

ВОРОНЕЖСКИЙ ИНСТИТУТ МВД РОССИИ

Кафедра уголовного процесса

Н.Ю. Дутов, П.Г. Смагин

**ДОСУДЕБНОЕ ПРОИЗВОДСТВО ПО УГОЛОВНЫМ
ДЕЛАМ (В ВОПРОСАХ И ОТВЕТАХ)**

учебное пособие

для курсантов и слушателей юридического факультета

Воронеж – 2023

Рассмотрено и одобрено на заседании кафедры уголовного процесса (протокол № 12 от 12 апреля 2023 года).

Рассмотрено и одобрено на заседании методического совета (протокол № 13 от 17 апреля 2023 года).

Рецензенты:

1. Буслов М.М. – начальник отделения Национального центрального бюро Интерпола ГУ МВД России по Воронежской области, подполковник полиции.

2. Лещева Н.А. старший следователь по ОВД КМО ГСУ ГУ МВД России по Воронежской области, подполковник юстиции.

Дутов Н.Ю., Смагин П.Г.

Досудебное производство по уголовным делам (в вопросах и ответах): учебное пособие для курсантов и слушателей юридического факультета. – Воронеж: Воронежский институт МВД России, 2023. – 63 с.

Учебное пособие «Досудебное производство по уголовным делам (в вопросах и ответах)» в вопросно-ответной форме рассматривает практические аспекты реализации норм уголовно-процессуального законодательства. Пособие предоставляет слушателям и курсантам возможность в сжатой форме конкретизировать теоретические знания, полученные в ходе изучения дисциплины «Уголовно-процессуальное право», «Предварительное следствие в ОВД» при этом обучая применять нормы УПК РФ в их взаимосвязи и взаимодействии с другими процессуальными институтами.

Настоящее учебно-практическое пособие предназначено для использования в учебном процессе курсантами и слушателями ВУЗов МВД России юридического факультета, факультета заочного обучения, факультета переподготовки и повышения квалификации, факультета профессиональной подготовки.

СОДЕРЖАНИЕ

Введение	4
Глава 1. Основы уголовного судопроизводства	5
Глава 2. Доказательства и доказывание	26
Глава 3. Меры принуждения	33
Глава 4. Возбуждение уголовного дела	46
Список использованной литературы.....	62

Введение

Действующий уголовно-процессуальный кодекс несмотря на достаточно проработанную структуру и содержание закрепляет ряд положений, которые требуют комментариев и пояснений. Ряд статей в своем содержании не регламентируют прямых ответов на процессуальный порядок их реализации и имеют отсылочную структуру. Это вызывает определенные сложности у практических сотрудников при производстве по уголовному делу.

В учебном пособии, на основе мнения ученых с учетом практики применения уголовно-процессуального кодекса, проанализированы нормы УПК и предложены пути решения проблемных вопросов. В пособии постатейно проанализированы нормы уголовно-процессуального кодекса и даны комментарии по порядку их реализации.

При составлении вопросов, рассмотренных в данном пособии, авторы-составители постарались учесть мнения практических работников и их вопросы, которые задаются при обучении на факультете профессиональной подготовки.

Учебное пособие предоставляет слушателям возможность в сжатой форме конкретизировать теоретические знания, полученные в ходе изучения дисциплин «Уголовно-процессуальное право», «Предварительное следствие в ОВД» при этом обучая применять нормы УПК РФ в их взаимосвязи и взаимодействии с другими процессуальными институтами.

Глава 1. Основы уголовного судопроизводства

Статья 5.

Вопрос: Кто может выступать в качестве педагога в уголовном деле?

Ответ: Согласно п. 62 ст. 5 УПК РФ педагогом является педагогический работник, выполняющий в образовательной организации или организации, осуществляющей обучение, обязанности по обучению и воспитанию обучающихся. То есть как правило это социальный педагог из места обучения несовершеннолетнего.

Вопрос: Какие следственные действия включает понятие «неотложные следственные действия»?

Ответ: действующий УПК не содержит конкретного перечня следственных действий относимых к неотложным. Таким образом это любые следственные действия, которые орган дознания производит после возбуждения уголовного дела, производство предварительного следствия по которому обязательно. Исключения составляют итоговые решения, которые правомочен принимать только следователь, например предъявление обвинения.

Вопрос: К какой категории относятся лица, проживающие в «гражданском браке (сожители)»?

Ответ: Данная категория относится к близким лицам. Близкие лица - иные, за исключением близких родственников и родственников, лица, состоящие в свойстве с потерпевшим, свидетелем, а также лица, жизнь, здоровье и благополучие которых дороги потерпевшему, свидетелю в силу сложившихся личных отношений.

Вопрос: Какова роль следователя криминалиста в уголовном деле?

Ответ: Следователь-криминалист может производить отдельные следственные и иные процессуальные действия без принятия уголовного дела к своему производству. Основная его роль в уголовном судопроизводстве это криминалистическое сопровождение уголовного дела т.е. применение новых методик и тактик в расследовании уголовного дела, а так же новых технических средств.

Вопрос: С какого времени исчислять время задержания подозреваемого?

Ответ: В соответствии ч. 3 ст. 128 УПК время задержания исчисляется с момента фактического задержания лица, подозреваемого в совершении преступления. При этом не имеет значения время доставления к следователю (дознавателю).

Вопрос: Кто будет являться законным представителем несовершеннолетнего, при нахождении родителей в разводе?

Ответ: Согласно п.12 ст.5 УПК законные представители это родители, усыновители, опекуны или попечители несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого либо потерпевшего, представители учреждений или организаций, на попечении которых находится несовершеннолетний подозреваемый, обвиняемый либо потерпевший, органы опеки и попечительства. При нахождении родителей в разводе, законным представителем будет являться тот родитель, с которым несовершеннолетний был оставлен на воспитании по судебному решению в ходе бракоразводного процесса.

Вопрос: Может ли следователь поддерживать обвинение в суде, по расследуемому им уголовному делу?

Ответ: Нет. Согласно п. 12 ст. 5 УПК РФ государственный обвинитель - поддерживающее от имени государства обвинение в суде по уголовному делу должностное лицо органа прокуратуры т.е. только сотрудник прокуратуры Российской Федерации.

Вопрос: Относятся ли к категории жилище дворовые постройки?

Ответ: Согласно п. 10 ст. 5 УПК РФ жилище это индивидуальный жилой дом с входящими в него жилыми и нежилыми помещениями, жилое помещение независимо от формы собственности, входящее в жилищный фонд и используемое для постоянного или временного проживания, а равно иное помещение или строение, не входящее в жилищный фонд, но используемое для временного проживания. Таким образом, если дворовая постройка (гараж, сарай) используется для временного проживания, то на него распространяются понятие жилище.

Вопрос: Является ли начальник полиции начальником органа дознания?

Ответ: Да, является. Согласно п. 17 ст. 5 УПК РФ начальник органа дознания - должностное лицо, возглавляющее соответствующий орган дознания, а также его заместитель.

Статья 6.

Вопрос: Установление истины по делу является назначением уголовного судопроизводства?

Ответ: Действующий УПК РФ четко выделяет критерии назначения уголовного судопроизводства

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

осуждения, ограничения ее прав и свобод.

Так же уголовное преследование и назначение виновным справедливого наказания в той же мере отвечают назначению уголовного судопроизводства, что и отказ от уголовного преследования невиновных, освобождение их от наказания, реабилитация каждого, кто необоснованно подвергся уголовному преследованию. Категория истины в статье 6 УПК РФ не закреплена. Однако полное, объективное и всестороннее расследование уголовного дела и будет являться установлением истины по делу.

Статья 9.

Вопрос: Какие действия и принятие каких решений унижают честь участника уголовного судопроизводства?

Ответ: Честь это в первую очередь категория отражающая репутацию человека, а достоинство это самоуважение лица. Следовательно любые действия, унижающие эти категории будут являться нарушением УПК РФ. Действия могут носить как физический, так и психологический характер.

Вопрос: Какие последствия повлечет за собой не разъяснение прав участникам уголовного процесса?

Ответ: Не разъяснение прав участникам уголовного процесса может явиться основанием признания недействительности произведенного процессуального действия.

Статья 11.

Вопрос: В ч.3 статьи 11 УПК РФ перечислены меры безопасности, применяемые в отношении участников уголовного процесса. Является ли данный перечень исчерпывающим?

Ответ: Нет, перечень не ограничен мерами, указанными в статье. Среди иных мер можно выделить недопустимость разглашения данных предварительного расследования, избрание меры пресечения, если лицо угрожает участнику процесса, заявление отводов, применение видеоконференц-связи и т.д. Кроме того, Федеральный закон от 20.08.2004 г. №119-ФЗ «О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства» детально регламентирует процесс обеспечения безопасности участников уголовного судопроизводства, выделяя принципы государственной защиты, лиц, подлежащих защите, органы, обеспечивающие государственную защиту, и конкретные меры безопасности.

Статья 6 указанного закона устанавливает следующие меры безопасности в отношении защищаемого лица:

- 1) личная охрана, охрана жилища и имущества;
- 2) выдача специальных средств индивидуальной защиты, связи и

оповещения об опасности;

3) обеспечение конфиденциальности сведений о защищаемом лице;

4) переселение на другое место жительства;

5) замена документов;

6) изменение внешности;

7) изменение места работы (службы) или учебы;

8) временное помещение в безопасное место;

9) применение дополнительных мер безопасности в отношении защищаемого лица, содержащегося под стражей или находящегося в месте отбывания наказания, в том числе перевод из одного места содержания под стражей или отбывания наказания в другое.

Статья 12.

Вопрос: Где должно быть зафиксировано согласие проживающих лиц на осмотр жилища?

Ответ: Согласие проживающих лиц фиксируется в протоколе следственного действия и подтверждается их подписями.

Вопрос: Возможен ли осмотр жилища в котором произошло преступление, при отсутствии проживающих в нем лиц (например нахождение в отпуске)?

Ответ: Осмотр жилища и осмотр места происшествия разные следственные действия. На осмотр жилища требуется согласие проживающих в нем лиц. При осмотре места происшествия согласия лиц не требуется.

Вопрос: В случае нахождения жилища в найме, необходимо разрешение владельца жилья на осмотр?

Ответ: Нет, требуется разрешение только проживающего в нем лица.

Вопрос: Если в жилище одна из комнат снимается другим лицом, нужно ли его согласие на осмотр?

Ответ: В данной ситуации если осмотр не затрагивает сдаваемого помещения, то его согласия не требуется. Если же его комната будет подвергаться осмотру, то только при его согласии.

Статья 13.

Вопрос: Подпадает ли под определение тайны телефонных и иных переговоров сеть Интернет?

Ответ: Да, под определение данной статьи подпадают все виды переговоров, в том числе с использованием сети Интернет.

Статья 15.

Вопрос: Как выражается состязательность сторон в досудебном производстве? Какую сторону занимает следователь?

Ответ: Как известно, законодатель требует разделения функций обвинения, защиты и разрешения дела по существу, возбрав на возложение таковых на один и тот же орган или одно и то же должностное лицо (часть 2 ст. 15 УПК РФ). В то же время диссонансом к этому требованию выступает другая хорошо известная процессуальная норма, обязывающая следователя – участника процесса со стороны обвинения – осуществлять поиск и собирание отнюдь не исключительно обвинительных, но и защитительных доказательств (часть 1 ст. 73 УПК РФ). Согласование этих явно противоречащих друг другу требований для правоприменителя может оказаться затруднительным.

Собирая и исследуя доказательства, следователь, в силу части 1 ст. 73 УПК РФ, обязан отыскивать и фиксировать в том числе и доказательства, облегчающие участь обвиняемого (в частности: обстоятельства, исключающие преступность и наказуемость деяния; обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание; обстоятельства, которые могут повлечь за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания), тем самым в определённой степени реализуя функцию защиты. Следователь нередко получает доказательственную информацию, относительно которой на тот момент еще неясно, направлена ли она на изобличение либо на оправдание, – ясность появляется позже, при оценке и сопоставлении с другими доказательствами, в ходе установления истины по делу.

Статья 18.

Вопрос: Может ли уголовное судопроизводство осуществляться без переводчика в случае, если лицо не владеет русским языком ?

Ответ: Да, может. Уголовное судопроизводство ведется на русском языке, а также на государственных языках входящих в Российскую Федерацию республик. К примеру, если все участники уголовного судопроизводства владеют кабардинским языком, то уголовное дело на территории Кабардино-Балкарской Республики может быть составлено на кабардинском языке. В таком случае переводчик не требуется. Однако в правоприменительной практики такая норма не реализуется.

Статья 20.

Вопрос: В каких случаях может быть возбуждено уголовное дело частного обвинения?

Ответ: Уголовное дело частного обвинения может возбуждено руководителем следственного органа, следователем, а также с согласия прокурора дознавателем при отсутствии заявления потерпевшего или его

законного представителя, если данное преступление совершено в отношении лица, которое в силу зависимого или беспомощного состояния либо по иным причинам не может защищать свои права и законные интересы, а также в случаях, когда совершено преступление неустановленным лицом.

Статья 24.

Вопрос: По каким основаниям следователь не вправе отказать в возбуждении уголовного дела?

Ответ: Из оснований, указанных в ст. 24 УПК РФ следователь не вправе отказать в возбуждении уголовного дела в случаях:

- смерти подозреваемого или обвиняемого, за исключением случаев, когда производство по уголовному делу необходимо для реабилитации умершего, так как на стадии возбуждения лиц с таким процессуальным статусом не существует (ч.1 п. 4);

- уплаты в полном объеме сумм недоимки и соответствующих пеней, суммы штрафа, налогов и сборов, так как в соответствии со ст. 76.1 УК РФ от уголовной ответственности освобождается лицо, впервые совершившее ряд закрепленных в статье преступлений, а без принятия решения о возбуждении уголовного дела говорить о совершении преступления преждевременно.

Вопрос: В чем разница между отсутствием состава преступления и отсутствием события преступления?

Ответ: Статьей 24 УПК РФ закреплено, что уголовное дело не может быть возбуждено, а возбужденное уголовное дело подлежит прекращению, если установлено одно из указанных ниже обстоятельств:

- отсутствие события преступления, то есть отсутствие самого деяния, которое предполагалось имевшим место (например, факта кражи телефона, который предположительно был похищен из кармана, не было, сведения о его хищении оказались ошибочными, поскольку он найден потерпевшим на земле своего приусадебного участка).

