свидетелей, после чего изучить материалы дела. Суд не может изменить избранный стороной порядок исследования доказательств. Сторона защиты также не вправе повлиять на позицию обвинения в порядке представления им своих доказательств.

Согласно ч. 2 ст. 274 УПК РФ ***сторона защиты представляет свои доказательства после исследования доказательств, представленных стороной обвинения***. Здесь возможны два варианта. По первому защита выдвигает свои аргументы по ходу исследования доказательств обвинения, например, после оглашения заключения эксперта приступает к его оспариванию путем привлечения специалиста; либо после допроса свидетеля приглашает в судебное заседание «своего» свидетеля, опровергающего показания первого. Во втором

случае защита дожидается окончания представления стороной обвинения всех имеющихся у нее доказательств, после чего предлагает свои доказательства.

Порядок представления защитительных доказательств определяется самими участниками стороны защиты. Возможно, что вначале показания дает подсудимый, а затем представляются иные доказательства, а возможно подсудимый излагает свою позицию в конце этого отрезка. Не исключено, что подсудимый вообще отказывается от дачи показаний. Защита свободна в выборе вариантов поведения. Подсудимый вправе давать показания в любой момент судебного следствия, но по своему усмотрению. Представляется неточным положение ч. 4 ст. 274 УПК РФ об установлении судом очередности представления доказательств по делу в том случае, когда в деле участвует несколько подсудимых. Все они относятся к одной стороне защиты и правомочны сами определять последовательность своих действий. Суд не вправе ограничивать сторону в выборе тактики защиты.

Следует различать допрос подсудимого (ст. 275 УПК РФ) и право подсудимого «…давать показания в любой момент судебного следствия» (ч. 3 ст. 274 УПК РФ). Допрос подсудимого – это изложение им показаний по существу обвинения и иным обстоятельствам уголовного дела. Защита сама решает, когда, как и в каком объеме давать такие показания, исходя из защитительной позиции. Но если в ходе судебного следствия у подсудимого возникают вопросы или желание дать свои пояснения в связи с показаниями потерпевшего, свидетелей, осмотром вещественных доказательств и т. д., то подсудимый вправе задавать вопросы допрашиваемым лицам, а также излагать свое отношение (пояснения) к тем или иным обстоятельствам дела. В данных ситуациях подсудимый реализует право, предусмотренное ч. 3 ст. 274 УПК РФ. Аналогичное право имеет и потерпевший (ч. 2 ст. 277 УПК РФ).

Как отмечалось, к обвинительному заключению прилагается список лиц, подлежащих вызову в судебное заседание. Обычно следователь включает в него всех допрошенных свидетелей, независимо от того, обвинительных или оправдательных сведений больше в их показаниях. Поэтому все свидетели по делу идут как свидетели стороны обвинения. К этой же стороне относятся все проведенные в стадии предварительного расследования экспертизы и следственные действия. В результате представление доказательств стороной обвинения охватывает практически все доказательства, имеющиеся по делу, за исключением показаний подсудимого. Когда дело доходит до представления доказательств защитой, то нередко это сводится к даче показаний одного подсудимого. Но чаще всего квалифицированная защита представляет ряд новых доказательств, используя для этого правомочия, данные ей законом.

Во-первых, это привлечение специалиста. Если по делу следователем, дознавателем была произведена экспертиза, то защита обращается к специалисту и получает его заключение, ставящее под сомнение обоснованность выводов эксперта. В этом случае адвокат представляет суду заключение специалиста с ходатайством о приобщении его к делу, затем в судебное заседание приглашается специалист, давший заключение; он обязательно допрашивается по

существу своего заключения (ч. 4 ст. 271 УПК РФ), и в результате возникает противоречие между двумя заключениями – эксперта и специалиста, которое суд обязан устранить. Специалист может привлекаться в суд и в том случае, когда по делу экспертиза не проводилась, а защита считает необходимым ее назначение. Во всех этих ситуациях сторона защиты существенно «атакует» обвинение, принуждая противоположную сторону и суд допросить экспертов, давших заключение, а также назначить дополнительную или повторную экспертизу, которая может прийти к выводам в пользу защиты.

Во-вторых, сторона защиты привлекает в суд новых свидетелей, не допрошенных в стадии предварительного расследования. Чаще всего, это свидетели, располагающие сведениями, характеризующими личность подсудимого, но иногда обнаруживаются свидетели, подрывающие существо самого обвинения и даже заявляющие об алиби подсудимого. Согласно ч. 4 ст. 271 УПК РФ свидетель, явившийся в суд по инициативе стороны, подлежит обязательному допросу.

И наконец, в-третьих, защита представляет суду различные документы, полученные путем адвокатских запросов. Как правило, они свидетельствуют о состоянии здоровья подсудимого или его близких, о наличии малолетних детей и иждивенцев, о возмещении ущерба потерпевшему и т. д. Все они направлены на смягчение ответственности подсудимого.

Виды и особенности проведения следственных действий в судебном разбирательстве

УПК РФ предусматривает в судебном разбирательстве следующие следственные действия: ***допрос, экспертиза, осмотр, следственный эксперимент, опознание и освидетельствование.*** Таким образом, из 14 следственных действий, производимых в предварительном расследовании, в суде указаны шесть. В перечне следственных действий, дозволенных в судебном заседании УПК РСФСР, были лишь допрос, осмотр и экспертиза, т. е. следственный эксперимент, опознание и освидетельствование появились в судебном разбирательстве впервые. Такое расширение доказательственных возможностей суда оправданно, т. к. иногда при рассмотрении дела возникает необходимость в проведении этих действий, а условия судебного заседания позволяют их выполнить, хотя и с некоторыми различиями, чем в предварительном расследовании.

Иные следственные действия большей частью не соответствуют характеру судебного разбирательства, поскольку связаны с принуждением либо тайностью производства. Это: обыск, выемка, арест, осмотр и выемка почтово-телеграфных отправлений, контроль и запись переговоров. Их производство в суде в принципе недозволительно. Вместе с тем ряд следственных действий, не указанных в гл. 37 УПК РФ, в судебном разбирательстве возможны. Так, очная ставка предстает в суде в форме одновременного (перекрестного) допроса двух лиц, например, подсудимого и потерпевшего. Проверка показаний на месте может выполняться в ходе осмотра местности и помещений (ст. 287 УПК РФ). Производство экспертизы предполагает получение образцов для

сравнительного исследования. И наконец, нет никаких препятствий для получения по решению суда информации о соединениях абонентов (ст. 186.1 УПК РФ).

Кроме привычных следственных действий в судебном заседании производятся иные действия, направленные на исследование доказательств. Это: ***а) оглашение показаний лиц, данных ими в предварительном расследовании (ст. 276, 281 УПК РФ); б) оглашение протоколов следственных действий и иных документов, собранных в досудебном производстве (ст. 285 УПК РФ); в) приобщение к материалам дела документов, представленных сторонами суду (ст. 286 УПК РФ).*** Таким образом, суд располагает достаточно широкими процессуальными правомочиями для активного собирания доказательств и установления истины по делу.

1. Допрос в судебном заседании

При рассмотрении дела могут быть допрошены следующие лица: потерпевший, свидетель, подсудимый, эксперт, специалист, гражданский истец, гражданский ответчик, законный представитель, т. е. фактически все, кто допрашивается в предварительном следствии и дознании.

В главе 37 УПК РФ имеются нормы, регламентирующие порядок допроса потерпевшего, свидетеля, подсудимого, эксперта, но отсутствуют нормы допроса специалиста, гражданского истца, гражданского ответчика и законного представителя. Последние допрашиваются по правилам допроса свидетеля или потерпевшего.

Каждый из допрашиваемых лиц предстает в суде с какой-либо стороны: обвинения либо защиты. Например, любой свидетель по делу фигурирует как свидетель обвинения или свидетель защиты. От этого зависит порядок допроса. Первым допрашивает та сторона, к которой отнесен допрашиваемый. После того, как он ответил на все вопросы «своей» стороны, вопросы задает другая сторона, и лишь затем лицо допрашивается судом. Однако на всем протяжении допроса суд следит за соблюдением его порядка, в частности, отклоняет наводящие либо не относящиеся к делу вопросы.

Потерпевший, как правило, допрашивается первым. После дачи показаний он остается в зале судебного заседания и активно участвует в разбирательстве дела как сторона обвинения. Каждый ***свидетель*** допрашивается отдельно и в отсутствие недопрошенных свидетелей. Перед началом допроса потерпевший и свидетель, а также гражданский истец, гражданский ответчик и законный представитель предупреждаются председательствующим об ответственности по ст. 307 УПК РФ. Кроме того, им разъясняется право не свидетельствовать против себя и своих близких. В случаях, предусмотренных ст. 281 УПК РФ по решению суда в судебном заседании могут быть оглашены показания потерпевшего или свидетеля, данные им в предварительном расследовании.

Подсудимый вправе давать показания либо отказаться от их дачи вообще или в части. Поскольку подсудимый относится к стороне защиты, то он, как правило, допрашивается после представления доказательств стороной обвине-

ния. Первым подсудимого допрашивает защитник и другие участники стороны защиты. Нередко подсудимый ограничивается изложением заранее заготовленных письменных показаний, которые затем передаются суду для приобщения к делу, либо ответами на вопросы защиты, отказываясь отвечать на иные вопросы. Показания подсудимого, данные им в стадии предварительного расследования, могут быть оглашены (ст. 276 УПК РФ).

Допрос ***эксперта*** производится по ходатайству стороны или по инициативе суда. В судебное заседание вызывает только тот эксперт, который провел экспертизу и дал свое заключение. Цель допроса эксперта – разъяснить или дополнить данное им заключение (ст. 282 УПК РФ).

Специалист чаще всего приглашается в суд стороной защиты (ч. 4 ст. 271 УПК РФ), но может вызываться судом по своей инициативе либо по ходатайству стороны обвинения. Специалист либо участвует в производстве следственного действия, например, при освидетельствовании, либо допрашивается по вопросу, требующему специальных знаний, либо вызывается для постановки вопросов эксперту (ст. 58 УПК РФ). В большинстве случаев специалист допрашивается по поводу проведенной по делу экспертизы, высказывая по ней свою оценку.

2. Производство судебной экспертизы

По многим уголовным делам обвинение основано на выводах экспертиз, и потому значительная часть судебного следствия посвящается специальным исследованиям.

Если имеющееся в деле заключение эксперта не вызывает сомнений, то суд ограничивается его оглашением. Но нередко сторона защиты оспаривает результаты проведенной в предварительном расследовании экспертизы. Обычно это делается путем привлечения специалиста, т. е. представления его заключения и допроса в судебном заседании. Возникшие противоречия между выводами специалиста и эксперта устраняются обязательным вызовом в суд эксперта, производившего экспертизу, и его допросом. Если это не внесло ясности, то назначается дополнительная или повторная экспертиза (ч. 3 ст. 283 УПК РФ).

Иногда экспертизы в деле нет, но суд сам либо по ходатайству стороны приходит к выводу о необходимости ее проведения. В случае назначения в судебном заседании экспертного исследования стороны предоставляют суду вопросы, которые, по их мнению, должен разрешить эксперт, затем эти вопросы обсуждаются, после чего суд определяет конечный круг вопросов экспертизы. При необходимости суд получает образцы для сравнительного исследования, а также иные материалы. В совещательной комнате суд выносит отдельное решение о производстве экспертизы, которое вместе с объектами направляются эксперту (ст. 282 УПК РФ).

3. Осмотр в судебном следствии

В УПК РФ предусмотрены два вида осмотра, производимые в судебном заседании: вещественных доказательств (ст. 284), местности и помещений (ст. 287).

Вещественные доказательства чаще всего находятся при деле и осматриваются в зале судебного заседания в ходе представления доказательств стороной обвинения. Громоздкие, объемные вещественные доказательства хранятся вне зала суда, и потому для их осмотра судебное заседание перемещается на место нахождения объекта, где производится его осмотр (ч. 2 ст. 284 УПК РФ). В таком же порядке, т. е. с выходом всех участников процесса на место, осуществляется осмотр местности и помещений. При этом стороны и суд вправе задать подсудимому, потерпевшему, свидетелю, эксперту и специалисту вопросы в связи с обстоятельствами осмотра (ст. 287 УПК РФ).

4. Следственный эксперимент в судебном следствии

Эксперимент в судебном разбирательстве производится крайне редко, поскольку он осуществляется в предварительном расследовании. Но если результаты проведенного в досудебном производстве эксперимента подверглись в суде серьезным сомнениям либо впервые возникла необходимость проверки доказательств экспериментальным путем, то это действие в судебном следствии вполне возможно. Опытные действия, составляющие суть эксперимента, могут быть выполнены как в зале судебного заседания, так и вне него.

Выполнение опытных действий в зале судебного заседания особых сложностей не вызывает, а при проведении их с выходом на место судебное заседание производится в том же порядке, что и осмотр местности, только вместо обозрения окружающей обстановки выполняются экспериментальные действия по правилам ст. 181 УПК РФ (ст. 288 УПК РФ).

5. Предъявление для опознания

Если лицо предъявлялось для опознания в предварительном расследовании, либо опознающий, например потерпевший, уже видел подсудимого в этом качестве, то опознания в суде быть не может. Даже если в судебном разбирательстве появился новый свидетель, он вначале должен быть допрошен и лишь затем может стать опознающим или опознаваемым. Разумеется, что при допросе свидетель видит в зале судебного заседания подсудимого и потерпевшего и потому опознание как отдельное следственное действие, производимое по правилам ст. 193 УПК РФ, исключено. В таких случаях в ходе допроса свидетелю предлагают посмотреть на подсудимого или потерпевшего и ответить, то ли это лицо, о котором он дал показания. Поэтому опознание лица «живьем» с предъявлением его среди статистов проводится в суде очень редко. Более распространено в суде опознание лица по фотографии.

Гораздо чаще в судебном заседании опознаются предметы. Но при этом должны быть соблюдены все условия и порядок предъявления для опознания, закрепленные в ст. 193 УПК РФ (ст. 289 УПК РФ).

6. Производство освидетельствования в судебном следствии

Согласно ст. 290 УПК РФ это действие проводится по правилам ст. 179 УПК РФ, т. е. так же, как и в предварительном расследовании. Однако ни состояние опьянения подсудимого или потерпевшего, ни следы преступления на их теле в судебном заседании зафиксировать не удастся. Ко времени судебного разбирательства могут сохраниться особые приметы и телесные повреждения (татуировки, шрамы, другие видимые на теле следы). Если необходимость установления их наличия впервые возникает в стадии судебного разбирательства, то по решению суда проводится освидетельствование подсудимого, потерпевшего или свидетеля (с согласия последнего). При освидетельствовании лица с его обнажением в судебное заседание приглашается специалист – врач, который в отдельном помещении производит осмотр тела и составляет акт освидетельствования (ч. 2 ст. 290 УПК РФ). Следует иметь в виду, что при производстве всех рассмотренных следственных действий в судебном заседании понятые не участвуют.

По окончании представления доказательств сторонами председательствующий выясняет, имеются ли у них дополнения к судебному следствию. После разрешения ходатайств о дополнении и выполнении необходимых действий председательствующий объявляет судебное следствие оконченным (ст. 291 УПК РФ).

Об активной роли суда в судебном следствии

Стремление авторов УПК РФ создать в судебном разбирательстве «чистую» состязательность привело к наделению суда ролью пассивного наблюдателя за действиями состязающихся сторон (ст. 15, 243 и др. УПК РФ). Предполагалось, что квалифицированное обвинение и защита в своем противоборстве помогут суду во всех случаях установить истину по делу.

Однако практика применения УПК РФ показала, что не всегда это удается. Нередко доказательственная основа обвинения слаба, а государственный обвинитель недостаточно квалифицирован. Защита же в лице адвоката-защитника не обязана стремиться к установлению истины. Его долг – всеми незапрещенными законом способами противостоять обвинению. Ситуация усугубляется еще и тем, что суд лишился права возвращать дело на дополнительное расследование для выяснения обстоятельств преступления. А задача установления материальной (объективной) истины как была, так и осталась главной задачей судебного разбирательства. Достаточно отметить, что несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам дела (т. е. неполное доказывание) названо первым основанием отмены приговора вышестоящим судом (ст. 389.15 УПК РФ).

В настоящее время судебная практика однозначно идет по пути активной роли суда в установлении истины по делу. Это означает, что суд не ограничивается исследованием доказательств, представленных сторонами. Если после этого у суда не сложилось внутреннее убеждение о доказанности обвинения, он не торопится вынести оправдательный приговор, а предпринимает все меры

для дальнейшего установления обстоятельств дела: назначает экспертизы, вызывает и допрашивает новых свидетелей и специалистов, проводит осмотр местности и т. д. Как отмечалось, доказательственные возможности судебного следствия достаточно широки и разнообразны. Но делает это суд сейчас не так откровенно, как в советское время. При необходимости проведения дополнительных следственных действий суд инициирует ту или иную сторону на заявление соответствующего ходатайства. Оно обсуждается участниками процесса, и с учетом их мнения суд принимает решение о производстве действий по собиранию доказательств. Тем самым «убиваются два зайца» – соблюдаются правила состязательности и достигается истина по делу.

Таким образом, **судебное следствие – *это основная часть стадии судебного разбирательства, в которой суд первой инстанции с целью установления материальной (объективной) истины по делу исследует доказательства, представленные сторонами, а также полученные по его инициативе.***

Следует учитывать, что проведенное по делу судебное следствие может быть возобновлено в том случае, если в ходе прений сторон или в последнем слове подсудимого будет сообщено о новых обстоятельствах дела либо участники заявят о возможности представить суду новые доказательства (ст. 294 УПК РФ).

Прения сторон

В толковом словаре русского языка «прения» – это обсуждение, публичный спор по каким-нибудь вопросам. **Судебные прения – *это часть судебного разбирательства, в которой участники стороны обвинения и стороны защиты выступают с речами. В них излагается анализ исследованных в судебном следствии доказательств, дается правовая оценка установленных фактов, а также высказываются мнения по поводу вопросов, подлежащих решению судом в совещательной комнате.*** В судебных прениях наиболее наглядно проявляется состязательность уголовного процесса. Здесь стороны вступают в ораторский поединок, пытаясь силой слова, логики и убедительности речей склонить суд к своей позиции.

Главными и обязательными участниками судебных прений являются государственный обвинитель и адвокат-защитник. Все иные участники сторон: потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик, их представители, а также подсудимый участвуют в прениях по своему желанию. Принцип равенства сторон обязывает суд предоставить возможность выступить с речью каждому лицу, отстаивающему по делу свой или представляемый интерес. В связи с этим выглядит ошибочным положение о том, что подсудимый участвует в прениях лишь в том случае, если отсутствует защитник (ч. 1 ст. 292 УПК РФ). Данная норма противоречит не только принципу равенства сторон, но и праву подсудимого «участвовать в судебном разбирательстве» (п. 16 ч. 4 ст. 47 УПК РФ). Ситуацию не меняет возможность подсудимого выступить по всем вопросам в своем последнем слове. ***Прения сторон и по-***

следнее слово подсудимого – разные этапы судебного разбирательства, в каждом из которых уголовно преследуемого лицо должно иметь полную возможность защищаться.

Также не совсем удачной представляется формулировка ч. 3 ст. 292 УПК РФ об установлении судом последовательности выступления участников сторон. Состязательное построение судебного разбирательства предполагает выступление вначале всех участников стороны обвинения, а затем – всех участников стороны защиты. При этом речь стороны обвинения начинается с выступления государственного обвинителя, а стороны защиты – защитника (как правило). Последовательность выступлений иных участников той или иной стороны определяют сами эти участники. Вопреки их желанию суд не может навязать им свое решение.

Выступающие в своих речах не вправе ссылаться на доказательства, которые не исследовались в судебном следствии, либо на исключенные из дела недопустимые доказательства (ч. 4 ст. 292 УПК РФ). Продолжительность речей судом не ограничивается. По сложным и объемным делам речь государственного обвинителя или адвоката-защитника может длиться часами. Председательствующий вправе прерывать выступающего лишь в том случае, если он уходит в сторону от дела, т. е. касается обстоятельств, не имеющих к нему отношения.

УПК РФ вообще не регламентирует форму и содержание речей. Они зависят от количества исследованных доказательств, вида рассматриваемого преступления, его доказанности, профессионально-юридических и ораторских способностей выступающего, а главное – от того, какую сторону он представляет. Сторона обвинения обычно гневно клеймит подсудимого, а защита представляет его деяние и личность в самом благоприятном свете. О строгой структуре и содержании речи можно говорить применительно лишь к профессиональным юристам – прокурору и адвокату. В самом общем виде в их речах можно выделить ***три части:*** *а) анализ доказательств и доказанности обвинения; б) уголовно-правовая квалификация, вытекающая из этого анализа; в) решения, которые надлежит принять суду по делу в совещательной комнате.*

После того, как все участники обеих сторон выступили, каждый из них имеет право на ***реплику,*** *т. е. краткое дополнение к своей речи.* Право последней реплики принадлежит подсудимому и его защитнику.

В ч. 7 ст. 292 УПК РФ содержится положение о праве участников прений представить суду в письменном виде предлагаемые ответы на вопросы п. 1–6 ст. 299 УПК РФ: о доказанности деяния, виновности подсудимого в его совершении и т. д. На практике данную возможность иногда используют адвокаты-защитники и не столько для формулировки своих предложений (они не имеют для суда обязательного значения), сколько для предоставления суду письменного текста своих выступлений в прениях. Адвокаты рассчитывают на то, что в совещательной комнате аргументы защиты будут еще раз изучены и учтены при вынесении приговора.

Последнее слово подсудимого

После окончания прений председательствующий предоставляет подсудимому последнее слово (ст. 293 УПК РФ). Если подсудимый выступал в судебных прениях, он, как правило, от последнего слова отказывается. Иногда подсудимый вообще отказывается от выступления и в прениях, и в последнем слове. Обычно последнее слово краткое. В нем, чаще всего, выражается просьба суду вынести справедливый, т. е. с точки зрения подсудимого оправдательный приговор или наиболее мягкий обвинительный приговор.

Выслушав последнее слово подсудимого, суд удаляется в совещательную комнату для постановления приговора (ст. 295 УПК РФ).

Постановление приговора

Понятие, свойства и виды приговора

В соответствии с п. 28 ст. 5 УПК РФ **приговор – *это «решение о виновности или невиновности подсудимого и назначении ему наказания либо об освобождении от наказания, вынесенное судом первой и апелляционной инстанции».*** Следует иметь в виду, что приговор по уголовному делу выносится не только судом первой, но и апелляционной инстанции (ст. 380.20 УПК РФ). В кассационном и надзорном производстве приговоров нет.

Все суды постановляют приговор **именем Российской Федерации** (ст. 296 УПК РФ). Приговор должен быть законным, обоснованным, мотивированным и справедливым (ст. 297, ч. 4 ст. 7 УПК РФ).

Законность приговора – это соблюдение при судебном разбирательстве и вынесении решения норм уголовно-процессуального права, а также правильность применения норм материального (уголовного, гражданского в части иска) права. ***Обоснованность приговора*** – это доказанность всех фактов дела, полное и достоверное установление обстоятельств, имеющих значение для принятия правомерного решения. ***Мотивированность приговора*** – это аргументированность, логичность, убедительность суждений и выводов суда, т. е. внешнее выражение обоснованности. Обоснованность и мотивированность составляют такое свойство, как соответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам дела. ***Справедливость приговора*** – это оправдание невиновного либо назначение виновному такого наказания, которое соответствует тяжести совершенного им преступления и личности осужденного.

Приговор может быть оправдательным и обвинительным. **Оправдательный приговор** выносится в следующих случаях: а) не установлено событие преступления; б) подсудимый не причастен к совершению преступления; в) в деянии подсудимого нет состава преступления; г) коллегией присяжных в отношении подсудимого вынесен оправдательный вердикт (ч. 2 ст. 302 УПК РФ). В этом ряду особое место занимает второе основание оправдательного приговора – непричастность подсудимого к совершению преступления. В отличие от иных случаев оправдания в данной ситуации дело окончательного разрешения не получает. Такой оправдательный приговор констатирует недоказанность виновности подсудимого в инкриминируемом ему деянии, т. е. не-

возможность вынесения в отношении него обвинительного приговора. Вопрос о действительном преступнике остается открытым. Поэтому после вынесения оправдательного приговора по непричастности, дело возвращается органам следствия или дознания для установления лица, подлежащего привлечению к уголовной ответственности (ч. 3 ст. 306 УПК РФ).

Оправдательный приговор, вынесенный по любому основанию, предоставляет оправданному право на реабилитацию в форме возмещения имущественного и морального вреда, причиненного незаконным уголовным преследованием (п. 5 ч. 1 ст. 306, глава 18 УПК РФ).

Обвинительный приговор выносится в том случае, если виновность подсудимого подтверждена совокупностью исследованных в судебном разбирательстве доказательств (ч. 4 ст. 302 УПК РФ). ***Виды обвинительных приговоров:*** а) с назначением наказания, подлежащего отбыванию осужденным; б) с назначением наказания и освобождением от его отбывания; в) без назначения наказания (ч. 5 ст. 302 УПК РФ).

Первый вид приговора наиболее распространен. Суд с учетом тяжести преступления и личности подсудимого назначает ему наказание, предусмотренное санкцией соответствующей статьи УК РФ, например, лишение свободы, штраф или исправительные работы, и определяет порядок его исполнения. Обвинительный приговор с освобождением от назначенного наказания выносится в ряде случаев: при применении амнистии, истечении срока давности, в связи с болезнью осужденного и др. УК РФ не предусматривает вынесения приговора без назначения наказания.

Порядок постановления приговора

Постановление приговора охватывает отрезок судебного разбирательства от момента удаления суда в совещательную комнату и до оглашения принятого решения. На этом этапе судья единолично или суд коллегиально в условиях тайны совещания (ст. 298 УПК РФ) разрешает вопросы, предусмотренные ст. 299 УПК РФ, и составляет письменный текст приговора. Следует учитывать, что в совещательной комнате по окончании судебного разбирательства может быть вынесен ***не только приговор, но и постановление (определение) о прекращении уголовного дела*** (ст. 254 УПК РФ).

Если судья рассматривает дело единолично, то никаких дискуссий по рассматриваемым вопросам не возникает. Руководствуясь законом и совестью (добавим – правосознанием и практикой), судья наедине вначале принимает решение по существу дела: об оправдании подсудимого, либо признании его виновным, либо о прекращении дела, а затем последовательно разрешает вопросы, относящиеся к тому или иному виду решения.

Если же дело рассматривается судом коллегиально, то в совещательной комнате действительно происходит совещание судей под руководством председательствующего (ст. 301 УПК РФ). Судьи последовательно обсуждают вопросы, перечисленные в ст. 299 УПК РФ, и дают на них свои ответы. Председательствующий высказывает свое мнение последним. На практике судьи почти всегда достигают единого решения. Если возникают разногласия, то реше-

ние принимается голосованием по большинству голосов. Судья, оставшийся в меньшинстве, вправе письменно изложить свое ***особое мнение***. Этот документ приобщается к приговору, но в зале судебного заседания наряду с приговором не оглашается.

Текст приговора излагается письменно (рукописно или с помощью технических средств) на русском языке, подписывается всеми судьями, в том числе оставшимся при особом мнении (ст. 303 УПК РФ).

Форма и содержание приговора

В главе 39 УПК РФ основная часть статей посвящена форме и содержанию приговора. Кроме этих норм, правильному составлению приговора способствуют разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, данные им в постановлении от 29 ноября 2016 г. № 55 «О судебном приговоре».

Приговор состоит из трех частей: вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной (ч. 1 ст. 303 УПК РФ). *Вводная часть* обвинительного и оправдательного приговора одинаковы. В ней содержатся данные о суде, вынесшем приговор, дате и времени его постановления, подробные сведения о личности подсудимого, а также деяния, указанные в обвинении (ст. 304 УПК РФ).

