

МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
ВОЛГОГРАДСКАЯ АКАДЕМИЯ

УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС

Учебник

В двух частях

Часть 1

*Под редакцией
доктора юридических наук, доцента М. С. Колосович,
кандидата юридических наук Л. В. Поповой*

Волгоград
ВА МВД России
2023

УДК 343.13
ББК 67.410.20
У 24

Одобрено
редакционно-издательским советом
Волгоградской академии МВД России

Уголовный процесс : учебник. В двух частях. Часть 1 /
У 24 под редакцией доктора юридических наук, доцента М. С. Ко-
лосович, кандидата юридических наук Л. В. Поповой. – Волго-
град : ВА МВД России, 2023.
ISBN 978-5-7899-1473-1
Часть 1. – 2023. – 212 с.
ISBN 978-5-7899-1474-8

Издание содержит материал, необходимый для освоения учебных дис-
циплин «Уголовный процесс» и «Уголовно-процессуальное право (Уголов-
ный процесс)» и отражающий специфику профессиональной подготовки
специалистов в образовательных организациях системы МВД России.

Учебник предназначен курсантам и слушателям образовательных орга-
низаций системы МВД России, сотрудникам органов внутренних дел Рос-
сийской Федерации.

УДК 343.13
ББК 67.410.20

Рецензенты: профессор кафедры уголовного процесса Санкт-
Петербургского университета МВД России доктор юридических
наук, профессор Э. К. Кутуев; профессор кафедры уголовного про-
цесса Нижегородской академии МВД России доктор юридических
наук, профессор М. П. Поляков; начальник ГСУ ГУ МВД России
по Волгоградской области В. В. Струков.

ISBN 978-5-7899-1474-8 (ч. 1)
ISBN 978-5-7899-1473-1

© Волгоградская академия МВД России, 2023

АВТОРСКИЙ КОЛЛЕКТИВ

Бондарь М. М., старший преподаватель кафедры уголовного процесса УНК по ПС в ОВД Волгоградской академии МВД России, – гл. 8.

Глебов В. Г., заведующий кафедрой уголовного права, уголовного процесса и криминалистики Волгоградского института управления – филиала РАНХиГС, кандидат юридических наук, профессор, – гл. 3 (§ 1, 2, 6, пп. 1–9 § 3, пп. 1–4 § 4).

Горкина Е. В., доцент кафедры криминалистики Санкт-Петербургского университета МВД России, кандидат юридических наук, доцент, – гл. 6.

Дикарев И. С., директор института права Волгоградского государственного университета, доктор юридических наук, доцент, – гл. 4.

Зайцева Е. А., профессор кафедры уголовного процесса УНК по ПС в ОВД Волгоградской академии МВД России, доктор юридических наук, профессор, – гл. 3 (пп. 3–5 § 5), гл. 5.

Колосович М. С., профессор кафедры уголовного права УНК по ПС в ОВД Волгоградской академии МВД России, доктор юридических, доцент, – предисловие, гл. 3 (пп. 10–11 § 3, п. 5 § 4).

Лугинец Э. Ф., доцент кафедры уголовного процесса УНК по ПС в ОВД Волгоградской академии МВД России, кандидат юридических наук, доцент, – гл. 8.

Насонов А. А., старший преподаватель кафедры уголовного процесса Воронежского юридического института МВД России, кандидат юридических наук, – гл. 1, 2.

Насонова И. А., профессор кафедры уголовного процесса Воронежского юридического института МВД России, доктор юридических наук, профессор, – гл. 1, 2.

Печников Г. А., профессор кафедры уголовного процесса УНК по ПС в ОВД Волгоградской академии МВД России, доктор юридических наук, профессор, – гл. 6.

Попова Л. В., доцент кафедры уголовного процесса УНК по ПС в ОВД Волгоградской академии МВД России, кандидат юридических наук, – гл. 3 (§ 1, 2, 6, пп. 1–9 § 3, пп. 1–4 § 4, пп. 1, 2, 6, 7 § 5).

Сафонова Ю. С., доцент кафедры предварительного расследования УНК по ПС в ОВД Волгоградской академии МВД России, кандидат юридических наук, доцент, – гл. 9.

Свежинцев Е. И., доцент кафедры уголовного процесса УНК по ПС в ОВД Волгоградской академии МВД России, кандидат юридических наук, доцент, – гл. 7.

Руководитель авторского коллектива – доктор юридических наук, доцент М. С. Колосович.

ПРЕДИСЛОВИЕ

В учебнике авторский материал предложен с учетом изменений уголовно-процессуального законодательства по состоянию на 28.02.2023 и требований правоприменительной практики. Издание адаптировано к тематике рабочих программ учебных дисциплин «Уголовный процесс» и «Уголовно-процессуальное право (Уголовный процесс)» и содержит необходимый к изучению материал для обучающихся по специальностям 40.05.01 Правовое обеспечение национальной безопасности, 40.05.02 Правоохранительная деятельность, 40.03.01 Юриспруденция, 40.05.03 Судебная экспертиза, 40.03.02 Обеспечение законности и правопорядка.

Структура и содержание данной книги отражают специфику профессиональной подготовки специалистов в образовательных организациях системы Министерства внутренних дел Российской Федерации. В связи с этим особое внимание в учебнике уделено рассмотрению вопросов, связанных с досудебной частью уголовного судопроизводства, т. е. теми его этапами, где будущие выпускники станут реализовывать на практике полученные знания в должностях следователей, дознавателей, экспертов или сотрудников оперативных подразделений. Достаточно полно раскрываются вопросы общей части уголовного процесса, как характеризующие базовые положения всей процессуальной деятельности, а также порядок судебного производства по уголовным делам, что позволяет рекомендовать учебник и студентам, слушателям, аспирантам, преподавателям иных учебных заведений юридического профиля.

Излагаемый в книге материал основан на анализе положений Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, связанных с применением уголовно-процессуального законодательства, решений Конституционного Суда Российской Федерации и Пленума Верховного Суда Российской Федерации, ведомственных нормативных актов.

Авторский коллектив имеет опыт производства предварительного расследования или осуществления экспертно-криминалистической деятельности, что позволило отдельные положения уголовно-процессуального права рассматривать с авторской точки зрения

и сделать содержание учебника и выводы его не только научно, но и практически аргументированными, обуславливая к нему интерес в том числе сотрудников правоохранительных органов, непосредственно применяющих в своей деятельности нормы уголовно-процессуального права.

СПИСОК ПРИНЯТЫХ СОКРАЩЕНИЙ

Верховный Суд РФ – Верховный Суд Российской Федерации

ГК РФ – Гражданский кодекс Российской Федерации

гл. – глава

ГПК РФ – Гражданско-процессуальный кодекс Российской Федерации

Конституционный Суд РФ – Конституционный Суд Российской Федерации

Конституция РФ – Конституция Российской Федерации

п. – пункт

Правительство РФ – Правительство Российской Федерации

ст. – статья

ТК РФ – Трудовой кодекс Российской Федерации

УК РФ – Уголовный кодекс Российской Федерации

УПК РФ – Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации

УПК РСФСР – Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР

ч. – часть

ЧАСТЬ 1

ГЛАВА 1

ПОНЯТИЕ, СУЩНОСТЬ И НАЗНАЧЕНИЕ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА. УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО И ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО

§ 1. Понятие и сущность уголовного судопроизводства, его назначение

Сущность уголовного судопроизводства выявляется путем анализа дефиниции термина, используемого для его обозначения.

Термин «**уголовное судопроизводство**», отождествляемый в литературе с уголовным процессом¹, имеет несколько значений. Одно из них связано с тем, что уголовное судопроизводство представляет собой процессуальную деятельность по раскрытию преступления, его расследованию и разрешению уголовных дел. Она предполагает совершение в порядке, предусмотренном законом, действий участниками уголовного судопроизводства.

Анализ действующего уголовно-процессуального законодательства и научных трудов позволяет утверждать, что уголовно-процессуальная деятельность включает в себя прежде всего деятельность специально уполномоченных органов государства по расследованию преступлений и разрешению уголовных дел. Однако понятие «уголовно-процессуальная деятельность» охватывает и деятельность других участников, вовлекаемых в орбиту уголовного судопроизводства. И один, и второй вид деятельности осуществляются в рамках различных стадий уголовного судопроизводства.

Частью российского уголовного процесса является и деятельность в рамках международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства (ч. 5 УПК РФ). Значит, уголовно-процессуальная деятельность властных и невластных участников уголовного судопроизводства, а также других лиц, вовлекаемых в уголовно-

¹ Уголовный процесс: учебник для вузов / под ред. В. П. Божьева. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт, 2014. С. 20.

процессуальную сферу, в стадийном производстве и в сфере международного сотрудничества по уголовно-процессуальным вопросам будет охватываться понятием «уголовное судопроизводство».

Говоря о втором значении термина «уголовное судопроизводство», следует иметь в виду, что под ним принято понимать правоотношения, возникающие в связи с необходимостью раскрытия преступления, расследования и разрешения уголовных дел. Причем, как верно отмечает В. В. Николук, центральными и традиционными субъектами (участниками) уголовно-процессуальных отношений, определяющими их содержание, являются обвиняемый (подсудимый) и органы государства, которые ведут предварительное расследование и судебное разбирательство по поводу вмененных ему деяний¹.

Поскольку международное сотрудничество по уголовно-процессуальным вопросам (ч. 5 УПК РФ), так же как и стадийное производство, охватывается понятием «уголовное судопроизводство», то к правоотношениям, сопровождающим уголовно-процессуальную деятельность, относят не только те, которые связаны с раскрытием преступления, его расследованием и разрешением уголовных дел, но и те, что реализуются в рамках указанного международного сотрудничества.

Третье значение термина «уголовное судопроизводство» раскрывается при помощи категории «уголовно-процессуальное право». Последнее представляет собой самостоятельную отрасль права, существующую в виде ориентированной на достижение назначения уголовного судопроизводства системы норм, которые регулируют уголовно-процессуальные правоотношения, возникающие по поводу раскрытия преступления, его расследования и разрешения уголовных дел.

Четвертое значение уголовного судопроизводства определяется его научной составляющей. Уголовное судопроизводство (уголовный процесс) – это наука, изучающая уголовно-процессуальное право. Наука уголовно-процессуального права – система знаний об уголовно-процессуальном праве, ориентированная на исследователей. Формой выражения такой науки являются научные работы

¹ Николук В. В. О совершенствовании института отсрочки исполнения приговора // Вопросы теории уголовного судопроизводства: избр. ст. Омск: ОмА МВД России, 2006. С. 87.

в соответствующей сфере (монографии, научные статьи). Широкое распространение в науке уголовного процесса получил диалектический метод, который традиционно относится к философским методам исследования. Впрочем, используются и общенаучные (например, формально-логический, исторический, системный) и частнонаучные методы (метод сравнительного анализа, формально-юридический, статистический методы и др.). Уголовно-процессуальная наука изучает уголовно-процессуальные нормы, уголовно-процессуальные правоотношения и деятельность по раскрытию, расследованию и разрешению уголовных дел, а также деятельность в сфере международного сотрудничества по уголовно-процессуальным вопросам.

Назначение уголовного судопроизводства выражает цель указанного вида деятельности. Она закреплена в ст. 6 УПК РФ. В части 1 ст. 6 УПК РФ представлены положения, имеющие приоритет в рамках назначения уголовного судопроизводства: 1) защита прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений; 2) защита личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод.

Часть 2 ст. 6 УПК РФ также раскрывает положения, охватываемые понятием «назначение уголовного судопроизводства». К ним относят: уголовное преследование, назначение виновным справедливого наказания, отказ от уголовного преследования невиновных, освобождение их от наказания, реабилитацию каждого, кто необоснованно подвергся уголовному преследованию.

Назначение является ключевым понятием уголовного судопроизводства. Ему должны соответствовать не только принципы уголовного процесса, но и все его институты. Соответствие назначению уголовного судопроизводства является обязательным критерием, учитываемым при совершенствовании уголовно-процессуального законодательства и правоприменительной практики.

Назначению уголовного судопроизводства должны отвечать и основные уголовно-процессуальные понятия: стадии уголовного процесса, уголовно-процессуальные функции, уголовно-процессуальная форма, уголовно-процессуальные гарантии, уголовно-процессуальные акты¹.

¹ Уголовно-процессуальное право (уголовный процесс): учеб. пособие. Н. Новгород: Нижегород. гос. ун-т, 2021. С. 7–10.

Стадии уголовного процесса – это относительно самостоятельные части уголовного процесса, которые отличаются друг от друга своими задачами и методами их решения. В. В. Николук справедливо добавляет к числу указанных отличительных признаков определенный круг субъектов уголовно-процессуальной деятельности, своеобразный процессуальный порядок деятельности, обусловленный непосредственными задачами стадии¹.

Существует шесть основных (возбуждение уголовного дела; предварительное расследование; подготовка дела к судебному заседанию; судебное разбирательство; производство в суде апелляционной инстанции; исполнение приговора) и три исключительные стадии уголовного процесса (производство в кассационной инстанции; производство в надзорной инстанции; возобновление производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств). Уголовное дело движется по основным стадиям уголовного процесса. В исключительные стадии оно попадает лишь при определенных обстоятельствах.

Уголовно-процессуальные функции – это основные направления уголовно-процессуальной деятельности. Учитывая содержание ст. 15 УПК РФ, можно выделять в рамках уголовного судопроизводства России функции обвинения, защиты и рассмотрения дела по существу.

Носителями функции обвинения, связанной с выдвижением и обоснованием обвинительного тезиса, являются следователь, прокурор, дознаватель, орган дознания, начальник органа дознания, начальник подразделения дознания, руководитель следственного органа, потерпевший, частный обвинитель, гражданский истец, представитель потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя (гл. 6 УПК РФ). Без функции обвинения теряют всякий смысл и другие уголовно-процессуальные функции.

Функцию защиты, нередко реализуемой в ходе опровержения обвинительного тезиса, выполняют подозреваемый, обвиняемый, законные представители несовершеннолетнего подозреваемого

¹ Николук В. В. Заключение под стражу осужденного, скрывшегося в целях уклонения от отбывания наказания: доктрина, законодательная конструкция, толкование и проблемы практического применения: монография. Орел: ОрЮИ МВД России им. В. В. Лукьянова, 2015. С. 13–14.

и обвиняемого, защитник, гражданский ответчик, представитель гражданского ответчика (гл. 7 УПК РФ).

Уголовно-процессуальную функцию рассмотрения дела по существу выполняет суд, решая такие основные вопросы, как виновность или невиновность лица, назначение наказания или освобождение от него.

Приверженность законодателя к трем функциям не способствовала прекращению в науке уголовно-процессуального права развития идеи о множественности уголовно-процессуальных функций. Подтверждением является мнение, высказанное О. В. Качаловой о том, что суд, наряду с функцией осуществления правосудия (главной функцией), обладает и другими функциями (функцией судебного контроля за досудебным производством, судебного надзора вышестоящих судов за нижестоящими)¹.

Применительно к участникам уголовного судопроизводства, не обладающим властными полномочиями, формула трех уголовно-процессуальных функций также дает определенный сбой. Достаточно проанализировать раздел II УПК РФ. Так, участники, предусмотренные гл. 8 указанного раздела, не выполняют ни одной из трех функций. Они не обвиняют, не защищают, не отправляют правосудие. Их назначение выражается в другой функции, которая по счету является четвертой и нередко именуется вспомогательной. Она свойственна свидетелю, лицу, в отношении которого уголовное дело выделено в отдельное производство в связи с заключением с ним досудебного соглашения о сотрудничестве, эксперту, специалисту, переводчику, понятому. Таким образом, формула трех уголовно-процессуальных функций, несмотря на ее закрепление в тексте уголовно-процессуального закона, не является безупречной.

Уголовно-процессуальные гарантии — это система мер, средств, которые должны обеспечить успешное достижение назначения уголовного судопроизводства. По вопросу о системе уголовно-процессуальных гарантий высказаны разные точки зрения. Обобщая их, ряд ученых обозначили виды гарантий, формирующих указанную систему: «1) уголовно-процессуальные нормы, регламентирующие права и обязанности участников уголовного судопроизводства; 2) принципы уголовного процесса; 3) процессуальную деятельность;

¹ Качалова О. В. Функция суда в современном российском уголовном судопроизводстве // Российский судья. 2014. № 1. С. 10.

4) прокурорский надзор и судебный контроль за законностью в деятельности участников уголовного судопроизводства»¹.

Уголовно-процессуальные акты – это закрепленные в процессуальных документах действия и решения должностных лиц. По содержанию их можно разделить на две группы: 1) фиксирующие ход следственных и иных процессуальных действий (протоколы); 2) содержащие выводы по делу (постановления, определения, приговоры, вердикты).

Основным уголовно-процессуальным понятием является также **уголовно-процессуальная форма** – определенный порядок, условия, в которых совершается уголовно-процессуальная деятельность. Различают формы стадий процесса, а также формы отдельных процессуальных действий. Уголовно-процессуальные формы стадий процесса тоже дифференцируются. Например, стадия судебного разбирательства может протекать в традиционной (гл. 36–39 УПК РФ), усложненной (например, производство в суде присяжных – гл. 42 УПК РФ) и упрощенной форме (например, гл. 40 УПК РФ).

§ 2. Уголовно-процессуальное право и законодательство

Уголовно-процессуальное право является отраслью права, представленной системой норм, которые регламентируют отношения по раскрытию преступления, его расследованию и разрешению уголовных дел.

Указанные правоотношения образуют **предмет** уголовно-процессуального права. Они являются результатом воздействия уголовно-процессуальных норм на общественные отношения.

Воздействие уголовно-процессуальных норм на общественные отношения осуществляется с помощью **специального метода**. Преобладающим в уголовно-процессуальном праве является **императивный метод**. Он опирается не только на позитивное обязывание, которое в уголовно-процессуальном праве доминирует, но и на уголовно-процессуальный запрет. Такая направленность метода уголовно-

¹ Химичева Г. П., Химичева О. В., Бородулин А. И. Понятие и назначение уголовного судопроизводства (уголовного процесса): лекция-консультация по уголовному процессу. М.: ИМЦ ГУК МВД России, 2002. С. 18.

процессуального регулирования полностью увязывается с властным характером большей части отношений, регулируемых уголовно-процессуальными нормами.

Однако и **диспозитивный метод** востребован в уголовно-процессуальном праве, хотя и в меньших объемах. Именно диспозитивный метод ориентирует на то, что участнику уголовно-процессуальных отношений дозволено свободно выбирать свое поведение. Часто это касается случаев, когда перед субъектом стоит следующая альтернатива: либо воспользоваться предоставленным ему правом, либо нет. Сфера диспозитивных начал постепенно расширяется в уголовно-процессуальном праве. Но даже эта тенденция не позволит диспозитивному методу занять лидирующие позиции в уголовно-процессуальном праве в силу специфики его предмета. Императивный метод в указанной отрасли останется преобладающим.

Различие используемых в уголовно-процессуальном праве методов обуславливает деление **уголовно-процессуальных норм** на императивные и диспозитивные. К императивным нормам относятся как обязывающие нормы (например, закрепляющие обязанность потерпевшего не разглашать данные предварительного расследования, если он был об этом заранее предупрежден в порядке ст. 161 УПК РФ), так и запрещающие нормы (например, запрет на применение насилия, пыток, другое жестокое или унижающее человеческое достоинство обращение). Ведь запрещающие нормы, как верно отмечал С. С. Алексеев, являются юридической обязанностью с присущей ей императивной категоричностью¹. Диспозитивные нормы представлены управомочивающими нормами.

По форме выражения уголовно-процессуальные нормы могут делиться: на нормы-принципы – нормы, посвященные принципам уголовного судопроизводства (например, содержащиеся в ст. 9 УПК РФ); нормы-дефиниции, большая часть которых представлена в ст. 5 УПК РФ; нормы-декларации (например, нормы, закрепленные в ст. 6 УПК РФ); нормы – правила поведения (например, ст. 257 УПК РФ).

Несмотря на разнообразие уголовно-процессуальных норм, все их объединяет общая структура. Как и нормы других отраслей пра-

¹ Алексеев С. С. Общие дозволения и общие запреты в советском праве. М.: Юрид. лит., 1989. 288 с.

ва, уголовно-процессуальные нормы состоят из гипотезы, диспозиции и санкции. Составляющие уголовно-процессуальных норм сосредоточены по разным статьям УПК РФ. Такой подход является достаточно обоснованным, поскольку соединение всех составляющих в одной статье затруднит выполнение уголовно-процессуальной нормой своей функции.

Все уголовно-процессуальные нормы объединяются в уголовно-процессуальные институты (например, в институт мер процессуального принуждения, институт ходатайств и жалоб и др.). В уголовно-процессуальном праве есть и более крупные образования. Так, внутри указанной уголовно-процессуальной системы выделяют подотрасль – доказательственное право, нормы которого регламентируют деятельность по установлению обстоятельств, имеющих значение для дела.

Уголовно-процессуальные нормы, формирующие подотрасль и уголовно-процессуальные институты, содержатся в статьях соответствующих нормативных актов. В этом смысле можно говорить о том, что уголовно-процессуальное право существует в форме нормативных актов. Большинство исследователей считают, что источником данной отрасли является уголовно-процессуальный закон, прежде всего федеральный закон. Последний представлен Конституцией РФ, УПК РФ, иными федеральными законами¹. К источникам уголовно-процессуального права относятся также общепризнанные принципы, нормы международного права и международные договоры Российской Федерации, в частности Международный пакт о гражданских и политических правах 1966 г.² Понятия общепризнанных принципов, норм международного права, международного договора раскрываются в одном из постановлений Пленума Верховного Суда РФ³. Особенно востребованы данные

¹ См., например: О прокуратуре Российской Федерации: федер. закон от 17.01.1992 № 2202-1 // Собрание законодательства РФ. 1995. № 47. Ст. 4472; Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации: федер. закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2002. № 23. Ст. 2102.

² Международный пакт о гражданских и политических правах (принят 16.12.1966 Резолюцией 2200 (XXI) на 1496 пленарном заседании Генеральной Ассамблеи ООН) // Ведомости Верховного Совета СССР. 28.04.1976. № 17. Ст. 291.

³ О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации:

источники при осуществлении экстрадиционного производства, на что также обращает свое внимание Пленум Верховного Суда РФ¹.

Что касается подзаконных нормативных актов, затрагивающих вопросы уголовного судопроизводства², то, несмотря на то что они не имеют своим назначением создание уголовно-процессуальных норм, их знание также необходимо для правоприменительной практики, если только указанные нормативные акты не противоречат уголовно-процессуальному закону.

В правоприменительной практике возникает потребность и в других документах, которые к источникам уголовно-процессуального права не относятся. Речь идет об актах толкования, ярким примером которых являются постановления Пленума Верховного Суда РФ³.

В юридической литературе неоднозначно понимается место решений Конституционного Суда РФ в системе источников уголовно-процессуального права. Одни авторы относят такие решения к указанным источникам⁴, другие такой связи не прослеживают, ссылаясь на то, что решения Конституционного Суда РФ являются актами толкования уголовно-процессуального закона⁵. Последняя точка

постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10.10.2003 № 5 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2003. № 12.

¹ О практике рассмотрения судами вопросов, связанных с выдачей лиц для уголовного преследования или исполнения приговора, а также передачей лиц для отбывания наказания: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 14.06.2012 № 11 // КонсультантПлюс. URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_131317/ (дата обращения: 10.01.2023).

² См., например: Об организации прокурорского надзора за процессуальной деятельностью органов предварительного следствия: приказ Генпрокуратуры России от 17.09.2021 № 544 // Законность. 2021. № 12. С. 40–51; О порядке работы органов прокуратуры Российской Федерации по вопросам выдачи лиц для уголовного преследования или исполнения приговора: указание Генпрокуратуры России от 05.03.2018 № 116/35 // Законность. 2018. № 4. С. 62–71.

³ См., например: О практике применения судами законодательства, обеспечивающего право на защиту в уголовном судопроизводстве: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 30.06.2015 № 29 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2015. № 9; О практике применения судами норм, регламентирующих участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.06.2010 № 17 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2010. № 9.

⁴ Ястребов В. Б., Ястребов В. В. Решения Конституционного Суда РФ как источник уголовно-процессуального права // Законодательство. 2014. № 7. С. 74–81.

⁵ Григорьев В. Н., Победкин А. В., Яшин В. Н. Уголовный процесс: учебник. М.: Эксмо, 2005. С. 48.

зрения представляется более правильной. Признание Конституционным Судом РФ неконституционности тех или иных актов существенно влияет на «изменение порядка производства по уголовным делам»¹. Однако при этом Конституционный Суд РФ не создает уголовно-процессуальных норм². Следовательно, решения указанного государственного органа не могут относиться к источникам уголовно-процессуального права.

Говоря об уголовно-процессуальном законодательстве, нельзя не затронуть вопросы **действия закона во времени, в пространстве и по кругу лиц**. Они регламентируются УПК РФ.

Действию уголовно-процессуального закона в пространстве посвящена ст. 2 УПК РФ. В ней обозначаются следующие случаи, в которых следует применять УПК РФ:

- производство по уголовному делу на территории Российской Федерации, причем независимо от места совершения преступления, при условии, что международным договором Российской Федерации не установлены другие правила;

- производство по уголовному делу о преступлении, совершенном на воздушном, морском или речном судне, находящемся за пределами территории Российской Федерации под флагом Российской Федерации, если указанное судно приписано к порту Российской Федерации.

В случаях, предусмотренных ч. 3 ст. 12 УК РФ, правила, закрепленные в УПК РФ, могут также применяться за пределами территории Российской Федерации при производстве отдельных процессуальных действий в отношении иностранных граждан и лиц без гражданства.

Действие уголовно-процессуального закона во времени базируется на правиле, предусмотренном ст. 4 УПК РФ: при производстве по уголовному делу применяется уголовно-процессуальный закон, действующий во время производства соответствующего процессуального действия или принятия процессуального решения, если иное не установлено УПК РФ.

¹ Григорьев В. Н., Победкин А. В., Яшин В. Н. Уголовный процесс ... С. 48.

² Францифоров Ю. В., Манова Н. С. Уголовный процесс: учебник и практикум для прикладного бакалавриата. М.: Юрайт, 2015. С. 28; Уголовный процесс: учебник для вузов / под ред. В. П. Божьева. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт, 2014. С. 44.

Закон считается действующим с указанного в нем момента. Если же на этот счет в законе нет информации, то он вступает в силу через десять дней после официального опубликования.

Примечательно, что уголовно-процессуальный закон, по общему правилу, не распространяется на отношения, возникшие до момента вступления его в законную силу¹. Однако если закон улучшает положение участников уголовного судопроизводства, то он распространяется и на отношения, существовавшие ранее.

В силу того что урегулировать все отношения в уголовно-процессуальной сфере не представляется возможным, возникает проблема применения закона по аналогии. Речь идет о распространении уголовно-процессуальных норм на неурегулированные отношения. В уголовно-процессуальном праве, в отличие от уголовного права, такая аналогия возможна. Об этом не раз говорилось в научных исследованиях². Данный тезис нашел свое подтверждение и на практике³.

Отвечая на вопрос о действии уголовно-процессуального закона по кругу лиц, необходимо определить, на кого распространяет свое действие УПК РФ. К такому кругу относятся не только граждане Российской Федерации, но и иностранные граждане и лица без гражданства:

- совершившие на территории Российской Федерации преступления;
- находящиеся за пределами территории Российской Федерации, если в отношении них осуществляются отдельные процессуальные действия в случаях, предусмотренных ч. 3 ст. 12 УК РФ;
- пользующиеся иммунитетом от процессуальных действий в соответствии с общепризнанными принципами и нормами международного права и международными договорами Российской Федерации при условии, что получено согласие иностранного государства, на службе которого находится или находилось данное лицо, или

¹ Уголовный процесс: учебник для вузов / под ред. Б. Б. Булатова, А. М. Баранова. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт, 2012. С. 53.

² См.: Строгович М. С. Курс советского уголовного процесса. В 2 т. Т. 1. М.: Наука, 1968. С. 49.

³ По делу о проверке конституционности статей 416 и 417 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданина Ф. Б. Исхакова: постановление Конституционного Суда РФ от 16.12.2021 № 53-П // Собрание законодательства РФ. 2021. № 52 (часть II). Ст. 9315.

международной организации, членом персонала которой оно является или являлось.

Применительно к гражданам Российской Федерации также может возникнуть вопрос об особенностях действия уголовно-процессуального закона в отношении лиц, пользующихся служебным иммунитетом, в частности о проблеме возбуждения уголовного дела в отношении них. Детально указанный вопрос регламентируется гл. 52 УПК РФ.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Раскройте понятие и сущность уголовного судопроизводства.
2. Каково назначение уголовного судопроизводства?
3. Перечислите и раскройте основные уголовно-процессуальные понятия.
4. Стадии уголовного процесса как основное уголовно-процессуальное понятие.
5. Уголовно-процессуальные гарантии как основное уголовно-процессуальное понятие.
6. Аналогия в уголовно-процессуальном праве.
7. Раскройте понятия уголовно-процессуального права и предмета процессуального регулирования.
8. Методы уголовно-процессуального регулирования.
9. Какие виды уголовно-процессуальных норм существуют?
10. Действие закона во времени, в пространстве и по кругу лиц.

ГЛАВА 2

ПРИНЦИПЫ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

§ 1. Понятие и значение принципов уголовного судопроизводства

Принципы уголовного судопроизводства, наряду с его назначением, относят к числу фундаментальных понятий науки уголовно-процессуального права. Однако законодательство не раскрывает категорию «принципы уголовного судопроизводства». В научной литературе под ними понимают закрепленные в законе основополагающие идеи, которые определяют сущность, направленность, способы и процессуальную форму деятельности субъектов процесса¹.

Принципы уголовного судопроизводства вытекают из его назначения. Они закреплены в Конституции РФ, а также в УПК РФ (гл. 2), что подчеркивает правовой характер указанных положений. Ведь в качестве принципа можно рассматривать только то, что закреплено в законе.

Значение принципов уголовного судопроизводства заключается в следующем:

1. Они призваны всей своей сутью влиять на организацию процесса с целью достижения его назначения.
2. Поскольку в принципах получает выражение демократический строй уголовного процесса, постольку они выступают одним из средств, обеспечивающих защиту прав личности.
3. Принципы уголовного судопроизводства, закрепленные в общих правовых нормах, определяют содержание всех частных уголовно-процессуальных норм. Данные обстоятельства обуславливают принадлежность принципов уголовного процесса к правовым категориям.

¹ Тертышник В., Щерба С. Концептуальная модель системы принципов уголовного процесса России и Украины в свете сравнительного правоведения // Щерба С. Уголовное судопроизводство по делам лиц, страдающих физическими или психическими недостатками: научная школа профессора Сергея Петровича Щербы. СПб.: Юридический центр Пресс, 2008. С. 708.

4. В связи с тем что в уголовном судопроизводстве руководствуются не только частными нормами, но и нормами-принципами, рассматриваемые основные правовые положения носят не только научный, но и практический характер.

5. Все принципы уголовного процесса взаимосвязаны, поэтому нарушение хотя бы одного из них влечет нарушение остальных принципов уголовного судопроизводства.

В юридической литературе по-разному подходят к обозначению системы принципов уголовного процесса. Нередко их делят на принципы всего уголовного судопроизводства, распространяющие свое действие на все его стадии, и принципы отдельных стадий процесса. Вряд ли можно признать удачной указанную классификацию. Ведь если принцип относится хотя бы к одной стадии процесса, то он связан и с другими его стадиями. По тем же самым причинам нельзя признать удачным и деление принципов на принципы судостройства и принципы судопроизводства. Указанные принципы настолько связаны между собой, что порой тяжело провести между ними границу. Данными недостатками страдают и другие классификации принципов, что позволяет говорить об их условном характере.

К числу принципов уголовного процесса относятся законность, разумный срок уголовного судопроизводства, осуществление правосудия только судом, независимость судей, уважение чести и достоинства личности, неприкосновенность личности, охрана прав и свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве, неприкосновенность жилища, тайна переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, презумпция невиновности, состязательность сторон, обеспечение подозреваемому и обвиняемому права на защиту, свобода оценки доказательства, право обжалования процессуальных действий и решений, язык уголовного судопроизводства.

Указанным принципам посвящена гл. 2 УПК РФ. Однако есть и другие правовые положения, которые по своей значимости можно отнести к принципам уголовного судопроизводства (равенство всех перед законом и судом, публичность, гласность).

В то же время некоторые положения, несмотря на то что они регламентируются нормами гл. 2 УПК РФ, по справедливому мнению большинства ученых, не относятся к числу принципов уголовного

судопроизводства. Речь идет о положениях, охватываемых ст. 6 «Назначение уголовного судопроизводства». Назначение уголовного судопроизводства является самостоятельной правовой категорией по отношению к понятию принципов уголовного судопроизводства. И. Ф. Демидов отмечает, что между указанными категориями существует «горизонтальная» связь¹. Однако между назначением и принципами уголовного судопроизводства есть нечто общее, что их объединяет, – участие в создании фундамента российского уголовного процесса.

§ 2. Характеристика принципов уголовного судопроизводства

Принцип законности при производстве по уголовному делу. Будучи общеправовым принципом, законность нашла свое отражение в ст. 15 Конституции РФ. Данный нормативный акт обязует публичных субъектов соблюдать Конституцию РФ и другие российские законы. В уголовно-процессуальном праве принцип законности также необходим, как и в других отраслях права, о чем свидетельствует его закрепление в гл. 2 УПК РФ. В частности, ст. 7 УПК РФ закрепляет в указанном контексте ряд правил. Среди них есть правило о том, что публичные субъекты не вправе применять закон, противоречащий УПК РФ, их решения должны быть законными, обоснованными и мотивированными.

Реализация указанных положений обеспечивается возможностью применения санкции в виде признания доказательств, полученных публичными субъектами с нарушением норм УПК РФ, недопустимыми.

Несмотря на то что в тексте ст. 7 УПК РФ акцентируется внимание на требовании соблюдать уголовно-процессуальные нормы, очевидной является также необходимость следовать и другим видам правовых норм при раскрытии преступления, расследовании и раз-

¹ Демидов И. Ф. Принципы уголовного судопроизводства в свете Конституции Российской Федерации (проблемы и решения) // Журнал российского права. 2009. № 6. С. 66.

решении уголовного дела. В частности, должны соблюдаться уголовно-правовые и гражданско-правовые нормы.

Более того, требования соблюдения правовых норм распространяются не только на публичных субъектов, но и всех остальных участников. Это позволяет положения ст. 7 УПК РФ толковать расширительно, не ограничиваясь обязанностью лишь властных субъектов.

Принцип разумного срока уголовного судопроизводства. Закреплен и достаточно подробно описан в ст. 6.1 УПК РФ. Нормы, содержащиеся в ней, во-первых, разграничивают понятия «сроки, установленные УПК РФ» и «разумный срок» (ч. 2), а во-вторых, фиксируют основные направления востребованности в уголовном процессе категории «разумный срок» (чч. 3, 3.1, 3.2, 3.3); в-третьих, закрепляют основные гарантии соблюдения указанного принципа (чч. 4–6).

Законодатель обращает внимание на границы разумного срока. Применительно к уголовному судопроизводству он определяется интервалом между днем начала уголовного преследования (для лица, в отношении которого осуществляется уголовное преследование) или днем подачи заявления, сообщения о преступлении (для потерпевшего или иного заинтересованного лица, которому преступлением причинен вред) с одной стороны и днем прекращения уголовного преследования или вынесения обвинительного приговора с другой стороны.

Что касается понятия «протяженность досудебного производства», к которому также применяется категория «разумный срок», то законодатель представил ее в двух вариантах:

1) период со дня подачи заявления, сообщения о преступлении до дня принятия решения о приостановлении предварительного расследования по уголовному делу по основанию, предусмотренному п. 1 ч. 1 ст. 208 УПК РФ;

2) период со дня подачи заявления, сообщения о преступлении до дня принятия решения об отказе в возбуждении уголовного дела либо о прекращении уголовного дела по основанию п. 3 ч. 1 ст. 24 УПК РФ.

Во всех этих случаях для установления разумного срока учитываются следующие общие обстоятельства: правовая и фактическая сложность материалов проверки сообщения о преступлении или

уголовного дела, поведение участников уголовного судопроизводства, достаточность и эффективность действий публичных субъектов.

Кроме того, для установления разумного срока в зависимости от ситуации учитываются общая продолжительность уголовного судопроизводства, досудебного производства, применения меры процессуального принуждения в виде наложения ареста на имущество в ходе уголовного судопроизводства, а также своевременность обращения лица с заявлением о преступлении.

Принцип осуществления правосудия только судом. Данный принцип по праву можно отнести к конституционным принципам, особенно востребованным в уголовном судопроизводстве. Будучи изначально закрепленным в ст. 118 Конституции РФ, он был продублирован в ст. 8 УПК РФ. Данный принцип не только закрепляет необходимость осуществления правосудия судом, но и охватывает следующие требования:

- признание лица виновным в совершении преступления и применение к нему наказания только по приговору суда и в порядке, предусмотренном УПК РФ;

- запрет на лишение подсудимого права на рассмотрение его уголовного дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено УПК РФ.

Необходимость закрепления указанных требований в УПК РФ объясняется особой важностью для уголовного судопроизводства деятельности по отправлению правосудия. Именно в ходе нее реализуется судебная власть. В рамках уголовного судопроизводства реализация судебной власти непосредственно связана с решением вопросов о виновности или невиновности лица, назначением наказания или освобождением от него. Решение указанных вопросов относится к прерогативе судов, перечень которых содержится в законодательстве¹. Порядок отправления правосудия также детально регламентирован правовыми нормами (ч. 3 УПК РФ), что способно надлежащим образом гарантировать принцип, закрепленный в ст. 8 УПК РФ.

Принцип независимости судей. Данному принципу посвящена ст. 8.1 УПК РФ. Она провозглашает независимость судей при отправлении правосудия и их обязанность подчиниться Конституции РФ

¹ О судебной системе Российской Федерации: федер. конституц. закон от 31.12.1996 № 1-ФКЗ // Собрание законодательства РФ. 1997. № 1. Ст. 1.

и федеральному закону. Законодатель также побеспокоился о гарантиях реализации указанного принципа, к которым относятся положения, предусмотренные чч. 2 и 3 ст. 8.1 УПК РФ. Они сводятся:

- к запрету, адресованному публичным субъектам и другим лицам, на вмешательство в деятельность судей. Данный тезис подкрепляется возможностью привлечения лица, нарушившего его, к ответственности;

- преданию гласности и доведению до сведения участников уголовного судопроизводства информации о внепроцессуальных обращениях органов, лиц или граждан, поступивших в суд.

Очевидно, что система гарантий указанного принципа гораздо шире и включает в себя ряд других положений, значительная часть которых закрепляется в Законе о статусе судей¹ (например, право судьи на отставку, его неприкосновенность и т. д.).

Принцип уважения чести и достоинства личности. Закреплен в ст. 23 Конституции РФ и ст. 9 УПК РФ и выражается:

- в запрете на выполнение действий и принятие решений, унижающих честь участника уголовного процесса, а также обращение, унижающее его человеческое достоинство либо создающее опасность для его жизни и здоровья;

- запрете на применение к участникам уголовного процесса насилия, пыток, другое жестокое или унижающее человеческое достоинство обращение. В указанном контексте нужно обратить внимание на следующие обстоятельства, гарантирующие соблюдение требований ст. 9 УПК РФ. Время допроса лица отчасти регламентировано уголовно-процессуальными нормами и не исключает его право на отдых. Кроме того, недопустимы следственные действия в ночное время, за некоторым исключением.

Нарушение указанных положений является основанием не только для уголовной, но и для уголовно-процессуальной ответственности. Последняя может выражаться в признании доказательств недопустимыми в случаях, когда они добыты с нарушением требований УПК РФ, включая те, что зафиксированы в ст. 9 УПК РФ.

¹ О статусе судей в Российской Федерации: закон РФ от 26.06.1992 № 3132-1 // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_648 (дата обращения: 05.01.2023).

Примечательно, что принцип уважения чести и достоинства должен соблюдаться по отношению не только ко всем участникам, но и к другим лицам, вовлекаемым в уголовное судопроизводство, но не имеющим статуса участника.

Принцип неприкосновенности личности. Данный принцип также опирается на конституционный фундамент в виде нормы, закрепленной в ч. 1 ст. 22 Конституции РФ. Провозглашается, что каждый имеет право на свободу и личную неприкосновенность. В уголовном процессе это положение получает уточнение в ст. 10 УПК РФ, закрепляющей принцип неприкосновенности личности. Данная норма ориентирует на недопустимость задержания лица по подозрению в совершении преступления или заключения под стражу, если отсутствуют законные основания. При этом заключение под стражу возможно только по судебному решению. Принимая его, суд одновременно проверяет и законность задержания¹. Этот постулат гарантируется нормами, охватываемыми уголовно-процессуальным институтом мер пресечения.

Именно в рамках указанного института разрешаются такие ключевые для личности вопросы, как основания применения задержания, других мер процессуального принуждения. При этом лицо, к которому применено задержание или заключение под стражу, должно содержаться в условиях, исключающих угрозу его жизни и здоровью.

К числу гарантий рассматриваемого принципа относится также обязанность суда, прокурора, следователя, органа дознания и дознавателя немедленно освободить незаконно задержанного, или лишенного свободы, или незаконно помещенного в медицинскую организацию, которая оказывает медицинскую либо психиатрическую помощь в стационарных условиях, или содержащегося под стражей свыше предусмотренного срока.

¹ О практике применения судами законодательства о мерах пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста, залога и запрета определенных действий: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19.12.2013 № 41 // Верховный Суд Российской Федерации. URL: <https://www.vsrfl.ru/documents/own/8379/> (дата обращения: 15.11.2022).

Принцип охраны прав и свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве. Согласно ст. 11 УПК РФ этот принцип реализуется в нескольких направлениях, в число которых входят:

- разъяснение публичными участниками уголовного судопроизводства прав, обязанностей и ответственности другим участникам;
- создание со стороны публичных субъектов возможности для реализации прав других участников;
- предупреждение обладателя свидетельского иммунитета со стороны публичных субъектов о том, что его показания могут использоваться в качестве доказательств, если он согласился их дать;
- принятие публичными субъектами мер безопасности в отношении потерпевшего, свидетеля, иных участников уголовного судопроизводства, их близких родственников, родственников, близких лиц;
- возмещение вреда, причиненного лицу в результате нарушения его прав и свобод судом, должностными лицами, осуществляющими уголовное преследование. Последнее направление нередко реализуется в рамках процедуры реабилитации. Публичные субъекты должны разъяснить участнику процесса порядок восстановления его нарушенных прав.

Перечисленные направления реализации принципа охраны прав и свобод человека и гражданина не только провозглашаются уголовно-процессуальным законом, но и подкрепляются надежными гарантиями, позволяющими успешно выполнять назначение данного принципа.

Принцип неприкосновенности жилища. Данный принцип также в своей основе имеет конституционную норму. Она содержится в ст. 25 Конституции РФ и закрепляет тезис о том, что жилище неприкосновенно и никто не вправе проникать в него помимо воли проживающих в нем лиц. Исключения составляют случаи законного ограничения указанного права, предполагающие получение судебного решения.

Упомянутая конституционная норма полностью перекочевала в текст УПК РФ (ч. 1 ст. 12). Законодатель сопроводил ее следующими уточнениями, показывающими главные векторы ограничения права на неприкосновенность жилища:

- получение согласия для производства осмотра жилища у лиц, проживающих в жилище. Отсутствие такого согласия обязывает

властных субъектов получить судебное решение (за исключением случаев, предусмотренных ч. 5 ст. 165 УПК РФ);

– получение судебного решения для обыска и выемки в жилище (за исключением случаев, указанных в ч. 5 ст. 165 УПК РФ).

Принцип тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений. Виды тайн, охватываемые указанным принципом, наряду с неприкосновенностью жилища относятся к формам реализации неприкосновенности частной жизни, которая провозглашена в ст. 23 Конституции РФ. Указанным видам тайн, подлежащих охране со стороны закона, посвящена ст. 13 УПК РФ. Она главным образом сосредоточена на законных ограничениях провозглашаемого ею принципа, требующих судебного решения на их применение. Законодатель приводит примерный перечень ограничений тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, относя к ним наложение ареста на почтовые и телеграфные отправления и их выемку в учреждениях связи, контроль и запись телефонных и иных переговоров, получение информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами. Выполнение указанных действий недопустимо без судебного решения.

Принцип презумпции невиновности. Согласно ст. 49 Конституции РФ каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда. Обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность. Неустранимые сомнения в виновности лица толкуются в пользу обвиняемого.

Указанные положения выражают суть принципа презумпции невиновности, который получил свое закрепление в ст. 14 УПК РФ. В ней не только воспроизводится аналогичная конституционная норма. Упомянутая статья дополняется следующими уточнениями: бремя доказывания обвинения и опровержения доводов в защиту подозреваемого или обвиняемого лежит на стороне обвинения; обвинительный приговор не может быть основан на предположениях.

Из содержания принципа следует, что его правила распространяются на обвиняемого и подозреваемого. Соблюдение же данного принципа требуется не только от участников уголовного процесса, но и от других лиц. Особенно актуально это утверждение в отноше-

нии работающих в средствах массовой информации журналистов: им запрещено распространять сведения о виновности лица, если не был вынесен обвинительный приговор и он не вступил в законную силу.

Реализация принципа презумпции невиновности на практике сталкивается с некоторыми проблемами. Они обусловлены предусмотренной законом возможностью прекращения уголовного дела по нереабилитирующим основаниям следователем, дознавателем. В выносимых ими на этот счет постановлениях обязательно содержится указание на виновность лица в совершении преступления. Движение уголовного дела, как правило, здесь останавливается. И, следовательно, правило о том, что лицо признается виновным по решению суда, в этой ситуации не работает, поскольку признает его виновным автор постановления о прекращении уголовного дела, не имеющий никакого отношения к судебной системе (следователь, дознаватель). Предлагаются разные варианты решения указанной проблемы. Один из них связан с коррекцией содержания принципа презумпции невиновности применительно к российскому законодательству. Такое предложение вряд ли может быть востребовано, поскольку родоначальником данного принципа является не Россия, а Франция. В настоящее время он известен всему мировому сообществу, поэтому некорректно вносить изменения в его содержание в одностороннем порядке.

Есть и другое предложение. Оно ориентирует законодателя на то, чтобы изъять из УПК РФ полномочия следователя и дознавателя по прекращению уголовного дела. Очевидно, что реализация указанного предложения приведет к неоправданному возрастанию нагрузки на суд. Возможно, по этой причине данное предложение до сих пор со стороны законодателя остается без внимания.

Принцип состязательности сторон. К числу принципов уголовного судопроизводства относят принцип состязательности¹, также

¹ См., например: Смирнов А. В. Состязательный процесс. СПб., 2001. 316 с.; Шестакова С. Д. Проблемы состязательности в российском уголовном процессе: дис. ... канд. юрид. наук. СПб., 1998. 184 с.; Даровских С. М. Принцип состязательности в уголовном процессе России и механизм его реализации: дис. ... канд. юрид. наук. Челябинск, 2001. 219 с.; Гусаков Э. Г. Предварительное расследование и принцип состязательности в уголовном процессе РФ: дис. ... канд. юрид. наук. СПб., 2002. 228 с.