- отсутствие в деянии состава преступления, то есть, когда само деяние подтвердилось, однако оно не содержит все обязательные признаки состава преступления (например, хищение совершено лицом, не достигшим возраста, с наступлением которого возможно привлечение его к уголовной ответственности).

Статья 25.

Вопрос: Какие условия должны быть соблюдены для прекращения уголовного дела в связи с примирением сторон?

Ответ: Для прекращения уголовного дела должны быть выполнены

следующие условия:

- преступление должно быть совершено впервые;
- совершенное преступление относится к категории небольшой или средней тяжести;
- потерпевший обратился с заявлением о прекращении уголовного дела;
- ущерб, причиненный преступлением полностью возмещен;
- потерпевший должен простить подозреваемого (обвиняемого);
- подозреваемый (обвиняемый) должен дать признательные показания;
- следователь удостоверяется в выполнении всех условий и полагает, что достижение целей уголовного судопроизводства может быть реализовано без наказания.

Статья 28.1

Вопрос: Обязан ли следователь прекратить уголовное преследование в связи с возмещением ущерба по экономическим преступлениям?

Ответ: Да, следователь обязан прекратить уголовное преследование, так как в ст. 28.1 УПК РФ закреплена императивная норма «прекращает» уголовное преследование при условии если ущерб, причиненный бюджетной системе Российской Федерации в результате преступления, возмещен в полном объеме.

Статья 37.

Вопрос: Может ли прокурор самостоятельно возбудить уголовное дело?

Ответ: Нет, не может. Прокурор имеет право выносить мотивированное постановление о направлении соответствующих материалов в следственный орган или орган дознания для решения вопроса об уголовном преследовании по фактам выявленных прокурором нарушений уголовного законодательства.

Вопрос: Обладает ли прокурор полномочиями по руководству следствием?

Ответ: Прокурор не обладает полномочиями по руководству следствием. Органы предварительного следствия обязаны предоставлять ему информацию о возбуждении уголовного дела, при этом он имеет право отменить постановление о возбуждения дела, но, не имея права возбудить дело самостоятельно. Согласно ч. 2.1 ст. 37 УПК РФ прокурор может обратиться с письменным запросом об ознакомлении с материалами дела, однако он должен мотивировать свой интерес. При этом, в отношении предварительного расследования в форме дознания прокурор осуществляет процессуальное руководство. Указания прокурора обязательны для

исполнения дознавателем даже в случае несогласия с ними и обжалования их вышестоящему прокурору.

Статья 38.

Вопрос: Входит ли в круг полномочий следователя обязанность собирать оправдательные доказательства по делу?

Ответ: В ч. 2 ст. 37 УПК РФ регламентируется, что следователь уполномочен:

1) возбуждать уголовное дело в порядке, установленном УПК РФ порядке;

2) принимать уголовное дело к своему производству или передавать его руководителю следственного органа для направления по подследственности;

3) 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 согласия руководителя следственного органа;

4) давать органу дознания в случаях и порядке, установленных УПК РФ, обязательные для исполнения письменные поручения о проведении оперативно-розыскных мероприятий, производстве отдельных следственных действий, об исполнении постановлений о задержании, приводе, об аресте, о производстве иных процессуальных действий, а также получать содействие при их осуществлении;

4.1) давать следователю, дознавателю или органу дознания в порядке, предусмотренном статьей 189.1 настоящего Кодекса, обязательное для исполнения письменное поручение об организации участия в следственном действии лица, участие которого в данном следственном действии признано необходимым;

5) обжаловать с согласия руководителя следственного органа в порядке, установленном частью четвертой статьи 221 УПК РФ, решение прокурора 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;

6) осуществлять иные полномочия, предусмотренные УПК РФ

Следователь, собирая и исследуя доказательства, в силу части 1 ст. 73 УПК РФ, обязан отыскивать и фиксировать в том числе и доказательства, облегчающие участь обвиняемого (в частности: обстоятельства, исключающие преступность и наказуемость деяния; обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание; обстоятельства, которые могут повлечь за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания), тем самым в определенной степени реализуя функцию защиты.

Вопрос: Что подразумевается под процессуальной самостоятельностью следователя?

Ответ: В соответствии с ч. 1 ст. 38 УПК РФ следователь является должностным лицом, уполномоченным в пределах предусмотренной компетенции осуществлять предварительное следствие по уголовному делу. Более того, норма, содержащаяся в п. 3 ч. 2 указанной статьи УПК РФ, свидетельствует, что следователь уполномочен самостоятельно направлять ход расследования, принимать решение о производстве следственных и иных процессуальных действий, за исключением случаев, когда требуется получение судебного решения или согласия руководителя следственного органа. В этом и выражается процессуальная самостоятельность следователя.

Вопрос: Может ли следователь передать уголовное дело от себя к другому следователю (например, находясь на больничном)?

Ответ: Нет, следователь наделен правом принимать уголовное дело к своему производству или передавать его руководителю следственного органа для направления по подследственности. Самостоятельно полномочия по передачи уголовного дела он не реализует.

Вопрос: Какие полномочия следователя подразумевает законодатель под словом «иные»?

Ответ: К таким полномочия относятся полномочия не закрепленные в статье 38 УПК РФ, а содержащиеся в других статьях кодекса. Так в соответствии с ч. 3 ст. 88 УПК РФ следователь «вправе признать доказательство недопустимым по ходатайству подозреваемого, обвиняемого или по собственной инициативе». Кроме того, следователь также имеет право «задержать лицо по подозрению в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы, при наличии одного из следующих оснований:

1) когда это лицо застигнуто при совершении преступления или непосредственно после его совершения;

2) когда потерпевшие или очевидцы укажут на данное лицо как на совершившее преступление;

3) когда на этом лице или его одежде, при нем или в его жилище будут обнаружены явные следы преступления» (ч. 1 ст. 91 УПК РФ).

В других статьях говорится об обязанностях следователя. К примеру, в ч. 2 ст. 10 регламентируется, что он обязан «немедленно освободить всякого незаконно задержанного или лишённого свободы, или незаконно помещенного в медицинский или психиатрический стационар, или содержащегося под стражей свыше срока, предусмотренного ... Кодексом».

При этом в ч. 1 и 2 ст. 11 указано, что следователь обязан также

«разъяснять подозреваемому, обвиняемому, потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику, а также другим участникам уголовного судопроизводства их права, обязанности и ответственность и обеспечивать возможность осуществления этих прав», а в случае согласия лиц, обладающих свидетельским иммунитетом, дать показания, следовательно обязан предупредить «о том, что их показания могут использоваться в качестве доказательств в ходе дальнейшего производства по уголовному делу».

Статья 39.

Вопрос: Кто наделен полномочиями руководителя следственного органа?

Ответ: Согласно п. 38.1 ст. 5 УПК РФ руководитель следственного органа - должностное лицо, возглавляющее соответствующее следственное подразделение, а также его заместитель. Полномочия руководителя следственного органа осуществляют Председатель Следственного комитета РФ, руководители следственных органов Следственного комитета РФ по субъектам РФ, по районам, городам, их заместители, а также руководители следственных органов других ведомственных следственных подразделений (федеральных органов безопасности; органов внутренних дел), их территориальных органов по субъектам РФ, по районам, городам, их заместители, иные руководители следственных органов и их заместители.

Вопрос: Какими нормативно-правовыми актами, помимо УПК РФ, регламентируются полномочия руководителя следственного органа?

Ответ: Процессуальные полномочия руководителя следственного органа дополнительно регламентированы, кроме УПК РФ, также другими нормативными актами: в системе Следственного комитета РФ - Федеральным законом от 28 декабря 2010 года № 403-ФЗ «О Следственном комитете Российской Федерации», Положением о Следственном комитете Российской Федерации, утвержденным Указом Президента РФ от 14.01.2011 № 38, Приказом Следственного комитета РФ от 15.01.2011 N 5 «Об установлении объема и пределов процессуальных полномочий руководителей следственных органов (следственных подразделений) системы Следственного комитета Российской Федерации». В органах внутренних дел - Приказом МВД России от 08.11.2011 № 58 «О процессуальных полномочиях руководителей следственных органов».

Вопрос: Что подразумевается под правом руководителя следственного органа осуществлять иные полномочия, предусмотренные настоящим УПК РФ?

Ответ: руководитель следственного органа дает согласие следователю на прекращение уголовного дела в связи с примирением

сторон (ст. 25 УПК РФ), в связи с деятельным раскаянием (ст. 28 УПК РФ), по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности (ст. 28.1 УПК РФ), с применением принудительной меры воспитательного воздействия (ст. 427 УПК РФ). Так же, к иным полномочиям руководителя следственного органа можно отнести и его право поручить следователю проведение проверки по сообщению о преступлении, распространенному в СМИ (ч. 2 ст. 144 УПК РФ); принятие постановления о восстановлении утраченного уголовного дела либо его материалов (ч. 1 ст. 158.1 УПК РФ).

Вопрос: В каких случаях следователь может не выполнять указания руководителя следственного органа?

Ответ: Согласно ч. 3 ст. 39 УПК РФ указания руководителя следственного органа по уголовному делу даются в письменном виде и обязательны для исполнения следователем. Однако, следователь может обжаловать указания, связанные с решением, об изъятии уголовного дела и передаче его другому следователю, о привлечении лица в качестве обвиняемого, о квалификации преступления, об объеме обвинения, об избрании меры пресечения, о производстве следственных действий, которые допускаются только по судебному решению, а также о направлении дела в суд или о его прекращении. Данные указания следователь вправе обжаловать вышестоящему руководителю следственного органа, который, принимая решение по жалобе, может изучить представленные следователем материалы уголовного дела и его письменные возражения на указания руководителя следственного органа.

Статья 40.

Вопрос: Кого законодатель понимает под органом дознания?

Ответ: УПК РФ под органом дознания понимает:

- 1) органы внутренних дел Российской Федерации и входящие в их состав территориальные, в том числе линейные, управления (отделы, отделения, пункты) полиции, а также иные органы исполнительной власти, наделенные в соответствии с федеральным законом полномочиями по осуществлению оперативно-розыскной деятельности;
- 2) органы Федеральной службы судебных приставов;
- 3) начальники органов военной полиции Вооруженных Сил Российской Федерации, командиры воинских частей, соединений, начальники военных учреждений и гарнизонов;
- 4) органы государственного пожарного надзора федеральной противопожарной службы.

При этом не все выше обозначенные органы имеют одинаковые полномочия.

Вопрос: Обладают ли начальники подразделений дознания

процессуальными правами начальника органа дознания?

Ответ: Начальники подразделений дознания процессуальными полномочиями начальника органа дознания не обладают. Это разные процессуальные фигуры.

Статья 40.1.

Вопрос: Имеет право дознаватель не исполнять указания начальника подразделения дознания?

Ответ: Указания начальника подразделения дознания по уголовному делу даются в письменном виде и обязательны для исполнения дознавателем. В случае не согласия с указаниями, дознаватель может обжаловать их начальнику органа дознания или прокурору. При этом, обжалование указаний не приостанавливает их исполнения.

Статья 40.2.

Вопрос: Кто в системе МВД наделен полномочиями начальника органа дознания?

Ответ: В качестве начальника органа дознания в системе МВД РФ применительно к территориальному органу МВД РФ на районном уровне полномочиями начальника органа дознания наделен начальник управления (отдела, отделения, пункта полиции), а также его заместители.

Статья 41.

Вопрос: Каким образом налагаются полномочия дознавателя на сотрудника ОВД?

Ответ: Возложение на сотрудника органа внутренних дел полномочий по осуществлению функции предварительного расследования в форме дознания, осуществляется приказом или распоряжением в письменной форме, изданным начальником органа внутренних дел или его заместителем. Только в этом случае сотрудник ОВД приобретает процессуальный статус дознавателя.

Вопрос: Могут ли осуществлять дознание по уголовным делам по мимо штатных дознавателей, другие сотрудники органов внутренних дел?

Ответ: Да могут. Полномочия органа дознания, предусмотренные пунктом 1 части второй статьи 40 УПК РФ (дознание по уголовным делам, по которым производство предварительного следствия необязательно), возлагаются на дознавателя начальником органа дознания путем дачи письменного поручения. Не допускается возложение полномочий по проведению дознания на то лицо, которое проводило или проводит по данному уголовному делу оперативно-розыскные мероприятия.

Вопрос: В чем отличие процессуальной самостоятельности

дознателя от следователя?

Ответ: Процессуальная самостоятельность дознателя по сравнению с процессуальной самостоятельностью следователя ограничена. В первую очередь это выражается в том, что указания начальника органа дознания, данные в соответствии с уголовно-процессуальным законом дознателю, обязательны для исполнения, а обжалование данных указаний начальника органа дознания прокурору не приостанавливает их исполнения. Так же, например в ОВД, дознаватель имеет звание сотрудника полиции, а следователь ОВД сотрудника юстиции.

Вопрос: Может ли сотрудник, проводивший оперативно-розыскные мероприятия до возбуждения уголовного дела, отбирать объяснения и проводить иные мероприятия по возбужденному уголовному делу?

Ответ: Может, но только по поручению дознателя, в чем производстве находится уголовное дело.

Статья 42.

Вопрос: Возможно ли привлечение потерпевшим защитника для обеспечения своих прав в рамках уголовного судопроизводства?

Ответ: Согласно ст. 42 УПК РФ потерпевший не наделен правом пользоваться услугами защитника в ходе уголовного судопроизводства. Обязанностью обеспечивать его права наделен дознаватель или следователь. Однако потерпевший может обращаться за юридической помощью к адвокатам, если посчитает это необходимым. Например для составления жалоб на действия и решения органов предварительного расследования. Однако адвокат в данном случае не будет обладать полномочиями, предусмотренными для защитника в УПК РФ.

Вопрос: Кому переходят права потерпевшего в случае его смерти?

Ответ: По уголовным делам о преступлениях, последствием которых явилась смерть лица, права потерпевшего, предусмотренные настоящей статьей, переходят к одному из его близких родственников и (или) близких лиц, а при их отсутствии или невозможности их участия в уголовном судопроизводстве - к одному из родственников. Таким образом перечень лиц является открытым.