Описательно-мотивировочная часть обвинительного и оправдательного приговора излагаются по-разному. Все лица, присутствующие при оглашении приговора, с первых слов пытаются узнать, какой приговор – обвинительный или оправдательный – вынесен по делу. Ответ содержится в начальной формулировке описательно-мотивировочной части. В первом случае звучит, например, такая фраза: «Иванов И.И. совершил кражу при следующих обстоятельствах», а во втором – «Иванов И.И. органами предварительного расследования обвинялся в совершении кражи».

После этого исходного тезиса излагается *описание обстоятельств дела,* установленных судом, и дается анализ исследованных доказательств, т. е. указание на те доказательства, на которых основаны выводы суда, а также доводы, по которым суд отверг другие доказательства. Этот элемент второй части приговора определяющий, т. к. в нем содержится мотивировка основного решения. Именно она отражает доказанность, убедительность, аргументированность вывода суда по главному вопросу – о виновности либо невиновности подсудимого.

Следует отметить, что для судьи составление описательно-мотивировочной части оправдательного приговора намного сложнее, чем та же работа по обвинительному приговору. При доказанности виновности приговор по сути подтверждает обвинение и строится на системе доказательств, указанных в обвинительном заключении и исследованных в суде. Оправдательный же приговор полностью опровергает обвинение, хотя такой вывод базируется в большей части на тех же доказательствах, которые предоставили суду органы уголовного преследования. Поэтому мотивировка отвержения доказательств обвинения должна быть развернутой и аргументированной (ст. 305 УПК РФ).

В описательно-мотивировочной части обвинительного приговора после изложения фактических обстоятельств дела и их доказанности приводятся об-

стоятельства, имеющие значение для назначения наказания виновному: отягчающие и смягчающие, освобождающие от наказания, обосновывающие выбор судом того или иного вида основного и дополнительного наказания и др. Кроме того, в данной части приговора (как обвинительного, так и оправдательного) обосновывается решение вопроса о гражданском иске, о судьбе арестованного имущества, о судьбе вещественных доказательства, о возмещении судебных издержек (ст. 309 УПК РФ). Наряду с ними в обвинительном приговоре мотивируется решение иных вопросов (ст. 307 УПК РФ).

В резолютивной части оправдательного приговора обязательными его элементами являются решения: о признании подсудимого невиновным и его оправдании по конкретному основанию ч. 2 ст. 302 УПК РФ; о праве оправданного на реабилитацию в порядке гл. 18 УПК РФ. Если в отношении подсудимого была избрана мера пресечения или его имущество было арестовано, то эти меры принуждения отменяются (ст. 306 УПК РФ). Подсудимый, находящийся под стражей, освобождается в зале суда немедленно после провозглашения приговора (ст. 311 УПК РФ).

Резолютивная часть обвинительного приговора содержит значительно большее количество решений, главными среди которых являются: признание подсудимого виновным в совершении конкретных преступлений, оправдание по тем преступлениям, по которым виновность подсудимого не доказана, вид и размер назначенного наказания, вид и режим исправительного учреждения, в котором должен отбывать наказание осужденный к лишению свободы. Кроме того резолютивная часть обвинительного приговора содержит решение иных вопросов (ст. 308, 309 УПК РФ).

Завершается резолютивная часть как оправдательного, так и обвинительного приговора разъяснением порядка и сроков обжалования участниками процесса вынесенного решения в суд апелляционной инстанции (ч. 3 ст. 309 УПК РФ).

Провозглашение приговора

После изготовления полного и окончательного текста приговора в назначенное время суд возвращается в судебное заседание и председательствующий оглашает приговор. Все присутствующие выслушивают приговор стоя. Если подсудимый участвует в судебном разбирательстве с переводчиком, то переводчик синхронно вслух переводит приговор подсудимому.

Текст приговора оглашается полностью от начала до конца. Если судебное разбирательство проводилось в закрытом судебном заседании либо преступление относится к сфере экономической деятельности, то по решению суда могут оглашаться только вводная и резолютивная части приговора (ст. 310 УПК РФ).

Подсудимый освобождается из-под стражи в зале суда после провозглашения приговора не только в случае его оправдания, но и при вынесении обвинительного приговора с освобождением от наказания, а также при назначении лишения свободы условно (ст. 311 УПК РФ).

В течение 5 суток со дня провозглашения приговора копия приговора должна быть вручена осужденному (оправданному), защитнику и обвинителю. Если потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители ходатайствуют о получении копии приговора, то решение вручается им в тот же срок. Для подсудимого и иного участника стороны, не владеющего русским языком, переводчиком изготавливается письменный перевод текста приговора, который вручается осужденному (оправданному) или иному участнику дела (ч. 3 ст. 18 УПК РФ).

Частное постановление (определение) суда

В ряду судебных решений есть особое, именуемое «частное постановление» либо «частное определение», в зависимости от того, кем оно вынесено – судьей единолично или судом коллегиально. В УПК РФ данное решение предусмотрено ч. 4 ст. 29. **Частное постановление (определение) – *это процессуальная форма реагирования суда на выявленные обстоятельства, способствовавшие совершению преступления, а также на нарушения закона, допущенные органами предварительного расследования или нижестоящим судом при разрешении уголовного дела, с требованием принять соответствующие меры для их устранения.*** Рассматриваемое решение выносится в следующих случаях.

1. Суд выявил упущения со стороны государственных органов и должностных лиц, способствовавшие совершению преступления. Например, одной из причин хищения государственных средств послужил недостаточный учет и контроль за работой бухгалтера. Суд своим частным решением указывает руководителю государственного учреждения на выявленные нарушения и требует их исправления.

2. Судом выявлены нарушения прав и свобод участников дела при производстве предварительного расследования или при рассмотрении дела нижестоящим судом. Причем эти нарушения не касаются существа дела, т. е. находятся вне приговора или решений по нему вышестоящего суда, прекращения дела и т. д. Например, суд первой инстанции обнаружил, что следователь несвоевременно ознакомил обвиняемого с материалами экспертизы, т. е. нарушил требование ст. 195, 206 УПК РФ. Суд своим частным определением в адрес руководителя следственного органа указывает на выявленные нарушения и требует принятия необходимых мер.

3. В ч. 4 ст. 29 УПК РФ оговорено, что суд вправе вынести частное постановление (определение) и в других случаях. Например, установлен факт задержания свидетелем-очевидцем лица, совершившего ограбление. Судья, вынесший приговор, своим частным постановлением в адрес руководителя организации, где работает свидетель, сообщает о его мужественном поступке.

Частное постановление (определение) может быть вынесено судом любой инстанции. Оно составляется в виде отдельного документа и оглашается наряду с приговором или иным решением суда по существу дела. Копия частного постановления (определения) направляется должностному лицу, обязанному в силу своего служебного положения устранить нарушения, либо поощрить сво-

его подчиненного. В частном постановлении (определении) может быть указан срок исполнения. По истечении этого срока должностное лицо обязано письменно сообщить суду о принятых мерах.

Вопросы, возникающие в стадии судебного разбирательства, решены в ряде постановлений Пленума Верховного Суда РФ: 1) от 19 декабря 2017 г. № 51 «О практике применения законодательства при рассмотрении уголовных дел в суде первой инстанции (общий порядок судопроизводства)»; 2) от 5 марта 2004 г. № 1 «О применении судами норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации»; 3) от 13 декабря 2012 г. № 35 «Об открытости и гласности судопроизводства и о доступе к информации о деятельности судов»; 4) от 29 ноября 2016 г. № 55 «О судебном приговоре».

Контрольные вопросы

1. Каковы задачи стадии судебного разбирательства?
2. Перечислите участников стадии судебного разбирательства.
3. Из каких частей состоит судебное разбирательство?
4. Какими решениями завершается стадия судебного разбирательства?
5. С каким объектом связано требование непосредственного исследования?
6. Что означает устность и гласность судебного разбирательства?
7. Каков статус и полномочия прокурора в стадии судебного разбирательства?
8. Что входит в пределы судебного разбирательства?
9. Какие решения принимаются судом в совещательной комнате?
10. Кто ведет протокол судебного заседания?
11. Что отражается в протоколе судебного заседания?
12. В чем суть и назначение подготовительной части судебного разбирательства?
13. Каков порядок судебного следствия?
14. Какие следственные действия допустимы в стадии судебного разбирательства?
15. Какими процессуальными действиями исследуются обстоятельства уголовного дела в судебном следствии?
16. Кто и в какой последовательности выступает в судебных прениях?
17. Каковы требования (свойства) к приговору?
18. Перечислите виды приговора.
19. В каких случаях выносится оправдательный приговор?
20. Каковы виды обвинительного приговора?
21. Что такое «особое мнение» судьи?
22. Из каких частей состоит приговор?
23. В чем суть и назначение частного постановления (определения) суда?

ТЕМА 23. ОСОБЫЕ СУДЕБНЫЕ ПРОИЗВОДСТВА

§ 1. Особенности судебного производства при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением.
§ 2. Особенности производства при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве.
§ 3. Особенности производства у мирового судьи.
§ 4. Особенности производства в суде с участием присяжных заседателей.

Необходимое предисловие

Как отмечалось, современное уголовное судопроизводство идет по пути дифференциации процессуальный формы, т. е. выделения наряду с общим ряда особых производств. В настоящее время УПК РФ предусматривает четыре специальные судебные процедуры, неизвестные уголовному процессу советского периода. Это: ***а) судебное разбирательство при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением (глава 40); б) производство по досудебному соглашению о сотрудничестве (глава 40.1); в) производство у мирового судьи (глава 41); г) производство в суде присяжных (глава 42).***

У каждого из них свои причины появления и собственное назначение. Первая форма призвана упростить и ускорить рассмотрение дела по существу. Взамен согласия обвиняемого с обвинением ему уменьшается размер наказания. В результате снижается нагрузка судов первой и второй инстанций. Досудебное соглашение о сотрудничестве возникло как вынужденная реакция государства на повышение эффективности борьбы с организованной преступностью. Если обвиняемый выдает своих сообщников, похищенное имущество, помогает раскрыть преступления, то суд назначает ему более мягкое наказание.

Эти два производства иногда именуют «сделкой о признании» или «судебной сделкой» по аналогии с упрощенными процедурами западных государств, в частности США. В действительности же различий между ними больше, чем совпадений. В условиях нашего уголовного процесса данные производства имеют собственную специфику со своими достоинствами и недостатками. Но очевидно одно – общество и законодатель отступают от правовых догм и, руководствуясь целесообразностью, идут на применение компромиссных форм разрешения задач уголовного судопроизводства.

Иная история и судьба двух других особых судебных процедур: производства у мирового судьи и в суде присяжных. Они были известны дореволюционному (царскому) отечественному уголовному процессу, отсутствовали в советский период и возродились в настоящее время.

Мировые суды в своих исторических корнях были созданы не столько для примирения сторон, сколько как наиболее приближенные к населению, миру, т. е. обществу, народу. В качестве мировых судей действовали не юристы-профессионалы, а избранные народом уважаемые люди. Современный российский мировой суд – это нижнее звено системы судов общей юрисдикции. Они

создаются субъектом Российской Федерации (областью, краем, республикой) и финансируются частично им, частично федеральным бюджетом. Все иные уголовные суды – федеральные, т. к. они функционируют в масштабах всей России. В своей процессуальной деятельности мировой и федеральный судья одинаковы, за исключением подсудности рассматриваемых дел, а также особенностей разрешения дел частного обвинения.

Суд присяжных, так же как и мировые суды, пришел к нам с просвещенного Запада и был создан судебной реформой 1864 г. Он функционировал не на всей территории Российской империи, по мере ухудшения общественно-политической обстановки сокращал свои возможности, однако до полного его упразднения большевиками в 1917 г. стал одной из ярких страниц истории отечественного правосудия. Ныне действующий суд присяжных не тождественен дореволюционному, как по категории рассматриваемых дел, так и по особенностям вынесения решений, а также их отмены вышестоящими судебными инстанциями. Отношение к суду присяжных неоднозначно. Истинно правовому государству, где действует квалифицированный и независимый коронный (профессиональный) суд, суд присяжных не нужен. Он необходим там, где обычные суды не обеспечивают действительного правосудия. В этом случае суд присяжных позволяет избежать судебной ошибки в обвинительную сторону, особенно по делам с высшей мерой наказания.

Оценка современного российского правосудия в суде присяжных также неоднозначна. Они дают около 20 % оправдательных приговоров (когда как обычные суды не более 1 %).

Федеральным законом от 23 июня 2016 г. в УПК РФ внесены изменения, направленные на расширение института присяжных заседателей. Эти изменения вступили в действие с 1 июня 2018 г. и состоят в следующем.

Во-первых, если до 2018 г. присяжные участвовали только в судах субъекта РФ, т. е. в областном и соответствующем ему суде, то с 2018 г. уголовные дела рассматриваются присяжными заседателями не только в областных, но и в районных судах.

Во-вторых, количество присяжных заседателей в суде областного уровня сократилось с двенадцати до восьми, а в районном суде участвуют шесть присяжных.

В-третьих, расширен перечень уголовных дел, рассматриваемых судом присяжных, за счет дел, отнесенных к подсудности районного суда. Таковыми в частности являются: убийство (ч. 1 ст. 105 УК РФ), умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего (ч. 4 ст. 111 УК РФ).

§ 1. Особенности судебного производства при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением (ст. 314–317 УПК РФ).

Для того чтобы состоялось данное особое производство, необходим ряд предпосылок.

Преступление, в совершении которого обвиняется лицо, относится к категории небольшой или средней тяжести. Согласно ст. 15 УК РФ таковыми являются умышленные деяния, наказание за которые не превышает 5 лет лишения свободы, а также неосторожные деяния, наказание за которые не превышает 10 лет лишения свободы.

Обвиняемый согласен с предъявленным обвинением. Такая формулировка дает основание считать, что от обвиняемого не требуется признания вины, а достаточно его согласия с предъявленным обвинением. Действительно, до определенного этапа производства по делу эти понятия могут не совпадать. Например, при предъявлении обвинения лицо не признало своей вины в совершении преступлении, а по окончании расследования, изучив все материалы дела, решило избрать особый порядок судебного разбирательства и потому согласилось с обвинением. Однако с этого момента такое согласие предполагает признание вины, иначе теряется смысл этой процедуры и целесообразность ее применения. В противном случае невозможно обосновать снижение размера наказания лицу, которое свою вину не признает и в содеянном не раскаивается.

Сторона обвинения в лице прокурора – государственного обвинителя, потерпевшего, частного обвинителя (по делам частного обвинения) дает свое согласие на рассмотрение дела в особом порядке. Отсюда следует, что выбор данной формы судебного разбирательства зависит не только от самого обвиняемого, но и участников противоположной стороны, что существенно изменяет ситуацию, т. к. требуется совпадение интересов разных лиц, а это не всегда возможно. Отсутствие хотя бы одного из данных условий исключает применение особого порядка. В этом случае дело рассматривается в обычной процедуре.

Согласно ч. 7 ст. 316 УПК РФ наказание виновному в случае применения к нему особого порядка судебного разбирательства не может превышать двух третей максимального размера, но может быть и ниже двух третей (при наличии смягчающих обстоятельств).

Порядок действий при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением

Впервые вопрос о возможности применения особого порядка возникает при ознакомлении обвиняемого и защитника с материалами законченного следствия или дознания в порядке ст. 217 УПК РФ. При наличии исходного условия – преступление небольшой или средней тяжести – следователь разъясняет обвиняемому право на особое производство, о чем указывается в протоколе ознакомления с материалами дела (ст. 218 УПК РФ).

Кроме того, обвиняемый вправе заявить ходатайство о применении особого порядка в суде в ходе предварительного слушания (ч. 3 ст. 315 УПК РФ).

Рассмотрение дела по существу (стадия судебного разбирательства) в данном производстве начинается в обычном порядке. В конце подготовительной части, когда процесс доходит до разрешения заявленных ходатайств (ст. 271 УПК РФ), судья выясняет у обвиняемого, подтверждает ли он свое желание на проведение особого производства, заявлено ли его ходатайство добровольно и после консультаций с адвокатом-защитником, а также осознает ли обвиняемый характер и последствия своего решения. После положительных ответов обвиняемого на эти вопросы судья выслушивает мнение государственного обвинителя и потерпевшего о их согласии на особый порядок. Если кто-либо из них возражает против проведения судебного разбирательства в особой процедуре, то дело рассматривается в обычной форме (ч. 6 ст. 316 УПК РФ).

Специфика рассмотрения уголовных дел в особом порядке

Судебное следствие, как обычно, начинается с изложения государственным обвинителем либо частным обвинителем предъявленного подсудимому обвинения. После этого нет представления сторонами доказательств и их исследования в части совершении подсудимым преступления. Считается, что достаточные доказательства этого собраны в стадии предварительного расследования, они подсудимому знакомы, он их принял, значит проверять и доказывать наличие события преступления, правильность его уголовно-правовой квалификации, виновность лица в совершении деяния нет необходимости. Однако вопросы, связанные с назначением наказания, в судебном следствии рассматриваются, т. е. доказательства, характеризующие личность подсудимого, отягчающие и смягчающие обстоятельства представляются сторонами и исследуются в судебном заседании (ч. 5 ст. 316 УПК РФ).

Исследование вопроса о наказании имеет важное значение, т. к. при особом порядке ограничен только верхний его предел (не более 2/3), а нижний предел не указан. С учетом личности подсудимого, тяжести преступления, отягчающих и смягчающих обстоятельств суд вправе назначить меньшее наказание, чем две трети.

Поэтому нельзя говорить, что при особом порядке судебного следствия нет. Оно есть, но в усеченном объеме – только в части обстоятельств наказания.

При особом порядке также проводятся прения сторон. Но в своих речах участники дела не касаются доказанности события преступления, квалификации деяния, виновности подсудимого, а высказываются лишь по поводу его наказания. Подсудимому также в этой части предоставляется последнее слово.

Содержание приговора, вынесенного в особой процедуре, отражает его специфику. Например, в нем нет анализа доказательств виновности подсудимого (ч. 8 ст. 316 УПК РФ). Приговор постановляется и оглашается в общем порядке. Также обычна процедура его обжалования в суд второй инстанции. Но имеется одно исключение: в связи с недоказанностью обвинения, т. е. по

несоответствию выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам дела (п. 1 ст. 389.15 УПК РФ) приговор обжалованию не подлежит. Кроме того, не обжалуется законность уголовно-правовой квалификации деяния (п. 3 ст. 389.15 УПК РФ). Но могут обжаловаться несправедливость наказания (п. 4 ст. 389.15 УПК РФ), а также нарушения уголовно-процессуального закона (п. 2 ст. 389.15 УПК РФ), повлиявшие на несправедливость приговора.

Таким образом, при особом порядке проводится судебное разбирательство во всех его пяти частях, но с заметным сокращением основных этапов, прежде всего судебного следствия. Поэтому представляется ошибочным неоднократное упоминание в гл. 40 УПК РФ формулировки о рассмотрении уголовного дела «без проведения судебного разбирательства».

Вопросы, регламентирующие особый порядок судебного разбирательства, освещены в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 5 декабря 2006 г. № 60 «О применении судами особого порядка судебного разбирательства уголовных дел».

§ 2. Особенности производства при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве

Если особое производство при согласии обвиняемого с обвинением появилось в нашем уголовном процессе с момента принятия УПК РФ, то досудебное соглашение о сотрудничестве вошло в УПК РФ спустя семь с половиной лет – в июне 2009 г. Это свидетельствует о том, что общего порядка судопроизводства оказалось недостаточно для эффективного противодействия преступности, прежде всего, организованной. Введя особое производство в форме досудебного соглашения о сотрудничестве, законодатель пошел на компромисс. Взамен выдачи уголовно преследуемым лицом своих сообщников, похищенного имущества, способствования раскрытию других преступлений виновному предлагается значительное снижение наказания, например, неприменение пожизненного лишения свободы.

В словаре УПК РФ **досудебное соглашение о сотрудничестве** определяется следующим образом – это ***«соглашение между сторонами обвинения и защиты, в котором указанные стороны согласовывают условия ответственности подозреваемого или обвиняемого в зависимости от его действий после возбуждения уголовного дела или предъявления обвинения»*** (п. 61 ст. 5).

Следует иметь в виду, что, несмотря на помещение досудебного соглашения о сотрудничестве в раздел «особые судебные производства», данный порядок охватывает не только судебные, но и досудебные стадии. Соглашение заключается и исполняется в стадии предварительного расследования, а в судебном разбирательстве происходит оценка исполнения договора и принятие по нему акта правосудия. Поэтому досудебное соглашение о сотрудничестве правильнее именовать не особым судебным порядком, а особым производством всего уголовного процесса.

Досудебное соглашение о сотрудничестве, будучи принципиально новым институтом уголовного судопроизводства, совершенствуется. ФЗ от 3 июля 2016 г. внес в УПК РФ ряд изменений, направленных на совершенствование порядка производства при заключении досудебного соглашения. Более конкретизированы правомочия прокурора в процессе досудебного соглашения о сотрудничестве, уточнены последствия невыполнения обвиняемым обязательств, предусмотренных соглашением.

Порядок производства при досудебном соглашении о сотрудничестве

1. В любой момент предварительного расследования подозреваемый или обвиняемый вправе пойти на сотрудничество с органами уголовного преследования. Закон не связывает применение этого производства с теми или иными категориями преступлений, т. е. ***сотрудничество возможно по любому уголовному делу.*** Хотя в главе 40.1 УПК РФ упоминается только предварительное следствие, нет никаких препятствий для применения данного особого порядка и в дознании.

Разумеется, о сотрудничестве можно вести речь лишь в том случае, если лицо располагает сведениями о других преступлениях, соучастниках деяния, местоположении разыскиваемого имущества. ***Сообщение подозреваемым, обвиняемым сведений только о собственном участии в совершении преступлений исключает заключение соглашения о сотрудничестве*** (ч. 4 ст. 317.6 УПК РФ).

2. Если у уголовно преследуемого лица возникает намерение вступить в сотрудничество с органами предварительного расследования, то этот вопрос обсуждается им наедине с адвокатом-защитником, который разъясняет ему суть, порядок и последствия данного решения. Согласно ч. 1 ст. 317.1 УПК РФ ходатайство подозреваемого или обвиняемого о сотрудничестве излагается в письменной форме и обязательно подписывается защитником. В дальнейшем адвокат участвует в принятии решений по делу, в частности, при заключении самого договора-соглашения о сотрудничестве. Таким образом, ***адвокат не только консультирует доверителя, но и несет ответственность за правильность оформления документов, составляемых в ходе этого особого производства.***

3. Ходатайство уголовно преследуемого лица адресуется прокурору, но передается следователю, который выносит одно из двух постановлений: а) об отказе в заключении соглашения о сотрудничестве; б) о возбуждении перед прокурором ходатайства о заключении соглашения о сотрудничестве. Эти решения следователя связаны с определенным сроком и контролем со стороны руководителя следственного органа (ч. 3, 4 ст. 317.1 УПК РФ).

4. Заключение самого соглашения происходит под руководством прокурора. В соответствии с ч. 1 ст. 317.3 УПК РФ он приглашает к себе следователя, уголовно преследуемое лицо и его защитника. Участники обсуждают условия, а затем составляют письменный документ – досудебное соглашение о сотрудничестве. Главными элементами этого договора являются: ***а) действия, кото-***

рые уголовно преследуемое лицо обязуется выполнить, т. е. указания на известные ему преступления, лиц, их совершивших, и др.; б) положения уголовного закона, которые могут быть применены в пользу лица при выполнении им взятых обязательств.

В тексте соглашения могут содержаться и другие условия, не указанные в ст. 317.3 УПК РФ, например, об обязательности выделения дела в отношении сотрудничающего лица, принятии мер безопасности к нему и его близким и др.

Если прокурор не согласен с ходатайством следователя о необходимости соглашения о сотрудничестве либо при обсуждении его условий договоренность не достигнута, прокурор своим постановлением отказывает в заключении досудебного соглашения о сотрудничестве.

5. После подписания участвующими лицами текста договора наступает этап его исполнения. Прежде всего, решается вопрос о ***выделении уголовного дела в отношении сотрудничающего лица*** (ч. 1 ст. 317.4 УПК РФ). Это необходимо в тех случаях, когда по делу наряду с данным обвиняемым привлекаются иные лица. Выделение дела направлено на обеспечение безопасности сотрудничающего, в связи с чем закон допускает не только обычное выделение материалов в их копиях, но и полное изъятие из дела данных, идентифицирующих лицо, с которым заключено соглашение (п. 4 ч. 1 ст. 154 УПК РФ). Кроме этого, предпринимается ряд иных мер обеспечения безопасности как самого лица, так и его близких (ч. 3 ст. 11, ч. 3 ст. 317.4, ст. 317.9 УПК РФ).

Предварительное расследование по выделенному делу, т. е. по которому привлекается к ответственности сотрудничающее лицо, ведется в обычном порядке и заканчивается составлением обвинительного заключения. В нем по смыслу ч. 4 ст. 317.4 УПК РФ наряду с обычными элементами должны также содержаться выводы следователя о выполнении обвиняемым условий соглашения о сотрудничестве.

6. Прокурор, получив уголовное дело с обвинительным заключением, не только решает вопрос о его утверждении, но и отдельно рассматривает итоги соглашения о сотрудничестве. Если прокурор признает договоренности выполненными, то выносит ***представление об особом порядке судебного разбирательства.*** Копия представления прокурора вручается обвиняемому и его защитнику (ст. 317.5 УПК РФ).

В данной статье не сказано о принятии прокурором другого решения – об отказе в признании соглашения исполненным. Такой вариант развития ситуации вполне возможен. В соответствии с общими нормами УПК РФ отказ прокурора может быть обжалован вышестоящему прокурору, а также в суд в порядке ст. 125 УПК РФ, однако к тому времени дело уже поступает в суд первой инстанции, что фактически исключает указанные формы обжалования.

7. По смыслу ст. 317.6 УПК РФ по делу, поступившему в суд с представлением прокурора об особом порядке рассмотрения, ***должно проводиться предварительное слушание.*** В нем судье надлежит удостовериться в законности и обоснованности заключения соглашения о сотрудничестве и выполнении взя-

тых обязательств. Для этого судья должен выслушать государственного обвинителя, самого обвиняемого, его защитника и в итоге принять решение о наличии всех необходимых условий соглашения и назначении судебного разбирательстве в особом порядке либо о несоблюдении условий и назначении судебного заседания в общем порядке.

8. Рассмотрение дела по существу производится в порядке, предусмотренном ст. 316 УПК РФ. ***Это означает, что обвиняемый согласен с предъявленным ему обвинением и доказательства виновности в судебном следствии не исследуются.*** Предметом разбирательства выступает представление прокурора о выполнении обязательств соглашения о сотрудничестве, т. е. оценка того вклада, который внес подсудимый в раскрытие иных преступлений и привлечение к ответственности лиц, их совершивших. Кроме того, устанавливаются обстоятельства, характеризующие личность подсудимого, а также смягчающие и отягчающие обстоятельства (ст. 317.7 УПК РФ).

Такого рода дела рассматриваются в закрытом судебном заседании (п. 4 ч. 2 ст. 241 УПК РФ).

9. Центральным моментом этого производства являются особенности назначения судом наказания. В ст. 62 УК РФ выделяются две категории дел, по которым заключается соглашение о сотрудничестве: ***а) по преступлениям, предусматривающим пожизненное лишение свободы либо смертную казнь; б) по преступлениям, предусматривающим иные виды наказания.***

Если соглашение было исполнено в первом случае, то суд пожизненное лишение свободы или смертную казнь не применяет, а назначает наказание в виде лишения свободы, но не более двух третей максимального его размера, независимого от количества совершенных преступлений, а также отягчающих обстоятельств. По-иному решается вопрос о наказании во втором случае. Здесь смягчение наказания возможно до половины максимального его размера, но при условии отсутствия отягчающих обстоятельств (ч. 2 ст. 62 УК РФ).

Отсюда следует, что в первом варианте выгода сотрудничающего лица очевидна, т. к. вместо пожизненного лишения свободы ему назначается хотя и длительный, но ограниченный срок. Во втором варианте сотрудничество либо невозможно по причине наличия отягчающих обстоятельств, либо неоправданно, т. к. предусмотренное законом наказание может быть сокращено наполовину и без рискованного сотрудничества, если лицо раскаялось в содеянном и не имеет отягчающих обстоятельств.