имеющий конституционную природу (ст. 123 Конституции РФ) и закреплённый в ст. 15 УПК РФ. Под состязательностью сторон законодатель понимает их равноправие перед судом, границы которого определены в ст. 244 УПК РФ. Оно распространяется на заявление отводов и ходатайств, представление доказательств, участие в их исследовании, выступление в судебных прениях, представление суду письменных формулировок по вопросам, указанным в пп. 1–6 ч. 1 ст. 299 УПК РФ, рассмотрение иных вопросов, возникающих в ходе судебного разбирательства. По указанным вопросам стороны обвинения и защиты уравниваются в правах в судебном заседании.

Равноправие сторон возможно благодаря разделению уголовно-процессуальных функций. Согласно ч. 2 ст. 15 УПК РФ функции обвинения, защиты и разрешения уголовного дела отделены друг от друга и не могут быть возложены на один и тот же орган или одно и то же должностное лицо. Сосредоточение в руках одного лица нескольких уголовно-процессуальных функций нередко является основанием для отвода (гл. 9 УПК РФ).

Примечательно, что принцип состязательности действует полноценно лишь в стадии судебного разбирательства и в особенности в суде присяжных. Это связано с тем, что равноправие сторон обвинения и защиты по закону возможно лишь в судебном заседании и фактически отсутствует при производстве предварительного расследования.

Принцип обеспечения подозреваемому и обвиняемому права на защиту. Данный принцип вытекает из содержания ст. 48 Конституции РФ, гарантирующей каждому право на получение юридической помощи. Обвиняемый и подозреваемый вправе воспользоваться помощью адвоката-защитника. Однако это право не единственный компонент, который формирует право на защиту упомянутых участников. В него включаются и другие права обвиняемого и подозреваемого (право на заявление ходатайства, право на дачу показаний и др.). Все права, которые принадлежат обвиняемому и подозреваемому, для того чтобы не превратиться в фикцию, должны быть гарантированы. Важное место в системе процессуальных гарантий отводится правообеспечительной деятельности публичных субъектов. Именно ей посвящён принцип, предусмотренный ст. 16 УПК РФ.

Обеспечение права подозреваемого и обвиняемого на защиту со стороны публичных субъектов, участвующих в уголовно-процессуальных отношениях, предполагает создание условий для реализации указанного права. Правообеспечительная деятельность публичных субъектов может проявляться, например, при приглашении переводчика, рассмотрении поступившего от обвиняемого, подозреваемого ходатайства и др. Она ведется параллельно с деятельностью, направленной на уголовное преследование, ведомственный контроль, прокурорский надзор и рассмотрение дела по существу.

К числу субъектов обеспечительной деятельности, предусмотренной ст. 16 УПК РФ, законодатель отнес суд, прокурора, следователя и дознавателя. Приведенный перечень является неполным, поскольку правом производства по уголовному делу также обладают руководитель следственного органа, начальник подразделения дознания и начальник органа дознания. А раз это так, то они обязаны осуществлять и названную правообеспечительную деятельность.

В пользу правильности данного вывода свидетельствует позиция Пленума Верховного Суда РФ, возложившего обязанность по разъяснению прав участникам уголовного судопроизводства, а также их реализацию в том числе и на указанных руководителей структурных подразделений правоохранительных органов, уполномоченных осуществлять производство по уголовному делу¹.

Основными гарантиями реализации принципа обеспечения подозреваемому и обвиняемому права на защиту являются:

- обеспечение со стороны должностных лиц, осуществляющих производство по уголовному делу, обязательного участия защитника и (или) законного представителя подозреваемого или обвиняемого в случаях, предусмотренных законом;
- возможность подозреваемого и обвиняемого в случаях, предусмотренных законом, воспользоваться помощью защитника бесплатно.

Остальные гарантии реализации принципа, предусмотренного ст. 16 УПК РФ, рассредоточены по тексту УПК РФ и содержатся в других уголовно-процессуальных нормах.

¹ О практике применения судами законодательства, обеспечивающего право на защиту в уголовном судопроизводстве: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 30.06.2015 № 29 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2015. № 9.

Реализация принципа обеспечения подозреваемому и обвиняемому права на защиту имеет особое значение для российского уголовного процесса. Это связано с тем, что в первую очередь в нем преломляется такой важный сегмент назначения уголовного судопроизводства, как защита личности от незаконного осуждения, обвинения и ограничения ее прав.

Принцип свободы оценки доказательств. Данный принцип закреплен в ст. 17 УПК РФ. В нем четко обозначены субъекты оценки доказательств, а именно: судья, присяжные заседатели, прокурор, следователь и дознаватель. Реализация рассматриваемого принципа предполагает формирование у субъекта оценки доказательств внутреннего убеждения под влиянием совокупности имеющихся в уголовном деле доказательств, а также закона и совести. Таким образом, законодатель применительно к проблеме оценки доказательств учел не только правовой критерий (закон), но и нравственный (совесть).

Что касается первого критерия, участвующего в формировании внутреннего убеждения, – совокупности имеющихся в уголовном деле доказательств, то важно отметить, что работа с ними в судебном заседании предполагает их непосредственное исследование, в ходе которого заслушиваются показания участников уголовного процесса (потерпевшего, подсудимого и др.), осматриваются вещественные доказательства, оглашаются документы, выполняются другие судебные действия (ч. 1 ст. 240 УПК РФ). Законодатель обращает внимание на то, что допрос потерпевшего и свидетеля возможен с помощью систем видео-конференц-связи. Оглашение же в судебном заседании показаний, ранее данных участником на предварительном расследовании, допустимо только в исключительных случаях, предусмотренных законом.

Приговор, вынесенный на основе внутреннего убеждения, может базироваться лишь на тех доказательствах, которые были непосредственно исследованы в судебном заседании.

Принцип права на обжалование процессуальных действий и решений. Данный принцип опирается на конституционную норму (ст. 46 Конституции РФ), которая провозглашает и гарантирует право каждого на судебную защиту своих интересов. В УПК РФ данное конституционное положение закреплено в ст. 19, представляющей право на обжалование процессуальных действий и решений как

принцип уголовного судопроизводства. Согласно указанному принципу возможно обжалование не только решений и действий суда, прокурора, следователя, дознавателя, руководителя следственного органа, начальника органа дознания, начальника подразделения дознания, но и их бездействия. В основном правом на обжалование активно пользуются участники, не обладающие властными полномочиями (например, потерпевший, подсудимый и т. д.). Законодатель сопровождал указанное право системой надежных гарантий. В первую очередь речь идет об уголовно-процессуальных нормах, собранных в гл. 16 УПК РФ. Они устанавливают порядок рассмотрения жалобы прокурором, руководителем следственного органа, судом, особенности рассмотрения отдельных категорий жалоб, порядок рассмотрения жалобы лица, содержащегося под стражей. Вопросам уголовно-процессуального обжалования посвящены также разъяснения Пленума Верховного Суда РФ¹.

Наиболее часто участники уголовного судопроизводства обжалуют приговоры, определения и постановления, вынесенные судом. Нередко такое обжалование касается решений, вынесенных судом апелляционной, кассационной и надзорной инстанции. Примечательно, что инициатор обжалования может и отозвать жалобу, если в ней отпала необходимость.

Принцип языка уголовного судопроизводства. Опирается на конституционную норму (ч. 2 ст. 26 Конституции РФ) и регламентируется ст. 18 УПК РФ. Согласно ей уголовное судопроизводство ведется на русском языке, а также на государственных языках республик, входящих в состав Российской Федерации. В некоторых судах Российской Федерации судопроизводство может осуществляться только на русском языке. К таким судам относятся Верховный Суд РФ, кассационные суды общей юрисдикции, апелляционные суды общей юрисдикции, военные суды. Изложенное правило применения языка в уголовном судопроизводстве раскрывает сущность рассматриваемого принципа. Оно не просто провозглашается законодателем, но сопровождается необходимыми гарантиями,

¹ О практике рассмотрения судами жалоб в порядке статьи 125 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10.02.2009 № 1 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2009. № 4.

позволяющими лицам полноценно участвовать в уголовном судопроизводстве. К числу таких гарантий относятся:

- разъяснение публичными субъектами участнику, не владеющему (или плохо владеющему) языком судопроизводства, права пользоваться своим родным языком или языком, которым он владеет, при даче объяснений и показаний, при подаче заявлений, ходатайств, жалоб, при ознакомлении с материалами уголовного дела и выступлении в суде;

- предоставление лицу бесплатной помощи переводчика;

- вручение участникам, не владеющим языком судопроизводства, документов в переводе на их родной язык или язык, которым они владеют. Речь идет о документах, подлежащих обязательному вручению участнику.

Наибольший спрос на услуги переводчика наблюдается в производствах, реализуемых в рамках международного сотрудничества по уголовно-процессуальным вопросам, поскольку участниками таких производств нередко являются иностранцы. Особенно это характерно для процедуры выдачи иностранному государству лица для уголовного преследования или исполнения приговора (гл. 54 УПК РФ).

Реализация принципа, предусмотренного ст. 18 УПК РФ, в свою очередь, способствует реализации других принципов уголовного судопроизводства, а также прав его участников. Хотя рассмотренные в настоящем параграфе принципы получили свое закрепление в главе 2 «Принципы уголовного судопроизводства» УПК РФ, некоторые ученые указывают и на другие приведенные ниже правовые положения, которые по своей сути также являются принципами уголовного судопроизводства (равенство всех перед законом и судом¹, публичность², гласность³).

Принцип равенства всех перед законом и судом. Данный принцип закреплен в ст. 19 Конституции РФ и ст. 7 Федерального консти-

¹ См., например: Брчиева З. Г. Принцип равенства всех перед законом и судом в уголовном судопроизводстве: дис. ... канд. юрид. наук. М., 2005. 238 с.

² См., например: Аширбекова М. Т. Принцип публичности уголовного судопроизводства: понятие, содержание и пределы действия: дис. ... д-ра юрид. наук. Волгоград, 2009. 483 с.

³ См., например: Колосович М. С. Процессуальные средства обеспечения гласности и тайны в уголовном судопроизводстве: концептуальные основы: дис. ... д-ра юрид. наук. Волгоград, 2019. 536 с.

туционного закона «О судебной системе Российской Федерации» от 31.12.1996 № 1-ФКЗ. По непонятным причинам о нем не упоминается в УПК РФ. И это притом, что УПК РСФСР уделял ему должное внимание наряду с другими принципами (ст. 14). Поскольку Конституция РФ имеет прямое действие, конституционный принцип равенства всех перед законом и судом можно смело считать принципом уголовного судопроизводства. Согласно ему равенство всех перед законом и судом гарантируется всем лицам, вовлеченным в уголовное судопроизводство, независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Какие-либо ограничения в правах участников по перечисленным признакам недопустимы. Вместе с тем законодательство устанавливает исключение из этого общего правила. Оно касается главным образом лиц, обладающих дипломатическим и служебным иммунитетом. В отношении указанных лиц законодатель создал дополнительные гарантии от необоснованного привлечения их к уголовной ответственности. Эти гарантии прежде всего выражаются в дополнительных процедурах, включая и процедуры согласования, сопровождающие возбуждение уголовного дела в отношении указанных лиц, производство следственных и иных процессуальных действий (ч. 2 ст. 3 гл. 52 УПК РФ). Так, для того чтобы возбудить уголовное дело в отношении члена Совета Федерации, требуется соответствующее решение Председателя Следственного комитета Российской Федерации, согласованное с Советом Федерации.

Необходимость в дополнительных гарантиях для носителей дипломатического и служебного иммунитета обусловлена тем, что они выполняют публично значимые функции.

Принцип публичности. Относится к важным правовым положениям уголовного процесса. В свое время принцип публичности предусматривался в ст. 3 УПК РСФСР. В настоящее время, по сути, он получил закрепление в ст. 20, 21 УПК РФ. Согласно принципу публичности уголовное судопроизводство осуществляется от имени государства и в интересах общества. С данным правилом согласуется предусмотренная ч. 2 ст. 21 УПК РФ обязанность прокурора, следователя, органа дознания и дознавателя в каждом случае обнаружения

признаков преступления принимать меры по установлению события преступления, изобличению лица и лиц, виновных в совершении преступления. Применение перечисленных мер должно соответствовать закону.

Возбуждение уголовного дела в большинстве случаев осуществляется в силу обязанности соответствующих публичных субъектов. Причем такое решение принимается независимо от желания потерпевшего. Это касается уголовных дел публичного обвинения.

Однако в уголовном процессе существуют еще дела частного и частно-публичного обвинения (соответственно чч. 2 и 3 ст. 20 УПК РФ). Дела частного обвинения возбуждаются только по заявлению потерпевшего и могут быть прекращены за примирением сторон. Уголовные дела частно-публичного обвинения возбуждаются только по заявлению потерпевшего и прекращению за примирением сторон не подлежат.

Вместе с тем в некоторых случаях даже по уголовным делам частного и частно-публичного обвинения возбуждение уголовного дела возможно без заявления потерпевшего, его законного представителя. Речь идет о ситуациях, когда пострадавшее лицо не может защищать свои интересы в силу беспомощного, зависимого состояния или иных причин.

Существование уголовных дел частного и частно-публичного обвинения обусловлено распространением в уголовном процессе диспозитивных начал и необходимостью защиты интересов отдельного индивида в российском уголовном процессе.

Принцип гласности. Действие указанного принципа распространяется главным образом на стадию судебного разбирательства. По общему правилу, разбирательство во всех судах является открытым. Это в первую очередь касается суда первой инстанции. В судах вышестоящих инстанций порядок проведения судебного заседания (открытый или закрытый) определяется самостоятельно исходя из требований закона¹.

¹ Об открытости и гласности судопроизводства и о доступе к информации о деятельности судов: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 13.12.2012 № 35 // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_648 (дата обращения: 05.01.2023).

Реализация гласности в суде предполагает, что любое лицо, достигшее 16-летия, может быть допущено в зал судебного заседания. Однако есть исключения. Они касаются случаев, предусмотренных ч. 2 ст. 241 УПК РФ, а именно: возможности разглашения государственной и иной охраняемой законом тайны; совершения преступления лицом, не достигшим 16-летия; возможности разглашения сведений об интимных сторонах жизни участников либо сведений, унижающих человеческое достоинство; необходимости обеспечения безопасности участников судебного разбирательства и их родственников и близких лиц.

В перечисленных ситуациях допускается проведение закрытого судебного заседания при наличии обоснованного постановления или определения суда. Судебное разбирательство может полностью проходить в закрытом формате либо распространяться лишь на его часть. Приговор в любом случае провозглашается публично. И если судебное разбирательство проходило в закрытом режиме, то оглашаются только вводная и резолютивная части приговора.

Принцип гласности сопровождают весьма существенные гарантии, к которым, в частности, относятся:

- разрешение председательствующего на допуск в зал судебного заседания лица, не достигшего 16-летия;
- соблюдение в основном всех норм УПК РФ при рассмотрении дела в закрытом судебном заседании;
- возможность оглашения различных материалов, носящих личный характер (почтовых, телеграфных и др.), только с согласия лица, которому они принадлежат;
- разрешение председательствующего на фотографирование, киносъемку, видеозапись и на трансляцию судебного заседания по радио, телевидению и др.;

– непосредственное участие подсудимого в судебном заседании или его участие с помощью видео-конференц-связи.

Реализация принципа гласности, с одной стороны, позволяет деятельность суда поставить под контроль общественности, с другой стороны, предоставляется возможность суду оказывать воспитательное воздействие на присутствующих в зале.

Изложенные в данном параграфе принципы тесно взаимосвязаны. Вот почему важно для эффективного функционирования уголовно-процессуальной системы неукоснительное соблюдение всеми субъектами всех принципов уголовного судопроизводства.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Раскройте понятие и значение принципов уголовного судопроизводства.
2. Принцип законности при производстве по уголовному делу.
3. Принцип разумного срока уголовного судопроизводства.
4. Принцип осуществления правосудия только судом.
5. Принцип независимости судей.
6. Принцип уважения чести и достоинства личности.
7. Принцип неприкосновенности личности.
8. Принцип тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений.
9. Принцип презумпции невиновности.
10. Принцип состязательности сторон.
11. Принцип обеспечения подозреваемому и обвиняемому права на защиту.
12. Принцип свободы оценки доказательств.
13. Принцип права на обжалование процессуальных действий и решений.
14. Принцип языка уголовного судопроизводства.
15. Принцип равенства всех перед законом и судом.
16. Принцип публичности.
17. Принцип гласности.

ГЛАВА 3

УЧАСТНИКИ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

§ 1. Понятие, функции и классификация участников уголовного судопроизводства

Официальные государственные органы, а также субъекты, имеющие непосредственное или опосредованное отношение к преступному событию, в силу закона наделяются соответствующим кругом процессуальных обязанностей и прав, которые позволяют каждому из **участников уголовного судопроизводства** обеспечивать доступ к правосудию. Несмотря на то что не всякое лицо, получившее определенный уголовно-процессуальный статус, желает использовать свои права, а именно реально участвовать в уголовном процессе, оно все равно остается субъектом процессуальных отношений. Соответствующий статус лица должен не только фиксироваться решением следователя или дознавателя, но и формироваться фактическими основаниями, установленными законом в соответствии с процедурной конструкцией.

В УПК РФ перечислены следующие **функции**, которые обуславливают разграничение участников процесса по группам в системе принципа состязательности сторон: обвинение, защита и разрешение уголовного дела. Уголовно-процессуальные функции определяются как главные направления деятельности участников, с помощью которых достигаются цели и выполняются непосредственные задачи, стоящие перед ними, или решается личный правовой интерес, как собственно участников, так и третьих лиц, косвенно задействованных в процессе.

В **классификацию** участников уголовного судопроизводства входят:

1) суд – особый орган, как ни один другой имеющий право осуществлять правосудие и судебный контроль за применением правоограничительных мер;

2) сторона обвинения – представляющие правоохранительную систему лица, осуществляющие уголовное преследование, а также частный обвинитель, потерпевший, его законный представитель и представитель, гражданский истец и его представитель;

3) сторона защиты: подозреваемый, обвиняемый, а также их законные представители, защитник, гражданский ответчик и его представитель;

4) иные участники: свидетель, лицо, в отношении которого уголовное дело выделено в отдельное производство в связи с заключением с ним досудебного соглашения о сотрудничестве, специалисты и эксперты, приглашенные понятой и переводчик.

Существует определенная неясность в правовом статусе помощника судьи и секретаря судебного заседания. Они отсутствуют в тексте раздела II «Участники уголовного судопроизводства» УПК РФ, однако в гл. 35 УПК РФ фактически описывается их индивидуальный процессуальный статус участника уголовного судопроизводства в судебном разбирательстве.

В связи с производством по уголовному делу между большинством его участников в той или иной мере возникают определенные взаимоотношения. Эти взаимоотношения переплетаются не хаотично, а в порядке, регулируемом нормами УПК РФ, иными законами и порой даже подзаконными актами (например, инструкциями о работе с вещественными доказательствами, ведомственными приказами об организации служебной деятельности, финансовыми и иными положениями). Возникновение таких взаимоотношений обусловлено юридическим фактом, носящим форму правоприменительного акта, на основании которого прямо или косвенно устанавливаются конкретные связи между участниками уголовного судопроизводства.

§ 2. Суд в уголовном судопроизводстве

Согласно Конституции РФ суду определено особое место: с точки зрения правового статуса он является обособленной ветвью власти, это единственный орган, осуществляющий правосудие.

Под термином «суд» подразумевается любой суд общей юрисдикции, рассматривающий уголовное дело по существу и выносящий решения. В соответствии с Федеральным конституционным законом «О судебной системе Российской Федерации» от 31.12.1996 № 1-ФКЗ среди судов в таком контексте выделяются: 1) федеральные – Верховный Суд РФ, кассационные и апелляционные суды общей юрисдикции, верховные суды республик, краевые и об-

ластные суды, суды городов федерального значения, суды автономной области и автономных округов; районные (городские) суды; 2) мировые судьи. Существует система военных судов: окружной (флотский) и гарнизонный военные суды, которые рассматривают уголовные дела о преступлениях, совершенных военнослужащими и гражданами, призванными на военные сборы.

Внесенные законодателем изменения в данный закон с 01.10.2019 определили соответствующий дополнительный вид судов: апелляционные и кассационные суды общей юрисдикции и апелляционный и кассационный военные суды. Инстанционность судов построена на иерархическом характере отношений, что прямо подразумевает судебный контроль по вертикали для обнаружения и исправления ошибок в промежуточных и конечных судебных решениях. Высшей инстанцией являются судебная коллегия по уголовным делам и судебная коллегия по делам военнослужащих Верховного Суда РФ.

Реализация полномочий суда осуществляется в судебном заседании профессиональными судьями. В зависимости от звена судебной системы судьи имеют квалификационные классы (присваиваются от девятого до высшего квалификационного класса по подобию воинских званий с соблюдением последовательности присвоения, сроков пребывания в определенном классе и «потолка» классности в соответствии с судейской иерархией). Согласно ст. 30 УПК РФ рассмотрение уголовных дел осуществляется судом коллегиально или судьей единолично, а прочие вопросы, не связанные с окончательным решением, рассматривает судья в единоличном порядке. По отдельным категориям составов преступлений для разрешения дела привлекаются присяжные заседатели (в областном звене восемь человек, в районном – шесть).

Только суд правомочен:

1) признавать лицо виновным в совершении преступления и назначать ему наказание или выносить оправдательный приговор;

2) применять к невменяемому лицу и лицу, у которого после совершения преступления наступило психическое расстройство, принудительные меры медицинского характера;

3) применять к несовершеннолетнему обвиняемому принудительную меру воспитательного воздействия;

4) прекращать уголовное преследование с назначением меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа;

5) в досудебных стадиях принимать решения о залоге, домашнем аресте, заключении под стражу, запрете определенных действий и продлении срока содержания под стражей, домашнего ареста и запрета определенных действий, а также помещении участников процесса в медицинскую организацию для производства судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы, наложении ареста на имущество, возмещении имущественного вреда, временном отстранении подозреваемого или обвиняемого от должности;

6) разрешать: осмотр жилища при отсутствии согласия проживающих в нем лиц; обыск и (или) выемку в жилище; личный обыск; выемку предметов и документов, содержащих государственную или иную охраняемую федеральным законом тайну, а также предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах граждан в банках и иных кредитных организациях; выемку заложенной или сданной на хранение в ломбард вещи; наложение ареста на корреспонденцию, ее осмотр и выемку в учреждениях связи; контроль и запись телефонных и иных переговоров; получение информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами;

7) рассматривать жалобы на решения властных субъектов;

8) выносить частное определение или постановление.

§ 3. Участники уголовного судопроизводства со стороны обвинения

Обвинение – утверждение о совершении определенным лицом деяния, запрещенного уголовным законом. Вся обвинительная деятельность осуществляется вплоть до вынесения приговора, но на каждой стадии участники обладают правами для выполнения этой функции.

1. Прокурор. Правовой статус прокурора вытекает из Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации» от 17.01.1992 № 2202-1. В понятие «прокурор» включены Генеральный прокурор Российской Федерации и подчиненные ему прокуроры, их заместители и помощники, участвующие в уголовном судопроизводстве. Они производят надзор за исполнением законов органами, осуществляющими дознание и предварительное следствие. Функция надзора

реализуется посредством наделения прокуроров определенными полномочиями.

Выделяют три основных полномочия прокурора в связи с реализацией им его функций:

1) уголовное преследование:

- требовать устранения нарушений федеральных законов в учете преступлений;

- собирать материалы и направлять в следственный орган или орган дознания для решения вопроса об уголовном преследовании;

- изымать любое уголовное дело у органа дознания и передавать его следователю;

- утверждать обвинительное заключение, обвинительный акт или обвинительное постановление по уголовному делу, возвращать уголовное дело дознавателю, следователю со своими письменными указаниями о производстве дополнительного расследования;

- выносить постановление об удовлетворении ходатайства о заключении досудебного соглашения либо об отказе в его удовлетворении;

2) контроль и надзор за ходом расследования уголовных дел. Для этого прокурор имеет право знакомиться с материалами дела, проверять законность и обоснованность решений по уголовному делу, отменять постановления о возбуждении уголовного дела, требовать устранения нарушений законодательства, утверждать постановление дознавателя о прекращении производства по уголовному делу по нереабилитирующим основаниям. Все законные решения прокурора являются обязательными для субъектов, ведущих досудебное производство;

3) участие в рассмотрении судами уголовных дел. Поддержание прокурором государственного обвинения выступает важной составляющей его функционала, обеспечивает реализацию принципа состязательности сторон в судебном разбирательстве. У него имеется возможность в части или полностью отказаться от обвинения, что влечет прекращение производства в этой части или в целом по уголовному делу (ч. 7 ст. 246 УПК РФ). Осуществление прокурором государственного обвинения подразумевает также право на принятие обжалования любого судебного решения, не соответствующего требованиям действующего законодательства. Правом вынесения представления, как акта реагирования на нарушение закона, обладает

государственный обвинитель, участвующий в разбирательстве, и (или) вышестоящий прокурор.

2. Предварительное следствие по уголовному делу производит следователь. В настоящее время оно осуществляется следователями Следственного комитета Российской Федерации, следователями органов внутренних дел и Федеральной службы безопасности Российской Федерации. Процессуальное положение каждого следователя, его права и обязанности при работе по конкретному делу не зависят ни от ведомственной принадлежности, ни от названия должности (например, старший следователь по особо важным делам). Полномочия следователя подробно расписаны в ст. 38 УПК РФ. Одна из главных его обязанностей – возбуждать уголовные дела. Работая по уголовному делу, он процессуально независим и самостоятельно направляет ход расследования, принимает решение о проведении следственных и иных процессуальных действий, за исключением случаев, когда требуется получение судебного решения и (или) согласия руководителя следственного органа.

Процессуальная самостоятельность следователя означает, что он вправе не соглашаться с некоторыми требованиями прокурора, например, об отмене постановления о возбуждении уголовного дела, о возвращении уголовного дела следователю для производства дополнительного следствия, изменения объема обвинения либо квалификации действий обвиняемых или пересоставления обвинительного заключения и устранения выявленных недостатков. Дает органу дознания обязательные для исполнения письменные поручения о проведении отдельных следственных действий. В связи с появлением нормы об использовании при проведении следственных действий на стадии предварительного расследования возможностей видео-конференц-связи следователь уполномочивается давать обязательные для исполнения поручения об организации участия лица в данном мероприятии.

Функция следователя – не только обвинение, но и прямая обязанность сделать по результатам расследования вывод, из которого будут вытекать оправдывающие лицо обстоятельства; также следователь может усмотреть позиции, которые дадут возможность применить нормы права, позволяющие освободить лицо по реабилитирующим основаниям. Поэтому нельзя однозначно говорить, что следователь является только стороной обвинения.

3. Следователь-криминалист. Это должностное лицо, уполномоченное осуществлять предварительное следствие по уголовному делу, а также по поручению руководителя следственного органа производить отдельные следственные и иные процессуальные действия. Он ведет свою деятельность только в подразделениях Следственного комитета Российской Федерации. Основное предназначение следователей-криминалистов – криминалистическое сопровождение производства расследования преступления названным ведомством.

4. Руководитель следственного органа. Руководитель следственного органа определяется как должностное лицо, возглавляющее соответствующее следственное подразделение, а также его заместитель. Он возбуждает уголовное дело или исполняет обязанности следователя, поручает расследование, образует следственную группу, отменяет постановления следователя, решает вопрос об отстранении следователя от дальнейшей работы по уголовному делу, если обнаружены нарушения, дает письменные указания о направлении хода расследования и т. д. На руководителя также возложены полномочия по продлению различных сроков, утверждению отдельных итоговых документов по результатам следствия. Кроме того, он дает оценку собранным материалам и согласовывает ходатайства по всем вопросам меры пресечения.

Перед руководителем следственного органа, помимо процессуальных положений, которые он выполняет путем реализации предоставленных УПК РФ прав, стоят административные задачи, предусмотренные нормативными документами ведомств в соответствии с должностными обязанностями. Он активно влияет на деятельность следователя путем дачи письменных указаний и требования их исполнения в установленный срок, корректирует подготовленные постановления о привлечении в качестве обвиняемого, знает все тонкости квалификации преступлений, направляет ход расследования путем организации благоприятных условий труда подчиненных следователей, в том числе при помощи процессуальных инструментов, связанных с вовлечением органа дознания в ход расследования преступления, созданием следственных групп и т. д. Спецификой является и обязанность руководителя следственного органа осуществлять контроль за законностью в исполнении процессуальных функций следователями, а также за соблюдением ими

служебной дисциплины. При этом руководитель должен соблюдать баланс между независимостью следователя и контролем за объективностью и своевременностью проведения мероприятий при расследовании, взвешенно подходить к организации расследования преступлений и взаимоотношений с другими лицами, осуществляющими сопровождение досудебного производства.

5. Органы дознания:

- органы внутренних дел Российской Федерации;
- органы исполнительной власти, наделенные в соответствии с федеральным законом полномочиями по осуществлению оперативно-разыскной деятельности;
- органы принудительного исполнения дел Российской Федерации;
- органы Федеральной службы судебных приставов;
- органы государственного пожарного надзора федеральной противопожарной службы;
- начальники органов военной полиции Вооруженных Сил Российской Федерации;
- командиры воинских частей, соединений, начальники военных учреждений или гарнизонов.

В соответствии с ч. 2 ст. 40 УПК РФ на органы дознания возложены следующие основные функции:

- 1) принятие решения о возбуждении уголовных дел, по которым производство предварительного следствия необязательно;
- 2) производство неотложных следственных действий по уголовным делам, по которым производство предварительного следствия обязательно (ст. 157 УПК РФ);
- 3) проведение оперативно-разыскных мероприятий по возбужденным уголовным делам;
- 4) осуществление оперативно-разыскной деятельности, которая является самостоятельным специфическим видом правоохранительной деятельности.

Кроме названных органов дознания, закон в неотложных случаях наделяет капитанов морских и речных судов, руководителей геолого-разведочных партий, глав дипломатических представительств полномочиями по возбуждению уголовного дела и расследованию преступления на первоначальном этапе. Названные участники уголовного судопроизводства осуществляют полномочия начальника органа дознания в редких случаях и в ограниченном объеме, немедленно

ставя в известность прокурора о принятых в соответствии с УПК РФ мерах, и при первой же возможности передают ему собранные материалы.

6. Дознаватель. Дознавателями являются должностные лица органа дознания, уполномоченные осуществлять предварительное расследование в форме дознания. К ним, во-первых, относятся штатные сотрудники органов дознания, в которых имеются должности дознавателей, во-вторых, – определенные сотрудники, уполномоченные распоряжением начальника органа дознания производить дознание по конкретному делу, совмещая эту деятельность с выполнением присущих им обязанностей (поэтому их именуют уполномоченными дознавателями).

Задачу стороны обвинения дознаватель реализует с помощью своих процессуальных функций, которые фактически совпадают с функциями следователя, с той лишь разницей, что некоторые решения он должен согласовывать с прокурором и не всегда обладает процессуальной самостоятельностью.

7. Начальник органа дознания и начальник подразделения дознания. Эти начальники, помимо организационных функций, имеют процессуальные полномочия, в связи с чем их полномочия в определенной мере совпадают друг с другом. Непосредственные полномочия начальника органа дознания предусмотрены в ч. 1 ст. 40.2 УПК РФ. По отношению же к уполномоченным им на производство дознания сотрудникам начальник органа дознания выполняет функции начальника подразделения дознания.

Процессуальное положение начальника подразделения дознания урегулировано ст. 40.1 УПК РФ и в отдельных позициях совпадает с функциями руководителя следственного органа. Однако часть полномочий по процессуальному руководству дознанием возлагается на прокурора. Но это не означает, что начальник подразделения дознания не может применять процессуальные полномочия к дознавателям и в обычном смысле руководить расследованием.

8. Потерпевший – физическое лицо, которому преступлением причинен физический, имущественный, моральный вред, а также юридическое лицо в случае причинения преступлением вреда его имуществу и деловой репутации (ст. 42 УПК РФ). Решение о признании потерпевшим принимается незамедлительно с момента возбуждения уголовного дела и оформляется постановлением

дознателя, следователя, судьи или определением суда. Потерпевший для более эффективного участия в уголовном процессе вправе иметь **представителя**, о допуске которого он ходатайствует. Для защиты прав и законных интересов потерпевших, являющихся несовершеннолетними либо по своему физическому или психическому состоянию лишенных возможности самостоятельно защищать свои права и законные интересы, обязательно присутствие представителей, на которых возложены те же права. По уголовным делам о преступлениях, последствием которых явилась смерть лица, права потерпевшего переходят к одному из его родственников или близких лиц. В случае признания потерпевшим юридического лица его права осуществляет представитель (ст. 42 УПК РФ). Потерпевший может представлять имеющиеся доказательства, участвовать в определенных следственных действиях, приносить жалобы и заявлять ходатайства. У потерпевшего есть право обратиться с ходатайством о применении к нему предусмотренных законом мер безопасности.

Потерпевший предупреждается об ответственности за дачу заведомо ложных показаний (ст. 307 УК РФ). Однако надо учитывать конституционное положение о возможности отказаться свидетельствовать против самого себя и указанных в законе лиц. Также он может быть предупрежден о недопустимости разглашения данных предварительного расследования. Предусмотрена ответственность для потерпевшего за отказ подвергнуться освидетельствованию, судебной экспертизе.

9. Гражданский истец. Защита нарушенных в результате преступных действий имущественных прав физических лиц и организаций является одним из направлений судопроизводства. Поэтому при производстве по уголовному делу предусматривается наличие гражданского истца, которым в соответствии со ст. 44 УПК РФ выступает физическое или юридическое лицо, предъявившее требование возмещения имущественного вреда. Гражданский истец может предъявить гражданский иск и для имущественной компенсации морального вреда. Гражданский истец наравне с потерпевшим наделяется достаточно широкими правами по участию в уголовном судопроизводстве. В защиту интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований,

государственных и муниципальных унитарных предприятий гражданский иск предъявляется прокурором.

10. Частный обвинитель. Согласно п. 7 ст. 318 УПК РФ в уголовном деле о преступлении, предусмотренном ч. 2 ст. 20 УПК РФ (дела частного обвинения), частный обвинитель появляется с момента принятия судом к своему производству заявления и вынесения соответствующего постановления. Частный обвинитель наделяется равными правами с государственным обвинителем, объем которых определен чч. 4–6 ст. 246 УПК РФ (ч. 2 ст. 43 УПК РФ).

11. Представитель потерпевшего, гражданского истца, частного обвинителя. Конституцией Российской Федерации закреплено право каждого на получение квалифицированной юридической помощи (ст. 48), поэтому, регламентируя деятельность названного участника уголовного судопроизводства, законодатель в первую очередь имел в виду адвоката. Однако это неисчерпывающий перечень лиц. По решению потерпевшего, гражданского истца, частного обвинителя интересы могут представлять иные лица, способные, по мнению представляемых лиц, оказать названную помощь. Документом, свидетельствующим о праве представлять интересы вышеуказанных участников, является надлежащим образом заверенная доверенность либо соответствующее заявление представляемого лица в судебном заседании, а для адвоката – ордер. Если потерпевшим выступает юридическое лицо, его представителем может быть руководитель предприятия (учреждения, организации и т. д.), подтвердивший свои полномочия доверенностью или другими документами. Представителем потерпевшего или гражданского истца может выступить один из его близких родственников, круг которых определен п. 4 ст. 5 УПК РФ, или иное лицо.

Участие законных представителей потерпевшего, круг которых определен п. 12 ст. 5 УПК РФ, обязательно в случаях если потерпевший не достиг совершеннолетия либо по своему физическому или психическому состоянию лишен возможности самостоятельно защищать свои права и законные интересы (ч. 2 ст. 45 УПК РФ).

Если потерпевшим является не достигшее возраста шестнадцати лет лицо, в отношении которого совершено преступление против половой неприкосновенности, законный представитель вправе заявить ходатайство об участии адвоката в качестве представителя. По требованию законодателя участие адвоката обеспечивается за счет

средств федерального бюджета лицом, в производстве которого находится уголовное дело (дознатель, следователь или суд).

Участвующий в уголовном деле законный представитель (представитель) наделяется аналогичными правами, что и представляемое им лицо.

§ 4. Участники уголовного судопроизводства со стороны защиты

Сторона защиты – это участники процесса, осуществляющие процессуальные мероприятия, способные опровергнуть обвинение, в том числе касающееся вопросов причиненного ущерба, или доказать необходимость смягчения назначенного наказания. Правовой интерес имеется у подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного, гражданского ответчика, а оказывают им содействие защитники и представители (законные представители). В функцию последних включена активная защита от обвинения в рамках УПК РФ, позволяющая влиять на исход уголовного дела. Защита нужна и гражданину, в отношении которого поступил запрос о выдаче или такое решение уже принято судом, и лицу, в отношении которого правовым актом осуществляется обвинительная деятельность (например, действия по проверке сообщения о преступлении).

1. Подозреваемым является лицо, либо в отношении которого возбуждено уголовное дело по основаниям и в порядке, установленным УПК РФ, либо которое задержано в соответствии со ст. 91 и 92 УПК РФ, либо к которому применена мера пресечения до предъявления обвинения в соответствии со ст. 100 УПК РФ, либо которое уведомлено о подозрении в совершении преступления в порядке ст. 223.1 УПК РФ.

Основаниями появления подозреваемого служат установленные доказательствами факты причастности лица к совершению преступления, которые отражаются в процессуальных документах: постановлении о возбуждении уголовного дела, протоколе задержания, постановлении об избрании меры пресечения, уведомлении о подозрении в совершении преступления. Пребывание лица в качестве подозреваемого может быть только временным и определяется основаниями его вхождения в процесс. В любом случае, какими бы

ни были основания получения этого статуса, оно приобретает право давать объяснения и показания по поводу имеющегося в отношении него подозрения. Кроме того, данное лицо вправе воспользоваться помощью защитника (в том числе бесплатно), уведомить родственника или близкое лицо о месте своего нахождения посредством телефонного разговора с ними на русском языке. Если подозреваемый является несовершеннолетним, то обязательно в дело допускается его законный представитель.

2. Обвиняемый – одна из центральных фигур уголовного процесса: в отношении именно него разрешается основной вопрос уголовного дела (виновен ли он в совершении инкриминируемого деяния). Для получения этого статуса необходимы фактические основания, т. е. такие доказательства, которые дают возможность установить все элементы состава преступления и сформулировать обвинение. Обвиняемый обладает правом ходатайствовать о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве.

Статья 47 УПК РФ закрепляет значительную часть прав обвиняемого. Для реализации права на защиту обвиняемый вправе получить копию постановления о возбуждении уголовного дела, привлечении его в качестве обвиняемого, применении к нему меры пресечения, а также копии итоговых обвинительных документов предварительного расследования. Он может возражать против обвинения, давать показания по предъявленному ему обвинению либо отказываться от дачи показаний, представлять доказательства, принимать участие в инициированных им следственных действиях, знакомиться с постановлением о назначении судебной экспертизы и заключением эксперта, знакомиться по окончании предварительного расследования со всеми материалами уголовного дела и выписывать из уголовного дела любые сведения и в любом объеме, снимать за свой счет копии с материалов уголовного дела, в том числе с помощью технических средств, возражать против прекращения уголовного дела по нереабилитирующим основаниям.

После направления дела в суд обвиняемый становится **подсудимым**, где он вправе знакомиться с протоколом и аудиозаписью судебного заседания и подавать замечания на них, обжаловать приговор, определение, постановление суда и получать копии обжалуемых решений, копии принесенных по уголовному делу жалоб и представлений и подавать возражения на эти жалобы и представления,

участвовать в рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора.

3. Защитник. В досудебном производстве защиту от обвинения может осуществлять только профессиональный юрист – адвокат, имеющий в установленном Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» от 31.05.2002 № 63-ФЗ порядке статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность. В соответствии с ч. 2 ст. 49 УПК РФ по определению или постановлению суда в качестве защитника может быть допущен один из близких родственников обвиняемого или иное лицо, о допуске которого он ходатайствует.

Защитник участвует в производстве по уголовному делу с момента:

1) вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого;

2) возбуждения уголовного дела в отношении конкретного лица;

3) фактического задержания лица, подозреваемого в совершении преступления:

а) в случаях, предусмотренных ст. 91 и 92 УПК РФ;

б) при применении к нему в соответствии со ст. 100 УПК РФ меры пресечения в виде заключения под стражу;

4) вручения уведомления о подозрении в совершении преступления в порядке, установленном ст. 223.1 УПК РФ;

5) объявления лицу, подозреваемому в совершении преступления, постановления о назначении судебно-психиатрической экспертизы;

6) начала осуществления иных мер процессуального принуждения или иных процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, подозреваемого в совершении преступления;

7) начала осуществления процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, в отношении которого проводится проверка сообщения о преступлении согласно ст. 144 УПК РФ.

Защитник, как член адвокатского сообщества, вступает в уголовное дело, имея указанные в законе документы: удостоверение адвоката и ордер юридической консультации либо адвокатского кабинета. При этом количество адвокатов, вступающих в дело, законом не ограничивается. Для получения согласия на участие в качестве защитника адвокат имеет право на свидание с содержащимися под стражей лицами. Одно и то же лицо не может быть защитником двух подозре-

реваемых или обвиняемых, если интересы одного из них противостоят интересам другого. Прекращение всех обязательств по оказанию услуг допускается только по инициативе подозреваемого или обвиняемого. Но и в этом случае такое ходатайство-отказ является необязательным для следователя, дознавателя или суда. В качестве гарантии законом предусмотрены обстоятельства, когда участие защитника обязательно: для несовершеннолетнего; лиц, имеющих отклонения здоровья; не говорящих на русском языке; обвиняемых в особо тяжком преступлении, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы на срок свыше 15 лет, пожизненное лишение свободы или смертная казнь; при участии в деле присяжных заседателей; слушании дела в «заочном режиме» (в порядке ч. 5 ст. 247 УПК РФ); рассмотрении дела в особом порядке либо проведении расследования в сокращенной форме дознания.

Полномочия защитника определены в ст. 53 УПК РФ, в соответствии с которой он, в частности, вправе для оказания им юридической помощи соответствующему лицу: иметь свидания наедине и конфиденциально без ограничения их числа и продолжительности; активно участвовать в сборе и представлении доказательств; принимать участие в любых следственных действиях, проводимых с его подзащитным; знакомиться с находящимися в деле процессуальными и иными документами, в которых отражено участие защищаемых лиц в следственных действиях; знакомиться с документами, которые подтверждают обоснованность применения меры пресечения; знакомиться со всеми материалами досудебного производства в связи с окончанием расследования; заявлять ходатайства и отводы; приносить жалобы на решения, действия либо бездействие должностных лиц, осуществляющих расследование; привлекать специалиста для оказания научно-технической и консультационной помощи; участвовать в судебном разбирательстве.

Защитник может использовать любые не запрещенные законом средства и способы отстаивания интересов своего подзащитного, например: устанавливать нарушение требований УПК РФ при сборе доказательств и обосновывать их недопустимость в уголовном судопроизводстве; получать предметы, документы и иные необходимые для защиты сведения, ходатайствовать о приобщении их к уголовному делу, истребовать в государственных органах и иных организациях справки, характеристики, при необходимости заверять их копии.

Кроме того, он вправе иметь возможность опрашивать лиц с целью получения сведений, способствующих установлению фактических обстоятельств уголовного дела, и ходатайствовать о проведении с ними следственных действий. Защитник также может оказывать содействие защищаемым лицам в доказывании, избрании более мягкой меры пресечения, необоснованности продления мер пресечения, необходимости использования предусмотренных законом мер по прекращению уголовного преследования по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности и в связи с возможностью назначения меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа и др.

4. Гражданский ответчик. Появление гражданского ответчика обусловлено наличием вреда, причиненного преступлением. При этом материальную ответственность может нести как лицо, его причинившее, т. е. обвиняемый, так и лицо, не являющееся его причинителем, но выступающее ответчиком согласно требованиям ГК РФ¹. Следователь и дознаватель решают, каким образом на основании гражданского законодательства будет наступать ответственность, а суд ставит окончательную точку в данном вопросе. Поэтому ст. 54 УПК РФ определяет в качестве гражданского ответчика любое физическое либо юридическое лицо, которое несет ответственность за вред, причиненный преступлением.

Гражданский ответчик наделяется значительным объемом прав, позволяющим ему защищать свои законные интересы в уголовном деле. Например, он вправе знать сущность заявленных исковых требований, знакомиться с материалами, относящимися к такому иску, или обжаловать действия (бездействие) и решения лица, в производстве которого находится уголовное дело.

5. Представитель гражданского ответчика. Процессуальный статус представителя гражданского ответчика не имеет существенных отличий от процессуального статуса представителя гражданского истца, потерпевшего и частного обвинителя (см. п. 11 § 3 настоящей главы). Как и в предыдущем случае, представителем гражданского истца может быть адвокат. Если ответчиком выступает

¹ О практике рассмотрения судами гражданского иска по уголовному делу: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 13.10.2020 № 23 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2020. № 12.

юридическое лицо, в уголовное дело может быть допущено и иное лицо. По решению суда (судьи), следователя или дознавателя, в производстве которых находится уголовное дело, допускается один из близких родственников представляемого лица (ст. 55 УПК РФ).

Как и в случае с представителем в главе об участниках со стороны обвинения, представитель гражданского истца наделяется равными правами с представляемым лицом, независимо от того, принимает последний личное участие в производстве по уголовному делу или нет.

§ 5. Иные участники уголовного судопроизводства

В группу иных участников уголовного судопроизводства входят свидетель, лицо, в отношении которого уголовное дело выделено в отдельное производство в связи с заключением с ним досудебного соглашения о сотрудничестве, эксперт, специалист, переводчик и понятой, а также секретарь судебного заседания, помощник судьи. Перечисленные лица не относятся ни к стороне обвинения, ни к стороне защиты, являясь «нейтральными» участниками, чья роль в процессе может служить интересам любой стороны.

1. Свидетель. Свидетелем является лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, имеющие значение для расследования и разрешения уголовного дела, и которое вызвано для дачи показаний. Исключение составляют случаи, указанные в ч. 3 ст. 56 УПК РФ, когда лица не подлежат допросу в качестве свидетелей: судья, присяжный заседатель – об обстоятельствах уголовного дела; защитник – о сведениях, ставших ему известными в связи с оказанием юридической помощи; священнослужитель – об информации, полученной на исповеди; должностное лицо налогового органа – об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с предоставленными сведениями, содержащимися в специальной декларации; арбитр (третейский судья) – об обстоятельствах, ставших ему известными в ходе арбитража (третейского разбирательства); член Совета Федерации, депутат Государственной Думы без их согласия – об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с осуществлением ими своих полномочий. Кроме того, не подлежит допросу Уполномоченный по правам человека без его согласия.

Свидетель вправе отказаться давать показания против самого себя и близких родственников, перечень которых указан в законе. Правовой механизм реализации этих отношений вытекает также из решений Конституционного Суда РФ (за последние годы их было не менее шести), тем самым свидетельский иммунитет следует рассматривать как конституционный принцип. Если свидетелю или близким ему лицам поступают угрозы о насилии, уничтожении имущества, он вправе просить защиты.