Статья 44.

Вопрос: Может ли быть частным обвинителем лицо, которому причинен вред в результате ликвидации последствий преступления?

Ответ: Нет, частным обвинителем может быть лицо, которому причинен вред непосредственно преступлением.

Статья 45.

Вопрос: Может ли до возбуждения уголовного дела участвовать в качестве представителя заявителя адвокат?

Ответ: Такой участник уголовного судопроизводства, как представитель заявителя не предусмотрен УПК РФ. В уголовном судопроизводстве участвует представитель потерпевшего, а потерпевшим лицо становится после вынесения соответствующего постановления следователем, после возбуждения уголовного дела. Представителями потерпевшего могут быть адвокаты, согласно ст. 45 УПК РФ при предоставлении соответствующих документов.

Статья 46.

Вопрос: Уголовное дело возбуждено по факту совершения преступления. В ходе расследования установлена личность лица, совершившего преступление. Каким образом указанное лицо получает статус подозреваемого?

Ответ: Статус подозреваемого лицо может получить в случаях:

- задержания при наличии оснований, указанных в ст. 91 УПК РФ;
- избрания меры пресечения;
- уведомления о совершении преступления (в ходе дознания).

В практической деятельности наиболее часто используется такое основание как «избрание меры пресечения», однако не всегда в постановлении отражаются достаточные данные, обосновывающие основания ее избрания.

Вопрос: В какой момент необходимо разъяснять права подозреваемому?

Ответ: Права подозреваемого должны быть разъяснены в момент приобретения им своего процессуального статуса. Согласно ч. 1 ст. 46 УПК РФ подозреваемым является лицо в отношении которого возбуждено уголовное дело по основаниям и в порядке, которые установлены главой 20 УПК РФ; лицо которое задержано в соответствии со статьями 91 и 92 УПК РФ; лицо к которому применена мера пресечения до предъявления обвинения в соответствии со статьей 100 УПК РФ, а так же лицо которое уведомлено о подозрении в совершении преступления в порядке, установленном статьей 223.1 УПК РФ. Таким образом права должны быть разъяснены: в момент возбуждения уголовного дела в отношении лица с получением копии постановления, в момент задержания при доставлении к следователю (дознавателю), при предъявлении меры пресечения и допроса в качестве подозреваемого, а так же при уведомлении о подозрении.

Вопрос: Как происходит отказ от защитника? Должен ли отказы быть

заявлен в присутствии защитника или отказ возможен в отсутствие его?

Ответ: Подозреваемый вправе отказаться от помощи защитника в любой момент производства по уголовному делу. Такой отказ допускается только по их инициативе. Отказ от защитника согласно ч. 1 ст. 52 УПК РФ заявляется в письменном виде и отражается в протоколе соответствующего следственного действия. Отказ от защитника может иметь место и в отсутствие самого защитника, если подозреваемым или обвиняемым это требование заявлено до начала его допроса. Если защитник явился, но подозреваемый или обвиняемый отказался от его услуг, то это заявление должно быть сделано в присутствии защитника в письменном виде и к материалам дела должен быть приложен ордер защитника.

Вопрос: В случае допроса подозреваемого по истечении 24 часов после его задержания, будет ли признаваться недопустимым доказательством протокол допроса задержанного в порядке ст. 91 УПК РФ?

Ответ: Согласно ст. 76 УПК РФ вопрос о допустимости показаний подозреваемого, допрошенного с соблюдением требований УПК РФ, решается после их оценки в соответствии со ст. 88 УПК РФ. Если они соответствуют указанным в данной статье требованиям, то хотя допрос подозреваемого и был произведен по истечении 24 часов после его задержания его показания должны признаваться допустимыми доказательствами. При этом, возможно обоснование следователем данного факта, в случае обжалования в суд или прокурору.

Статья 47.

Вопрос: С какого момента лицо наделяется статусом обвиняемого?

Ответ: Согласно ст. 47 УПК РФ обвиняемым признается лицо, в отношении которого:

- 1) вынесено постановление о привлечении его в качестве обвиняемого;
- 2) вынесен обвинительный акт;
- 3) составлено обвинительное постановление.

Вопрос: В каком случае лицо приобретает статус обвиняемого при производстве дознания?

Ответ: по общему правилу лицо приобретает статус обвиняемого при производстве дознания при вынесении обвинительного акта или обвинительного постановления. Однако существуют исключения. Согласно ч. 3 ст. 224 УПК РФ при невозможности составить обвинительный акт в 10 суточный срок в отношении подозреваемого при избрании меры пресечения в виде заключения под стражу срок, подозреваемому предъявляется обвинение в порядке, установленном главой 23 УПК РФ, после чего производство дознания продолжается в обычном порядке, либо

данная мера пресечения отменяется.

Вопрос: Только ли дознаватель наделен правом составления обвинительного акта или обвинительного постановления?

Ответ: Обвинительный акт и обвинительное постановление по общему правилу составляются дознавателем, а в случаях, когда дознание проводилось следователем Следственного комитета РФ, то следователем. Это происходит в том случае, если например дознание производится в отношении отдельных категорий лиц, предусмотренных УПК РФ.

Вопрос: Если обвиняемый пожелает снимать копии с материалов уголовного дела в отношении других обвиняемых и не будет ли при этом нарушения тайны следствия?

Ответ: В соответствии с требованиями ч. 1 статьи 217 УПК РФ обвиняемому и его защитнику должны быть предъявлены все материалы уголовного дела, в том числе и в отношении других обвиняемых, за исключением случаев связанных с обеспечением безопасности отдельных участников уголовного процесса, предусмотренных ч. 9 ст. 166 УПК РФ, Таким образом, реализация обвиняемым своего права на ознакомление со всеми материалами уголовного дела не может нарушать тайны следствия.

Статья 48.

Вопрос: Когда при производстве по уголовному делу следователь обязан предоставить законного представителя несовершеннолетнего?

Ответ: Законные представители несовершеннолетнего допускаются к участию в уголовном деле с момента первого допроса несовершеннолетнего в качестве подозреваемого или обвиняемого по любым категориям уголовных дел.

Вопрос: В каком случае следователь при производстве по уголовному делу имеет право отстранить законного представителя несовершеннолетнего?

Ответ: Законный представитель может быть отстранен от участия в уголовном деле, если имеются основания полагать, что его действия наносят ущерб интересам несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, о чем соответственно тоже выносится постановление, которое может быть обжаловано в установленном законом порядке. При этом, на смену ему привлекается другой законный представитель. Это позволяет избежать неправомерного отстранения законных представителей от участия в уголовном деле.

Статья 49.

Вопрос: Кто может быть защитником по уголовному делу? Может ли

им быть лицо, не имеющее адвокатского статуса?

Ответ: Согласно ст. 49 УПК РФ в качестве защитников допускаются адвокаты. По определению или постановлению суда в качестве защитника могут быть допущены наряду с адвокатом один из близких родственников обвиняемого или иное лицо, о допуске которого ходатайствует обвиняемый. Таким образом в досудебном производстве в качестве защитника может быть только адвокат т.е. лицо, получившее в установленном законом порядке статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность. При этом, если адвокатский статус лица был приостановлен или прекращен, оно не может участвовать в производстве по делу в качестве защитника.

Вопрос: Как должен следователь удостовериться в статусе адвоката?

Ответ: Согласно ч. 4 ст. 49 УПК РФ адвокат допускается к участию в уголовном деле в качестве защитника по предъявлении удостоверения адвоката и ордера. Форма удостоверения адвоката утверждена Приказом Минюста России от 23.04.2014 № 84. Ордером является соглашение адвоката с доверителем. Форма ордера адвоката утверждена Приказом Минюста России от 10.04.2013 № 47. Ордер, в котором отсутствуют необходимые реквизиты (печать, подпись руководителя адвокатского образования и другое), считается выданным с нарушением закона и является недействительным.

Статья 52.

Вопрос: Возможен ли отказ несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) от защитника в ходе допроса?

Ответ: Согласно ст. 425 УПК РФ В допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого участвует защитник, который вправе задавать ему вопросы, а по окончании допроса знакомиться с протоколом и делать замечания о правильности и полноте сделанных в нем записей. По этом отказ от защитника, при производстве следственных связанных с дачей показаний не возможен.

Статья 53.

Вопрос: Имеет ли право защитник собирать доказательства?

Ответ: В п.2 ч.1 ст. 53 УПК РФ закреплено право защитника собирать доказательства, однако такое полномочие не является совсем корректным ввиду того, что признавать сведения доказательствами может только субъект, проводящий расследование после их проверки и оценки на относимость, допустимость, достоверность и достаточность.

Вопрос: Как фиксируются доказательства, собранные защитником?

Ответ: Согласно ч. 1 ст. 53 УПК РФ защитник наделен правом собирать и представлять доказательства, необходимые для оказания

юридической помощи. Доказательства защитник получает путем получения предметов, документов и иных сведений, опроса лиц с их согласия, истребования справок, характеристик, иных документов от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и организаций, которые обязаны предоставлять запрашиваемые документы или их копии. Получив доказательства, защитник может обратиться с ходатайством к следователю, дознавателю для приобщения к материалам дела. Таким образом, например опросив гражданина, защитник может обратиться к следователю с ходатайством о вызове указанного гражданина на допрос.

Статья 56.

Вопрос: Может ли свидетель отказаться давать показания?

Ответ: Может, при наличии установленных в законе оснований. Так, не подлежат допросу в качестве свидетелей:

1) судья, присяжный заседатель - об обстоятельствах уголовного дела, которые стали им известны в связи с участием в производстве по данному уголовному делу;

2) адвокат, защитник подозреваемого, обвиняемого - об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием;

3) адвокат - об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с оказанием юридической помощи;

4) священнослужитель - об обстоятельствах, ставших ему известными из исповеди;

5) член Совета Федерации, депутат Государственной Думы без их согласия - об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с осуществлением ими своих полномочий;

6) должностное лицо налогового органа - об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с предоставленными сведениями, содержащимися в специальной декларации, представленной в соответствии с Федеральным законом "О добровольном декларировании физическими лицами активов и счетов (вкладов) в банках и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации", и (или) прилагаемых к ней документах и (или) сведениях;

7) арбитр (третейский судья) - об обстоятельствах, ставших ему известными в ходе арбитража (третейского разбирательства).

Так же свидетель вправе отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга (своей супруги) и других близких родственников. При согласии свидетеля дать показания он должен быть предупрежден о том, что его показания могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, в том числе и в случае его последующего отказа от этих

показаний.

Во всех остальных случаях свидетель обязан давать показания. При этом за дачу заведомо ложных показаний либо отказ от дачи показаний свидетель несет ответственность в соответствии со статьями 307 и 308 Уголовного кодекса Российской Федерации.

Вопрос: Может ли проходивший мимо очевидец совершения преступного деяния священнослужитель быть допрошен в качестве свидетеля по уголовному делу?

Ответ: согласно п.4 ч.3 ст. 56 УПК РФ священнослужитель не может быть допрошен в качестве свидетеля, если обстоятельства стали ему известны из исповеди. Однако в случае, если обстоятельства совершения преступления стали известны не из исповеди подозреваемого, то он должен быть допрошен.

Статья 57.

Вопрос: Чем отличается эксперт от специалиста? Какой статус у лица, участвующего в производстве следственного действия?

Ответ: Эксперт - лицо, обладающее специальными знаниями и назначенное в порядке, установленном УПК РФ, для производства судебной экспертизы и дачи заключения. Специалист - лицо, обладающее специальными знаниями, привлекаемое к участию в процессуальных действиях в порядке, установленном УПК РФ, для содействия в обнаружении, закреплении и изъятии предметов и документов, применении технических средств в исследовании материалов уголовного дела, для постановки вопросов эксперту, а также для разъяснения сторонам и суду вопросов, входящих в его профессиональную компетенцию.

Таким образом при производстве следственного действия (например, осмотра) участвует специалист как процессуальное лицо. Даже если должностной статус у этого лица эксперт.

Вопрос: Кто выезжает на место происшествия – эксперт или специалист?

Ответ: На место происшествия выезжает специалист (как правило, по должности является экспертом), так как в круг его обязанностей входит содействие следователю в поиске, обнаружению, фиксации и изъятии следов преступления. Эксперт осуществляет исследование изъятых предметов и в ходе осмотра не участвует.

Статья 59.

Вопрос: Кто может быть приглашен в качестве переводчика, особенно при переводе редких диалектов?

Ответ: Согласно УПК РФ переводчик - лицо, привлекаемое к участию

в уголовном судопроизводстве в случаях, предусмотренных УПК РФ, свободно владеющее языком, знание которого необходимо для перевода. Требований о наличии документа об образовании, связанным с владением языком, необходимым для перевода в законе не содержится. Согласно ст. 169 УПК РФ перед началом следственного действия, в котором участвует переводчик, следователь удостоверяется в его компетентности и разъясняет переводчику его права и ответственность, предусмотренные статьей 59 УПК РФ. Таким образом, переводчиком может быть любое лицо, владеющее требующимся языком в компетенции которого удостоверился следователь. При переводе с редких диалектов, в качестве переводчика можно допускать лиц, из числа данной народности, но прожившие на территории России больше времени. Например, при допросе студента первого курса из Либерии, целесообразно пригласить в качестве переводчика студента 5 курса из этой же страны.

Вопрос: Нужно предоставлять переводчика лицу, которое хоть и является гражданином иностранного государства, но объективно владеет русским языком?

Ответ: Закон обязывает лицо, ведущее расследование предоставить переводчика в случае, если лицо не владеет языком уголовного судопроизводства. Требования наличия или отсутствия гражданства РФ в УПК нет. Если лицо проживает долгое время на территории России, например окончило высшее учебное заведение и т.д. то это может быть обоснованием не предоставления переводчика. Однако, уголовное судопроизводство имеет специфическую терминологию, которая может выходить за рамки познаний бытового русского языка. По этому, целесообразно предоставлять переводчика во всех, предусмотренных законом случаях.

Статья 60.

Вопрос: Может ли выступать в качестве понятого курсант института МВД, проходящий практику в территориальном отделе МВД России?