10. Вынесенный в порядке соглашения о сотрудничестве ***приговор не может быть обжалован в суд второй инстанции в связи с несоответствием выводов суда фактическим обстоятельствам дела,*** т. к. применялся порядок судебного разбирательства, предусмотренный ст. 316 УПК РФ.

Сомнительной выглядит норма ст. 317.8 УПК РФ, допускающая возможность отмены приговора в вышестоящей инстанции при обнаружении сокрытия осужденным известной ему информации. При желании всегда можно констатировать сокрытие тех или иных сведений, имеющих, по мнению органов уголовного преследования, существенное значение по делу. Представляется,

что эффективность досудебного соглашения следует оценивать по тому полезному результату, который получен благодаря содействию лица, пошедшего на сотрудничество.

Оценивая в целом досудебное соглашение о сотрудничестве, следует выделять его позитивные и негативные стороны. Это особое производство безусловно необходимо как специфическое дополнительное средство борьбы с организованной преступностью. Однако процессуальный его порядок нуждается в дальнейшем совершенствовании.

Многие вопросы, возникающие при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве, разрешены в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 28 июня 2012 г. № 16 «О практике применения судами особого порядка судебного разбирательства уголовных дел при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве».

§ 3. Особенности производства у мирового судьи

Мировые судьи в качестве суда первой инстанции рассматривают две категории уголовных дел. *Во-первых, это* **дела публичного и частно-публичного обвинения по преступлениям, предусматривающим наказание не более 3 лет лишения свободы** (ч. 1 ст. 31 УПК РФ). Однако следует учитывать, что ряд преступлений, наказание за которые не превышает 3 лет лишения свободы, к подсудности мировых судей не относится. Например, убийство лица, совершенное в состоянии аффекта (ч. 1 ст. 107 УК РФ), убийство при превышении пределов необходимой обороны (ст. 108 УК РФ). Рассмотрение подобных дел представляет определенную сложность и потому законодатель отнес их к компетенции федеральных судей.

Дела публичного и частно-публичного обвинения поступают мировому судье из досудебного производства, т. е. после проведенного предварительного следствия с обвинительным заключением либо после дознания с обвинительным актом (обвинительным постановлением). ***В этом случае деятельность мирового судьи ничем не отличается от деятельности федерального суда, разрешающего дело по первой инстанции.*** Мировой судья, принявший такое дело к своему производству, проверяет его материалы и принимает решение о назначении судебного разбирательства. Если имеются основания проведения предварительного слушания, предусмотренные ст. 229 УПК РФ, то вопросы назначения судебного разбирательства решаются в предварительном слушании. Само рассмотрение дела по существу проводится мировым судьей в общем порядке. Лишь срок начала судебного заседания сокращен. Согласно ч. 2 ст. 321 УПК РФ дело должно быть начато рассмотрением не ранее 3 и не позднее 14 суток со дня поступления уголовного дела в суд.

Вторая категория дел, подсудных мировым судьям, – **дела частного обвинения.** Уголовно-процессуальная деятельность по ним существенно отличается от общего производства, и потому процедура разрешения дела частного обвинения предстает в форме особого судебного порядка. Поскольку иные дела рассматриваются мировым судьей в общей процедуре, то, говоря об осо-

бенностях производства в мировом суде, следует вести речь только о делах частного обвинения.

В соответствии с ч. 2 ст. 20 УПК РФ в настоящее время к этой категории относится лишь три вида преступлений: 1) умышленное причинение легкого вреда здоровью без отягчающих обстоятельств (ч. 1 ст. 115 УК РФ); 2) нанесение побоев лицом, подвергавшимся административному наказанию (ст. 116.1 УК РФ); 3) клевета (ч. 1 ст. 128.1 УК РФ).

Уголовные дела по этим преступлениям именуются делами частного обвинения потому, что их судьба целиком зависит от волеизъявления сторон – потерпевшего (частного обвинителя) и подсудимого. Дело, как правило, возбуждается только по заявлению самого потерпевшего и подлежит прекращению в любой момент судебного рассмотрения за примирением сторон. В этих особенностях проявляется определяющая роль частного интереса личности, который ставится выше интересов общественных. По делам же публичного обвинения намерения и требования частных лиц на движение производства существенно не влияют, т. к. в них главенствует общественный (публичный) интерес.

Особенности возбуждения уголовного дела частного обвинения

Порядок возбуждения уголовного дела этой категории зависит от того, известно или не известно потерпевшему лицо, совершившее противоправные действия.

Чаще всего лицо, нанесшее побои, оклеветавшее, хорошо известно потерпевшему по причине семейных, служебных, соседских и прочих отношений. В этих случаях потерпевший в своем заявлении не только описывает происшедшее деяние, но и указывает лицо, которое его совершило. При такой ситуации законодатель полагает, что обстоятельства дела просты и очевидны и потому они могут быть установлены в самом суде без проведения предварительного расследования. Поэтому согласно ч. 1 ст. 318 УПК РФ ***дело частного обвинения в отношении конкретного лица возбуждается путем подачи потерпевшим заявления в суд.*** Судья в личной беседе с заявителем предупреждает его об уголовной ответственности за заведомо ложный донос по ст. 306 УК РФ и разъясняет право на примирение сторон (ч. 6 ст. 318 УПК РФ). После этого мировой судья выносит постановление о принятии заявления к своему производству, и с этого момента уголовное дело считается возбужденным, а заявитель приобретает статус **частного обвинителя** (ч. 7 ст. 318, ст. 43 УПК РФ). По смыслу норм ч. 7 ст. 318, ч. 3 ст. 319 с этого момента лицо, против которого подано заявление, становится **подсудимым.**

В некоторых случаях потерпевшему не известно лицо, например, нанесшее побои. Поэтому возникает задача раскрытия преступления, т. е. установления лица, его совершившего. Такая задача решается не судом, а органами предварительного расследования. В соответствии с ч. 4 ст. 20 УПК РФ, ч. 2, 4 ст. 147, ч. 1 ст. 318 УПК РФ потерпевший по делу частного обвинения, если лицо, совершившее преступление, неизвестно, подает заявление в орган дознания (ч. 3

ст. 150 УПК РФ). Заявление принимается и регистрируется в общем порядке, затем проводится его проверка, по результатам которой выносится решение о возбуждении уголовного дела либо об отказе в возбуждении. После возбуждения производится предварительное расследования в форме дознания, по окончании которого дело с обвинительным актом (обвинительным постановлением) направляется в мировой суд.

Таким образом, ***если лицо, совершившее преступление, неизвестно, то дело частного обвинения возбуждается по факту преступления, по нему осуществляется досудебное производство, а судье поступает обычное уголовное дело. Если же правонарушитель известен, то уголовное дело возбуждается непосредственно в суде, минуя досудебное производство.***

Следует иметь в виду, что при неспособности потерпевшего самостоятельно защищать свои права и интересы в связи с его беспомощным состоянием или по иным причинам, уголовное дело частного обвинения может быть возбуждено органом дознания и по нему производится предварительное расследование (ч. 4 ст. 20, ч. 4 ст. 147 УПК РФ). Однако при рассмотрении мировым судьей подобного дела оно может быть прекращено за примирением сторон, несмотря на участие прокурора в судебном заседании (ч. 4 ст. 318, ч. 5 ст. 319 УПК РФ).

Особенности рассмотрения дела частного обвинения мировым судьей

Как отмечалось, дело частного обвинения, поступившее в суд с обвинительным актом (обвинительным постановлением), рассматривается мировым судьей в общем порядке как в стадии назначения судебного заседания, так и в стадии судебного разбирательства. Особенности судебного рассмотрения дела частного обвинения проявляются лишь в случае, когда заявление было подано прямо в мировой суд и принято судьей к своему производству. После вынесения этого решения ***судья вызывает к себе лицо, в отношении которого подано заявление, вручает ему копию заявления, разъясняет права и обязанности подсудимого и знакомит с материалами дела.*** После этого судья выясняет у подсудимого, каких свидетелей, по его мнению, необходимо вызвать в судебное заседание (ч. 3 ст. 319 УПК РФ). Нередко все эти действия проводятся с участием адвоката-защитника подсудимого.

Рассмотрение дела частного обвинения по существу производится по тем же частям судебного разбирательства, что и в общем порядке. Вначале проводятся подготовительные действия, затем судебное следствие, после этого прения, последнее слово подсудимого и постановление приговора.

В подготовительной части может рассматриваться такой специфический вопрос, как присоединение к начатому делу так называемого ***встречного заявления*** подсудимого и совместное рассмотрение двух заявлений. В случае положительного решения оба заявителя участвуют в деле одновременно в двух статусах: частного обвинителя и подсудимого (ч. 3 ст. 321 УПК РФ).

В судебном следствии исследуются доказательства, представленные сторонами. В основном это документы, полученные путем запросов либо находя-

щиеся в свободном доступе. При участии адвоката возможности представления доказательств возрастают. Каких-либо материалов, собранных посредством следственных действий: обысков, опознаний, допросов и т. д., стороны представлять не вправе, т. к. предварительного расследования не было. В судебном заседании могут производиться следственные действия, дозволенные в общем производстве. Чаще всего это допросы свидетелей и экспертизы. Суд по ходатайству стороны содействует в собирании доказательств, которые не могут быть получены стороной самостоятельно (ч. 2 ст. 319 УПК РФ).

В совещательной комнате ***судья выносит приговор (если стороны не примирились) либо постановление о прекращении уголовного дела (если стороны примирились).*** Если в судебном разбирательстве установлено, что в действиях подсудимого нет преступления, относящегося к делам частного обвинения, но усматриваются признаки преступления по делу публичного обвинения, то мировой судья выносит постановление о прекращении уголовного преследования и направлении материалов руководителю следственного органа или начальнику органа дознания для рассмотрения вопроса о возбуждении уголовного дела в обычном порядке (ч. 6 ст. 321 УПК РФ).

§ 4. Особенности производства в суде с участием присяжных заседателей

Разбирательство уголовного дела в суде присяжных связано с двумя условиями. *Во-первых,* в этом порядке рассматривается ограниченный круг уголовных дел из числа отнесенных к компетенции суда субъекта Федерации и районного суда (п. 2, 2.1 ч. 2 ст. 30 УПК РФ). *Во-вторых,* необходимо волеизъявление обвиняемого на такое судебное производство. Ходатайство обвиняемого о рассмотрении дела судом присяжных может быть заявлено по окончании предварительного следствия. Если по делу обвиняемых несколько, то необходимо согласие всех. При возражении кого-либо решается вопрос о выделении в отношении него дела в отдельное производство, а при невозможности выделения дело рассматривается судом присяжных в отношении всех обвиняемых (ч. 5 ст. 217 УПК РФ).

Производству в суде присяжных присущи следующие особенности.

1. В состав суда входит ***один профессиональный судья*** областного или районного суда, именуемый председательствующим, а также ***восемь или шесть присяжных заседателей.***

2. Присяжные полномочны решать лишь ***три вопроса,*** предусмотренные в ст. 299 УПК РФ: а) о наличии деяния; б) о совершения его подсудимым; в) о его виновности. Все иные вопросы решаются председательствующим без участия присяжных заседателей (ст. 334 УПК РФ).

3. В судебном следствии присяжные вправе через председательствующего ***задавать вопросы*** допрошенным сторонами лицам (ч. 4 ст. 335 УПК РФ).

4. С участием присяжных исследуются ***только обстоятельства совершения преступления.*** Данные о личности подсудимого, не относящиеся к обви-

нению: прежняя судимость, пристрастие к наркотикам или алкоголю, а также иные данные, способные вызвать предубеждение присяжных к подсудимому, не выясняются (ч. 8 ст. 335 УПК РФ).

5. Прения сторон в суде присяжных ***проводятся, чаще всего, дважды.*** Первый раз по окончании судебного следствия в пределах вопросов, подлежащих разрешению заседателями (ст. 336 УПК РФ). Второй раз стороны выступают с речами в том случае, если присяжными вынесен обвинительный вердикт. После оглашения такого вердикта присяжных в судебном заседании уже нет. Стороны обращаются к председательствующему и высказывают свое мнение о квалификации содеянного подсудимым, назначении ему наказания и другим вопросам, разрешаемым при постановлении обвинительного приговора (ч. 3 ст. 347 УПК РФ).

6. Судебное разбирательство завершается последовательным вынесением двух решений: ***вначале вердикта, а затем приговора.*** Вердикт в рамках своих правомочий выносят присяжные, а приговор (обвинительный или оправдательный) постановляет на основе вердикта председательствующий. В вердикте решается ***вопрос факта,*** т. е. наличия деяния и виновности в нем подсудимого, а в приговоре – ***вопрос права,*** т. е. квалификации преступления и наказания осужденного.

7. Проверка в апелляционном порядке решений суда с участием присяжных отличается от общего порядка. Согласно ст. 389.27 УПК РФ основаниями отмены или изменения приговора ***не может быть несоответствие выводов суда фактическим обстоятельствам дела,*** т. к. этот вопрос решался присяжными в их вердикте. Другими словами, отмена или изменение может касаться только приговора судьи в части квалификации деяния, справедливости назначенного наказания, а также нарушений уголовно-процессуального закона, допущенных при судебном разбирательстве. Кроме того, если приговор противоречит вердикту присяжных, то такой приговор подлежит отмене с направлением дела на новое судебное разбирательство с момента провозглашения вердикта (ч. 3 ст. 386 УПК РФ).

8. Структура производства с участием суда присяжных заметно отличается от общего порядка. Если обвиняемым своевременно (при ознакомлении с материалами законченного следствия или в течение 3 суток со дня получения копии обвинительного заключения) заявлено ходатайство о рассмотрении дела судом присяжных, то ***обязательно проведение предварительного слушания*** (п. 5 ч. 2 ст. 229 УПК РФ).

В стадии судебного разбирательства дела судом присяжных можно выделить не пять, как обычно, а одиннадцать частей:

1) составление предварительного списка присяжных заседателей; 2) подготовительная часть; 3) формирование коллегии присяжных заседателей; 4) судебное следствие; 5) прения сторон; 6) последнее слово подсудимого; 7) формулирование вопросов присяжным заседателям; 8) напутственное слово председательствующего; 9) вынесение присяжными вердикта; 10) обсуждение

вердикта сторонами; 11) принятие председательствующим судьей решения по делу.

Краткая характеристика порядка судебного разбирательства с участием присяжных заседателей

1. По окончании предварительного слушания председательствующий поручает своему помощнику произвести ***отбор кандидатов в присяжные*** из имеющихся списков путем случайной выборки. Помощник проверяет наличие обстоятельств, препятствующих участию лица в качестве присяжного заседателя, составляет предварительный список кандидатов и вручает им извещения о явке в судебное заседание (ст. 326 УПК РФ).

2. В назначенное время председательствующий открывает судебное заседание. После доклада о явке сторон помощник сообщает о явке кандидатов в присяжные. ***Явившихся кандидатов должно быть не менее четырнадцати в суде субъекта Федерации и двенадцати в районном суде.*** Если такого количества нет, производится вызов дополнительных кандидатов. Сторонам вручаются списки кандидатов в присяжные, и судья разъясняет сторонам право на отвод кандидатов (ст. 327 УПК РФ).

3. После этого суд приступает к формированию коллегии присяжных заседателей.

Председательствующий произносит вступительное слово, в котором представляет участников, сообщает, какое уголовное дело подлежит рассмотрению, разъясняет кандидатам в присяжные их задачи, права, обязанности и опрашивает их о наличии обстоятельств, препятствующих участию в деле. Затем производится опрос каждого кандидата и разрешаются их отводы: ***самоотводы, мотивированные и немотивированные отводы.*** В результате остаются десять и восемь (в областном и районном суде соответственно) кандидатов в присяжные заседатели – восемь или шесть основных и два запасных. Все они занимают в зале судебного заседания специально отведенные им места (ст. 328 УПК РФ).

После этого присяжные в совещательной комнате открытым голосованием ***избирают старшину***, который сообщает суду о своем избрании. Затем председательствующий в судебном заседании ***приводит присяжных заседателей к присяге*** и разъясняет им их права (ст. 332, 333 УПК РФ).

4. Судебное следствие в целом проводится в обычном порядке. Отличия состоят, как отмечалось, в особенностях ***постановки вопросов*** присяжными допрашиваемым лицам, а также в ***пределах*** исследуемых с участием присяжных обстоятельств уголовного дела (ст. 335 УПК РФ).

5. Прения сторон после судебного следствия ограничены рамками исследованных обстоятельств, т. е. стороны оценивают ***лишь вопросы наличия события преступления и виновности подсудимого*** в его совершении (ст. 336 УПК РФ).

6. Последнее слово подсудимого также связано ***с пределами исследованных обстоятельств***. Поэтому подсудимый может говорить лишь о доказанности обвинения и своей виновности (ст. 337 УПК РФ).

7. После выступления подсудимого с последним словом суд не удаляется в совещательную комнату, а ***формулирует вопросы, подлежащие разрешению присяжными заседателями***. Вопросы формулируются судьей с учетом мнения сторон в отсутствие присяжных заседателей. В конечном счете, эти вопросы таковы: а) доказано ли, что деяние имело место; б) доказано ли, что деяние совершил подсудимый; в) виновен ли подсудимый в совершении этого деяния. Судья в совещательной комнате окончательно формулирует вопросы в так называемом ***вопросном листе***, подписывает его, а затем оглашает перед присяжными и передает старшине (ст. 338, 339 УПК РФ).

8. Перед удалением присяжных в совещательную комнату председательствующий обращается к ним ***с напутственным словом***. В нем излагается суть обвинения, позиции государственного обвинителя и защиты, разъясняются основные правила оценки доказательств и т. д. При этом судья не вправе в какой-либо форме выражать свое мнение по поставленным перед заседателями вопросам (ст. 340 УПК РФ).

9. Присяжные в тайных условиях совещательной комнаты под руководством старшины обсуждают поставленные вопросы и открытым голосованием принимают решение по каждому из них в отдельности. ***Обвинительный вердикт*** принимается большинством голосов, а ***оправдательный*** – если за него проголосовали не менее четырех (в областном суде) или трех (в районном суде) присяжных. Полученные ответы вносятся в вопросный лист, который подписывается старшиной. Затем присяжные возвращаются в зал судебного заседания, и старшина провозглашает вердикт (ст. 341–345 УПК РФ).

10. После провозглашения вердикта (как обвинительного, так и оправдательного) председательствующий благодарит присяжных заседателей и объявляет об окончании их участия в судебном разбирательстве. После этого ***судебное заседание продолжается без присяжных.***

При вынесении вердикта о невиновности подсудимого: 1) он объявляется оправданным и ***освобождается из-под стражи;*** 2) обсуждаются вопросы о гражданском иске, судьбе вещественных доказательств, о судебных издержках. Если же вынесен обвинительный вердикт, то судебное следствие продолжается. В нем проводится исследование обстоятельств, связанных ***с квалификацией содеянного, наказанием подсудимого и другими вопросами***, разрешаемые судом при постановлении обвинительного приговора. По окончании исследования по этим вопросам проводятся судебные прения и заслушивается последнее слово подсудимого (ст. 346, 347 УПК РФ).

11. Вынесенный присяжными оправдательный вердикт во всяком случае обязателен для председательствующего. Обвинительный вердикт также имеет обязательный характер, за двумя исключениями. *Во-первых,* если председательствующий признает, что деяние подсудимого не содержит признаков преступления, то судья, невзирая на обвинительный вердикт, выносит оправда-

тельный приговор. *Во-вторых,* если председательствующий признает, что событие преступления не установлено или не доказано участие подсудимого в совершении деяния, то судья выносит постановление о роспуске коллегии присяжных заседателей и направлении уголовного дела на новое рассмотрение иным составом присяжных заседателей (ст. 348 УПК РФ).

В совещательной комнате председательствующий выносит одно из четырех решений:

а) постановление о прекращении уголовного дела – в случаях, предусмотренных ст. 254 УПК РФ, т. е. по тем же основаниям, которые применяются в обычном производстве;

б) оправдательный приговор – если присяжные вынесли оправдательный вердикт либо председательствующий признал отсутствие в деянии признаков преступления;

в) обвинительный приговор с назначением наказания, либо без назначения наказания, либо с освобождением от наказания;

г) постановление о роспуске коллегии присяжных заседателей – в случае, предусмотренном ч. 5 ст. 348 УПК РФ (ст. 350 УПК РФ).

Вынесенные решения обжалуются в суд апелляционной инстанции в общем порядке.

Ряд вопросов, возникающих при осуществлении деятельности суда присяжных, решен в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 22.11.2005 № 23 «О применении судами норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, регулирующих судопроизводство с участием присяжных заседателей».

Контрольные вопросы

1. Какова суть, назначение и условия судебного производства при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением?
2. Согласие каких субъектов, кроме обвиняемого, требуется для применения данного судебного производства?
3. В какой момент производства по делу обвиняемый вправе заявить ходатайство об избрании данной процедуры?
4. Назовите особенности судебного следствия в данном особом производстве.
5. Каковы особенности назначения наказания подсудимому при его согласии с предъявленным обвинением?
6. Какова особенность обжалования приговора при согласии обвиняемого с предъявленным обвинением?
7. Какова суть и назначение производства при досудебном соглашении о сотрудничестве?
8. Каковы условия избрания уголовно преследуемым лицом досудебного соглашения о сотрудничестве?
9. Какие субъекты уголовного процесса, кроме уголовно преследуемого лица, участвуют в досудебном соглашении о сотрудничестве?
10. В какой момент расследования заключается соглашение о сотрудничестве?

11. Кто и в какой момент производства по делу принимает решение о выполнении условий соглашения о сотрудничестве?
12. Каковы особенности судебного разбирательства дел по досудебному соглашению о сотрудничеству?
13. Каковы особенности назначения наказания при досудебном соглашении о сотрудничестве?
14. Какие категории уголовных дел рассматриваются мировыми судьями?
15. По каким категориям уголовных дел, подсудным мировому судье, обязательно производство предварительного расследования?
16. В каком случае по делу частного обвинения производится предварительное расследование?
17. Каковы особенности рассмотрения мировым судьей дел частного обвинения?
18. Какие решения выносит мировой судья по результатам рассмотрения дела частного обвинения?
19. Каковы особенности обжалования решений, вынесенных мировым судьей?
20. Каковы условия применения производства с участием присяжных заседателей?
21. Из каких частей состоит судебное разбирательство в суде присяжных?
22. Перечислите вопросы, которые разрешают присяжные заседатели.
23. Каковы особенности прений в суде с участием присяжных заседателей?
24. Какие решения выносят присяжные заседатели по результатам рассмотрения уголовного дела?
25. Какие вопросы и когда решаются судьей без участия присяжных заседателей?
26. Какие решения выносит судья после вынесения вердикта присяжных заседателей?
27. Каковы особенности обжалования итоговых решений, вынесенных с участием присяжных заседателей?

ТЕМА 24. ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ ВТОРОЙ ИНСТАНЦИИ

§ 1. Понятие и общая характеристика производства в суде второй инстанции.
§ 2. Порядок обжалования судебных решений, не вступивших в законную силу.
§ 3. Особенности апелляционного рассмотрения уголовных дел.

§ 1. ПОНЯТИЕ И ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ПРОИЗВОДСТВА В СУДЕ ВТОРОЙ ИНСТАНЦИИ

Приговор и иные решения суда первой инстанции немедленно после вынесения в законную силу не вступают и не исполняются. Возможны ошибки, которые необходимо своевременно выявить и устранить. Поэтому в уголовном процессе существует ***этап проверки законности, обоснованности и справедливости решений, не вступивших в законную силу, именуемый*** **производством в суде второй инстанции.** Следует иметь в виду, что кроме данной стадии в уголовно-процессуальной деятельности имеются еще две контрольно-судебные стадии: кассационно-надзорного производства и возобновления дела по новым обстоятельствам, в которых осуществляется проверка законности и обоснованности приговоров и иных решений, ***вступивших в законную силу.***

В советское время в нашем уголовном судопроизводстве вторая судебная инстанция функционировала только в форме кассации. По УПК РФ до 2013 года наряду с кассацией действовала другая форма – апелляция. Если кассация применялась по всем делам, то апелляция – только по решениям мировых судов. С 2013 года апелляция стала всеобщей и единственной процедурой деятельности суда второй инстанции. Необходимо учитывать, что производство в суде второй инстанции имеет место не только при рассмотрении уголовного дела по существу, т. е. как пятая стадия движения дела, например, апелляция приговора, но и по решениям суда, принимаемым в досудебном производстве в порядке судебного контроля, например, апелляция по решению о заключении под стражу.

Задача этой стадии состоит в проверке законности, обоснованности, мотивированности и справедливости приговора или иного решения суда первой инстанции, не вступившего в законную силу.

Суть порядка апелляции следующая. Производство в суде второй инстанции имеет место лишь в том случае, если в течение апелляционного срока (как правило, в 10 суток) кто-либо из участников подал жалобу на правосудность приговора или иного судебного решения. Если такой жалобы нет, то по окончании указанного срока решение вступает в законную силу и подлежит исполнению.

Процедура апелляции близка к порядку рассмотрению дела в суде первой инстанции. В суде второй инстанции, во-первых, допускается непосредственное исследование доказательств: допрос лиц, производство экспертиз и т. д.; во-вторых, выносится любое судебное решение – как улучшающее, так и ухудшающее положение осужденного или оправданного. В этом отличие апелляции от кассации и надзора, в которых суд ограничивается изучением

материалов (бумаг) уголовного дела, а сам вышестоящий суд не вправе принимать решения, ухудшающие положение уголовно-преследуемого лица. Однако процедура апелляции нетождественна порядку рассмотрения дела в суде первой инстанции. Свои особенности имеются во всех пяти частях заседания суда второй инстанции, что в результате делает его намного короче и упрощеннее предшествующего разрешения дела судом первой инстанции.

Круг субъектов данной стадии фактически тот же, что и в судебном разбирательстве. Перед судом (судьей единолично в районном суде, коллегией из трех судей либо единолично судьей в вышестоящих судах) предстают стороны в полном составе, а также иные лица: свидетели, эксперты, специалисты и другие. Участвует секретарь судебного заседания, который ведет протокол.

Итоговые акты апелляции многочисленны и разнообразны. Необходимо подчеркнуть, что суд второй инстанции свободен в принятии решения и потому он вправе не только оставить обжалуемый приговор в силе, но и изменить его в любую сторону, возвратить дело в суд первой инстанции либо прокурору, а также прекратить дело.

Итак, **производство в суде второй инстанции – *это стадия уголовного процесса, в которой приговор или иное решение суда первой инстанции, не вступившее в законную силу, проверяется в апелляционном порядке вышестоящим судом по жалобам участвующих лиц с точки зрения законности, обоснованности, мотивированности и справедливости с вынесением любого решения по делу.***

Производство в суде второй инстанции можно разделить на два этапа: а) обжалование решений в вышестоящий суд; б) рассмотрение дела апелляционным судом.

§ 2. Порядок обжалования судебных решений, не вступивших в законную силу

Субъекты обжалования. Право обжалования решений суда первой инстанции имеют: осужденный, оправданный, защитник, прокурор, законный представитель, частный обвинитель, потерпевший, их представители. Если эти участники могут обжаловать решение в целом, то гражданский истец, гражданский ответчик и их представители вправе обжаловать судебное решение лишь в части гражданского иска. Наряду с названными участниками сторон право апелляционного обжалования дано «иным лицам в той части, в которой обжалуемое судебное решение затрагивает их права и законные интересы» (ст. 389.1 УПК РФ). Таковыми, например, могут выступать подозреваемый, обвиняемый при обжаловании законности заключения под стражу; лицо, в помещении которого производился обыск, и др.