2. Лицо, в отношении которого уголовное дело выделено в отдельное производство в связи с заключением с ним досудебного соглашения о сотрудничестве, – участник уголовного судопроизводства, привлекаемый к проведению процессуальных действий по уголовному делу в отношении соучастника. Такое соглашение может быть заключено лишь по уголовным делам, где предварительное следствие обязательно. Лицу должен быть предоставлен защитник по назначению органов расследования (конечно, если отсутствует адвокат по соглашению). При выполнении всех требований досудебного соглашения суд обязан значительно сократить срок наказания. В досудебном соглашении должны быть указаны действия, которые подозреваемый или обвиняемый обязуется совершить при выполнении обязательств. Это лицо наделяется правами свидетеля, однако с некоторыми особенностями. Рассматриваемый участник уголовного судопроизводства не предупреждается об ответственности за дачу заведомо ложных показаний. В случае несоблюдения лицом условий и невыполнения им взятых на себя обязательств, предусмотренных досудебным соглашением, такие как невозможность безоговорочного уменьшения наказания в итоговом судебном решении, пересмотр приговора, привлечение к участию в основном уголовном деле в отношении соучастников, для лица наступают отрицательные процессуальные последствия.

3. Эксперт – независимое, не заинтересованное в исходе дела лицо, компетентное в определенной отрасли знаний, назначенное в соответствии с законом органом, осуществляющим производство по уголовному делу, для проведения исследования и дачи заключения по возникшим вопросам, требующим специальных познаний неправового характера.

Эксперт, как и специалист, обладает специальными познаниями, потребность в использовании которых возникает при производстве

по делу. При определенном сходстве процессуальных функций этих участников статус, процессуальный порядок и цели привлечения их к производству по делу существенно различаются. Во-первых, в отличие от случая вовлечения в судопроизводство специалиста, закон требует, чтобы о назначении экспертизы выносилось специальное постановление, где может быть указана фамилия конкретного эксперта, если он не сотрудник государственного судебно-экспертного учреждения либо если следователь удовлетворяет ходатайство участников процесса о привлечении к производству судебной экспертизы конкретного эксперта. Таким образом, как участник уголовного судопроизводства эксперт появляется после вынесения соответствующего постановления о назначении экспертизы и поручения ее производства ему.

Во-вторых, эксперт привлекается для проведения экспертизы – специального исследования, которое осуществляют в соответствии с правилами методики и результаты которого оформляются заключением, имеющим статус доказательства по уголовному делу. Специалист же в уголовном судопроизводстве исследования не проводит, на что обратил внимание правоприменителей Пленум Верховного Суда РФ в п. 1 постановления от 21.12.2010 № 28¹. Несколько иначе регламентируется этот вопрос в п. 3 ч. 3 ст. 226.5 УПК РФ, где законодателем упоминаются исследования, проводимые до возбуждения уголовного дела специалистами (представляется, что речь идет о непроцессуальных исследованиях, на которые распространяются нормы иных отраслей права).

В-третьих, в отличие от специалиста, эксперт несет уголовную ответственность за дачу заведомо ложного заключения по ст. 307 УК РФ.

В-четвертых, структура и содержание заключения эксперта регламентируются уголовно-процессуальным законом в ст. 204 УПК РФ, в то время как для заключения специалиста аналогичных положений не предусмотрено.

В-пятых, процессуальный статус судебного эксперта урегулирован не только нормами УПК РФ, но и Федеральным законом «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации» от 31.05.2001 № 73-ФЗ.

¹ О судебной экспертизе по уголовным делам: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.2010 № 28 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2011. № 2.

Эксперт вправе:

1) знакомиться с материалами дела, относящимися к предмету экспертизы (материалы, не имеющие отношения к экспертному исследованию, документы в уголовном деле, на которые не было указано в постановлении следователя о назначении экспертизы, эксперт не вправе использовать для обоснования своих выводов);

2) заявлять ходатайства о предоставлении дополнительных материалов, необходимых для дачи заключения;

3) ходатайствовать о привлечении к производству судебной экспертизы других экспертов, если ряд вопросов оказывается за пределами его специальных познаний или экспертиза трудоемкая, связанная с длительными исследованиями;

4) участвовать с разрешения дознавателя, следователя и суда в процессуальных действиях и задавать вопросы, относящиеся к предмету судебной экспертизы (ст. 57 УПК РФ);

5) знакомиться с протоколами следственных действий, проведенных с его участием, требовать дополнения этих протоколов и внесения в них его заявлений, удостоверить своей подписью правильность содержания протокола;

6) давать заключение в пределах своей компетенции, в том числе по вопросам, хотя и не поставленным в постановлении о назначении судебной экспертизы, но имеющим отношение к предмету экспертного исследования (в процессуальной литературе это право именуют правом эксперта на инициативу);

7) совещаться по вопросам дачи заключения, если экспертиза комиссионная (ст. 200 УПК РФ);

8) в ходе судопроизводства пользоваться родным языком или иным языком, которым он владеет (ст. 18 УПК РФ);

9) заявлять отвод переводчику в случае некомпетентности последнего (ч. 2 ст. 69 УПК РФ);

10) делать заявления, подлежащие занесению в протокол следственного действия или судебного заседания, по поводу неправильного истолкования участниками процесса его заключения или показаний (ст. 17 Федерального закона «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации»);

11) получать возмещение расходов, понесенных в связи с явкой в органы предварительного расследования или суд (п. 1 ч. 2 ст. 131 УПК РФ);

12) получать вознаграждение за выполнение своих процессуальных обязанностей, если он не осуществлял их в порядке служебного задания (п. 4 ч. 2 ст. 131 УПК РФ);

13) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, начальника подразделения дознания, начальника органа дознания, органа дознания, следователя, прокурора и суда, ограничивающие его права;

14) заявлять самоотвод при наличии к тому оснований;

15) отказаться от дачи заключения при недостаточности для формулирования выводов представленных материалов (причем отказ от дачи заключения, согласно п. 6 ч. 3 ст. 57 УПК РФ, должен быть заявлен экспертом в письменном виде с изложением мотивов отказа).

Обязанности эксперта, как и многих участников уголовно-процессуальных отношений, прямо в законе не закреплены и вытекают из ряда запрещающих норм, содержащихся в чч. 4–6 ст. 57 УПК РФ.

Так, эксперт обязан:

1) являться по вызову следователя, дознавателя и суда;

2) нести персональную (вплоть до уголовной) ответственность за данное им заключение;

3) являться на допрос по поводу данного им заключения и давать правдивые показания (ст. 205 УПК РФ);

4) проводить экспертизу в присутствии следователя (ст. 197 УПК РФ), обвиняемого и защитника, которые могут присутствовать с разрешения следователя (ст. 198 УПК РФ).

Эксперт не вправе:

1) без ведома следователя, дознавателя и суда вести переговоры с участниками уголовного судопроизводства по вопросам, связанным с производством судебной экспертизы;

2) самостоятельно собирать материалы для экспертного исследования;

3) проводить без разрешения дознавателя, следователя, суда исследования, которые могут повлечь полное или частичное уничтожение объектов либо изменение их внешнего вида или основных свойств;

4) разглашать данные предварительного расследования, ставшие известными ему в связи с участием в уголовном деле в качестве эксперта, если он был об этом заранее предупрежден в порядке, установленном ст. 161 УПК РФ;

5) уклоняться от явки по вызовам дознавателя, следователя или суда.

Эксперт несет уголовную ответственность за дачу заведомо ложного заключения и заведомо ложных показаний в соответствии со ст. 307 УК РФ и за разглашение данных предварительного расследования – по ст. 310 УК РФ. Такая ответственность наступает в случае, если эксперт заранее был предупрежден об этом в порядке чч. 2 и 4 ст. 199 и ч. 2 ст. 161 УПК РФ.

В случае уклонения эксперта от явки и дачи заключения без уважительных причин к нему применяют меру процессуального принуждения – привод. За неисполнение экспертом своих процессуальных обязанностей и нарушение порядка в судебном заседании на него судом может быть наложено денежное взыскание в размере до двух с половиной тысяч рублей (ст. 117, 118 УПК РФ).

4. Специалист – независимое, не заинтересованное в исходе дела компетентное лицо, обладающее специальными познаниями, призванное оказывать следователю, органу дознания, защитнику и суду научно-техническую и консультационную помощь при производстве по уголовным делам.

Специалист приглашается:

1) для оказания содействия в обнаружении, закреплении и изъятии предметов и документов;

2) применения технических средств в исследовании материалов уголовного дела. Законодатель, скорее всего, имел в виду при формулировании понятия специалиста в ст. 58 УПК РФ содействие в применении технических средств не в исследовании материалов уголовного дела, а в уголовном судопроизводстве, так как исследование материалов уголовного дела в рамках уголовного судопроизводства осуществляет судебный эксперт, которому поручается экспертиза. Кроме того, специалист использует технические средства и в стадии возбуждения уголовного дела – в ходе осмотра места происшествия, трупа, предметов, документов, при освидетельствовании, получении образцов для сравнительного исследования, когда еще не существует ни самого уголовного дела, ни тем более его материалов;

3) постановки вопросов эксперту (имеется в виду его помощь властным субъектам в постановке таких вопросов эксперту);

4) разъяснения сторонам и суду вопросов, входящих в профессиональную компетенцию специалиста (ч. 1 ст. 58 УПК РФ);

5) оказания научно-технической помощи адвокату-защитнику (п. 3 ч. 1 ст. 53 УПК РФ).

Конкретные формы привлечения специалиста к производству по делу зависят от специфики расследуемого преступления и вида следственных действий, в которых он участвует. Законом определен ряд случаев, когда участие специалиста в производстве по уголовному делу обязательно. Например, осмотр трупа и эксгумацию (чч. 1, 4 ст. 178 УПК РФ) проводят с участием специалиста в области судебной медицины, а при невозможности его приглашения – иного врача; освидетельствование лица иного пола, чем следователь, сопровождаемое обнажением данного лица (ч. 4 ст. 179 УПК РФ), осуществляют с участием специалиста-врача; допрос, очную ставку, опознание и проверку показаний с участием несовершеннолетнего потерпевшего и свидетеля в возрасте до 16 лет либо достигших 16 лет, но страдающих психическим расстройством или отстающих в психическом развитии, проводят с обязательным приглашением специалиста в области педагогики или психологии (ч. 1 ст. 191 УПК РФ); а если эти лица участвуют в производстве по уголовному делу о преступлении против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, то обязательным будет участие именно психолога (чч. 1, 4 ст. 191 УПК РФ).

Производство в отсутствие специалиста следственных и процессуальных действий, где участие специалиста является обязательным, признается нарушением процессуальной формы их проведения и может повлечь признание результатов этих действий не имеющими юридической силы¹.

В соответствии с законом специалист вправе:

1) отказаться от участия в производстве по уголовному делу, если он не обладает соответствующими специальными знаниями;

¹ Так, согласно п. 9 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 01.02.2011 № 1 показания несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, полученные без участия педагога или психолога, в силу ч. 2 ст. 75 УПК РФ являются недопустимыми доказательствами (см.: О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 01.02.2011 № 1).

2) заявить самоотвод при наличии к тому иных оснований (ч. 1 ст. 62 УПК РФ);

3) задавать вопросы участникам следственного действия с разрешения дознавателя, следователя и суда;

4) знакомиться с протоколом следственного действия, в котором он участвовал, и делать заявления и замечания, которые подлежат занесению в протокол;

5) подписывать протокол следственного действия, в котором он участвовал, а также составленные при его помощи приложения (фото-таблицы, схемы);

6) в ходе судопроизводства пользоваться родным языком или иным языком, которым он владеет (ст. 18 УПК РФ);

7) заявлять отвод переводчику в случае некомпетентности последнего (ч. 2 ст. 69 УПК РФ);

8) получать возмещение расходов, понесенных в связи с явкой в органы предварительного расследования или суд (п. 1 ч. 2 ст. 131 УПК РФ);

9) получать вознаграждение за выполнение своих процессуальных обязанностей, если он не осуществлял их в порядке служебного задания (п. 4 ч. 2 ст. 131 УПК РФ);

10) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, начальника подразделения дознания, начальника органа дознания, органа дознания, следователя, прокурора и суда, ограничивающие его права.

Специалист обязан:

1) являться по вызову органов, осуществляющих производство по уголовному делу;

2) применять свои специальные познания и навыки для оказания содействия суду и сторонам.

Специалист не вправе уклоняться от явки по вызовам дознавателя, следователя или в суд, а также разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с участием в производстве по уголовному делу в качестве специалиста, если он был об этом заранее предупрежден в порядке, установленном ст. 161 УПК РФ. За разглашение данных предварительного расследования специалист несет уголовную ответственность по ст. 310 УК РФ. Кроме того, за дачу заведомо ложных показаний он несет уголовную ответственность согласно ст. 307 УК РФ. Дача показаний спе-

специалистом возможна при его допросе. Однако законодатель в действующем УПК РФ не предусмотрел процедуру такого следственного действия, в связи с чем на практике при необходимости получения показаний специалиста применяют закон по аналогии – проводят допрос с использованием положений, закрепленных в ст. 205 УПК РФ (она регламентирует допрос эксперта), и норм, предусматривающих общие правила допроса (ст. 188–190 УПК РФ).

На специалиста также распространяется процессуальная ответственность, аналогичная ответственности эксперта: в случае уклонения специалиста от явки без уважительных причин к нему применяется мера процессуального принуждения – привод. За неисполнение специалистом своих процессуальных обязанностей и нарушение порядка в судебном заседании суд может наложить на него денежное взыскание в размере до двух с половиной тысяч рублей (ст. 117, 118 УПК РФ).

5. Переводчик. Переводчик – это не заинтересованное в исходе дела компетентное лицо, свободно владеющее языком, знание которого необходимо для перевода (сурдоперевода), привлекаемое к участию в уголовном судопроизводстве в случаях, предусмотренных законом, на основании постановления органа расследования, судьи или определения суда.

Переводчик как участник уголовного процесса отличается от специалиста тем, что, во-первых, он привлекается к участию в деле специальным решением; во-вторых, он выступает гарантом реализации конституционного права любого лица пользоваться языком, которым оно свободно владеет; в-третьих, отвод переводчику могут заявить и специалист, и эксперт, и свидетель по мотивам некомпетентности, если переводчик был приглашен для осуществления переводческой деятельности; в-четвертых, переводчик несет уголовную ответственность за заведомо неправильный перевод по ст. 307 УК РФ; в-пятых, для него законом предусмотрены специальные основания для отвода (ст. 69 УПК РФ). Указанные обстоятельства свидетельствуют о том, что это самостоятельный участник уголовного процесса, обладающий специфическим статусом.

Переводчик вступает в процессуальные отношения после вынесения постановления следователя, дознавателя, судьи или определения суда о назначении его переводчиком (ч. 2 ст. 59 УПК РФ).

Перед принятием такого решения лица, осуществляющие производство по уголовному делу, должны выяснить, в достаточной ли мере владеет соответствующим языком (навыками сурдоперевода) приглашенный ими переводчик, нет ли оснований для его отвода. После вручения постановления о назначении переводчиком и разъяснения лицу его прав и ответственности, предусмотренных ст. 59 УПК РФ, переводчик приступает к выполнению своих процессуальных обязанностей.

Участие переводчика в производстве процессуальных действий обусловлено необходимостью обеспечить соблюдение прав лиц, не владеющих языком уголовного судопроизводства, независимо от их процессуального статуса: право на бесплатное пользование услугами переводчика распространяется на всех участников уголовного процесса.

Согласно ч. 3 ст. 59 УПК РФ переводчик вправе:

1) задавать вопросы участникам уголовного судопроизводства в целях уточнения перевода;

2) заявлять самоотвод при наличии к тому иных оснований (ч. 1 ст. 62 УПК РФ);

3) знакомиться с протоколом следственного действия, в котором он участвовал, а также с протоколом судебного заседания и делать замечания по поводу правильности записи перевода, подлежащие занесению в протокол;

4) получать возмещение расходов, понесенных в связи с явкой в органы предварительного расследования или суд (п. 1 ч. 2 ст. 131 УПК РФ);

5) получать вознаграждение за выполнение своих процессуальных обязанностей, если он не осуществлял их в порядке служебного задания (п. 4 ч. 2 ст. 131 УПК РФ);

6) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, начальника подразделения дознания, начальника органа дознания, органа дознания, следователя, прокурора и суда, ограничивающие его права.

Переводчик обязан:

1) являться по вызову;

2) выполнять порученный перевод точно и полно.

Переводчик не вправе:

1) осуществлять заведомо неправильный перевод;
2) уклоняться от явки по вызовам дознавателя, следователя или в суд;

3) разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с участием в производстве по уголовному делу в качестве переводчика, если он был об этом заранее предупрежден в порядке, установленном ст. 161 УПК РФ.

За разглашение данных предварительного расследования переводчик несет уголовную ответственность по ст. 310 УК РФ, за заведомо неправильный перевод – по ст. 307 УК РФ.

Процессуальная ответственность для переводчика наступает в тех же случаях, что и для иных участников уголовного судопроизводства, указанных в ч. 2 ст. 111 УПК РФ, и может выразиться в отобрании у него обязательства о явке, в приводе и денежном взыскании.

6. Понятый. Закон требует при производстве некоторых следственных действий участия понятых, в качестве которых в соответствии со ст. 60 УПК РФ приглашаются лица, не имеющие отношения к происшествию и результатам расследования, для присутствия при проведении мероприятий и удостоверения производимых действий. Согласно ч. 2 ст. 60 УПК РФ понятыми не могут быть несовершеннолетние, участники уголовного судопроизводства и их родственники, работники органов исполнительной власти, наделенные оперативными полномочиями. Прямая или косвенная заинтересованность понятого выражается и в отношении лица, приглашенного в качестве понятого, с субъектами досудебного производства, позволяющими полагать возможность необъективного отражения фиксируемых событий (например, знакомый, сослуживец по работе, стажер, внештатный сотрудник в правоохранительных органах).

В УПК РФ перечислены следственные действия, при производстве которых можно выбирать: привлекать понятых либо использовать технические средства. К ним относятся наложение ареста на имущество, производство осмотра, в том числе трупа, следственный эксперимент, выемка. Но в любом случае при отсутствии понятых фиксацию хода следственного действия осуществляют с применением технических средств (фото- и киносъемка, видеозапись, аппаратура, позволяющая в дальнейшем просмотреть такую запись).

7. Секретарь судебного заседания, помощник судьи. Секретари судебных заседаний и помощники судей, действующие по назначению судьи в качестве такого секретаря, наделяются процессуальными полномочиями, которые установлены ст. 245 УПК РФ, что и позволяет, как указано выше, относить их к участникам уголовного судопроизводства. Наиболее важная обязанность секретаря судебного заседания – ведение протокола судебного заседания, в котором он должен полно и правильно излагать действия и решения суда, а равно показания и заявления участников судебного разбирательства, имевшие место в ходе судебного заседания.

По поручению председательствующего в судебном заседании ведение протокола осуществляет помощник судьи. Кроме того, он уполномочен оказывать помощь по подготовке и организации судебного заседания, контролировать фиксирование техническими средствами хода судебного заседания, осуществлять иную процессуальную деятельность.

§ 6. Обстоятельства, исключаящие участие в производстве по уголовному делу и отводы

В главе 9 УПК РФ установлен перечень обстоятельств, являющихся препятствием для участия в конкретном деле судьи, прокурора, следователя, дознавателя, начальника подразделения дознания, начальника органа дознания, секретаря судебного заседания, помощника судьи, переводчика, эксперта, специалиста, защитника, представителей потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика.

Они обязаны самостоятельно устраниваться от процесса, заявив **самоотвод**, или же им может быть заявлен **отвод** другими лицами. Эти вопросы разрешаются в порядке, установленном законом, и еще по правилам, предусмотренным ведомственными нормативными документами.

Самоотвод заявляется как при наличии явных оснований для отвода, указанных в УПК РФ, так и в случае, если имеются иные обстоятельства, позволяющие полагать, что тот или иной участник производства по делу лично, прямо или косвенно заинтересован в исходе данного уголовного дела. В любом случае существует запрет

для представителей стороны обвинения и защиты участвовать в производстве по уголовному делу, если они являются родственниками друг друга или лиц, ранее принимавших участие в производстве по этому уголовному делу. Основанием для самоотстранения может быть и осознание своей неспособности объективно и беспристрастно вынести процессуальное решение вследствие определенных жизненных установок.

Отвод судье заявляется до начала судебного следствия, а в случае рассмотрения уголовного дела судом с участием присяжных заседателей – до формирования коллегии присяжных заседателей. В ходе дальнейшего судебного заседания заявление об отводе допускается лишь в случае, когда основание для него ранее не было известно стороне. В случае удовлетворения заявления об отводе судьи, нескольких судей или всего состава суда уголовное дело, ходатайство либо жалоба передаются в производство другого судьи или другого состава суда. Если одновременно с отводом судье заявлен отвод кому-либо из других участников производства по уголовному делу, то в первую очередь разрешается вопрос об отводе судьи.

Следует добавить, что ч. 3 ст. 61 УПК РФ предполагает, что основанием для отвода может быть информация о внепроцессуальном обращении, поступившем судье по уголовному делу, находящемуся в его производстве, хотя факт такого обращения сам по себе не служит обязательным условием для отстранения в участии в деле.

Порядок отвода отдельных участников зависит от их процессуального статуса. Решение об отводе секретаря судебного заседания принимает суд, рассматривающий уголовное дело, или судья, председательствующий в суде с участием присяжных заседателей (ст. 68 УПК РФ). Решение об отводе начальника подразделения дознания, начальника органа дознания и дознавателя принимает прокурор, об отводе следователя – руководитель следственного органа. Но участие указанных должностных лиц в ранее имевшем место производстве предварительного расследования по данному уголовному делу не является основанием для их отвода. В свою очередь, разрешение вопроса об отводе прокурора в ходе досудебного производства по уголовному делу возложено на вышестоящего прокурора, а в ходе судебного производства – на суд, рассматривающий уголовное дело.

Вопросы, связанные с обеспечением безопасности участников уголовного судопроизводства, а также членов их семей и близких родственников, регламентируются ст. 11 и ч. 9 ст. 166 УПК РФ. К процессуальным мерам безопасности, в частности, относятся неразглашение сведений о личности, освобождение от явки в судебное заседание, закрытое судебное заседание. Они принимаются органом, ведущим уголовный процесс, и им же исполняются. Среди иных мер можно выделить технические меры контроля, прослушивание переговоров с использованием средств связи, личную охрану, охрану жилища и имущества, изменение паспортных данных, замену документов и др. Тут решение принимает лицо, в производстве которого находится уголовное дело, а выполняет его специально уполномоченный государственный орган.

Защита лиц, осуществляющих уголовное судопроизводство, указана в специальных федеральных законах, посвященных государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и надзорных органов, потерпевших, свидетелей и других лиц, содействующих уголовному судопроизводству. Применение мер правовой защиты предусматривает повышенную уголовную ответственность за посягательство на защищаемых лиц. Реализация мер соцзащиты предполагает материальную компенсацию в случае гибели защищаемого лица и причинения ему вреда.

Эффективность данных мер зависит от определения оснований их применения, временного периода реализации и субъектов, их осуществляющих. Меры государственной защиты применяются до тех пор, пока остается реальная опасность, поскольку порой эту угрозу несут родственные и иные связи обвиняемого. Решение данной проблемы также зависит от принятия нормативных актов, закрепляющих конкретные меры безопасности, права и обязанности должностных лиц, их осуществляющих, и оказание правовой, медицинской и психологической помощи лицам, в отношении которых принимаются меры безопасности.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Дайте определение понятия участников уголовного процесса.
2. Дайте классификацию участников уголовного процесса.

3. Что такое свидетельский иммунитет?
4. Кого нельзя допрашивать в качестве свидетеля?
5. Укажите различие в процессуальной самостоятельности следователя и дознавателя.
6. Дайте перечень органов дознания.
7. Какие действия и решения следователя и дознавателя нуждаются в получении судебного разрешения?
8. Перечислите процессуальные права потерпевшего.
9. Какие виды уголовной ответственности предусмотрены для потерпевшего в связи с участием в уголовном судопроизводстве?
10. Укажите функции прокурора в уголовном процессе.
11. Дайте определение подозреваемого и обвиняемого.
12. В каких случаях обязательно участие защитника в производстве по делу?
13. Кто может участвовать в досудебном и судебном производстве в качестве защитника по уголовному делу?
14. Укажите моменты допуска защитника к участию в уголовном деле.
15. В чем отличие эксперта от специалиста?

ГЛАВА 4 УГОЛОВНОЕ ПРЕСЛЕДОВАНИЕ. РЕАБИЛИТАЦИЯ

§ 1. Сущность уголовного преследования

Конституция РФ возлагает на государство обязанность признавать, соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина (ст. 2). Необходимость в реализации такой обязанности возникает всякий раз, когда становится известно о совершении запрещенного уголовным законом деяния. Неслучайно **уголовно-процессуальная деятельность начинается именно с момента поступления в правоохранительные органы сообщения о преступлении**. Эта информация требует от государственных органов принятия действенных мер по защите прав лица, пострадавшего от преступления, нейтрализации опасности, которую может представлять для остальных граждан, общества и государства лицо, совершившее данное преступление. Добиваются защиты прав личности в такой ситуации только путем выяснения всех обстоятельств запрещенного уголовным законом деяния, установления и изобличения лица, его совершившего, привлечения данного лица к уголовной ответственности (применения к нему иных уголовно-правовых мер). Именно эта деятельность и составляет содержание функции уголовного преследования. Таким образом, уголовное преследование является одной из форм реализации обязанности государства признавать, соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина.

Уголовное преследование осуществляют не только в отношении подозреваемого или обвиняемого, но и на более ранних этапах досудебного производства, когда круг лиц, причастных к совершению запрещенного уголовным законом деяния, еще не определен. Нацеленное на установление личности этих лиц доказывание и составляет в данный период основное содержание уголовного преследования. Изучая обстоятельства совершенного преступления, органы расследования накапливают доказательственную информацию с тем, чтобы пока еще обезличенная фигура правонарушителя приобрела свои очертания и появилась возможность привлечь к участию в уголовном деле в качестве подозреваемого или обвиняемого конкретного гражданина. Чтобы правильно решить эту сложную познаватель-

ную задачу, органы расследования должны придерживаться в своей деятельности требования всесторонности, полноты и объективности исследования обстоятельств дела.

Как правило, уголовное преследование связано с изобличением лица, виновного в совершении преступления (п. 55 ст. 5 УПК РФ), и нацелено на его привлечение к уголовной ответственности. Однако в уголовном процессе решают также вопросы, которые связаны с применением принудительных мер медицинского характера к лицам, совершившим деяния, запрещенные уголовным законом. Понятно, что отсутствие в деянии всех признаков состава преступления несколько не снижает общественную опасность совершенного деяния и не снижает угрозу, которую представляет лицо, его совершившее. Но является ли деятельность, направленная на применение принудительной меры медицинского характера к лицу, которое совершило такое деяние в состоянии невменяемости, уголовным преследованием? На этот вопрос нужно ответить положительно. Для того чтобы применить рассматриваемый вид иных мер уголовно-правового характера, лицо должно быть изобличено в совершении соответствующего деяния: оно подвергается преследованию. При этом лицо, в отношении которого ведут производство, выступает на стороне защиты, используя все те же средства и методы, что и для защиты от обвинения по остальным уголовным делам, т. е. преследование должно именоваться уголовным не только в тех случаях, когда стоит цель привлечения виновного к уголовной ответственности, но и когда решается вопрос о применении к лицу любой иной меры, носящей уголовно-правовой характер.

Таким образом, **уголовное преследование** представляет собой процессуальную деятельность, осуществляемую стороной обвинения в целях изобличения лица в совершении деяния, запрещенного уголовным законом, и привлечения его к уголовной ответственности либо применения к нему иной меры уголовно-правового характера.

К стороне обвинения в уголовном процессе относятся прокурор, следователь, руководитель следственного органа, дознаватель, иные должностные лица органа дознания, потерпевший и др. Несмотря на то что все названные участники уголовного судопроизводства реализуют общую процессуальную функцию – уголовное преследование, содержание их деятельности в рамках уголовного судопроизводства различается в зависимости от процессуального статуса,

т. е. прав и обязанностей конкретного участника уголовного процесса. Так, осуществляемое потерпевшим уголовное преследование (за редким исключением уголовных дел частного обвинения) носит вторичный, производный от обвинительной деятельности органов публичного уголовного преследования характер. Реализовать свои права, которые связаны с уголовным преследованием, пострадавшее от преступления лицо может только при условии возбуждения органами предварительного расследования уголовного дела и признания его потерпевшим. Но если такие условия соблюдены, потерпевший получает возможность своими активными действиями осуществлять функцию уголовного преследования. При этом процессуальные средства, с помощью которых потерпевший отстаивает в уголовном деле свою позицию, принципиально иные, в сравнении с теми, которыми пользуются органы публичного уголовного преследования (следователь, дознаватель). Соответственно, и содержание процессуальной деятельности потерпевшего оказывается специфичным настолько, что меняет саму форму уголовного преследования. В связи с этим уместно говорить о том, что в ходе предварительного расследования форма уголовного преследования варьируется в зависимости от того, кем оно осуществляется: органом расследования или иным привлекаемым к участию в уголовном деле субъектом из числа указанных в п. 47 ст. 5 УПК РФ.

Из всей совокупности прав и полномочий, которыми наделены участники уголовного процесса со стороны обвинения при осуществлении уголовного преследования, выделяется **триада прав, связанных с распоряжением обвинением**. Используя эти права, субъект уголовного преследования «управляет» обвинительной деятельностью, или, говоря иначе, распоряжается обвинением. К ним относятся:

- 1) право выдвижения обвинения (возбуждения уголовного дела или уголовного преследования);
- 2) право формулирования и изменения обвинения (его объема, квалификации);
- 3) право прекращения уголовного преследования (в форме прекращения уголовного дела или отказа от обвинения).

Первое правомочие выражено в полномочиях органов предварительного расследования возбуждать уголовное дело, а также привлекать граждан к участию в уголовном процессе в качестве подозреваемых и обвиняемых. По уголовным делам частного обвинения

данное право предоставлено потерпевшему, который сам возбуждает уголовное дело путем подачи заявления в суд. В состязательном уголовном процессе право возбуждения уголовного преследования может принадлежать только участникам уголовного процесса со стороны обвинения. Наделение ими суда – нарушение принципа состязательности сторон.

Право формулирования обвинения выражается в полномочиях определять содержание подозрения и обвинения (в уведомлении о подозрении в совершении преступления, постановлении о привлечении лица в качестве обвиняемого, обвинительном заключении и др.). Органы, осуществляющие уголовное преследование, вправе изменять обвинение (в части вменяемых в вину эпизодов преступной деятельности, квалификации преступления и т. д.). В судебных стадиях уголовного процесса данное право ограничено пределами судебного разбирательства, тогда как в ходе досудебного производства обвинитель пользуется им свободно.

Право прекращения уголовного преследования является одновременно обязанностью органов публичного уголовного преследования: реализация такого права необходима в случае выяснения обстоятельств, указывающих на отсутствие оснований для продолжения обвинительной деятельности (отсутствие события преступления, отсутствие состава преступления и др.). В стадии предварительного расследования данное право реализуется посредством вынесения постановления о прекращении уголовного дела или уголовного преследования, а в ходе судебного производства – обязательного для суда заявления обвинителя об отказе от обвинения. Важно отметить, что прекращение уголовного преследования следователем, дознавателем, равно как и отказ прокурора от обвинения в суде, не имеет ничего общего с функцией защиты, а является составной частью (завершающим этапом) уголовного преследования.

§ 2. Виды уголовного преследования

Уголовно-процессуальное законодательство предусматривает уголовное преследование в публичном, частно-публичном и частном порядке. Соответственно, в зависимости от того, в каком

порядке осуществляется уголовное преследование, выделяют его виды: публичное, частно-публичное и частное обвинение.

В качестве критерия разграничения видов уголовного преследования уголовно-процессуальный закон называет характер и тяжесть совершенного преступления (ч. 1 ст. 20 УПК РФ). Этот критерий является недостаточно четким для понимания того, в чем же состоит различие между видами уголовного преследования. Провести четкую грань между публичным, частно-публичным и частным обвинением можно исходя из того, кому принадлежит право распоряжения обвинением.

Публичное обвинение характеризуется тем, что вся триада полномочий по распоряжению обвинением принадлежит государственным органам и должностным лицам, действующим *ex officio* в интересах всего общества и государства (лат. *publicus* – общественный). Уголовные дела публичного обвинения возбуждаются должностными лицами органов предварительного расследования, эти же должностные лица формулируют и изменяют при необходимости обвинение, а также решают вопрос о прекращении уголовного дела или уголовного преследования.

Круг уголовных дел, преследование по которым осуществляется в публичном порядке, определяется в уголовно-процессуальном законодательстве методом исключения. Перечисляя уголовные дела о преступлениях, относящиеся к категориям частного и частно-публичного обвинения, законодатель указывает, что все прочие дела считаются уголовными делами публичного обвинения (ч. 5 ст. 20 УПК РФ). Таких дел подавляющее большинство. При этом законодатель исходит из того, что уголовное преследование лиц, совершивших запрещенные уголовным законом деяния, нужно осуществлять в целях обеспечения безопасности всего общества и государства, в связи с чем позиции потерпевшего при распоряжении обвинением не придаются решающего значения (однако в некоторых случаях она может учитываться, например, при решении вопроса о прекращении уголовного дела по основанию, указанному в ст. 25 УПК РФ).

Частно-публичное обвинение отличается от публичного тем, что уголовные дела возбуждаются не иначе как по заявлению потерпевшего или его законного представителя. После возбуждения дела уголовное преследование осуществляется в публичном порядке.

Таким образом, вся триада полномочий по распоряжению обвинением принадлежит органам предварительного расследования, но реализация полномочия по возбуждению уголовного дела поставлена в зависимость от позиции потерпевшего. В этой особенности процессуального порядка и выражен «частный элемент», отраженный в названии данного вида уголовного преследования.

В соответствии с ч. 3 ст. 20 УПК РФ уголовное преследование в частно-публичном порядке осуществляется по уголовным делам о преступлениях, предусмотренных ст. 116 (побои), ч. 1 ст. 131 (изнасилование), ч. 1 ст. 132 (насильственные действия сексуального характера), ч. 1 ст. 137 (нарушение неприкосновенности частной жизни), ч. 1 ст. 138 (нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений), ч. 1 ст. 139 (незаконное проникновение в жилище), ст. 144.1 (необоснованный отказ в приеме на работу или необоснованное увольнение лица, достигшего предпенсионного возраста), ст. 145 (необоснованный отказ в приеме на работу или необоснованное увольнение беременной женщины или женщины, имеющей детей в возрасте до трех лет), ч. 1 ст. 146 (нарушение авторских и смежных прав), ч. 1 ст. 147 (нарушение изобретательских и патентных прав), чч. 5–7 ст. 159 (мошенничество, сопряженное с преднамеренным неисполнением договорных обязательств в сфере предпринимательской деятельности).

Определяя в качестве условия возбуждения уголовных дел частно-публичного обвинения учет волеизъявления потерпевшего, законодатель руководствовался следующими соображениями. Во-первых, необходима защита прав и интересов потерпевшего от возможной в случае возбуждения уголовного дела огласки события преступления, которая может причинить потерпевшему больше вреда, нежели само преступление (это касается прежде всего преступлений против половой неприкосновенности личности). Во-вторых, преступный характер некоторых деяний не установить без учета позиции потерпевшего: в одних случаях это обусловлено латентным характером преступлений (например, необоснованный отказ в приеме на работу беременной женщины и др.), в других – необходимостью учитывать субъективное отношение потерпевшего к совершенному деянию: воспринималось ли оно им как преступление (это касается как преступлений против половой неприкосновенности, так и, например, незаконного проникновения в жилище и др.).

К уголовным делам частного-публичного обвинения относятся также дела о преступных посягательствах, указанных в ч. 3 ст. 20 УПК РФ (чч. 1–4 ст. 159, ст. 159.1–159.3, 159.5 УК РФ и др.), если они совершены индивидуальным предпринимателем в связи с осуществлением им предпринимательской деятельности и (или) управлением принадлежащим ему имуществом, используемым в целях предпринимательской деятельности, либо если эти преступления совершены членом органа управления коммерческой организации в связи с осуществлением им полномочий по управлению организацией либо в связи с ведением коммерческой организацией предпринимательской или иной экономической деятельности. Такой порядок уголовного преследования по делам о преступлениях в сфере предпринимательской деятельности, исключая возможность возбуждения уголовного преследования в публичном порядке и создавая тем самым дополнительные гарантии защиты предпринимателей от необоснованного уголовного преследования, призван способствовать формированию благоприятного делового климата в стране, сокращению рисков ведения предпринимательской деятельности.

Кроме того, в частно-публичном порядке осуществляется уголовное преследование по делам о преступлениях, предусмотренных в гл. 23 УК РФ. Согласно ст. 23 УПК РФ, если такое преступное деяние причинило вред интересам исключительно коммерческой или иной организации, не являющейся государственным или муниципальным предприятием либо организацией с участием в уставном (складочном) капитале (паевом фонде) государства или муниципального образования, и не причинило вреда интересам других организаций, а также интересам граждан, общества или государства, то уголовное дело может быть возбуждено только по заявлению руководителя данной организации или с его согласия.

Частное обвинение характеризуется тем, что вся триада прав по распоряжению обвинением принадлежит потерпевшему. В связи с этим по уголовным делам частного обвинения не применим общий порядок судопроизводства: такие дела не проходят досудебные стадии, а возбуждаются путем подачи потерпевшим или его законным представителем заявления непосредственно в суд (мировому судье или судье военного суда). В порядке частного обвинения производство осуществляется по уголовным делам о преступлениях, предусмотренных ч. 1 ст. 115 (умышленное причинение легкого вреда

здоровью), ч. 1 ст. 116.1 (нанесение побоев лицом, подвергнутым административному наказанию или имеющим судимость) и ч. 1 ст. 128.1 (клевета) УК РФ.

С момента принятия судом заявления к своему производству лицо, его подавшее, приобретает процессуальный статус частного обвинителя. Данный участник уголовного процесса самостоятельно поддерживает в судебном заседании обвинение, имеет право изменить его (если этим не нарушаются пределы судебного разбирательства), а также прекратить уголовное преследование по своему усмотрению. Последнее решение может приниматься в двух формах. Во-первых, до удаления суда первой или апелляционной инстанций в совещательную комнату для вынесения итогового решения по делу частный обвинитель вправе примириться с подсудимым. В этом случае производство по уголовному делу прекращается на основании ч. 2 ст. 20 УПК РФ. Во-вторых, частный обвинитель имеет право отказаться от обвинения, причем форма такого отказа может быть активной (когда частный обвинитель заявляет об отказе от обвинения в судебном заседании) и пассивной (в связи с неявкой частного обвинителя без уважительных причин в судебное заседание). В последнем случае уголовное дело прекращается по основанию, предусмотренному п. 5 ч. 1 ст. 24 УПК РФ.

§ 3. Понятие и сущность реабилитации в уголовном процессе. Право на реабилитацию

Достижение назначения судопроизводства требует решения сложных познавательных задач, связанных с раскрытием преступления, выяснением всех значимых для уголовного дела обстоятельств, установлением и изобличением лица, виновного в совершении преступления. Однако прийти к правильным выводам органам расследования и суду удастся не всегда, в связи с чем на практике не исключены случаи, когда уголовное преследование осуществляется в отношении гражданина незаконно или необоснованно, что может повлечь за собой неоправданное применение процессуального принуждения и даже осуждение невиновного.

В современном российском праве закреплён принцип ответственности государства за незаконные действия (бездействие) органов

государственной власти или их должностных лиц (ст. 53 Конституции РФ). Данный принцип служит основой **института реабилитации**.

Как указал Конституционный Суд РФ¹, поскольку незаконное и необоснованное уголовное преследование является грубым посягательством на человеческое достоинство, возможность реабилитации выступает непосредственным выражением конституционных принципов уважения чести и достоинства личности, гуманизма, справедливости, законности, презумпции невиновности и права на судебную защиту.

Уголовно-процессуальное законодательство определяет реабилитацию как порядок восстановления прав и свобод лица, незаконно или необоснованно подвергнутого уголовному преследованию, и возмещения причиненного ему вреда (п. 34 ст. 5 УПК РФ). Следует иметь в виду, что реабилитация – это не только процесс, но и результат, к которому он приводит, т. е. под реабилитацией необходимо также понимать уже состоявшееся возмещение лицу, необоснованно подвергнутому уголовному преследованию, осуждению или ограничению прав и свобод в ходе уголовного судопроизводства, имущественного вреда, устранение последствий морального вреда и восстановление трудовых, пенсионных, жилищных и иных прав.

Согласно ч. 1 ст. 133 УПК РФ вред, причиненный гражданину в результате уголовного преследования, возмещается государством в полном объеме независимо от вины органа дознания, дознавателя, следователя, прокурора и суда. Такая регламентация, с одной стороны, гарантирует возмещение вреда во всех случаях, когда у лица возникает право на реабилитацию, а с другой стороны, освобождает реабилитированного от обязанности доказывать вину причинителя вреда. Иная регламентация данного вопроса в уголовно-процессуальном законе приводила бы к тому, что причиненный ущерб возмещался бы не каждому реабилитированному, поскольку следственные и судебные ошибки далеко не всегда обусловлены виновными действиями органа расследования или суда.

¹ По делу о проверке конституционности положений пункта 4 части первой статьи 24 и пункта 1 статьи 254 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан С. И. Александрина и Ю. Ф. Ващенко: постановление Конституционного Суда РФ от 14.07.2011 № 16-П // Российская газета. 2011. 29 июля.

Причиненный в результате незаконного или необоснованного уголовного преследования, осуждения, применения мер процессуального принуждения вред возмещается за счет казны Российской Федерации. От имени казны выступает Минфин России, привлекаемый к участию в реабилитационных процедурах в качестве ответчика. Интересы Минфина России в судах представляют по доверенности управления Федерального казначейства по субъектам Российской Федерации. Органы прокуратуры привлекаются к участию в таких делах в качестве третьего лица и материальную ответственность не несут.

Вопросам реабилитации в действующем уголовно-процессуальном законе посвящены гл. 18 УПК РФ и ряд нормативных положений, содержащихся в других статьях УПК РФ (ст. 5, 6, 132, 397, 399 и др.). Однако восстановление прав и законных интересов лиц, которым был причинен вред вследствие незаконного или необоснованного обвинения, осуждения, применения мер процессуального принуждения, не обеспечивается только уголовно-процессуальными средствами. Поэтому нормы, которые устанавливают основания и порядок возмещения вреда, причиненного незаконными действиями правоохранительных органов и суда, содержатся также в гражданском праве (ст. 151, 1069, 1070, 1099–1101 ГК РФ). Нормы гражданского права применяют и непосредственно в рамках уголовно-процессуальной деятельности. Так, в ч. 2 ст. 135 УПК РФ сказано, что право обращения с требованием о возмещении вреда может быть реализовано в течение сроков исковой давности, установленных ГК РФ. Кроме того, в части, не противоречащей федеральным законам, при разрешении вопросов о реабилитации следует обращаться к Положению о порядке возмещения ущерба гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда, утвержденному Указом Президиума Верховного Совета СССР от 18.05.1981 № 4892-X¹. Важные разъяснения относительно судебной практики применения норм УПК РФ, регламентирующих реабилитацию в уголовном

¹ См.: Ведомости ВС СССР. 1981. № 21. Ст. 741.

судопроизводстве, содержатся в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 29.11.2011 № 17¹.

Одним из ключевых понятий, используемых законодателем в регламентации реабилитации в уголовном процессе, является право на реабилитацию. Данное понятие собирательное: согласно ч. 1 ст. 133 УПК РФ оно включает в себя право на возмещение имущественного вреда, устранение последствий морального вреда и восстановление в трудовых, пенсионных, жилищных и иных правах. Приобретение гражданином права на реабилитацию влечет наделение его особым правовым статусом – реабилитированного.

Возникновению у гражданина **права на реабилитацию**, включающего в себя право на возмещение имущественного вреда, устранение последствий морального вреда и восстановление в трудовых, пенсионных, жилищных и иных правах, способствуют процессуальные решения, которые выносятся в ходе уголовного судопроизводства:

1) оправдательный приговор. Согласно ч. 3 ст. 302 УПК РФ реабилитацию признанного невиновным подсудимого влечет за собой вынесение оправдательного приговора по любому из предусмотренных законом оснований, к числу которых относятся неустановление события преступления, непричастность подсудимого к совершению преступления, отсутствие в деянии состава преступления, вынесение в отношении подсудимого коллегией присяжных заседателей оправдательного приговора;

2) прекращение уголовного дела или уголовного преследования в ходе судебного производства в связи с отказом государственного обвинителя от обвинения. Такой отказ от обвинения заявляется государственным обвинителем, если он убеждается в том, что представленные доказательства не подтверждают предъявленное подсудимому обвинение. При этом уголовное дело или уголовное преследование прекращает суд по основаниям, предусмотренным пп. 1, 2 ч. 1 ст. 24 и пп. 1, 2 ч. 1 ст. 27 УПК РФ;

¹ О практике применения судами норм главы 18 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, регламентирующих реабилитацию в уголовном судопроизводстве: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.11.2011 № 17 // Российская газета. 2011. 5 декабря.

3) прекращение уголовного дела или уголовного преследования в ходе досудебного производства по реабилитирующим основаниям. К таким основаниям прекращения уголовного дела относят отсутствие: события преступления; состава преступления в деянии; заявления потерпевшего, если уголовное дело может быть возбуждено не иначе как по его заявлению, за исключением случаев, предусмотренных ч. 4 ст. 20 УПК РФ; заключения суда о наличии признаков преступления в действиях Генерального прокурора Российской Федерации или Председателя Следственного комитета Российской Федерации либо согласия соответственно Совета Федерации, Государственной Думы, Конституционного Суда РФ, квалификационной коллегии судей на возбуждение уголовного дела или привлечение в качестве обвиняемого соответственно члена Совета Федерации, депутата Государственной Думы, судьи Конституционного Суда РФ, судьи конституционного (уставного) суда субъекта Российской Федерации, федерального или мирового судьи. Реабилитирующими основаниями прекращения уголовного преследования являются: непричастность подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления; наличие в отношении подозреваемого или обвиняемого вступившего в законную силу приговора по тому же обвинению либо определения суда или постановления судьи о прекращении уголовного дела по тому же обвинению; наличие в отношении подозреваемого или обвиняемого неотмененного постановления органа дознания, следователя или прокурора о прекращении уголовного дела по тому же обвинению либо об отказе в возбуждении уголовного дела, а также отказ Государственной Думы в даче согласия на лишение неприкосновенности Президента Российской Федерации, прекратившего исполнение своих полномочий, и (или) отказ Совета Федерации в лишении неприкосновенности данного лица;

4) решение о полной или частичной отмене вступившего в законную силу обвинительного приговора суда и прекращении уголовного дела по основаниям, предусмотренным пп. 1, 2 ч. 1 ст. 27 УПК РФ. Такие решения в порядке уголовного судопроизводства вправе принимать суды кассационной (п. 2 ч. 1 ст. 401.14 УПК РФ) и надзорной (п. 2 ч. 1 ст. 412.11 УПК РФ) инстанций, а также суд в порядке возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств (п. 2 ст. 418 УПК РФ).