Ответ: Согласно ч. 2 ст. 59 УПК РФ понятыми не могут быть:

- 1) несовершеннолетние;
- 2) участники уголовного судопроизводства, их близкие родственники и родственники;
- 3) работники органов исполнительной власти, наделенные в соответствии с федеральным законом полномочиями по осуществлению оперативно-розыскной деятельности и (или) предварительного расследования.

Так как курсант образовательной организации МВД России проходит практику в территориальном отделе МВД России на основании приказа в рамках должности помощника следователя, на него распространяются

требования ч. 2 ст. 59 УПК РФ. Таким образом курсант института МВД не может выступать в качестве понятого при прохождении практики.

.

Глава 2. Доказательства и доказывание

Статья 73.

Вопрос: Как определяется размер материального вреда, причиненного преступлением?

Ответ: Размер причиненного ущерба определяется исходя из фактической (рыночной) стоимости похищенного или поврежденного имущества либо приобретенного права на чужое имущества в момент совершения преступления.

Вопрос: Какие сведения необходимы для характеристики личности виновного?

Ответ:

-демографические сведения: фамилия, имя, отчество, возраст, место рождения, место постоянного жительства, гражданство, родной язык;

-сведения, характеризующие общественный облик обвиняемого: образование, отношение к воинской обязанности, профессия, род занятий, место работы, должность, трудовой стаж, отношение к работе, участие в общественной жизни, наличие специальных и почетных званий и наград;

- сведения об условиях жизни обвиняемого: семейное положение, материальные и жилищные условия;

- сведения о состоянии здоровья: наличие у обвиняемого хронических заболеваний, инвалидности, ранений, контузий;

- сведения, характеризующие образ жизни, круг знакомств и поведение обвиняемого: занятия и свободное время;

- основные интересы и увлечения, употребление алкоголя и наркотиков;

- отношение к окружающим на работе и в быту: совершение в прошлом аморальных поступков, административных правонарушений и преступлений; - меры общественного воздействия, административного взыскания или уголовного наказания, применявшиеся к нему: поведение после применения этих мер; -сведения о моральных и интеллектуальных качествах и чертах характера обвиняемого: смелость, доброта, жестокость, жадность.

Статья 74.

Вопрос: Допускаются ли в качестве доказательств «акт выдачи», «протокол личного досмотра», произведенные в рамках КоАП РФ?

Ответ: Да, такие документы могут быть признаны «Иными документами» в соответствии со ст. 84 УПК РФ.

Статья 75.

Вопрос: Будут ли допустимыми доказательствами протоколы следственных действий в которых понятой не расписался?

Ответ: Недопустимыми в соответствии с требованиями ч.2 ст. 75 УПК являются:

1) показания подозреваемого, обвиняемого, данные в ходе досудебного производства по уголовному делу в отсутствие защитника, включая случаи отказа от защитника, и не подтвержденные подозреваемым, обвиняемым в суде;

2) показания потерпевшего, свидетеля, основанные на догадке, предположении, слухе, а также показания свидетеля, который не может указать источник своей осведомленности;

3) иные доказательства, полученные с нарушением требований УПК РФ.

В данном случае, если само следственное действие проведено без нарушения УПК РФ, то отсутствие подписи понятого является технической ошибкой, не влекущей недопустимость доказательства. При необходимости, можно вызвать понятого в суд и допросить об обстоятельствах производства следственного действия.

Вопрос: Что подразумевает законодатель под понятием «догадка, предположение, слух»?

Ответ: Догадка - это предположение о вероятности какого либо события. Предположение - это догадка с добавлением собственных мыслей. Слух имеет несколько иную природу. Слух - это общераспространенное мнение людей о каком то событии, без указания источника возникновения.

Статья 81.

Вопрос: Осмотренный предмет изъятый в ходе производства следственного действия автоматически приобретает свойства доказательства?

Ответ: Для принятия решения о том, что предмет признается вещественным доказательством выносится соответствующее постановление о признании и приобщении в качестве вещественного доказательства. Без вынесения такого постановления предметы не приобретают доказательственного значения и не могут быть использованы как вещественное доказательство.

Вопрос: Что делать с предметами, которые были изъяты в ходе досудебного производства, но не признанными вещественными доказательствами в последствии?

Ответ: Изъятые в ходе досудебного производства, но не признанные вещественными доказательствами предметы, включая электронные

носители информации, и документы с учетом требований статьи 6.1 УПК РФ подлежат возврату лицам, у которых они были изъяты. При этом у лица, которому возвращается предмет берется расписка.

Статья 82.

Вопрос: Как поступать с доказательствами, изъятыми в ходе досудебного производства при прекращении уголовного дела?

Ответ: Согласно ст. 81 УПК РФ при вынесении постановления о прекращении уголовного дела должен быть решен вопрос о вещественных доказательствах. При этом:

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 устанавливается Правительством Российской Федерации, подлежат уничтожению в порядке, установленном Правительством Российской Федерации;

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

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

При этом, не имеет значения по реабилитирующему или не реабилитирующему основанию прекращено уголовное дело.

Вопрос: Каким необходимо хранить изъятые из незаконного оборота наркотические средства, психотропные вещества?

Ответ: изъятые из незаконного оборота наркотические средства, психотропные вещества, растения, содержащие наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, или их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, а также предметов, длительное хранение которых опасно для жизни и здоровья людей или для окружающей среды, после проведения необходимых исследований передаются для их технологической переработки или уничтожаются по решению суда в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, о чем составляется протокол в соответствии с требованиями статьи 166 УПК РФ. К материалам уголовного дела приобщается достаточный для сравнительного исследования образец изъятого из незаконного оборота наркотического средства, психотропного вещества, растения, содержащего наркотические средства или

психотропные вещества либо их прекурсоры, или его частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры. При этом данные вещества не хранятся при материалах дела, а передаются в камеру хранения вещественных доказательств.

Вопрос: С какого момента осуществляется хранение вещественных доказательств в уголовном судопроизводстве?

Ответ: с момента вынесения постановления о приобщении их к уголовному делу в качестве вещественных доказательств до вступления приговора в законную силу либо до истечения срока обжалования постановления или определения о прекращении уголовного дела

Вопрос: Что делать, если в качестве вещественных доказательств выступают изъятые из незаконного оборота этиловый спирт, алкогольная и спиртосодержащая продукция, а также предметы, длительное хранение которых опасно для жизни и здоровья людей или для окружающей среды?

Ответ: они, после проведения необходимых исследований передаются для их технологической переработки или уничтожаются по решению суда в порядке, установленном Правительством РФ, о чем составляется протокол в соответствии с требованиями ст. 166 УПК.

Вопрос: Что делать с предметами, которые в силу громоздкости или иных причин не могут храниться при уголовном деле, в том числе большие партии товаров, хранение которых затруднено или издержки по обеспечению специальных условий хранения которых соизмеримы с их стоимостью?

Ответ: они должны быть сфотографированы или сняты на видео- или киноплёнку, по возможности опечатаны и храниться в месте, указанном дознавателем, следователем. Реализация или уничтожение данных видов вещественных доказательств по уголовным делам осуществляется в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 23 августа 2012 г. №848 «О порядке реализации или уничтожения предметов, являющихся вещественными доказательствами, хранение которых до окончания уголовного дела или при уголовном деле затруднено».

Вопрос: Куда перечисляются вырученные от реализации вещественных доказательств средства?

Ответ: согласно Постановлению Правительства РФ от 23 августа 2012 г. №848 «О порядке реализации или уничтожения предметов, являющихся вещественными доказательствами, хранение которых до окончания уголовного дела или при уголовном деле затруднено», средства перечисляются на открытый в установленном порядке счет для учета денежных средств, поступающих во временное распоряжение

уполномоченного органа.

Вопрос: Что является главной и отличительной особенностью иного документа от вещественного доказательства?

Ответ: в случае утраты иного документа доказательства, можно сделать или получить его дубликат, а вещественное доказательство неповторимо, поскольку в случае его утраты невозможно будет получить точно такой же документ.

Статья 86.

Вопрос: Почему суд, не являясь одной из сторон состязательного уголовного процесса наделен правом собирать доказательства по уголовному делу?

Ответ: Согласно ч. 1 ст. 86 УПК РФ собирание доказательств осуществляется в ходе уголовного судопроизводства дознавателем, следователем, прокурором и судом путем производства следственных и иных процессуальных действий. При этом суд - любой суд общей юрисдикции, рассматривающий уголовное дело по существу и выносящий решения, предусмотренные УПК РФ. Только суд может признать человека виновным. Суд не является органом уголовного преследования, не выступает на стороне обвинения или стороне защиты. Суд создает необходимые условия для исполнения сторонами их процессуальных обязанностей и осуществления предоставленных им прав. Таким образом цель суда в состязательном уголовном судопроизводстве это установить истину по делу. С этой целью он и наделен правом собирать доказательства по делу, что бы в итоге реализовать назначение уголовного судопроизводства.

Вопрос: Какими способами защитник может собирать доказательства?

Ответ: Согласно УПК РФ защитник вправе собирать доказательства путем:

- 1) получения предметов, документов и иных сведений;
- 2) опроса лиц с их согласия;
- 3) истребования справок, характеристик, иных документов от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и организаций, которые обязаны предоставлять запрашиваемые документы или их копии.

При этом согласно закону об адвокатуре адвокат вправе:

- 1) собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи, в том числе запрашивать справки, характеристики и иные документы от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и иных организаций в

порядке. Указанные органы и организации в установленном порядке обязаны выдать адвокату запрошенные им документы или их копии;

2) опрашивать с их согласия лиц, предположительно владеющих информацией, относящейся к делу, по которому адвокат оказывает юридическую помощь;

3) собирать и представлять предметы и документы, которые могут быть признаны вещественными и иными доказательствами, в порядке, установленном законодательством Российской Федерации;

4) привлекать на договорной основе специалистов для разъяснения вопросов, связанных с оказанием юридической помощи;

5) беспрепятственно встречаться со своим доверителем наедине, в условиях, обеспечивающих конфиденциальность (в том числе в период его содержания под стражей), без ограничения числа свиданий и их продолжительности;

6) фиксировать (в том числе с помощью технических средств) информацию, содержащуюся в материалах дела, по которому адвокат оказывает юридическую помощь, соблюдая при этом государственную и иную охраняемую законом тайну.

Статья 88.

Вопрос: Согласно ст. 88 УПК РФ суд, прокурор, следователь, дознаватель наделен правом признать доказательство недопустимым. Как оформляется данное решение?

Ответ: По данному факту выносятся постановления. При этом, правила признания доказательств недопустимыми регламентированы ст.75УПК РФ.

Статья 89.

Вопрос: Как можно использовать результаты ОРД в доказывании?

Ответ: Результаты оперативно-розыскной деятельности в уголовном процессе могут быть использованы по следующим основным направлениям:

1) в качестве повода и основания для возбуждения уголовного дела в отношении несовершеннолетнего (составление рапорта оперативным сотрудником об обнаружении признаков преступления);

2) для подготовки и осуществления следственных и судебных действий;

3) в доказывании по уголовным делам в соответствии с требованиями уголовно-процессуального законодательства, регламентирующими собирание, проверку и оценку доказательств.

4) при решении вопроса о задержании несовершеннолетнего лица по подозрению в совершении преступления, избрании в отношении него мер пресечения, а также применении к нему иных мер процессуального

принуждения;

5) для принятия мер безопасности к участникам уголовного процесса, их близким родственникам и иным близким лицам, которым угрожает опасность.

При этом запрещается использование в процессе доказывания результатов оперативно-розыскной деятельности, если они не отвечают требованиям, предъявляемым к доказательствам, а именно относимости, достоверности и допустимости. Следовательно, при предоставлении результатов оперативно-розыскной деятельности в качестве доказательств по уголовным делам они должны быть проверены по следующим критериям:

- предусмотрены ли законом оперативно-розыскные мероприятия, в результате которых получены материалы оперативно-розыскной деятельности;

- проведены ли оперативно-розыскные мероприятия уполномоченными на то должностными лицами;

- имелись ли предусмотренные законом основания для проведения оперативно-розыскных мероприятий;

- соблюден ли установленный законом порядок проведения оперативно-розыскных мероприятий, которые связаны с ограничением некоторых конституционных прав.

Глава 3. Меры принуждения

Статья 91.

Вопрос: Допустимо ли задержание подозреваемого до возбуждения уголовного дела?

Ответ: Согласно УПК РФ задержание в порядке ст. 91 УПК РФ возможно только после возбуждения уголовного дела. По этому, до составления протокола о задержании лица в качестве подозреваемого должен быть решен вопрос о возбуждении уголовного дела.

Статья 92.

Вопрос: С какого момента исчисляется срок задержания?

Ответ: Согласно ч. 3 ст. 128 УПК РФ при задержании срок исчисляется с момента фактического задержания. Момент фактического задержания это момент производимого в порядке, установленном УПК РФ, фактического лишения свободы передвижения лица, подозреваемого в совершении преступления. Таким образом срок задержания исчисляется с момента фактического лишения лица свободы передвижения, а не с момента доставления указанного лица к следователю (дознавателю).

Вопрос: С какого момента предоставляется защитник задержанному лицу?

Ответ: Защитник может появиться у лица с момента фактического задержания. При этом, в случае, если защитник участвует в производстве по уголовному делу с момента фактического задержания подозреваемого, его участие в составлении протокола задержания обязательно.

Статья 93.

Вопрос: Должен ли следователь выносить постановление о производстве личного обыска при задержании?

Ответ: Нет. Согласно ст. 184 УПК РФ личный обыск может быть произведен без соответствующего постановления при задержании лица или заключении его под стражу, а также при наличии достаточных оснований полагать, что лицо, находящееся в помещении или ином месте, в котором производится обыск, скрывает при себе предметы или документы, которые могут иметь значение для уголовного дела.

Статья 96.

Вопрос: Возможно ли сохранение в тайне факта задержания подозреваемого?

Ответ: При необходимости сохранения в интересах предварительного расследования в тайне факта задержания уведомление по

мотивированному постановлению дознавателя, следователя с согласия прокурора может не производиться, за исключением случаев, если подозреваемый является несовершеннолетним.

Статья 97.

Вопрос: Что подразумевает законодатель под наличием «достаточных оснований полагать» при избрании меры пресечения?