Решения, подлежащие обжалованию в апелляции. Любое решение суда первой инстанции, не вступившее в законную силу, как итоговое, так и промежуточное, может быть обжаловано в апелляционном порядке. Если итоговые решения обжалуются по окончании судебного разбирательства, то промежуточные решения обжалуются и разрешаются вышестоящим судом по-

разному. В случаях, когда от процессуального решения зависит дальнейшее движение дела и обеспечивается доступ участников дела к правосудию: передача дела по подсудности, возвращение дела прокурору, применение меры пресечения и др., то такое решение может обжаловаться немедленно после его вынесения. В этом случае разбирательство в суде первой инстанции продолжается с одновременным проведением процедуры апелляции по обжалуемому промежуточному решению. Обжалование и рассмотрение других промежуточных решений производятся позже – одновременно с обжалованием итогового акта суда первой инстанции, например, отказ в удовлетворении ходатайства обжалуется вместе с приговором (ст. 389.2 УПК РФ).

Порядок и сроки принесения жалоб. Апелляционная жалоба подается в тот суд, который вынес обжалуемое решение, но адресуется в вышестоящую судебную инстанцию. По решениям мирового судьи это федеральный районный суд, по решениям районного суда – судебная коллегия по уголовным делам суда субъекта РФ.

Если дело по первой инстанции рассматривалось судом субъекта РФ, то жалобы на его промежуточные и итоговые решения подаются в разные судебные инстанции: промежуточные решения рассматриваются судебной коллегией по уголовным делам суда субъекта РФ, т. е. дело не уходит за пределы указанного суда, что дает существенную процессуальную экономию. Итоговые же решения суда областного и соответствующего ему уровня проверяются в апелляционном порядке судебной коллегией по уголовным делам Верховного Суда РФ (ст. 389.3 УПК РФ).

Общий срок подачи апелляционной жалобы – 10 суток со дня вынесения приговора или иного решения, а для лиц, находящихся под стражей, – в тот же срок со дня вручения им копии соответствующего судебного акта. Следует помнить, что решение суда о применении в качестве меры пресечения заключения под стражу, домашнего ареста, запрета определенных действий подлежит обжалованию в более короткий срок – до 3 суток (ст. 389.4, ч. 11 ст. 108 УПК РФ).

Содержание апелляционной жалобы. В апелляционной жалобе наряду с наименованием суда – адресата, данных о жалобщике и обжалуемом решении, должны содержаться доводы, по которым лицо считает вынесенное судебное решение незаконным или необоснованным.

Кроме того лицо, подавшее жалобу, должно указать, какие доказательства, ранее исследованные судом первой инстанции, необходимо повторно исследовать в вышестоящем суде. Жалобщик может заявить ходатайство об ***исследовании новых доказательств,*** т. е. вызове и допросе ранее не допрошенных свидетелей, специалистов и др. Но при этом действует правило, предусмотренное ч. 6.1 ст. 389.13 УПК РФ, а именно – жалобщик должен обосновать, что новые доказательства он не мог представить в суд первой инстанции по независящим от него причинам.

Апелляционная жалоба, не отвечающая предъявляемым требованиям, может быть возвращена из второй инстанции для пересоставления (ст. 389.8 УПК РФ).

Подача жалобы и ее последствия. Апелляционная жалоба или представление прокурора (так именуется его жалоба) подается в количестве копий, достаточном для всех участников сторон. Суд рассылает копии всем участникам с уведомлением о поступлении жалобы и праве принести на нее свои возражения в письменной форме. По истечении срока обжалования уголовное дело с жалобами и возражениями направляется в суд второй инстанции.

Поданная жалоба может быть отозвана заявителем до начала апелляционного заседания суда. В таком случае, если иных жалоб нет, производство во второй инстанции прекращается. К первоначальной жалобе возможна подача дополнительной жалобы, но не позднее чем за 5 суток до начала судебного заседания (ст. 389.8 УПК РФ).

Назначение заседания суда апелляционной инстанции. Судья апелляционного суда изучает поступившее к нему дело и если нет препятствий для его рассмотрения по существу (жалоба отвечает предъявляемым требованиям и она не отозвана) выносит постановление о назначении судебного заседания. Отметим, что УПК РФ не предусматривает в апелляции проведения предварительного слушания.

После назначения заседания дело должно быть начато рассмотрением в районном суде не позднее 15 суток, в суде субъекта РФ – не позднее 30 суток, в Верховном Суде РФ – не позднее 45 суток со дня поступления дела в суд апелляционной инстанции. О предстоящем заседании заблаговременно (за 7 суток) извещаются стороны, а также вызываются свидетели, эксперты и другие лица, участие которых признано судом необходимым (ст. 389. 10 УПК РФ).

§ 3. Особенности апелляционного рассмотрения уголовных дел

Судебное заседание в апелляции осуществляется в целом в той же процедуре, что и в суде первой инстанции, за некоторыми исключениями.

Правила участия сторон в судебном заседании

Рассмотрение дела в апелляции в соответствии с требованиями состязательности судопроизводства осуществляется с обязательным участием сторон. Обвинение представляет прокурор (государственный обвинитель), а по делам частного обвинения – частный обвинитель. Обязательно участие адвоката-защитника по соглашению или назначению. Осужденный, находящийся под стражей, участвует в судебном заседании, если заранее заявил об этом ходатайство. В этом случае он участвует в рассмотрении дела, как правило, посредством видео-конференц-связи. Все иные субъекты сторон участвуют в судебном заседании по своему усмотрению. Их неявка не препятствует рассмотрению дела.

Таким образом, в апелляции действуют менее строгие требования к участию сторон, поскольку их позиции уже зафиксированы в предыдущем разбирательстве дела судом первой инстанции и при необходимости могут быть оглашены в судебном заседании.

Особенности судебного следствия в апелляционном производстве

Если подготовительная часть судебного заседания в апелляции заметных отличий от порядка этого этапа в суде первой инстанции не имеет, то судебное следствие характеризуется рядом особенностей:

А. Судебное следствие начинается не с оглашения государственным обвинителем обвинения, а с изложения судьей-докладчиком содержания обжалуемого решения и существа принесенных жалоб и возражений на них.

Б. После этого заслушивается сторона, подавшая апелляционную жалобу, а затем – возражения другой стороны.

В. Центральная часть судебного следствия обозначена в УПК РФ как «проверка доказательств» (ч. 4 ст. 389.13), тогда как в суде первой инстанции производится «исследование доказательств», т. е. допросы всех лиц, производство экспертиз, осмотров вещественных доказательств и т. д. в том объеме, который представлен в суде первой инстанции сторонами. В апелляции же не осуществляется полное дублирование ранее проведенного судебного следствия, а повторно изучаются лишь те доказательства, которые относятся к пробелам, нарушениям, допущенным, по мнению сторон, судом, постановившим приговор. Поэтому свидетели, допрошенные в суде первой инстанции, вызываются во вторую инстанцию лишь в том случае, если вышестоящий суд признает их допрос необходимым (ч. 5 ст. 389.13 УПК РФ). Это правило относится и к производству иных следственных действий, ранее проведенных по делу: экспертиз, освидетельствований, осмотров. Повторно они проводятся в крайнем случае – когда имеются обоснованные сомнения в их результатах. Таком образом объем изучаемых в апелляции доказательств намного меньше, чем в суде первой инстанции.

Дополнительные материалы, представленные сторонами, подлежат обязательному приобщению и исследованию судом, но с учетом отмеченного требования, предусмотренного ч. 6.1 ст. 389.13 УПК РФ.

Г. Поскольку многие суды апелляционной инстанции расположены на значительном отдалении от местонахождения суда первой инстанции, то исследование доказательств, например, допрос свидетелей, может производиться с использованием видео-конференц-связи (ч. 8 ст. 389.13 УПК РФ).

Д. Суд второй инстанции с согласия сторон вправе рассматривать апелляционную жалобу вообще без проверки доказательств. Такая ситуация возможна в том случае, когда доказанность обвинения не оспаривается, а обжалуются сугубо процедурные моменты, влекущие нарушение прав и законных интересов участников дела.

Основания и пределы проверки решений апелляционным судом

Суд второй инстанции обязан всесторонне проверить обжалуемое решение, т. е. оценить его с точки зрения законности, обоснованности и справедливости (ст. 389.3 УПК РФ). Эти требования конкретизированы в четырех основаниях отмены или изменения приговора (ст. 389.15 УПК РФ):

а) ***несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам уголовного дела*** означает недостаточность доказа-

тельств, их противоречивость, т. е. недоказанность обстоятельств дела, неполноту их установления (ст. 389.16 УПК РФ);

б) ***существенное нарушение уголовно-процессуального закона*** характеризует процедурную, формальную сторону расследования и рассмотрения дела. Те отступления от требований УПК РФ, которые настолько ограничивают права участников дела, что это отражается на правосудности приговора, признаются существенными и влекут отмену приговора (ст. 389.17 УПК РФ);

в) ***неправильное применение уголовного закона и несправедливость приговора*** связаны с материально-правовой стороной дела. Приговор признается несправедливым, если виновному назначено излишне суровое либо мягкое наказание. Все иные ошибки уголовно-правового характера относятся к неправильному применению уголовного закона (ст. 389.18 УПК РФ);

г) ***установление обстоятельств для возвращения уголовного дела прокурору*** имеет место в связи с ситуациями, предусмотренными ст. 237 УПК РФ, т. е. выявлением нарушений закона, допущенных в предварительном расследовании и требующих исправления.

На то или иное из этих оснований ссылаются в своих жалобах участники процесса, а апелляционный суд определяет – имеются в деле указанные упущения или нет.

Суд второй инстанции проверяет дело в ревизионном порядке. Это означает, что дело изучается в полном объеме: а) не только в рамках доводов, изложенных в жалобе, а в масштабах всего уголовного дела; б) не только в отношении того участника, который принес жалобу, но и в отношении всех осужденных (ст. 389.19 УПК РФ). Благодаря таким широким пределам обеспечивается своевременное обнаружение и устранение любых ошибок, допущенных по делу, а не только тех, на которые указано в жалобе.

Но при этом надо учитывать правило, известное как ***неухудшение положения осужденного, оправданного или недопущение поворота к худшему***. Согласно ему суд второй инстанции правомочен отменить или изменить приговор в сторону ухудшения положения осужденного, оправданного лишь в том случае, если именно этого требует потерпевший или прокурор (ст. 389.24 УПК РФ). Например, если апелляционный суд посчитает, что осужденному назначено излишне мягкое наказание, однако ни потерпевший, ни прокурор по этому поводу приговор не обжаловали, то сам вышестоящий суд не может признать наказание несправедливым.

Решения суда второй инстанции

В ст. 389.20 УПК РФ названы десять решений, принимаемых в апелляции. Но по сути их четыре: а) об оставлении приговора или иного решения в силе, т. е. его признание законным, обоснованным и справедливым; б) об отмене решения; в) об изменении решения; г) о прекращении апелляционного производства.

Если суд второй инстанции не согласился с доводами жалобы и не нашел оснований для отмены или изменения решения, то ***суд оставляет его без из-***

менения, а жалобу без удовлетворения. Именно таким актом чаще всего завершается производство в апелляции.

Отмена обжалуемого решения имеет несколько вариантов. *Во-первых,* апелляционный суд может возвратить дело в предыдущие стадии – на новое судебное разбирательство или прокурору для дополнительного расследования. Происходит это тогда, когда допущенные по делу ошибки неустранимы в суде второй инстанции, например, подсудимому, плохо владеющему русским языком не был предоставлен переводчик (дело вернется в суд), либо обвинительное заключение было составлено неправильно (дело вернется прокурору). *Во-вторых,* апелляционный суд сам устраняет допущенные нижестоящим судом нарушения закона и, отменив первоначальное решение, выносит новое судебное решение по существу дела. Такое развитие ситуации возможно в любом направлении – как отмены обвинительного приговора и вынесением оправдательного приговора, так и отмены оправдательного приговора и вынесением обвинительного приговора. Разумеется, это допустимо при соблюдении правила о неухудшении положения осужденного либо оправданного. *В-третьих,* апелляционный суд вправе, отменив приговор, прекратить уголовное дело в целом, либо уголовное преследование отдельного осужденного, если имеются основания прекращения (ст. 389.21 УПК РФ).

При изменении приговора само это решение остается прежним, но некоторая его часть трансформируется – наказание смягчается или усиливается, меняется режим отбывания лишения свободы и т. д. (ст. 389.26 УПК РФ).

Решение апелляционного суда именуется приговором, постановлением либо определением. Постановление выносит судья районного суда, т. к. он рассматривает дело в апелляции единолично. Апелляционный суд субъекта РФ и Верховный Суд РФ, если действуют в коллегиальном составе, выносят определение, если же в единоличном – постановление (ч. 3 ст. 30 УПК РФ). Приговор выносится апелляционным судом любого уровня в случаях, предусмотренных ч. 2 ст. 389.20 УПК РФ.

Апелляционное решение может обжаловаться в кассационном и надзорном порядке. Ряд вопросов, возникающих при производстве апелляции, решен в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 27 ноября 2012 г. № 26 «О применении норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, регулирующих производство в суде апелляционной инстанции».

Контрольные вопросы

1. Перечислите задачи производства в суде второй инстанции.
2. Каковы пределы рассмотрения дела апелляционным судом?
3. Каковы особенности апелляционного пересмотра судебных решений в уголовном судопроизводстве?
4. Каков состав суда второй инстанции?
5. Назовите основания отмены или изменения решений в апелляционном суде.
6. Каково значение дополнительных материалов, представленных сторонами?
7. Какие решения выносит суд второй инстанции по результатам рассмотрения дела?

ТЕМА 25. ПРОИЗВОДСТВО В СТАДИИ ИСПОЛНЕНИЯ ПРИГОВОРА

§ 1. Понятие и общая характеристика стадии исполнения приговора.
§ 2. Порядок обращения приговора к исполнению.
§ 3. Основания и порядок разрешения вопросов, связанных с исполнением приговора.

§ 1. ПОНЯТИЕ И ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА СТАДИИ ИСПОЛНЕНИЯ ПРИГОВОРА

В определенный момент приговор или иное решение суда первой инстанции вступает в законную силу. Это происходит в двух случаях: а) по истечении сроков апелляционного обжалования (если приговор сторонами не обжаловался); б) в день вынесения решения апелляции судом (если приговор не отменен). Вступление приговора в законную силу означает, что он приобретает **свойство обязательности исполнения всеми, к кому обращен, т. е. становится по сути единичным законодательным актом органа судебной власти государства.**

Всякий приговор содержит указание на то, что надлежит сделать: отбыть срок наказания в местах лишения свободы, оплатить штраф, выполнить обязательные работы и т. д. Реализация этих решений есть исполнение приговора. Однако суд, вынесший приговор, а также иные органы уголовного процесса претворением в жизнь судебных решений не занимаются. Для этого имеются другие органы государства: исправительно-трудовые учреждения, уголовно-исполнительные инспекции, судебные приставы и т. д. Они в своей деятельности руководствуются нормами уголовного, уголовно-исправительного права, обеспечивая своевременную и правильную реализацию судебных решений. Поэтому понятие «исполнение приговора» в прямом и привычном его понимании означает фактическое выполнение самим осужденным, а также органами государства (не уголовного судопроизводства) решений, содержащихся в резолютивной части приговора.

В то же время в УПК РФ имеется раздел 14, озаглавленный «Исполнение приговора». В нем содержатся нормы, регламентирующие судебную деятельность на этапе реализации предписаний вступившего в законную силу акта правосудия. Например, у осужденного к реальному лишению свободы после отбытия определенного срока появились основания для условно-досрочного освобождения. Кто вправе решить этот вопрос, если осужденному это наказание назначил суд? Разумеется, только суд, а не начальник исправительного учреждения или прокурор.

Подобных вопросов, возникающих в ходе фактического исполнения приговора, множество. И все они требуют обращения к судебной власти, а их разрешение осуществляется в уголовно-процессуальном порядке. Учитывая эту специфику процессуальной деятельности, ее правильнее было бы называть не исполнением приговора, ***а производством по решению вопросов, возникаю-***

щих при исполнении приговора. В связи с изложенным, следует четко различать фактическое исполнение приговора, осуществляемое за рамками уголовного судопроизводства в порядке установленном УИК и уголовно-исполнительным правом, и уголовно-процессуальную деятельность на этапе реализации этого судебного решения, образующую самостоятельную стадию уголовного процесса.

Задачи, стоящие перед данной стадией, следующие: а) своевременное обращение приговора к исполнению; б) законное и обоснованное разрешение вопросов, возникающих при реализации приговора.

Порядок производства в рассматриваемой стадии имеет ряд особенностей.

1. На данном этапе нет непрерывного развития уголовно-процессуальной деятельности. Если в других стадиях производство «не стоит на месте», т. к. по нему постоянно проводятся процессуальные действия, то при исполнении приговора уголовное дело лежит в архиве суда. Во многих случаях такое дело никогда не запрашивается, поскольку при реализации приговора каких-либо вопросов, требующих судебного вмешательства, не возникает. Но иногда при исполнении судебного решения складывается жизненная либо сугубо юридическая ситуация, требующая судебного разрешения. В этом случае по уголовному делу вновь проводятся процессуальные действия с целью корректировки ранее принятых решений.

2. Деятельность суда в стадии исполнения приговора не касается существа самого этого решения в части квалификации преступления, а также вывода о виновности или невиновности лица. Если требуется пересмотреть существо дела, то обращаются к стадии кассационно-надзорного производства или возобновления дела по новым обстоятельствам. На этапе исполнения приговора суд лишь уточняет смысл содержащихся в нем предписаний или изменяет отдельные, второстепенные вопросы его реализации.

3. Если начальный момент стадии исполнения приговора четко обозначен, то конечный ее момент такой определенности не имеет. Исходной точкой данной стадии является распоряжение судьи об обращении приговора к исполнению. Завершается этот этап (строго говоря не стадия как совокупность действий, а временной отрезок, в котором может осуществляться процессуальная деятельность) иногда через многие годы погашением или снятием судимости. Надо иметь в виду, что в отличие от иных стадий, при исполнении приговора специальных итоговых процессуальных решений нет.

Субъектный состав рассматриваемой стадии также имеет свои особенности. Наряду с привычными участниками – судьей, прокурором, осужденным, его защитником, потерпевшим и др. – в судебное заседание привлекаются такие новые субъекты, как представитель органа, ответственного за исполнение наказания, органа, осуществляющего контроль за поведением осужденного, и др.

Итак, **стадия исполнения приговора – *это этап уголовного судопроизводства, в котором судья направляет для фактического выполнения приговор или иное решение, вступившее в законную силу, а также рассматривает требующие судебного вмешательства вопросы, возникающие при реализации данного решения.***

§ 2. Порядок обращения приговора к исполнению

В соответствии с ч. 4 ст. 390, ч. 1 ст. 393 УПК РФ судья, вынесший приговор, обязан обратить его к исполнению не позднее 3 суток со дня истечения срока обжалования (если приговор не обжаловался) либо со дня возвращения уголовного дела из суда апелляционной инстанции.

Обращение приговора к исполнению представляет собой вынесение судьей специального процессуального документа, именуемого ***распоряжением об исполнении приговора.*** После этого заверенная копия обвинительного приговора вместе с распоряжением направляется органу, который ведает фактической реализацией судебного решения.

При нахождении осужденного к лишению свободы в следственном изоляторе указанные документы передаются начальнику этого учреждения. Если лицо осуждено к исправительным или обязательным работам, то документы направляются в уголовно-исполнительную инспекцию с приложением подписи осужденного о его явке в инспекцию. Для исполнения приговора в части имущественных взысканий копия приговора вместе с исполнительным листом передается судебному приставу-исполнителю (ст. 393 УПК РФ). До направления осужденного к лишению свободы в место его отбывания суд по просьбе близких родственников предоставляет им возможность свидания с осужденным (ст. 395 УПК РФ). Администрация следственного изолятора извещает одного из близких родственников осужденного о том, куда он направляется для отбывания наказания (ч. 1 ст. 394 УПК РФ), а также сообщает об этом суду, вынесшему приговор (ч. 6 ст. 393 УПК РФ).

§ 3. Основания и порядок разрешения вопросов, связанных с исполнением приговора

При реализации предписаний приговора или иного судебного решения возникает множество вопросов, указанных в ст. 397, 398, 400 УПК РФ. Эти вопросы могут быть систематизированы по: ***а) судам, правомочным разрешать те или иные вопросы; б) участникам, выступающим инициаторами разрешения вопросов.***

Большинство вопросов данной стадии рассматривается ***судом, постановившим приговор*** (ч. 1 ст. 396 УПК РФ). Это вопросы: о возмещении вреда реабилитированному; о замене наказания в случае уклонения от его отбывания; об освобождении от наказания по истечении срока давности; о разъяснении сомнений и неясностей приговора и др. Ряд вопросов разрешается ***судом по месту отбывания наказания или месту применения принудительных мер медицинского характера,*** например, об условно-досрочном освобождении; об освобождении от наказания в связи с болезнью осужденного и др. (ч. 3 ст. 396 УПК РФ). Некоторые вопросы рассматривает ***суд по месту жительства осужденного,*** например, об отмене условного осуждения (ч. 4 ст. 396 УПК РФ). Вопросы о заключении под стражу осужденного, уклоняющегося от исполнения наказания, не связанного с лишением свободы, разрешаются ***судом по месту задержания осужденного*** (ч. 4 ст. 396 УПК РФ).

Если приговор приводится в исполнение вне района действия суда, вынесшего приговор, то вопросы ч. 1 ст. 396 УПК РФ рассматриваются ***судом того же уровня по месту исполнения решения, а при отсутствии такого суда – вышестоящим судом*** (ч. 2 ст. 396 УПК РФ).

Инициатором обращения в суд для разрешения указанных вопросов может быть (ч. 1 ст. 399 УК РФ): а) сам осужденный (об отсрочке исполнения приговора, условно-досрочном освобождении, снятии судимости и др.); б) орган, исполняющий наказание (об отмене условно-досрочного освобождения, замене вида наказания, отмене отсрочки отбывания наказания и др.); в) орган внутренних дел (при задержании скрывшегося осужденного); г) прокурор при отсрочке исполнения приговора (ч. 3 ст. 398 УПК РФ).

Порядок разрешения вопросов, связанных с исполнением приговора

Вопросы, возникающие в этой стадии, разрешаются мировым или федеральным судьей районного суда единолично с проведением судебного заседания (ч. 6 ст. 396 УПК РФ). В рассмотрении дела участвует прокурор, может участвовать осужденный и его адвокат (при рассмотрении вопроса по ходатайству осужденного его участие обязательно), а также потерпевший.

Если инициатором разрешения вопроса был представитель органа, ведающего исполнением решения, то он вызывается в судебное заседание. В случае рассмотрения вопроса, касающегося гражданского иска, в суде может участвовать гражданский истец и гражданский ответчик (ч. 2, 3 ст. 399 УПК РФ).

После проведения подготовительной части (объявления состава суда, участников, разрешения отводов, ходатайств) слово предоставляется инициатору постановки вопроса, который обосновывает свое обращение в суд. Затем исследуются материалы дела, выслушиваются объяснения явившихся лиц, мнение прокурора, после чего суд удаляется в совещательную комнату для вынесения постановления (ч. 3–7 ст. 399 УПК РФ). Принятое решение может быть обжаловано в апелляционном порядке (ст. 401 УПК РФ).

Вопросы, возникающие в стадии исполнения приговора, освещены в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 20 декабря 2011 г. № 21 «О практике применения судами законодательства об исполнении приговора».

Контрольные вопросы

1. В какой момент приговор вступает в законную силу?
2. Каковы задачи стадии исполнения приговора?
3. Кто и в каком порядке обращает приговор к исполнению?
4. Какие вопросы, связанные с исполнением приговора, разрешаются в данной стадии?
5. Какой орган судопроизводства разрешает вопросы, возникающие в стадии исполнения приговора?
6. Какие суды рассматривают вопросы, связанные с исполнением приговора?
7. Каковы участники судебного заседания по разрешению вопросов, связанных с исполнением приговора?

ТЕМА 26. СТАДИЯ КАССАЦИОННОГО И НАДЗОРНОГО ПРОИЗВОДСТВА

§ 1. Понятие и общая характеристика стадии кассационного и надзорного производства.
§ 2. Основания и порядок кассационного и надзорного обжалования судебных решений.
§ 3. Порядок рассмотрения и разрешения жалоб судом кассационной и надзорной инстанций.

§ 1. ПОНЯТИЕ И ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА СТАДИИ КАССАЦИОННОГО И НАДЗОРНОГО ПРОИЗВОДСТВА

В апелляции не всегда удается обнаружить судебную ошибку и своевременно (до вступления приговора в законную силу) ее устранить. К тому же не все приговоры проходят проверку в суде второй инстанции, т. к. не обжалуются. Несмотря на то, что приговор вступил в законную силу, исполняется и даже уже исполнен, содержащиеся в нем ошибки должны быть исправлены. Это нужно как самому осужденному, потерпевшему, так и государству для восстановления социальной справедливости и авторитета правосудия. Достигается данная цель в седьмой стадии уголовного процесса, именуемой в настоящее время кассационным и надзорным производством. Этот этап процессуальной деятельности до 2013 года назывался стадией надзора, а термином «кассация» обозначалось производство в суде второй инстанции. С 2013 года проверка судебных решений, не вступивших в законную силу, стала именоваться апелляцией, а понятие «кассация» переместилось в вышестоящие судебные инстанции и теперь охватывает большую часть проверки решений, вступивших в законную силу. Незначительная часть такой проверки (осуществляемая исключительно Президиумом Верховного Суда РФ) именуется не кассацией, а надзором. Поскольку цель, предмет и характер деятельности в кассации и надзоре в целом едины, то имеются основания для их объединения в одну стадию уголовного процесса – кассационного и надзорного производства. Эту стадию, а также последнюю – восьмую, называют исключительными, так как появление дела в них, а тем более обнаружение ошибки в проверяемом судебном решении – событие чрезвычайное, неординарное.

Данный этап уголовно-процессуальной деятельности отличается от апелляции по ряду признаков: а) в кассационно-надзорном порядке проверяются судебные решения, вступившие, а в апелляции – не вступившие в законную силу; б) апелляционное обжалование влечет рассмотрение дела в судебном заседании вышестоящего суда, а кассационная или надзорная жалоба чаще всего разрешается судьей единолично и редко доходит до рассмотрения в судебном заседании соответствующего суда; в) в апелляционном порядке приговор или иное решение обжалуется и проверяется единственный раз, тогда как одна и та же кассационная или надзорная жалоба может поочередно стать

предметом последовательного рассмотрения нескольких судебных инстанций; г) характер проверки в этих производствах разный – в апелляции дело рассматривается повторно путем исследования доказательств, т. е. проведением судебного следствия, а в кассации и надзоре – посредствам проверки одних материалов дела; д) в апелляции и кассации (надзоре) выносятся разные итоговые решения, например, в апелляционном порядке может быть вынесен новый приговор, а в кассационном и надзорном производстве приговора нет; е) в кассации и надзоре действует правило «недопустимости поворота к худшему», а в апелляции это правило действует ограниченно.

Задача кассационно-надзорного производства заключается в проверке по жалобам участников уголовного дела правосудности приговора и иных судебных решений, вступивших в законную силу (ст. 401.1 УПК РФ, ч. 2 ст. 412.1 УПК РФ).

Порядок производства в кассационно-надзорной стадии следующий. Обжалование судебного решения, вступившего в законную силу, осуществляется «снизу-вверх», т. е. последовательно от нижестоящей контрольно-судебной инстанции к вышестоящей. Например, приговор мирового, а также районного федерального суда вначале обжалуется в Суд субъекта РФ. После отказа в удовлетворении жалобы она подается в Судебную коллегию по уголовным делам Верховного Суда РФ. Обе эти инстанции проверяют приговор в кассационном порядке. Если Судебная коллегия Верховного Суда РФ отказала в удовлетворении жалобы, то она подается в Президиум Верховного Суда РФ, который рассматривает жалобу в надзорном порядке и на этом возможности участников дела по пересмотру приговора в свою пользу заканчиваются. Если при проверке дела в кассационной или надзорной инстанции обнаруживается судебная ошибка, то суд либо возвращает дело на новое судебное рассмотрение в нижестоящую судебную инстанцию или прокурору, либо отменяет обжалуемое решение и прекращает дело. Самим кассационным или надзорным судом приговор или иное решение может быть изменено, но только в сторону улучшения положения осужденного, оправданного.