Несмотря на то что в ч. 2 ст. 133 УПК РФ речь идет только о вступивших в законную силу приговорах, осужденные, приговоры в отношении которых не вступили в законную силу и отменены судом второй (апелляционной) инстанции с прекращением уголовного дела по реабилитирующим основаниям, также имеют право на реабилитацию;

5) решение вышестоящего суда об отмене незаконного или необоснованного постановления о применении к лицу принудительных мер медицинского характера.

Согласно ч. 1 ст. 134 УПК РФ право на реабилитацию признается за оправданным либо лицом, в отношении которого прекращено уголовное преследование, судом – в приговоре, определении, постановлении, а следователем, дознавателем – в постановлении. Из этого следует, что признание права на реабилитацию представляет собой процессуальное решение, которое оформляют посредством включения в резолютивную часть соответствующего уголовно-процессуального акта (приговора, определения, постановления) фразы *«признать за... право на реабилитацию в соответствии со ст. 134 УПК РФ»*.

Право на возмещение вреда в порядке, установленном гл. 18 УПК РФ, имеют и иные лица, не указанные в ч. 2 ст. 133 УПК РФ, в частности граждане и юридические лица, вред которым был причинен незаконными действиями (бездействием) и решениями органов расследования или суда (например, в результате незаконного наложения ареста на имущество, производства незаконного или необоснованного обыска в жилище и т. д.).

§ 4. Порядок возмещения и устранения последствий вреда реабилитированному

Установленный в гл. 18 УПК РФ порядок реабилитации применяют по всем уголовным делам публичного и частно-публичного обвинения, а по делам частного обвинения – в случаях, когда такие дела были возбуждены в порядке, предусмотренном ч. 4 ст. 20 УПК РФ (т. е. при отсутствии заявления потерпевшего или его законного представителя, когда преступление совершено в отношении лица, которое в силу зависимого или беспомощного состояния

либо по иным причинам не может защищать свои права и законные интересы, либо в случае совершения преступления лицом, данные о котором неизвестны). По тем уголовным делам частного обвинения, которые были возбуждены в порядке, предусмотренном ст. 318 УПК РФ (т. е. путем подачи потерпевшим или его законным представителем), положения гл. 18 УПК РФ применяют, когда вынесенный мировым судьей (или судьей военного суда) обвинительный приговор был полностью или частично отменен вышестоящей судебной инстанцией, а осужденный оправдан либо уголовное дело или уголовное преследование в отношении него прекращено по реабилитирующему основанию. Аналогичным образом решается вопрос о реабилитации при отмене вышестоящей судебной инстанцией вынесенного с нарушением закона решения суда первой инстанции о прекращении уголовного дела частного обвинения по нереабилитирующему основанию. Как разъяснил Конституционный Суд РФ, общий порядок реабилитации применяется в данном случае в той мере, в какой вред, причиненный при осуществлении уголовного преследования, является следствием незаконных решений со стороны рассматривавшего данное дело мирового судьи (судьи военного суда) или суда вышестоящей инстанции¹.

Если же подсудимый по уголовному делу частного обвинения был судом оправдан или уголовное дело прекращено вследствие отказа частного обвинителя от обвинения, то применяется иной порядок возмещения вреда. Причинителем вреда в таких ситуациях выступает не государство в лице своих органов и должностных лиц, а частный обвинитель, выдвинувший и поддерживавший необоснованное обвинение. В связи с этим обязанность возмещения вреда не может быть возложена на государство: она возлагается на частного обвинителя. В уголовно-процессуальном порядке суд вправе взыскать с лица, по жалобе которого было возбуждено уголовное дело частного обвинения, процессуальные издержки полностью или частично. Для возмещения иного вреда, причиненного вследствие

¹ По делу о проверке конституционности частей первой и второй статьи 133 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан В. А. Тихомировой, И. И. Тихомировой и И. Н. Сардыко: постановление Конституционного Суда РФ от 17.10.2011 № 22-П // Российская газета. 2011. 26 октября.

незаконного или необоснованного частного обвинения, применяется гражданско-правовой механизм защиты прав.

Процедура реабилитации начинается с признания за оправданным либо лицом, в отношении которого прекращено уголовное преследование, права на реабилитацию. Одновременно с вынесением данного процессуального решения реабилитированному направляется извещение с разъяснением порядка возмещения вреда. Данные обязанности исполняются органами предварительного расследования и судом в публично-правовом порядке, выражающемся в том, что как для признания права на реабилитацию, так и для направления извещения с соответствующими разъяснениями не требуется обращений со стороны заинтересованных лиц. Единственное исключение из этого правила предусмотрено для ситуаций, когда отсутствуют сведения о месте жительства наследников, близких родственников, родственников или иждивенцев умершего реабилитированного. В подобных случаях органы предварительного расследования или суда обязаны направить указанным лицам извещение не позднее пяти суток со дня их обращения в органы дознания, органы предварительного следствия или суд (ч. 2 ст. 134 УПК РФ). Круг лиц, являющихся наследниками реабилитированного, определяется в соответствии с гражданским законодательством, а близких родственников – в п. 4 ст. 5 УПК РФ. Иждивенцами признаются нетрудоспособные члены семьи реабилитированного, находящиеся на полном его содержании или получающие от него помощь, которая является для них постоянным и основным источником средств к существованию. В извещении, направляемом таким лицам, указывают, какой вред возмещается при реабилитации, разъясняют порядок возмещения вреда, который установлен ст. 133, 135, 136, 138 и 139 УПК РФ, и сроки обращения за возмещением.

Что же касается непосредственно возмещения имущественного и морального вреда, а также восстановления иных прав реабилитированного, то здесь действует иной, диспозитивный, порядок. Возмещение вреда и восстановление прав реабилитированного зависят в данном случае от того, обратится сам гражданин, его законный представитель или иные лица, которым предоставлено это право, с соответствующим требованием в суд или откажется от своего права.

Имущественный вред, подлежащий возмещению реабилитированному, включает в себя: 1) заработную плату, пенсию, пособия, другие средства, которых лишился реабилитированный в результате уголовного преследования; 2) имущество, конфискованное или обращенное в доход государства на основании приговора или иного решения суда; 3) штрафы и процессуальные издержки, взысканные с реабилитированного во исполнение приговора суда; 4) суммы, выплаченные реабилитированным за оказанную ему юридическую помощь, и иные расходы – расходы, которые понесены реабилитированным непосредственно при уголовном преследовании, а также в целях устранения последствий незаконного или необоснованного уголовного преследования, включая затраты на возмещение расходов, связанных с рассмотрением вопросов реабилитации, восстановления здоровья и т. д.

Требование о возмещении имущественного вреда реабилитированный или его законный представитель вправе заявить в течение установленных гражданским законодательством сроков исковой давности, исчисляемых со дня получения копии процессуального решения, которым признано право на реабилитацию, и извещения с разъяснением порядка возмещения вреда. Пропущенный срок исковой давности может быть восстановлен по основаниям и в порядке, которые предусмотрены гражданским законодательством.

В случае смерти реабилитированного право требовать возмещения причиненного ему имущественного вреда приобретают наследники реабилитированного.

Требование о возмещении имущественного вреда подлежит разрешению судом в порядке, который установлен ст. 399 УПК РФ для разрешения вопросов, связанных с исполнением приговора. Такое требование по выбору заявителя может быть подано:

1) в суд, постановивший приговор, вынесший постановление, определение о прекращении уголовного дела и (или) уголовного преследования;

2) суд по месту жительства реабилитированного;

3) суд по месту нахождения органа, вынесшего постановление о прекращении уголовного дела и (или) уголовного преследования либо об отмене или изменении незаконных или необоснованных решений.

В случае прекращения уголовного дела по реабилитирующему основанию вышестоящим судом, отменившим приговор нижестоящей судебной инстанции, реабилитированный вправе обратиться с требованием о возмещении вреда либо в суд, постановивший приговор, либо в суд по своему месту жительства.

Рассмотреть поступившее требование, определить размер выплат и вынести постановление об их производстве суд обязан в срок не позднее одного месяца со дня поступления требования о возмещении имущественного вреда. При этом суд вправе как по ходатайству заинтересованных лиц, так и по собственной инициативе получать необходимые для выяснения размера фактически понесенных реабилитированным расходов доказательства, в том числе показания свидетелей, заключения экспертов и др. Размер выплат, подлежащих возмещению реабилитированному, определяет суд с учетом индекса роста потребительских цен по месту работы или жительства реабилитированного на момент начала уголовного преследования, рассчитанного государственными органами статистики в субъекте Российской Федерации на момент принятия решения о возмещении вреда.

Рассмотрев поступившие материалы, суд выносит постановление об удовлетворении или отказе в удовлетворении заявленных требований полностью или частично, копия которого вручается реабилитированному, а в случае его смерти – наследникам. Данное постановление может быть обжаловано в установленном законом порядке.

Под **моральным вредом** понимают нравственные или физические страдания, причиненные действиями (бездействием), посягающими на принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона нематериальные блага (жизнь, здоровье, достоинство личности, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна и т. п.), а также нарушающими его личные немущественные либо имущественные права.

Устранение последствий морального вреда, причиненного лицу в результате незаконного или необоснованного уголовного преследования, осуждения, применения мер принуждения, обеспечивается следующими способами:

- 1) путем принесения прокурором реабилитированному официального извинения от имени государства за причиненный ему вред;

2) посредством распространения информации (сообщений) о реабилитации гражданина:

- в средствах массовой информации;
- по месту его работы, учебы или по месту жительства.

3) путем денежной компенсации морального вреда.

Законодатель не определяет форму принесения прокурором извинений реабилитированному. Однако данный вопрос урегулирован в указании Генпрокуратуры России от 03.07.2013 № 267/12¹, в соответствии с которым на прокуроров возложена обязанность приносить официальное извинение в письменной форме в возможно короткий срок, не позднее одного месяца со дня вынесения дознавателем либо следователем постановления о прекращении уголовного преследования, либо вступления в законную силу оправдательного приговора, постановления о прекращении уголовного преследования в связи с отказом государственного обвинителя от обвинения и (или) по иным реабилитирующим основаниям, либо принятия решения о полной или частичной отмене обвинительного приговора суда и прекращения уголовного дела в соответствии с пп. 1, 2 ч. 1 ст. 27 УПК РФ, либо отмены незаконного или необоснованного постановления суда о применении принудительных мер медицинского характера.

Распространение информации (сообщений) о реабилитации гражданина направлено на восстановление репутации, доброго имени реабилитированного.

Так, средства массовой информации обязаны в течение 30 суток с момента поступления требования реабилитированного, а в случае его смерти – его близких родственников или родственников либо письменного указания суда, прокурора, руководителя следственного органа, следователя или дознавателя сделать сообщение о реабилитации, если ранее в этом средстве массовой информации были опубликованы сведения о задержании реабилитированного, заключении его под стражу, временном отстранении его от должности, применении к нему принудительных мер медицинского характера,

¹ О порядке реализации положений части 1 статьи 136 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации: указание Генпрокуратуры России от 03.07.2013 № 267/12 // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_152491 (дата обращения: 05.01.2023).

об осуждении реабилитированного и иных примененных к нему незаконных действиях.

Кроме того, по требованию реабилитированного, а в случае его смерти – его близких родственников или родственников суд, прокурор, следователь, дознаватель обязаны в срок не позднее 14 суток направить письменные сообщения о принятых решениях, оправдывающих гражданина, по месту его работы, учебы или месту жительства.

Денежная компенсация морального вреда производится по искам, предъявляемым заинтересованными лицами в порядке гражданского судопроизводства. Все иные способы устранения последствий морального вреда имеют уголовно-процессуальную природу.

Осуждение лица за совершение преступления может повлечь за собой увольнение с работы, отчисление из учебного заведения, лишение специальных, воинских и почетных званий, классных чинов, а также государственных наград и т. д. В случае если приговор суда был отменен вышестоящим судом и лицо приобрело право на реабилитацию, указанные негативные последствия должны быть устранены.

Восстановление трудовых, пенсионных, жилищных и иных прав реабилитированного производится в порядке, установленном ст. 399 УПК РФ для разрешения вопросов, связанных с исполнением приговора. Если заявленное требование судом не было удовлетворено, реабилитированный вправе не только обжаловать в установленном законом порядке постановление суда, но и обратиться в суд в порядке гражданского судопроизводства.

Согласно ч. 2 ст. 138 УПК РФ реабилитированным, которые были лишены на основании судебного решения специальных, воинских и почетных званий, классных чинов, а также государственных наград, восстанавливаются соответствующие звания, классные чины и возвращаются государственные награды. Рассмотрев требование реабилитированного и признав его обоснованным, суд должен указать на это в своем постановлении и направить копию постановления в соответствующий государственный орган для решения вопроса о восстановлении реабилитированного лица в воинском, специальном, почетном звании или классном чине, а также о восстановлении его в правах на государственные награды.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Дайте определение уголовного преследования и раскройте его содержание.
2. Кто в уголовном процессе осуществляет функцию уголовного преследования?
3. Раскройте роль потерпевшего в осуществлении уголовного преследования.
4. Перечислите права, реализуя которые субъект обвинительной деятельности распоряжается обвинением, раскройте их содержание.
5. Назовите виды уголовного преследования и объясните различия между ними.
6. Какие мотивы лежат в основе выделения законодателем частного публичного обвинения?
7. Какими особенностями характеризуется уголовное преследование по делам частного обвинения?
8. Раскройте сущность и предназначение реабилитации в уголовном процессе.
9. Вынесение каких процессуальных решений порождает возникновение у лица права на реабилитацию?
10. Каков порядок признания за лицом права на реабилитацию?
11. Раскройте особенности реабилитации по уголовным делам частного обвинения.
12. Что включает в себя имущественный вред, подлежащий возмещению в порядке реабилитации?
13. В какой суд реабилитированный вправе заявить требование о возмещении имущественного вреда?
14. Перечислите и охарактеризуйте способы устранения последствий морального вреда, причиненного реабилитированному.
15. Каков порядок принесения прокурором извинений реабилитированному?

ГЛАВА 5 ДОКАЗАТЕЛЬСТВА И ДОКАЗЫВАНИЕ В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

§ 1. Уголовно-процессуальное доказывание и теория доказательств

Уголовный процесс, являясь по своей сути юрисдикционным процессом, не мыслим без доказывания: чтобы принять решение по любому значимому вопросу уголовного судопроизводства, необходимо установить фактическую основу для вынесения этого решения, т. е. осуществить доказывание.

Уголовно-процессуальное доказывание представляет особый вид познавательно-удостоверительной деятельности властных субъектов, протекающей в определенной законом процессуальной форме и направленной на установление значимых для правильного разрешения уголовного дела обстоятельств. Эта деятельность обладает рядом **специфических признаков**:

1. Доказывание осуществляет определенный круг субъектов. В нем принимают участие различные категории лиц. Особая роль отводится правоприменителям, властным субъектам (следователю, дознавателю), которые формируют доказательства в уголовном процессе. На них лежит бремя доказывания. Они собирают, проверяют, оценивают доказательства и на их основе принимают уголовно-процессуальные решения. Их доказательственная деятельность обеспечивает справедливое разрешение уголовного дела в суде. Суд выступает конечным адресатом доказывания, который на основе представленных сторонами доказательств выносит окончательное решение по уголовному делу.

В доказывании участвуют лица, имеющие в уголовном процессе свой правовой интерес: потерпевший, частный обвинитель, гражданский истец, подозреваемый, обвиняемый, гражданский ответчик. Они вправе представлять следователю, дознавателю и суду предметы и документы для приобщения их к делу в качестве доказательств. Аналогичным образом участвуют в доказывании лица, представляющие их интересы.

Особыми полномочиями в доказывании наделен защитник, который в соответствии с ч. 3 ст. 86 УПК РФ вправе получать предметы, документы и иные сведения для передачи их следователю, дознавателю, в суд, он может опрашивать лиц с их согласия, истребовать различные документы (справки, характеристики и др.) от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и организаций.

В доказывании также принимают участие лица, способствующие правосудию (эксперты, специалисты, переводчики, понятые).

2. Данная деятельность имеет временные рамки. Уголовно-процессуальное доказывание осуществляют с начала уголовного судопроизводства: при поступлении в компетентный орган сообщения о преступлении и регистрации данного повода начинается проверка сообщения путем проведения осмотра места происшествия, производства других проверочных действий, сбора информации, ее закрепления. Доказывание имеет место и в стадии исполнения приговора, когда суд разрешает в порядке ст. 399 УПК РФ процессуальные вопросы, связанные с реализацией приговора (например, освобождение от отбывания наказания по болезни, условно-досрочное освобождение осужденного и др.). В исключительных судебных стадиях (кассационное производство, надзорное производство, возобновление производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств) проводят проверку вступивших в силу судебных решений на основе представленных сторонами доказательств. Таким образом, доказывание продолжается до тех пор, пока осуществляется само уголовное судопроизводство.

3. В качестве цели доказывания выступает достижение достоверного знания об обстоятельствах, подлежащих установлению по каждому уголовному делу. Они закреплены в ст. 73 УПК РФ и именуются в уголовно-процессуальной теории предметом доказывания.

4. Доказывание протекает в установленном законом порядке. Формирование доказательств властные субъекты осуществляют в строгом соответствии с требованиями закона. В УПК РФ четко прописаны процедуры производства следственных действий, которые выступают основным способом собирания и закрепления доказательств. Нарушение установленных законом правил получения доказательств влечет признание таковых не имеющими юридической силы (ч. 3 ст. 7, ст. 75 УПК РФ).

Доказывание по своему содержанию представляет не однородную, а сложную, многокомпонентную деятельность. Так, профессор Ю. К. Орлов выделял **три аспекта в доказывании**: доказывание-познание, доказывание-удостоверение, доказывание-обоснование. Доказывание-познание, по его мнению, заключается в получении информации об устанавливаемых фактах (чувственное восприятие события проверяемого или расследуемого деяния, которое протекает в установленных законом процессуальных формах). Доказывание-удостоверение предназначено для удостоверения информации для последующих адресатов доказывания с целью сохранения полученной информации в изначальном ее виде, что предусматривает фиксирование обнаруженных сведений и порядка их получения и, естественно, заверение необходимыми средствами факта соблюдения процедур, примененных при фиксации информации. Доказывание-обоснование представляет собой деятельность по убеждению адресатов доказывания в истинности познанных (и удостоверенных) знаний. Существо этой составляющей доказывания проявляется в логическом обосновании своего тезиса и внешне выражается в процессуальных действиях субъекта доказывания¹.

С учетом значимости доказывания в уголовном судопроизводстве вопросы доказательств и доказывания изучает особый раздел уголовно-процессуальной науки – **теория доказательств** (или, как ее иногда именуют, **теория доказывания**). По сути, «теория доказывания представляет собой часть науки уголовного процесса, а также криминалистики, гражданского процесса, теории оперативно-разыскной деятельности, судебной этики – в той мере, которая относится к собственно доказательственной деятельности в сфере уголовного судопроизводства и регулируется нормами доказательственного права»². Данная теория состоит из общей и особенной частей. **Общая часть** указанного раздела уголовно-процессуальной науки изучает сущность доказательственного права, доказательства

¹ Орлов Ю. К. Проблемы теории доказательств в уголовном процессе. М.: Юрист, 2009. С. 32–34.

² Будников В. Л. Доказательственное право и теория доказывания // Уголовный процесс: учебник. В 3 ч. Ч. 1: Общие положения уголовного судопроизводства. 5-е изд., перераб. и доп. / под ред. В. Г. Глебова, Е. А. Зайцевой. Волгоград: ВА МВД России, 2017. С. 189.

и их юридические свойства, их классификацию, занимается вопросами полномочий субъектов доказывания, исследует процесс доказывания и его элементы, предмет и пределы доказывания и др. **Особенная часть** теории доказывания посвящена частной проблематике доказательственной деятельности: формированию, проверке и оценке отдельных видов доказательств, специфике доказывания на различных стадиях уголовного судопроизводства¹.

§ 2. Понятие, классификация и свойства доказательств

Согласно ст. 74 УПК РФ **доказательствами** признаются «любые сведения, на основе которых суд, прокурор, следователь, дознаватель в порядке, определенном настоящим Кодексом, устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, подлежащих доказыванию при производстве по уголовному делу, а также иных обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела». Данные сведения содержатся в перечисленных законом источниках (их именуют видами доказательств): в показаниях свидетелей и потерпевших, обвиняемых и подозреваемых, заключениях и показаниях экспертов и специалистов, вещественных доказательствах, протоколах следственных действий и судебных заседаний, иных документах. По сути, доказательство представляет собой диалектическое единство формы и содержания, где формой выступает указанный в законе источник (ч. 2 ст. 74 УПК РФ), а содержанием – сведения, информация фактического свойства.

В теории принято **классифицировать** доказательства по следующим основаниям:

- по отношению к обвинению доказательства бывают обвинительные (устанавливают виновность лица в совершении преступления или отягчают его ответственность) и оправдательные (устанавливают непричастность лица к совершению преступления, отсутствие в его деянии состава преступления либо смягчают его ответственность);

- по отношению к главному факту доказательства бывают прямые и косвенные. В качестве главного факта выступают значимые

¹ Будников В. Л. Доказательственное право ... С. 190–191.

обстоятельства, образующие состав преступления. Если доказательство непосредственно, напрямую устанавливает главный факт, оно прямое (например, показания свидетеля-очевидца о том, как подозреваемый наносил удары ножом потерпевшему). Между косвенными доказательствами и главным фактом нет такой прямой связи: косвенное доказательство устанавливает обстоятельство, которое может быть объяснено иным образом, безотносительно к совершенному преступлению (например, показания свидетеля, который видел подозреваемого выходящим из подъезда, где был найден труп потерпевшего, не являются прямым доказательством вины подозреваемого, ведь последний мог оказаться в подъезде случайно). Поэтому выносить решение по уголовному делу лишь на основе косвенных доказательств нельзя: всегда есть вероятность другого объяснения установленных фактов. Субъекты доказывания должны стремиться получить такую совокупность доказательств, где косвенные и прямые доказательства гармонизировали бы, подкрепляли бы друг друга;

- по отношению к первоисточнику доказательства подразделяются на первоначальные (полученные из первоисточника – например, показания потерпевшего о совершенном в отношении него преступлении) и производные (получены опосредованным путем, не из первоисточника – например, показания свидетеля, который пересказывает услышанное им от потерпевшего описание преступления). В ходе доказывания особую ценность имеют первоначальные доказательства, как информация, наименее подверженная искажению;

- по способу формирования доказательства бывают личные (показания участников уголовного процесса, документы) и вещественные (это объекты материального мира, сохранившие на себе значимую информацию о преступлении).

Чтобы субъекты доказывания могли использовать для установления обстоятельств уголовного дела доказательство, оно должно обладать рядом **юридически значимых свойств** (быть относимым, допустимым и достоверным).

Относимость доказательства характеризует его содержание и означает, что образующие его сведения способствуют установлению обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения уголовного дела. При этом относимыми являются доказательства, которые по сути даже не связаны с преступлением: например, све-

дения о дружеских отношениях между потерпевшим и судебным экспертом не устанавливают событие преступления, однако они важны для оценки объективности эксперта и решения вопроса о его отводе (ч. 2 ст. 61, ст. 70 УПК РФ).

Допустимость характеризует форму доказательства и означает его соответствие требованиям закона, устанавливающим:

- надлежащий источник получения доказательства;
- компетентного субъекта формирования доказательства;
- соблюдение процедуры получения доказательства;
- соблюдение процессуального порядка при оформлении доказательства.

Нарушение любого из указанных требований влечет признание доказательства недопустимым, не имеющим юридической силы по уголовному делу (ст. 75 УПК РФ). При этом закон устанавливает случаи безусловного отнесения отдельных видов доказательств к числу недопустимых.

Свойство достоверности характеризует содержание доказательства и означает соответствие данных сведений объективной действительности, тому, что реально имело место в прошлом.

§ 3. Цель, предмет и пределы доказывания

Как и любая деятельность, доказывание имеет свою цель. Вопрос о цели доказывания является одним из самых дискуссионных в уголовно-процессуальной науке. В качестве **цели доказывания** некоторые исследователи выделяют установление объективной истины по уголовному делу¹. Однако специфика уголовно-процессуального доказывания делает проблематичным достижение объективной истины по каждому уголовному делу. Познание в уголовном процессе носит ретроспективный характер: устанавливается событие прошлого. При этом властные субъекты доказывания не могут лично воспринимать его (если следователь наблюдал преступление, он

¹ Печников Г. А. Диалектические проблемы истины в уголовном процессе: монография. Волгоград: ВА МВД России, 2007. 310 с.; Орлов Ю. К. Современные проблемы доказывания и использования специальных знаний в уголовном судопроизводстве. М.: Проспект, 2017. С. 18.

будет выступать по данному факту свидетелем-очевидцем). Познание преступления в связи с этим осуществляется не непосредственно, а опосредованным путем (через доказательства – материально и идеально фиксированные следы преступления). Указанное в значительной степени влияет на объективность полученных сведений о совершенном преступлении, которые субъект доказывания интерпретирует в соответствии со своими представлениями о произошедшем.

Широко распространена концепция юридической (формальной) истины¹, согласно которой истина считается достигнутой при соблюдении установленных законом правил доказывания: «в правосудии уголовно-процессуальное доказывание – это искусство пользования презумпциями, фикциями и другими искусственными – формальными средствами конструирования / моделирования реальности в ходе судопроизводства»².

Как ранее отмечалось, в качестве цели доказывания выступает достижение достоверного знания об обстоятельствах, подлежащих установлению по каждому уголовному делу. Круг этих обстоятельств, закрепленных в ст. 73 УПК РФ, образует **предмет доказывания** – «программу-минимум», которую должны выполнить властные субъекты доказывания на стадии предварительного расследования. Данные обстоятельства отражают состав преступления и другую значимую для правильного разрешения уголовного дела информацию:

1) событие преступления: время, место, способ и другие обстоятельства совершения преступления (данные обстоятельства характеризуют объективную сторону преступления);

2) виновность лица в совершении преступления, форму его вины и мотивы (такие обстоятельства характеризуют субъективную сторону преступления);

¹ Смирнов А. В. Формальные средства доказывания в уголовном праве и процессе. М.: Норма: ИНФРА-М, 2018. 240 с.

² Александров А. С. Русский уголовно-процессуальный догматизм или цифровой мир: что победит? // Юридическая истина в уголовном праве и процессе: сб. ст. по материалам Всерос. науч.-практ. конф., 16–17 марта 2018 г. / под общ. ред. К. Б. Калиновского, Л. А. Зашляпина. СПб.: Петрополис, 2018. С. 26.

3) обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого (по сути, это данные о субъекте преступления);

4) характер и размер вреда, причиненного преступлением (сведения, характеризующие объект преступления);

5) обстоятельства, исключающие преступность и наказуемость деяния;

6) обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание;

7) обстоятельства, которые могут повлечь за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания;

8) обстоятельства, подтверждающие, что имущество, подлежащее конфискации в соответствии со ст. 104.1 УК РФ, получено в результате совершения преступления или является доходами от этого имущества либо использовалось или предназначалось для применения в качестве орудия, оборудования или иного средства совершения преступления либо для финансирования терроризма, экстремистской деятельности (экстремизма), организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации).

Необходимо также выявить причины и условия, способствовавшие совершению преступления.

Все вышеперечисленные обстоятельства должны быть установлены органами предварительного расследования до направления уголовного дела в суд. В противном случае прокурор вправе вернуть им уголовное дело на дополнительное расследование в порядке п. 2 ч. 1 ст. 221 и п. 2 ч. 1 ст. 226 УПК РФ.

Предмет доказывания, регламентированный ст. 73 УПК РФ, носит общий, универсальный характер. Однако по уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних предмет доказывания имеет свою специфику (ст. 421 УПК РФ). По-особому сформулирован в законе и предмет доказывания по делам о применении принудительных мер медицинского характера (ст. 434 УПК РФ).

Если предмет доказывания нашел четкое нормативное закрепление в тексте УПК РФ, то для такой категории, как «пределы доказывания», законодателем отдельной нормы не сформулировано. В теории уголовного процесса считается, что **пределы доказывания** характеризуют степень доказанности обстоятельств, входящих в предмет доказывания. Для каждого уголовного дела, каждого этапа производства, каждого принимаемого решения пределы доказывания

устанавливаются индивидуально. Так, для возбуждения уголовного дела в ряде случаев достаточно провести осмотр места происшествия и выявить признаки преступления – доказать, что имело место запрещенное уголовным законом деяние. Для привлечения лица в качестве обвиняемого необходимо доказать обстоятельства, указанные в пп. 1–4 ч. 1 ст. 73 УПК РФ, тем самым установить состав преступления и квалифицировать данное деяние. Для этих целей следователь должен собрать достаточные доказательства, посредством которых он устанавливает такие обстоятельства.

Окончательно пределы доказывания по уголовному делу определяет суд, который вправе не согласиться с государственным обвинителем, посчитать представленные доказательства недостаточными для установления виновности лица и оправдать подсудимого за непричастностью к совершению преступления.

§ 4. Процесс доказывания

Доказывание как специфическая, урегулированная законом деятельность протекает в установленном порядке, поэтому в теории принято говорить о **процессе доказывания**, элементами которого являются собирание доказательств, их проверка и оценка (ст. 85 УПК РФ).

Термин «**собирание доказательств**» носит, скорее, условный характер, так как в природе «готовых» доказательств не существует: есть предметы со следами, орудия преступления, сведения, которыми располагает очевидец. Статус доказательств данные предметы и сведения приобретают только после того, как властные субъекты доказывания осуществляют действия по обнаружению (истребованию, получению) и закреплению их процессуальными способами. Совокупность этих действий властных субъектов является содержанием формирования доказательства. Таким образом, собирание доказательств включает в себя не только *поиск, обнаружение источников доказательственной информации*, но и *истребование предметов и документов* у граждан, предприятий, организаций, должностных лиц, *получение этих предметов, документов и сведений* в случае добровольного представления их гражданами и организациями.

К **способам собирания доказательств** закон относит прежде всего следственные действия (осмотры, обыски, выемки, допросы, очные ставки и т. д., которые специально предназначены для формирования доказательств), а также процессуальные и непроцессуальные действия (ревизию, документальную проверку).

Однако полученную вышеперечисленными способами информацию необходимо *закрепить*, максимально полно сохранить для последующих адресатов доказывания, что осуществляется путем протоколирования, приобщения предметов к уголовному делу в качестве вещественных доказательств (это два основных вида фиксации доказательственной информации). В качестве дополнительных способов закрепления доказательств выступают: фотографирование, видеозапись, аудиозапись, составление схем, планов, изготовление слепков (объемных моделей). Закрепленная таким образом информация, полученная властными субъектами, приобретает статус доказательства.

Если собирание доказательств (или, как было отмечено, их формирование) представляет собой практическую деятельность властных субъектов, то **проверка доказательств** является и практической, и мыслительной деятельностью. Она состоит в сопоставлении их с другими доказательствами, собранными по делу (это мыслительный аспект проверки), установлении их источников (возможно и логическим, мыслительным, путем, а также в ходе различных процессуальных действий), получении иных доказательств, подтверждающих или опровергающих проверяемое доказательство (это практический аспект проверки доказательств). Существует ряд следственных действий, которые специально предназначены для проверки доказательств (следственный эксперимент – ст. 181 УПК РФ, очная ставка – ст. 192 УПК РФ, проверка показаний на месте – ст. 194 УПК РФ).

Оценка доказательств представляет собой исключительно мыслительную деятельность субъектов доказывания, направленную на установление юридически значимых свойств каждого доказательства (относимости, допустимости, достоверности). Все собранные по уголовному делу доказательства оцениваются в совокупности с точки зрения их достаточности для разрешения уголовного дела в целом (ст. 88 УПК РФ) или для принятия какого-либо решения

по нему. Таким образом определяется, достигнуты ли пределы доказывания на том или ином этапе уголовного судопроизводства.

Все властные субъекты, наделенные правом оценки доказательств, и присяжные заседатели должны их оценивать «по внутреннему убеждению, основанному на совокупности имеющихся в уголовном деле доказательств, руководствуясь при этом законом и совестью» (ст. 17 УПК РФ). Окончательную оценку доказательств дает суд, разрешающий уголовное дело по существу, в итоговом решении – приговоре.

§ 5. Характеристика видов источников доказательств

Как ранее отмечалось, исчерпывающий перечень видов доказательств изложен в ч. 2 ст. 74 УПК РФ. Самыми часто встречающимися в уголовных делах доказательствами являются показания участников уголовного процесса, которые даются ими в ходе таких следственных действий, как допрос, очная ставка, проверка показаний на месте и предъявление для опознания (хотя законодатель определяет показания этих лиц как сведения, сообщенные на допросе). На всех субъектов, дающих в уголовном процессе показания, распространяется конституционное положение, предусмотренное ст. 51 Конституции РФ, – право не свидетельствовать против себя и своих близких лиц, круг которых закреплен в законе.

Показания подозреваемого и обвиняемого. Согласно закону *показания подозреваемого* – сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе досудебного производства в соответствии с требованиями ст. 187–190 УПК РФ. Предмет показаний подозреваемого чаще всего образует информация об обстоятельствах, обусловивших его появление в уголовном деле: об обстоятельствах его задержания; данных, послуживших основанием для возбуждения уголовного дела в отношении этого лица; сведениях, с учетом которых в отношении него была избрана мера пресечения до предъявления обвинения; обстоятельствах, положенных в основу уведомления о подозрении.

Дача показаний для подозреваемого (равно как и обвиняемого) – право, а не обязанность. Поэтому закон не устанавливает ответст-

венность для данных лиц за отказ и уклонение от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний.

Согласно ст. 77 УПК РФ **показания обвиняемого** – сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе досудебного производства по уголовному делу или в суде в соответствии с требованиями ст. 173, 174, 187–190 и 275 УПК РФ. Предмет показаний обвиняемого – существо предъявленного ему обвинения, обстоятельства совершения им преступления, информация о соучастниках, их действиях и т. д.

Для обеспечения прав обвиняемого и подозреваемого и защиты их от физического и психического воздействия при даче показаний закон установил правило об участии защитника в следственных действиях, в ходе которых они дают показания. Показания, данные ими в отсутствие защитника при последующем отказе от них в суде, не имеют юридической силы, т. е. относятся к недопустимым (ч. 1 ст. 75 УПК РФ).

По содержанию показания подозреваемого и обвиняемого могут быть признательными (причем истинными, а также ложными, когда имеет место самооговор). Признательные показания используются для обоснования приговора только при подтверждении их собранными по уголовному делу доказательствами. Эти участники могут признавать вину полностью или частично, утверждать, что в момент совершения преступления находились в другом месте и не были способны поэтому его совершить. Такое утверждение называют «алиби».

Показания свидетелей являются самыми распространенными доказательствами в уголовном процессе: в каждом уголовном деле есть свидетели, которые сообщают различную информацию, относящуюся как к событию преступления, так и личности подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, причиненному преступным деянием вреду и т. д. Свидетель может давать показания, которые касаются любых вопросов, относящихся к уголовному делу (например, о взаимоотношениях участников уголовного судопроизводства). Особо ценную категорию свидетелей представляют очевидцы, непосредственно наблюдавшие совершение преступления.

Дача показаний – обязанность свидетеля, поэтому для свидетелей, достигших 16-летнего возраста, установлена уголовная

ответственность за дачу заведомо ложных показаний (ст. 307 УК РФ) и за отказ и уклонение от дачи показаний по ст. 308 УК РФ.

В соответствии с ч. 2 ст. 75 УПК РФ признаются недопустимыми доказательствами показания свидетеля в случае, если они основаны на догадке, предположении, слухе и если свидетель не может указать источник своей осведомленности.

Показания потерпевшего – это сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе досудебного производства по уголовному делу или в суде в соответствии с требованиями ст. 187–191 и 277 УПК РФ. Дача показаний является не только обязанностью, но и правом для потерпевшего. С помощью показаний потерпевший отстаивает в уголовном судопроизводстве свои процессуально значимые интересы, поэтому он вправе требовать своего допроса с целью сообщения следователю (дознавателю) важной информации по уголовному делу. Для потерпевших, достигших 16-летнего возраста, также установлена уголовная ответственность за дачу заведомо ложных показаний (ст. 307 УК РФ) и за отказ и уклонение от дачи показаний по ст. 308 УК РФ. В случае наличия сомнений в способности потерпевшего правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела, и давать показания следователь обязан назначить судебную экспертизу (п. 4 ст. 196 УПК РФ). Правила допустимости показаний потерпевшего те же, что и для показаний свидетеля (ч. 2 ст. 75 УПК РФ).

Заключение и показания эксперта. *Заключение эксперта* как доказательство – это оформленный в соответствии с требованиями закона процессуальный акт, в котором содержится совокупность фактических данных, имеющих значение по делу, полученных в ходе объективного, всестороннего исследования, проведенного на основании постановления (определения) компетентным лицом по вопросам, требующим познаний неправового характера.

Заключение вправе давать только эксперт – уполномоченное постановлением следователя, дознавателя и судьи (определением суда) лицо – независимое, не заинтересованное в исходе дела, обладающее специальными познаниями в какой-либо области. Не могут быть признаны заключением эксперта любые документы, составленные по результатам каких-либо специальных исследований све-

дущими лицами, которые не были назначены в соответствии с законом экспертами по уголовному делу.

Заключение эксперта представляет собой результат проведенного полного, объективного исследования материалов дела, переданных в распоряжение эксперта лицом, назначившим экспертизу. Такие исследования осуществляются в соответствии с требованиями Федерального закона «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации» от 31.05.2001 № 73-ФЗ, ведомственных подзаконных актов и утвержденных официальных методик.

Заключение эксперта имеет особую процессуальную форму (ст. 204 УПК РФ), нарушение которой ведет к снижению доказательственной ценности данного документа, а в ряде случаев – к признанию его недопустимым¹.

Предметом заключения эксперта являются вопросы *неправового характера*, сформулированные в постановлении о назначении экспертизы. Пленум Верховного Суда РФ в п. 4 постановления от 21.12.2010 № 28² подчеркнул недопустимость постановки перед экспертом правовых вопросов, разрешение которых относится к исключительной компетенции органа, осуществляющего расследование, прокурора, суда (например, что имело место: убийство или самоубийство).

От заключения эксперта следует отличать *справки об исследовании*, в которых сотрудники экспертно-криминалистических подразделений отражают результаты *предварительного исследования*, проводимого по заданию органов, осуществляющих оперативно-разыскную деятельность или доследственную проверку сообщений о преступлениях. Такие справки составляются, как правило, до возбуждения уголовных дел и не могут подменять заключение эксперта.

¹ В экспертных учреждениях системы МВД Российской Федерации требования к содержанию заключения судебного эксперта изложены в пп. 29–34 приказа МВД России от 29.06.2005 № 511 (см.: Вопросы организации производства судебных экспертиз в экспертно-криминалистических подразделениях органов внутренних дел Российской Федерации: приказ МВД России от 29.06.2005 № 511 // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_55315 (дата обращения: 05.01.2023).

² О судебной экспертизе по уголовным делам: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.2010 № 28 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2011. № 2.

Оценка заключения эксперта имеет для дознавателя, следователя и суда свои сложности в связи с тем, что им приходится оценивать и научные методы, применяемые экспертом, и его выводы, сформулированные на основе специальных экспертных познаний. Согласно п. 19 вышеуказанного постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.2010 № 28, «для оказания помощи в оценке заключения эксперта и допросе эксперта по ходатайству стороны или по инициативе суда может привлекаться специалист. Разъяснения специалист дает в форме устных показаний или письменного заключения».

Согласно п. 3 ч. 2 ст. 74 УПК РФ наряду с заключением эксперта при производстве по уголовному делу в качестве самостоятельного источника доказательств допускаются и *показания эксперта*, которые он дает в ходе допроса после составления им заключения экспертизы. Предметом допроса эксперта и, соответственно, его показаний могут быть только сведения научного характера и данные об обстоятельствах проведенного им лично исследования и составленного по его результатам заключения. Недопустимо допрашивать эксперта по поводу сведений, ставших ему известными в связи с производством судебной экспертизы, если они не относятся к предмету этой судебной экспертизы (например, сведений, которые подэкспертный в доверительной беседе сообщил эксперту-психиатру).

Достоверность даваемых экспертом показаний гарантируется его предупреждением по ст. 307 УК РФ об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний.

Заключение и показания специалиста. *Заключение специалиста* – представленное в письменном виде суждение по вопросам, поставленным перед специалистом судом и сторонами, когда для их уяснения не требуется производство исследований.

В отличие от эксперта специалист не наделен правом проводить какие-либо исследования в ходе производства по уголовному делу. Специалист не назначается особым постановлением следователя, дознавателя, судьи, определением суда, как эксперт. Специалист не несет уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения по ст. 307 УК РФ, как это предусмотрено для эксперта. Заключение специалиста не должно подменять собой заключение эксперта, когда для установления значимых обстоятельств уголовного дела требуется применение специальных познаний в форме

исследования. На это обратил внимание правоприменителей Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 21.12.2010 № 28¹.

Если специалист не представляет письменного заключения, его устную консультацию по вопросам, входящим в сферу его специальных познаний, можно оформить в виде показаний, составив об этом соответствующий протокол допроса. В УПК РФ не регламентирован порядок получения таких показаний, в связи с чем следует применять закон по аналогии, используя в качестве нормативной основы допроса специалиста статьи, регулирующие получение показаний эксперта (ст. 205) и свидетеля (ст. 187–190).

Законодатель в ч. 4 ст. 80 УПК РФ дает определение **показаний специалиста** как «сведений, сообщенных им на допросе об обстоятельствах, требующих специальных познаний, а также разъяснений своего мнения в соответствии с требованиями ст. 53, 168 и 271» кодекса. Предметом данных показаний являются сведения: 1) сообщенные специалистом в ходе оказания научно-технической и консультационной помощи защитнику по правилам п. 3 ч. 1 ст. 53 УПК РФ; 2) отраженные им в своем заключении по правилам ч. 3 ст. 80 УПК РФ; 3) сообщенные им сторонам и суду при участии в следственных и иных процессуальных действиях по делу; 4) касающиеся оценки заключения эксперта, данного в ходе досудебного и судебного производства; 5) касающиеся оценки заключения другого специалиста, данного в ходе досудебного и судебного производства по уголовному делу; 6) содержащие относящуюся к области специальных познаний специалиста информацию, которая требуется лицам, осуществляющим производство по делу.

Эти сведения будут допустимыми при условии, что они получены в ходе допроса и оформлены в соответствии с правилами ст. 187–190 УПК РФ, относятся к сфере научных и профессиональных познаний допрашиваемого специалиста, для дачи таких показаний специалисту нет необходимости проводить исследование (в противном случае назначают судебную экспертизу), отсутствуют основания для отвода специалиста, предусмотренные ст. 71 УПК РФ, а также в случае, если специалист перед дачей показаний был

¹ О судебной экспертизе по уголовным делам: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.2010 № 28 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2011. № 2.

предупрежден об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний по ст. 307 УК РФ.

Вещественные доказательства – это любые объекты материального мира, которые обладают юридически значимыми признаками, указанными в ч. 1 ст. 81 УПК РФ:

«1) которые служили орудиями, оборудованием или иными средствами совершения преступления или сохранили на себе следы преступления;

2) на которые были направлены преступные действия;

2.1) деньги, ценности и иное имущество, полученные в результате совершения преступления;

3) иные предметы и документы, которые могут служить средствами для обнаружения преступления и установления обстоятельств уголовного дела».

Чтобы обнаруженный следователем или полученный им от участников уголовного процесса объект приобрел статус вещественного доказательства по уголовному делу, необходимо:

1) зафиксировать факт его обнаружения или получения в протоколе следственного действия;

2) описать в протоколе его свойства и признаки;

3) сфотографировать объект;

4) вынести постановление о признании и приобщении его к делу в качестве вещественного доказательства.

Статья 81.1 УПК РФ устанавливает особые правила приобщения предметов и документов в качестве вещественных доказательств к уголовным делам о преступлениях в сфере экономики: вынесение постановления в срок не позднее десяти суток с момента изъятия таких объектов (в исключительных случаях, указанных в ч. 2 данной статьи, по мотивированному ходатайству следователя или дознавателя этот срок может быть продлен еще на 30 суток – руководителем следственного органа или начальником органа дознания). Если для признания объектов вещественными доказательствами необходимо провести судебную экспертизу, то постановление о признании их вещественными доказательствами должно быть вынесено не позднее трех суток с момента получения следователем или дознавателем заключения эксперта.

Следователь (дознаватель) обязан обеспечить соблюдение условий хранения, пересылки и исследования вещественного доказа-

тельства. Правила хранения вещественных доказательств закреплены в ст. 82 УПК РФ, а также детализированы в постановлениях Правительства РФ¹. Обычно, если габариты вещественного доказательства позволяют, его хранят при уголовном деле. Если предмет громоздкий либо вещественное доказательство представляет собой большую партию товаров, хранение которых затруднено или требует значительных затрат, то объект фотографируют или его признаки фиксируют с помощью видеозаписи, по возможности опечатывают и по решению дознавателя, следователя передают на хранение в установленном порядке. К уголовному делу могут приобщить образец вещественного доказательства, достаточный для сравнительного исследования.

При невозможности хранения вещественного доказательства при уголовном деле его могут возвратить законному владельцу (после производства необходимых следственных действий и без ущерба доказыванию по делу). Если это затруднительно, то вещественное доказательство после оценки с согласия владельца либо по решению суда передается для реализации, если же оно пришло в негодность, его уничтожают, о чем составляют протокол согласно ст. 166 УПК РФ.

Наркотические средства, психотропные вещества, растения, их содержащие, и объекты, опасные для жизни и здоровья людей или для окружающей среды, а также этиловый спирт, алкогольную

¹ См.: Об условиях хранения, учета и передачи вещественных доказательств по уголовным делам: постановление Правительства РФ от 08.05.2015 № 449 (вместе с Правилами хранения, учета и передачи вещественных доказательств по уголовным делам) // Собрание законодательства РФ. 2015. № 20. Ст. 2915; Об условиях хранения, учета и передачи вещественных доказательств, относящихся к категории наркотических средств, психотропных веществ, их аналогов и прекурсоров, сильнодействующих и ядовитых веществ, а также инструментов и оборудования, находящихся под специальным контролем и используемых для производства и изготовления наркотических средств и психотропных веществ: постановление Правительства РФ от 12.04.2010 № 224 (вместе с Правилами хранения, учета и передачи вещественных доказательств, относящихся к категории наркотических средств, психотропных веществ, их аналогов и прекурсоров, сильнодействующих и ядовитых веществ, а также инструментов и оборудования, находящихся под специальным контролем и используемых для производства и изготовления наркотических средств и психотропных веществ) // Собрание законодательства РФ. 2010. № 16. Ст. 1911.