Ответ: В данном случае имеются в виду фактические данные, подтверждающие необходимость избрания меры пресечения. Такие данные должны подтверждаться материалами уголовного дела.

Статья 103.

Вопрос: Личное поручительство состоит в письменном обязательстве заслуживающего доверия лица. Какие требования должны быть предъявлены к этому лицу?

Ответ: Критерии «заслуживающего доверия лица» определяются следователем. Не могут относиться к данной категории лица, которые имеют непогашенную судимость, без определенного места жительства и работы, лица в силу своих физических способностей не могут осуществлять данную деятельность. Так же в эту категорию не могут включаться лица страдающие психическими заболеваниями.

Статья 105.

Вопрос: Какие требования предъявляются лицу, которому несовершеннолетний отдается под присмотр?

Ответ: В случае передачи несовершеннолетнего под присмотр следователю необходима твердая убежденность в том, что лицо, берущее на себя обязательства по присмотру, может оказывать положительное влияние на несовершеннолетнего, дает правильную оценку им содеянного и может обеспечить надлежащее поведение и повседневный контроль за несовершеннолетним. Это вызвано тем, что, находясь на свободе, несовершеннолетний подозреваемый (обвиняемый) имеет возможность влиять на ход следствия путем склонения свидетелей к даче ложных показаний или отказа от прежних показаний, скрывать от следствия обстоятельства по делу и т.п. Для принятия такого решения следователь должен получить информацию, которая характеризует перечисленных лиц, лично проверить условия жизни и быта, характер взаимоотношений с подростком, путем получения характеристик с места работы данного лица, опроса соседей и ближайшего окружения и т.п. Кроме того, решая вопрос о применении такой меры пресечения, как присмотр, следователь должен получить согласие родителей, опекунов и попечителей, а также и администрации закрытого детского учреждения. Также должны быть установлены причины, по которым лицо заявило ходатайство о взятии на

себя обязательства по обеспечению надлежащего поведения обвиняемого или подозреваемого. От перечисленных лиц необходимо получить письменное обязательство.

Вопрос: Возможен ли отказ от обязательства по присмотру за несовершеннолетним подозреваемым или обвиняемым?

Ответ: По смыслу статьи 105 УПК РФ отказ от данного обязательства не предусмотрен. При избрании данной меры пресечения дознаватель, следователь или суд разъясняет указанным лицам существо подозрения или обвинения, а также их ответственность, связанную с обязанностями по присмотру.

Вопрос: Как должен поступить следователь в случае отсутствия родителей, законных представителей либо невозможности отдачи подростка под их присмотр?

Ответ: В случае отсутствия родителей, законных представителей либо невозможности отдачи подростка под их присмотр закон позволяет возложить присмотр на иных лиц, заслуживающих доверие, т.е. тех лиц, которые должным образом обеспечат присмотр за лицом и с положительной стороны повлияют на поведение несовершеннолетнего. Получение согласия от несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого, отдаваемого под присмотр, а также вручение ему копии постановления дознавателя, следователя или суда об избрании данной меры пресечения законом не предусмотрено, однако несовершеннолетнему, его защитнику и законному представителю разъясняется право его обжалования. Действующее уголовно-процессуальное законодательство не содержит четкого определения заслуживающего доверия лица, предлагая определять критерии его следователю или дознавателю, избирающему меру пресечения. Думается, что заслуживающее доверие лицо должно в первую очередь положительно характеризоваться, не иметь судимости и иметь возможность обеспечивать реализацию присмотра за несовершеннолетним.

Статья 105.1.

Вопрос: Какие запреты могут быть наложены на лицо в рамках данной статьи?

Ответ: Исходя из содержания ст. 105.1 УПК РФ на лицо налагаются следующие запреты: 1) выходить в определенные периоды времени за пределы жилого помещения, в котором он проживает в качестве собственника, нанимателя либо на иных законных основаниях; 2) находиться в определенных местах, а также ближе установленного расстояния до определенных объектов, посещать определенные мероприятия и участвовать в них; 3) общаться с определенными лицами; 4) отправлять и получать почтово-телеграфные отправления; 5) использовать

средства связи и информационно-телекоммуникационную сеть Интернет; 6) управлять автомобилем или иным транспортным средством, если совершенное преступление связано с нарушением правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств.

Вопрос: В чем отличие запрета определенных действий от домашнего ареста?

Ответ: В отличие от домашнего ареста лицо не обязано постоянно находиться дома.

Статья 106.

Вопрос: Возможно ли передача в залог предметов искусства?

Ответ: В соответствии с ч. 1 ст. 106 УПК РФ залог состоит во внесении или в передаче подозреваемым, обвиняемым либо другим физическим или юридическим лицом на стадии предварительного расследования в орган, в производстве которого находится уголовное дело, а на стадии судебного производства - в суд недвижимого имущества и движимого имущества в виде денег, ценностей и допущенных к публичному обращению в Российской Федерации акций и облигаций. Ценность, с точки зрения экономики, это есть значимость, полезность предмета для потребителя. Таким образом предметы искусства, антиквариата могут быть приняты в качестве залога. При этом закон указывает, что недвижимое имущество, допущенные к публичному обращению в Российской Федерации акции и облигации, ценности могут быть приняты в залог при условии предоставления подлинных экземпляров документов, подтверждающих право собственности залогодателя на передаваемое в залог имущество, и отсутствия ограничений (обременений) прав на такое имущество. Орган, избравший данную меру пресечения должен обеспечить надлежащее хранение отданного в залог имущества.

Вопрос: По какой категории дел целесообразно избирать меру пресечения в виде залога?

Ответ: Расширение сферы применения меры пресечения в виде залога особенно актуально не в отношении преступлений, направленных против личности, а по уголовным делам, касающимся, например, преступлений против собственности, экономических преступлений и др. Справедливости ради заметим, что сегодня Верховный Суд России активно ориентирует суды на то, чтобы данная мера пресечения использовалась более широко.

При этом сумма залога, на наш взгляд, должна быть сопоставима с ущербом, нанесенным государству, организации либо конкретной личности (группе лиц), и затратами на поиски субъекта преступления.

Вопрос: В каком случае лицо теряет залогаемое имущество?

Ответ: Если ранее залог выражался в расширенной версии подписки о невыезде, гарантом которой выступали ценности подозреваемого (обвиняемого), то сейчас на лицо налагаются дополнительные требования, предусмотренные ст. 105.1. Таким образом, залог приблизился к физически ограничивающим свободу лица мерам пресечения. Потеря залогового имущества теперь возможна при нарушении конкретных условий, наложенных судом.

Статья 107.

Вопрос: Какие ограничения могут быть наложены на лицо, в отношении которого избрана мера пресечения в виде домашнего ареста?

Ответ: В соответствии с постановлением Конституционного Суда РФ от 06.12.2011 № 27-П «По делу о проверке конституционности статьи 107 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданина Эстонской Республики А.Т. Федина» в постановлении или определении суда об избрании домашнего ареста в качестве меры пресечения указываются конкретные ограничения, которым подвергается подозреваемый или обвиняемый и которые связаны со свободой его передвижения либо состоят в запрете общаться с определенными лицами, получать и отправлять корреспонденцию, вести переговоры с использованием любых средств связи.

Таковыми ограничениями могут быть:

- запрет покидать жилище без письменного разрешения следователя (за исключением случаев приобретения продуктов питания, предметов личной гигиены, посещения занятий в учебном заведении, прогулок по медицинским показаниям и т.д.);
- запрещено менять место проживания без разрешения следователя;
- запрещено общаться без письменного разрешения следователя со свидетелями и другими лицами, круг которых определен судом;
- запрещено получать и отправлять корреспонденцию (письма, телеграммы, посылки и электронные послания);
- запрещено использовать средства связи и Интернет.

Данный перечень не является исчерпывающим и в каждом конкретном случае может быть как расширен, так и сокращен.

Вопрос: Необходимо ли продление срока содержания лица под домашним арестом?

Ответ: Домашний арест избирается на срок до двух месяцев. Срок домашнего ареста исчисляется с момента вынесения судом решения об избрании данной меры пресечения в отношении подозреваемого или обвиняемого. В случае невозможности закончить предварительное следствие в срок до двух месяцев и при отсутствии оснований для

изменения или отмены меры пресечения этот срок может быть продлен по решению суда в порядке, установленном статьей 109 УПК РФ. При этом в срок домашнего ареста засчитывается время содержания под стражей. Суммарный срок домашнего ареста и содержания под стражей независимо от того, в какой последовательности данные меры пресечения применялись, не должен превышать предельный срок содержания под стражей, то есть 18 месяцев.

Вопрос: Целесообразно ли применять данную меру пресечения в отношении несовершеннолетних?

Ответ: Домашний арест целесообразен в виде альтернативы заключения под стражу. Мы убеждены, что при применении домашнего ареста акцент должен быть сделан прежде всего в отношении несовершеннолетних подозреваемых или обвиняемых, так как присмотр за несовершеннолетним не всегда достигает своей цели как мера пресечения. Заключение под стражу слишком сильно травмирует несовершеннолетнего. По этому мы считаем, целесообразным избрание меры пресечения в виде домашнего ареста в отношении несовершеннолетнего. Основной причиной редкого применения данной меры в отечественной практике является, несомненно, отсутствие точного и комплексного механизма регулирования сопутствующих ей аспектов.

Статья 108.

Вопрос: Должен ли следователь руководствоваться исключительно мотивом тяжести совершенного преступления при избрании меры пресечения в виде заключения под стражу?

Ответ: Статья 97 УПК РФ перечисляет четкие основания для избрания меры пресечения:

1) подозреваемый скроется от дознания, предварительного следствия или суда;

2) подозреваемый может продолжать заниматься преступной деятельностью;

3) подозреваемый может угрожать свидетелю, иным участникам уголовного судопроизводства, уничтожить доказательства либо иным путем воспрепятствовать производству по уголовному делу.

При этом статья 108 УПК РФ сообщает, что заключение под стражу в качестве меры пресечения применяется по судебному решению в отношении подозреваемого или обвиняемого в совершении преступлений, за которые уголовным законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше трех лет при невозможности применения иной, более мягкой, меры пресечения. Суд при избрании меры пресечения в виде заключения под стражу должен быть указать конкретные, фактические обстоятельства, на основании которых судья принял такое решение. При

этом суд в рамках судебного заседания не решает вопросы квалификации совершенного деяния, а рассматривает только основания для избрания меры пресечения. Таким образом руководствоваться только тяжестью совершенного преступления при избрании меры пресечения недопустимо.

Вопрос: В каком случае можно избрать меру пресечения в отношении несовершеннолетнего за совершение преступления средней тяжести?

Ответ: Согласно ч. 2 ст. 108 УПК РФ к несовершеннолетнему подозреваемому или обвиняемому заключение под стражу в качестве меры пресечения может быть применено в случае, если он подозревается или обвиняется в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления. В исключительных случаях эта мера пресечения может быть избрана в отношении несовершеннолетнего, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления средней тяжести.

Так же закон указывает исключительные случаи избрания меры пресечения в виде заключения под стражу:

- 1) подозреваемый или обвиняемый не имеет постоянного места жительства на территории Российской Федерации;
- 2) его личность не установлена;
- 3) им нарушена ранее избранная мера пресечения;
- 4) он скрылся от органов предварительного расследования или от суда.

Применительно к несовершеннолетнему суд может учесть перечисленные обстоятельства.

Статья 110.

Вопрос: Требуется ли следователю согласие руководителя следственного органа, а дознавателю согласие прокурора на отмену или изменение меры пресечения, избранной на основании судебного решения?

Ответ: Получать согласие руководителя следственного органа или прокурора на отмену либо изменение меры пресечения, избранной на основании судебного решения не требуется. Исключение - мера пресечения, избранная в ходе досудебного производства следователем с согласия руководителя следственного органа либо дознавателем с согласия прокурора, может быть отменена или изменена только с согласия этих лиц. Согласие прокурора или руководителя следственного органа на постановление о возбуждении перед судом ходатайства об избрании меры пресечения не равнозначно понятию меры пресечения, избранной в ходе досудебного производства следователем с согласия руководителя следственного органа либо дознавателем с согласия прокурора.

Статья 113.

Вопрос: Является ли исчерпывающим перечень лиц, не подлежащих

приводу?

Ответ: Статья 113 УПК РФ содержит конкретный список лиц, которые не подлежат приводу. К ним относятся несовершеннолетние в возрасте до четырнадцати лет, беременные женщины, а также больные, которые по состоянию здоровья не могут оставлять место своего пребывания, что подлежит удостоверению врачом. При этом, если имеются уважительные причины, то по усмотрению дознавателя, следователя или суда, возможно освобождение от принудительного привода. Однако данный вопрос должен решаться уже конкретно органом, применяющим данную меры принуждения.

Вопрос: Согласно ч.6 ст. 114 УПК РФ временно отстраненный от должности обвиняемый имеет право на ежемесячное пособие. Каким органом должно быть вынесено данное решение?

Ответ: В соответствии с п.8 ч.2 ст. 131 УПК РФ отстраненному от должности обвиняемому должно выплачиваться ежемесячное пособие по судебному решению в порядке, предусмотренном ч.1 ст. 114 УПК РФ. Выплачивается ежемесячное государственное пособие в размере прожиточного минимума трудоспособного населения в целом по Российской Федерации. Величина прожиточного минимума для трудоспособного населения в целом по Российской Федерации устанавливается Правительством РФ.

Статья 114.

Вопрос: При отмене следователем временного отстранения от должности обвиняемого, которое осуществляется на основании судебного решения, необходимо ли согласие суда?

Ответ: В соответствии с ч.4 ст. 114 УПК отстранение от должности обвиняемого отменяется постановлением следователя, если необходимость в применении этой меры процессуального принуждения отпадает. Судебного решения для отмены данной меры принуждения не требуется, как и согласия руководителя следственного органа.

Вопрос: В ч.6 ст. 114 УПК указывается, что временно отстраненный от должности обвиняемый имеет право на ежемесячное пособие. Каким органом должно быть вынесено данное решение?