Круг участников кассационно-надзорной стадии зависит от того, завершается этот этап решением единоличного судьи вышестоящего суда, либо жалоба передается им на рассмотрение в судебное заседание. В последнем случае суд предстает в коллегиальном составе, участвуют прокурор, лица, отстаивающие по делу свои интересы: осужденный, оправданный, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик, а также их защитники и представители.

Итоговыми актами производства в кассации является, чаще всего, постановление судьи об отказе в рассмотрении жалобы в судебном заседании. Если дело было внесено в судебное заседание, то оно завершается определением суда об отмене, изменении приговора или отказе в удовлетворении жалобы. Такие же решения по сути ***выносятся в надзорном порядке,*** но решения Президиума Верховного Суда РФ именуются не определением, а постановлением. При этом суды в кассационной и надзорной инстанции руководствуются пра-

вилом о недопустимости поворота к худшему (ст. 401.6, 412.9 УПК РФ), а также проверяют дело в ревизионном порядке (ст. 401.16, 412.12 УПК РФ).

Итак, **кассационно-надзорное производство** – ***это исключительная стадия уголовного процесса, в которой вышестоящий суд по жалобам участников и иных лиц проверяет по материалам уголовного дела правосудность приговора или иного судебного решения, вступившего в законную силу.***

§ 2. Основания и порядок кассационного и надзорного обжалования судебных решений

Приговор, постановление, определение суда обжалуется в том случае, если участник уголовного дела считает судебное решение неправосудным. В апелляционной стадии приговор оценивается с точки зрения законности, обоснованности и справедливости (ст. 389.9 УПК РФ), тогда как согласно ст. 401.1 и 412.1 УПК РФ суды кассационной и надзорной инстанций проверяют лишь законность обжалуемого решения. Отсюда можно полагать, что с позиции обоснованности и справедливости решения, вступившие в законную силу, не рассматриваются. Однако в ст. 401.17 и 412.9 УПК РФ определено, что ***основаниями отмены или изменения приговора являются «существенные нарушения уголовного и/или уголовно-процессуального закона, повлиявшие на исход дела»***. Кроме того, в данной стадии, так же, как и в апелляции, действует **правило ревизионного порядка проверки уголовного дела**, согласно которому, суд не связан поданной жалобой и может проверить дело в полном объеме – как в отношении всех осужденных, так и по всем аспектам правомерности их осуждения.

Из изложенного следует, что предметом рассмотрения дела в судах кассационной и надзорной инстанций являются **не только законность, но и обоснованность, а также справедливость приговора**. Значит, основания отмены или изменения приговора, названые для апелляционного производства, в равной мере применяются в кассации и надзоре. Поэтому лицо, обратившееся с жалобой, указывает в ней те конкретные нарушения закона, которые, на его взгляд, образуют то или иное из следующих оснований: а) несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельств дела; б) существенное нарушение уголовно-процессуального закона; в) неправильное применение уголовного закона; г) несправедливость приговора.

В отличие от апелляционной жалобы, подаваемой в суд первой инстанции, жалобы на решения, вступившие в законную силу, подаются непосредственно в суд кассационной и надзорной инстанции.

Кассационная и надзорная жалоба должна быть составлена в соответствии с требованиями ст. 401.4, 412.3 УПК РФ. В случае неправильного оформления, а также по иным основаниям жалоба может быть возвращена заявителю (ст. 401.5, 412.4 УПК РФ).

К жалобе прилагаются копии не только самого обжалуемого решения, но и всех предыдущих судебных решений по данному делу. Все эти копии должны быть заверены, т. е. сшиты, пронумерованы и скреплены печатью суда. Кроме того, к жалобе могут прилагаться дополнительные материалы, подтверждающие доводы заявителя.

Принесение кассационной и надзорной жалобы не влечет вручения ее копий иным участникам дела (как в апелляции) и, соответственно, не порождает их права на письменные возражения.

Подача жалобы и пересмотр судебного решения в пользу осужденного в кассации и надзоре сроками не ограничены. Однако пересмотр решения в сторону ухудшения положения осужденного, оправданного допускается лишь в пределах одного года со дня вступления приговора в законную силу (ст. 401.6, 412.9 УПК РФ).

Суды кассационной и надзорной инстанций проверяют уголовное дело в ревизионном порядке. Это значит, что суд не связан с доводами кассационной или надзорной жалобы и вправе рассмотреть дело в полном объеме, например, проверить законность и обоснованность осуждения не только того, кто подал жалобу, но и других осужденных по данному делу. При этом кассационный и надзорный суд вправе самостоятельно смягчить наказание осужденному или применить уголовный закон о менее тяжком преступлении (ст. 401.16, 412.12 УПК РФ).

§ 3. Порядок рассмотрения и разрешения жалоб судом кассационной и надзорной инстанции

Кассационная или надзорная жалоба, поступившая в суд, передается одному из судей, специализирующихся на их рассмотрении (ст. 401.7, ч. 1 ст. 412.5 УПК РФ). Судья изучает жалобу, а также приложенные к нему материалы, и чаще всего, как показывает практика, приходит к выводу, что жалоба не обоснованна, т. е. обжалуемый приговор или иное судебное решение следует оставить в неизменном виде (в силе). В таком случае ***судья выносит постановление об отказе в передаче жалобы для рассмотрения в суде кассационной или надзорной инстанции*** (п. 1 ч. 2 ст. 401.8, п. 1 ч. 2 ст. 412.5 УПК РФ). Копия данного решения направляется заявителю, и на этом кассационное или надзорное производство по жалобе заканчивается.

Но иногда судья не довольствуется материалами жалобы и для прояснения ситуации ***истребует из суда первой инстанции само уголовное дело***. Изучив его материалы, судья убеждается в правосудности приговора и выносит то же постановление об отказе в удовлетворении жалобы. Но в некоторых случаях судья после рассмотрения одной жалобы либо после изучения истребованного уголовного дела приходит к выводу об обоснованности жалобы и, соответственно, о неправосудности приговора или иного судебного решения. Тогда ***судья выносит постановление о передаче жалобы для рассмотрения в судеб-***

ном заседании суда кассационной либо надзорной инстанции (п. 2 ч. 2 ст. 401.8, п. 2 ч. 2 ст. 412.5 УПК РФ).

Для изучения судьей поступившей жалобы и принятия по ней одного из указанных решений отведены ***различные сроки – от 1 до 3 месяцев***, в зависимости от уровня судебной инстанции и того, истребовалось дело или нет (ч. 3, 4 ст. 401.10, ст. 412.6 УПК РФ).

Если жалоба передана на рассмотрение в судебном заседании, то участники дела заранее извещаются о предстоящем заседании с тем, чтобы могли принять в нем участие. Их неявка в суд не препятствует рассмотрению жалобы. В срок до одного месяца в президиуме суда субъекта РФ и двух месяцев в судебной коллегии по уголовным делам, а также в президиуме Верховного Суда РФ проводится судебное заседание в условиях состязательности, т. е. с участием сторон, в частности, осужденного, находящегося под стражей, если им заявлено об этом ходатайство.

После разрешения отводов и ходатайств судья-докладчик излагает обстоятельства дела, суть принятых по нему решений, доводы, изложенные в кассационной или надзорной жалобе. Затем выслушиваются стороны. После этого суд удаляется в совещательную комнату и выносит решение по жалобе. ***Чаще всего суд отменяет либо изменяет приговор или иное решение нижестоящего суда,*** так как сам факт внесения жалобы на рассмотрение суда означает наличие серьезных доводов для пересмотра дела. Если таких доводов нет, то судья единолично (без проведения судебного заседания) еще на первом этапе проверки жалобы отказывает в ее удовлетворении. Но иногда коллегиальный суд кассационной или надзорной инстанции не соглашается с судьей, внесшим жалобу в судебное заседание, и оставляет обжалуемое решение в силе (ст. 401.14, 412.11 УПК РФ).

Следует иметь ввиду, что Председатель Верховного Суда РФ, а также его заместитель вправе не согласиться с постановлением судьи Верховного Суда РФ об отказе в передаче кассационной или надзорной жалобы в судебное заседание, отменить данное постановление судьи и внести жалобу для рассмотрения в суд кассационной или надзорной инстанции (ч. 5 ст. 401.10, ч. 3 ст. 412.5 УПК РФ).

Вопросы, возникающих при производстве в кассации, рассмотрены в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 25 июня 2019 г. № 19 «О применении норм гл. 47.1. УПК РФ, регулирующих производство в суде кассационной инстанции».

Контрольные вопросы

1. Каково назначение кассационно-надзорного производства?
2. К какой группе стадий относится кассационно-надзорное производство?
3. В чем отличие кассационно-надзорного производства от апелляции?
4. Какие судебные инстанции пересматривают дела в кассационном, а какие – в надзорном порядке?

5. Кто вправе обжаловать приговор или иное судебное решение в кассационно-надзорном порядке?
6. Каковы основания обжалования решений в кассационно-надзорном порядке?
7. В течение какого срока приговор может быть обжалован в кассационно-надзорном порядке?
8. Кто первоначально рассматривает кассационную или надзорную жалобу и какие решения по ней принимает?
9. Каковы сроки рассмотрения судьей кассационной или надзорной жалобы?
10. В каком случае и каким решением кассационная либо надзорная жалоба передается судьей для рассмотрения в судебное заседание соответствующего суда?
11. Какими решениями завершается кассационно-надзорное производство в случае рассмотрения жалобы в судебном заседании?
12. Что означают в кассации и надзоре правила «недопустимости поворота к худшему» и «ревизионного порядка пересмотра приговора»?
13. Каковы особые правомочия Председателя Верховного Суда РФ в надзорном производстве?

ТЕМА 27. СТАДИЯ ВОЗОБНОВЛЕНИЯ ПРОИЗВОДСТВА ПО УГОЛОВНОМУ ДЕЛУ ВВИДУ НОВЫХ ИЛИ ВНОВЬ ОТКРЫВШИХСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВ

§ 1. Понятие и общая характеристика стадии возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.
§ 2. Новые и вновь открывшиеся обстоятельства как основания возобновления производства по уголовному делу.
§ 3. Процессуальный порядок возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.

§ 1. ПОНЯТИЕ И ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА СТАДИИ ВОЗОБНОВЛЕНИЯ ПРОИЗВОДСТВА ПО УГОЛОВНОМУ ДЕЛУ ВВИДУ НОВЫХ ИЛИ ВНОВЬ ОТКРЫВШИХСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВ

Кассационное и надзорное производство позволяет выявить судебные ошибки, кроющиеся в материалах уголовного дела, т. е. путем их изучения можно выявить то или иное упущение. Однако ряд обстоятельств, которые существовали во время постановления приговора или иного решения и могли повлиять на правильность его вынесения, были суду неизвестны, так как в материалах дела отражения не получили. Для устранения таких ошибок в уголовном процессе имеется отдельная стадия, именуемая «возобновление производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств» (глава 49, ст. 413–419 УПК РФ).

Современный законодатель наряду с ***«вновь открывшимися»*** предусмотрел ***«новые» обстоятельства***, а также назвал данную стадию не возобновлением дела (как в советское время), а возобновлением ***производства*** по уголовному делу. Это именование рассматриваемой стадии более точное, однако для удобства мы будем в дальнейшем именовать ее «возобновлением дела по новым обстоятельствам» или просто «возобновлением дела».

Задачи данной стадии заключаются в выявлении и устранении неправосудности приговора или иного судебного решения, вступившего в законную силу. При возобновлении дела решаются те же задачи, что в кассационном и надзорном производстве. Но реализуются эти задачи по-разному. Отличия проявляются в остальных трех свойствах стадии: порядке, субъектах и итоговых актах.

Порядок возобновления дела по новым обстоятельствам имеет следующие особенности.

1. Если кассационная или надзорная проверка возникает по инициативе сторон, по жалобам осужденного, его защитника, потерпевшего и др., то производство по возобновлению дела начинается только по воле органа государственной власти. В большинстве случаев это прокурор (ч. 1 ст. 415 УПК РФ), а по обстоятельствам, указанным в п. 1, 2 части 4 ст. 413 УПК РФ, – Председатель Верховного Суда РФ (ч. 5 ст. 415 УПК РФ).

2. Основанием возобновления являются ранее неизвестные «новые» и «вновь открывшиеся» обстоятельства, тогда как в кассационном или надзорном порядке приговор пересматривается в связи с «браком» самого судебного решения: нарушением уголовно-процессуального закона, неправильным применением уголовного закона и т. д.

3. Кассационная или надзорная проверка осуществляется путем изучения материалов уголовного дела, без проведения каких-либо следственных действий, тогда как для установления некоторых новых обстоятельств проводится расследование по правилам предварительного следствия (ч. 4 ст. 415 УПК РФ).

4. Сроки возобновления производства по делу специфичны. Возобновление дела в пользу осужденного, так же, как в кассации и надзоре, никакими сроками не ограничено. Но возобновление в сторону ухудшения положения осужденного, оправданного допускается лишь в течение срока давности привлечения лица к уголовной ответственности, но не позднее одного года со дня открытия новых обстоятельств (ч. 3 ст. 414**).** Это положение ограждает уголовно преследуемое лицо от постоянной угрозы ухудшения его положения. Если в течение года со дня открытия нового обстоятельства прокурор не прореагировал своими необходимыми действиями, то дело возобновлению не подлежит, несмотря на то, что срок давности еще не истек.

5. Обращение прокурора в суд о наличии новых обстоятельств и необходимости возобновления дела именуется заключением (ч. 1 ст. 416 УПК РФ), тогда как в кассационную и надзорную инстанцию прокурор направляет представление.

6. Вопрос о возобновлении производства по уголовному делу рассматривается: а) единолично судьей районного суда в отношении приговора и постановления мирового судьи; б) коллегиально президиумом областного (и ему равного) суда, а также коллегиями и президиумом Верховного Суда РФ по решениям иных судов (ч. 1 ст. 417 УПК РФ).

7. Суд, рассматривающий дело в кассационном или надзорном порядке, может не только отменить приговор, но и внести в него изменения, тогда как при возобновлении производства по делу суд вправе отменить приговор, но не полномочен вносить в него какие-либо изменения (ст. 418 УПК РФ).

Субъекты стадии возобновления дела по новым обстоятельствам во многом те же, что и в кассационном и надзорном производстве, т. к. судебное заседание по вопросу о возобновлении дела проводится в таком же порядке, как и заседание суда кассационно-надзорной инстанции. В заседании обязательно участвует прокурор, а по ходатайству могут участвовать осужденный, оправданный, защитник, потерпевший и другие лица. Особыми субъектами данной стадии являются председатель Верховного Суда РФ, а также следователь в случае расследования новых обстоятельств.

Итоговые решения стадии возобновления дела зависят от того, дошло до суда возбужденное производство в связи с новыми обстоятельствами либо не дошло.

Если прокурор по окончании проверки новых обстоятельств оснований возобновления не нашел, то он выносит постановление о прекращении возбужденного производства (ч. 2 ст. 416 УПК РФ) и на этом данная стадия завершается. При наличии оснований возобновления прокурор направляет свое заключение об этом в суд, который может вынести одно из трех решений: а) об отклонении заключения прокурора; б) об отмене приговора или иного решения и направлении дела на новое судебное рассмотрение; в) об отмене приговора или иного решения и прекращении уголовного дела (ст. 418 УПК РФ).

Таким образом, ***вышестоящий суд, установив новые обстоятельства, либо сам исправляет судебную ошибку (отмена приговора с прекращением дела), либо направляет уголовное дело в суд, постановивший ошибочный приговор, постановление, определение для повторного судебного разбирательства.***

Следует иметь в виду, что на протяжении всей данной стадии само уголовное дело, выступающее в конечном счете предметом проверки, остается в неизменном состоянии, т. к. непосредственно по нему процессуальные действия не проводятся. Поэтому здесь имеет место не возобновление уголовного дела (оно может быть возобновлено лишь по окончании стадии), а возобновление производства по уголовному делу, поскольку осуществляемые в рассматриваемой стадии действия связаны с ранее разрешенным делом и направлены на устранение допущенных по нему ошибок.

Итак, **возобновление производства по новым или вновь открывшимся обстоятельствам – *это исключительная стадия уголовного процесса, в которой вышестоящий суд по заключению прокурора, а также председателя Верховного Суда РФ в связи с существовавшими, но неизвестными в момент вынесения приговора, постановления, определения нижестоящего суда обстоятельствами, рассматривает вопрос о наличии и влиянии таких обстоятельства на правосудность указанных решений, вступивших в законную силу, и принимает меры к устранению допущенной ошибки.***

§ 2. Новые и вновь открывшиеся обстоятельства как основания возобновления производства по уголовному делу

Ст. 413 УПК РФ предусматривает два вида обстоятельств, служащих основаниями возобновления производства по делу: а) вновь открывшиеся обстоятельства; б) новые обстоятельства.

Вновь открывшимися считаются обстоятельства, свидетельствующие ***о заведомой ложности доказательств***, на основе которых вынесен приговор (постановление, определение), а также ***преступные действия органов предварительного расследования или суда***, совершенные ими при разрешении данного дела.

Эти обстоятельства становятся основаниями возобновления только в том случае, если установлены приговором суда либо постановлением следователя, дознавателя о прекращении уголовного дела по нереабилитирующим основаниям. Например, ложные показания свидетеля или ложность заключения экс-

перта признаются таковыми, если в отношении свидетеля или эксперта возбуждено уголовное дело по ст. 307 УК РФ, проведено предварительное расследование, дело рассмотрено по существу судом и он вынес обвинительный приговор. После вступления этого приговора в законную силу можно вести речь о появлении основания для возобновления производства по тому уголовному делу, по которому указанный свидетель дал заведомо ложные показания, а эксперт – заведомо ложное заключение. Точно так же констатируется преступность действий органов уголовного судопроизводства, повлекших вынесение неправосудного приговора или иного решения.

Новыми обстоятельствами являются: а) признание *Конституционным Судом РФ* закона, примененного судом по проверяемому уголовному делу, не соответствующим Конституции РФ; б) установленное *Европейским Судом по правам человека* нарушение судом, вынесшим приговор (постановление, определение), положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод.

Новые обстоятельства в такой редакции впервые появились в УПК РФ. Обусловлено это требованиями Конституции РФ, а также необходимостью приведения внутрироссийского законодательства, связанного с защитой прав и свобод человека, в соответствие с международными стандартами.

Кроме указанных, к новым обстоятельствам закон относит «иные обстоятельства» (п. 3 ч. 4 ст. 413 УПК РФ), однако их содержания не раскрывает. Поскольку установление «иных новых обстоятельств» осуществляется путем расследования, т. е. посредством следственных и других процессуальных действий (ч. 4 ст. 415 УПК РФ), то указанные обстоятельства свидетельствуют о неполноте исследования обстоятельств уголовного дела в судебном разбирательстве. Данное основание возобновления требует собирания новых доказательств. Такая неполнота не обнаруживается при проверке дела в кассационном либо надзорном порядке, т. к. в материалах дела она не отражена. В этом отличие неполноты (несоответствия выводов, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам дела), устраняемой в кассационно-надзорном производстве, от неполноты, устраняемой при возобновлении дела по новым обстоятельствам.

§ 3. Процессуальный порядок возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств

В процедуре стадии возобновления дела выделяются два этапа: ***а) предварительный (досудебный) и б) основной (судебный).***

Предварительный этап состоит из следующих частей: а) возбуждение производства; б) проверка основания для возобновления производства; в) принятие решения по результатам проверки. Согласно ч. 2 ст. 415 УПК РФ прокурору становится известно о появлении вновь открывшегося или нового обстоятельства из поступивших на его имя сообщений заинтересованных лиц, например, родственников или адвоката-защитника осужденного. Кроме того,

прокурору может быть известно об этом по результатам рассмотрения других уголовных дел, например, вынесения обвинительного приговора в отношении свидетеля, давшего заведомо ложные показания. В этих случаях прокурор выносит постановление о возбуждении производства по новым обстоятельствам и приступает к их проверке. Если речь идет об «иных новых обстоятельствах», то прокурор направляет материалы руководителю следственного органа для производства расследования таких обстоятельств в форме предварительного следствия (ч. 4 ст. 415 УПК РФ). В других случаях прокурор истребует документы, свидетельствующие о новых обстоятельствах, например, копию приговора, изучает само уголовное дело и др.

По результатам проверки или проведенного расследования прокурор выносит одно из двух решений: ***а) постановление о прекращении производства (если новые обстоятельства не установлены); б) заключение о наличии оснований для возобновления производства по уголовному делу и направлении материалов в суд*** (ч. 1, 2 ст. 416 УПК РФ).

О принятом решении прокурор уведомляет заявителя с разъяснением права обжаловать постановление о прекращении производства (ч. 3 ст. 416 УПК РФ).

После направления прокурором материалов и заключения о возобновлении производства по уголовному делу в суд начинается ***основной (судебный) этап данной стадии.*** Заключение прокурора рассматривается судом в судебном заседании в порядке, аналогичном заседанию суда кассационно-надзорной инстанции (ч. 3, 4 ст. 417, ст. 401.13 УПК РФ). По результатам рассмотрения суд принимает одно из трех решений, предусмотренных ст. 418 УПК РФ: а) об отклонении заключения прокурора; б) об отмене решения и прекращении дела; в) об отмене решения и передаче дела на новое судебное разбирательство. Если вышестоящий суд возобновил уголовное дело на основе новых обстоятельств, то судебное разбирательство возвращенного на новое рассмотрение дела производится в общем порядке (ст. 419 УПК РФ).

Контрольные вопросы

1. Каково назначение стадии возобновления дела по новым обстоятельствам?
2. Кто правомочен начать производство по возобновлению дела по новым обстоятельствам?
3. Какие обстоятельства являются «вновь открывшимися», а какие – «новыми»?
4. Каков порядок возобновления дела по новым обстоятельствам?
5. Кто и какие решения выносит по окончании досудебного этапа возобновления дела?
6. Какие суды рассматривают вопрос о возобновлении дела по новым обстоятельствам?
7. В каком порядке и с участием каких лиц проводится судебное заседание по рассмотрению вопроса о возобновлении дела?
8. Какие решения выносит суд по результатам рассмотрения вопроса о возобновлении дела?

ТЕМА 28. ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ОТДЕЛЬНЫМ КАТЕГОРИЯМ УГОЛОВНЫХ ДЕЛ

§ 1. Производство по уголовным делам в отношении несовершеннолетних.
§ 2. Производство о применении принудительных мер медицинского характера.
§ 3. Производство при освобождении лица от уголовной ответственности с назначением судебного штрафа.
§ 4. Производство по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц.

§ 1. ПРОИЗВОДСТВО ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ В ОТНОШЕНИИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

Уголовный закон признает субъектами преступлений несовершеннолетних, т. е. лиц, в возрасте от 14 до 18 лет. Законодатель считает, что человек в таком возрасте способен осознавать характер и последствия своих противоправных действий, и потому возлагает на него уголовную ответственность за содеянное. Однако психическое и социальное развитие подростка еще не завершено, в связи с чем он склонен к неверной оценке жизненных ситуаций, подчинению воле взрослых, эмоциональной неуравновешенности и т. д. Исходя из этого, уголовно-процессуальный закон предусматривает ряд дополнительных к общему порядку судопроизводства правил, направленных на учет указанных особенностей несовершеннолетнего, и более полное обеспечение его прав, свобод и законных интересов (глава 50, ст. 420–432 УПК РФ).

Общие положения

1. По уголовным делам в отношении несовершеннолетних определен ***специальный предмет доказывания.*** Следует учитывать, что данный предмет доказывания детализирует и расширяет общий (единый) предмет доказывания по уголовным делам (ст. 73 УПК РФ). Согласно ст. 421 УПК РФ подлежат обязательному установлению возраст несовершеннолетнего, условия его жизни и воспитания, влияние на него старших и другие обстоятельства. Так, если документы, подтверждающие точный возраст несовершеннолетнего, отсутствуют либо вызывают сомнения, то возраст устанавливается путем экспертизы (п. 5 ст. 196 УПК РФ).

В соответствии с ч. 3, 4 ст. 421 УПК РФ при расследовании уголовного дела в отношении несовершеннолетнего о преступлениях средней тяжести и тяжких, за исключением ч. 5 ст. 92 УК РФ, подлежит установлению состояние здоровья несовершеннолетнего для возможного его направления в учебно-воспитательное учреждение закрытого типа.

2. Для защиты прав и интересов несовершеннолетнего привлекаются такие участники, как ***законный представитель и адвокат-защитник.***

Согласно п. 12 ст. 5 УПК РФ законные представители – это родители, усыновители, опекуны или попечители несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого либо потерпевшего, представители учреждений или организаций, на попечении которых находится несовершеннолетний. Законный представи-

тель наделен широким кругом правомочий: присутствовать в процессуальных действиях, проводимых с несовершеннолетним, заявлять ходатайства, отводы, жалобы, знакомиться с материалами дела и др. (ч. 2 ст. 426 УПК РФ).

Участие адвоката-защитника по уголовному делу в отношении несовершеннолетнего обязательно (п. 2 ч. 1 ст. 51 УПК РФ). Адвокат по соглашению либо по назначению вступает в дело с начала уголовного преследования (ч. 3 ст. 49 УПК РФ) и участвует во всех процессуальных действиях и стадиях, производимых с несовершеннолетним.

3. Если несовершеннолетний не достиг 16 лет либо достиг, но отстает в психическом развитии, то его допрос проводится с участием ***педагога или психолога***. Статус этих субъектов своеобразный. С одной стороны, они близки к специалисту, содействующему следователю в получении объективных показаний несовершеннолетнего, а с другой, педагог и психолог вправе самостоятельно задавать вопросы несовершеннолетнему, а по окончании допроса могут вносить в протокол замечания о правильности сделанных в нем записей, что приближает этих участников к стороне защиты (ч. 3–5 ст. 425 УПК РФ).

Особенности предварительного расследования в отношении несовершеннолетних

1. По общему правилу, предварительное расследование преступлений несовершеннолетних осуществляется ***как в форме предварительного следствия, так и в форме дознания,*** т. е. в данном случае действует предметная (родовая) подследственность. Но в 2010 г. в УПК РФ внесены изменения, согласно которым уголовные дела о тяжких и особо тяжких преступлениях, совершенных несовершеннолетними и в отношении несовершеннолетних, расследуются следователями Следственного комитета РФ (п. «г» ч. 2 ст. 151 УПК РФ). Значит, по преступлениям небольшой и средней тяжести предварительное расследование может быть в форме как следствия, так и дознания. Но при этом сокращенное дознание в отношении несовершеннолетних не применяется (п. 1. ч. 1 ст. 226.2 УПК РФ).

2. С момента первого допроса несовершеннолетнего решается ***вопрос о допуске законного представителя.*** Если у подростка имеются родители или иные лица, ответственные за его воспитание, то следователь, дознаватель выносит постановление о признании одного их этих лиц законным представителем. Это постановление вручается под расписку представителю, ему разъясняются его права и обязанности (ч. 1 ст. 426 УПК РФ). Если в дальнейшем выяснится, что законный представитель своими действиями наносит ущерб интересам несовершеннолетнего, то следователь вправе заменить такого представителя другим (ч. 4 ст. 426 УПК РФ).

3. ***Вызов на допрос*** несовершеннолетнего, находящегося на свободе, производится через законного представителя либо администрацию учреждения, где содержится подросток (ст. 424 УПК РФ).

4. Допрос несовершеннолетнего в качестве подозреваемого или обвиняемого не может продолжаться ***без перерыва более 2 часов,*** а в общей сложности – ***более 4 часов в день.***

5. Если несовершеннолетний привлекается к уголовной ответственности вместе со взрослыми, то дело в его отношении подлежит ***выделению в отдельное производство*** (ст. 422, п. 2 ч. 1 ст. 154 УПК РФ). Это положение призвано оградить несовершеннолетнего от влияния старших в период расследования и рассмотрения уголовного дела.