и спиртосодержащую продукцию после необходимых исследований передают для их технологической переработки или уничтожают по решению суда, о чем составляется протокол согласно ст. 166 УПК РФ. К материалам уголовного дела также приобщается достаточный для сравнительного исследования образец уничтоженного вещества или средства, спиртосодержащей продукции. Если этиловый спирт, алкогольная и спиртосодержащая продукция были переработаны и реализованы, то средства, полученные от их реализации, зачисляются на депозитный счет органа, принявшего решение об изъятии указанных вещественных доказательств.

На деньги и ценности, признанные вещественными доказательствами, полученные в результате совершения преступления, обнаруженные в ходе следственных действий, накладывают арест согласно ст. 115 УПК РФ. Ценности могут быть возвращены законному владельцу.

Часть 2 ст. 82 УПК РФ определяет также порядок обращения с вещественными доказательствами в виде игрового оборудования, в виде животных, древесины и (или) полученной из нее продукции в виде лесоматериалов (пп. 8–10 соответственно).

Особый порядок предусмотрен для хранения электронных носителей информации (п. 5 ч. 2 и ч. 2.1 ст. 82 УПК РФ), а также копирования с них информации по просьбе законного владельца носителя или обладателя самой информации. Данное действие осуществляется на носитель, представленный владельцем, в присутствии понятых, с обязательным участием специалиста в области компьютерных технологий, о чем составляется протокол по правилам ст. 166 УПК РФ.

Судьба вещественных доказательств определяется в итоговых решениях по уголовному делу (в приговоре суда, постановлении или определении о прекращении уголовного дела):

1) орудия, оборудование или иные средства совершения преступления, принадлежащие обвиняемому, подлежат конфискации, или передаются в соответствующие учреждения, или уничтожаются;

2) предметы, запрещенные к обращению, подлежат передаче в соответствующие учреждения или уничтожаются;

3) изъятые из незаконного оборота товары легкой промышленности, перечень которых утверждается Правительством РФ, подлежат уничтожению в установленном им порядке;

4) предметы, не представляющие ценности и не истребованные стороной, подлежат уничтожению, а в случае ходатайства заинтересованных лиц или учреждений могут быть переданы им;

5) деньги, ценности и иное имущество, полученные в результате совершения преступления, и доходы от этого имущества подлежат возвращению законному владельцу;

6) деньги, ценности и иное имущество, указанные в пп. «а» – «в» ч. 1 ст. 104.1 УК РФ, подлежат конфискации;

7) документы, являющиеся вещественными доказательствами, остаются при уголовном деле в течение всего срока его хранения либо передаются заинтересованным лицам по их ходатайству;

8) остальные предметы передаются законным владельцам, а при неустановлении последних переходят в собственность государства (ч. 3 ст. 81 УПК РФ).

Протоколы следственных действий и судебного заседания являются доказательствами, так как в них находит отражение значимая по уголовному делу информация, полученная при производстве следственных действий и в ходе заседания суда.

Следственные действия выступают основным способом формирования доказательств, поэтому **протоколы следственных действий** фиксируют сведения, приобретающие в результате доказательственное значение. Протокол следственного действия состоит из вводной, описательной и заключительной частей. Во *вводной части* отмечают наименование следственного действия, место, дату его проведения, время его начала и окончания, сведения о лице, проводящем данное действие, юридических основаниях производства следственного действия и об участвующих в нем лицах с указанием факта разъяснения им их прав, обязанностей и ответственности. В *описательной части* излагают все познавательные приемы следователя или дознавателя, установленные ими данные, выявленные объекты, сделанные участниками следственного действия заявления. В *заключительной части* протокола указывают, какие предметы приобщены к делу, какие технические средства применены, ставят отметку об ознакомлении участников следственного действия с протоколом, о наличии или отсутствии у них замечаний по протоколу, что удостоверяют подписями следователя и участников. Протоколы обыска, выемки и наложения ареста на имущество составляют в двух экземплярах (копию под подпись вручают владельцу изъятого

имущества). Протокол следственного действия признают допустимым доказательством, если он оформлен в соответствии с требованиями ст. 166 УПК РФ надлежащим субъектом и если при производстве следственного действия соблюдался установленный законом порядок его проведения.

Доказательственная значимость *протокола судебного заседания* обусловливается двумя факторами:

1. Именно в этом протоколе может быть впервые в уголовном деле зафиксирована доказательственная информация (например, показания свидетеля, ранее не участвовавшего в досудебном производстве).

2. Протокол судебного заседания отражает ход судебного процесса, что очень важно в проверочных стадиях для оценки вышестоящими судами соответствия приговора суда установленным в судебном следствии обстоятельствам, определения вышестоящими инстанциями соблюдения судом процедуры.

Содержание протокола судебного заседания и порядок его составления изложены в ст. 259, 260 УПК РФ. Протоколы ведутся в заседаниях всех судебных инстанций, в стадии исполнения приговора, а также в досудебном производстве при судебном контроле и даче судом разрешений на правоограничительные действия. Отсутствие в уголовном деле протокола судебного заседания является существенным нарушением уголовно-процессуального закона и влечет безусловную отмену приговора (п. 11 ч. 2 ст. 389.17 УПК РФ).

Документы-доказательства. Согласно ст. 84 УПК РФ документы являются доказательствами, когда сведения, изложенные в них, имеют значение для установления обстоятельств, указанных в ст. 73 УПК РФ. Законодатель именует их иными документами в контексте ст. 74, 84 УПК РФ, подчеркивая, что это другие различные документы, а не протоколы следственных действий и судебного заседания. Правильнее такой источник фактических данных называть документами-доказательствами или документами.

По форме закрепления информации документы могут быть письменными, а также представленными в виде кино-, фото-, аудиоматериалов, графиков, рисунков, схем, компьютерных баз данных, изготовленными с помощью печатающих устройств, с применением компьютерных технологий. Обычно документы возникают «вне рамок уголовного процесса» (справки из паспортного стола, больничные

листы, характеристики, корешки квитанций, статистические данные и т. д.).

Документы могут исходить от официальных и частных лиц. Официальные документы должны быть оформлены с соблюдением правил делопроизводства и содержать все предусмотренные для соответствующего вида документов реквизиты.

Условиями допустимости документа-доказательства являются: 1) наличие в материалах дела данных, указывающих на происхождение документа (в некоторых случаях документ приобщают к делу особым постановлением); 2) наличие необходимых реквизитов для официальных документов или сведений о гражданине, от которого исходит документ; 3) указание на источник осведомленности составителя документа; 4) наличие заключения эксперта, устанавливающего факт исполнения документа лицом, от имени которого он значится, если в этом возникают сомнения.

Документы должны быть получены, истребованы или представлены в соответствии с правилами, регламентированными ст. 86 УПК РФ, приобщены к материалам уголовного дела и храниться в течение определенного срока. По просьбе законного владельца приобщенные к уголовному делу документы или их копии передаются ему, если это не препятствует дальнейшему ведению дела.

От документов-доказательств (в смысле ст. 84 УПК РФ) следует отличать документы – вещественные доказательства, к процессуальному оформлению, хранению и использованию которых установлены несколько иные правила. Документ является вещественным доказательством, если он обладает свойствами, перечисленными в ч. 1 ст. 81 УПК РФ.

§ 6. Использование в доказывании преюдиции и результатов оперативно-разыскной деятельности

Преюдициальность (от лат. *praejudicio* – предрешение) – обязательность для суда, прокурора, следователя и дознавателя, рассматривающих дело, принимать без проверки факты, ранее установленные вступившим в законную силу судебным решением (по гражданскому, арбитражному, административному делу) или приговором суда по уголовному делу. Вступившие в законную силу решения

приобретают свойство общеобязательности, а установленные ими данные считаются истинными, пока не доказано обратное в порядке исключительных производств. Поэтому сведения, отраженные в таких решениях, в дополнительной проверке не нуждаются, а субъекты доказывания освобождаются от обязанности доказывать те обстоятельства, которые признаны установленными вступившим в силу решением. Закон отмечает, что судебные решения, обладающие преюдициальностью, не могут предрешать виновность лиц, не участвовавших ранее в рассматриваемом уголовном деле (ст. 90 УПК РФ).

В уголовном судопроизводстве преюдициальностью не обладают вступившие в силу судебные решения, постановленные в *особом порядке* – в соответствии со ст. 226.9 УПК РФ (если приговор вынесен по уголовному делу, расследованному в сокращенной форме дознания), ст. 316 УПК РФ (приговор постановлен при согласии обвиняемого с предъявленным обвинением) или 317.7 УПК РФ (приговор вынесен в отношении лица, заключившего досудебное соглашение о сотрудничестве). Эти приговоры постановляются без традиционного исследования доказательств, которое происходит при общем порядке судебного разбирательства. Указанное обстоятельство свидетельствует об определенной «ненадежности» данных решений, в связи с чем законодатель лишил их преюдициальной силы.

В доказывании по уголовным делам нередко используют результаты оперативно-разыскной деятельности, так как гласными методами сложно раскрыть неочевидные преступления. Кроме того, задокументированная оперативными сотрудниками преступная деятельность выступает надежной основой для доказывания по уголовному делу обстоятельств преступления – при условии соблюдения субъектами оперативно-разыскной деятельности установленных законом правил. Последнее замечание носит принципиальный характер, так как ст. 89 УПК РФ запрещает использование в доказывании результатов такой деятельности, если они не отвечают требованиям, предъявляемым к доказательствам (т. е. достоверности, относимости и допустимости). Согласно п. 4 Инструкции о порядке представления результатов оперативно-разыскной

деятельности органу дознания, следователю или в суд¹ соответствующие данному документу и требованиям закона результаты оперативно-разыскной деятельности могут служить поводом и основанием для возбуждения уголовного дела, быть использованы для подготовки и осуществления следственных и судебных действий и применяться в доказывании по уголовным делам в соответствии с требованиями УПК РФ, регламентирующими собирание, проверку и оценку доказательств.

Полученные оперативным путем документы, видеозаписи и другие объекты приобщают к материалам уголовного дела в качестве вещественных доказательств или документов после прохождения процедуры «рассекречивания». При необходимости для проверки доказательств, сформированных на основе этих данных оперативно-разыскной деятельности, проводят судебные экспертизы и другие следственные действия.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Что такое доказательство?
2. Какие виды (источники) доказательств закреплены в законе?
3. Дайте классификацию доказательств.
4. Чем властные субъекты доказывания отличаются от остальных субъектов, участвующих в доказывании?
5. Перечислите элементы процесса доказывания.
6. В чем сущность собирания (формирования) доказательств?
7. Каковы способы собирания доказательств?
8. Что представляет собой проверка доказательств?
9. В чем заключается оценка доказательств?
10. Каковы свойства доказательств?
11. Дайте определение понятия «вещественные доказательства».

¹ Об утверждении Инструкции о порядке представления результатов оперативно-разыскной деятельности органу дознания, следователю или в суд: приказ МВД России № 776, Минобороны России № 703, ФСБ России № 509, ФСО России № 507, ФТС России № 1820, СВР России № 42, ФСИН России № 535, ФСКН России № 398, СК России № 68 от 27.09.2013 // Российская газета. 2013. 13 дек.

12. Как определяется судьба вещественных доказательств?
13. В чем отличие заключения эксперта от заключения специалиста?
14. Укажите доказательственное значение протоколов судебного заседания.

ГЛАВА 6

МЕРЫ ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРИНУЖДЕНИЯ

§ 1. Понятие мер процессуального принуждения

Государственное принуждение является необходимым механизмом регулирования общественных отношений, в том числе в сфере уголовного судопроизводства. Уголовное судопроизводство изначально обоснованно имеет принудительную и правоограничительную природу, и решение его задач в ряде случаев без специальных мер невозможно. Применение указанных мер призвано как обеспечивать должное поведение участников в ходе производства по уголовному делу, так и играть роль уголовно-процессуальных санкций за нарушения, допущенные участниками. Безусловно, применение мер уголовно-процессуального принуждения коррелирует с основными правами и свободами личности и носит характер не их нарушения, а лишь необходимого ограничения.

Меры уголовно-процессуального принуждения представляют собой совокупность мер государственно-властного характера, имеющих определенную процессуальную форму, которые в необходимой степени ограничивают права и законные интересы участников уголовного судопроизводства при наличии предусмотренных законодательством оснований и условий их применения.

Объем и период применения мер процессуального принуждения определяются характером должного поведения или совершенного правонарушения и, как правило, сроком производства по делу, необходимостью их применения либо отпадением таковой.

Круг лиц, к которым применяют изучаемые меры, четко закреплен законом для конкретных видов мер принуждения. Ряд из них относится только к подозреваемым и обвиняемым, иные могут распространяться и на других участников процесса – потерпевшего, свидетеля, специалиста, эксперта, переводчика, понятого, гражданского истца и гражданского ответчика.

Что касается **субъектов применения** мер принуждения, то они также четко определены законом и связаны исключительно с компетенцией по расследованию преступления или рассмотрению уголовного дела по существу. Обращает на себя внимание то, что

принимать решение о применении мер процессуального принуждения может лишь лицо, в производстве которого находится соответствующее уголовное дело, а непосредственно реализовывать некоторые из них правомочны и иные субъекты правоохранительной деятельности (привод, фактическое задержание и др.).

Законодатель систематизировал все меры процессуального принуждения, которые формально таковыми считаются, поместив их в раздел IV УПК РФ и разделив на **три группы**: задержание (гл. 12 УПК РФ), меры пресечения (гл. 13 УПК РФ) и иные меры процессуального принуждения (гл. 14 УПК РФ). Однако помимо указанных мер в юридической науке к мерам принудительного характера, применяемым в ходе производства по делу, также относят:

- следственные действия, ограничивающие права граждан (обыск в жилище, получение образцов для сравнительного исследования, получение информации о соединениях между абонентами и абонентскими устройствами и др.);

- помещение подозреваемых и обвиняемых в медицинские и психиатрические организации для производства судебных экспертиз;

- отмена прокурором незаконных и необоснованных решений дознавателя;

- обращение в доход государства залога, в рамках применения соответствующей меры пресечения;

- обязательное участие защитника в производстве по делу помимо воли подзащитного в случаях, установленных законом.

Как уже отмечалось, меры процессуального принуждения могут применяться лишь на основании и при соблюдении условий, предусмотренных законом. В зависимости от целей принудительных мер, определенных законодателем в обозначенные группы, и основания, и условия их применения разнятся, но существует ряд **общих условий**, с соблюдением которых закон связывает возможность обращения к мерам процессуального принуждения. Таковыми являются:

- 1) наличие возбужденного уголовного дела. Любая из мер процессуального принуждения, предусмотренная ч. 5 УПК РФ, применяется только после возбуждения уголовного дела. Никакое обстоятельство не может обуславливать применение мер процессуального принуждения на стадии возбуждения уголовного дела, когда совершенное деяние еще не квалифицировано как преступление;

2) имеющиеся в уголовном деле доказательства нарушения порядка уголовного судопроизводства его участником либо основания полагать, что нарушения допустимы в будущем (например, свидетель неоднократно не является по вызову следователя, тяжесть совершенного преступления и отсутствие места работы обвиняемого дают основание полагать, что он может скрыться от следствия);

3) вынесение решения о применении той или иной меры процессуального принуждения соответствующим должностным лицом и оформление его надлежащим процессуальным документом.

Что касается **содержания** рассматриваемых мер, то оно может носить характер физического, материального, психологического или морального воздействия на участника уголовного судопроизводства либо, как правило, иметь комбинированное действие. Так, мера пресечения в виде заключения под стражу физически ограничивает возможности личности на свободное передвижение и одновременно имеет психологическое на нее воздействие.

§ 2. Задержание подозреваемого

Задержанию подозреваемого в УПК РФ посвящена отдельная глава, и данная мера процессуального принуждения регламентируется в законе ранее других. Объясняется это тем, что необходимость в применении такой меры принуждения в уголовном судопроизводстве нередко возникает в первую очередь, срочно и безотлагательно.

Изначально в российском законодательстве нормы, регламентирующие кратковременное лишение свободы лица, нашли отражение в Конституции РФ. Это говорит о том, что данная мера процессуального принуждения является экстренной и чрезвычайной, так как на момент задержания лица по подозрению в совершении преступления имеет место лишь первоначальная, ориентировочная информация о причастности лица к его совершению. Признанные нормы международного права определяют, что законное задержание или заключение под стражу лица, произведенное с тем, чтобы оно предстало перед компетентным органом по обоснованному подозрению в совершении правонарушения или в случае, когда имеются достаточные основания полагать, что необходимо предотвратить совершение

им правонарушения или помешать ему скрыться после его совершения, не являются нарушением права на свободу и личную неприкосновенность¹. Поэтому государство, опираясь на названные нормы, закрепив указанное право в ст. 22 Конституции РФ, определило возможность задержания до судебного решения на срок не более 48 часов.

Говоря о возможности применения данной меры процессуального принуждения, важно упомянуть о соблюдении необходимых условий. Среди них следует выделить первое условие, которое связано с наличием принятого решения о возбуждении уголовного дела либо по факту совершенного преступления, либо в отношении конкретного лица. Как уже отмечалось, данное условие является общим для всех мер процессуального принуждения.

Специфическим условием задержания выступает факт наличия признаков преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы (ч. 1 ст. 91 УПК РФ): если уголовное дело возбуждено по признакам преступления, за которое санкция соответствующей статьи УК РФ предусматривает иной вид наказания (не лишение свободы), задержание как меру процессуального принуждения применять недопустимо. В этом случае субъект расследования выбирает из арсенала другую меру процессуального принуждения.

При соблюдении указанных условий **лицо может быть задержано по подозрению в совершении преступления** лишь при наличии приведенных ниже **оснований**, которые предусмотрены ст. 92 УПК РФ.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 91 УПК РФ лицо может быть задержано по подозрению в совершении преступления, *когда оно застигнуто при его совершении или непосредственно после его совершения*.

Необходимо обратить внимание на то, что здесь речь идет именно о фактическом задержании – физическом захвате лица, лишении

¹ Конвенция о защите прав человека и основных свобод (заключена в г. Риме 04.11.1950) (с изм. от 24.06.2013) (вместе с Протоколом [№ 1] (подписан в г. Париже 20.03.1952), Протоколом № 4 об обеспечении некоторых прав и свобод помимо тех, которые уже включены в Конвенцию и первый Протокол к ней (подписан в г. Страсбурге 16.09.1963), Протоколом № 7 (подписан в г. Страсбурге 22.11.1984)) // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_29160 (дата обращения: 03.01.2023).

его возможности свободного передвижения (п. 15 ст. 5 УПК РФ), с последующим доставлением в правоохранительный орган для уголовно-процессуального задержания с составлением соответствующего протокола.

Субъектом фактического задержания в подобных случаях могут быть сотрудники правоохранительных органов, несущие службу по своим основным направлениям деятельности и выявившим признаки преступления. Субъектом же применения задержания как меры уголовно-процессуального принуждения выступает лишь лицо, в производстве которого находится соответствующее уголовное дело.

Если же подозреваемого при совершении преступления либо сразу после его совершения задержали граждане, то момент фактического задержания будет также исчисляться после его передачи сотрудникам полиции. На право граждан, помимо уполномоченных должностных лиц, задерживать подозреваемых в совершении преступлений, указал в своих разъяснениях Пленум Верховного Суда РФ¹.

Должностное лицо, осуществившее фактическое задержание, обязано составить об этом соответствующий документ, в котором фиксируются факт и время фактического задержания для приобщения его к материалам уголовного дела.

Другое основание задержания закреплено в п. 2 ч. 1 ст. 91 УПК РФ и связано с обстоятельствами, *при которых потерпевшие или очевидцы укажут на лицо как на совершившее преступление*. Здесь речь идет о том, что информация о совершении лицом преступления должна быть получена от соответствующих лиц уже в ходе расследования преступления, после возбуждения уголовного дела либо на этапе проверки сообщения о преступлении. В любом случае, для того чтобы служить основанием для задержания, данная информация облекается в форму доказательств. Например, пострадавший, заявивший о преступлении, на стадии возбуждения уголовного дела описывает лицо, совершившее в отношении него преступление, и с его слов составляются фоторобот и ориентировка. Впоследст-

¹ О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 № 19 // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_135861 (дата обращения: 03.01.2023).

вии лицо, похожее на описанное в ориентировке, задерживается и доставляется в органы внутренних дел. Далее данное лицо предъявляется в порядке, предусмотренном УПК РФ потерпевшему для опознания. В случае его опознания будет основание для его задержания по подозрению в совершении преступления, предусмотренное п. 2 ч. 1 ст. 91 УПК РФ.

Третьим основанием задержания подозреваемого являются обстоятельства, **когда на этом лице или его одежде, при нем или в его жилище будут обнаружены явные следы преступления** (п. 3 ч. 1 ст. 91 УПК РФ). Имеется в виду обнаружение любых материальных следов и объектов, относящихся к событию преступления, на подозреваемом или в его жилище. Подобные объекты обнаруживаются также в определенной процессуальной форме, в ходе осмотра, освидетельствования, обыска, выемки. Например, в органы внутренних дел доставлено лицо, подозреваемое в краже из жилища. Для опознания его предъявить невозможно, так как очевидцев совершения преступления нет. Принимается решение о производстве обыска в его жилище, в ходе которого в квартире подозреваемого обнаруживается похищенное имущество. В этом случае подозреваемый может быть задержан по данному основанию.

Закон предусматривает возможность задержания лица и при наличии иных сведений, не указанных в ч. 1 ст. 91 УПК РФ, но **только в случаях если это лицо пыталось скрыться, либо не имеет постоянного места жительства, либо не установлена его личность, либо если следователем с согласия руководителя следственного органа или дознавателем с согласия прокурора в суд направлено ходатайство об избрании в отношении указанного лица меры пресечения в виде заключения под стражу** (ч. 2 ст. 91 УПК РФ).

Как уже отмечалось, задержанию подлежит лицо, в отношении которого у органов предварительного расследования имеются обоснованные доказательства подозрения о причастности его к совершению расследуемого преступления, помимо этого, закон предусматривает возможность задержания лица со статусом обвиняемого. Если в ходе предварительного следствия обвиняемый скрывается и его место нахождения неизвестно, следователь объявляет его в розыск, который производится оперативными подразде-

лениями. *В случае его обнаружения обвиняемый может быть задержан в порядке, предусмотренном уголовно-процессуальным законодательством для задержания подозреваемого* (ч. 3 ст. 210 УПК РФ).

При наличии факта совершенного преступления и лица, в нем подозреваемого, по установленным и доказанным основаниям и при соблюдении указанных выше условий субъекты расследования вправе задержать лицо по подозрению в совершении преступления в порядке ст. 92 УПК РФ. Данная статья утверждает порядок производства и юридического оформления уголовно-процессуального задержания. Фактическое же задержание, несмотря на неоднократное упоминание в УПК РФ, им никак не регламентируется, а это явный пробел в законодательстве, так как влияет на исчисление сроков задержания и применения мер пресечения в дальнейшем. Иногда на практике моментом фактического задержания считают момент доставления лица в орган внутренних дел либо к лицу, производящему расследование, для производства следственных действий.

Законодатель говорит о том, что после доставления заподозренного в орган дознания или к следователю лицо, в чьем производстве находится соответствующее уголовное дело, в течение трех часов должно составить протокол задержания. Протокол задержания носит характер документа, который, во-первых, обосновывает применение данной меры процессуального принуждения, а во-вторых, придает заподозренному лицу статус подозреваемого. Закон не предусматривает в данном случае вынесения отдельного постановления.

Задержание и составление протокола задержания представляет собой процессуальную процедуру, состоящую из нескольких этапов. Протокол задержания должен соответствовать общим правилам составления протоколов, предусмотренным ст. 166 УПК РФ, он также имеет свои особенности, обусловленные спецификой его производства. Необходимо акцентировать внимание на том, что время задержания указывают с точностью до минуты. Это, как уже упоминалось ранее, важно для исчисления сроков. Следователь должен установить и внести в протокол сведения о личности задержанного, что делается с его слов или на основании имеющихся при нем документов. Кроме того, в протокол вносят данные защитника, если он присутствует при задержании. В законе закреплено правило,

согласно которому защитник, присутствовавший при фактическом задержании лица, обязан находиться с подзащитным при составлении протокола задержания (ч. 1.1 ст. 92 УПК РФ). После этого в протоколе указывают основания и мотивы задержания лица. Далее задержанному разъясняются права подозреваемого, предусмотренные ст. 46 УПК РФ, за что он расписывается. Подозреваемому также предлагается выразить в протоколе свое отношение к задержанию.

В ходе задержания может быть произведен личный обыск подозреваемого с обязательным участием не менее двух понятых. Личный обыск производят по правилам, предусмотренным ст. 184 УПК РФ, с соблюдением прав подозреваемого и принципов уголовного судопроизводства. В данном случае для производства личного обыска не требуется вынесения отдельного постановления и получения разрешения суда. Все, что обнаруживают и изымают у подозреваемого при личном обыске, заносят и описывают в протоколе с указанием места обнаружения, признаков обнаруженных объектов, способов изъятия и упаковки.

В заключительной части задержания подозреваемый и все присутствующие знакомятся с протоколом и подписывают его. В протоколе также делается отметка о том, кому сообщено и кто уведомлен о задержании, с указанием даты и времени.

Соблюдение законности задержания неразрывно связано с требованиями **уведомления** о его производстве соответствующих лиц и **сообщения** о задержании надзирающему прокурору. Письменное сообщение должно быть отправлено прокурору не позднее 12 часов с момента задержания.

Что касается порядка уведомления о задержании заинтересованных лиц, то он был изменен законодателем в 2015 г. с целью приведения в соответствие с признанными нормами международного права¹. Предыдущая редакция ч. 1 ст. 96 УПК РФ предусматривала обязанность письменного уведомления следователем родственников подозреваемого в течение 12 часов с момента его задержания. В настоящий момент субъект расследования обязан в кратчайший срок, не превышающий трех часов, предоставить подозреваемому

¹ См.: О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации: федер. закон от 30.12.2015 № 437-ФЗ // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_191477 (дата обращения: 03.01.2023).

возможность осуществить телефонный звонок близким родственникам, родственникам и иным близким лицам. Закон определяет возможность однократного разговора на русском языке с целью уведомления о задержании в присутствии субъекта расследования.

Как исключение из данного правила указана невозможность в силу физических или психических недостатков подозреваемого осуществить право уведомления самостоятельно. В таком случае право подозреваемого становится обязанностью субъекта расследования (уведомить указанных им лиц и сделать об этом отметку в протоколе задержания).

Кроме того, законодатель выделил подозреваемых в зависимости от их статуса, в отношении которых действует обязанность следователя в течение 12 часов с момента задержания уведомить определенных законом субъектов:

1. Если подозреваемый является военнослужащим, уведомляется командование соответствующей воинской части.

2. Если подозреваемый – сотрудник органов внутренних дел, уведомляется начальник органа, в котором он проходит службу.

3. При задержании члена общественной наблюдательной комиссии уведомляются секретарь Общественной палаты Российской Федерации и соответствующая общественная наблюдательная комиссия.

4. При задержании адвоката уведомляется адвокатская палата субъекта Российской Федерации, членом которой он является.

5. Если подозреваемый является гражданином или подданным другого государства, о его задержании уведомляется посольство или консульство этого государства.

Заботясь о необходимости сохранения в тайне данных предварительного расследования, законодатель допустил возможность для субъектов предварительного расследования не осуществлять уведомления о задержании. Для оформления этого решения следователь (дознатель) выносит соответствующее постановление и согласовывает его с прокурором. При получении его согласия факт задержания подозреваемого сохраняется в тайне. Исключением здесь является каждый случай задержания несовершеннолетнего, о факте которого заинтересованные лица уведомляются в обязательном порядке (ч. 4 ст. 96 УПК РФ).

Для реализации целей проверки причастности подозреваемого к совершению преступления, собирания иной информации по уголовному делу и обеспечения прав подозреваемого не позднее 24 часов с момента его фактического задержания подозреваемый должен быть **допрошен** (ч. 4 ст. 92 УПК РФ). Такой срок определен для того, чтобы сторона обвинения и сторона защиты могли подготовиться к допросу. С этой целью закон предоставляет подозреваемому право на свидание с защитником наедине и конфиденциально до первого допроса. Время такого свидания может ограничиваться лишь в случаях необходимости производства следственных и процессуальных действий с участием подозреваемого, но не должно быть менее двух часов. Подозреваемый вправе отказаться от защитника, за исключением случаев, предусмотренных ст. 51 УПК РФ.

Допрос подозреваемого производят по общим правилам допроса, с особенностями, присущими статусу данного участника, предусмотренными ст. 46 УПК РФ. Подозреваемый в любом случае может воспользоваться правом, предусмотренным ст. 51 Конституции РФ (не свидетельствовать против себя, своего супруга и близких родственников), и отказаться от дачи показаний. Если подозреваемый изъявляет согласие давать показания, ему должно быть разъяснено, что они будут использоваться как доказательства по уголовному делу даже при последующем от них отказе.

Порядок содержания лиц, которые задержаны по подозрению в совершении преступления, детально определен Федеральным законом «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений» от 15.07.1995 № 103-ФЗ, который основан на нормах уголовно-процессуального законодательства.

По истечении срока задержания, предусмотренного законом, субъект расследования должен принять одно из следующих решений:

- об освобождении подозреваемого (если подозрение его причастности к совершенному преступлению не подтвердилось);
- об избрании в отношении подозреваемого меры пресечения в порядке ст. 100 УПК РФ;
- о привлечении его в качестве обвиняемого и избрании в отношении него меры пресечения, не связанной с лишением свободы;
- о привлечении его в качестве обвиняемого и возбуждении перед судом ходатайства об избрании меры пресечения в виде домашнего ареста или заключения под стражу.

Помимо этого, законодатель предусмотрел обстоятельства, при которых подозреваемый освобождается из-под стражи и к которым, помимо неподтвердившейся причастности к совершению преступления, относятся:

- отсутствие оснований для избрания меры пресечения в виде заключения под стражу (п. 2 ч. 1 ст. 94 УПК РФ);
- проведение задержания с нарушением требований ст. 91 УПК РФ (п. 3 ч. 1 ст. 94 УПК РФ);
- отсутствие решения суда о продлении срока задержания в порядке, установленном п. 3 ч. 7 ст. 108 УПК РФ (ч. 2 ст. 94 УПК РФ).

Во всех указанных выше случаях подозреваемый немедленно освобождается из-под стражи. По освобождении подозреваемому выдается справка о задержании с информацией о том, где, кем, когда и на каком основании он был задержан и когда и по каким основаниям освобожден. Кроме того, если судом было принято решение об отказе в удовлетворении ходатайства следователя об избрании в отношении него меры пресечения в виде заключения под стражу, копия этого документа также выдается освобожденному подозреваемому.

§ 3. Понятие мер пресечения, основания и условия их применения

Меры пресечения, включенные в систему мер процессуального принуждения, обладают всеми их признаками. Тем не менее присущие только им цели, основания и условия применения позволяют говорить об их особом значении в системе процессуального принуждения.

Если меры процессуального принуждения в целом распространяются на довольно широкий круг участников уголовного судопроизводства, то меры пресечения, по общему правилу, – лишь на обвиняемого (подсудимого, коим становится обвиняемый в суде). В виде исключения меры пресечения могут применяться к подозреваемым, с соблюдением оснований и обстоятельств, учитываемых при их применении, но с оговоркой о том, что обвинение в этом случае предъявляется не позднее десяти суток с момента избрания той или

иной меры пресечения либо мера пресечения должна быть отменена (ч. 1 ст. 100 УПК РФ).

Часть вторая ст. 100 УПК РФ содержит изъятия из правила о сроке предъявления обвинения и предусматривает возможность за ряд тяжких и особо тяжких преступлений, в ней перечисленных, предъявлять обвинение в срок до 45 суток с момента избрания меры пресечения.

Субъектами применения мер пресечения являются те должностные лица органов предварительного расследования или суда, в производстве которых находится конкретное уголовное дело.

Цели мер пресечения являются превентивными, позволяющими предотвратить нежелательное поведение обвиняемого для соблюдения надлежащего порядка и решения задач уголовного судопроизводства. Данные цели исследователи, как правило, отождествляют с фактическими основаниями избрания мер пресечения, предусмотренными ст. 97 УПК РФ.

Таким образом, **меры пресечения** – это особые меры процессуального принуждения, применяемые субъектами расследования и рассмотрения уголовного дела по существу к обвиняемому (в исключительных случаях – к подозреваемому) с целью предотвращения его нежелательного поведения для соблюдения надлежащего порядка и решения задач уголовного судопроизводства.

Как уже отмечалось, **основания применения мер пресечения** носят целеполагающий характер. Любая из мер пресечения, указанная в ст. 98 УПК РФ, может быть применена для того, чтобы:

- предотвратить возможность обвиняемого скрыться от субъектов расследования и суда (п. 1 ч. 1 ст. 97 УПК РФ);
- не допустить дальнейшей преступной деятельности обвиняемого (п. 2 ч. 1 ст. 97 УПК РФ);
- предотвратить возможность угрожать участникам уголовного судопроизводства или каким-либо другим образом препятствовать его нормальному порядку (п. 3 ч. 1 ст. 97 УПК РФ);
- обеспечить исполнение приговора суда по данному уголовному делу (ч. 2 ст. 97 УПК РФ);
- обеспечить возможную выдачу лица иностранному государству в порядке ст. 466 УПК РФ (ч. 2 ст. 97 УПК РФ).

Любое фактическое основание, указываемое при избрании той или иной меры пресечения, должно быть подтверждено доказатель-

ствами, содержащимися в материалах уголовного дела. В противном случае данное решение является незаконным, ходатайство следователя не поддерживается судом, а необоснованно избранная мера пресечения отменяется. Так, основание полагать, что лицо продолжит заниматься преступной деятельностью, может быть подтверждено данными о неоднократных судимостях обвиняемого, в том числе непогашенных, и отсутствием источника дохода.

Помимо фактических оснований, предусмотренных ст. 97 УПК РФ, существуют юридические основания избрания мер пресечения, которые связаны с соблюдением определенной процессуальной формы. Речь идет об оформленных с соблюдением законодательства решениях соответствующих субъектов об избрании меры пресечения. Законом предусмотрено несколько юридических оснований: постановление следователя, дознавателя, судьи и определение суда (ч. 1 ст. 101 УПК РФ).

Учитывая то, что законодателем выделена группа мер пресечения, которые избираются только судом, задачей субъектов предварительного расследования является инициирование избрания указанных мер пресечения при наличии на то оснований. При этом составляется обоснованное постановление о возбуждении перед судом ходатайства об избрании меры пресечения в виде запрета определенных действий, залога, домашнего ареста, заключения под стражу. Только по результатам рассмотрения указанных мотивированных ходатайств суд принимает решение об избираемой мере пресечения.

Помимо наличия оснований избрания мер пресечения, соответствующее решение должно быть принято с учетом того, насколько тяжкое преступление совершено обвиняемым, а также различной информации о его личности, включая возраст, состояние здоровья, род деятельности, семейное положение и др. (ст. 99 УПК РФ). Данные обстоятельства значимы для выбора вида меры пресечения и позволяют субъекту ее применения объективно оценить, насколько нужна конкретная мера пресечения, исходя из совокупности имеющейся по делу информации.

Условия применения мер пресечения коррелируют с общими условиями применения мер уголовно-процессуального принуждения. Однако, помимо общих, для каждой меры пресечения выделяются специфические условия, о которых будет сказано далее.

Меры пресечения перечислены в ст. 98 УПК РФ, и их можно разделить на те, которые связаны с лишением свободы (домашний арест, заключение под стражу), и те, которые с ним не связаны (подписка о невыезде и надлежащем поведении, личное поручительство, присмотр за несовершеннолетним обвиняемым, наблюдение командования воинской части, запрет определенных действий, залог). Перечень мер пресечения был дополнен в 2018 г. новой для российского уголовного процесса мерой – запретом определенных действий¹. Существовавшее правило, согласно которому в отношении обвиняемого может быть одновременно избрана только одна мера пресечения, было изменено уже упомянутым Федеральным законом от 18.04.2018 № 72-ФЗ, дополнившим ст. 97 УПК РФ п. 1.1. Согласно данному документу к обвиняемым, в отношении которых избрана мера пресечения в виде залога или домашнего ареста, могут быть также применены ограничения, предусмотренные нормами, регламентирующими меру пресечения в виде запрета определенных действий.

Меры пресечения либо избираются на срок, установленный законом для конкретной меры пресечения, либо действуют в период производства предварительного расследования и судебного разбирательства. Однако при изменении оснований и обстоятельств, повлиявших на их избрание, меры пресечения могут быть отменены или изменены как на более мягкую, так и на более строгую (ч. 1 ст. 110 УПК РФ). Помимо общих условий отмены и изменения мер пресечения законодатель определил, что если у лица, в отношении которого избрана мера пресечения в виде заключения под стражу, в ходе медицинского освидетельствования, произведенного в установленном Правительством РФ порядке², выявлено тяжелое заболе-

¹ О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации в части избрания и применения мер пресечения в виде запрета определенных действий, залога и домашнего ареста: федер. закон от 18.04.2018 № 72-ФЗ // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_296073 (дата обращения: 03.01.2023).

² О медицинском освидетельствовании подозреваемых или обвиняемых в совершении преступлений (вместе с Правилами медицинского освидетельствования подозреваемых или обвиняемых в совершении преступлений): постановление Правительства РФ от 14.01.2011 № 3 // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_109436 (дата обращения: 03.01.2023).

вание, препятствующее его содержанию под стражей, то данная мера пресечения изменяется на более мягкую (ч. 1.1 ст. 110 УПК РФ).

Оформляется решение об отмене либо изменении меры пресечения соответствующим постановлением дознавателя, следователя, судьи или определением суда (ч. 2 ст. 110 УПК РФ). При этом, если первоначальное решение согласовывалось с руководителем следственного органа либо прокурором, то последующее принимается также при их согласии (ч. 3 ст. 110 УПК РФ).

§ 4. Меры пресечения, не связанные с лишением свободы

Подписка о невыезде и надлежащем поведении. Данная мера пресечения является наиболее часто избираемой при расследовании преступлений и считается наиболее мягкой. Подписка о невыезде и надлежащем поведении носит характер психологического и морального воздействия на обвиняемого и ограничивает его конституционное право на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства (ст. 27 Конституции РФ).

Рассматриваемая мера может быть принята при соблюдении общих условий применения мер процессуального принуждения и наличии оснований, указанных в ст. 97 УПК РФ. Заключается данная мера в отобрании у подозреваемого (обвиняемого) письменного обязательства о надлежащем поведении в ходе предварительного расследования. Требования к надлежащему поведению определены ст. 102 УПК РФ. Лицо, в отношении которого избрана данная мера пресечения, не должно покидать свое место жительства, а все передвижения, связанные со сменой места пребывания, согласовывать с субъектом расследования (п. 1 ст. 102 УПК РФ). Помимо этого, подозреваемый (обвиняемый) обязан являться по вызовам органов предварительного расследования и суда (п. 2 ст. 102 УПК РФ). Исключением могут считаться причины неявки, которые субъектом расследования будут признаны уважительными (болезнь обвиняемого, его близких родственников и др.). Обвиняемый также не должен каким-либо иным образом противодействовать расследованию (п. 3 ст. 102 УПК РФ). На основании сказанного применение

рассматриваемой меры пресечения в отсутствие подозреваемого или обвиняемого невозможно¹. Требования надлежащего поведения, предусмотренного данной мерой пресечения, соотносятся с основаниями для ее избрания. Следовательно, полагая, что лицо скроется либо иным образом помешает расследованию, избирает в отношении него подписку о невыезде. Однако важно помнить, что при избрании конкретного вида мер пресечения также необходимо оценить обстоятельства, предусмотренные ст. 99 УПК РФ, и другие данные, имеющиеся в уголовном деле, в противном случае подписка о невыезде и надлежащем поведении может оказаться неэффективной.

Свое оформление в уголовном деле данная мера пресечения находит в двух процессуальных документах. При принятии решения об избрании подписки о невыезде следователь выносит соответствующее постановление, в котором дает краткое описание характера совершенного преступления, а также указывает основания и мотивы избрания именно этой меры пресечения. Данное решение не требует согласования. После ознакомления обвиняемого с постановлением он дает собственноручную подписку, в которой изложены правила надлежащего поведения и содержится указание на возможность в случае их нарушения применения более строгой меры пресечения.

Личное поручительство. Данная мера пресечения имеет специфический характер, связанный с наличием особых доверительных отношений между подозреваемым (обвиняемым) и лицом-поручителем (лицами-поручителями), которое, помимо этого, должно вызывать доверие у органов предварительного расследования. В рамках нее указанное лицо по своему ходатайству берет на себя обязательство в обеспечении надлежащего поведения обвиняемого, которое выражается в явке в указанные сроки по вызову органов расследования и непрепятствовании нормальному ходу уголовного судопроизводства (ч. 1 ст. 103 УПК РФ).

¹ Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Буйлова Алексея Вячеславовича на нарушение его конституционных прав статьями 101 и 210 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации: определение Конституционного Суда РФ от 26.01.2010 № 66-О-О // ГАРАНТ.РУ. URL: <https://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/12073777> (дата обращения: 22.12.2022).

Специфические условия применения этой меры пресечения – волеизъявление одного или нескольких поручителей и согласие обвиняемого (ч. 2 ст. 103 УПК РФ). Что касается доверительного характера отношений между поручителем и подозреваемым (обвиняемым), то он, как правило, определяется либо их родственными и иными социальными связями (тетя, дядя, друг и др.), либо трудовыми и иными отношениями, построенными на авторитете (начальник, работодатель, преподаватель и др.). Помимо этого, как уже отмечено, лицо-поручитель должно заслуживать доверие субъекта расследования, в связи с чем следователь перед избранием указанной меры пресечения обязан собрать и проверить информацию о поручителе. Закон не выдвигает четких требований к характеристике данного лица, но очевидно, что оно должно отвечать критериям совершеннолетия и дееспособности.

Рассматриваемая мера пресечения имеет характер нравственно-психологического воздействия на обвиняемого, который ведет себя надлежащим образом в ходе уголовного судопроизводства, чтобы не обмануть доверия поручителя.

Оформляют данную меру пресечения двумя процессуальными документами: постановлением об избрании меры пресечения и самим личным поручительством. В личном поручительстве по аналогии с подпиской о невыезде излагают обязанности подозреваемого (обвиняемого) и поручителя и ответственность поручителя, которая наступает в случае нарушения подозреваемым (обвиняемым) правил надлежащего поведения. Помимо этого, в личном поручительстве разъясняют сущность обвинения, о которой поручитель вправе знать (ч. 3 ст. 103 УПК РФ).

За нарушение подозреваемым (обвиняемым) правил поведения, за выполнение которых лицо ручалось, в отношении поручителя может быть применена мера уголовно-процессуального принуждения в виде денежного взыскания в размере до 10 000 рублей (ч. 4 ст. 103 УПК РФ).

Наблюдение командования воинской части. Эта мера пресечения распространяется лишь на специальных субъектов, определяемых законом как военнослужащие или граждане, проходящие военные сборы (ч. 1 ст. 104 УПК РФ). Применять ее целесообразно к категориям военнослужащих, находящихся на казарменном положении

на территории воинской части, в иных случаях ее эффективность невелика.

Специфическим условием ее применения выступает согласие подозреваемого (обвиняемого) на ее избрание (ч. 2 ст. 104 УПК РФ). При его несогласии субъект расследования, исходя из обстоятельств уголовного дела, вправе избрать любую другую меру пресечения.

Сущность данной меры пресечения заключается в реализации командованием воинской части в отношении военнослужащего мер, предусмотренных уставами Вооруженных Сил Российской Федерации, которые обеспечат его своевременную явку в органы расследования по вызовам и предотвратят возможность противодействия расследованию (ч. 1 ст. 104 УПК РФ). В уголовно-процессуальном законе не определены конкретные меры, которые должны применяться к военнослужащим командованием воинской части, поэтому данным субъектам следует руководствоваться законодательством о воинской службе¹ и соответствующими уставами². Как правило, эти меры носят характер ограничений по передвижению за территорию воинской части, предполагают запрет на ношение оружия, нахождение под постоянным наблюдением командиров и т. п.

Несмотря на определенное сходство с личным поручительством, из-за своего выраженного морально-психологического воздействия на подозреваемого (обвиняемого) данная мера имеет больший принудительный потенциал, так как обеспечивается положениями соответствующих уставов и характером отношений подчинения военнослужащего командованию воинской части.

¹ См.: О воинской обязанности и военной службе: федер. закон от 28.03.1998 № 53-ФЗ // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_18260 (дата обращения: 07.01.2023); О статусе военнослужащих: федер. закон от 27.05.1998 № 76-ФЗ // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_18853 (дата обращения: 07.01.2023).

² См.: Об утверждении общевоинских уставов Вооруженных Сил Российской Федерации (вместе с Уставом внутренней службы Вооруженных Сил Российской Федерации, Дисциплинарным уставом Вооруженных Сил Российской Федерации, Уставом гарнизонной и караульной служб Вооруженных Сил Российской Федерации): указ Президента РФ от 10.11.2007 № 1495 // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_72806 (дата обращения: 07.01.2023).

Получив согласие подозреваемого (обвиняемого) на избрание в отношении него меры пресечения в виде наблюдения командования воинской части, следователь выносит соответствующее мотивированное постановление. Копию данного документа субъект расследования должен направить командованию конкретной воинской части. Помимо этого, соответствующему командованию разъясняются существо подозрения (обвинения), обязанности по наблюдению и последствия несоблюдения установленного порядка военнослужащим (ч. 3 ст. 104 УПК РФ).

При нарушении подозреваемым (обвиняемым) надлежащего поведения командование воинской части должно немедленно об этом уведомить органы предварительного расследования (ч. 4 ст. 104 УПК РФ). Закон не вводит уголовно-процессуальные санкции для командования воинской части за нарушение обвиняемым пп. 2, 3 ст. 102 УПК РФ. В указанных случаях ответственность лиц, чья деятельность привела к рассматриваемым последствиям, будет носить дисциплинарный характер, установленный нормами законодательства о воинской службе и соответствующими уставами.

Присмотр за несовершеннолетним подозреваемым или обвиняемым. Данную меру пресечения по содержанию налагаемых ограничений следует признать аналогичной подписке о невыезде (ст. 102 УПК РФ), однако применяемой в отношении особого субъекта – несовершеннолетнего. Кроме того, процедура ее избрания и субъекты, вовлекаемые в ее реализацию, позволяют говорить о сходстве с личным поручительством (ст. 103 УК РФ).

Вследствие особого статуса несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) уголовно-процессуальный закон предусматривает целый ряд гарантий, в том числе и специальную меру пресечения, которая обеспечивает должное поведение подозреваемого (обвиняемого) в ходе уголовного судопроизводства, посредством позитивного воздействия известных ему и авторитетных лиц.

Для обеспечения поведения несовершеннолетнего, определенного нормами ст. 102 УПК РФ, следователь вправе привлечь его родителей, опекунов, попечителей или других заслуживающих доверия лиц, а также должностных лиц специализированного детского учреждения, где он содержится (ч. 1 ст. 105 УПК РФ).

Формально закон не содержит требований о получении согласия этих лиц на осуществление присмотра, однако для реального обеспечения должного поведения несовершеннолетнего субъектами

расследования привлекают такое лицо, которое будет на добровольной основе оказывать положительное действие на подростка, с целью выполнения требований закона.