Ответ: В соответствии с п.8 ч.2 ст. 131 УПК ежемесячное пособие отстраненному от должности обвиняемому должно выплачиваться по судебному решению в порядке, предусмотренном ч.1 ст. 114 УПК. В судебном решении о временном отстранении обвиняемого от должности судья одновременно принимает решение о назначении обвиняемому ежемесячного государственного пособия в размере прожиточного минимума оплаты труда (п.8 ст.131 УПК).

Вопрос: В ст. 114 УПК РФ, регламентирующей временное отстранение от должности, лаконично прописаны основания ее избрания, отмены, Какие основания необходимы для применения данной меры принуждения?

Ответ: В ст. 114 УПК РФ указано лишь то, что при необходимости временного отстранения от должности подозреваемого или обвиняемого следователь с согласия руководителя следственного органа, а также дознаватель с согласия прокурора возбуждает перед судом по месту производства предварительного расследования соответствующее ходатайство. На основе анализа научной литературы, к основаниям временного отстранения от должности относятся: 1) наличие предположения о том, что лицо продолжит заниматься преступной деятельностью, воспрепятствует производству по уголовному делу, 2) необходимость исполнения приговора. К условиям применения этой меры принуждения относятся: 1) совершение преступления с использованием служебного положения, 2) наличие возбужденного уголовного дела; 3) надлежащий субъект применения, 4) наличие у лица статуса обвиняемого (подозреваемого).

Вопрос: Достаточно ли указания одной фабулы дела и данных должностного лица при вынесении постановления о возбуждении перед судом ходатайства о временном отстранении от должности?

Ответ: Постановления о возбуждении перед судом ходатайства о временном отстранении от должности, в которых лишь описаны фабулы преступлений, в которых обвиняется (подозревается) лицо, являются незаконными, т.к. в них не обоснована необходимость применения меры уголовно-процессуального принуждения.

Вопрос: С которого момента должно быть приведено в исполнение постановление об отстранении от должности?

Ответ: Временное отстранение от должности исполняется немедленно, обжалование решения об отстранении от должности не приостанавливает данную меру принуждения.

Статья 115.

Вопрос: С какой целью налагается арест на имущество?

Ответ: Цели наложения ареста на имущество производны от оснований для избрания мер пресечения (ст. 97 УПК РФ) и иных мер уголовно-процессуального принуждения (ст. 111 УПК РФ). Непосредственной целью наложения ареста на имущество является исполнение приговора в части имущественных взысканий, к которым действующий уголовно-процессуальный закон относит:

- удовлетворение гражданского иска (ст. ст. 44, 309 УПК РФ);
- взыскание штрафа;
- возможную конфискацию имущества, указанного в ч. 1 ст. 104.1 УК РФ;
- иные имущественные взыскания.

Вопрос: Что является основанием для наложения ареста на имущество?

Ответ: Основанием наложения ареста на имущество является наличие достаточных данных, свидетельствующих о том, что подлежащее взысканию имущество может быть сокрыто, отчуждено или утрачено иным образом. Основания наложения ареста на имущество содержатся в доказательствах. Последние, в свою очередь, результат производства следственных действий. Неэффективное производство последних может таким образом в определенной мере указывать и на неэффективность применения к лицу искомой меры процессуального принуждения

Вопрос: К каким субъектам может применяться данная мера принуждения?

Ответ: К субъектам, на чье имущество может быть наложен арест, относятся подозреваемый, обвиняемый, а также лица, несущие по закону ответственность за действия обвиняемого, подозреваемого (например, законные представители несовершеннолетнего). Федеральным законом от 28 декабря 2013 г. № 432-ФЗ УПК РФ был дополнен статьей 160.1, в соответствии с которой, установив, что совершенным преступлением причинен имущественный вред, следователь, дознаватель обязаны принять меры по установлению имущества подозреваемого, обвиняемого либо лиц, которые в соответствии с законом несут ответственность за причиненный им вред, стоимость которого обеспечивает возмещение вреда, и по наложению ареста на данное имущество .

Арест может быть наложен и на имущество, находящееся у других лиц, не являющихся подозреваемыми, обвиняемыми или лицами, несущими по закону материальную ответственность за их действия, если есть достаточные основания полагать, что оно получено в результате преступных действий подозреваемого, обвиняемого либо использовалось или предназначалось для использования в качестве орудия, оборудования или иного средства совершения преступления либо для финансирования терроризма, экстремистской деятельности (экстремизма), организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации).

Это закреплено не только в ч. 3 ст. 115 УПК РФ, но и в ч. 3 ст. 104.1 УК РФ, которая предусматривает, что имущество, переданное осужденным другому лицу (организации), подлежит конфискации, если лицо, принявшее

имущество, знало или должно было знать, что оно получено в результате преступных действий. Как отмечается в научной литературе, арест может быть наложен также на имущество в целях обеспечения его сохранности в качестве вещественного доказательства.

Вопрос: Может ли арест на имущество произведен без получения судебного разрешения?

Ответ: В соответствии с ч. 5 ст. 165 УПК РФ в исключительных случаях, когда наложение ареста на имущество, указанное в ч. 1 ст. 104.1 УК РФ, не терпит отлагательства, его арест может быть произведен на основании постановления следователя или дознавателя без получения судебного решения, с уведомлением об этом судьи и прокурора в течение трех суток. Получив указанное уведомление, судья в течение 24 часов проверяет законность произведенного ареста на имущество и выносит постановление о его законности или незаконности.

Вопрос: Что необходимо указать в постановлении о наложении ареста на имущество, вынесенного в отношении третьих лиц?

Ответ: В постановлении о наложении ареста на имущество должны быть указаны конкретные данные, свидетельствующие о том, что имущество было получено преступным путем. Эти обстоятельства должны быть подтверждены доказательствами, собранными по делу. Только установив эти обстоятельства, следователь должен выходить с ходатайством суд.

Статья 119.

Вопрос: Может ли сам следователь быть субъектом заявления ходатайств?

Ответ: Обширный список участников процесса, приводимый в части 1 ст. 119 УПК РФ, ни следователя, ни дознавателя вообще не упоминает. Однако следователь (как и дознаватель) в силу части 3 ст. 144 УПК РФ вправе ходатайствовать о продлении срока проверки сообщения о преступлении. Кроме того, с согласия руководителя следственного органа следователь вправе возбудить ходатайство перед судом о производстве следственных действий или применении некоторых мер пресечения или иных мер процессуального принуждения, а также о продлении срока содержания под стражей. Наконец, часть 3 ст. 217 УПК РФ фактически подразумевает возможность заявления следователем ходатайства об ограничении времени на ознакомление с материалами дела, коль скоро обвиняемый или его защитник затягивают ознакомление.

Вопрос: Кому могут быть обжалованы решения следователя?

Ответ: Закон допускает подачу жалобы на решения или действия

следователя как в суд, так и по инстанции – руководителю следственного органа либо прокурору. Однако если первый обладает полномочиями по отмене любых решений следователя, то прокурорские полномочия известным законом от 05 июня 2007 г. № 87-ФЗ серьезно урезаны, так что в настоящее время он вправе отменить лишь некоторые постановления следователя, а в прочих случаях вправе лишь обращать внимание руководителя следственного органа, так что сама идея обжаловать решения или действия следователя прокурору оказывается в значительной степени выхолощена. Более того, в настоящее время прокурор лишён даже права истребовать уголовное дело для фактической проверки содержания жалобы – ему предоставлена лишь возможность по мотивированному письменному запросу ознакомиться с материалами находящегося в производстве уголовного дела.

Статья 124.

Вопрос: Может ли следователь сам подавать жалобы?

Ответ: Часть 4 ст. 124 УПК РФ разрешает следователю обжаловать действия (бездействие) и решения руководителя следственного органа или прокурора руководителю вышестоящего органа или вышестоящему прокурору в случаях, предусмотренных Кодексом, не конкретизируя этих случаев. Часть 3 ст. 39 УПК РФ уточняет, что речь может идти об обжаловании указаний, данных следователю его руководителем, что до обжалования решений прокурора, то оно фактически ограничено п. 5 части 2 ст. 38 УПК РФ и требует согласия РСО. Возможности обжалования в суд следователь не имеет.

Особый интерес представляет обжалование судебных решений, принятых в ходе досудебного производства. Решение суда о применении меры пресечения или иного процессуального принуждения (или отказе в этом), а равно и о продлении сроков ее действия в принципе может быть обжаловано в апелляционном порядке; однако соответствующая часть 1 ст. 389¹ ни следователя, ни даже РСО в качестве субъекта апелляционного обжалования не упоминает – упомянут только прокурор. Между тем, первичное ходатайство следователя вовсе не требует согласования с прокурором, так что прокурор, вполне возможно, его позиции не разделяет и апелляционного представления подавать не намерен. Ещё хуже обстоит дело с решением, вынесенным в порядке ст. 165 УПК РФ, – указанная статья вообще не предусматривает возможности апелляционного обжалования такого решения, в том числе и решения, вынесенного в порядке части 5 ст. 165 УПК РФ. Таким образом, коль скоро обыск, произведенный без предварительной судебной санкции в ситуации, не терпевшей отлагательства, впоследствии признан судом незаконным, а результаты его признаны недопустимыми доказательствами, ни следователь, ни РСО оспорить это решение не смогут. Конечно, остаётся ещё возможность вновь

поднять вопрос о допустимости доказательства в порядке части 7 ст. 235, но в ней идёт речь о ходатайстве стороны в судебном заседании, где ни следователя, ни РСО нет.

Глава 4. Возбуждение уголовного дела

Статья 140.

Вопрос: Какое сообщение о преступлении будет считаться полученным из иных источников?

Ответ: К сообщениям о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из иных источников относятся сообщения, которые непосредственно не адресованы дознавателю, органу дознания, следователю, руководителю следственного органа.

К ним можно отнести:

- 1) материалы, полученные в результате осуществления служебной деятельности органов предварительного расследования;
- 2) материалы, полученные в ходе служебной деятельности правоохранительных органов (например сигналы о срабатывании сигнализации и возгорании объектов);
- 3) информация, сообщенная гражданами по телефону полиции, но не затрагивающая конкретно их права (например, сообщения граждан о каких либо противоправных действиях, обнаружении предметов и т.д.);
- 4) информация в средствах массовой информации.

Вопрос: Сообщения о преступлении, сделанные в электронном виде, рассматриваются как письменные или устные сообщения?

Ответ: Как письменные, на основании приказа МВД России от 29.08.2014 № 736 «Об утверждении Инструкции о порядке приема, регистрации и разрешения в территориальных органах Министерства внутренних дел Российской Федерации заявлений и сообщений о преступлениях, об административных правонарушениях, о происшествиях». Электронные заявления распечатываются на бумажном носителе, дальнейшая работа ведется с ними как с письменными заявлениями о преступлениях, об административных правонарушениях, о происшествиях в порядке, предусмотренном Инструкцией.

Статья 142.

Вопрос: Какое должностное лицо ОВД вправе принять заявление о явке с повинной?

Ответ: Сотрудник полиции обязан принять любое сообщение о преступлении. Таким образом любое должностное лицо ОВД вправе принять заявление о явке с повинной и предать его для регистрации в КУСП.

Вопрос: В каком случае явка с повинной учитывается в качестве обстоятельства, смягчающего наказание?

Ответ: Согласно постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 № 58 «О практике назначения судами Российской Федерации

уголовного наказания» под явкой с повинной, которая в силу пункта «и» части 1 статьи 61 УК РФ является обстоятельством, смягчающим наказание, следует понимать добровольное сообщение лица о совершенном им или с его участием преступлении, сделанное в письменном или устном виде.

Не может признаваться добровольным заявление о преступлении, сделанное лицом в связи с его задержанием по подозрению в совершении этого преступления. Признание лицом своей вины в совершении преступления в таких случаях может быть учтено судом в качестве иного смягчающего обстоятельства в порядке части 2 статьи 61 УК РФ или, при наличии к тому оснований, как активное содействие раскрытию и расследованию преступления.

Добровольное сообщение лица о совершенном им или с его участием преступлении признается явкой с повинной и в том случае, когда лицо в дальнейшем в ходе предварительного расследования или в судебном заседании не подтвердило сообщенные им сведения.

Заявление лица, задержанного по подозрению в совершении конкретного преступления, об иных совершенных им преступлениях следует признавать явкой с повинной и учитывать при назначении наказания при осуждении за эти преступления.

При совокупности совершенных преступлений явка с повинной как обстоятельство, смягчающее наказание, учитывается при назначении наказания за преступление, в связи с которым лицо явилось с повинной.

Статья 143.

Вопрос: Может ли использоваться рапорт об обнаружении признаков преступления в качестве доказательства?

Ответ: Правоприменительная практика свидетельствует о том, что рапорт об обнаружении признаков преступления может быть использован в качестве доказательства как «иной документ».

Вопрос: В случае если, в сообщении о преступлении указан не верный адрес заявителя или его ФИО, данное сообщение будет являться поводом к возбуждению уголовного дела?

Ответ: Нет, на основании приказа №736 данное сообщение будет являться анонимным и в соответствии со ст.141 УПК РФ анонимное заявление о преступлении не может служить поводом для возбуждения уголовного дела.

Статья 144.

Вопрос: Возможно ли производство обыска до возбуждения уголовного дела?

Ответ: Согласно ч. 1 ст. 144 УПК РФ при проверке сообщения о преступлении дознаватель, орган дознания, следователь, руководитель

следственного органа вправе получать объяснения, образцы для сравнительного исследования, истребовать документы и предметы, изымать их в порядке, установленном УПК РФ. Понятие «изъятие» как следственное действие в УПК РФ не предусмотрено, оно присутствует как категория в таких следственных действиях как обыск, выемка, осмотр и освидетельствование. При этом обыск и выемка как следственные действия, проводимые до возбуждения уголовного дела не указаны в ч. 1 ст. 144 УПК РФ. Таким образом, производство обыска до возбуждения уголовного дела невозможно. Понятие изъятие в данной статье выступает как элемент таких следственных действий как осмотр и освидетельствование.

Вопрос: В случае если стороной защиты или потерпевшим, после возбуждения уголовного дела, было заявлено ходатайство о производстве дополнительной повторной судебной экспертизы, подлежит ли оно удовлетворению?