6. Закон требует особой осмотрительности при применении к несовершеннолетнему таких строгих мер уголовно-процессуального принуждения, как ***задержание подозреваемого и заключение под стражу.*** Поскольку в системе мер пресечения имеется специально предназначенная для несовершеннолетнего – ***присмотр за ним родителей или иных заслуживающих доверия лиц*** (ст. 105 УПК РФ), то при избрании меры пресечения требуется обсудить вопрос о применении к нему данной меры пресечения. Кроме того, при задержании или заключении несовершеннолетнего под стражу об этом незамедлительно должен быть извещен его законный представитель (ст. 423 УПК РФ).

7. Если несовершеннолетний привлекается к уголовной ответственности за совершение преступления небольшой или средней тяжести (по умышленным преступлениям до 5 лет лишения свободы, а по неосторожным – до 10 лет), а также установлено, что исправление несовершеннолетнего возможно без применения уголовного наказания, то орган предварительного расследования вправе ***прекратить уголовное преследование и возбудить перед судом ходатайство о применении к несовершеннолетнему меры воспитательного характера*** (ч. 1 ст. 427 УПК РФ). Такими мерами являются: предупреждение, передача несовершеннолетнего под надзор родителей или иных лиц и др. (ч. 2 ст. 90 УК РФ).

8. При окончании следствия или дознания с направлением дела в суд с обвинительным заключением либо обвинительным актом следователь, дознаватель вправе ***не предъявлять несовершеннолетнему для ознакомления в порядке ст. 217 УПК РФ те материалы дела, которые могут оказать на него отрицательное воздействие***. В таком случае со всеми материалами дела знакомятся адвокат-защитник и законный представитель несовершеннолетнего (ч. 3 ст. 426 УПК РФ).

Особенности судебного разбирательства в отношении несовершеннолетнего

При рассмотрении уголовного дела по существу в суде первой инстанции действуют следующие дополнительные правила.

1. По решению суда ***несовершеннолетний подсудимый может быть удален из зала судебного заседания*** на время исследования обстоятельств, которые могут оказать на его отрицательное воздействие. После возвращения несовершеннолетнего в зал судебного заседания председательствующий коротко излагает ему суть происходившего в его отсутствие и предоставляет несовершеннолетнему возможность задать вопросы допрошенным за это время лицам (ст. 429 УПК РФ).

2. При постановлении обвинительного приговора суд обязан решить ***вопрос о возможности освобождения несовершеннолетнего от наказания*** с поме-

щением в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа (ч. 2 ст. 82 УК РФ), ***либо условного осуждения, либо назначения ему наказания, не связанного с лишением свободы*** (ст. 430 УПК РФ). Кроме того, как отмечалось, при указанных условиях суд может прекратить дело и применить к несовершеннолетнему принудительные меры воспитательного характера (ст. 90 УК РФ, ст. 431 УПК РФ). И, наконец, несовершеннолетний, осужденный к лишению свободы за преступление средней тяжести, а также тяжкого преступления (за исключением перечисленных в ч. 5 ст. 92 УК РФ), может быть ***освобожден судом от наказания и помещен в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа*** до достижения им совершеннолетия, но не более чем на три года (ч. 2 ст. 92, ч. 2 ст. 432 УПК РФ).

Ряд вопросов, возникающих при производстве по делам несовершеннолетних, решен в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 1 февраля 2011 г. № 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних».

§ 2. Производство о применении принудительных мер медицинского характера

Понятие и основания производства о применении мер медицинского характера

Уголовной ответственности подвергается лицо, осознающее общественную опасность своих действий и способное руководить ими. Иногда деяние, предусмотренное уголовным законом, совершает психически больной, т. е. невменяемый человек. Такое лицо не может привлекаться к уголовной ответственности (ст. 21 УК РФ). В некоторых случаях преступление совершается вменяемым человеком, однако после этого у него возникает психическое заболевание. Данное лицо является субъектом преступления, но наказания за него нести не может, т. к. не способно понимать его смысла и, соответственно, цель наказания – исправление виновного – не будет достигнута.

Поскольку для обеспечения безопасности общества к данным лицам необходимо применять меры государственного принуждения, в уголовном процессе существует специальная процедура, именуемая «производство о применении принудительных мер медицинского характера» (глава 51, ст. 433–446 УПК РФ). Материально-правовой основой таких мер являются положения главы 15 (ст. 97–104) УК РФ «принудительные меры медицинского характера». ***Такое принуждение представляет собой направление по решению суда лица, совершившего деяние, на лечение в закрытый психиатрический стационар (с лишением свободы) либо на лечение в амбулаторных условиях (с оставлением на свободе).***

Необходимо учитывать, что психическое заболевание лица, совершившего уголовно наказуемое деяние, связано не только с рассматриваемым производством, но и с приостановлением уголовного дела, а именно – тяжелым заболе-

ванием уголовно преследуемого лица (п. 4 ч. 1 ст. 208, п. 2 ч. 1 ст. 238 УПК РФ). Отсюда возникает вопрос: в каком случае психическое заболевание влечет приостановление дела, а в каком – производство по применению принудительных мер медицинского характера?

Если лицо совершило деяние в состоянии невменяемости, то о приостановлении дела речи быть не может. В этом случае уголовно-процессуальная деятельность идет только по пути производства о применении принудительных мер медицинского характера. Конкуренция двух процедур возможна лишь тогда, когда лицо совершило преступление в состоянии вменяемости, а затем психически заболело. В такой ситуации надо выяснять характер заболевания. Если оно **временное**, т. е. в обозримом будущем лицо будет излечено, то дело подлежит приостановлению. Если же заболевание **длительное, хроническое, неизлечимое,** то приостановление производства не имеет смысла и потому необходимо применить принудительные меры медицинского характера.

Само психическое заболевание (его наличие, вид), а также характер (временное или хроническое) определяется судебно-психиатрической экспертизой.

Итак, **производство по применению принудительных мер медицинского характера – *это особая уголовно-процессуальная процедура, которая осуществляется в отношении лица: а) совершившего деяние в состоянии невменяемости; б) совершившее преступление в состоянии вменяемости, но впоследствии заболевшее хроническим психическим расстройством, и состоящая в применении к нему по решению суда принудительного лечения с целью излечения от заболевания и предупреждения совершения им новых противоправных действий.***

Порядок производства по применению принудительных мер медицинского характера

Согласно ч. 1 ст. 434 УПК РФ предварительное расследование уголовного дела в отношении лиц, к которым возможно применение принудительных медицинских мер, ***производится только в форме предварительного следствия.*** Это означает, что если по уголовному делу, подследственному дознанию, устанавливается лицо с психическими расстройствами, то дело передается в следственный орган.

Наряду с обычными обстоятельствами, подлежащими доказыванию (ст. 73 УПК РФ), по данной категории дел необходимо установить ряд дополнительных обстоятельств, связанных с психическим заболеванием лица (ст. 434 УПК РФ). Это свидетельствует о наличии ***специального предмета доказывания*** в производстве по применению принудительных мер медицинского характера.

Психическая неполноценность лица, совершившего деяние, в одних случаях обнаруживается с самого начала уголовно-процессуальной деятельности, например, когда лицо находится на учете в психоневрологическом диспансере. В других случаях лицо уже в ходе расследования своим поведением вызывает сомнения в психическом состоянии, т. е. ведет себя неадекватно. Для того чтобы считать факт психического нездоровья лица доказанным, следователь обязан ***назначить судебно-психиатрическую экспертизу*** (п. 4 ч. 1 ст. 198). С

момента назначения экспертизы о наличии и характере психического заболевания лица и начинается собственно данное особое производство. При этом следует иметь в виду, что для разрешения вопроса о психическом состоянии лица нередко назначается стационарная судебно-психиатрическая экспертиза, т. е. лицо фактически лишается свободы и находится длительное время под наблюдением в охраняемой психиатрической больнице. Помещение лица в такую больницу ***производится по судебному решению*** (п. 3 ч. 7 ст. 29, ст. 203, 435 УПК РФ).

При установлении психического заболевания лица, находящегося в СИЗО, оно должно содержаться в больничных условиях. Поэтому ***следователь обязан принять решение о переводе лица из следственного изолятора в психиатрический стационар*** (ч. 1 ст. 435 УПК РФ). Кроме того, дело в отношении психически нездорового лица должно быть ***выделено в отдельное производство*** (ст. 436 УПК РФ).

Данное лицо не является субъектом преступления и потому ***не приобретает статуса подозреваемого и обвиняемого.*** Его права, свободы и законные интересы отстаивает ***адвокат-защитник,*** участие которого с момента назначения судебно-психиатрической экспертизы обязательно (ст. 438 УПК РФ), а также ***законный представитель*** (ст. 437 УПК РФ).

В первоначальной редакции УПК РФ лицо, в отношении которого ведется производство по применению принудительных мер медицинского характера, так же как и в советское время, было бесправным, т. е. оно не имело возможности самостоятельно осуществлять какие-либо правомочия. Предполагалось, что адвокат и законный представитель полностью обеспечивают права, свободы и законные интересы данного субъекта. Конституционный Суд РФ признал, что если психическое состояние такого лица позволяет ему лично отстаивать свои интересы, то ему должны быть предоставлены соответствующие полномочия. В связи с этим, в 2010 г. в УПК РФ были внесены дополнения. В соответствии с ними рассматриваемый субъект стал полноправным участником уголовно-процессуальной деятельности, при условии, что его состояние позволяет ему правильно воспринимать действительность и руководить своими действиями. В досудебном производстве он приобрел права подозреваемого и обвиняемого, предусмотренные ст. 46, 47 УПК РФ, а в судебных стадиях – право на участие в заседаниях судов первой и вышестоящих инстанций, обжалования судебных решений и др.

По результатам расследования следователь выносит одно из двух постановлений: 1. О прекращении уголовного дела: а) по «обычным» основаниям (ст. 24, 27 УПК РФ); б) по специальному основанию – если по характеру деяния и психическому состоянию лицо не представляет общественной опасности. 2. О направлении дела в суд для применения принудительным мер медицинского характера (ч. 1 ст. 439 УПК РФ).

После утверждения прокурором последнего решения уголовное дело передается в районный федеральный суд для рассмотрения по существу. Судебное

производство по такому делу проводится в общем порядке с изъятиями, предусмотренными ст. 440–446 УПК РФ.

Стадия назначения судебного разбирательства каких-либо особенностей не имеет. В судебном заседании **прокурор** ***не именуется государственным обвинителем,*** т. к. нет обвинения. **Адвокат,** хотя и назван защитником, однако ***осуществляет не защиту в привычном для уголовного процесса значении,*** а отстаивает права и интересы лица, в отношении которого ведется особое производство.

Судебное следствие начинается с изложения прокурором доводов о необходимости применения к лицу принудительных мер медицинского характера. В суде исследуются все доказательства, собранные по делу. Особое внимание уделяется исследованию заключения судебно-психиатрической экспертизы.

По итогам судебного разбирательства суд выносит одно из следующий решений: а) о прекращении уголовного дела по «обычным» основаниям ст. 24, 27 УПК РФ, независимо от наличия и характера заболевания лица; б) о прекращении уголовного дела и отказе в применении принудительных мер медицинского характера, если совершено деяние небольшой тяжести либо лицо не представляет опасности; в) об освобождении лица от уголовной ответственности или от наказания и применении к нему принудительных мер медицинского характера (ст. 443 УПК РФ).

Эти решения суда могут быть обжалованы в апелляционном, кассационном и надзорном порядке (ст. 444 УПК РФ).

Лицо, находящееся в специальной больнице на принудительном лечении, подлежит освидетельствованию комиссией врачей-психиатров не реже одного раза в шесть месяцев. По результатам освидетельствования в суд подается ***ходатайство о продлении, изменении или прекращении применения принудительных мер.*** Данное ходатайство рассматривается судом по правилам стадии исполнения приговора (ст. 445 УПК РФ). Если лицо, у которого психическое расстройство наступило после совершения им преступления, выздоровело, то суд прекращает применение к нему принудительных медицинских мер и решает вопрос о направлении уголовного дела органу предварительного расследования для привлечения лица к уголовной ответственности в общем порядке. При этом время, проведенное таким лицом в психиатрическом стационаре, засчитывается в срок наказания (ст. 446 УПК РФ).

Вопросы производства о применении принудительных мер медицинского характера решены в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 7 апреля 2011 г. № 6 «О практике применения судами принудительных мер медицинского характера».

§ 3. Производство при освобождении лица от уголовной ответственности с назначением судебного штрафа

В 2016 г. в УПК РФ введено новое особое производство (гл. 51.1 УПК РФ), получившее название «Производство о назначении меры уголовно-правового характера при освобождении от уголовной ответственности». Соответственно, Уголовный кодекс РФ дополнился ст. 76.2, 104.4, 104.5, в которых речь идет об освобождении от уголовной ответственности с назначением судебного штрафа. Указание на судебный штраф также содержится в ст. 25.1 УПК РФ, закрепляющей общие положения прекращения уголовного дела по данному основанию. ***Поэтому рассматриваемую процедуру точнее именовать «производство при освобождении лица от уголовной ответственности с назначением судебного штрафа».***

Кроме того, законодатель разместил это производство в разделе 16 УПК РФ, наряду с производством по делам несовершеннолетних, по применению принудительных мер медицинского характера, а также в отношении лиц, обладающих служебным иммунитетом, т. е. в группу особо субъектных производств. Однако освобождение от уголовной ответственности с назначением судебного штрафа не связано со специальным субъектом преступления, ближе к особому производству при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением, и потому было бы уместнее расположить данную процедуру в разделе 10 УПК РФ, в группе особых судебных производств.

Согласно ст. 76.2 УК РФ «лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, может быть освобождено судом от уголовной ответственности с назначением судебного штрафа в случае, если оно возместило ущерб или иным образом загладило причиненный преступлением вред».

К моменту введения данного производства в уголовном процессе уже функционировали три основания освобождения от уголовной ответственности: а) в связи с примирением сторон (ст. 76 УК РФ, ст. 25 УПК РФ); б) в связи с деятельным раскаянием (ст. 75 УК РФ, ст. 28 УПК РФ); в) в связи с возмещением ущерба (ст. 76.1 УК РФ, ст. 28.1 УПК РФ). Причем во всех этих случаях условиями прекращения дела являются те же предпосылки, которые предусмотрены для прекращения дела с назначением судебного штрафа: во-первых, совершение преступления впервые; во-вторых, по преступлениям небольшой и средней тяжести; в-третьих, при заглаживании вреда, причиненного преступлением. Таким образом, все четыре основания выступают компромиссными формами разрешения уголовно-правовой ситуации, когда в ответ на добровольное возмещение ущерба от преступления виновный освобождается от уголовной ответственности. Однако в трех «старых» случаях лицо не подвергается какой-либо каре, тогда как при судебном штрафе на виновного возлагается финансовое взыскание, а казна государства пополняется суммой денежного штрафа. При этом законодатель в настоящее время сохраняет все эти четыре варианта освобождения лица от уголовной ответственности. Разумеется, это

повлекло конкуренцию оснований прекращения дела, что в настоящее время является главной проблемой применения судебного штрафа на практике.

Представляется, что ***производство с назначением судебного штрафа*** *следует расценивать как универсальную форму освобождения лица от уголовной ответственности во всех случаях компромиссного прекращения уголовного дела, так как данная процедура имеет ряд преимуществ и по порядку проведения, и по результатам разрешения.*

Порядок прекращения уголовного дела с назначением судебного штрафа

В ст. 25.1 УПК РФ названы два варианта прекращения дела по рассматриваемому основанию. ***Первый – по ходатайству следователя, дознавателя*** (ст. 446.2 УПК РФ), ***второй – по инициативе суда*** (ст. 446.3 УПК РФ).

В первом случае ситуация развивается следующим образом. В ходе предварительного расследования подозреваемый, обвиняемый, признающий свою вину в совершении преступления небольшой или средней тяжести, предпринимает меры для заглаживания вреда. Если в деле есть потерпевший, то ему возмещается материальный и моральный вред, как правило, в денежной форме. Если потерпевшего нет, а ущерб причинен государству, то уголовно преследуемое лицо совершает действия благотворительного характера: оказывает финансовую помощь учреждениям и организациям, добровольно выполняет общественные работы и т. п.

После этого обвиняемый и его защитник обращаются к следователю с просьбой прекратить уголовное дело с назначением судебного штрафа. При наличии законных оснований следователь выносит постановление о возбуждении перед судом ходатайства о прекращении уголовного дела, получает согласие руководителя следственного органа (дознаватель – прокурора) и направляет дело в суд для рассмотрения по существу.

Судья единолично с участием сторон не позднее 10 суток со дня поступления дела проводит судебное заседание и выносит одно из двух решений: а) прекращает уголовное дело с назначением лицу судебного штрафа; б) отказывает в удовлетворении ходатайства и возвращает уголовное дело для проведения предварительного расследования в общем порядке.

Второй вариант прекращения дела с назначением судебного штрафа имеет место в ходе обычного производства, когда предварительное расследование завершается обвинительным заключением (обвинительным актом, постановлением), и уже в суде (в предварительном слушании или судебном разбирательстве) сторона защиты заявляет ходатайство о прекращении уголовного дела. Такое решение также может быть принято позже судом вышестоящей инстанции.

Согласно ст. 104.5 УК РФ размер судебного штрафа не может превышать 250 тысяч рублей, а если штраф предусмотрен в качестве уголовного наказания, то не более половины максимального размера штрафа, указанного в соответствующей статье УК РФ. ***Определяя размер штрафа, суд учитывает***

тяжесть преступления, имущественное положение обвиняемого, а также возможность получения им заработной платы или иного дохода.

Если судебный штраф вовремя на уплачен, то суд отменяет постановление о прекращении уголовного дела и возвращает материалы для производства предварительного расследования в общем порядке.

Практические вопросы, возникающие при прекращении уголовного дела по компромиссным основаниям, разъяснены в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 27 июля 2013 г. № 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности».

§ 4. Производство по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц

В условиях демократического преобразования России возникла проблема дополнительных правовых гарантий независимости и самостоятельности ряда должностных лиц, выполняющих важнейшие государственные и общественные функции. В связи с этим в УПК РФ появилось особое производство по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц (глава 52, ст. 447–452). К ним относятся: ***а) депутаты выборных органов государственной власти; б) судьи; в) должностные лица правоохранительных и контролирующих органов, а также адвокаты; г) Президент РФ, прекративший свои полномочия, и кандидат в Президенты РФ*** (ч. 1 ст. 447 УПК РФ).

Если в отношении кого-либо из этих лиц начинается уголовное преследование, то оно осуществляется в общем порядке, но с соблюдением дополнительных требований. Данные особенности производства касаются: ***а) возбуждения уголовного дела; б) задержания и заключения под стражу; в) проведения обыска, выемки и других процессуальных действий, ограничивающих конституционные права и свободы личности; г) подсудности рассмотрения дела.*** Совокупность этих гарантий образует особый статус указанных лиц, который можно называть **служебным иммунитетом.**

Возбуждение уголовного дела в отношении данного лица либо привлечение его в качестве обвиняемого, если уголовное дело было возбуждено по факту преступления, осуществляется не обычным следователем, дознавателем, а высокопоставленным должностным лицом органа уголовного преследования. Например, в отношении депутата Государственный Думы РФ это решение принимает Председатель Следственного комитета РФ (п. 1 ч. 1 ст. 448 УПК РФ), в отношении адвоката – руководитель следственного органа Следственного комитета по субъекту Российской Федерации (п. 10 ч. 1 ст. 448 УПК РФ). Для возбуждения уголовного дела в отношении некоторых категорий лиц требуется еще одно условие – *согласие соответствующего органа.* Так, привлечение к уголовной ответственности депутата Государственной Думы РФ возможно с согласия самой Государственной Думы. Для других лиц, например, адвоката, согласия кого-либо не предусмотрено, т. е. вопрос о начале уголов-

ного преследования адвоката решается одним руководителем указанного следственного органа. В отдельных случаях требуется заключение суда о наличии или отсутствии в действиях лица признаков преступления (п. 11.1 ст. 5, ч. 2, 3 ст. 448 УПК РФ). В соответствии со ст. 449 УПК РФ член Совета Федерации, депутат Государственной Думы РФ и ряд иных лиц ***задержанию в порядке ст. 91 УПК РФ не подлежат,*** т. е. они должны быть немедленно освобождены после установления их личности. Но если такое лицо задержано на месте преступления, но личность его не установлена, то оно может быть помещено в изолятор временного содержания в пределах до 48 часов, но лишь до установления личности.

В статье 450 УПК РФ указаны категории лиц и условия применения к ним в качестве меры пресечения ***заключения под стражу.*** Для этого требуется согласие соответствующего органа по месту службы специального субъекта: Совета Федерации, Государственной Думы, Конституционного Суда РФ и др.

В ч. 5 ст. 450 УПК РФ предусмотрены ситуации, когда обыск, выемка и иные следственные и процессуальные действия, требующие судебного разрешения, проводятся ***в отношении специального субъекта, не являющегося уголовно преследуемым лицом.*** Производство таких действий в указанном случае осуществляется в порядке, предусмотренном ч. 1 ст. 448 УПК РФ, т. е. высокопоставленным руководителем следственного органа и при необходимости согласия соответствующего органа государственной власти.

Уголовные дела данной категории рассматриваются с ***соблюдением общих правил подсудности,*** т. е. тем судом, к компетенции которого дело отнесено законом (ст. 451 УПК РФ). Исключение предусмотрено в отношении членов Совета Федерации и Государственной Думы РФ, а также мировых и федеральных судей. По ходатайству этих лиц уголовное дело рассматривается судом уровня субъекта Российской Федерации (п. 2 ч. 3 ст. 31 УПК РФ).

Контрольные вопросы

1. В отношении какого субъекта применяется производство по делам несовершеннолетних?
2. Каковы особенности предмета доказывания по делам несовершеннолетних?
3. Какие участники уголовного судопроизводства отстаивают права и законные интересы несовершеннолетнего уголовно преследуемого лица?
4. Каковы особенности предварительного расследования и судебного разбирательства в отношении несовершеннолетнего?
5. Какие вопросы подлежат рассмотрению при вынесении обвинительного приговора в отношении несовершеннолетнего?
6. Каково назначение производства по применению принудительных мер медицинского характера?
7. В отношении каких категорий лиц применяется данное особое производство?
8. В каком случае психическое заболевание лица влечет приостановление дела, а в каком – применение принудительных мер медицинского характера?
9. В какой форме производится предварительное расследование при применении принудительных мер медицинского характера?

10. Каким способом и в какой стадии устанавливается состояние психического заболевания лица?
11. Какие участники отстаивают права и законные интересы лица, в отношении которого применяются меры медицинского характера?
12. В какой момент в дело вступает адвокат лица, в отношении которого ведется производство по применению принудительных мер медицинского характера?
13. Какое решение выносит следователь при направлении дела в суд для применения принудительных мер медицинского характера?
14. Какие решения выносит суд по результатам рассмотрения дела по применению принудительных мер медицинского характера?
15. По каким категориям уголовных дел применяется особое производство с назначением судебного штрафа?
16. Кто и по чьей инициативе применяет особое производство с назначением судебного штрафа?
17. Какие лица относятся к субъектам, наделенным в уголовном процессе служебным иммунитетом?
18. В каких процессуальных действиях проявляются особенности производства в отношении данной категории лиц?
19. Каковы условия начала уголовного преследования лиц, обладающих служебным иммунитетом?
20. Каковы условия применения мер процессуального принуждения в отношении данной категории лиц?

ТЕМА 29. МЕЖДУНАРОДНОЕ СОТРУДНИЧЕСТВО В СФЕРЕ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

§ 1. Назначение и правовые основы международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства.
§ 2. Запрос о правовой помощи и его исполнение.
§ 3. Выдача лица для уголовного преследования или исполнения приговора.
§ 4. Передача лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого он является.

§ 1. НАЗНАЧЕНИЕ И ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ МЕЖДУНАРОДНОГО СОТРУДНИЧЕСТВА В СФЕРЕ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

Борьба с преступностью давно перестала быть только внутренним делом того или иного государства. Организованная преступность, прежде всего терроризм, распространение наркотиков, торговля оружием вышли на международную арену, что потребовало создания механизма международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства. Организация Объединенных Наций уделяет значительное внимание проблемам борьбы с преступностью. В ее составе действует Комитет по предупреждению и контролю над преступностью. Создана и успешно функционирует Международная организация уголовной полиции (Интерпол), членом которой с 1996 г. является Российская Федерация.

В УПК РСФСР не было специальных норм, регулирующих межгосударственную деятельность органов уголовного судопроизводства. Все возникающие в этом направлении вопросы решались через Министерство иностранных дел СССР. ***Еще до принятия УПК РФ Российская Федерация заключила различные двусторонние и многосторонние договоры о международном сотрудничестве, а также утвердила ряд конвенций и соглашений.*** Так, заключены двусторонние договоры о правовой помощи с бывшими союзными республиками (странами СНГ, ближнего зарубежья). В 2000 г. в России вступили в силу Конвенция о выдаче 1957 г. и Конвенция о взаимной правовой помощи по уголовным делам 1959 г.

В соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции РФ и ч. 3 ст. 1 УПК РФ международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее законодательства и имеют приоритет над нормами внутреннего российского законодательства. В основе международного сотрудничества по уголовным делам лежат не только международные договоры, но и принцип взаимности, в соответствии с которым двусторонние обязательства принимаются от имени государства в пределах своей компетенции Верховным Судом РФ, Генеральной прокуратурой, Минюстом РФ, Министерством внутренних дел РФ и другими органами (ч. 2 ст. 453 УПК РФ).

В УПК РФ имеется часть пятая (ст. 453–473), озаглавленная «Международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства». В этом разделе

регламентируются следующие виды (формы) сотрудничества: *а) запрос о правовой помощи и его исполнение; б) выдача лица для уголовного преследования или исполнения приговора; в) передача лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого он является.*

§ 2. Запрос о правовой помощи и его исполнение

Международное право исходит из того, что суверенитет государства не допускает производства на его территории уголовно-процессуальных действий органов другого государства. Между тем часто возникают ситуации, когда по расследуемому уголовному делу в Российской Федерации необходимо, например, допросить свидетеля, находящегося в другой стране. Возможны и противоположные ситуации, когда лицо проживает в России, а его показания нужны органам судопроизводства иного государства. Решаются такие вопросы в форме ***запроса о правовой помощи***. В правовой помощи задействованы две стороны: а) орган *запрашивающего государства*, т. е. страны, откуда поступил запрос; б) орган *запрашиваемого государства*, т. е. страны, исполняющей запрос.

Правовой помощи характерны следующие признаки. *Во-первых,* она оказывается на основании официального письменного обращения (запроса, поручения) компетентного органа запрашивающего государства. *Во-вторых,* помощь направлена на собирание доказательств по уголовному делу, а также на уголовное преследование лица, совершившего преступление. *В-третьих,* одно государство (запрашивающее) делегирует часть своих правомочий другому (запрашиваемому), в результате чего доказательства, полученные в одной стране, признаются допустимыми в судопроизводстве другой страны и используются ею для уголовного преследования лица, совершившего деяние.

В главе 53 УПК РФ идет речь о трех видах правовой помощи: а) производстве следственных и иных процессуальных действий; б) вызове свидетелей, потерпевших и иных лиц; в) направлении материалов уголовного дела для осуществления уголовного преследования либо исполнение запроса об уголовном преследовании.

Запрос о производстве процессуальных действий

Если в ходе производства по уголовному делу у российского следователя, дознавателя или суда возникает необходимость производства на территории иностранного государства допроса, осмотра, выемки, экспертизы или иных процессуальных действий, то соответствующий следователь, дознаватель, суд выносит запрос о производстве этих действий (ч. 1 ст. 453 УПК РФ). Запрос представляет собой процессуальный документ, содержание и форма которого должны отвечать требованиям ст. 454 УПК РФ.

Запрос о производстве процессуальных действий направляется через: 1) Верховный Суд РФ – по вопросам, возникающим у Верховного Суда РФ; 2) Министерство юстиции РФ – по вопросам, возникающим во всех судах, кроме Верховного Суда РФ; 3) СК РФ, МВД РФ, ФСБ РФ – по уголовным делам,

находящимся в их производстве; 4) Генеральную прокуратуру РФ – во всех иных случаях (ч. 3 ст. 453 УПК РФ).