Как и при избрании личного поручительства, следователь предварительно должен убедиться, что лица, которые будут присматривать за несовершеннолетним подозреваемым (обвиняемым), являются заслуживающими доверия. Для этого он проверяет информацию об их личности различными процессуальными способами, в том числе посредством предварительного допроса.

При избрании меры пресечения данным лицам разъясняют сущность подозрения (обвинения), предъявленного несовершеннолетнему, их обязанности по присмотру и связанную с этим ответственность (ч. 2 ст. 105 УПК РФ). Ответственность наступает в случае нарушения несовершеннолетним предписанных мерой пресечения правил поведения и может выражаться в наложении на присматривающее лицо денежного взыскания в размере до 10 000 рублей в порядке, установленном для данной меры принуждения (ч. 3 ст. 105 УПК РФ). Оформляется такая мера пресечения вынесением субъектом расследования постановления, не требующего согласования, и письменным обязательством о присмотре за несовершеннолетним обвиняемым.

Стоит отметить, что на практике в силу описанных особенностей ее избрания данная мера пресечения нередко необоснованно игнорируется следователями и заменяется на обязательство о явке или подписку о невыезде.

Запрет определенных действий. Данная мера пресечения является первой из уже рассмотренных и применяется по ходатайству субъектов расследования, с принятием о ее избрании решения суда. Подобный порядок обусловлен тем, что запреты, ею установленные, существенно ограничивают конституционные права человека.

Как уже отмечалось, данная мера пресечения появилась в российском уголовно-процессуальном законодательстве в 2018 г.¹ Введя

¹ О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации в части избрания и применения мер пресечения в виде запрета определенных действий, залога и домашнего ареста: федер. закон от 18.04.2018 № 72-ФЗ // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_296073 (дата обращения: 03.01.2023).

в систему мер пресечения запреты, предусмотренные ст. 105.1 УПК РФ, законодатель предложил альтернативу содержанию под стражей и домашнему аресту.

Данная мера пресечения считается достаточно строгой и применяется субъектами расследования только при невозможности избрания более мягкой. Цель ее избрания – обеспечение обязанности подозреваемого (обвиняемого) являться по вызовам в органы предварительного расследования и суд в установленные сроки и выполнять запреты, определенные судом, а также контроль за соблюдением этих запретов компетентными органами (ч. 1 ст. 105.1 УПК РФ).

Сами же запреты соотносятся с теми ограничениями, которые уже были установлены для меры пресечения в виде домашнего ареста, но носят более разнообразный характер. Запреты, установленные ч. 6 ст. 105.1 УПК РФ, предусматривают ограничение права подозреваемого (обвиняемого):

- покидать свое жилое помещение в периоды, определенные судом;
- пребывать в местах, определенных судом, а также ближе установленного расстояния до определенных объектов, посещать определенные мероприятия и участвовать в них;
- общаться с лицами, указанными в решении суда;
- осуществлять переписку с использованием почтовых отправок, сети Интернет;
- использовать средства связи;
- управлять транспортными средствами (в случае совершения дорожно-транспортного преступления).

При необходимости избрания данной меры пресечения либо установления дополнительных запретов в отношении подозреваемого (обвиняемого) следователь, руководствуясь порядком, предусмотренным ст. 108 УПК РФ, с изъятиями и особенностями, которые установлены ст. 105.1 УПК РФ, выносит соответствующее постановление о возбуждении перед судом ходатайства об избрании меры пресечения. Ходатайство следователя о применении в отношении подозреваемого (обвиняемого) одного или нескольких запретов, излагаемое в постановлении, должно быть обоснованным, мотивированным и подтверждаться доказательствами, содержащимися в уголовном деле. Копии соответствующих документов прилагаются в обоснование позиции следователя к указанному постановлению.

Изъятия из положений ст. 108 УПК РФ для целей применения запрета определенных действий касаются того, что на избрание этой меры пресечения не влияют категория преступления, его квалификация и возраст лица, привлекаемого к уголовной ответственности, в отличие от порядка, предусмотренного для заключения под стражу (ч. 2 ст. 105.1 УПК РФ).

По результатам анализа постановления субъекта расследования и предоставленных материалов суд либо удовлетворяет ходатайство следователя об избрании данной меры пресечения или установлении дополнительных запретов, либо в этом отказывает, вынося соответствующее постановление (ч. 4 ст. 105.1 УПК РФ).

Закон обязывает судью, принявшего решение о применении одного или нескольких запретов в отношении подозреваемого (обвиняемого), подробно конкретизировать в постановлении обстоятельства их применения. В решении в отношении запрета покидать жилое помещение должны быть адрес и периоды времени, в течение которых подозреваемый (обвиняемый) не должен выходить за его пределы. Применяя запрет на посещение определенных мест, объектов и мероприятий, приближение к ним на определенное расстояние, судья указывает район, населенный пункт, с которыми связаны запреты, места, запрещенные для посещения, данные о соответствующем расстоянии. Запрет на общение с определенными лицами требует приводить сведения об этих лицах (ч. 7 ст. 105.1 УПК РФ).

В случае применения запрета на управление транспортным средством у подозреваемого (обвиняемого) изымается водительское удостоверение субъектами расследования или судом и хранится при уголовном деле до момента отмены данного запрета (ч. 5 ст. 105.1 УПК РФ).

Применяя запрет на использование средств связи, суд не может ограничить право подозреваемого (обвиняемого) на вызов медицинских, аварийно-спасательных служб, правоохранительных органов, а также на общение с субъектом расследования или органом, который контролирует соблюдение запретов (ч. 8 ст. 105.1 УПК РФ).

Для запрета, установленного п. 1 ч. 6 ст. 105.1 УПК РФ, законом определен срок его действия в зависимости от категории совершенного преступления. В отношении лиц, подозреваемых (обвиняемых) в совершении преступлений небольшой и средней тяжести, запрет на выход из жилого помещения суд устанавливает

на срок до 12 месяцев; подозреваемых (обвиняемых) в совершении тяжких преступлений – до 24 месяцев; особо тяжких – до 36 месяцев (ч. 10 ст. 105.1 УПК РФ).

Остальные запреты, предусмотренные пп. 2–5 ст. 105.1 УПК РФ, действуют до их отмены либо изменения (ч. 9 ст. 105.1 УПК РФ).

Указывая в ч. 1 ст. 105.1 УПК РФ одним из элементов данной меры пресечения контроль за соблюдением возложенных запретов, в ч. 11 статьи законодатель определяет контролирующий орган и средства осуществления контроля. Правоохранительным органом, который реализует контроль за соблюдением подозреваемым (обвиняемым) запретов, предусмотренных чч. 1–5 ст. 105.1 УПК РФ, является орган, осуществляющий правоприменительные функции, функции по контролю и надзору в сфере исполнения уголовных наказаний в отношении осужденных. Указанными функциями в Российской Федерации наделена Федеральная служба исполнения наказаний. В законе также перечислены виды средств, которые могут применяться для осуществления контроля: аудиовизуальные, электронные и иные технические средства контроля. Перечень конкретных средств и порядок их применения определяются постановлением Правительства РФ от 18.02.2013 № 134¹ и конкретизируется в совместном приказе правоохранительных органов в области борьбы с преступностью².

¹ О порядке применения аудиовизуальных, электронных и иных технических средств контроля, которые могут использоваться в целях осуществления контроля за нахождением подозреваемого или обвиняемого в месте исполнения меры пресечения в виде домашнего ареста, а также за соблюдением возложенных судом запретов подозреваемым или обвиняемым, в отношении которого в виде меры пресечения избран запрет определенных действий, домашний арест или залог (вместе с Правилами применения аудиовизуальных, электронных и иных технических средств контроля, которые могут использоваться в целях осуществления контроля за нахождением подозреваемого или обвиняемого в месте исполнения меры пресечения в виде домашнего ареста, а также за соблюдением возложенных судом запретов подозреваемым или обвиняемым, в отношении которого в качестве меры пресечения избран запрет определенных действий, домашний арест или залог): постановление Правительства РФ от 18.02.2013 № 134 // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_142287 (дата обращения: 07.01.2023).

² Об утверждении Порядка осуществления контроля за нахождением подозреваемых или обвиняемых в месте исполнения меры пресечения в виде домашнего ареста и за соблюдением возложенных судом запретов подозреваемыми или обвиняемыми, в отношении которых в качестве меры пресечения избран запрет опреде-

При изменении обстоятельств, связанных с заболеванием подозреваемого (обвиняемого) и помещением его для лечения в стационарные условия, законодатель предусмотрел, что до принятия судом решения по отмене или изменению рассматриваемой меры пресечения установленные запреты продолжают действовать и местом реализации меры пресечения считается территория соответствующего медицинского учреждения (ч. 12 ст. 105.1 УПК РФ).

В части 13 ст. 105.1 УПК РФ отражено поведение подозреваемого (обвиняемого), при котором мера пресечения в виде запрета определенных действий может быть изменена судом. В период предварительного расследования субъект расследования вправе выйти в суд с ходатайством об изменении запретов на более строгую меру пресечения, если обвиняемый:

- нарушает установленные в отношении него запреты;
- умышленно повреждает средства контроля либо осуществляет иные действия, препятствующие их нормальному функционированию.

При наличии подобных обстоятельств в период судебного разбирательства с представлением об изменении меры пресечения в суд вправе обратиться контролирующий орган.

Залог. Такая мера принуждения отличается четко выраженным материальным воздействием на подозреваемого (обвиняемого) и вторгается в сферу предусмотренного Конституцией РФ права граждан на обладание собственностью, имуществом и свободное распоряжение ими (ст. 35 Конституции РФ). Однако, учитывая, что закон предусматривает возможность передачи залога и иными физическими и юридическими лицами в целях обеспечения должного поведения подозреваемого (обвиняемого), можно отметить и морально-психологический аспект действия данной меры в ситуациях, когда третьи лица за него ручаются своим имуществом.

Сущность залога состоит в том, что движимое либо недвижимое имущество подозреваемого (обвиняемого) или третьих лиц передается органам предварительного расследования или в суд с целью

ленных действий, домашний арест или залог: приказ Минюста России № 189, МВД России № 603, СК России № 87, ФСБ России № 371 от 31.08.2020 // Консультант-Плюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_361740 (дата обращения: 07.01.2023).

обеспечить в ходе уголовного судопроизводства явку подозреваемого (обвиняемого) по вызовам, предотвратить совершение новых преступлений и каких-либо нарушений процесса расследования и рассмотрения дела (ч. 1 ст. 106 УПК РФ).

Учитывая характер вторжения в сферу прав граждан, гарантированных Конституцией РФ, данную меру пресечения применяют судом в порядке, предусмотренном ст. 108 УПК РФ, но с особенностями, указанными в ст. 106 УПК РФ. Спецификой процедуры избрания залога, отличающейся от обычного порядка инициирования избрания мер пресечения исключительно субъектами расследования, является предусмотренная законом возможность ходатайствовать о его применении подозреваемым (обвиняемым) либо третьими лицами. Указанное ходатайство обязательно к рассмотрению судом наряду с ходатайством следователя об избрании иной меры пресечения. Таким образом, помимо того что следователь при наличии достаточных оснований может ходатайствовать о применении в отношении подозреваемого (обвиняемого) залога, подозреваемый (обвиняемый) самостоятельно, в противовес более строгой мере пресечения, может инициировать перед соответствующим судом избрание залога (ч. 2 ст. 106 УПК РФ).

Новеллой регламентации залога является определение конкретного срока его действия. Часть 2 ст. 106 УПК РФ, дополненная Федеральным законом от 07.10.2022 № 383-ФЗ, устанавливает то, что залог избирается на срок до двух месяцев¹. Исчисляется рассматриваемый срок не с даты вынесения решения суда, а с момента внесения залога, срок которого суд определяет в данном решении. Если залог в установленный период не внесен, то суд рассматривает ходатайство следователя об избрании иной меры пресечения, домашнего ареста либо заключения под стражу (ч. 7 ст. 106 УПК РФ).

Кроме этого, в статью о залоге введена ч. 8.2, согласно которой в случае продления сроков предварительного расследования свыше двух месяцев срок залога также может быть продлен в порядке

¹ О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации: федер. закон от 07.10.2022 № 383-ФЗ // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_428316 (дата обращения: 07.01.2023).

ст. 109 УПК РФ, если в нем не отпала необходимость¹. Ранее данная мера пресечения действовала по общему правилу до ее изменения либо отмены.

Предметом залога закон определяет недвижимое имущество и движимое имущество, к которому могут относиться деньги, ценности, акции и облигации (ч. 1 ст. 106 УПК РФ). В соответствии с разъяснениями Пленума Верховного Суда РФ при решении вопросов, связанных с правом собственности на предмет залога, необходимо руководствоваться соответствующими нормами гражданского законодательства о залоге².

Все вопросы, связанные с видом и размером залога, разрешаются судом. Однако субъекты, инициирующие применение залога, в своих ходатайствах должны охарактеризовать предмет залога и обосновать необходимость и возможность применения именно данной меры пресечения. Помимо этого, к указанному ходатайству должны приобщаться документы, подтверждающие ценность объекта, стоимость и право собственности на него. Право собственности подтверждается представлением в орган расследования или суд оригиналов документов о собственности. Кроме того, для установления стоимости залогового имущества требуется его оценка, которая производится на основании договора в соответствии с законодательством об оценочной деятельности, в порядке и сроки, установленные постановлением Правительства РФ от 13.07.2011 № 569³.

Предметом залога не могут выступать объекты, входящие в перечень имущества, который предусмотрен ст. 466 ГПК РФ. На такое имущество не налагается взыскание по исполнению решения

¹ О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации: федер. закон от 07.10.2022 № 383-ФЗ // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_428316 (дата обращения: 07.01.2023).

² О практике применения судами законодательства о мерах пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста, залога и запрета определенных действий: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19.12.2013 № 41 // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_156184 (дата обращения: 07.01.2023).

³ Об утверждении Положения об оценке, содержании предмета залога по уголовному делу, управлении им и обеспечении его сохранности: постановление Правительства РФ от 13.07.2011 № 569 // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_116883 (дата обращения: 07.01.2023).

суда в порядке гражданского судопроизводства, и уголовно-процессуальное законодательство применяет данные нормы как аналогию (ч. 3 ст. 106 УПК РФ).

Закон устанавливает нижний предел стоимости объекта залога, на который должен опираться суд при вынесении соответствующего решения. Для преступлений небольшой и средней тяжести он составляет 50 000 рублей, для тяжких и особо тяжких преступлений – 500 000 рублей.

Если предметом залога являются денежные средства, то они вносятся залогодателем (обвиняемым или третьими лицами) на депозит органа предварительного расследования или суда, о чем составляется протокол, который вручается соответствующему лицу (ч. 5 ст. 106 УПК РФ).

По аналогии с личным поручительством и присмотром за несовершеннолетним подозреваемым (обвиняемым), если к внесению залога привлечено иное лицо – не подозреваемый (обвиняемый), то ему разъясняют содержание подозрения (обвинения), сущность должного поведения подозреваемого (обвиняемого), а также то, что в случае нарушения подозреваемым (обвиняемым) его обязательств залог будет обращен в доход государства (ч. 6 ст. 106 УПК РФ).

В случае соблюдения подозреваемым (обвиняемым) должного поведения, при вынесении судом приговора либо прекращении уголовного дела судом или органом расследования залог возвращается залогодателю (ч. 10 ст. 106 УПК РФ).

Часть 8.1, включенная в 2018 г. законодателем в статью УПК РФ о залоге, определяет, что, наряду с избранием в качестве меры пресечения залога, суд вправе в зависимости от обстоятельств, установленных по уголовному делу, обязать подозреваемого (обвиняемого) соблюдать один или несколько запретов, предусмотренных ч. 6 ст. 105.1 УПК РФ.

§ 5. Домашний арест и заключение под стражу

Домашний арест. Домашний арест не является новой мерой пресечения для российского уголовного процесса, но в предыдущем уголовно-процессуальном законодательстве 1960 г. в перечень мер пресечения он включен не был¹. Появившись в действующем УПК РФ, на настоящий момент он уже претерпел целый ряд изменений.

Данная мера пресечения по строгости и юридической сущности соотносится с заключением под стражу, так как на определенный законом и судом срок ограничивает право гражданина на свободу передвижения. Кроме того, с включением в перечень мер пресечения запрета определенных действий можно говорить о существенном сходстве этих двух мер.

Домашний арест избирается при отсутствии возможности применения в отношении подозреваемого (обвиняемого) более мягкой меры пресечения и связан с его изоляцией от общества и нахождением в жилом помещении, в котором подозреваемый (обвиняемый) проживает на законных основаниях. В случае заболевания подозреваемого (обвиняемого), требующего пребывания в медицинском стационаре, местом исполнения домашнего ареста может являться помещение данного стационара (ч. 1 ст. 107 УПК РФ). К изоляции от общества в жилом помещении суд также вправе присоединить один или несколько запретов, предусмотренных пп. 3–5 ч. 6 ст. 105.1 УПК РФ, т. е. запреты на общение с определенными судом лицами, почтово-телеграфные отправления и использование сети Интернет (ч. 7 ст. 107 УПК РФ). Указанные запреты должны применяться судом с учетом тяжести совершенного преступления и обстоятельств, конкретного уголовного дела, подтвержденных собранными доказательствами.

По аналогии с запретом определенных действий, при применении домашнего ареста у подозреваемого (обвиняемого) остается право на общение с органом расследования и контролирующим органом, а также на вызов службы скорой медицинской помощи и других экстренных служб (ч. 8 ст. 107 УПК РФ).

¹ Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР (утв. ВС РСФСР 27.10.1960) // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_3275 (дата обращения: 03.01.2023).

Срок домашнего ареста аналогичен сроку заключения под стражу и составляет два месяца. Указанный срок может быть продлен судом в порядке, предусмотренном ст. 109 УПК РФ, если расследование преступления нет возможности закончить до истечения двух месяцев.

Говоря о порядке избрания домашнего ареста, ч. 3 ст. 107 УПК РФ отсылает к ст. 108 УПК РФ, регламентирующей меру пресечения в виде заключения под стражу (см. раздел «Заключение под стражу» данного параграфа).

Если судья, рассмотрев ходатайство следователя о применении меры пресечения в виде домашнего ареста, принимает решение об отказе в его удовлетворении, то по своей инициативе, с учетом обстоятельств совершенного преступления и собранных по делу доказательств он вправе избрать менее строгую меру пресечения в виде залога, запрета определенных действий либо домашнего ареста (ч. 5 ст. 107 УПК РФ).

Решение о применении домашнего ареста суд оформляет мотивированным постановлением, в котором подробно указывает все условия его исполнения:

- местонахождение подозреваемого (обвиняемого);
- срок, на который мера пресечения избирается;
- запреты, если они установлены;
- способы связи с субъектами расследования и контроля.

Контролирующим органом является Федеральная служба исполнения наказаний, которая обеспечивает обвиняемого аудиовизуальными и иными техническими средствами контроля, следит за выполнением режима домашнего ареста и соблюдением запретов, а также доставляет подозреваемого (обвиняемого) в органы расследования и суд (чч. 10, 12 ст. 107 УПК РФ).

Подозреваемый (обвиняемый) имеет право на встречи со своими защитником и законным представителем, а также в случае необходимости удостоверения доверенности на право представления интересов подозреваемого (обвиняемого) в сфере предпринимательской деятельности – нотариусом в месте осуществления меры пресечения, т. е. в его жилом помещении или стационаре, в который обвиняемый помещен по состоянию здоровья (ч. 13 ст. 107 УПК РФ).

В период предварительного расследования субъект расследования вправе выйти в суд с ходатайством об изменении домашнего ареста на более строгую меру пресечения, если подозреваемый (обвиняемый):

- нарушает условия избранной меры пресечения;
- отказывается от применения средств контроля;
- умышленно повреждает средства контроля либо осуществляет иные действия, препятствующие их нормальному функционированию.

При наличии подобных обстоятельств в период судебного разбирательства с представлением об изменении меры пресечения в суд вправе обратиться контролирующий орган.

Отменена данная мера пресечения может быть по решению суда в случае отпадения необходимости в ее применении либо истечения предельного срока применения домашнего ареста, который регламентирован по аналогии с предельным сроком меры пресечения в виде заключения под стражу (ч. 2.1 ст. 107 УПК РФ).

Заключение под стражу. Данная мера является самой строгой из перечня мер пресечения, предусмотренного российским уголовно-процессуальным законодательством. Между тем, согласно статистическим данным, применяется она достаточно часто.

Рассматриваемая мера пресечения существенно вторгается в сферу конституционно-правового обеспечения личности, ограничивая ее неприкосновенность и свободу передвижения. Поэтому применению она подлежит только тогда, когда средствами других мер пресечения невозможно обеспечить должное поведение подозреваемого (обвиняемого).

Заключение под стражу представляет собой фактическое лишение свободы обвиняемого и помещение его в учреждения предварительного заключения – следственные изоляторы, которые входят в систему службы исполнения наказаний. Как и в случае применения к подозреваемому задержания в качестве меры временного лишения лица свободы, подробно порядок пребывания обвиняемых в местах их содержания регламентирован в соответствующем федеральном законе¹.

¹ См.: О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений: федер. закон от 15.07.1995 № 103-ФЗ // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_7270 (дата обращения: 03.01.2023).

Учитывая исключительный характер данной меры пресечения, закон предусматривает дополнительные условия ее применения, которые связаны с тяжестью и видом совершенного преступления, а также категорией подозреваемых (обвиняемых).

Первое условие допускает возможность применения заключения под стражу при наличии соответствующих оснований только в случае совершения подозреваемым (обвиняемым) преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы на срок более трех лет. Санкция статьи УК РФ, по которой квалифицировано деяние подозреваемого (обвиняемого) в соответствующем постановлении следователя, должна указывать на то, что предельный размер срока лишения свободы равен трем годам или превышает этот срок (ч. 1 ст. 108 УПК РФ).

Исключением из указанного правила являются следующие обстоятельства:

- у подозреваемого (обвиняемого) отсутствует постоянное место жительства на территории Российской Федерации;
- неизвестна личность подозреваемого (обвиняемого);
- он нарушил условия более мягкой меры пресечения, избранной ранее;
- подозреваемый (обвиняемый) скрылся от органов расследования и суда (пп. 1–4 ч. 1 ст. 108 УПК РФ).

Второе условие исключает из перечня преступлений, для обеспечения расследования которых избирают заключение под стражу, целый ряд деяний, совершенных в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. Если подозреваемый (обвиняемый) совершил одно или несколько преступлений, перечисленных в ч. 1.1 ст. 108 УПК РФ, в отношении него при наличии предусмотренных законом оснований и с учетом обстоятельств, указанных в ст. 99 УПК РФ, может быть избрана любая мера пресечения, кроме заключения под стражу.

Третье условие связано с особым вниманием к несовершеннолетним как субъектам совершения преступления. В соответствии с законодательством избрание в отношении несовершеннолетних подозреваемых (обвиняемых) меры пресечения в виде заключения под стражу возможно только в случае совершения ими тяжких и особо тяжких преступлений. В иных случаях субъекты расследования и суд обязаны рассматривать возможность избрания иной, более мягкой,

меры пресечения. Однако закон допускает возможность избрания данной меры пресечения и при совершении несовершеннолетним преступления средней тяжести. Связывает он ее с исключительными обстоятельствами, которые в ч. 2 ст. 108 УПК РФ не регламентирует. Следователь вправе определить подобную возможность, оценивая обстоятельства совершенного преступления, личность несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого), руководствуясь пп. 1–4 ч. 1 ст. 108 УПК РФ.

Порядок избрания меры пресечения в виде заключения под стражу, как уже освещалось ранее, также применяется при запрете определенных действий, залоге и домашнем аресте с особенностями, указанными для этих мер пресечения. Данная мера пресечения существенно ограничивает конституционные права подозреваемого (обвиняемого), в связи с чем избирается судом. Принятию судом соответствующего решения предшествует ряд подготовительных действий.

Инициатором избрания рассматриваемой меры пресечения является субъект расследования, который выносит постановление о возбуждении перед судом ходатайства об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу. В описательно-мотивировочной части данного постановления решение о невозможности применения более мягкой меры пресечения и необходимости избрания заключения под стражу должно быть подробно мотивировано и обосновано доказательствами, содержащимися в уголовном деле. Для реализации указанного решения требуется получение согласия руководителя следственного органа или прокурора в виде резолюции «Согласен» на постановлении следователя либо дознавателя соответственно.

Для обоснования решения, изложенного в постановлении, к нему прилагают соответствующие копии материалов уголовного дела. Как правило, это могут быть постановление о возбуждении уголовного дела и привлечении лица в качестве обвиняемого, протоколы задержания, допросов подозреваемого (обвиняемого), документы, характеризующие личность обвиняемого, и другие материалы, имеющие отношение к обстоятельствам совершенного преступления и конкретной следственной ситуации по уголовному делу (ч. 3 ст. 108 УПК РФ). Такой же комплект материалов направляется в районную прокуратуру. Данная необходимость обусловлена обязанностью прокурора, как стороны обвинения, поддерживать избрание

рассматриваемой меры пресечения в суде. К этому мероприятию соответствующий сотрудник прокуратуры должен подготовиться, изучив материалы уголовного дела.

Постановление вместе с приложенными материалами направляются в соответствующий районный или военный суд, где должны быть рассмотрены судьей в течение восьми часов с момента их поступления. С этим связано другое требование закона, согласно которому в случае возбуждения ходатайства о применении данной меры пресечения в отношении подозреваемого указанные документы должны быть направлены в суд не позднее чем за восемь часов до истечения срока задержания (ч. 3 ст. 108 УПК РФ).

Судья, рассматривающий постановление и материалы, назначает заседание, в котором будет приниматься решение об избираемой мере пресечения, и уведомляет об этом соответствующих лиц. Закон определяет, что обязанность по рассмотрению ходатайств субъектов расследования об избрании мер пресечения не возлагается на одного судью, а поручается судьям в соответствии с принципом распределения уголовных дел (ч. 13 ст. 108 УПК РФ).

В судебном заседании по рассмотрению ходатайства обязательно участие обвиняемого, прокурора и защитника, если он приглашен обвиняемым или назначен. О предстоящем разрешении вопроса об избрании меры пресечения информируются также законный представитель несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого, руководитель следственного органа, следователь, дознаватель, однако их неявка без уважительных причин не препятствует рассмотрению постановления (ч. 4 ст. 108 УПК РФ).

Разрешение вопроса об избрании в отношении обвиняемого меры пресечения в виде заключения под стражу возможно при его отсутствии только в том случае, если он объявлен в международный или межгосударственный розыск (ч. 5 ст. 108 УПК РФ). Объявление в розыск – это предусмотренная законом процедура, которая предполагает доказанность того, что обвиняемый умышленно уклоняется от уголовного преследования, нарушив, как правило, избранную ранее более мягкую меру пресечения. Избрание в отношении него заключения под стражу позволит при установлении его местонахождения задержать обвиняемого и поместить в следственный изолятор на срок, определенный законом и судом, для предотвращения его нежелательного поведения.

В начале заседания судья объявляет его цель, проверяет явку участников и разъясняет им их права, после чего прокурор либо следователь обосновывает необходимость избрания рассматриваемой меры пресечения. Обязанность обосновывать ходатайство, по общему правилу, лежит на прокуроре, но он может делегировать ее субъекту расследования. После этого вправе высказать свою позицию также другие участники заседания (ч. 6 ст. 108 УПК РФ). Сторона защиты, как правило, возражает против избрания данной меры пресечения и имеет право одновременно выйти с ходатайством об избрании менее строгой.

По результатам рассмотрения ходатайства судья вправе его удовлетворить, отказать в его удовлетворении, а также продлить законное задержание на срок не более 72 часов, указав конкретный срок продления в постановлении. Данный срок исчисляется с момента вынесения указанного судебного решения.

Если судья, рассмотрев ходатайство следователя о применении меры пресечения в виде домашнего ареста, принимает решение об отказе в его удовлетворении, то по своей инициативе, с учетом обстоятельств совершенного преступления и собранных по делу доказательств он вправе избрать менее строгую меру пресечения в виде залога, запрета определенных действий либо домашнего ареста (ч. 7.1 ст. 108 УПК РФ).

Принятие того или иного решения судьей по результатам рассмотрения постановления субъектов расследования порождает право сторон на его обжалование в апелляционном и кассационном порядке, а также обязанность органов расследования на уведомление заинтересованных лиц о месте содержания подозреваемого (обвиняемого) (чч. 11–12 ст. 108 УПК РФ).

Сроки содержания под стражей. Строгость меры пресечения, вторжение ее ограничений в сферу основных прав и свобод личности предполагают установление и соблюдение государством четких сроков подобных ограничений и порядка их продления. Помимо этого, соблюдение сроков содержания под стражей является предметом постоянного ведомственного и судебного контроля и прокурорского надзора. Как уже говорилось, сроки и порядок их исчисления и продления, предусмотренные ст. 109 УПК РФ, для заключения под стражу применяются также для целей других мер пресечения – залога и домашнего ареста.

По общему правилу, срок содержания под стражей *не должен превышать* двух месяцев (ч. 1 ст. 109 УПК РФ). За основу установления срока содержания обвиняемого под стражей взят срок предварительного следствия. Однако не каждое преступление возможно расследовать в указанный срок и расследование продлевается в порядке, предусмотренном законодательством (ст. 162, 223 УПК РФ).

Если в применении меры пресечения в виде заключения под стражу по истечении двух месяцев не отпала необходимость, ее срок подлежит продлению. Полномочиями по продлению срока содержания под стражей свыше двух месяцев обладает орган, который избрал данную меру пресечения, т. е. соответствующий районный суд, который вправе продлить его до шести месяцев (ч. 2 ст. 109 УПК РФ). По большинству уголовных дел такой срок содержания под стражей является предельным: закон устанавливает возможность дальнейшего продления срока только по уголовным делам о тяжких и особо тяжких преступлениях в случае их особой сложности. Полномочиями по подобному продлению обладает тот же суд, однако согласовывать свое ходатайство о продлении срока следователь должен с руководителем следственного органа по субъекту Российской Федерации, а дознаватель – с прокурором того же уровня в связи с необходимостью исполнения запроса о правовой помощи. Срок содержания под стражей в этом случае может быть продлен до 12 месяцев (ч. 3 ст. 109 УПК РФ).

Дальнейшее продление срока содержания под стражей возможно лишь по уголовным делам об особо тяжких преступлениях. Полномочиями по согласованию подобных ходатайств обладают вышестоящие руководители следственных органов Российской Федерации, т. е. Председатель Следственного комитета Российской Федерации, руководитель Следственного департамента МВД России, руководитель Следственного управления Федеральной службы безопасности Российской Федерации. Продлевается срок до 18 месяцев судом субъекта Российской Федерации (ч. 3 ст. 109 УПК РФ). Данный срок является предельным сроком содержания под стражей в период предварительного расследования, по его истечении обвиняемый подлежит немедленному освобождению (ч. 4 ст. 109 УПК РФ).

Однако при рассмотрении дела в суде предельного срока содержания под стражей не установлено. Статьей 255 УПК РФ определено,

что срок содержания под стражей подсудимого не может превышать шести месяцев. Несмотря на это, по делам о тяжких и особо тяжких преступлениях данный срок разрешается продлевать (не более чем на три месяца, но неоднократно).

В процессе предварительного расследования по правилу, установленному законом, ходатайствовать о продлении срока содержания под стражей субъект расследования обязан за семь суток до истечения этого срока. В соответствующем постановлении должны быть перечислены и описаны произведенные по делу следственные действия, а также обоснованы и мотивированы необходимость продления и желаемый срок продления. Кроме того, если в ходатайстве в обоснование продления указываются процессуальные действия, которые уже были упомянуты в предыдущих постановлениях, субъект расследования должен аргументировать, почему эти действия не были произведены ранее (ч. 8 ст. 109 УПК РФ).

Закон предусматривает основания, при которых продлевается предельный срок содержания под стражей:

1. Материалы уголовного дела были предъявлены для ознакомления обвиняемому и его защитнику за 30 суток до истечения предельного срока, но этого времени им оказалось недостаточно.

2. Одному из нескольких обвиняемых по уголовному делу оказалось недостаточно 30 суток для ознакомления с материалами, срок продлевается в отношении всех обвиняемых, если не отпала необходимость в применении в отношении них заключения под стражу (ч. 7 ст. 109 УПК РФ).

3. Дополнительный срок нужен для принятия решения прокурором или судом по уголовному делу, поступившему с обвинительным заключением, актом или постановлением (ч. 8.1 ст. 109 УПК РФ).

Если следователем нарушены правила и материалы уголовного дела предъявлены для ознакомления обвиняемому и защитнику позже чем за 30 суток до истечения рассматриваемого предельного срока, то по его истечении обвиняемый немедленно освобождается из-под стражи и продолжает знакомиться с материалами уголовного дела (ч. 6 ст. 109 УПК РФ).

Ходатайство о продлении срока содержания под стражей рассматривается судьей соответствующего суда в порядке ст. 108 УПК РФ, не позднее чем через пять суток с момента его получения. По ре-

зультатам анализа оснований и мотивов, изложенных в постановлении, судья принимает одно из решений:

- о продлении срока содержания под стражей на период, который судья сочтет обоснованным;

- об отказе в удовлетворении ходатайства, освобождении обвиняемого из-под стражи и в случае необходимости избрании по собственной инициативе меры пресечения в виде запрета определенных действий, залога либо домашнего ареста (ч. 8 ст. 109 УПК РФ).

Закон не допускает рассмотрение решения следователя о продлении срока содержания обвиняемого под стражей в его отсутствие. В виде исключения допускаются случаи, когда в отношении обвиняемого назначена судебно-психиатрическая экспертиза и он находится в стационаре, а также иные обстоятельства, препятствующие возможности его доставления в суд. При этом в суде обязательно должен присутствовать защитник обвиняемого (ч. 13 ст. 109 УПК РФ).

§ 6. Иные меры процессуального принуждения

Иные меры процессуального принуждения, каждая из которых имеет специфику, установлены законодателем для решения их общих задач. В зависимости от субъектов применения иные меры принуждения можно разделить на **три группы**.

К первой группе относятся меры процессуального принуждения в виде временного отстранения от должности и наложения ареста на имущество, применяемые исключительно к подозреваемым и обвиняемым в совершении преступлений. Вторая группа – это денежное взыскание, применяемое субъектом расследования или судом в отношении потерпевшего, свидетеля, гражданского истца, гражданского ответчика, эксперта, специалиста, переводчика и (или) понятого. К третьей группе можно отнести обязательство о явке и привод, которые применимы ко всем участникам уголовного судопроизводства, перечисленным выше, если это указано в статье, определяющей правила применения конкретной меры процессуального принуждения (ст. 111 УПК РФ).

Обязательство о явке. Применение указанной иной меры процессуального принуждения в законе обусловлено словосочетанием

«при необходимости» (ч. 1 ст. 112 УПК РФ). Точных оснований ее применения не установлено, они определяются дознавателем, следователем или судом исходя из обстоятельств конкретного уголовного дела и соотносятся с общими основаниями применения мер процессуального принуждения.

Обязать явкой в органы расследования могут подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего и свидетеля. Указанная мера принуждения распространяется на добросовестных подозреваемых и обвиняемых, если нет оснований для мер пресечения. Что касается свидетелей и потерпевших, то применение к ним мер процессуального принуждения носит исключительный характер, когда обстоятельства уголовного дела свидетельствуют о возможности нарушения ими порядка уголовного судопроизводства.

Целями применения данной меры процессуального принуждения являются:

- обеспечение своевременной явки участника по вызовам субъекта расследования или судебного разбирательства;
- своевременное получение правоохранительными органами информации при перемене ими места жительства (ч. 2 ст. 112 УПК РФ).

Закон не требует составления постановления следователя (дознавателя), определения суда для применения данной меры принуждения. Однако, если в связи с конкретной ситуацией нужно обоснование возможности и необходимости ее применения, выносится соответствующее постановление.

Основным документом, оформляющим данное решение, является обязательство о явке. В нем указаны требования, которые необходимо соблюдать обязываемому лицу, а также последствия несоблюдения. Нарушение обязательства о явке может повлечь применение к участникам уголовного судопроизводства иных мер процессуального принуждения, включая меры пресечения.

Привод. Основанием применения данной меры пресечения является нарушение порядка уголовного судопроизводства подозреваемым, обвиняемым, а также потерпевшим, свидетелем и лицом, в отношении которого уголовное дело выделено в отдельное производство, выражающееся в игнорировании вызовов субъектов расследования и суда и неявке без уважительных причин в указанное время для производства следственных и иных процессуальных действий (ч. 1 ст. 113 УПК РФ).

Закон не содержит соответствующего перечня уважительных причин. Практика следует по пути включения в них тех обстоятельств, которые объективно препятствуют своевременной явке участника в правоохранительные органы. Как правило, к уважительным причинам относят несвоевременное получение сведений о необходимости явки, заболевание, препятствующее явке к следователю, удостоверенное медицинским документом, транспортные аварии, стихийные бедствия, смерть близких и иные форс-мажорные обстоятельства.

Привод осуществляется путем принудительной доставки участника в правоохранительный орган. Для реализации данной меры в случае наличия оснований уполномоченный субъект выносит соответствующее мотивированное постановление, которое передается в орган дознания, а суд – в службу судебных приставов, если необходимость осуществления привода возникла на этапе судебного разбирательства. Учитывая, что законодатель не определил места, из которого должно быть доставлено лицо, подвергнутое приводу, то нужно полагать, что это может быть любое место, в котором в момент его исполнения находится участник уголовного судопроизводства.

Помимо общих условий законности применения мер процессуального принуждения, которые нужны для соблюдения, ч. 5 ст. 113 УПК РФ указывает на невозможность осуществления привода в ночное время (с 22:00 до 06:00), за исключением случаев, не терпящих отлагательства. Данные случаи законом не установлены и определяются должностными лицами исходя из конкретных обстоятельств совершенного преступления.

Закон определяет ограничения по субъектам применения привода. Запрещено осуществлять привод в отношении:

- лиц в возрасте до 14 лет;
- беременных женщин;
- больных, которые не могут покинуть место своего нахождения при подтверждении этого факта врачом (ч. 6 ст. 113 УПК РФ).

Временное отстранение от должности. Характер данной меры процессуального принуждения отсылает нас к специальному субъекту преступления, коим считается должностное лицо. Такая мера принуждения имеет своей целью предотвращение нежелательного поведения обвиняемого, являющегося должностным лицом, который,

продолжая исполнять свои обязанности, может существенным образом навредить процессу предварительного расследования и ходу судебного разбирательства. Определение должностного лица, применяемое для целей ст. 114 УПК РФ, содержится в примечании к ст. 285 УК РФ.

Учитывая, что принуждение в данном случае существенно ограничивает конституционное право личности на свободу труда (ст. 37 Конституции РФ), применяется такая мера по решению суда. Основания полагать, что должностное лицо, выполняя свои полномочия, может оказывать давление на свидетелей или иным образом препятствовать нормальному ходу уголовного судопроизводства, должны быть подтверждены доказательствами уголовного дела. Только в этом случае дознаватель или следователь вправе возбудить перед соответствующим районным судом ходатайство о применении данной меры процессуального принуждения. Судья в течение 48 часов обязан принять решение о временном отстранении от должности либо об отказе в удовлетворении ходатайства. В случае принятия судом решения о применении меры принуждения судья направляет вынесенное постановление по месту, где подозреваемый (обвиняемый) занимает соответствующую должность.

Другой порядок закон определяет для применения рассматриваемой меры в отношении руководителя высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации. Данное лицо может быть временно отстранено от должности только в случае совершения им тяжкого и особо тяжкого преступления. Инициировать применение такой меры в этом случае вправе Генеральный прокурор Российской Федерации, который направляет соответствующее представление Президенту Российской Федерации. Глава государства в течение 48 часов принимает решение по данному представлению. При принятии решения об отстранении высшего должностного лица субъекта Российской Федерации от должности Президент издает соответствующий указ. Такое решение может быть обжаловано в Верховный Суд РФ в течение десяти дней со дня его официального опубликования (ч. 5 ст. 114 УПК РФ).

Временное отстранение от должности может быть применено наряду с избранной в отношении подозреваемого (обвиняемого) мерой пресечения, если ее средств недостаточно для обеспечения его надлежащего поведения. Например, избранная подписка о невыез-

де и надлежащем поведении не исключает возможности отстранения подозреваемого (обвиняемого) от должности, так как не препятствует общению подозреваемого (обвиняемого) с сослуживцами и выполнению им его трудовых функций.

Учитывая, что отстраняемый от трудовых обязанностей подозреваемый (обвиняемый) лишается заработка, законодательство предусматривает его право на ежемесячное пособие в размере прожиточного минимума трудоспособного населения (ч. 6 ст. 114 УПК РФ, п. 8 ч. 2 ст. 131 УПК РФ).

Данная мера процессуального принуждения отменяется субъектами следования при отпадении ее необходимости (ч. 4 ст. 114 УПК РФ).

Наложение ареста на имущество. Ограничения, предусмотренные данной принудительной мерой, вторгаются в сферу закрепленного Конституцией РФ права гражданина на собственность. Однако в этом случае вторжение является правомерным и необходимым, так как обосновано тем, что указанное имущество принадлежит обвиняемому либо лицам, несущим материальную ответственность за его действия, и это требуется для обеспечения заявленного гражданского иска, штрафа, иных взысканий или конфискации имущества за совершение инкриминируемого деяния.

Помимо указанных участников уголовного судопроизводства, закон также предусматривает возможность наложения ареста на имущество и иных лиц, если доказано, что принадлежащее им на законных основаниях имущество получено в результате преступных действий подозреваемого (обвиняемого) либо использовалось для осуществления иной преступной деятельности, указанной в ч. 3 ст. 115 УПК РФ. При наложении ареста на имущество указанных лиц суд устанавливает срок применения такой меры (конкретно законом не определен, но должен соотноситься со сроком предварительного расследования и временем для передачи дела в суд).

Данный срок может быть продлен в порядке ст. 115.1 УПК РФ, сходном с порядком продления срока меры пресечения в виде заключения под стражу. По результатам рассмотрения ходатайства дознавателя (следователя) о продлении срока наложения на имущество лиц, которые не являются подозреваемыми, обвиняемыми или лицами, несущими по закону материальную ответственность за их действия, и сохранении установленных ограничений судья вправе удовлетворить данное ходатайство либо вынести решение об отмене

ареста, изменении ограничений. Если обвиняемый по уголовному делу скрылся и предварительное расследование приостановлено, судья может отменить такую меру принуждения либо продлить срок ареста, оставив ограничение на отчуждение и уничтожение имущества (ч. 5 ст. 115.1 УПК РФ).

Учитывая существенный характер ограничений, суд налагает арест на имущество после рассмотрения ходатайства субъектов расследования в порядке ст. 165 УПК РФ. Субъект расследования в своем постановлении о возбуждении перед судом ходатайства о наложении ареста на имущество указывает конкретное имущество подозреваемого (обвиняемого) или иных лиц, установленное по делу, которое может быть арестовано.

Сущностью ареста является установление ограничений на распоряжение и пользование имуществом, определенным судом, с указанием в соответствующем постановлении оснований, послуживших для принятия данного решения и конкретных видов ограничений на это имущество (чч. 1–2 ст. 115 УПК РФ).

Арест может быть наложен не на каждый имущественный объект. Перечень исключений установлен ст. 446 ГПК РФ. На данное имущество, например единственное жилое помещение, вещи индивидуального пользования, не обращаются никакое взыскание и ограничения, так как оно носит жизненно важный характер для его владельца (ч. 4 ст. 115 УПК РФ).

В отношении имущества, на которое наложен арест, принимаются меры обеспечения его сохранности. Законом определено несколько возможных вариантов хранения арестованного имущества:

- изъятие для хранения в правоохранительном органе;
- передача имущества для хранения его собственнику или владельцу;
- передача его иным лицам (родственникам обвиняемого и др.).

Если хранение арестованного имущества не связано с его изъятием, то лицам, которым оно поручено, разъясняют ограничения, наложенные судом, а также ответственность, которая наступает по ст. 312 УК РФ за незаконные действия с вверенным им имуществом.

Арест может быть наложен на денежные средства и иные ценности, находящиеся на счетах и вкладах в банках и иных кредитных организациях. Субъект расследования при установлении имущества

подозреваемого (обвиняемого) направляет запросы в указанные организации о нахождении денежных средств на счетах, а также иных ценностей, на которые их руководители обязаны дать ответ. После наложения судом ареста операции по счетам с данными денежными средствами прекращаются в пределах суммы, указанной в постановлении (ч. 7 ст. 115 УПК РФ).

Наложение ареста на имущество оформляется протоколом, в котором перечисляется соответствующее имущество с указанием его индивидуальных признаков либо отмечается отсутствие имущества, на которое наложен арест. В случае передачи арестованного имущества на хранение в протоколе делают отметку о разъяснении уполномоченным лицам об ограничениях и ответственности. Копия этого документа вручается владельцу имущества с разъяснением права на обжалование ареста или ограничений, наложенных на имущество (ч. 8 ст. 115 УПК РФ).

В случае установления в ходе расследования наличия у обвиняемого ценных бумаг, для выполнения ранее указанных целей данной меры процессуального принуждения арест может быть наложен на эти бумаги либо их сертификаты. Исключение составляют ценные бумаги на предъявителя, находящиеся у добросовестного приобретателя (чч. 1, 2 ст. 116 УПК РФ).

Все действия по арестованным ценным бумагам производятся в соответствии со ст. 82 Федерального закона «Об исполнительном производстве» от 02.10.2007 № 229-ФЗ.

Отменяется данная мера процессуального принуждения:

- в случае отпадения в ней необходимости;
- при истечении срока ареста;
- при отказе суда в удовлетворении ходатайства о продлении срока ареста.

Денежное взыскание. Суд применяет данную меру в случае несоблюдения участниками уголовного судопроизводства их обязанностей и нарушения порядка при рассмотрении дела в суде. Денежное взыскание не предотвращает противоправное поведение, а носит характер уголовно-процессуальной санкции за нарушение закона. Применяют его в тех случаях, когда иные меры воздействия не принесли желаемых результатов и участник уголовного судопроизводства пренебрег своими процессуальными обязанностями, разъяснениями должностных лиц и нарушил процедуру уголовного

судопроизводства. Сумма взыскания установлена ст. 117 УПК РФ и не должна превышать двух тысяч пятисот рублей.

Субъекты, на которых распространяется данная принудительная мера, ст. 117 УПК РФ не определены. Для решения этого вопроса следует руководствоваться нормами ч. 2 ст. 111 УПК РФ.

Порядок применения денежного взыскания определяется в зависимости от того, на какой стадии уголовного судопроизводства допущено нарушение.

При нарушении порядка судебного заседания данная мера применяется в нем судьей и оформляется отдельным постановлением или определением (ч. 2 ст. 118 УПК РФ). Если нарушен порядок досудебного производства, то инициатором этой меры принуждения является субъект предварительного расследования. На стадии возбуждения уголовного дела меры процессуального принуждения не применяются.

