

УГОЛОВНЫЙ процесс

Учебник

Ответственный редактор
доктор юридических наук, профессор
А. В. Гриненко

2-е издание, переработанное



Издательство НОРМА
Москва, 2009

УДК 343.1(075.8)
ББК 67.411я73
У26

Рецензенты:

Кафедра уголовно-процессуального права и криминалистики Российской правовой академии Министерства юстиции Российской Федерации;

С. А. Шейфер — доктор юридических наук, профессор, заслуженный юрист Российской Федерации.

Уголовный процесс : учебник / отв. ред. А. В. Гринен-У26 ко. — 2-е изд., перераб. — М. : Норма, 2009. — 496 с.

ISBN 978-5-468-00158-5 (в пер.)

В учебнике детально изложены основополагающие нормы действующего уголовно-процессуального законодательства и практика его применения, содержатся все необходимые положения, которые подлежат усвоению по соответствующей учебной дисциплине. Особое внимание уделено реализации конституционных и международных стандартов в российском уголовном судопроизводстве.

Второе издание учебника подготовлено с учетом последних изменений в уголовно-процессуальном законодательстве.

Для студентов, аспирантов, преподавателей юридических вузов и факультетов.

УДК 343.1(075.8)
ББК 67.411я73

ISBN 978-5-468-00158-5 © Коллектив авторов, 2004
© Коллектив авторов, 2008, с изменениями
© ООО «Издательство НОРМА», 2008

Коллектив авторов:

Глушков А. И., доктор юридических наук, профессор — гл. 6;

Григорьев В. Н., доктор юридических наук, профессор — гл. 11;

Гриненко А. В., доктор юридических наук, профессор — предисловие, гл. 1, 3, 4, § 1-4, 6 гл. 5, гл. 7-9, 16-19, 26-28;

Ефимичев С. П., доктор юридических наук, профессор, заслуженный юрист РФ — гл. 14, гл. 15, 25 (в соавторстве с кандидатом юридических наук **П. С. Ефимичевым**);

Земскова А В., доктор юридических наук, профессор — гл. 2;

Махов В. Н., доктор юридических наук, профессор, заслуженный юрист РФ — § 5 гл. 5, гл. 12, 29, 30;

Мельник В. В., доктор юридических наук, профессор, заслуженный юрист РФ — гл. 21;

Невский С. А., доктор юридических наук — гл. 20;

Подшибякин А. С., доктор юридических наук, профессор, заслуженный деятель науки РФ — гл. 13;

Савкин А. В., доктор юридических наук, заслуженный юрист РФ - гл. 10;

Халиулин А. Г., доктор юридических наук, профессор — гл. 22-24.

Ответственный редактор —
доктор юридических наук, профессор **А. В. Гриненко**

Содержание

Предисловие ко второму изданию.....	XII
Предисловие к первому изданию.....	XIII
Глава 1. Понятие уголовного судопроизводства и его назначение.....	1
§ 1. Понятие уголовного судопроизводства (уголовного процесса).....	1
§ 2. Назначение уголовного судопроизводства.....	5
§ 3. Система стадий российского уголовного судопроизводства.....	8
§ 4. Исторические формы уголовного судопроизводства.....	13
§ 5. Основные понятия уголовно-процессуальной науки.....	16
Глава 2. Уголовно-процессуальное право и его источники.....	20
§ 1. Уголовно-процессуальное право, его место в системе российского права.....	20
§ 2. Источники уголовно-процессуального права.....	22
§ 3. Уголовно-процессуальные нормы, их действие во времени, пространстве и в отношении лиц.....	27
Глава 3. Принципы уголовного судопроизводства.....	30
§ 1. Понятие принципов уголовного судопроизводства, их признаки (критерии) и значение.....	30
§ 2. Система принципов уголовного судопроизводства.....	33
§ 3. Содержание принципов уголовного судопроизводства.....	34
Глава 4. Уголовное преследование.....	56
§ 1. Понятие уголовного преследования и его признаки.....	56
§ 2. Виды уголовного преследования.....	59
§ 3. Соотношение понятий «прекращение уголовного преследования» и «прекращение уголовного дела».....	61
Глава 5. Участники уголовного судопроизводства.....	64
§ 1. Понятие участников уголовного судопроизводства и их классификация.....	64
§ 2. Полномочия суда в уголовном судопроизводстве.....	66
§ 3. Участники уголовного судопроизводства со стороны обвинения.....	68

§ 4. Участники уголовного судопроизводства со стороны защиты.....	83
§ 5. Иные участники уголовного судопроизводства	94
§ 6. Обстоятельства, исключающие участие в уголовном судопроизводстве.....	100
Глава 6. Доказательства и доказывание в уголовном судопроизводстве	105
§ 1. Назначение уголовного судопроизводства и общие положения теории доказывания.....	105
§ 2. Обстоятельства, подлежащие доказыванию	107
§ 3. Понятие доказательств в уголовном судопроизводстве, их свойства и классификация. . . .	112
§ 4. Виды доказательств в уголовном судопроизводстве	119
§ 5. Доказывание.....	131
Глава 7. Меры процессуального принуждения.....	137
§ 1. Понятие мер процессуального принуждения и их классификация.....	137
§ 2. Задержание подозреваемого.....	140
§ 3. Меры пресечения.....	143
§ 4. Иные меры процессуального принуждения	152
Глава 8. Ходатайства и жалобы.....	158
§ 1. Понятие ходатайств в уголовном судопроизводстве	158
§ 2. Процессуальный порядок заявления, рассмотрения и разрешения ходатайств	160
§ 3. Понятие жалоб в уголовном судопроизводстве	162
§ 4. Процессуальный порядок подачи, рассмотрения и разрешения жалоб.....	163
Глава 9. Процессуальные сроки. Процессуальные издержки	166
§ 1. Понятие процессуальных сроков, их виды и порядок исчисления.....	166
§ 2. Порядок продления и восстановления процессуальных сроков.....	169
§ 3. Понятие процессуальных издержек и их виды.....	170
§ 4. Взыскание и возмещение процессуальных издержек	174
Глава 10. Реабилитация.....	177
§ 1. Понятие реабилитации. Основания возникновения права на реабилитацию	177
§ 2. Порядок возмещения имущественного и морального вреда	180
§ 3. Восстановление иных прав реабилитированного. . . .	183