На основании запроса компетентный орган иностранного государства в соответствии с нормами уголовно-процессуального законодательства своей страны производит запрашиваемые следственные действия и направляет в Россию полученные доказательства и материалы. Согласно ст. 455 УПК РФ доказательства, поступившие по запросу из иностранного государства, признаются допустимыми и имеют такое же доказательственное значение, какое имеют доказательства, полученные по УПК РФ на территории Российской Федерации.

Вызов свидетеля, потерпевшего или иных лиц, находящихся на территории иностранного государства

Вызов лица из-за границы в Российскую Федерацию для участия в уголовном деле возможен при наличии двух условий. Во-первых, лицо может быть вызвано лишь в том процессуальном статусе, который указан в ч. 1 ст. 456 УПК РФ: ***свидетеля, потерпевшего, эксперта, гражданского истца, гражданского ответчика, их представителей.*** Среди них нет подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, т. к. в отношении уголовно преследуемого лица действует другая форма международной взаимопомощи, а именно – выдача (экстрадиция).

Во-вторых, вызов возможен только ***при согласии самого лица явиться в орган уголовного судопроизводства другого государства*** (ч. 1 ст. 456 УПК РФ). Эта оговорка направлена на соблюдение прав, свобод и интересов личности. Кроме того, в ч. 4, 5 ст. 456 УПК РФ содержатся дополнительные гарантии неприкосновенности вызываемого лица. Так, он не может быть взят под стражу, привлечен к уголовной ответственности, даже если им ранее (до пересечения границы) были совершены противоправные действия. Такое лицо приобретает иммунитет, действующий с момента пересечения им границы России и еще 15 суток со дня окончания производства с ним процессуальных действий на территории РФ.

Исполнение в Российской Федерации запроса о правовой помощи

В ст. 457 УПК РФ урегулирована противоположная ситуация, т. е. когда запрос о правовой помощи поступил из-за границы и исполняется на территории нашей страны.

Конкретный следователь, дознаватель, суд получает от своего руководства запрос (поручение) для исполнения и производит необходимые действия, предусмотренные УПК РФ, в целях реализации той просьбы, которая содержится в запросе, т. е. осуществляет вызов лица, проводит следственные или иные процессуальные действия, а затем направляет полученные материалы адресату в иностранное государство. В случаях, предусмотренных ч. 4 ст. 457 УПК РФ, запрос возвращается без исполнения.

Направление материалов уголовного дела для осуществления уголовного преследования либо исполнение запроса об уголовном преследовании

Особой разновидностью правовой помощи является запрос об исполнении уголовного преследования (ст. 458, 459 УПК РФ).

Если иностранный гражданин совершил преступление в Российской Федерации и оказался за ее пределами, то материалы уголовного дела через Генеральную прокуратуру РФ могут быть переданы в соответствующие органы иностранного государства для уголовного преследования данного лица. Если российский гражданин совершил преступление на территории другого государства и находится в Российской Федерации, то по запросу иностранного государства такой гражданин может быть привлечен к уголовной ответственности и осужден в России по материалам, поступившим из этого государства.

§ 3. Выдача лица для уголовного преследования или исполнения приговора

Как отмечалось, УПК РФ предусматривает два понятия: «выдача лица» (глава 54) и «передача лица» (глава 55).

Выдача лица или экстрадиция – это перемещение лица из страны, где оно находится, в страну, в которой данное лицо привлекается к уголовной ответственности за преступление, совершенное на ее территории. Например, если российский гражданин после совершения преступления в России скрылся на территории другого государства, то розыск, заключение под стражу и перемещение такого лица обратно в Российскую Федерацию будет осуществляться в режиме выдачи.

Передача лица имеет место в том случае, когда гражданин той или иной страны осужден судом иностранного государства за преступление, совершенное на его территории, а для отбывания наказания в виде лишения свободы он переправляется «на родину». Например, российский гражданин был осужден к лишению свободы иностранным государством за совершение преступления в этой стране, однако Россия сочла целесообразным возвратить своего гражданина для отбывания у себя назначенного ему наказания.

Выдача лица осуществляется в двух направлениях: а) в Россию из другого государства, т. е. по запросу Российской Федерации; б) из России в иную страну по запросу последней.

Выдаче обычно предшествует розыск лица через Интерпол. При установлении местонахождения лица органом уголовного судопроизводства России составляется запрос о выдаче с приложением к нему судебного решения о заключении лица под стражу (ч. 4, 5 ст. 460 УПК РФ). При этом следует иметь в виду, что ***лицо подлежит выдаче лишь в том случае, если наказание за совершенное им преступление предусмотрено в виде лишения свободы на срок не менее одного года, а если вынесен приговор, то назначено реальное лишение свободы на срок не менее шести месяцев*** (ч. 2 ст. 460 УПК РФ).

Запрос о выдаче предоставляется в Генеральную прокуратуру РФ, которая решает вопрос о направлении запроса в соответствующий орган иностранного государства. Статья 461 УПК РФ определяет пределы уголовной ответственности лица, выданного Российской Федерации. Так, данное лицо может быть подвергнуто уголовному преследованию лишь за те преступления, которые указаны в запросе о выдаче. Иное возможно только по согласию выдавшего лицо государства.

Значительно более детально регламентирована в УПК РФ процедура обратной выдачи, т. е. когда лицо передается из нашей страны другому государству. *Такая выдача допустима при наличии следующих условий:* а) деяние является уголовно наказуемым не только в ином государстве, но и в России; б) наказание за преступление предусмотрено в виде лишения свободы; в) иностранное государство гарантирует, что выданное лицо будет преследоваться только за преступление, указанное в запросе, а также не будет иным образом ограничено в своих правах и свободах (ч. 1,3 ст. 462 УПК РФ).

Решение о выдаче принимается ***Генеральным Прокурором РФ*** (ч. 4 ст. 462 УПК РФ). Это решение может быть ***обжаловано в суд*** самим выдаваемым лицом и его защитником. Суд рассматривает жалобу в судебном заседании и либо признает решение о выдаче незаконным, либо отказывает в удовлетворении жалобы (ст. 463 УПК РФ).

В ст. 464 УПК РФ предусмотрены случаи ***отказа в выдаче лица.*** Например, не подлежит выдаче гражданин Российской Федерации; деяние, указанное в запросе, не является по УК РФ преступлением и др. Возможна также отсрочка в выдаче лица и выдача лица на время (ст. 465 УПК РФ).

Если решение о выдаче состоялось, то к лицу может быть применена мера пресечения (ст. 466 УПК РФ), а затем осуществляется само перемещение выдаваемого лица из России в другое государство (ст. 467 УПК РФ).

§ 4. Передача лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого он является

В соответствии с российским законодательством иностранцы и лица без гражданства, совершившие преступления на территории РФ, отбывают наказание в виде лишения свободы в уголовно-исправительных учреждениях России. Однако закон и международные соглашения предусматривают возможность передачи лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государство, гражданином которого он является.

Для передачи лица необходимы следующие условия: а) наказание назначено в виде лишения свободы; б) приговор вступил в законную силу; в) наказание фактически еще не отбыто; г) имеется положительное решение суда о передаче лица.

Передача лица возможна в двух направлениях: а) из России в иную страну; б) из другого государства в Россию гражданина нашей страны. Согласно

ст. 469, 470 УПК РФ любая передача (как «туда», так и «обратно») осуществляется ***на основании решения суда Российской Федерации.***

Инициатором рассмотрения судом вопроса о передаче лица может быть сам осужденный, его адвокат, федеральный орган исполнения наказания, а также компетентный орган иностранного государства. Суд рассматривает поступившее обращение в порядке стадии исполнения приговора (ч. 1 ст. 470 УПК РФ).

Судом может быть отказано в передаче осужденного лица из России в другую страну в случаях, предусмотренных ст. 471 УПК РФ. Например, иностранное государство не выразило согласия принять осужденного, не возмещен ущерб по гражданскому иску и нет гарантий его возмещения и др.

Порядок разрешения вопросов, связанных с передачей (принятием) гражданина России из другого государства, регламентирован ст. 472 УПК РФ.

Российский суд может отказать в признании приговора суда иностранного государства, если деяние, за которое лицо осуждено, не является по УК РФ преступлением, истекли сроки давности и т. д. В случае несовпадения сроков назначенного наказания по законодательству России и другой страны суд решает вопрос об определении размера и вида наказания лицу по УК РФ (ч. 3 ст. 472 УПК РФ).

Контрольные вопросы

1. В каких формах осуществляется международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства?
2. Каковы суть и назначение запроса о правовой помощи?
3. Какие действия производятся по запросу о правовой помощи?
4. Через какие органы направляется запрос о правовой помощи из России в другое государство?
5. В чем отличие «выдачи лица» от «передачи лица»?
6. Каков порядок выдачи лица из иностранного государства в Россию и наоборот?
7. Каковы условия и порядок передачи лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является?

Заключение

Изучение дисциплины «Уголовный процесс» направлено на получение обучающимися качественных теоретических знаний, развитие и закрепление практических умений и навыков, необходимых в профессиональной деятельности по применению уголовно-процессуального законодательства, защите прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений, защите личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод, уголовному преследованию лиц, совершивших преступление, и справедливому наказанию виновных. Независимо от специализации и будущей профессии, выпускник юридической образовательной организацией высшего образования должен знать основы уголовно-процессуальной деятельности.

Указанные обстоятельства обусловили необходимость подготовки учебного пособия, призванного помочь будущему следователю и дознавателю в получении знаний о понятии, сущности, назначении уголовного судопроизводства, принципах, участниках уголовного процесса, мерах процессуального принуждения, доказательствах и процессе доказывания в уголовном процессе, особенностях уголовно-процессуальной деятельности на отдельных стадиях уголовного процесса и в особых производствах, а также на судебных стадиях уголовного процесса.

СПИСОК РЕКОМЕНДОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

РАЗДЕЛ I. ОБЩАЯ ЧАСТЬ

Тема 1. Понятие, целеполагание и система уголовного судопроизводства

Азаров В. А. Базовые компоненты типологической характеристики уголовного процесса России / В. А. Азаров, И. Чердынцева // Уголовное право. – 2006. – № 6.

Александров А. С. Назначение уголовного судопроизводства и наказания / А. С. Александров, И. А. Александрова, В. И. Круглов. – Нижний Новгород, 2005.

Барабаш А. С. Природа российского уголовного процесса, цели уголовно-процессуальной деятельности и их установление / А. С. Барабаш. – Санкт-Петербург, 2005.

Барабаш А. С. Российский менталитет и его влияние на природу уголовного судопроизводства / А. С. Барабаш, А. А. Давлетов // Правоведение. – 2006. – № 2.

Баранов А. М. Понятие и назначение уголовного судопроизводства. Источники уголовно-процессуального права: учеб. пособие / А. М. Баранов, Ю. В. Деришев, Ю. А. Николаев. – Омск, 2003.

Давлетов А. А. Программа уголовного судопроизводства / А. А. Давлетов, Н. В. Азарёнок. – Москва: Юрлитинформ, 2009.

Давлетов А. А. Назначение, цель и задачи уголовного судопроизводства / А. А. Давлетов, Н. В. Азарёнок // Правоведение. – 2013. – № 1.

Давлетов А. А. Значение термина «судопроизводство» в уголовном процессе / А. А. Давлетов // Российский юридический журнал. Электронное приложение. – 2017. – № 2.

Козявин А. А. Социальное назначение и функции уголовного судопроизводства / А. А. Козявин. – Москва: Юрлитинформ, 2010.

Михайловская И. Б. Цели, функции и принципы российского уголовного судопроизводства (уголовно-процессуальная форма) / И. Б. Михайловская. – Москва: ТК Велби, 2003.

Попов А. П. Современный отечественный уголовный процесс: целеполагание, система целей, задач и функций, средства / А. П. Попов. – Пятигорск, 2006.

Смирнова И. Г. Социальная ценность уголовного судопроизводства / И. Г. Смирнова. – Москва: Юрлитинформ, 2011.

Тема 2. Нормативная основа уголовного судопроизводства

Божьев В. П. К вопросу о соотношении норм Уголовного и Уголовно-процессуального кодексов Российской Федерации / В. П. Божьев // Государство и право. – 2002. – № 9.

Даровских С. М. Правовые позиции Конституционного Суда РФ, касающиеся реализации принципа состязательности в уголовном судопроизводстве / С. М. Даровских. – Москва: Юрлитинформ, 2011.

Зажицкий В. И. О направлениях совершенствования уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации / В. И. Зажицкий // Государство и право. – 2004. – № 4.

Ножкина А. Судебная практика как источник уголовно-процессуального права / А. Ножкина // Уголовное право. – 2002. – № 3.

Прошляков А. Д. Взаимосвязь материального и процессуального уголовного права / А. Д. Прошляков. – Екатеринбург, 1997.

Тема 3. Основные уголовно-процессуальные понятия

Азарёнок Н. В. К вопросу о типе современного российского уголовного процесса / Н. В. Азарёнок // Российский юридический журнал. – 2010. – № 3.

Азарёнок Н. В. Уголовное преследование в системе современного досудебного производства / Н. В. Азарёнок // Российский юридический журнал. – 2011. – № 6.

Артамонова Е. А. Частное начало в современном уголовном процессе: основные формы проявления / Е. А. Артамонова. – Москва: Юрлитинформ, 2014.

Барабаш А. С. Публичное начало российского уголовного процесса / А. С. Барабаш. – Санкт-Петербург, 2009.

Давлетов А. А. Системообразующие элементы уголовного судопроизводства / А. А. Давлетов // Российский юридический журнал. – 2012. – № 5.

Давлетов А. А. Проблемы процессуальной формы уголовного судопроизводства / А. А. Давлетов // Российский юридический журнал. – 2012. – № 6.

Давлетов А. А. Состязательность в современном уголовном процессе России / А. А. Давлетов // Бизнес. Менеджмент. Право. – 2012. – № 2.

Давлетов А. А. Проблема функций следователя в уголовном процессе / А. А. Давлетов, Н. В. Азарёнок, Р. Ш. Асанов // Российский юридический журнал. – 2019. – № 4.

Давлетов А. А. Баланс публичного и частного интересов как основополагающий фактор формирования современного российского уголовного процесса / А. А. Давлетов, Н. В. Азарёнок // Законы России. – 2021. – № 6.

Деришев Ю. В. Теоретические основы уголовно-процессуальных гарантий / Ю. В. Деришев, Ю. Г. Овчинников. – Омск: Омский юрид. ин-т, 2012.

Зинатуллин З. З. Уголовно-процессуальные функции / З. З. Зинатуллин, Т. З. Зинатуллин. – Ижевск, 2002.

Калиновский К. Б. Основные виды уголовного судопроизводства / К. Б. Калиновский. – Санкт-Петербург, 2002.

Козубенко Ю. В. Уголовное преследование: опыт комплексного исследования / Ю. В. Козубенко. – Санкт-Петербург: Юрид. центр Пресс, 2006.

Крюков В. Ф. Уголовное преследование в досудебном производстве / В. Ф. Крюков. – Москва: Норма, 2010.

Мазюк Р. В. Институт уголовного преследования в российском уголовном судопроизводстве / Р. В. Мазюк. – Москва, Юрлитинформ, 2009.

Семенцов В. А. Гарантии прав участников уголовного судопроизводства: проблемы и возможные пути их решения / В. А. Семенцов, О. В. Гладышева, Х. М. Лукожев. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Шестакова С. Д. Состязательность уголовного процесса / С. Д. Шестакова. – Санкт-Петербург, 2001.

Тема 4. Принципы уголовного судопроизводства

Александров А. С. Принципы уголовного судопроизводства / А. С. Александров // Правоведение. – 2003. – № 5.

Ахмадуллин А. С. Всесторонность, полнота и объективность в досудебных стадиях российского уголовного процесса / А. С. Ахмадуллин. – Москва, 2006.

Аширова Л. М. Проблемы реализации принципа справедливости в уголовном процессе / Л. М. Аширова. – Москва, 2007.

Безруков С. И. Принципы уголовного судопроизводства: понятие система и общая характеристика / С. И. Безруков, С. С. Безруков. – Омск, 2005.

Гришина Е. П. Реализация принципа национального языка судопроизводства при участии переводчика в уголовном процессе России / Е. П. Гришина. – Москва: Юрлитинформ, 2014.

Давлетов А. А. Принципы уголовно-процессуальной деятельности / А. А. Давлетов // Правоведение. – 2008. – № 2.

Пикалов И. А. Принципы отечественного уголовного процесса / И. А. Пикалов. – Москва: Юрлитинформ, 2010.

Проценко В. П. Принципы уголовного процесса и критерии их систематизации / В. П. Проценко. – Краснодар, 2005.

Якимович Ю. К. Понятие и принципы современного уголовного процесса России. Реабилитация / Ю. К. Якимович. – Томск, 2005.

Тема 5. Участники уголовного судопроизводства

Аверченко А. К. Подозреваемый и реализация его прав в уголовном процессе / А. К. Аверченко, С. Л. Лонь. – Томск, 2003.

Адаменко В. Д. Охрана свобод, прав и интересов обвиняемого / В. Д. Адаменко. – Кемерово, 2004.

Адильшаев Э. А. Судебное санкционирование в уголовном процессе России / Э. А. Адильшаев. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Баев О. Я. Прокурор как субъект уголовного преследования: науч.-практ. пособие / О. Я. Баев. – М.: Юрлитинформ, 2006.

Бородкина Т. Н. Реализация процессуального статуса специалиста на стадии предварительного расследования / Т. Н. Бородкина. – Москва: Юрлитинформ, 2009.

Брусницын Л. В. Применение норм УПК РФ, обеспечивающих безопасность участников уголовного судопроизводства / Л. В. Брусницын. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Булатов Б. Б. Процессуальное положение лиц, в отношении которых осуществляется обвинительная деятельность / Б. Б. Булатов. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Быков В. Н. Следователь в уголовном процессе России / В. Н. Быков. – Москва: Юрлитинформ, 2014.

Гришина Е. П. Сведущие лица в российском уголовном судопроизводстве / Е. П. Гришина. – Москва: Юрлитинформ, 2012.

Давлетов А. А. Процессуальные статусы адвоката в уголовном судопроизводстве / А. А. Давлетов // Адвокатская практика. – 2016. – № 5.

Давлетов А. А. Следственный судья в современной модели уголовного процесса / А. А. Давлетов, Н. В. Азарёнок // Российский судья. – 2020. – № 6.

Дармаева В. Д. Следователь в уголовном судопроизводстве / В. Д. Дармаева. – Москва, 2007.

Зайцев О. А. Подозреваемый в уголовном процессе / О. А. Зайцев, П. А. Смирнов. – Москва, 2005.

Зеленина О. А. Теоретические основы процессуального статуса участника уголовного судопроизводства: монография / О. А. Зеленина. – Санкт-Петербург: СПб ун-т МВД России, 2011.

Клещина Е. Н. Участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве / Е. Н. Клещина, Д. В. Шаров. – Москва: Юрлитинформ, 2012.

Комисарова Я. В. Концептуальные основы профессиональной деятельности эксперта в уголовном судопроизводстве / Я. В. Комисарова. – Москва: Юрлитинформ, 2010.

Меретуков Г. М. Следователь-криминалист: процессуальный статус и его функции / Г. М. Меретуков // Научный журнал КубГАУ. – 2015. – № 109 (05). – С. 1–10.

Победкин А. В. Руководитель следственного органа / А. В. Победкин, К. А. Новиков. – Москва: Юрлитинформ, 2010.

Попова Т. Ю. Уголовно-процессуальный статус руководителя следственного органа / Т. Ю. Попова. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Самойлова Ж. В. Процессуальное положение гражданского истца на стадии предварительного расследования в российском уголовном судопроизводстве / Ж. В. Самойлова. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Чепрасов М. Г. Законные интересы обвиняемого и их реализация в уголовном процессе Российской Федерации / М. Г. Чепрасов. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Шишкин С. С. Представительство юридического лица в уголовном судопроизводстве: вопросы теории и практики / С. С. Шишкин. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Шмарева Т. А. Свидетель в российском уголовном судопроизводстве / Т. А. Шмарева. – Москва: Юрлитинформ, 2014.

Якимович Ю. К. Участники уголовного процесса / Ю. К. Якимович. – Санкт-Петербург: Юрцентр, 2015.

Тема 6. Доказательства и доказывание в уголовном судопроизводстве

Агутин А. В. Мировоззренческие идеи в уголовно-процессуальном доказывании / А. В. Агутин. – Москва, 2004.

Азарёнок Н. В. Обусловленность преюдиции в российском уголовном процессе / Н. В. Азарёнок // Журнал российского права. – 2013. – № 8.

Александров А. С. Использование производных доказательств в уголовном процессе / А. С. Александров, Р. А. Бостанов. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Балакшин В. С. Доказательства в теории и практике уголовно-процессуального доказывания / В. С. Балакшин. – Екатеринбург, 2004.

Балакшин В. С. Оценка допустимости доказательств в российском уголовном процессе / В. С. Балакшин. – Москва: Юрлитинформ, 2016.

Барыгина А. А. Особенности оценки отдельных видов доказательств в уголовном судопроизводстве / А. А. Барыгина. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Васяев А. А. Теория исследования доказательств в российском уголовном процессе / А. А. Васяев. – Москва: Юрлитинформ, 2016.

Давлетов А. А. Основы уголовно-процессуального познания / А. А. Давлетов. – Екатеринбург, 1997.

Давлетов А. А. Адвокатское расследование: миф или реальность / А. А. Давлетов // Российская юстиция. – 2017. – № 6.

Заржицкая Л. С. Институт преюдиции в современном уголовном процессе России / Л. С. Заржицкая. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Зинатуллин З. З. Уголовно-процессуальное доказывание / З. З. Зинатуллин. – Ижевск, 2003.

Зубарев А. А. Институт признания доказательств недопустимыми в уголовном процессе и правовые последствия его применения / А. А. Зубарев. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Костенко Р. В. Оценка уголовно-процессуальных доказательств: монография / Р. В. Костенко. – Москва: Юрлитинформ, 2010.

Лазарева В. А. Доказывание в уголовном процессе: учеб.-практ. пособие / В. А. Лазарева. – Москва: Юрайт, 2012.

Мартынчик Е. Г. Адвокатское расследование в уголовном процессе / Е. Г. Мартынчик. – Москва, 2009.

Орлов Ю. К. Проблемы теории доказательств в уголовном процессе: монография / Ю. К. Орлов. – Москва: Юрист, 2009.

Петрухина А. Н. Оценка заключения эксперта в уголовном судопроизводстве / А. Н. Петрухина. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Спирин А. В. Прокурор как субъект доказывания в уголовном судопроизводстве / А. В. Спирин. – Москва: Юрлитинформ, 2018.

Шейфер С. А. Доказательства и доказывание по уголовным делам: проблемы теории и правового регулирования / С. А. Шейфер. – Москва, 2009.

Щерба С. П. Преюдиция в уголовном процессе России и зарубежных стран / С. П. Щерба, И. В. Чащина. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Тема 7. Меры процессуального принуждения

Азарёнок Н. В. Поворот в практике заключения под стражу в качестве меры пресечения / Н. В. Азарёнок, А. А. Давлетов // Российская юстиция. – 2018. – № 9.

Аршба Г. В. Наложение ареста на имущество / Г. В. Аршба, С. И. Гирько, В. В. Николюк. – Москва, 2004.

Багаутдинов Ф. Временное отстранение обвиняемого от должности / Ф. Багаутдинов // Законность. – 2003. – № 4.

Буланова Н. В. Заключение под стражу при предварительном расследовании преступлений: науч.-метод. пособие / Н. В. Буланова. – Москва: Юрлитинформ, 2005.

Булатов Б. Б. Государственное принуждение в уголовном судопроизводстве: монография / Б. Б. Булатов. – Омск, 2003.

Булатов Б. Б. Меры пресечения в уголовном процессе / Б. Б. Булатов, В. В. Николюк, О. И. Цоколова. – Москва, 2005.

Галимов Э. Р. Применение мер принуждения в судебных стадиях уголовного процесса / Э. Р. Галимов, Р. М. Муртазин, З. Х. Шагиева. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Гирько С. И. Правовой институт задержания подозреваемого: история, современное состояние, перспективы развития / С. И. Гирько, Е. С. Березина. – Москва, 2010.

Климов В. В. Законность и обоснованность применения домашнего ареста в уголовном судопроизводстве России / В. В. Климов. – Москва: Юрлитинформ, 2011.

Мельников В. Ю. Меры принуждения в уголовном процессе России / В. Ю. Мельников. – Москва: Юрлитинформ, 2011.

Пантелеев И. А. Концепция задержания и подозрения в уголовном процессе России / И. А. Пантелеев, И. А. Ретюнских. – Екатеринбург, 2006.

Хапаев И. М. Заключение под стражу как мера пресечения в российском уголовном судопроизводстве / И. М. Хапаев. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Химичева О. В. Применение в стадии предварительного расследования мер пресечения, избираемых по решению суда / О. В. Химичева, Ю. Б. Плоткина. – Москва: Юрлитинформ, 2012.

Тема 8. Ходатайства и жалобы

Брусницын Л. В. Обжалование решений и действий (бездействия) должностных лиц в сфере обеспечения безопасности участников уголовного процесса / Л. В. Брусницын // Государство и право. – 2011. – № 8.

Давлетов А. А. Обязан ли следователь приобщать к уголовному делу и закреплять в качестве доказательств материалы, представленные адвокатом-защитником / А. А. Давлетов // Адвокатская практика. – 2019. – № 4.

Давлетов А. А. Пределы полномочий суда при рассмотрении в порядке ст. 125 УПК РФ жалобы на отказ следователя приобщить и закрепить в качестве доказательств материалы, представленные защитником / А. А. Давлетов // Адвокатская практика. – 2019. – № 5.

Давлетов А. А. Ходатайства и иные обращения участников досудебного производства к следователю / А. А. Давлетов, Р. Ш. Асанов // Российская юстиция. – 2021. – № 5.

Закотянская А. Ф. Обжалование и пересмотр решений суда в ходе досудебного производства / А. Ф. Закотянская. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Коомбаев А. А. Право потерпевшего на обжалование процессуальных действий и решений в досудебных стадиях уголовного судопроизводства / А. А. Коомбаев. – Москва: Юрлитинформ, 2009.

Цурлуй О. Ю. Основы судебного порядка рассмотрения жалоб в досудебных стадиях уголовного судопроизводства / О. Ю. Цурлуй. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Тема 9. Процессуальные документы, сроки и издержки

Азаров В. А. Акты прокурорского реагирования в российском уголовном судопроизводстве / В. А. Азаров, А. А. Терехин. – Москва: Юрлитинформ, 2014.

Анашкин О. А. Сроки в уголовном процессе на досудебных стадиях: учеб. пособие / О. А. Анашкин. – Москва, 2006.

Коротков А. П. Процессуальные акты предварительного следствия и дознания / А. П. Коротков, А. П. Синицын, А. В. Тимофеев. – Москва: Экзамен, 2010.

Лупинская П. А. Решения в уголовном судопроизводстве: теория, законодательство и практика / П. А. Лупинская. – Москва: Норма, 2010.

Марковичева Е. В. Международные стандарты разумности сроков производства по делу / Е. В. Марковичева // Уголовное судопроизводство. – 2009. – № 4. – С. 10–12.

Маслов И. В. Уголовно-процессуальные сроки в досудебном производстве / И. В. Маслов. – Москва, Норма. 2013.

Тема 10. Реабилитация в уголовном судопроизводстве

Бетрозов С. А. Реабилитация в российском уголовном процессе / С. А. Бетрозов // Правоведение. – 2004. – № 4.

Булатов Б. Б. Возмещение вреда, причиненного незаконным применением мер уголовно-процессуального принуждения / Б. Б. Булатов, В. Д. Николюк, Н. Д. Сосковин. – Омск, 2005.

Орлова А. А. Реабилитация и возмещение вреда пострадавшим от действий должностных лиц в ходе уголовного судопроизводства / А. А. Орлов. – Москва, 2014.

Петрухин И. Л. Оправдательный приговор и право на реабилитацию / И. Л. Петрухин. – Москва: Проспект, 2009.