Если участник уголовного судопроизводства, указанный в ч. 2 ст. 112 УПК РФ, нарушает свои процессуальные обязанности, дознаватель (следователь) вправе составить протокол о данном нарушении и направить его в соответствующий районный суд. Судья должен рассмотреть представленный протокол в срок не позднее пяти суток и назначить судебное заседание, на которое вызываются лицо, допустившее нарушение, и должностное лицо, составившее протокол. При неявке нарушителя протокол подлежит рассмотрению в его отсутствие (ч. 3 ст. 118 УПК РФ).

По результатам рассмотрения протокола суд либо налагает взыскание, либо выносит постановление об отказе в применении данной принудительной меры. Копия решения суда направляется должностному лицу и участнику, допустившему нарушение (ч. 4 ст. 118 УПК РФ).

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Что такое уголовно-процессуальное принуждение и каковы его виды?
2. Дайте определение задержания, перечислите основания для задержания.
3. Перечислите меры пресечения.

4. Какие меры пресечения избираются на основании судебного решения?
5. Какие меры пресечения требуют судебного продления сроков применения?
6. Каковы сроки содержания под стражей?
7. Какие запреты установлены законом для лица, находящегося под домашним арестом?
8. Каков минимальный размер залога и от чего он зависит?
9. Какова ответственность поручителя в случае, если он не обеспечит явку обвиняемого (подозреваемого) по вызову?
10. Перечислите иные меры процессуального принуждения, которые можно применить в отношении обвиняемого и подозреваемого.
11. Перечислите иные меры процессуального принуждения, которые можно применить в отношении потерпевшего, свидетеля, гражданского истца, гражданского ответчика.
12. Какие из иных мер процессуального принуждения применяются на основании судебного решения?
13. Каковы основания избрания мер пресечения и какие обстоятельства должны учитываться при их избрании?
14. При избрании каких мер пресечения требуется получение согласия обвиняемого?
15. Каковы особенности меры пресечения в виде запрета определенных действий?

ГЛАВА 7 ХОДАТАЙСТВА И ЖАЛОБЫ

§ 1. Порядок заявления и разрешения ходатайств

Право на обжалование процессуальных действий (бездействия) и решений суда, прокурора, руководителя следственного органа, следователя, органа дознания, начальника органа дознания, начальника подразделения дознания и дознавателя – это принцип уголовного процесса (ст. 19 УПК РФ). Глава 16 УПК РФ отражает положения, реализующие данный принцип.

Ходатайство – это обращение участников уголовного судопроизводства к субъекту, ведущему процесс, с просьбой о возможности реализации своих прав либо о производстве процессуальных действий или принятии процессуальных решений для установления обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела.

УПК РФ предусмотрено, что ходатайство может быть заявлено дознавателю, следователю либо в суд в любой момент производства по уголовному делу. Существует исключение, когда ходатайство о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве заявляет подозреваемый или обвиняемый с момента начала осуществления уголовного преследования до объявления об окончании предварительного следствия (ч. 2 ст. 317.1 УПК РФ).

Порядок приобщения ходатайства напрямую зависит от формы его подачи: письменное прикладывают к материалам уголовного дела, устное заносят в протокол процессуального действия или судебного заседания, при производстве которого было заявлено. Для подозреваемых (обвиняемых), в отношении которых была применена мера пресечения в виде заключения под стражу, отправку ходатайства осуществляют через сотрудников администрации мест содержания под стражей (следственных изоляторов, изоляторов временного содержания).

В настоящее время **круг субъектов, получивших право заявить ходатайство**, практически не ограничен. Так, согласно ч. 1 ст. 119 УПК РФ подозреваемый, обвиняемый, его защитник, потерпевший, его законный представитель и представитель, частный обвинитель, эксперт, гражданский истец, гражданский ответчик, их представи-

тели, представитель администрации организации и иное лицо, права и законные интересы которых затронуты в ходе досудебного или судебного производства, вправе заявить ходатайство о производстве процессуальных действий или принятии процессуальных решений для установления обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела, обеспечения прав и законных интересов лица, заявившего ходатайство, либо представляемых им лица или организации.

С учетом расширительного толкования процедуры «ходатайство» можно говорить о том, что его также вправе заявлять:

– лица, осуществляющие уголовное преследование: следователь (ст. 165 УПК РФ), дознаватель (орган дознания, выступающий в качестве дознавателя) (ч. 3 ст. 108 УПК РФ), руководитель следственной группы (ст. 163 УПК РФ), государственный обвинитель (ст. 119 УПК РФ);

– «лица, имеющие свой законный интерес, либо представители, защищающие (представляющие) этот интерес»: а) подозреваемый (п. 5 ч. 4 ст. 46 УПК РФ), обвиняемый (п. 5 ч. 4 ст. 47 УПК РФ), его защитник (п. 8 ч. 1 ст. 53 УПК РФ), законный представитель несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого (п. 5 ч. 2 ст. 426 УПК РФ), гражданский ответчик (п. 8 ч. 2 ст. 54 УПК РФ) и его представитель (ч. 2 ст. 55 УПК РФ), которые используют право заявления ими ходатайства для защиты от выдвинутого обвинения (уголовного преследования); б) потерпевший (п. 5 ч. 2 ст. 42 УПК РФ), частный обвинитель (ч. 4 ст. 246 УПК РФ), гражданский истец (п. 4 ч. 4 ст. 44 УПК РФ), законный представитель и представитель потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя (ч. 3 ст. 45 УПК РФ), которые заявляют ходатайства в целях изобличения подозреваемого, обвиняемого и реализации своих нарушенных преступным деянием законных интересов;

– другие участники – «обеспечители» надлежащего функционирования уголовного судопроизводства: свидетель, специалист, эксперт, личный поручитель, залогодатель, родитель, представитель администрации закрытого детского учреждения, командование воинской части, кандидат в присяжные заседатели, переводчик, педагог, понятой.

Смысловое содержание поданного ходатайства заключается в следующем:

- установление объективных обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела (к ним относят предмет доказывания, факты, влияющие на оценку доказательств, факты, значимые для принятия того или иного решения по делу);
- обеспечение прав и законных интересов лица, заявившего ходатайство, или представляемого им лица.

Отталкиваясь от процессуального статуса участников уголовного судопроизводства и реализуемой ими «функции», выделяют следующие виды ходатайств о производстве:

- следственных и иных процессуальных действий или принятии решений (подаются лицами, имеющими свой законный интерес либо защищающими (представляющими) его);
- действий, ограничивающих конституционные права граждан, при этом ходатайство направляется непосредственно должностными лицами, осуществляющими уголовное преследование (когда возбуждается ходатайство перед судом об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу, о производстве ряда следственных действий – обыска и выемки в жилище, контроля и записи телефонных и иных переговоров, наложении ареста на почтово-телеграфные отправления и т. д.);
- процессуальных действий или решений (подаются участниками – «обеспечителями» надлежащего функционирования уголовного судопроизводства, направлены на обеспечение эффективного выполнения их обязанностей и реализацию предоставленных законом прав).

Согласно законодательству **должностные лица**, ведущие процесс, **обязательно принимают и рассматривают по существу ходатайство**. О его удовлетворении либо о полном или частичном отказе в удовлетворении дознаватель, следователь, судья выносят постановление, а суд – определение, которое доводится до сведения лица, заявившего ходатайство (ст. 122 УПК РФ).

Отклонение ходатайства не лишает заявителя права вновь заявить его. Ходатайство подлежит рассмотрению и разрешению непосредственно после его заявления. В случаях, когда немедленное принятие решения по ходатайству, заявленному в ходе предвари-

тельного расследования, невозможно, оно должно быть разрешено в максимально возможный срок – трое суток (ст. 121 УПК РФ).

Разрешение ходатайства воплощается в мотивированном процессуальном документе – постановлении или определении, отражающем решения об удовлетворении ходатайства либо о полном или частичном отказе в его удовлетворении. В первом случае уголовно-процессуальное законодательство не предполагает обязательность составления постановления (определения), однако такое постановление требуется, когда результат рассмотрения ходатайства одновременно не приводит к совершению конкретного процессуального действия или принятию процессуальных решений, подтверждающих его удовлетворение (например, решение о приобщении предметов и документов в качестве доказательств, принимаемое по ходатайству сторон).

В то же время на отдельных стадиях судопроизводства для вышеприведенного требования закона существуют исключения. В частности, при удовлетворении заявленного ходатайства у правоприменителя отсутствует обязанность выносить каждый раз отдельное процессуальное решение (ч. 4 ст. 159 и ч. 3 ст. 219 УПК РФ). Данный факт объясняется тем, что не в каждом случае необходимо «дублировать» процессуальное решение о проведении на основании постановления следственного действия (например, постановление о проведении выемки).

В случае несогласия с принятым по ходатайству решением оно может быть обжаловано в порядке, установленном гл. 16 УПК РФ.

§ 2. Порядок заявления и рассмотрения жалоб

В уголовном судопроизводстве под **жалобой** принято понимать обращение участника процесса к должностному лицу или органу государственной власти, уполномоченного на процессуальную работу (прием, рассмотрение и разрешение) с ним, по поводу нарушения его прав и законных интересов действиями (бездействием) и решениями должностных лиц, осуществляющих производство по уголовному делу.

Согласно ст. 123 УПК РФ действия (бездействие) и решения органа дознания, начальника органа дознания, начальника подразделения

дознания, дознавателя, следователя, руководителя следственного органа, прокурора и суда могут быть обжалованы в установленном УПК РФ порядке участниками уголовного судопроизводства, а также иными лицами в той части, в которой производимые процессуальные действия и принимаемые процессуальные решения затрагивают их интересы.

В постановлении от 10.02.2009 № 1¹ Пленум Верховного Суда РФ разъяснил, что судебному обжалованию в соответствии с ч. 1 ст. 125 УПК РФ подлежат решения и действия (бездействие) должностных лиц, принятые на досудебных стадиях уголовного судопроизводства, если они способны причинить ущерб конституционным правам и свободам участников уголовного судопроизводства или иных лиц, чьи права и законные интересы нарушены, либо могут затруднить доступ граждан к правосудию.

Иными решениями и действиями (бездействием), способными причинить ущерб конституционным правам и свободам участников уголовного судопроизводства, являются постановления дознавателя, следователя и руководителя следственного органа о возбуждении уголовного дела в отношении конкретного лица, производстве выплат или возврате имущества реабилитированному, отказе в назначении защитника, в допуске законного представителя, избрании и применении к подозреваемому, обвиняемому мер процессуального принуждения, кроме залога, домашнего ареста и заключения под стражу, которые применяются по решению суда.

К затрудняющим доступ граждан к правосудию следует отнести такие действия (бездействие) либо решения должностных лиц, ограничивающие права граждан на участие в досудебном производстве по уголовному делу, которые создают гражданину препятствие для дальнейшего обращения за судебной защитой нарушенного права. В постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 10.02.2009 № 1 к ним отнесен отказ в признании лица потерпевшим, отказ в приеме сообщения о преступлении либо бездействие

¹ О практике рассмотрения судами жалоб в порядке статьи 125 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10.02.2009 № 1 // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_84964 (дата обращения: 03.01.2023).

при проверке этих сообщений, постановление о приостановлении предварительного следствия и др.

При нарушении разумных сроков уголовного судопроизводства в ходе досудебного производства по уголовному делу участники уголовного судопроизводства, а также иные лица, интересы которых затрагиваются, могут обратиться к прокурору или руководителю следственного органа с жалобой, которая должна быть рассмотрена в порядке и сроки, установленные ст. 124 УПК РФ.

Суть обжалования находит свое отражение в процедуре подачи «жалобного» документа, что обуславливает возможность «оспорить» любое решение, действие (бездействие) органа дознания, начальника органа дознания, начальника подразделения дознания, дознавателя, следователя, руководителя следственного органа, прокурора и суда, которое, по мнению заявителя, незаконно и (или) необоснованно.

Для жалобы, направленной в порядке ст. 124 УПК РФ, установлен срок рассмотрения трие суток, в процессуальных пределах со дня ее поступления (день регистрации с присвоением номера в учетном документе входящей корреспонденции соответствующего правоохранительного органа или суда) до принятия по ней решения. Вместе с тем жалобы, требующие большого количества «времязатратных» проверочных действий (запросы, поручения, истребование информации и другие непредвиденные факторы), разрешается рассматривать в течение десяти суток. О данном факте заявитель должен быть заблаговременно оповещен с указанием причин увеличения срока рассмотрения.

Законодатель выделяет **три формы обжалования**: прокурору, руководителю следственного органа и в судебном порядке.

Жалобы на действия (бездействие) и решения следователя направляются руководителю следственного органа (реализуется ведомственный контроль), а органа дознания, начальника органа дознания, начальника подразделения дознания, дознавателя – прокурору, который осуществляет функцию надзора за деятельностью органа дознания.

Передача жалобы в органы прокуратуры осуществляется различными путями, но в каждом случае позволяющими идентифицировать «просителя». К таким способам можно отнести передачу жалобы в канцелярию прокуратуры, на личном приеме у прокурорского

работника, в интернет-приемную сайта соответствующей прокуратуры, через должностное лицо, действия (бездействие) и решения которого обжалуются. Причем в том случае, когда жалоба направляется через должностное лицо, «профессиональная» деятельность которого обжалуется, правоприменитель незамедлительно направляет ее «процессуальному» руководителю, в качестве которого для следователя выступает руководитель следственного органа, а для дознавателя, органа дознания (выступающего дознавателем), начальника подразделения дознания или начальника органа дознания – прокурор. Одновременно с этим на усмотрение правоприменителя может быть приостановлено исполнение обжалуемого решения до разрешения жалобы по существу.

Итогом рассмотрения жалобы являются следующие процессуальные решения:

1) полное удовлетворение жалобы. Признав доводы, представленные в жалобе, обоснованными, уполномоченное должностное лицо проводит мероприятия по устранению выявленных нарушений, раскрывающиеся в виде дачи указаний о прекращении обжалуемых действий (бездействия) либо отмене обжалуемого решения дознавателя или следователя, а также принимает иные меры «правовосстановительного» характера – осуществляет действия по восстановлению нарушенных прав и свобод физических лиц и обеспечению законных интересов государственных (муниципальных) и коммерческих организаций;

2) удовлетворение жалобы в части либо отказ в ее удовлетворении. Лицо, разрешающее жалобу по существу, установив отсутствие оснований для ее полного удовлетворения (либо в части), выносит постановление, в котором обязано привести убедительную аргументацию мотивов таких решений (отказ в удовлетворении, частичное удовлетворение), ссылаясь на нормы соответствующих законов и используя в качестве подтверждения своих доводов конкретные материалы дела. При этом, чем более убедительна аргументация принятого решения, тем меньше вероятность повторного обращения заявителя с аналогичной жалобой.

О каждом из возможных решений заявитель должен быть незамедлительно уведомлен, и ему разъясняют порядок его обжалования (ч. 3 ст. 124 УПК РФ). Необходимо отметить, что реализация

права на обжалование действий и решений относится к принципам уголовного судопроизводства и предоставляет заявителю возможность к указанному ответу получать копию соответствующего постановления.

Одновременно с этим в связи с действием правила «иерархичности» отказ прокурора или руководителя следственного органа в удовлетворении жалобы (полный или частичный) может быть обжалован заявителем вышестоящему прокурору, вышестоящему руководителю следственного органа или в суд. Обращение производится в судебный орган по месту осуществления предварительного расследования.

Следователь сам вправе обжаловать вышестоящему руководителю обязательные для него письменные указания непосредственного руководителя. Здесь обращаются не к категории жалобы или обжалования: в данном случае должностные лица используют свое право с целью официального изложения своей позиции, расходящейся с позицией их ведомственного руководителя, прокурора или суда. Поэтому в законе говорится об апелляционных (кассационных, надзорных) представлениях, а не о «жалобах» прокурора, которые ранее именовались «протестами». Рассматриваемое действие не приостанавливает исполнения таких указаний, за исключением случаев, отраженных в ч. 3 ст. 39 УПК РФ.

Говоря о **судебном порядке рассмотрения жалоб**, необходимо разъяснить следующее:

1. Постановления дознавателя, следователя или руководителя следственного органа об отказе в возбуждении уголовного дела, о прекращении уголовного дела, а равно иные решения и действия (бездействие) дознавателя, следователя, руководителя следственного органа и прокурора, которые способны причинить ущерб конституционным правам и свободам участников уголовного судопроизводства либо затруднить доступ граждан к правосудию, могут быть обжалованы в районный суд по месту производства предварительного расследования.

2. Жалоба может быть подана в суд заявителем, его защитником, законным представителем или представителем непосредственно через дознавателя, следователя, руководителя следственного органа или прокурора, а также через администрацию места содержания

подозреваемого (обвиняемого) под стражей. Закон не ограничивает круг лиц, правомочных подать жалобу в суд, соответственно, ими могут быть любые участники уголовного судопроизводства либо иные лица, чьи права и законные интересы затронуты.

3. Судья проверяет законность и обоснованность действий (бездействия) и решений дознавателя, начальника подразделения дознания, начальника органа дознания, органа дознания, следователя, руководителя следственного органа, прокурора не позднее чем через 14 суток, а действий (бездействия) и решений при производстве дознания в сокращенной форме – не позднее чем через пять суток со дня поступления жалобы в судебном заседании с участием заявителя и его защитника, законного представителя или представителя, если они участвуют в уголовном деле, иных лиц, чьи интересы непосредственно затрагиваются обжалуемым действием (бездействием) или решением, а также с участием прокурора, следователя, руководителя следственного органа. Неявка лиц, своевременно извещенных о времени рассмотрения жалобы и не настаивающих на ее рассмотрении с их участием, не препятствует рассмотрению жалобы судом. Жалобы рассматриваются в открытом судебном заседании, за исключением случаев, закрепленных в ч. 2 ст. 241 УПК РФ.

4. В ходе рассмотрения судья, руководствуясь в том числе отдельными нормативными правовыми актами по разъяснению порядка применения и толкования закона, вправе использовать сведения или документальные материалы, как истребованные, так и представленные дополнительно, от лиц, осуществляющих уголовное преследование, и иных физических или юридических лиц, необходимые для разрешения жалобы. Причем предмет рассмотрения жалобы имеет ограничения, которые отражены в упомянутом выше постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 10.02.2009 № 1.

5. В начале судебного заседания судья объявляет, какая жалоба подлежит рассмотрению, представляется явившимся в судебное заседание лицам, разъясняет их права и обязанности. Затем заявитель, если он участвует в судебном заседании, обосновывает жалобу, после чего заслушиваются другие лица. Заявителю предоставляется возможность выступить с репликой.

6. По результатам рассмотрения жалобы судья выносит одно из следующих постановлений:

1) о признании действия (бездействия) или решения соответствующего должностного лица незаконным или необоснованным и о его обязанности устранить допущенное нарушение;

2) оставлении жалобы без удовлетворения.

7. Копии постановления судьи направляются заявителю, прокурору и руководителю следственного органа.

8. Принесение жалобы не приостанавливает производство обжалуемого действия и исполнение обжалуемого решения, если это не найдет нужным сделать орган дознания, дознаватель, следователь, руководитель следственного органа, прокурор или судья (ст. 125 УПК РФ).

Необходимо отметить и **особый порядок обжалования**, предусмотренный в ст. 125.1 УПК РФ. В диспозиции статьи определена процедура обжалования решений органов предварительного расследования и прокурора о прекращении уголовного дела или уголовного преследования по некоторым нереабилитирующим основаниям (ч. 2 ст. 24 УПК РФ – если до вступления приговора в законную силу преступность и наказуемость деяния были устранены новым уголовным законом; ч. 3 ст. 27 УПК РФ – если лицо не достигло к моменту совершения деяния, предусмотренного уголовным законом, возраста, с которого наступает уголовная ответственность, либо несовершеннолетний достиг возраста, с которого наступает уголовная ответственность, но вследствие отставания в психическом развитии, не связанного с психическим расстройством, не мог в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) и руководить ими в момент совершения деяния).

Обоснованность доводов жалобы суд проверяет по правилам судебного следствия, предусмотренного для суда первой инстанции (гл. 37 УПК РФ), путем исследования в судебном заседании имеющихся в уголовном деле доказательств, свидетельствующих о фактических обстоятельствах уголовного дела. Итоги рассмотрения этого разбирательства отражаются в таких решениях, как удовлетворение жалобы, которое влечет признание незаконным обжалуемого решения о прекращении уголовного дела и уголовного

преследования, а также о наличии (об отсутствии) оснований для применения процедуры реабилитации, и оставление жалобы без удовлетворения (п. 1 ч. 3 ст. 125.1 УПК РФ).

Кроме того, начиная с середины 2022 г. в указанную статью добавлена категория жалоб на решения дознавателя, следователя или прокурора в части определения размера сумм, подлежащих выплате потерпевшему на покрытие расходов, связанных с выплатой вознаграждения его представителю¹. Процедура рассмотрения такой жалобы аналогична порядку, установленному ст. 125 УПК РФ, однако есть специфика. Так, на основании доводов, изложенных в жалобе, судья дополнительно проверяет необходимость и оправданность расходов потерпевшего на выплату вознаграждения его представителю. Говоря об итоговом решении, следует указать, что при удовлетворении жалобы и, соответственно, признании незаконным постановления судья определяет размеры сумм, подлежащих выплате потерпевшему на покрытие расходов, связанных с выплатой вознаграждения его представителю, с учетом уровня инфляции, и их взъскания (возмещения) в соответствии со ст. 132 УПК РФ.

Как и любые другие решения суда (приговор, определение, постановление), они могут быть обжалованы в вышестоящий суд, при этом прокурор подает представление.

Согласно ч. 1 ст. 127 УПК РФ жалобы и представления на приговоры, определения, постановления судов первой и апелляционной инстанций, а также жалобы и представления на судебные решения², принимаемые в ходе досудебного производства по уголовному делу, приносятся в порядке, установленном гл. 45.1 и 47.1 УПК РФ (в апелляционном и кассационном порядке). Это обусловлено тем, что законодатель определил особый порядок для апелляционного обжалования судебных решений, не вступивших в законную силу, где

¹ О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации: федер. закон от 11.06.2022 № 181-ФЗ // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_419070 (дата обращения: 09.01.2023).

² Под иными судебными решениями, принимаемыми по делу в ходе досудебного производства, которые можно обжаловать в вышестоящий суд, понимаются, в частности, такие решения: о продлении срока содержания под стражей; производстве осмотра жилого помещения при отсутствии согласия проживающих в нем лиц; производстве обыска и выемки в жилом помещении; наложении ареста на корреспонденцию и выемке ее в почтово-телеграфных учреждениях и др.

проверяются их законность, обоснованность и справедливость, и кассационного обжалования вступивших в силу судебных решений.

Исключение составляют жалобы и представления на постановление судьи об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу или об отказе в этом, для которых установлен срок подачи в течение трех суток со дня решения. Постановление судьи об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу или об отказе в этом может быть обжаловано в апелляционном порядке с учетом особенностей, предусмотренных ст. 389.3 УПК РФ. Суд апелляционной инстанции принимает решение по жалобе или представлению не позднее чем через трое суток со дня их поступления. При этом решение суда апелляционной инстанции об отмене постановления судьи об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу подлежит немедленному исполнению. Решение суда апелляционной инстанции может быть обжаловано в кассационном порядке по правилам, установленным гл. 47.1 УПК РФ.

Что касается вступивших в законную силу приговоров, определений, постановлений судов и судебных решений, которые приняты в ходе досудебного производства по уголовному делу, то согласно ч. 2 ст. 127 УПК РФ жалобы и представления на судебные решения, вступившие в законную силу, приносятся в порядке, установленном гл. 48.1, 49.1 УПК РФ.

В Конституции РФ закреплено право каждого в соответствии с международными договорами России обращаться в международные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпаны все внутригосударственные средства правовой защиты (ч. 3 ст. 46 Конституции РФ). В силу данного положения лицо может реализовать это право и в случае, когда оно нарушено в результате процессуальных действий и решений должностных лиц (органов), осуществляющих производство по уголовному делу, в ходе уголовного судопроизводства.

До недавнего времени к таким международным органам относился Европейский суд по правам человека, в который начиная с 1998 г. (с момента ратификации Россией Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод от 04.11.1950) граждане Российской Федерации могли обращаться с жалобами. Однако в настоящее время реализация данного метода защиты не представляется возможной, что обусловлено следующими обстоятельствами. Так, в связи

с прекращением с 16.03.2022 членства Российской Федерации в Совете Европы¹ и принятием Федерального закона № 180-ФЗ от 11.06.2022² постановления Европейского суда по правам человека, вступившие в силу после 15.03.2022, не подлежат исполнению в России. Но, несмотря на это, Европейский суд по правам человека вынес Резолюцию о последствиях прекращения членства Российской Федерации в Совете Европы³, согласно которой данный суд по-прежнему компетентен рассматривать жалобы против России в связи с действиями или бездействием, которые могут представлять собой нарушение Конвенции, при условии, что эти действия или бездействие имели место до 16.09.2022. Между тем с 11.03.2023 в отношении России прекратила свое действие Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод⁴.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Дайте определение понятия «ходатайство в уголовном процессе».
2. Какими свойствами обладают ходатайства?
3. Кто вправе заявлять ходатайства?
4. Какие должностные лица уполномочены принимать и рассматривать ходатайства?
5. В какой срок должно быть рассмотрено ходатайство?
6. В какой форме может быть заявлено ходатайство?
7. Что понимается под термином «разрешение ходатайства»?

¹ Решение Комитета министров Совета Европы № CM/Res(2022)2 от 16.03.2022 // European Court of Human Rights. URL: https://search.coe.int/cm/Pages/result_details.aspx?ObjectID=0900001680a5da51 (дата обращения: 07.12.2022).

² О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации: федер. закон от 11.06.2022 № 180-ФЗ // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_419069 (дата обращения: 09.01.2023).

³ Информация Европейского Суда по правам человека от 23.03.2022 № ECHR 099 (2022) «Пленарное заседание Суда принимает Резолюцию о последствиях прекращения членства Российской Федерации в Совете Европы» // ГАРАНТ.РУ. URL: <https://base.garant.ru/403740812/> (дата обращения: 07.12.2022).

⁴ О прекращении действия в отношении Российской Федерации международных договоров Совета Европы: федер. закон от 28.02.2023 № 43-ФЗ // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_440539 (дата обращения: 05.03.2023).

8. Что понимается под термином «жалоба в уголовном процессе»?
9. В чем состоит отличие жалобы от ходатайства?
10. Каков порядок направления жалобы подозреваемого (обвиняемого), содержащегося под стражей?
11. Каков порядок обжалования действий (бездействия) и решений прокурора или руководителя следственного органа?
12. Каков порядок рассмотрения жалобы руководителем следственного органа, прокурором?
13. Каков судебный порядок рассмотрения жалоб?
14. В чем заключается предмет жалобы (представление) на приговор, определение и постановление суда?

ГЛАВА 8 ГРАЖДАНСКИЙ ИСК В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

§ 1. Понятие, сущность и значение гражданского иска

Проведенный анализ правоприменительной практики, статистической отчетности деятельности судов России за прошедшие пять лет, интервьюирование сотрудников правоохранительных органов и лиц, пострадавших от преступлений, демонстрируют негативные тенденции возмещения причиненного преступлением вреда и, как следствие, нарушение прав потерпевших и лиц, совершивших преступления (ответственных за них лиц), игнорирование назначения уголовного судопроизводства (п. 1 ч. 1 ст. 6 УПК РФ), превращение названного принципа в пустую декларацию.

Институт гражданского иска не нов для отечественного уголовного процесса. Он известен еще со времен Судебной реформы 1864 г.¹

Многие преступления, помимо причинения вреда публичным интересам государства, влекут нарушение частных прав граждан. Конституция РФ гарантирует доступ к правосудию и компенсацию причиненного ущерба (ст. 46, 52). УПК РФ, как основной нормативный правовой акт, регламентирующий уголовно-процессуальную деятельность, в свою очередь, гарантирует защиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений (п. 1 ч. 1 ст. 6), что по своему смыслу подразумевает также устранение последствий от совершенных преступлений, в том числе путем восстановления нарушенных гражданских прав.

В уголовном процессе обязанность государства обеспечивать надлежащую защиту гражданских прав потерпевших реализуется посредством разрешения гражданских исков о возмещении имущественного ущерба, а также имущественной компенсации как морального, так и физического вреда, причиненного преступлением (ч. 1 ст. 44 УПК РФ).

¹ Устав уголовного судопроизводства от 20 ноября 1864 г. // Российское законодательство X–XX вв. В 9 т. Т. 8: Судебная реформа / отв. ред. Б. В. Виленский. М.: Юрид. лит., 1991. С. 120–252.

Традиционно в уголовном судопроизводстве под термином **«гражданский иск»** понимается заявленное при производстве по уголовному делу требование физического или юридического лица о возмещении причиненного непосредственно преступлением физического, имущественного вреда или об имущественной компенсации морального (и физического) вреда к подозреваемому, обвиняемому, подсудимому либо лицам, которые в соответствии с законодательством Российской Федерации несут ответственность за причиненный ими вред (ч. 1 ст. 42, ч. 1 ст. 44 УПК РФ).

Вместе с тем, по мнению М. С. Строговича, «институт гражданского иска в уголовном процессе обеспечивает охрану имущественных прав граждан путем возмещения потерпевшему от преступления причиненного им материального ущерба»¹.

Я. И. Фойницкий определяет гражданский иск в уголовном процессе как «предъявленное уголовному суду требование о вознаграждении за вред и убытки, причиненные преступным деянием»².

В настоящее время под гражданским иском понимают «обращенное к уполномоченным государственным органам гражданско-правовое требование физического или юридического лица о возмещении вреда, причиненного ему непосредственно преступлением (или уголовно наказуемым деянием невменяемого), предъявленное при производстве по уголовному делу и подлежащее разрешению совместно с уголовным делом в порядке уголовного судопроизводства»³.

По мнению представителей волгоградской школы процессуалистов, гражданский иск – это требование физического или юридического лица о возмещении причиненного непосредственно преступлением физического или имущественного ущерба, а также об имущественной компенсации морального вреда⁴.

¹ Строгович М. С. Курс советского уголовного процесса. В 2 т. Т. 1: Основные положения науки советского уголовного процесса. М.: Наука, 1968. С. 261.

² Фойницкий Я. И. Курс уголовного судопроизводства. Т. 1 / под общ. ред. А. В. Смирнова. СПб.: Альфа, 1996. С. 234.

³ Любан В. Г., Туғынин И. Б. О некоторых вопросах гражданского иска в уголовном судопроизводстве // Российская юстиция. 2015. № 9. С. 36–39.

⁴ Уголовный процесс: учебник. В 3 ч. Ч. 1: Общие положения уголовного судопроизводства / под ред. В. Г. Глебова, Е. А. Зайцевой. 5-е изд., перераб. и доп. Волгоград: ВА МВД России, 2017. С. 295.

Нижегородские процессуалисты рассматривают гражданский иск в уголовном деле как судебный публично-правовой способ защиты потерпевшим его прав, нарушенных преступлением. При этом гражданский иск представляет собой правопритязательный акт, предъявляемый в связи с предполагаемым причинением преступными действиями обвиняемого вреда здоровью, имуществу, чести и/или достоинству потерпевшего, который состоит в требовании последнего к суду о взыскании с обвиняемого или лиц, несущих за него материальную ответственность, имущественного, физического и морального вреда¹.

Для должного понимания сущности гражданского иска в уголовном судопроизводстве прежде всего необходимо уяснить, что право на иск – это охранительное право требования, обязывающее определенное лицо к совершению известного действия и обладающее способностью подлежать принудительной реализации юрисдикционным органом².

Для заявления гражданского иска в уголовном судопроизводстве необходимо наличие ряда **оснований**.

Материально-правовые основания:

- установление наличия события и состава преступления;
- установление факта совершения преступления обвиняемым (подозреваемым) / совершение общественно опасного деяния невменяемым;

- причинение вреда имущественным интересам потерпевшего в виде непосредственного ущерба от преступления (т. е. возникший вред от совершенного преступления должен находиться в причинной связи между совершенным деянием и наступившими последствиями). Здесь нужно отметить, что в рамках уголовного судопроизводства не подлежит взысканию упущенная выгода, за исключением случаев, когда наличие упущенной выгоды входит в элементы состава преступления (например, при расследовании преступления, предусмотренного ст. 180 УК РФ «Незаконное использование средств индивидуализации товаров (работ, услуг)»);

¹ Уголовный процесс России: учебник / А. С. Александров, Н. Н. Ковтун, М. П. Поляков, С. П. Сереброва; науч. ред. В. Т. Томин. М.: Юрайт-Издат, 2003. С. 130–131.

² Крашенинников Е. А. К теории права на иск. Ярославль: Изд-во Яросл. ун-та, 1995. С. 76.

– наличие причинной связи между преступными действиями виновного и наступлением вреда. Неправомерно предъявление в уголовном судопроизводстве гражданского иска о возмещении ущерба хотя и причиненного виновным лицом, но не в результате совершения преступления (даже если и причиненного преступлением, то не тем, по которому проводится данное расследование): в рамках уголовного судопроизводства не может быть рассмотрен гражданский иск, вытекающий из иных правоотношений. Классическим примером этому служит, например, невозможность заявить и разрешить в рамках производства расследования уголовного дела по преступлению, предусмотренному, в частности, ст. 156 УК РФ «Неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего», гражданский иск о лишении родительских прав лица;

– иск о возмещении вреда, причиненного охраняемым уголовным законом интересам. Например, взяткодатель не может предъявить гражданский иск о возмещении денежных средств – суммы взятки, поскольку сам совершил противоправное деяние¹.

Процессуальные основания:

– процессуальная правоспособность и дееспособность гражданского истца. В уголовных делах фигура гражданского истца нередко совпадает с процессуальной фигурой потерпевшего. Для гражданского истца, являющегося физическим лицом, по общему правилу, необходимо достижение 18-летнего возраста (исключение – эмансипированные несовершеннолетние, обладающие гражданской правоспособностью). А для гражданского истца, являющегося лицом юридическим, необходимо наличие подтвержденного статуса юридического лица;

– возможность выступить в качестве заявителя гражданского иска иного лица (не являющегося потерпевшим) в случае, если преступлением причинен вред имуществу, которым он владеет;

– подсудность гражданского иска, которая в данном случае определяется подсудностью того уголовного дела, в рамках которого этот гражданский иск заявлен;

¹ О судебной практике по делам о взяточничестве и об иных коррупционных преступлениях: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 09.07.2013 № 24. П. 30 // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_440539/ (дата обращения: 05.01.2023).

– обоснованность исковых требований гражданского истца фактом совершенного в отношении него преступления (исключением являются двухобъектные преступления), а также содержанием обвинения, предъявленного обвиняемому. Суд не вправе рассматривать гражданский иск и выносить по нему решение, если иск не связан с предъявленным обвинением;

– отсутствие случаев предъявления по данному уголовному делу гражданского иска по тем же основаниям и по тем же требованиям;

– предъявление письменного требования о возмещении вреда, причиненного преступлением, лицу, которое своими преступными действиями непосредственно причинило ущерб, либо лицам, несущим по закону ответственность за вред, причиненный действиями обвиняемого (например, за вред, причиненный действиями несовершеннолетнего обвиняемого, несут материальную ответственность его родители, опекуны, попечители; если при совершении преступления вред причинен источником повышенной опасности, гражданским ответчиком может быть признан владелец этого источника).

Кроме того, выделяют фактические и юридические основания предъявления гражданского иска по уголовному делу.

Так, под фактическими основаниями понимают совокупность сведений о вреде, причиненном непосредственно преступлением. Именно эта совокупность должна быть положена в основу заявления физическим или юридическим лицом требований о возмещении либо компенсации указанного вреда в ходе расследования уголовного дела.

Достаточность данных, необходимых для заявления гражданского иска, определяется субъектом исковых требований, однако уголовно-процессуальное законодательство предопределяет наличие причиненного непосредственно преступлением имущественного, физического или морального вреда потерпевшему, а также причинно-следственной связи между совершенным преступлением и наступившим вредом как отрицательным последствием совершенного общественно опасного деяния. Фактические данные в уголовном судопроизводстве должны быть возведены в статус доказательств.

Под юридическими основаниями понимают нормы уголовно-процессуального и гражданского права России, которые предоставляют физическому или юридическому лицу, пострадавшему

от преступления, право требовать от ответчика (причинителя вреда или лиц, несущих по закону материальную ответственность за их действия) возмещения причиненного преступлением имущественного вреда, а физическому лицу – еще и компенсации морального вреда.

Необходимо учитывать, что в тех случаях, когда не представляется возможным из заявленных по уголовному делу исковых требований установить их существо, фактические основания и т. д., из-за чего невозможно рассмотрение гражданского иска судом, последнему надлежит не отказать в удовлетворении или возратить такой гражданский иск заявителю, а предложить устранить имеющиеся недостатки¹.

Гражданский иск в уголовном процессе имеет ряд особенностей, отличающих его от предъявляемых исковых требований в гражданском процессе:

1. Лицо, заявившее требование о возмещении имущественного вреда, причиненного преступлением (истец) в уголовном процессе, не обязано указывать в иске конкретного ответчика до установления лица, совершившего преступление. В следственной практике нередки случаи заявления гражданского иска в отношении неизвестного лица, совершившего преступление, на первоначальном этапе расследования, а также по уголовным делам о преступлениях, совершенных в условиях неочевидности.

2. Гражданский истец в уголовном процессе освобождается от оплаты государственной пошлины за предъявление гражданского иска. Это благоприятный момент для лица, которое и так уже претерпело в результате совершения в отношении него преступления. Государство таким образом защищает потерпевших от преступлений лиц от дополнительных расходов, связанных с восстановлением нарушенных прав.

3. Обязанность доказывания вида и размера вреда по заявленному в рамках уголовного дела гражданскому иску возлагается на орган

¹ О практике рассмотрения судами гражданского иска по уголовному делу: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 13.10.2020. № 23. П. 15 // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_365020/ (дата обращения: 05.01.2023).

расследования¹, в отличие от гражданского судопроизводства, где все бремя доказывания ложится на плечи истца (ст. 56 ГПК РФ). В уголовном судопроизводстве доказывание обстоятельств, положенных в основу заявленного гражданского иска, подтверждение причинно-следственной связи между преступлением и наступившим вредом охватываются предметом доказывания (ст. 73 УПК РФ) и подлежат установлению по каждому уголовному делу.

4. Заявление гражданского иска в рамках уголовного судопроизводства позволяет наиболее правильно квалифицировать преступное событие.

5. Заявление и рассмотрение гражданского иска в рамках уголовного дела обеспечивают наиболее быстрое и наглядное восстановление имущественных прав потерпевшего.

6. Рассмотрение и разрешение гражданского иска в процессе расследования уголовного дела освобождают потерпевшего, подсудимого и других субъектов процесса от необходимости дважды участвовать в производстве по делу.

7. Совместное рассмотрение гражданского иска с уголовным делом отвечает принципу процессуальной экономии².

8. Заявление гражданского иска в рамках уголовного судопроизводства исключает принятие судом противоречивых решений по одним и тем же вопросам.

Кроме того, необходимо отметить, что в уголовном процессе не применимы некоторые процессуальные инструменты, которые присущи сугубо гражданскому судопроизводству. Так, при реализации гражданского иска в рамках уголовного дела не допускается процессуальное правопреемство гражданского истца, увеличение суммы компенсации (возмещения) причиненного вреда с учетом индексации в порядке исполнения приговора, предъявление встречного иска, заявление и разрешение регрессивных гражданских исков.

¹ Говоря в данной главе о следователе, авторы подразумевают любое лицо, осуществляющее предварительное расследование по уголовному делу.

² Более подробно об этом см.: Поляков М. П., Смолин А. Ю. Принцип процессуальной экономии в уголовном судопроизводстве: монография. Н. Новгород: Нижегород. академия МВД России, 2011. 152 с.

§ 2. Нормативные правовые акты, регламентирующие производство по гражданскому иску

Поскольку институт гражданского иска является межотраслевым, его реализация осуществляется как посредством уголовного, так и гражданского судопроизводства. Несмотря на видимые преимущества заявления гражданского иска в рамках расследования и разрешения уголовного дела, реализация данного института имеет некоторые сложности. Так, проблемным аспектом гражданского иска в уголовном процессе является взаимное переплетение норм уголовно-процессуального права с нормами гражданского, а также гражданско-процессуального права при его реализации. Именно это делает его для правоприменителей сложным в понимании и воплощении в повседневной практической деятельности. Поэтому отдельное внимание в данной главе уделяется нормативно-правовой базе, регламентирующей процессуальные действия по реализации гражданского иска в уголовном деле.

Только УПК РФ устанавливает порядок уголовного судопроизводства на территории Российской Федерации (ч. 1 ст. 1 УПК РФ). Уголовно-процессуальный закон четко разводит на два направления процедуры разрешения исковых требований о возмещении (компенсации) вреда, причиненного преступлением: взыскать вред, причиненный преступлением, возможно либо в соответствии с УПК РФ, либо в порядке гражданского судопроизводства.

В своей деятельности, направленной на возмещение вреда, который причинен преступлением, независимо от вида данного вреда, правоприменителю надлежит руководствоваться положениями, установленными следующими нормативными правовыми актами:

– **Конституцией РФ.** В соответствии с ч. 1 ст. 1 Основного Закона нашего государства Россия является правовым государством, в котором соблюдаются, охраняются и гарантируются права граждан и юридических лиц. «Права потерпевших от преступлений охраняются законом, им обеспечивается доступ к правосудию и компенсация причиненного ущерба» (ст. 35, 46, 52);

– **Декларацией основных принципов правосудия для жертв преступлений и злоупотребления властью.** В ней жертвами преступлений признаются лица, которым индивидуально или коллективно был причинен вред, включая телесные повреждения или моральный

ущерб, эмоциональные страдания, материальный ущерб или существенное ущемление их основных прав в результате действия или бездействия, нарушающего национальные уголовные законы государств, включая законы, запрещающие преступное злоупотребление властью¹;

– **ГК РФ:** ст. 15 «Возмещение убытков», гл. 8 «Нематериальные блага и их защита», ст. 53 «Органы юридического лица», ст. 125 «Порядок участия Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований в отношениях, регулируемых гражданским законодательством», ст. 151 «Компенсация морального вреда», ст. 152 «Защита чести, достоинства и деловой репутации», ст. 185 «Общие положения о доверенности», ст. 185.1 «Удостоверение доверенности», ст. 186 «Срок доверенности», ст. 196 «Общий срок исковой давности», ст. 200 «Начало течения срока исковой давности», ст. 214 «Право государственной собственности», ст. 215 «Право муниципальной собственности», ст. 395 «Ответственность за неисполнение денежного обязательства», ст. 1064 «Общие основания ответственности за причинение вреда», ст. 1080 «Ответственность за совместно причиненный вред», ст. 1101 «Способ и размер компенсации морального вреда»;

– **ГПК РФ:** ст. 31 «Подсудность нескольких связанных между собой дел» (гражданский иск, вытекающий из уголовного дела в случаях, когда он не был предъявлен или разрешен в рамках уголовного дела, предъявляется для рассмотрения в порядке гражданского судопроизводства), гл. 3 «Подсудность», ст. 61 «Основания для освобождения от доказывания»;

– **УК РФ,** а именно гл. 15.1 «Конфискация имущества»;

– **УПК РФ:** ст. 6 «Назначение уголовного судопроизводства», ст. 31 «Подсудность уголовных дел», ст. 42 «Потерпевший», ст. 44 «Гражданский истец», ст. 45 «Представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя», ст. 54 «Гражданский ответчик», ст. 55 «Представитель гражданского ответчика», ст. 250 «Участие гражданского истца и гражданского ответчика», ст. 115 «Наложение ареста на имущество», ст. 115.1 «Порядок продления срока

¹ Декларация основных принципов правосудия для жертв преступлений и злоупотребления властью (принята 29.11.1985 Резолюцией № 40/34 Генеральной Ассамблеи ООН) // Бюллетень международных договоров. 1992. № 2.

применения меры процессуального принуждения в виде наложения ареста на имущество», ст. 116 «Особенности порядка наложения ареста на ценные бумаги», ст. 160.1 «Меры по обеспечению гражданского иска, конфискации имущества и иных имущественных взысканий», ст. 213 «Постановление о прекращении уголовного дела и уголовного преследования», ст. 246 «Участие обвинителя», ст. 250 «Участие гражданского истца или гражданского ответчика», ст. 306 «Резолютивная часть оправдательного приговора», ст. 309 «Иные вопросы, подлежащие решению в резолютивной части приговора».

Отдельно необходимо акцентировать внимание на **разъяснениях Пленума Верховного Суда РФ**, нашедших отражение в постановлениях для обеспечения единства судебной практики при разрешении и рассмотрении гражданских исков по уголовным делам и для разрешения возникающих в связи с этим вопросов. Не являясь нормативными правовыми актами, данные толкования норм права тем не менее, безусловно, оказывают весомое влияние на правоприменительную практику и учитываются в практической деятельности не только судами, но и органами предварительного расследования¹.

¹ О практике применения судами норм, регламентирующих участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.06.2010 № 17; О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 № 19; О судебной практике по делам о взяточничестве и об иных коррупционных преступлениях: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 09.07.2013 № 24; О судебном приговоре: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.11.2016 № 55; О практике применения законодательства при рассмотрении уголовных дел в суде первой инстанции (общий порядок судопроизводства): постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19.12.2017 № 51; О практике применения судами законодательства об ответственности за налоговые преступления: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 26.11.2019 № 48; О практике рассмотрения судами гражданского иска по уголовному делу: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 13.10.2020 № 23; О судебной практике по делам о взяточничестве и об иных коррупционных преступлениях: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 09.07.2013 № 24.

§ 3. Процессуальный порядок и формы предъявления гражданского иска

Гражданский иск в уголовном процессе призван выступать достаточно действенным средством устранения наступивших последствий преступного посягательства. Предъявление исковых требований в порядке ст. 44 УПК РФ имеет определенные временные рамки: лицо, которому преступлением причинен вред, может заявить свои исковые требования после возбуждения уголовного дела и до окончания судебного следствия при рассмотрении и разрешении уголовного дела в суде первой инстанции (ст. 44 УПК РФ). При принятии решения о признании лица потерпевшим органы, осуществляющие уголовное судопроизводство, обязаны разъяснить лицу, чьи имущественные права нарушены преступлением, возможность возмещения ущерба в рамках как уголовного, так и гражданского судопроизводства.

К условиям правомерности предъявления гражданского иска в уголовном судопроизводстве относятся:

- 1) факт возбуждения уголовного дела, поскольку соединенный уголовный процесс невозможен в отсутствие установленного постановлением о возбуждении уголовного дела состава преступления;
- 2) наличие в материалах возбужденного уголовного дела достаточных данных считать, что вред, подлежащий возмещению, причинен именно совершенным преступлением;
- 3) наличие у лица, заявляющего исковые требования, процессуальной право- и дееспособности.

Возмещение имущественного и морального вреда потерпевшему возможно путем предъявления им искового заявления (гражданского иска) – чч. 3, 4 ст. 42 УПК РФ.

Для реализации права на возмещение вреда, причиненного преступлением, лицу, которому данный вред был причинен, необходимо заявить о своем желании следовательно (дознавателю, суду) ходатайством¹, а также составить исковое заявление. Несмотря на то что уголовно-процессуальный закон не устанавливает определенной

¹ См. образцы: Лугинец Э. Ф., Бондарь М. М. Деятельность следователя по обеспечению права лица на предъявление гражданского иска по уголовному делу: учеб. пособие. Волгоград: ВА МВД России, 2022. С. 95–115.