Ответ: Да, так как после возбуждения уголовного дела стороной защиты или потерпевшим будет заявлено ходатайство о производстве дополнительной либо повторной судебной экспертизы, то такое ходатайство подлежит удовлетворению (ч.1.2 ст. 144 УПК РФ).

Статья 146.

Вопрос: Необходимо ли возбуждать уголовные дела по сбыту наркотиков по «неочевидным» фактам и неустановленным лицом, основанных по сути на догадках и предположениях следствия?

Ответ: В статье 146 УПК РФ не предусматривает особого порядка возбуждения уголовных дел по делам, связанным со сбытом наркотических средств.

Вопрос: В каком случае необходимо возбуждать уголовное дело в отношении лица?

Ответ: В случае, если имеются достаточные данные, указывающие на то, что именно это лицо совершило преступление, уголовное дело возбуждается в отношении лица. Стоит учитывать, что возбуждение уголовного дела по факту совершения преступления, при наличии реального подозреваемого, будет существенно нарушать права подозреваемого, так как именно в соответствии с данным постановлением он приобретает указанный процессуальный статус.

Статья 148.

Вопрос: В какой срок должна публиковаться информация об отказе в возбуждении уголовного дела по результатам проверки сообщения о преступлении, распространенного средством массовой информации?

Ответ: В законе РФ «О средствах массовой информации» срок для опубликования не предусмотрен, однако он будет устанавливаться каждый раз по согласованию между прокурором, следователем, дознавателем и редакцией СМИ.

Вопрос: Может ли руководитель следственного органа, следователь, орган дознания вынести постановление об отказе в ВУД за заведомо ложный донос в отношении лица, заявившего или распространившего ложное сообщение о преступлении?

Ответ: Да, при рассмотрении вопроса об отказе в ВУД по результатам проверки сообщения о преступлении, связанного с подозрением в его совершении конкретным лицом или лицами рассматривается вопрос о возбуждении уголовного дела за заведомо ложный донос, при этом если данное обстоятельство не будет доказано, следователь, РСО, орган дознания выносят постановление об отказе в ВУД.

Статья 151.

Вопрос: Кто расследует уголовные дела в отношении несовершеннолетних?

Ответ: Пункт «г» в части 2 статьи 151 УПК РФ указывает, что тяжкие и особо тяжкие преступления, совершенные несовершеннолетними и в отношении несовершеннолетних расследуются исключительно следователями следственного комитета Российской Федерации. Тем самым, определенная часть преступлений, ранее подследственных следователям органов внутренних дел перешла в компетенцию Следственного комитета Российской Федерации. Таким образом законодатель как бы говорит о том, что сложные преступления с участием несовершеннолетних должны расследовать более компетентные следственные органы..

Статья 153.

Вопрос: Как оформляется решение следователя о соединении уголовных дел?

Ответ: Соединение уголовных дел, находящихся в производстве следователя, производится на основании постановления руководителя следственного органа. Соединение уголовных дел, находящихся в производстве дознавателя, производится на основании постановления прокурора. Решение о соединении уголовных дел о преступлениях, подследственных в соответствии со статьями 150 и 151 УПК РФ разным органам предварительного расследования, принимает руководитель следственного органа на основании решения прокурора об определении подследственности. В случае, если предварительное расследование осуществляется в форме дознания, указанное решение принимает прокурор. Следователь (дознаватель) наделены правом ходатайствовать о соединении уголовного дела, при этом сами не наделены правом соединять уголовное дело.

Вопрос: Почему следователь лишен права соединять уголовные дела, а этим правом наделен только руководитель следственного органа?

Ответ: Передача полномочий по соединению уголовных дел от следователя к руководителю следственного органа обусловлена необходимостью обеспечения законности данного процессуального решения. Руководитель следственного органа осуществляет ведомственный процессуальный контроль за законностью действий следователя.

Статья 157.

Вопрос: В каких случаях орган дознания возбуждает уголовное дело

в порядке ст. 157 УПК РФ?

Ответ: Неотложные следственные действия это действия, осуществляемые органом дознания после возбуждения уголовного дела, по которому производство предварительного следствия обязательно, в целях обнаружения и фиксации следов преступления, а также доказательств, требующих незамедлительного закрепления, изъятия и исследования. Основная цель реализации полномочий в рамках статьи 157 УПК РФ это быстрое реагирование на совершенное преступление, если отсутствует возможность участия следователя в этом. Эта ситуация возникает в первую очередь в отдаленных районах, судах дальнего плавания, военных базах за границей, дипломатических консульствах.

Вопрос: Кто может возбудить уголовное дело в порядке ст. 157 УПК РФ в ОВД?

Ответ: Согласно ч. 1 ст. 157 УПК РФ при наличии признаков преступления, по которому производство предварительного следствия обязательно, орган дознания в порядке, установленном статьей 146 УПК РФ, возбуждает уголовное дело и производит неотложные следственные действия. К органам дознания отнесены органы внутренних дел Российской Федерации и входящие в их состав территориальные, в том числе линейные, управления (отделы, отделения, пункты) полиции, а также иные органы исполнительной власти, наделенные в соответствии с федеральным законом полномочиями по осуществлению оперативно-розыскной деятельности. Таким образом, возбудить уголовное дело в порядке ст. 157 УПК РФ участковый уполномоченный полиции, сотрудник уголовного розыска и т.д. Дознаватель так же вправе производить неотложные следственные действия, предусмотренные ст. 157 УПК РФ.

Вопрос: Имеет ли право орган дознания возбудить уголовное дело о преступлении, подследственном органу следствия?

Ответ: Да, если по нему необходимо выполнить неотложные действия на основании ст. 157 УПК РФ, в порядке, установленном ст. 146. УПК РФ.

Вопрос: Является ли производство неотложных следственных действий предварительным расследованием в форме дознания?

Ответ: Производство неотложных следственных действий, предусмотренных ст. 157 УПК РФ, дознанием, формой расследования, не является. Существуют две формы расследования - дознание и предварительное следствие.

Вопрос: Вправе ли дознаватель и следователь осуществлять производство неотложных следственных действий?

Ответ: Дознаватель вправе производить неотложные следственные действия, предусмотренные ст. 157 УПК РФ. Данные процессуальные полномочия дознаватель вправе реализовывать, как должностное лицо органа дознания, на который в соответствии с п.2 ч.2 ст.40 и ст. 157 УПК РФ возложено выполнение неотложных следственных действий. Производство следователем неотложных следственных действий предусмотрено в ч.5 ст. 152 УПК РФ.

Статья 158¹.

Вопрос: Как поступить если неизвестные похитили уголовное дело на стадии его завершения (утрачено в ходе возгорания)?

Ответ: В УПК РФ предусмотрена возможность восстановления утраченного уголовного дела. Восстановление утраченного уголовного дела либо его материалов производится по постановлению руководителя следственного органа, в случае производства дознания - начальника органа дознания. Восстановление уголовного дела производится по сохранившимся копиям материалов уголовного дела, которые могут быть признаны доказательствами в порядке, УПК РФ, и путем проведения процессуальных действий.

Статья 164.

Вопрос: Необходимо ли вынесение следователем постановления на производство проверки показаний на месте?

Ответ: При проверке показаний на месте (ст. 194 УПК РФ) вынесения такого постановления не требуется.

Статья 165.

Вопрос: Возможно ли обжалование решения судьи в случае производства обыска в рамках обстоятельств, не терпящих отлагательства?

Ответ: Статья 165 УПК РФ не предусматривает возможности апелляционного обжалования такого решения, в том числе и решения, вынесенного *post factum* в порядке части 5 ст. 165 УПК РФ. Таким образом, коль скоро обыск, произведенный без предварительной судебной санкции в ситуации, не терпевшей отлагательства, впоследствии признан судом незаконным, а результаты его признаны недопустимыми доказательствами, ни следователь, ни РСО оспорить это решение не смогут. Конечно, остаётся ещё возможность вновь поднять вопрос о допустимости доказательства в порядке части 7 ст. 235 РФ, но в ней идёт речь о ходатайстве стороны в судебном заседании, где ни следователя, ни РСО нет.

Статья 166.

Вопрос: Является ли обязательным предъявление участникам

следственного действия для ознакомления аудио-видео материалов, полученных в ходе его проведения?

Ответ: Предъявление участникам следственного действия для ознакомления аудио-видео материалов является обязательным, поскольку в силу ч.8 ст. 166 УПК РФ они прилагаются к протоколу следственного действия. На основании ч.6 данной статьи этот протокол предъявляется для ознакомления всем лицам, участвовавшим в следственном действии. Аудио-видео материалы являются неотъемлемой частью протокола следственного действия и должны быть продемонстрированы участникам.

Вопрос: Может ли являться доказательством включение в содержание протокола следственного действия элементов других следственных действий (к примеру, в осмотре места происшествия указывается «со слов заявителя здесь стоял похищенный телевизор»)?

Ответ: Нет, потому что происходит смешение следственных действий, и такие доказательства будут считаться полученными из непредусмотренного для такого доказательства источника.

Статья 170.

Вопрос: Что делать если при проведении следственных действий нет возможности привлечения понятых, из-за нахождения в отдаленной местности?

Ответ: УПК РФ существенно расширил возможности следователя и дознавателя по не привлечению понятых для производства следственных действий. Понятых можно заменить техническими средствами, например видеокамерой. Так же ст. 170 УПК РФ указывает, что в труднодоступной местности, при отсутствии надлежащих средств сообщения, а также в случаях, если производство следственного действия связано с опасностью для жизни и здоровья людей, следственные действия могут производиться без участия понятых. Сам факт труднодоступности местности определяет следователь и дознаватель, которые непосредственно производят следственное действие.

Вопрос: Какие средства фиксации имеет право применить следователь для удостоверения факта производства следственного действия без участия понятых?

Ответ: Согласно с. 170 УПК следователь обязан применять технические средства фиксации хода и результатов следственного действия. К таким средствам в первую очередь относятся средства видео фиксации и фото фиксации. Применение аудио фиксации в данных случаях нецелесообразно.

Вопрос: Имеются ли требования по порядку применения средств

фиксации хода и результатов следственного действия? Что должен следователь зафиксировать с их помощью?

Ответ: Согласно с. 170 УПК технические средства применяются с целью фиксации хода и результатов следственного действия. Понятые приглашаются с целью удостоверения факта производства следственного действия, его хода и результатов. В данном случае, технические средства заменяют собой участие понятых. Соответственно, следователь обязан фиксировать все свои действия, а именно что он делает, где находится и обнаруженные следы и иные имеющие значения для расследования объекты.

Статья 177.

Вопрос: Если, например, кража из квартиры совершена «свободным доступом» только из одной комнаты, при заполнении протокола осмотра места происшествия осматривается вся квартира или только одна комната из которой похищено имущество?

Ответ: при производстве по уголовному делу следователь должен установить событие преступления, то есть время, место, способ и другие обстоятельства совершения преступления. При этом осмотр места происшествия производится в целях обнаружения следов преступления, выяснения других обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела. Если осмотр места происшествия в одной комнате, может установить все обстоятельства дела, то осмотр других комнат не обязателен, так как они не являются местом происшествия.

Вопрос: Что можно не включать в протокол осмотра места происшествия?

Ответ: Согласно ст. 176 УПК РФ осмотр места происшествия, местности, жилища, иного помещения, предметов и документов производится в целях обнаружения следов преступления, выяснения других обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела. Следователь должен включать в протокол осмотра все имеющие значения для дела обстоятельства, при этом особое внимание уделять именно предметам, имеющим доказательственное значение. Таким образом, если следы преступления имеются, например только в одной комнате квартиры, то особое внимание нужно уделять именно отражению их в протоколе.

Вопрос: Что делать, если в жилище произошло преступление, а лицо проживающее в нем не дает согласия на производство осмотра места происшествия?

Ответ: Следует разграничивать понятие осмотр жилища и осмотр места происшествия. Для осмотра жилища необходимо согласие проживающих в нем лиц, а для осмотра места происшествия такого

требования нет. Однако, следственная практика предлагает в данном случае целесообразно решить вопрос о возбуждении уголовного дела и получении соответствующего разрешения суда. При этом данное следственное действие можно провести и в рамках не терпящих отлагательства обстоятельств, с последующем уведомлением суда.

Статья 178.

Вопрос: Каким следственным действием оформляется осмотр трупа, обнаруженного на месте происшествия?

Ответ: При обнаружении трупа на месте происшествия составляется протокол осмотра места происшествия, дополнительного составления протокола осмотра трупа не нужно, так как труп является частью места происшествия. Отдельно осмотр трупа можно провести после его изъятия с места происшествия при необходимости.

Статья 183.

Вопрос: Возможно ли принудительное производство выемки?

Ответ: Выемка производится при необходимости изъятия определенных предметов и документов, имеющих значение для уголовного дела, и если точно известно, где и у кого они находятся, например в какой-либо организации. Закон не запрещает производство принудительной выемки, если кто-то препятствует производству следственного действия. С этой целью к производству выемки могут привлекаться сотрудники силовых подразделений МВД или Национальной гвардии.

Статья 184.

Вопрос: Обязательно ли участие понятых при производстве личного обыска, поскольку ч.1 ст. 170 УПК в числе случаев обязательного участия понятых не упоминает ст. 184 УПК?

Ответ: Участие понятых при производстве личного обыска обязательно в силу положений ч.3 ст. 184 УПК РФ.

Вопрос: Можно ли провести освидетельствование заменив понятых техническими средствами?

Ответ: часть 1 статьи 170 УПК указывает, что участие понятых в ходе освидетельствования обязательно. Исключения возможны только случаи, предусмотренные ч. 3 ст. 170 УПК - труднодоступная местность или опасность для жизни и здоровья участников.

Статья 186.

Вопрос: На основании какой нормы УПК производится контроль компьютерной информации, электронной почты, Интернета?

Ответ: Контроль компьютерной информации, электронной почты при наличии предусмотренных законом оснований может производиться в установленном законом порядке на основании ст. 186 УПК РФ, предусматривающей возможность контроля иных переговоров.

Статья 188.

Вопрос: Обязательно ли следователю вызывать лицо на допрос по повестке?

Ответ: Согласно ч. 2 ст. 188 УПК РФ повестка вручается лицу, вызываемому на допрос, под расписку либо передается с помощью средств связи. При этом не требуется расписка о ее получении. Таким образом следователь может вызывать лицо на допрос используя средства связи, например телефон.