Татьянин Д. В. Реабилитация в уголовном процессе России (понятие, виды, основания) / Д. В. Татьянин. – Москва: Юрлитинформ, 2010.

Тема 11. Гражданский иск в уголовном судопроизводстве

Александров А. Н. Понятие и сущность уголовного иска А. Н. Александров // Государство и право. – 2006. – № 2.

Багаутдинов Ф. Пределы действия гражданского иска в уголовном процессе стоит расширить / Ф. Багаутдинов // Российская юстиция. – 2003. – № 3.

Беспалова Ю. Ф. Гражданский иск в уголовном судопроизводстве / Ю. Ф. Беспалова, Д. В. Гордеюк. – Москва: Проспект, 2014.

Божьев В. П. Гражданский иск в уголовном процессе / В. П. Божьев // Законность. – 2004. – № 7.

Бозров В. М. Гражданский иск в уголовном процессе неуместен / В. М. Бозров // Российская юстиция. – 2001. – № 5.

Владимирова В. В. Гражданский иск в российском уголовном процессе / В. В. Владимирова // Уголовный процесс. – 2005. – № 10.

Дубровин В. В. Возмещение вреда от преступлений в уголовном судопроизводстве / В. В. Дубровин. – Москва: Юрлитинформ, 2011.

Дык А. Г. Гражданский иск в уголовном деле как один из способов возмещения вреда, причиненного преступлением / А. Г. Дык, Н. Е. Муллахметова. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Самойлова Ж. В. Процессуальное положение гражданского истца на стадии предварительного расследования в российском уголовном судопроизводстве / Ж. В. Самойлова. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Раздел II. Особенная часть

ДОСУДЕБНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

Тема 12. Стадия возбуждения уголовного дела

Азарёнок Н. В. Вправе ли суд по собственной инициативе возбуждать уголовное дело? / Н. В. Азарёнок // Журнал российского права. – 2011. – № 2.

Балакшин В. С. Возбуждение уголовного дела прокурором / В. С. Балакшин // Законность. – 2008. – № 8.

Белоусов В. О защите прав подозреваемого на стадии возбуждения уголовного дела / В. Белоусов // Уголовное право. – 2007. – № 2.

Быков В. М. Получение доказательств в стадии возбуждения уголовного дела / В. М. Быков // Уголовный процесс. – 2009. – № 9.

Гаврилов Б. Я. О мерах по законодательному совершенствованию досудебного производства / Б. Я. Гаврилов // Российский следователь. – 2011. – № 16.

Давлетов А. А. Стадия возбуждения уголовного дела – обязательный этап современного отечественного уголовного процесса / А. А. Давлетов, Л. А. Кравчук // Российский юридический журнал. – 2010. – № 6.

Давлетов А. А. Процессуальное положение личности в стадии возбуждения уголовного дела: монография / А. А. Давлетов, И. А. Филимоненко. – Москва: Юрлитинформ, 2022.

Давлетов А. А. Проблема статуса уголовно преследуемого лица в стадии возбуждения уголовного дела / А. А. Давлетов // Российский юридический журнал. – 2015. – № 4.

Давлетов А. А. Уведомление о подозрении – процессуальная форма признания лица подозреваемым в стадии возбуждения уголовного дела / А. А. Давлетов, И. А. Федорова // Российская юстиция. – 2016. – № 12.

Дикарев И. С. Стадия возбуждения уголовного дела – причина неоправданных проблем расследования / И. С. Дикарев // Российская юстиция. – 2011. – № 11.

Зажицкий В. И. Соотношение доказывания в уголовном процессе и познания, осуществляемого в стадии возбуждения уголовного дела / В. И. Зажицкий // Российская юстиция. – 2010. – № 7.

Марфицин П. Г. Возбуждение уголовного дела в отношении лица, подозреваемого в совершении преступления / П. Г. Марфицин, К. В. Муравьев. – Омск, 2009.

Россинский С. Б. Досудебное производство по уголовному делу: сущность и способы собирания доказательств / С. Б. Россинский. – Москва: Норма, 2021.

Химичева Г. П. Досудебное производство по уголовным делам: концепция совершенствования уголовно-процессуальной деятельности / Г. П. Химичева. – Москва, 2003.

Тема 13. Понятие и общие условия предварительного расследования

Анашкин О. А. Сроки в уголовном процессе на досудебных стадиях / О. А. Анашкин. – Москва, 2006.

Артамонов А. Н. Общие условия предварительного расследования / А. Н. Артамонов, Д. М. Сафронов. – Омск, 2009.

Деришев Ю. В. Концепция уголовного досудебного производства в правовой доктрине современной России / Ю. В. Деришев. – Омск, 2004.

Есина А. С. Дознание в органах внутренних дел / А. С. Есина, Е. Н. Арестова. – Москва, 2005.

Кальницкий В. В. Восстановление утраченных уголовных дел / В. В. Кальницкий, Н. П. Ефремова. – Москва, 2000.

Крюков В. Ф. Уголовное преследование в досудебном производстве / В. Ф. Крюков. – Москва, 2010.

Лазарева В. А. Право на судебную защиту и проблемы его реализации в досудебном производстве по уголовному делу / В. А. Лазарева. – Москва, 2010.

Мингалин Н. Ш. Процессуальные и организационные основы предварительного расследования / Н. Ш. Мингалин. – Екатеринбург, 2008.

Попышева Е. Неотложные следственные действия / Е. Попышева // Уголовное право. – 2008. – № 6.

Соловьев А. Б. Актуальные проблемы досудебных стадий уголовного судопроизводства / А. Б. Соловьев. – Москва, 2006.

Соловьев А. Б. Общие условия предварительного расследования / А. Б. Соловьев, М. Е. Токарева, Н. А. Власова. – Москва, 2005.

Супрун С. В. Подследственность и полномочия по производству неотложных следственных действий / С. В. Супрун // Уголовное право. – 2009. – № 6.

Тема 14. Следственные действия

Авдеев В. Проблемы деятельности адвоката при производстве следственных действий с участием свидетеля / В. Авдеев // Уголовное право. – 2006. – № 5.

Бочинин С. А. Собирание доказательств в следственных действиях / С. А. Бочинин // Актуальные проблемы российского права. – 2011. – № 1.

Зинин А. И. Участие специалиста в процессуальных действиях / А. И. Зинин. – Москва, 2011.

Давлетов А. А. Право адвоката применять технические средства при производстве следственных действий / А. А. Давлетов // Адвокатская практика. – 2020. – № 2.

Давлетов А. А. Привлечение адвоката к участию в следственных действиях, производимых без предварительного уведомления / А. А. Давлетов // Адвокатская практика. – 2021. – № 6.

Дежнев А. С. Реализация конституционных прав граждан при даче показаний по уголовным делам / А. С. Дежнев, А. В. Писарев, И. П. Пилюшин. – Омск, 2007.

Кальницкий В. В. Следственные действия / В. В. Кальницкий, Е. Г. Ларин. – Омск, 2015.

Кальницкий В. В. Следственные действия / В. В. Кальницкий. – Омск, 2003.

Кальницкий В. В. Производство следственных действий, сопряженных с ограничением конституционных прав личности / В. В. Кальницкий, П. Г. Марфицин. – Омск, 2004.

Лазарева Л. В. К вопросу о производстве следственных действий с привлечением сведущих лиц / Л. В. Лазарева // Уголовное право. – 2010. – № 1.

Муратов К. Д. Сущность, значение и правовые последствия выемки по уголовным делам / К. Д. Муратов. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Порубов Н. И. Допрос: процессуальные и криминалистические аспекты / Н. И. Порубов, А. Н. Порубов. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Россинский С. Б. Следственные действия / С. Б. Россинский. – Москва: Норма, 2018.

Семенцов В. А. Следственные действия в досудебном производстве (общие положения теории и практики) / В. А. Семенцов. – Екатеринбург, 2006.

Стельмах В. Ю. Следственные действия, ограничивающие тайну связи / В. Ю. Стельмах. – Москва: Юрлитинформ, 2016.

Фомин М. А. Обыск в современном уголовном процессе России / М. А. Фомин. – Москва, 2006.

Тема 15. Привлечение лица в качестве обвиняемого

Азарёнок Н. В. Предъявление обвинения и уведомление о подозрении в уголовном процессе / Н. В. Азарёнок // Российский следователь. – 2013. – № 7.

Гаврилов Б. Я. Институт предъявления обвинения: современное состояние и проблемы совершенствования / Б. Я. Гаврилов // Российская юстиция. – 2009. – № 5.

Гармаев Ю. Составление постановления о привлечении в качестве обвиняемого / Ю. Гармаев, И. Телегин // Законность. – 2009. – № 7.

Гатауллин З. Надзор за законностью выдвижения обоснования обвинения / З. Гатауллин // Законность. – 2009. – № 7.

Ефремова Н. П. Привлечение в качестве обвиняемого / Н. П. Ефремова, В. В. Кальницкий. – Омск, 2007.

Касаткина С. А. Признание обвиняемого / С. А. Касаткина. – Москва, 2010.

Чепрасов М. Г. Законные интересы обвиняемого и их реализация в уголовном процессе Российской Федерации / М. Г. Чепрасов. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Тема 16. Применение мер пресечения в стадии предварительного расследования

Булатов Б. Б. Меры пресечения в уголовном процессе / Б. Б. Булатов, В. В. Николюк, О. И. Цоколова. – Москва, 2005.

Давлетов А. А. Пределы ознакомления защиты с материалами, представленными в суд для решения вопроса о применении меры пресечения в виде заключения под стражу / А. А. Давлетов, Н. В. Азарёнок // Российский следователь. – 2016. – № 15.

Давлетов А. А. Должен ли судья при решении вопроса об избрании меры пресечения проверять квалификацию преступления / А. А. Давлетов, Н. В. Азарёнок // Российский судья. – 2017. – № 1.

Климов В. В. Законность и обоснованность применения домашнего ареста в уголовном судопроизводстве России / В. В. Климов. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Хапаев И. М. Заключение под стражу как мера пресечения в российском уголовном судопроизводстве / И. М. Хапаев. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Химичева О. В. Применение в стадии предварительного расследования мер пресечения, избираемых по решению суда / О. В. Химичева, Ю. Б. Плоткина. – Москва: Юрлитинформ, 2012.

Тема 17. Приостановление, возобновление и прекращение предварительного расследования

Азарёнок Н. В. Институт розыска в уголовном процессе / Н. В. Азарёнок // Уголовное право. – 2011. – № 5.

Багмет А. Прекращение уголовных дел судом в связи с примирением сторон / А. Багмет // Законность. – 2007. – № 4.

Бородиловский Э. И. Приостановление, возобновление, прекращение уголовного дела и окончание предварительного следствия с обвинительным заключением / Э. И. Бородиловский. – Москва, 2005.

Быков В. М. Приостановление предварительного следствия по УПК РФ / В. М. Быков // Государство и право. – 2004. – № 5.

Виницкий Л. В. Актуальные вопросы прекращения уголовного дела в связи с примирением сторон / Л. В. Виницкий, М. В. Нагуляк. – Москва: Юрлитинформ, 2012.

Давлетов А. А. Проблемы применения медиации в уголовном процессе России / А. А. Давлетов, Д. Н. Братчиков // Российский юридический журнал. – 2014. – № 5.

Курченко В. Н. Примирение сторон и деятельное раскаяние как основание прекращения уголовного дела // Уголовный процесс. – 2005. – № 9.

Мядзелец О. А. Судебный контроль за прекращением уголовного дела и уголовного преследования / О. А. Мядзелец. – Омск, 2008.

Сафронов Д. М. Обстоятельства, исключающие уголовное преследование / Д. М. Сафронов. – Омск, 2007.

Тема 18. Дознание как форма предварительного расследования

Безлепкин Б. Т. Настольная книга следователя и дознавателя: учеб.-практ. пособие / Б. Т. Безлепкин. – Москва: Проспект, 2014.

Дознание в сокращенной форме: вопросы законодательной регламентации и проблемы правоприменения: сб. ст. – Волгоград: Изд-во ВолГУ, 2013.

Зиннуров Ф. К. Дознание в органах внутренних дел: учеб. пособие / Ф. К. Зиннуров, Ф. Р. Хисамутдинов, С. Я. Казанцев. – Москва: ЮНИТИ-ДАНА, 2012.

Химичева Г. П. Досудебное производство по уголовным делам: концепция совершенствования уголовно-процессуальной деятельности: монография / Г. П. Химичева. – Москва: Экзамен, 2008.

Тема 19. Окончание предварительного расследования с направлением уголовного дела в суд

Артамонов А. Н. Окончание предварительного расследования / А. Н. Артамонов, П. В. Седельников. – Омск, 2016.

Гумеров Т. А. Обвинительное заключение: правовая природа, содержание, процессуальные последствия / Т. А. Гумеров. – Москва: Юрлитинформ, 2011.

Дикарев И. Обеспечение прав потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика при ознакомлении с материалами уголовного дела // Законность. – 2004. – № 12.

Ефимичев С. Окончание предварительного расследования с составлением обвинительного заключения / С. Ефимичев // Уголовное право. – 2006. – № 1.

Спирин А. В. Полномочия прокурора по надзору за процессуальной деятельностью органов предварительного следствия / А. В. Спирин. – Москва: Юрлитинформ, 2016.

Тема 20. Взаимодействие следователя с органами дознания

Майоров А. В. Основы оперативно-розыскной деятельности: курс лекций / А. В. Майоров, К. И. Попов. – Челябинск: Челябинский юрид. ин-т МВД России, 2010.

Шумилов А. Ю. Курс основ оперативно-розыскной деятельности: учебник / А. Ю. Шумилов. – 2-е изд. – Москва, 2007.

Безлепкин Б. Т. Настольная книга следователя и дознавателя / Б. Т. Безлепкин. – 2-е изд. – Москва: Проспект, 2012.

Плескева Л. П. Правовые и организационные формы взаимодействия следователя с органами дознания: учеб. пособие / Л. П. Плескева. – Иркутск: ВСИ МВД России, 2003.

Халиков А. Н. Оперативно-розыскная деятельность: учебник / А. Н. Халиков. – Москва, 2017.

СУДЕБНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

Тема 21. Стадия подготовки и назначения судебного разбирательства

Гатауллин З. Выработка позиции по уголовному делу и организация государственного обвинения / З. Гатауллин // Законность. – 2008. – № 11.

Кальницкий В. В. Правовые позиции Конституционного суда Российской Федерации по вопросу возвращения уголовного дела в досудебное производство / В. В. Кальницкий // Уголовное право. – 2009. – № 4.

Кулик Н. В. Участие прокурора в предварительном слушании по основанию, предусмотренному п. 1 ч. 1 ст. 237 УПК РФ / Н. В. Кулик // Закон и право. – 2006. – № 9.

Курышева Н. С. Подготовка к судебному заседанию в российском уголовном процессе / Н. С. Курышева, П. Л. Ишимов. – Москва: Юрлитинформ, 2011.

Фомин М. А. Нарушение права на защиту как основание возвращения уголовного дела прокурору / М. А. Фомин // Уголовный процесс. – 2008. – № 6.

Шигуров А. В. Подготовка уголовного дела к судебному заседанию в российском уголовном процессе: проблемы теории и практики / А. В. Шигуров. – Москва: Юрлитинформ, 2012.

Юнусов А. А. Процессуальная форма предварительных слушаний, связанных с исключением доказательств по делу / А. А. Юнусов // Следователь. – 2006. – № 1.

Тема 22. Стадия судебного разбирательства

Аулов В. К. Виды приговоров суда: процессуальные требования и варианты изложения / В. К. Аулов, П. Г. Быстров, Ю. Н. Туганов. – Москва: Юрлитинформ, 2012.

Балакшин В. С. Отказ прокурора от обвинения: вопросы теории и практики / В. С. Балакшин, Н. А. Жумаканова. – Москва: Юрлитинформ, 2016.

Балакшин В. С. Поддержание доказательств по уголовным делам об умышленных убийствах / В. С. Балакшин, В. В. Балакшин. – Москва: Юрлитинформ, 2020.

Бозров В. М. Судебное решение и оценка доказательств по уголовному делу / В. М. Бозров, Н. В. Костовская. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Володина Л. М. Уголовное судопроизводство: право на справедливую и гласную судебную защиту / Л. М. Володина, А. Н. Володина. – Москва, 2010.

Загорский Г. И. Постановление приговора (проблемы теории и практики) / Г. И. Загорский. – Москва, 2010.

Кальницкий В. В. Возвращение уголовного дела прокурору / В. В. Кальницкий, Т. В. Куряхова. – Омск: Ома МВД России, 2021.

Карабанова Т. Н. Судебное следствие в уголовном процессе Российской Федерации / Т. Н. Карабанова, В. Н. Махов. – Москва: Юрлитинформ, 2011.

Машовец А. О. Судебное следствие в уголовном процессе России: теоретико-доктринальный, нормативно-правовой и прикладной аспекты / А. О. Машовец. – Москва: Юрлитинформ, 2016.

Никитина А. В. Разумный срок судебного разбирательства и исполнения судебных актов: практика получения справедливой компенсации / А. В. Никитина. – Москва: Норма, 2012.

Пальчикова М. В. Определения и постановления суда первой инстанции в российском уголовном процессе / М. В. Пальчикова. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Петрухин И. Л. Оправдательный приговор и право на реабилитацию / И. Л. Петрухин. – Москва, 2009.

Семенцов В. А. Оценка доказательств судом первой инстанции по уголовному делу / В. А. Семенцов, И. И. Белохортов. – Москва: Юрлитинформ, 2012.

Спирин А. В. Уголовно-процессуальная деятельность прокурора. Судебные стадии / А. В. Спирин. – Москва: Юрлитинформ, 2021.

Чайковская М. А. Свойства приговора / М. А. Чайковская. – Москва: Проспект, 2013.

Чурилов Ю. Ю. Актуальные проблемы постановления оправдательного приговора в российском уголовном судопроизводстве / Ю. Ю. Чурилов. – Москва, 2010.

Тема 23. Особые судебные производства

Абшилава Г. В. Согласительные процедуры в уголовном судопроизводстве Российской Федерации / Г. В. Абшилава. – Москва: Юрлитинформ, 2012.

Андреянов В. Процессуальное положение государственного обвинителя при рассмотрении дел частного обвинения / В. Андреянов // Уголовное право. – 2009. – № 3.

Баев О. Я. Досудебное соглашение о сотрудничестве: правовые и криминалистические проблемы, возможные направления их разрешения / О. Я. Баев. – Москва: Норма, 2013.

Гладышева О. В. Согласительные процедуры в уголовном судопроизводстве и их применение в стадии предварительного расследования / О. В. Гладышева, Т. Б. Саркисян. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Давлетов А. А. Прекращение уголовного дела с назначением судебного штрафа как универсальная форма освобождения лица от уголовной ответственности по компромиссным основаниям / А. А. Давлетов // Российская юстиция. – 2020. – № 4.

Деришев Ю. В. Особый порядок судебного разбирательства при согласии обвиняемого с предъявленным обвинением / Ю. В. Деришев, И. Ю. Мурашкин. – Москва: Юрлитинформ, 2016.

Днепровская М. А. Особый порядок судебного разбирательства уголовных дел / М. А. Днепровская. – Москва, 2010.

Звечаровский И. Юридическая природа института досудебного соглашения о сотрудничестве / И. Звечаровский // Законность. – 2009. – № 9.

Камбарова Е. А. Мировой суд России: уголовное судопроизводство / Е. А. Камбарова. – Москва: Юрлитинформ, 2016.

Качалова О. В. Виды сокращенного производства в российском уголовном процессе / О. В. Качалова. – Москва: Юрлитинформ, 2016.

Коломенская С. А. Формирование коллегии присяжных заседателей в уголовном процессе России и США / С. А. Коломенская. – Москва: Юрлитинформ, 2011.

Макаров Ю. А. Настольная книга мирового судьи / Ю. А. Макаров. – Москва, 2009.

Маслов И. Почему обвинение проигрывает в суде присяжных? / И. Маслов // Законность. – 2009. – № 9.

Орлов Ю. К. Особый порядок судебного разбирательства: упрощенная форма или сделка о признании вины? / Ю. К. Орлов // Российская юстиция. – 2009. – № 11.

Рябцева Е. В. Суд присяжных: в России: дискуссионные вопросы / Е. В. Рябцева // Российская юстиция. – 2008. – № 1.

Федосеева Е. Л. Досудебное соглашение о сотрудничестве / Е. Л. Федосеева. – Москва: Юрлитинформ, 2016.

Фомин М. А. Обжалование приговора, постановленного на вердикте присяжных заседателей / М. А. Фомин. – Москва: Юрлитинформ, 2017.

Шмарев А. И. Особый порядок принятия судебного решения при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением / А. И. Шмарев, Т. А. Шмарева. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Ярцев Р. В. Актуальные вопросы деятельности мировых судей в сфере уголовной юрисдикции / Р. В. Ярцев, Н. А. Гордеева // Уголовный процесс. – 2008. – № 11.

Тема 24. Производство в суде второй инстанции

Беспалов Ю. Ф. Рассмотрение и разрешение уголовных дел в апелляционном порядке / Ю. Ф. Беспалов, А. Ю. Беспалов, Д. В. Гордеюк. – Москва: Проспект, 2016.

Жоголева Е. В. Полномочия суда второй инстанции при возникновении новых обстоятельств после постановления приговора / Е. В. Жоголева, А. Д. Прошляков // Российский юридический журнал. – 2007. – № 3.

Кудрявцева А. В. Апелляционное производство в уголовном процессе России / А. В. Кудрявцева, В. П. Смирнов. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Потапов В. Д. Основные начала проверки судебных решений в контрольно-проверочных стадиях и производствах уголовного судопроизводства России / В. Д. Потапов. – Москва: Юрлитинформ, 2012.

Соловьева Н. А. Юридико-фактическая проверка приговора в апелляционном производстве / Н. А. Соловьева, Н. Т. Тришина. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Тема 25. Производство в стадии исполнения приговора

Благов Е. В. Материальные последствия наличия нескольких вступивших в законную силу приговоров / Е. В. Благов // Уголовный процесс. – 2007. – № 8.

Грицай О. В. Способы повышения эффективности уголовно-процессуальных мер обеспечения исполнения приговора / О. В. Грицай // Российская юстиция. – 2009. – № 4.

Корниенко В. Право осужденного на защиту при рассмотрении судом вопросов, связанных с исполнением приговора / В. Корниенко // Уголовное право. – 2006. – № 3.

Левченко О. В. Реализация принципов уголовного судопроизводства судом в стадии исполнения приговора / О. В. Левченко, А. А. Камардина. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Спивак С. Г. Правовые последствия совокупности приговоров / С. Г. Спивак // Уголовный процесс. – 2007. – № 3.

Тема 26. Стадия кассационного и надзорного производства

Бардамов Б. Г. Сущность, содержание и значение кассационного производства в российском уголовном процессе / Б. Г. Бардамов. – Москва: Юрлитинформ, 2013.

Валеев А. Т. Обжалование и пересмотр судебных решений по уголовным делам / А. Т. Валеев. – Москва: Юрлитинформ, 2016.

Давыдов В. А. Пересмотр в порядке надзора судебных решений по уголовным делам: производство в надзорной инстанции / В. А. Давыдов. – Москва, 2006.

Дикарев И. С. Надзорно-кассационная форма пересмотра судебных решений в уголовном процессе / И. С. Дикарев. – Волгоград: Изд-во Волгоградского гос. ун-та, 2016.

Кальницкий В. В. Стадия кассационного (надзорного) производства в уголовном процессе / В. В. Кальницкий. – Омск: Омская академия МВД РФ, 2016.

Мерзлякова М. В. Пересмотр вступивших в законную силу приговоров, определений и постановлений в порядке надзора / М. В. Мерзлякова, А. Д. Прошляков. – Москва: Юрлитинформ, 2011.

Османов Т. С. Надзорное производство в уголовном процессе в решениях Конституционного суда РФ / Т. С. Османов // Российская юстиция. – 2009. – № 10.

Тема 27. Стадия возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств

Громов Н. А. Новые и вновь открывшиеся обстоятельства в уголовном судопроизводстве / Н. А. Громов // Следователь. – 2005. – № 4.

Давыдов В. А. Возобновление уголовного судопроизводства ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств. Теория и практика исправления судебных ошибок / В. А. Давыдов. – Москва: Юрайт, 2012.

Камчатов К. В. Возобновление производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств / К. В. Камчатов, И. В. Чащина, Е. В. Великая. – Москва: Проспект, 2016.

Ковтун Н. Н. Судебный контроль законности и обоснованности судебных решений в стадии возобновления уголовного судопроизводства в виду новых и вновь открывшихся обстоятельств / Н. Н. Ковтун // Государство и право. – 2003. – № 7.

Красновский Г. Возобновление производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств / Г. Красновский, Д. Сулейманов // Уголовное право. – 2004. – № 1.

Манова Н. С. Возобновление уголовного дела ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств: достоинства и неудачи правовой регламентации / Н. С. Манова // Государство и право. – 2008. – № 5.

Оксюк Т. Возобновление производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств / Т. Оксюк // Законность. – 2007. – № 10.

Тема 28. Особенности производства по отдельным категориям уголовных дел

Дежнев А. С. Защита интересов семьи и несовершеннолетних в уголовном процессе России / А. С. Дежнев. – Омск, 2009.

Дикарев И. Применение требований главы 50 УПК России по уголовным делам в отношении несовершеннолетних / И. Дикарев // Уголовное право. – 2008. – № 1.

Исакова Т. В. Производство по уголовным делам в отношении несовершеннолетних / Т. В. Исакова. – Москва: Юрлитинформ, 2011.

Куприянов А. А. Участие невменяемого в уголовном процессе возможно / А. А. Куприянов // Уголовный процесс. – 2010. – № 5.

Курченко В. Н. Применение принудительных мер воспитательного воздействия / В. Н. Курченко // Уголовный процесс. – 2009. – № 2.

Мищенко Е. В. Принудительные меры медицинского характера в уголовном судопроизводстве / Е. В. Мищенко. – Москва: Юрлитинформ, 2010.

Ортиков Е. Применение принудительных мер медицинского характера / Е. Ортиков // Законность. – 2009. – № 4.

Приятельчук А. В. Изменение практики принудительного помещения на психиатрическое лечение / А. В. Приятельчук // Уголовный процесс. – 2009. – № 10.

Скибинский А. В. Процессуальные аспекты применения принудительных мер медицинского характера / А. В. Скибинский // Уголовный процесс. – 2008. – № 5.

Соболева Л. А. Ювенальная юстиция как основа системной помощи несовершеннолетнему, находящемуся в трудной жизненной ситуации / Л. А. Соболева // Российская юстиция. – 2009. – № 2.

Тетюев С. Сущность и порядок выделения в отдельное производство уголовного дела в отношении несовершеннолетнего / С. Тетюев // Уголовное право. – 2008. – № 1.

Юрченко Л. В. Некоторые проблемы развития восстановительного правосудия по делам несовершеннолетних / Л. В. Юрченко // Российская юстиция. – 2009. – № 2.

Тема 29. Международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства

Лазутин Л. А. Международное сотрудничество и правовая помощь / Л. А. Лазутин // Законность. – 2008. – № 3.

Лазутин Л. А. Правовая помощь по уголовным делам: соотношение международно-правовых и внутригосударственных аспектов / Л. А. Лазутин // Правоведение. – 2008. – № 3.

Лазутин Л. А. Правовая помощь по уголовным делам как межотраслевой нормативный комплекс / Л. А. Лазутин. – Екатеринбург, 2008.

ДАВЛЕТОВ Ахтям Ахатович

УГОЛОВНОЕ СУДОПРОИЗВОДСТВО РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Учебное пособие

Редактура, компьютерная верстка *С. А. Коршуновой*

Подписано в печать 29.04.2022. Формат 60x84 1/16
Печать трафаретная. Бумага офисная
Усл. печ. л. 23,0. Уч.-изд. л. 23,0
Тираж 223 экз. Заказ № 16

Типография научно-исследовательского
и редакционно-издательского отдела
Уральского юридического института МВД России

620057, Екатеринбург, ул. Корепина, 66