процессуальной формы искового заявления и не предъявляет особых требований к его составлению, гражданский иск должен содержать в себе **ряд обязательных сведений**:

1) наименование суда, к подсудности которого относится расследуемое преступление, в рамках которого заявляется данный гражданский иск;

2) анкетные и иные данные заявителя – гражданского истца;

3) данные лица, к которому предъявляются требования о возмещении вреда, причиненного преступлением, т. е. гражданского ответчика. Если на момент предъявления иска такое лицо не установлено, в исковом заявлении оно указывается обезличенно, как лицо, совершившее преступление, виновное лицо. Это не лишает права на предъявление гражданского иска. Он может быть заявлен к обвиняемому (подозреваемому) либо к лицам, несущим ответственность за действия последнего (например, законные представители несовершеннолетнего обвиняемого);

4) данные о совершенном преступлении, которым причинен вред, с обязательным указанием факта возбуждения уголовного дела, его номера и даты возбуждения;

5) данные о том, какой вред и в каком размере подлежит взысканию с виновного лица. Кроме того, в своем заявлении истец должен сослаться на факт, что подлежащий взысканию вред причинен непосредственно совершенным преступлением, по факту которого расследуется данное уголовное дело.

После предъявления искового заявления следователю последний обязан принять и приобщить его к материалам уголовного дела. Далее он принимает процессуальное решение о признании лица гражданским истцом по уголовному делу. Обязанностью следователя является не только разъяснение права на предъявление гражданского иска по уголовному делу и его приобщение к материалам уголовного дела. После предъявления гражданского иска он обязан проверить его на соответствие нормам уголовно-процессуального, гражданского права, а также на правильность его составления, «уместность» используемых формулировок и отражения фактов совершенного преступления. В случае необходимости следует оказать лицу помощь в составлении искового заявления и таким образом не только обеспечить надлежащую реализацию его прав, но и способствовать восстановлению прав, нарушенных преступлением.

В зависимости от вида и обстоятельств совершенного преступления, личности лица, которому причинен вред данным преступлением, содержание, процессуальное оформление гражданского иска, а также порядок признания лица гражданским истцом могут различаться.

Имущественный вред (ущерб) предполагает лишение лица имущества, материальных благ, которое выражается в хищении имущества, повреждении и уничтожении материальных ценностей в результате совершенного преступления и исчисляется в денежном выражении.

Размер имущественного вреда, подлежащего возмещению потерпевшему, определяют на основании цен на момент вынесения решения по предъявленному иску. В целях определения стоимости похищенного (поврежденного или уничтоженного) имущества исходят из фактической стоимости данного имущества на момент совершения преступления или уголовно наказуемого деяния, совершенного невменяемым лицом. Если сведения о стоимости имущества отсутствуют, она может быть определена в ходе производства судебной экспертизы (например, судебной товароведческой, судебной оценочной и т. п.).

Имущественный вред может быть причинен различными преступлениями, такими как кража, грабеж, разбой, умышленное уничтожение или повреждение имущества, мошенничество, присвоение или растрата, злоупотребление должностным положением, хулиганство и т. п. Под вредом понимают материальный ущерб, который выражается в уменьшении имущества потерпевшего в результате нарушения принадлежащего ему материального права.

Гражданский иск о возмещении имущественного вреда может быть заявлен собственником похищенного (поврежденного, уничтоженного) имущества. Собственником признается законный владелец имущества (ст. 209 ГК РФ), к таковым закон относит и нанимателя, хранителя, арендатора.

Физический вред: предполагается, что совершенным преступлением вред причинен жизни и (или) здоровью лица, потерпевшего от преступления. Он может выражаться в фактическом непосредственном вреде здоровью человека: потере зрения, речи, слуха, какого-либо органа или утрате органом его функций, неизгладимом обезображивании лица и т. п., — а равно в последствиях психического

характера, выражающихся в физических страданиях, боли и т. д., опосредованно влияющих на здоровье. Физический вред представляет собой изменение физиологической целостности организма человека, психические травмы, повлекшие фактические вредные последствия для здоровья человека¹.

В соответствии с Федеральным законом «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» от 21.11.2011 № 323-ФЗ под здоровьем необходимо понимать состояние физического, психического и социального благополучия человека, при котором отсутствуют заболевания, а также расстройства функций органов и систем организма. Вред здоровью лица может быть причинен в результате совершения в отношении него таких преступлений, как убийство, причинение тяжкого, средней тяжести и легкого вреда здоровью, хищение с применением насилия, опасного для жизни и здоровья, нарушение правил дорожного движения, повлекшее причинение смерти или вреда здоровью и др.

В данном случае исковое заявление может быть заявлено лицом, организацией, понесшими материальный ущерб в результате утраты заработка, расходов на лечение или иных затрат, связанных с преступлением, причинившим вред здоровью. В этих целях для возмещения вреда потерпевший, законный представитель несовершеннолетнего потерпевшего либо представитель потерпевшего – юридического лица должны заявить гражданский иск, где указать, кроме прочего, стоимость и продолжительность лечения, затраты на медикаментозную помощь, а также обосновать потерю заработка по причине утраты трудоспособности лицом в результате совершенного преступления.

Поскольку на территории России действует обязательное медицинское страхование в лице Федерального фонда обязательного медицинского страхования, реализуемое территориальными фондами, то при причинении вреда здоровью лица лечение в государственных учреждениях здравоохранения ему обеспечивается на безвозмездной основе.

¹ Хавчаев К. А. Проблемы возмещения физического вреда потерпевшему от преступления // Проблемы экономики и юридической практики. 2007. № 4. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/problemy-vozmeshcheniya-fizicheskogo-vreda-poterpevshemu-ot-prestupleniya> (дата обращения: 14.12.2022).

Таким образом, в случае причинения физического вреда потерпевшему материальный ущерб противоправными действиями ответчика нанесен государственному учреждению на основании выплат, затраченных на лечение потерпевшего, который в соответствии со ст. 1064 ГК РФ подлежит возмещению в полном объеме.

Согласно ч. 3 ст. 44 УПК РФ гражданский иск в защиту интересов и субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, государственных и муниципальных унитарных предприятий предъявляется прокурором.

При этом прокурор гражданским истцом по уголовному делу не признается. Если в рамках расследования будет заявлено ходатайство о признании представителя государственного учреждения «Территориальный фонд обязательного страхования» (осуществляет управление средствами обязательного медицинского страхования на территории любого субъекта Российской Федерации) гражданским истцом, то данное ходатайство подлежит удовлетворению.

Лицо, которому преступлением был причинен физический вред, также может заявить гражданский иск, если оно понесло материальные затраты на восстановление своего здоровья: приобретение лекарственных средств, прохождение медицинских исследований, не покрываемые медицинской страховкой, и т. п.

При совершении расследуемого преступления группой лиц требование о возмещении имущественного вреда, причиненного таким преступлением (когда вред нанесен несколькими причинителями), требование о возмещении может быть предъявлено ко всем соучастникам по принципу солидарной гражданско-правовой ответственности. Важно обратить внимание на то, что моральный вред, причиненный групповым совершением преступления, компенсируется в денежной форме по правилам долевой ответственности, исходя из характера и объема причиненных потерпевшему физических и нравственных страданий и степени вины каждого из соучастников преступления.

Компенсации **морального вреда**, причиненного преступлением, в ст. 42 УПК РФ посвящена ч. 4, в соответствии с которой по иску потерпевшего лица о возмещении в денежном выражении причиненного ему морального вреда размер такого возмещения определяется судом при рассмотрении уголовного дела. Лицо, потерпевшее от преступления либо уголовно наказуемого деяния, совершенного

невменяемым, вправе предъявить иск о возмещении в денежном выражении причиненного ему морального вреда.

В настоящее время возможность возмещения морального ущерба в денежном выражении приравнивается к возмещению материального ущерба от преступления. При определении размера компенсации морального вреда по предъявленному иску суд принимает во внимание характер причиненных потерпевшему физических и нравственных страданий, связанных с его индивидуальными особенностями, степень вины подсудимого, его материальное положение и другие конкретные обстоятельства уголовного дела. Во всех случаях при определении размера компенсации морального вреда суд должен учитывать требования разумности и справедливости¹.

Положения, которые регламентируют процедуру компенсации морального вреда, причиненного потерпевшему преступлением, устанавливаются не только ч. 4 ст. 42 УПК РФ, но и положениям ст. 151, 1099, 1100, 1101 ГК РФ. При этом данная компенсация осуществляется в денежном выражении, т. е. исчисляется в определенной сумме денежных средств. Денежное выражение морального вреда может быть реализовано лишь в валюте Российской Федерации – в денежных знаках в виде банкнот и (или) монет Банка России, находящихся в обращении в качестве законного средства наличного платежа на территории нашей страны².

§ 4. Обеспечение гражданского иска на стадии предварительного расследования

Под **обеспечением гражданского иска** в уголовном процессе понимают деятельность уполномоченных должностных лиц (следователя, дознавателя, судебного пристава-исполнителя), направленную на удовлетворение исковых требований гражданского истца.

¹ О судебном приговоре: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.11.2016 № 55 // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_207874/ (дата обращения: 05.01.2023).

² О валютном регулировании и валютном контроле: федер. закон от 10.12.2003 № 173-ФЗ. Ст. 9 // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_45458/ (дата обращения: 05.01.2023).

Она заключается в обнаружении, установлении имущества (которое впоследствии может позволить обеспечить возмещение вреда, причиненного преступлением), наложении на него ареста, а также последующих действиях по обеспечению сохранности арестованного имущества.

Уголовно-процессуальная деятельность органов предварительного расследования по обеспечению заявленного по уголовному делу гражданского иска включает в себя систему процессуальных действий и последовательных решений по привлечению обвиняемого или подозреваемого к уголовной ответственности, установлению на основе доказательств всех видов вреда, причиненного непосредственно преступлением, доказыванию характера и размера причиненного вреда, обнаружению и наложению ареста на имущество в целях обеспечения гражданского иска и др. Указанная деятельность может осуществляться органами предварительного расследования не только в отношении подозреваемого (обвиняемого), но и иных лиц, несущих материальную ответственность за действия последних. Направлена такая деятельность на принудительное обеспечение возмещения либо компенсации причиненного вреда в целях исполнения будущего судебного решения по гражданскому иску, в том числе мер по обеспечению сохранности арестованного имущества¹.

Лицо, в производстве которого находится уголовное дело, вправе вынести постановление об отказе в признании лица гражданским истцом в том в случае, если оно не является потерпевшим по уголовному делу и ему преступлением не причинен вред. Данное решение заявителем может быть обжаловано в порядке, установленном гл. 16 УПК РФ. Потерпевшему же не может быть отказано в признании его гражданским истцом. По мнению Конституционного Суда РФ, непосредственность причинения вреда – обязательное условие для признания потерпевшим, гражданским истцом по уголовному делу². В остальных случаях данные лица возмещают вред в порядке гражданского или арбитражного судопроизводства.

¹ Любан В. Г., Тутынин И. Б. О некоторых вопросах гражданского иска ... С. 36–39.

² Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы общества с ограниченной ответственностью «Дайва» на нарушение конституционных прав и свобод положе-

В отличие от гражданского права, где в соответствии с п. 2 ст. 1064 ГК РФ вина лица, причинившего вред, презюмируется, в уголовном процессе действует принцип презумпции невиновности. В соответствии со ст. 14 УПК РФ обвиняемый невиновен, пока его виновность не доказана в предусмотренном законом порядке и установлена приговором суда, вступившим в законную силу.

Посредством уголовно-процессуального доказывания с соблюдением всех необходимых процессуальных правил (относительно предмета доказывания, доказательств, процедуры доказывания и пр.) устанавливается наличие оснований для заявления и разрешения гражданского иска в рамках уголовного дела. Лицо, обладающее правом на заявление гражданского иска, а также его представитель вправе, но не обязаны осуществлять доказывание исковых требований. Именно этот аспект отличает реализацию гражданского иска в уголовном процессе от аналогичного в гражданском процессе, где доказывание вменяется в обязанность субъекту гражданского иска и (или) его представителю. В рамках производства по уголовному делу следователь обязан доказать все обстоятельства, подлежащие доказыванию (ст. 73 УПК РФ с одноименным названием), в том числе характер и размер вреда, причиненного преступлением, вне зависимости от того, заявлен ли по уголовному делу гражданский иск.

Для выполнения процессуальных функций в рамках предварительного расследования ч. 2 ст. 38 УПК РФ предоставляет следователю основные полномочия:

- возбуждать уголовное дело в порядке, установленном УПК РФ;
- принимать уголовное дело к своему производству или передавать его руководителю следственного органа для направления по подследственности;
- самостоятельно направлять ход расследования, принимать решение о производстве следственных и иных процессуальных действий, за исключением случаев, когда в соответствии с УПК РФ требуется получение судебного решения или согласие руководителя следственного органа;

ниями статей 42 и 44 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации: определение Конституционного Суда РФ от 19.06.2012 № 1159-О // ГАРАНТ.РУ. URL: <https://base.garant.ru/70199376/> (дата обращения: 22.12.2022).

– давать органу дознания в случаях и порядке, установленных УПК РФ, обязательные для исполнения письменные поручения о проведении оперативно-разыскных мероприятий, производстве отдельных следственных действий, исполнении постановлений о задержании, приводе, аресте, производстве иных процессуальных действий, а также получать содействие при их осуществлении.

Мерами обеспечения гражданского иска являются:

– следственные действия (осмотры, допросы, выемки, обыски и др.) и оперативно-разыскные мероприятия (по поручению следователя), направленные на обнаружение и изъятие имущества, позволяющие обеспечить заявленный гражданский иск;

– иные процессуальные действия (получение справочной информации об имуществе и его местонахождении, наложение ареста на имущество, ценные бумаги и др.).

Средством получения справочной информации будет направление запросов для получения информации об имуществе и имущественных правах обвиняемого (подозреваемого): в ГИБДД МВД России – о наличии в собственности транспортных средств; в подразделения Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии – о владении недвижимым имуществом; в кредитные организации – об имеющихся счетах; в налоговые органы и организации по ведению реестра владельцев ценных бумаг – о владении этими бумагами.

С 2015 г. в МВД России функционирует единая система информационно-аналитического обеспечения деятельности (ИСОД) МВД России, которая представляет собой совокупность используемых в МВД России автоматизированных систем обработки информации, программно-аппаратных комплексов и программно-технических средств, систем связи и передачи данных. Она предназначена для повышения уровня информационного обеспечения деятельности МВД России, увеличения количества видов актуальной структурированной информации, одновременно доступной сотрудникам с автоматизированных рабочих мест. Например, такие прикладные сервисы обеспечения оперативно-служебной деятельности подразделений МВД России, как федеральная информационная система ГИБДД МВД России (ФИС ГИБДД-М), сервис обеспечения экономической безопасности (СОЭБ), сервис предоставления государственных услуг (СПГУ) и другие помогут получить интересующую информацию

об имуществе и имущественных правах обвиняемого (подозреваемого) незамедлительно.

Решение о признании потерпевшим лица, которому причинен вред преступлением, незамедлительно с момента возбуждения уголовного дела принимается следователем (дознавателем), осуществляющим его последующий допрос. При наличии заявленных требований о возмещении вреда, причиненного преступлением, такое лицо безотлагательно признается гражданским истцом, что обусловлено необходимостью выяснения важных обстоятельств, подлежащих доказыванию.

В ходе реализации мер по установлению события преступления в обязательном порядке доказываются характер и размер вреда, причиненного преступлением, а также обстоятельства, подтверждающие, что имущество, подлежащее конфискации в соответствии со ст. 104.1 УК РФ, получено в результате совершения преступления или является доходами от преступной деятельности (пп. 4, 8 ч. 1 ст. 73 УПК РФ). Следователь обязан принять меры по установлению имущества обвиняемого (подозреваемого) либо лиц, на основании законодательства РФ несущих ответственность за вред, причиненный им, стоимость которого сможет обеспечить возмещение причиненного имущественного вреда, и по наложению ареста на данное имущество (ст. 160.1 УПК РФ), принять меры к обеспечению гражданского иска путем наложения ареста на имущество обвиняемого для обеспечения возмещения имущественного вреда потерпевшему (ст. 115 УПК РФ).

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Дайте понятие гражданского иска в уголовном судопроизводстве.
2. Укажите признаки гражданского иска.
3. Каковы основания предъявления гражданского иска в уголовном процессе?
4. В чем различие предъявления гражданского иска в уголовном и гражданском процессе?
5. Каково значение предъявления гражданского иска в рамках уголовного судопроизводства?

6. Перечислите лиц, имеющих право на предъявление гражданского иска по уголовному делу.

7. Объясните, почему гражданский иск в уголовном судопроизводстве имеет смешанную материально-правовую природу.

8. Какие нормативные правовые акты регламентируют предъявление, рассмотрение и разрешение гражданского иска в уголовном судопроизводстве? Будут ли являться таковыми постановления Пленума Верховного Суда РФ, затрагивающие вопросы гражданского иска по уголовному делу?

9. Каков процессуальный порядок предъявления гражданского иска в уголовном деле?

10. Кто вправе предъявить гражданский иск в ходе производства по уголовному делу?

11. Какой вред подлежит возмещению в уголовном процессе?

12. Что следует понимать под возмещением ущерба в уголовном судопроизводстве? Какова его роль в следственно-судебной практике?

13. Что понимается под обеспечением гражданского иска в уголовном процессе?

ГЛАВА 9

ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ СРОКИ, ИЗДЕРЖКИ, ДОКУМЕНТЫ

§ 1. Процессуальные сроки: понятие, значение, виды

Процессуальный срок – предусмотренный уголовно-процессуальным законодательством промежуток времени для принятия и (или) исполнения решения и выполнения установленных законом действий.

Процессуальные сроки призваны обеспечить задачи уголовного судопроизводства, динамику уголовного процесса и условия для осуществления справедливого правосудия. Их нарушение может повлечь незаконность принятых решений и ответственность должностных лиц.

Процессуальные сроки **классифицируют** по разным основаниям.

По способу измерения сроки подразделяются на исчисляемые часами (например, срок задержания), сутками (например, срок проверки сообщения о преступлении), месяцами (например, срок предварительного следствия). Кроме того, уголовно-процессуальное законодательство упоминает в качестве процессуального срока исчисление годами (например, при отказе в снятии судимости повторное ходатайство об этом может быть возбуждено перед судом не ранее чем по истечении одного года со дня вынесения постановления об отказе). При упоминании в законе такого срока, как день, следует помнить, что данный период ограничивается 06:00 и 22:00 по местному времени.

Процессуальные сроки также можно классифицировать по способу определения: 1) сроки, указывающие на период (например, ходатайство должно быть разрешено в течение трех суток, если сделать это незамедлительно не представляется возможным); 2) сроки, указывающие на конкретное событие, которое должно наступить (так, предварительное следствие возобновляется, если отпали основания для его приостановления, в частности, в случае выздоровления лица); 3) сроки, указывающие на календарную дату (предельный срок содержания лица под стражей).

В целях соблюдения законности принятых решений необходимо разобраться с **правилами исчисления процессуальных сроков**.

1. Исчисление срока **в часах**. К сожалению правоприменителей, действующее уголовно-процессуальное законодательство, в отличие от предыдущего, не предусматривает правила исчисления срока в сутках и часах, ограничившись лишь нормой ч. 1 ст. 128 УПК РФ, в которой определен порядок исчисления сроков в месяцах. Тем не менее при исчислении сроков часами необходимо начинать отсчет с той минуты, когда произошел юридический факт (например, при доставлении задержанного к следователю протокол задержания составляют не более трех часов, т. е. данный документ должен быть готов к 16:25, если задержанного доставили в 13:25).

2. При исчислении срока **в сутках** учитывается, что принимают в расчет и округляют до целых те сутки, в ходе которых начинается течение срока. Срок, исчисляемый сутками, заканчивается в 24:00 последних суток.

3. Исчисление сроков **в месяцах**. Законодателем указано, что в данном случае срок начинает исчисляться на следующий день, т. е. в расчет не берут тот час и те сутки, когда было принято решение, если иное не предусмотрено в самом законе.

Окончание срока, исчисляемого в месяцах, истекает в соответствующее число последнего месяца, а если такой месяц не имеет данного числа (например, 31 сентября), то в 24:00 последних суток этого месяца. Если срок оканчивается в нерабочий день, то последним днем срока считают первый следующий за ним рабочий день. Данное правило не действует и текущие сутки учитываются при исчислении срока содержания под стражей, домашнего ареста, запрета определенных действий и нахождения в медицинской организации, оказывающей медицинскую помощь в стационарных условиях, или в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях.

Нерабочие дни – установленные законодательством Российской Федерации выходные и нерабочие праздничные дни. В нашей стране выходной день – воскресенье (ст. 111 ТК РФ), а нерабочие праздничные дни предусмотрены ст. 112 ТК РФ.

При производстве по уголовному делу возможны ситуации, в которых участники уголовного судопроизводства направляют документы посредством различных видов связи. Для подобных случаев уголовно-процессуальным законодательством определены правила соблюдения срока. Данные правила относятся к технической стороне

вопроса, связанной с пересылкой документов. При этом законодатель в ст. 129 УПК РФ указывает, что если документ передан для отправки на почту, передан лицу, уполномоченному для его принятия, либо в администрацию мест содержания под стражей или медицинской организации, в которой содержится лицо для оказания ему медицинской или психиатрической помощи в стационарных условиях, до истечения срока, то данный срок пропущенным не считается. Доказательством того, что срок был соблюден, будут дата на почтовом штемпеле при отправлении документа посредством почтовой связи, отметка уполномоченного лица, получившего документы, сделанная на их копии, выписки из журналов канцелярий или секретариатов.

Сроки продлеваются только в порядке, установленном уголовно-процессуальным законодательством.

В соответствии с ч. 1 ст. 130 УПК РФ пропущенный по уважительной причине срок должен быть восстановлен на основании постановления дознавателя, следователя или судьи, в производстве которого находится уголовное дело. Отказ в восстановлении срока может быть обжалован. Заинтересованное лицо вносит ходатайство, и исполнение решения, обжалованного с пропуском установленного срока, может быть приостановлено до разрешения вопроса о восстановлении пропущенного срока.

В УПК РФ не содержится перечень обстоятельств, которые являются *уважительными причинами пропуска срока* обжалования судебного решения. В каждом случае суд исследует фактические обстоятельства уголовного дела и доказательства, подтверждающие наличие этих оснований.

Уважительными могут быть признаны причины, которые препятствовали исполнению процессуального действия или исключали его своевременное совершение. Лицо, пропустившее срок обжалования, должно сообщить суду убедительные причины такого пропуска, оценка уважительности или неуважительности которых относится к компетенции суда¹.

¹ Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Снурницына Дмитрия Леонидовича на нарушение его конституционных прав статьей 389.5 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации: определение Конституционного Суда РФ от 19.12.2019 № 3286-О // Легалакт – законы, кодексы,

Ходатайство заинтересованного лица о восстановлении пропущенного срока рассматривает судья, председательствовавший в судебном заседании по уголовному делу, или другой судья. Законом не определены процедура рассмотрения таких ходатайств, действия судьи, разрешающего такие ходатайства по назначению и проведению судебного заседания, по участию в судебном заседании заинтересованных лиц и по порядку их извещения и вызова в суд. По смыслу закона ходатайство участника уголовного судопроизводства рассматривается судьей без проведения судебного заседания и извещения сторон. Результатом рассмотрения ходатайства будет решение судьи о восстановлении пропущенного срока или об отказе в этом.

Соответственно, ходатайство участника уголовного судопроизводства рассматривается судьей без проведения судебного заседания и извещения сторон. По результатам рассмотрения такого ходатайства выносится постановление о восстановлении процессуального срока либо об отказе в его восстановлении.

В соответствии со ст. 130 УПК РФ отказ в восстановлении срока может быть обжалован в порядке, установленном гл. 16 УПК РФ, т. е. в вышестоящий суд.

Разумный срок – это промежуток времени, включающий совокупность предусмотренных уголовно-процессуальным законодательством сроков по конкретному уголовному делу, превышение которого может повлечь за собой право лица на компенсацию, с целью исключения волокиты в ходе предварительного следствия и рассмотрения дела в суде и обеспечения своевременного уголовного преследования.

Разумный срок – понятие оценочное и не содержит четких границ. Для потерпевшего или лица, которому в результате преступления причинен вред, такой срок будет определяться со дня подачи заявления или получения сообщения о совершении запрещенного уголовным законом деяния до принятия решения об окончании уголовного дела (уголовного преследования), приостановления предварительного расследования по основанию, предусмотренному п. 1

номативно-правовые акты Российской Федерации. URL: <https://legalacts.ru/sud/opredelenie-konstitutsionnogo-suda-rf-ot-19122019-n-3286-o/> (дата обращения: 09.01.2023).

ч. 1 ст. 208 УПК РФ, при неустановлении лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого, или вынесения обвинительного приговора. Для лица, в отношении которого осуществляется уголовное преследование, срок определяется со дня начала уголовного преследования.

При решении вопроса об осуществлении уголовного судопроизводства в разумный срок учитываются обстоятельства, предусмотренные ч. 3 ст. 6.1 УПК РФ. Обстоятельства, связанные с организацией работы органов дознания, следствия, прокуратуры и суда, а также рассмотрение уголовного дела различными инстанциями не принимаются в качестве оснований для превышения разумных сроков осуществления уголовного судопроизводства.

§ 2. Процессуальные издержки: понятие и виды

Процессуальные издержки – связанные с производством по уголовному делу расходы, которые возмещаются за счет средств федерального бюджета либо средств участников уголовного судопроизводства (ч. 1 ст. 131 УПК РФ).

Виды процессуальных издержек предусмотрены ч. 2 ст. 131 УПК РФ.

Потерпевшему, свидетелю, их законным представителям, экспертам, специалистам, переводчикам, понятым, участвующим в уголовном деле, возмещаются следующие расходы:

1. На проезд к месту производства следственных действий и обратно:

- железнодорожным транспортом (оплачивается проезд в купейном вагоне);
- водным транспортом (на морских, речных судах и паромной переправе);
- общественным транспортом, кроме такси;
- метро;
- воздушным транспортом в салоне экономкласса на рейсы российских авиакомпаний или авиакомпаний других государств – членов Евразийского экономического союза, кроме случаев, если эти авиакомпании не осуществляют пассажирские перевозки к месту

производства предварительного расследования или отсутствуют рейсы на нужную дату.

В эти расходы также включаются средства, потраченные на проезд общественным транспортом (кроме такси) к железнодорожной станции, речному вокзалу или пристани, автовокзалу, аэропорту и обратно.

Для возмещения указанных расходов лицами должны быть предоставлены подтверждающие документы, а при их отсутствии или в случае использования личного автотранспорта возмещение производится в размере минимальной стоимости проезда, которая указана в справке транспортной организации, действовавшей на дату прибытия к месту производства процессуального действия и дату отбытия обратно.

Документами, подтверждающими расходы на проезд, являются оформленные в установленном порядке:

1) железнодорожным транспортом – проездной документ (билет), в том числе электронный. При использовании электронного проездного документа для железнодорожного транспорта к оплате представляется электронный проездной документ (билет), используемый на железнодорожном транспорте, оформленный на утвержденном в качестве бланка строгой отчетности проездном документе (билете);

2) воздушным транспортом – пассажирский билет, в том числе электронный, и багажная квитанция купонного автоматизированного оформления. При приобретении электронного авиабилета для подтверждения расходов должны быть предоставлены:

- распечатка электронного пассажирского билета, в которой указана стоимость перелета;

- посадочный талон;

- чек или другой документ, подтверждающий произведенную оплату перевозки, оформленный на утвержденном бланке строгой отчетности (при оплате наличными);

- слипы, чеки электронных терминалов при проведении операций с использованием банковской карты, держателем которой является подотчетное лицо (при оплате банковской картой);

- подтверждение проведенной операции по оплате электронного авиабилета кредитным учреждением, в котором подотчетному лицу открыт банковский счет, предусматривающий совершение опера-

ций с использованием банковской карты (при оплате банковской картой через веб-сайты авиакомпаний);

3) водным транспортом – проездной документ;

4) автомобильным транспортом общего пользования – проездной документ;

5) метрополитеном – проездной документ.

2. Размер возмещаемых **расходов, связанных с бронированием номера в гостинице**, составляет 50 % стоимости места за сутки.

Для возмещения этих расходов лицо предоставляет следующие подтверждающие документы:

1) связанные с проживанием в гостинице:

– счет или иной документ, заверенный в установленном законодательством Российской Федерации порядке, подтверждающий фактические затраты на проживание, в которых должны быть указаны фамилия, имя и отчество подотчетного лица, проживающего в номере гостиницы;

– кассовый чек, приходный кассовый ордер или иной документ, оформленный на бланке строгой отчетности для осуществления наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт, подтверждающий оплату проживания;

2) связанные с наймом жилого помещения у организации:

– счет или иной документ организации, подписанный уполномоченным лицом и заверенный печатью (при наличии) указанной организации и подтверждающий затраты нанимателя на проживание, в которых должны быть указаны фамилия, имя и отчество подотчетного лица;

– кассовый чек, приходный кассовый ордер или иной документ, который оформлен на бланке строгой отчетности для осуществления наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт, подтверждающий оплату услуг, связанных с проживанием;

3) связанные с наймом жилого помещения у индивидуального предпринимателя:

– договор найма жилого помещения, в котором указаны фамилия, имя и отчество подотчетного лица, проживающего в жилом помещении в качестве нанимателя, размер платы за жилое помещение. К данному документу приобщается копия свидетельства о государственной регистрации индивидуального предпринимателя;

– кассовый чек об оплате услуг за проживание, приходный кассовый ордер или иной документ, оформленный на бланке строгой отчетности для осуществления наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт;

4) связанные с наймом жилого помещения у физического лица:

– договор найма жилого помещения, в котором должны содержаться фамилия, имя и отчество подотчетного лица, проживающего в жилом помещении в качестве нанимателя, фамилия, имя, отчество и паспортные данные физического лица – наймодателя и сведения о размере оплаты за жилое помещение;

– расписка о получении наймодателем денежных средств в качестве оплаты за наем жилого помещения с указанием паспортных данных наймодателя, заверенная в установленном законом порядке.

Если по пути следования к месту производства процессуального действия у лица возникнет необходимость в вынужденной остановке, при наличии подтверждающих документов, указанных выше, расходы, связанные с наймом жилого помещения, также будут возмещены.

Кроме расходов, связанных с проживанием вне места жительства в связи с участием в уголовном деле, лицу также возмещают дополнительные расходы (суточные) за каждый день, затраченный в связи с прибытием к месту производства следственных действий. При этом учитывают время в пути, вынужденные остановки в пути, выходные и нерабочие праздничные дни. Размер суточных в соответствии с постановлением Правительства РФ от 01.12.2012 № 1240¹ составляет 100 рублей.

Если у лица, участвующего в процессуальном действии, имеется реальная возможность ежедневно возвращаться к месту своего проживания, то расходы на наем жилого помещения и дополнительные расходы (суточные) не выплачиваются. Решая данный во-

¹ О порядке и размере возмещения процессуальных издержек, связанных с производством по уголовному делу, издержек в связи с рассмотрением дела арбитражным судом, гражданского дела, административного дела, а также расходов в связи с выполнением требований Конституционного Суда Российской Федерации и о признании утратившими силу некоторых актов Совета Министров РСФСР и Правительства Российской Федерации: постановление Правительства РФ от 01.12.2012 № 1240 // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_138571 (дата обращения: 05.01.2023).

прос, следователь должен учитывать расстояние между населенным пунктом, в котором находится орган предварительного расследования, и населенным пунктом, в котором проживает участвующее в процессуальном действии лицо, регулярность транспортного сообщения и иные обстоятельства.

3. Если потерпевший, свидетель, их законные представители либо понятой, вызванные и явившиеся для участия в деле, имеют постоянную заработную плату либо денежное довольствие, то им возмещают ***недополученные денежные средства за время, затраченное в связи с вызовом в орган предварительного расследования***. Для этого лицам необходимо предоставить справку, выданную работодателем, о среднем дневном заработке (размере месячного денежного содержания госслужащих или месячного денежного довольствия военнослужащих и приравненных к ним лиц). Кроме того, предоставляется копия трудовой книжки или сведения о трудовой деятельности (информация о работнике, месте работы, трудовой функции, переводах работника на другую постоянную работу, об увольнении с указанием основания и причины прекращения трудового договора).

Выплата недополученных денежных средств производится исходя из расчета фактических затрат времени на исполнение обязанностей указанными лицами, их среднего дневного заработка. При этом если лицо участвовало в процессуальном действии неполный рабочий день, то затраченное время засчитывают за один рабочий день (восемь часов).

При расчете среднего дневного заработка учитывают все виды выплат, применяемые у работодателя, независимо от их источников. К ним относят выплаты, предусмотренные постановлением Правительства РФ от 24.12.2007 № 922¹.

При исчислении среднего заработка социальные выплаты не учитывают. Расчет среднего заработка производят исходя из фактически начисленной лицу заработной платы и фактически отработанного им времени за 12 календарных месяцев.

¹ Об особенностях порядка исчисления средней заработной платы: постановление Правительства РФ от 24.12.2007 № 922 // КонсультантПлюс. URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_73789/ (дата обращения: 10.01.2023).

Если в ходе предварительного расследования будет установлено, что кто-либо из участников уголовного судопроизводства не владеет или плохо владеет русским языком, следователь или дознаватель обязаны обеспечить при производстве следственных и процессуальных действий, проводимых с таким лицом, участие переводчика. При этом следователь (дознаватель) должен вынести соответствующее постановление. За исполнение своих обязанностей за осуществление устного и письменного перевода ***переводчику выплачивается вознаграждение***, кроме случаев, когда такие обязанности были исполнены им в порядке служебного задания.

Размер вознаграждения зависит от фактически затраченного времени на устный или синхронный перевод и от количества листов (знаков) письменного перевода материалов уголовного дела. Кроме того, вышеуказанным постановлением Правительства РФ определен повышенный размер вознаграждения за устный и синхронный перевод редких западноевропейских языков, языков стран Азии и Африки и письменный перевод текста, изложенного на указанных выше языках. Вознаграждение переводчику за сурдоперевод оплачивается исходя из фактически затраченного им времени.

Размер вознаграждения переводчика определяется лицом, в производстве которого находится уголовное дело, или судом отдельно в каждом конкретном случае, однако при этом сумма, выплачиваемая лицу, участвовавшему в уголовном деле в качестве переводчика, не должна быть более того размера, который установлен постановлением Правительства РФ «Об особенностях порядка исчисления средней заработной платы» от 24.12.2007 № 922.

Выплата вознаграждения экспертам и (или) специалистам осуществляется только в случаях, когда они производят экспертизы или исследования не по служебному заданию. Для получения вознаграждения экспертом или специалистом должно быть предоставлено финансово-экономическое обоснование расчета затрат на производство экспертизы или исследования с учетом фактически выполненной им работы. Данный документ подписывает эксперт или специалист, а при проведении экспертизы или исследования в экспертном учреждении – руководитель экспертного учреждения, который заверяет его печатью.

Следователь, дознаватель или суд должны обеспечить подозреваемому или обвиняемому участие защитника. В соответствии с ч. 5

ст. 50 УПК РФ в случае, если адвокат участвует в производстве предварительного расследования или судебном разбирательстве по назначению дознавателя, следователя или суда, расходы на оплату его труда компенсируют за счет средств федерального бюджета.

Размер вознаграждения адвоката, участвующего в уголовном деле по назначению, определяется постановлением Правительства РФ. Размер вознаграждения рассчитывают за один день участия, при этом он повышается, если защитник участвовал в производстве по делу в ночное время, выходные или праздничные дни.

Кроме того, установлены повышенные тарифы по оплате труда защитника по ряду категорий уголовных дел, перечень которых предусмотрен вышеупомянутым постановлением Правительства РФ от 01.12.2012 № 1240.

Определяя размер вознаграждения защитника, участвующего в уголовном деле по назначению, необходимо учитывать время, затраченное им на осуществление своих полномочий, предусмотренных УПК РФ, а также на другие его действия по оказанию юридической помощи при условии предоставления подтверждающих документов.

Время занятости адвоката, участвующего в уголовном деле по назначению, исчисляется в днях, в которые он фактически участвовал в уголовном деле, вне зависимости от продолжительности работы в течение дня, в том числе в течение нерабочего праздничного дня или выходного дня либо ночного времени.

Если защитник участвует в течение дня в нескольких уголовных делах, оплату его труда производят по каждому уголовному делу в отдельности. При осуществлении полномочий хотя бы частично в ночное время размер вознаграждения устанавливают за данный день по ночному времени.

После осуществления своих обязанностей защитник подает письменное заявление, составленное в произвольной форме, следователю (дознавателю), который выносит постановление об оплате труда защитника, где указывается количество дней участия его в уголовном деле. В течение 30 дней с момента передачи данного постановления в финансовый орган вознаграждение адвокату перечисляют на текущий счет адвокатского образования.

В соответствии со ст. 114 УПК РФ подозреваемый или обвиняемый может быть отстранен от должности, о чем следователь выносит постановление и возбуждает соответствующее ходатайство перед судом.

Обвиняемому или подозреваемому, временно отстраненному от должности на основании решения суда, может быть произведена **выплата ежемесячного государственного пособия**. Размер пособия и орган, осуществляющий финансирование процессуальных издержек, определяет суд.

Заверенную копию решения суда в течение пяти рабочих дней со дня вступления в законную силу постановления судьи о временном отстранении подозреваемого или обвиняемого от должности направляют в соответствующую финансовую службу для выплаты денежных сумм подозреваемому или обвиняемому. Денежные средства в сумме, установленной судом, по ходатайству подозреваемого или обвиняемого могут быть зачислены на его расчетный счет.

Срок выплаты денежных средств или зачисления их на расчетный счет подозреваемого или обвиняемого в связи с временным отстранением от должности – не позднее 30 дней со дня получения решения суда.

Расходы по уголовному делу, связанные с собиранием доказательств и их исследованием, возмещают за счет средств федерального бюджета и бюджетов субъектов Российской Федерации.

Однако в ряде случаев суд может **взыскать процессуальные издержки с осужденного**, в том числе освобожденного от наказания, или лица, в отношении которого уголовное преследование прекращено по нереабилитирующим основаниям. В эти издержки не включают суммы вознаграждения переводчику и защитнику, участвовавшим в уголовном деле.

Процессуальные издержки оплачиваются из средств федерального бюджета в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

В случае осуждения нескольких лиц по одному уголовному делу процессуальные издержки выплачивает каждый из них, при этом суд, определяя размер, учитывает характер и степень вины, имущественное положение каждого осужденного.

При вынесении оправдательного приговора процессуальные издержки взыскивают с лица, по чьей инициативе началось производство по уголовному делу.

В случае примирения сторон и прекращения уголовного дела процессуальные издержки могут быть взысканы с обеих сторон по усмотрению суда.

§ 3. Процессуальные документы: понятие и виды

Предварительное расследование по уголовным делам осуществляются в письменной форме.

Следователи и дознаватели составляют **процессуальные документы**, в которых отражаются принимаемые решения, фиксируются доказательства и т. д. К числу таких документов относят постановления и протоколы, поручения, представления, обвинительное заключение, обвинительный акт, обвинительное постановление, приговор и т. д.

Процессуальные документы **классифицируют** по различным основаниям. Так, в зависимости от содержания можно выделить документы:

- фиксирующие решения дознавателя, следователя, прокурора и суда. К ним относят постановления следователя, дознавателя, обвинительное заключение (обвинительный акт), представление об устранении обстоятельств, способствующих совершению преступления, приговор суда или вердикт присяжных;

- закрепляющие собрание, исследование и проверку доказательств. В их состав входят протоколы следственных и процессуальных действий. В данном виде документов можно также выделить акты ревизии, инвентаризации, характеризующий материал на обвиняемого;

- фиксирующие реализацию прав и обязанностей участников процесса. К ним относят протоколы ознакомления участников уголовного судопроизводства с постановлением следователя или дознавателя о назначении экспертизы, постановление о признании потерпевшим, гражданским истцом, о привлечении в качестве гражданского ответчика, протоколы ознакомления участников уголовного судопроизводства с материалами уголовного дела;

- иные документы (повестка, ордер адвокатского образования, заявления, расписки и т. п.).

УПК РФ предусмотрены определенные требования к составляемым в ходе расследования процессуальным документам. Например, содержание постановления о привлечении в качестве обвиняемого закреплено в ст. 171 УПК РФ, о прекращении уголовного дела и уголовного преследования – в ст. 213 УПК РФ, порядок составления протокола следственного действия указан в ст. 166 УПК РФ.

Постановление состоит из трех частей: вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной.

В *вводной* части указывают наименование документа, дату (в постановлении о возбуждении уголовного дела и принятии его к производству должно быть и время вынесения решения) и место его составления, должность, звание, фамилию и инициалы лица, вынесшего постановление, номер уголовного дела или материала процессуальной проверки. Если постановление согласовывается с руководителем следственного органа или прокурором, то факт согласования отражается в правом верхнем углу постановления, до его наименования.

В *описательно-мотивировочной* части указывают обстоятельства совершенного преступления, основания и мотивы принимаемого решения, нормы УПК РФ, регламентирующие принятие данного решения.

В *резолютивной* части формулируются решения следователя или дознавателя.

Постановление подписывает лицо, его вынесшее. При ознакомлении с постановлением заинтересованных лиц об этом делается отметка с указанием даты ознакомления, что фиксируется подписью лица.

Протокол также состоит из трех частей: вводной, описательной и заключительной.

Вводная часть протокола содержит наименование документа, дату и время его составления (при этом для протоколов следственных действий указывают дату начала и окончания производства следственного действия), должность, звание, фамилию и инициалы лица, составившего протокол, процессуальный статус, фамилию, имя, отчество каждого лица, участвующего в процессуальном действии, а при необходимости место регистрации и фактического проживания, иные сведения (например, дату рождения статистов в протоколе предъявления лица для опознания), указание на нормы процессуального права,

которыми руководствовался следователь, дознаватель, факт разъяснения прав участникам следственного действия, описание технических средств фиксации следственного действия, при необходимости – условия его производства (освещение, погодные условия).

В *описательной* части содержатся сведения о действиях в том порядке, в каком они производились, а также выявленные при их производстве существенные для данного уголовного дела обстоятельства или результат следственного действия.

В *заключительной* части указываются замечания, сделанные участниками следственного действия, удостоверяются факт ознакомления их с содержанием протокола и наличие замечаний по его содержанию, подписи всех участников следственного действия и лица, которое его провело, при необходимости отражается факт вручения копии протокола заинтересованному лицу.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Что такое процессуальный срок?
2. Каким образом можно классифицировать процессуальные сроки?
3. Как исчисляется срок в сутках?
4. Как исчисляется срок в месяцах?
5. Каким образом восстанавливается пропущенный срок?
6. Что такое процессуальные издержки?
7. Какие существуют виды процессуальных издержек?
8. Какие издержки возмещаются потерпевшему (свидетелю)?
9. От чего зависит размер вознаграждения переводчика?
10. Как исчисляется время занятости адвоката, участвующего в уголовном деле по назначению?
11. В какой срок выплачивается пособие обвиняемому, временно освобожденному от должности?
12. Назовите виды процессуальных документов.
13. Назовите и раскройте части постановления.
14. Раскройте содержание описательной части протокола.

ОГЛАВЛЕНИЕ

Предисловие	5
Список принятых сокращений	7
Часть 1.....	8
Глава 1. Понятие, сущность и назначение уголовного судопроизводства.	
Уголовно-процессуальное право и законодательство	8
§ 1. Понятие и сущность уголовного судопроизводства, его назначение	8
§ 2. Уголовно-процессуальное право и законодательство	13
Глава 2. Принципы уголовного судопроизводства	20
§ 1. Понятие и значение принципов уголовного судопроизводства	20
§ 2. Характеристика принципов уголовного судопроизводства	22
Глава 3. Участники уголовного судопроизводства	39
§ 1. Понятие, функции и классификация участников уголовного судопроизводства.....	39
§ 2. Суд в уголовном судопроизводстве	40
§ 3. Участники уголовного судопроизводства со стороны обвинения	42
§ 4. Участники уголовного судопроизводства со стороны защиты	50
§ 5. Иные участники уголовного судопроизводства	55
§ 6. Обстоятельства, исключающие участие в производстве по уголовному делу и отводы.....	66
Глава 4. Уголовное преследование. Реабилитация	70
§ 1. Сущность уголовного преследования	70
§ 2. Виды уголовного преследования.....	73
§ 3. Понятие и сущность реабилитации в уголовном процессе. Право на реабилитацию.....	77
§ 4. Порядок возмещения и устранения последствий вреда реабилитированному	82

Глава 5. Доказательства и доказывание в уголовном судопроизводстве	90
§ 1. Уголовно-процессуальное доказывание и теория доказательств	90
§ 2. Понятие, классификация и свойства доказательств	93
§ 3. Цель, предмет и пределы доказывания	95
§ 4. Процесс доказывания	98
§ 5. Характеристика видов источников доказательств	100
§ 6. Использование в доказывании преюдиции и результатов оперативно-разыскной деятельности	111
Глава 6. Меры процессуального принуждения	115
§ 1. Понятие мер процессуального принуждения	115
§ 2. Задержание подозреваемого	117
§ 3. Понятие мер пресечения, основания и условия их применения	125
§ 4. Меры пресечения, не связанные с лишением свободы	129
§ 5. Домашний арест и заключение под стражу	142
§ 6. Иные меры процессуального принуждения	151
Глава 7. Ходатайства и жалобы	160
§ 1. Порядок заявления и разрешения ходатайств	160
§ 2. Порядок заявления и рассмотрения жалоб	163
Глава 8. Гражданский иск в уголовном судопроизводстве	174
§ 1. Понятие, сущность и значение гражданского иска	174
§ 2. Нормативные правовые акты, регламентирующие производство по гражданскому иску	181
§ 3. Процессуальный порядок и формы предъявления гражданского иска	184
§ 4. Обеспечение гражданского иска на стадии предварительного расследования	189
Глава 9. Процессуальные сроки, издержки, документы	195
§ 1. Процессуальные сроки: понятие, значение, виды	195
§ 2. Процессуальные издержки: понятие и виды	199
§ 3. Процессуальные документы: понятие и виды	207

Учебное издание

УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС

Учебник

В двух частях

Часть 1

Под редакцией

*доктора юридических наук, доцента М. С. Колосович,
кандидата юридических наук Л. В. Поповой*

Редактор *А. В. Секретёва*

Компьютерная верстка *Ю. В. Сиволапова*

Дизайн обложки *А. Н. Улизко*

Волгоградская академия МВД России.
400075, Волгоград, ул. Историческая, 130.

Редакционно-издательский отдел.
400005, Волгоград, ул. Коммунистическая, 36.

Подписано в печать 20.06.2023. Формат 60 × 84/16. Бумага офсетная.
Гарнитура Times New Roman. Физ. печ. л. 13,3. Усл. печ. л. 12,3.
Тираж 200 экз. Заказ 27.

ОПиОП РИО ВА МВД России. 400005, Волгоград, ул. Коммунистическая, 36.