Статья 189.

Вопрос: Возможен ли допрос лица, находящегося в состоянии алкогольного опьянения?

Ответ: При нахождении лица в состоянии опьянения, следователь обязан провести освидетельствование лица. Допрос лица возможен только после вытрезвления допрашиваемого.

Статья 191.

Вопрос: УПК РФ требует применения видеозаписи при производстве следственных действий с участием несовершеннолетнего. Как поступать, когда нет технической возможности осуществления видеозаписи?

Ответ: Согласно ч. 5 ст. 191 УПК РФ применение видеозаписи или киносъемки обязательно в ходе допроса, очной ставки, опознания и проверки показаний с участием несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля обязательно. Исключение- если несовершеннолетний потерпевший или свидетель либо его законный представитель против этого возражает. В этой ситуации возможно взять в письменном виде возражения несовершеннолетнего и приобщить их к протоколу следственного действия.

Статья 192.

Вопрос: Как поступать в случае, если подозреваемый (обвиняемый) желает воспользоваться ст. 51 Конституции при производстве очной ставки?

Ответ: Согласно ст. 51 Конституции никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников. По этому подозреваемый (обвиняемый) имеют право воспользоваться данной статьей при даче показаний. Однако перед началом очной ставки следователь выясняет у лиц, между которыми проводится

очная ставка, знают ли они друг друга и в каких отношениях находятся между собой. Мы считаем, что на эти данные не распространяются требования ст. 51 Конституции и подозреваемый (обвиняемый) обязан сообщать указанную информацию. В последующем в протоколе делается отметка об отказе давать показания.

Статья 193.

Вопрос: В каком месте должен находиться защитник, в случае производства опознания без визуального контакта опознаваемого с опознающим?

Ответ: Согласно ст. 193 УПК РФ в целях обеспечения безопасности опознающего предъявление лица для опознания по решению следователя может быть проведено в условиях, исключающих визуальное наблюдение опознающего опознаваемым. Цель участия защитника - оказание юридической помощи подозреваемому (обвиняемому), соответственно защитник должен находиться вместе с опознаваемым. Вместе нахождения опознающего будут находиться понятые, которые засвидетельствуют правильность производства следственного действия.

Вопрос: Обязательно производить допрос потерпевшего (свидетеля) перед опознанием?

Ответ: Перед производством опознания необходимо установить приметы, по которым будет производиться опознание. Указанные приметы, как правило получают в ходе допроса опознающего. Без установления примет, по которым будет произведено опознание, производство указанного следственного действия невозможно.

Вопрос: Необходимо ли производить опознание похищенного сотового телефона?

Ответ: Сотовый телефон относится к номерным вещам, так как он имеет уникальный ЕМЕI код. Опознание номерных вещей не производится.

Статья 194.

Вопрос: В чем отличие проверки показаний на месте от следственного эксперимента?

Ответ: Проверка показаний на месте по своей сути является допросом лица на месте совершения преступления. Она не предполагает в отличие от следственного эксперимента проведения экспериментальных действий.

Вопрос: В каком месте начинается проверка показаний на месте?

Ответ: При проверке показаний на месте инициатива в действиях принадлежит лицу, чьи показания проверяются. Местом начала может

выступать как кабинет следователя, так и сразу автомобиль, на котором будет осуществлен выезд на местность. Например, протокол будет начинаться со слов «Подозреваемый Иванов предложил проследовать по адресу....».

Статья 202.

Вопрос: Возможно ли принудительное получение образцов для сравнительного исследования у обвиняемых?

Ответ: Да возможно, в данном следователь (дознатель) выносит постановление и с участием специалиста получает образцы, о чем составляется протокол в соответствии с требованиями ст. ст. 166 и 167 УПК РФ.

Вопрос: При необходимости изъятия образцов для сравнительного исследования у членов одной семьи необходимо одно постановление или несколько?

Ответ: Несмотря на то, что ч.1 ст. 164 УПК РФ не содержит необходимости получения постановления для изъятия образцов для сравнительного исследования, ст. 202 УПК РФ гласит, что о получении образцов для сравнительного исследования следователь выносит постановление. В данном случае в рамках расследования одного уголовного дела возможно вынесение одного постановления, где будут указаны все лица, у которых изымаются образцы для сравнительного исследования. Если изъятие происходит в разное время, то составляется несколько протоколов.

Статья 208.

Вопрос: Нередко, производство судебной экспертизы (например психолого-психиатрической) требует продолжительного времени. Возможно ли приостановление предварительного следствия на период производства экспертизы?

Ответ: После приостановления предварительного следствия производство следственных действий не допускается. Экспертиза относится к следственным действиям, соответственно приостановление предварительного следствия повлечет за собой недопустимость экспертизы как доказательства. В такой ситуации необходимо продление предварительного следствия.

Статья 209.

Вопрос: Какие действия может производить следователь (дознатель), после приостановления уголовного дела?

Ответ: После приостановления предварительного следствия следователь:

1) принимает меры по установлению лица, подлежащего привлечению в качестве подозреваемого или обвиняемого;

2) устанавливает место нахождения подозреваемого или обвиняемого, а если он скрылся, принимает меры по его розыску.

При этом, после приостановления предварительного следствия производство следственных действий не допускается. Таким образом, после приостановления предварительного следствия могут проводиться только оперативно-розыскные мероприятия и приниматься иные непроцессуальные меры по устранению оснований, вызвавших приостановление предварительного расследования.

Статья 226.

Вопрос: В каком случае прокурор имеет право возвратить уголовное дело дознавателю?

Ответ: Основные требования к прокурорам при решении о возвращении уголовного дела для производства дополнительного дознания либо пересоставления обвинительного акта были изложены в приказе Генпрокуратуры России от 26.01.2017 № 33 «Об организации прокурорского надзора за процессуальной деятельностью органов дознания». Проанализировав вышеназванный приказ можно выделить следующие основания для возвращения уголовного дела прокурором:

1) не соответствие содержащихся выводов о виновности привлекаемого к уголовной ответственности лица обстоятельствам дела;

2) не соответствие содержания обвинительного постановления требованиям, перечисленным в пунктах 1 - 8 части 1 статьи 225 УПК РФ, а также не достаточность сведений справке приложении к постановлению;

3) отсутствие объективных данных, подтверждающих виновность и исключающих самооговор обвиняемого;

4) нарушения связанные с несоблюдением прав и законных интересов участников уголовного судопроизводства;

5) не рассмотренные в полном объеме заявленные обвиняемым, его защитником, потерпевшим и (или) его представителем ходатайства, предусмотренных пунктами 1 - 3 части 6 статьи 226.7 УПК РФ;

6) выявления обстоятельств, препятствующих направлению уголовного дела в суд и направлению уголовного дела дознавателю для производства дознания в общем порядке;

7) наличие оснований для прекращения уголовного дела и уголовного преследования;

8) не подтверждения материалами уголовного дела отдельных пунктов обвинения либо неправильной квалификации и необходимости переквалификации на менее тяжкий состав преступления;

9) не полнота принятых органами дознания мер по выявлению и устранению причин и условий, способствовавших совершению преступления, а также возмещению ущерба, причиненного преступлением.

Вопрос: Какие решения прокурора может обжаловать дознаватель?

Ответ: Право обжалования дознавателем постановления прокурора о возвращении уголовного дела дознавателю для производства дополнительного дознания либо пересоставления обвинительного акта закреплено в ч. 4 ст. 226 УПК РФ. Таким образом обжаловать можно: а) постановление прокурора о возвращении уголовного дела дознавателю для пересоставления обвинительного постановления; б) постановление прокурора о направлении уголовного дела дознавателю для производства дознания в общем порядке.

Вопрос: В УПК не содержится четкий порядок действий дознавателя при обжаловании некоторых решений прокурора. Какие действия необходимо выполнить дознавателю?

Ответ: При наличии правовых оснований, дознаватель переходит непосредственно к процессуальным действиям:

1) вынесение соответствующего постановления. В постановлении должны быть обоснованы доводы дознавателя. Например, если дознаватель не согласен с квалификацией деяния прокурором, он должен обосновать свою позицию со ссылкой на Пленум Верховного суда.

2) соблюдение сроков обжалования. Закон предписывает дознавателю принять решение в течении 24 часов с момента поступления к нему уголовного дела. Стоит учитывать, что в отличии от следователя, которому на обжалование дается 72 часа, дознаватель ограничен во времени, что требует незамедлительного реагирования при несогласии с решением прокурора.

3) получение согласия начальника органа дознания. Для получения согласия начальника органа дознания необходимо подготовить обоснованное ходатайство об обжаловании и подтвердить его обоснованность материалами уголовного дела.

4) направление постановления и материалов уголовного дела вышестоящему прокурору. При несогласии с решением нижестоящего прокурора о возвращении уголовного дела для производства дополнительного дознания либо пересоставления обвинительного акта прокурор обязан не позднее 3 суток с момента поступления соответствующих материалов отменять незаконное процессуальное решение, утверждать обвинительный акт и направлять уголовное дело в суд. Вышестоящий прокурор в случае отказа в удовлетворении ходатайства дознавателя незамедлительно после вынесения постановления направляет его дознавателю, а копию - нижестоящему прокурору, чье решение

обжаловалось, для обеспечения дальнейшего производства по уголовному делу и соблюдения процессуальных сроков. Прокурор обязан в течение 2 суток с момента поступления материалов об обжаловании решения нижестоящего прокурора о возвращении уголовного дела дознавателю для пересоставления обвинительного постановления или о направлении уголовного дела дознавателю для производства дознания в общем порядке принимать мотивированное решение в соответствии с частью 4 статьи 226.8 УПК РФ.

Вопрос: Чем руководствуется начальник органа дознания при даче согласия дознавателю на обжалование некоторых решений прокурора?

Ответ: В случае возникновения указанной ситуации начальник органа дознания обязан:

1) проверить наличие оснований для обжалования дознавателем некоторых решений прокурора по уголовным делам, поступившим с обвинительным актом или обвинительным постановлением. Если основания отсутствуют, то он отказывает дознавателю в таком праве.

2) проверить правильность сформулированных дознавателем доводов в постановлении об обжаловании решения прокурора.

3) проверять соблюдение дознавателем 24-часового срока обжалования решения прокурора.

4) и как итог - дача согласия дознавателю на обжалование решения прокурора.

Вопрос: С какого момента исчисляется предусмотренный законом срок обжалования?

Ответ: Срок обжалования начинает исчисляться с момента регистрации возвращенного уголовного дела в органе внутренних дел. Дознаватель должен своевременно получить возвращенное дело и в кратчайший срок изучить постановление прокурора о возвращении уголовного дела для последующего принятия решения о согласии или не согласии с доводами прокурора.

Кроме того, дознаватель должен учитывать, что момент поступления материалов, требующихся для решения вопроса, вышестоящим прокурором определяется по отметке на ходатайстве дознавателя. Поскольку такая отметка делается принимающей документ стороной, правилами делопроизводства должны быть предусмотрены гарантии против произвольного ее искажения.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6–ФКЗ, от 30.12.2008 № 7–ФКЗ, от 05.02.2014 № 2–ФКЗ, от 21.07.2014 № 11–ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. 2014. № 31. Ст. 4398.
2. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ // СПС «КонсультантПлюс», 2023.
3. Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации: федеральный закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ (последняя редакция) // СПС «КонсультантПлюс», 2023.
4. О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства: Федеральный закон от 20.08.2004 г. №119-ФЗ // СПС «КонсультантПлюс», 2023.
5. Безлепкин Б.Т. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный). 14-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2017. – 608 с.
6. Гаврилов Б. Я. Досудебное производство по УПК Российской Федерации. Учебное пособие. – М.: Следственный комитет при МВД России. 2003. – 63 с.
7. Дознание в органах внутренних дел : учебник : доп. МВД ; рек. УМЦ "Проф. учебник" / под ред. Н. В. Румянцева, Ф. К. Зиннурова. – 2–е изд., перераб. и доп. – Москва : ЮНИТИ–ДАНА : Закон и право, 2011. – 431 с.
8. Дутов Н. Ю. Наложение ареста на имущество: правовая регламентация и проблемы применения / Н. Ю. Дутов, У. Н. Ахмедов // Вестник Воронежского института МВД России. – 2021. – № 3. – С. 160-165.
9. Дутов Н.Ю. Особенности обжалования дознавателем некоторых решений прокурора по уголовным делам, поступившим с обвинительным актом (обвинительным постановлением): методические рекомендации / Н.Ю. Дутов, Е.В. Касьянова, И.С. Федотов, П.Г. Смагин. – Воронеж: Воронежский институт МВД России, 2017. – 22 с.
10. Дутов Ю. И. Понятие и роль прокурора в досудебном производстве по уголовным делам / Ю. И. Дутов, Н. Ю. Дутов // Ius Publicum et Privatum. – 2022. – № 4(19). – С. 142-151.
11. Дутов Н.Ю. Особенности применения меры процессуального принуждения в виде наложения ареста на имущество / Н.Ю. Дутов, А.И.

Леонов. – Воронеж: Воронежский институт МВД России, 2017. – 22 с.

12. Загорский Г.И. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) / А.Ю. Девятко, Г.И. Загорский, М.Г. Загорский и др.; под науч. ред. Г.И. Загорского. – М.: Проспект, 2016. – 1216 с.

13. Колоколов Н. Временное отстранение от должности // ЭЖ-Юрист. – 2015. – № 26. – С. 11.

14. Коротков А.П. Прокурорско-следственная практика применения УПК РФ: комментарии / А.П. Коротков, А.В. Тимофеев. – 2-е изд., доп. и перераб. – И.: Издательство «Экзамен», 2006. – 607 с.

15. О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 № 58 // СПС «КонсультантПлюс», 2023.

16. О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 01.02.2011 г. № 1 в ред. Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 02.04.2013 г. № 6 // СПС «КонсультантПлюс», 2023.

17. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации. Главы 1 - 32.1. Постатейный научно-практический комментарий / Е.К. Антонович, Е.А. Артамонова, Д.П. Великий и др.; отв. ред. Л.А. Воскобитова. – М.: Редакция «Российской газеты», 2015. – Вып. III - IV. – 912 с.