Глава 11. Возбуждение уголовного дела	185
§ 1. Понятие и значение стадии возбуждения уголовного дела.....	185
§ 2. Поводы и основание для возбуждения уголовного дела.....	186
§ 3. Порядок рассмотрения сообщения о преступлении	193
§ 4. Порядок возбуждения уголовного дела	198
§ 5. Отказ в возбуждении уголовного дела.....	199
Глава 12. Предварительное расследование: понятие и общие условия	205
§ 1. Понятие предварительного расследования и его значение.....	205
§ 2. Общие условия предварительного расследования . . .	206
Глава 13. Следственные действия	217
§ 1. Понятие следственных действий и их общая характеристика.....	217
§ 2. Процессуальный порядок производства следственных действий.....	222
Глава 14. Привлечение в качестве обвиняемого. Предъявление обвинения и допрос обвиняемого	244
§ 1. Основания и процессуальное оформление привлечения в качестве обвиняемого.....	244
§ 2. Предъявление обвинения.....	248
§ 3. Допрос обвиняемого.....	250
§ 4. Изменение и дополнение обвинения. Частичное прекращение уголовного преследования	254
Глава 15. Приостановление и возобновление предварительного следствия	256
§ 1. Основания и условия приостановления предварительного следствия.....	256
§ 2. Процессуальный порядок приостановления предварительного следствия.....	261
§ 3. Действия следователя после приостановления предварительного следствия.....	263
§ 4. Возобновление приостановленного предварительного следствия.....	266
Глава 16. Окончание предварительного расследования	268
§ 1. Понятие окончания предварительного расследования.....	268
§ 2. Прекращение уголовного дела и уголовного преследования.....	270

§ 3. Окончание предварительного следствия с обвинительным заключением.....	274
§ 4. Окончание дознания с обвинительным актом.....	282
§ 5. Действия и решения прокурора по уголовному делу, поступившему с обвинительным заключением (обвинительным актом).....	283
Глава 17. Подготовка к судебному заседанию.	
Предварительное слушание.....	287
§ 1. Сущность и значение стадии подготовки к судебному заседанию.....	287
§ 2. Вопросы, подлежащие выяснению по поступившему в суд уголовному делу.....	288
§ 3. Предварительное слушание.....	292
§ 4. Назначение судебного заседания.....	295
Глава 18. Судебное разбирательство в суде первой инстанции: понятие, общие условия.....	298
§ 1. Понятие судебного разбирательства в суде первой инстанции, его место и роль в уголовном судопроизводстве.....	298
§ 2. Понятие и значение общих условий судебного разбирательства.....	300
§ 3. Содержание общих условий судебного разбирательства.....	301
Глава 19. Порядок судебного разбирательства в суде первой инстанции.....	319
§ 1. Структура Судебного разбирательства в суде первой инстанции.....	319
§ 2. Подготовительная часть судебного заседания.....	319
§ 3. Судебное следствие.....	322
§ 4. Прения сторон и последнее слово подсудимого.....	329
§ 5. Постановление и провозглашение приговора.....	331
§ 6. Особый порядок судебного разбирательства при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением.....	337
Глава 20. Производство по уголовным делам, подсудным мировому судье.....	342
§ 1. Подсудность уголовных дел мировому судье.....	342
§ 2. Возбуждение уголовного дела частного обвинения и полномочия мирового судьи по уголовному делу частного обвинения.....	343
§ 3. Рассмотрение уголовного дела в судебном заседании.....	346

Глава 21. Производство в суде с участием присяжных заседателей ...	349
§ 1. Общая характеристика производства по уголовным делам в суде с участием присяжных заседателей.....	349
§ 2. Особенности производства по уголовным делам в суде с участием присяжных заседателей.....	350
Глава 22. Производство в суде второй инстанции.....	375
§ 1. Апелляционное и кассационное обжалование судебных решений.....	375
§ 2. Апелляционный порядок рассмотрения уголовного дела.....	379
§ 3. Кассационный порядок рассмотрения уголовного дела.....	383
Глава 23. Исполнение приговора.....	393
§ 1. Вступление приговора в законную силу и обращение его к исполнению.....	393
§ 2. Производство по рассмотрению и разрешению вопросов, связанных с исполнением приговора.....	396
Глава 24. Производство в надзорной инстанции.....	400
§ 1. Понятие производства в надзорной инстанции и его значение.....	400
§ 2. Порядок составления, принесения и рассмотрения надзорных жалобы или представления.....	402
§ 3. Рассмотрение уголовного дела судом надзорной инстанции.....	404
Глава 25. Возобновление производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.....	408
§ 1. Понятие и основания возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.....	408
§ 2. Сроки возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.....	411
§ 3. Возбуждение производства ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.....	412
§ 4. Действия прокурора по окончании проверки вновь открывшихся обстоятельств или расследования новых обстоятельств.....	415
§ 5. Порядок разрешения судом вопроса о возобновлении производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств	416
§ 6. Производство по уголовному делу после отмены судебных решений.....	418

Глава 26. Производство по уголовным делам	
в отношении несовершеннолетних	419
§ 1. Общая характеристика производства по уголовным делам в отношении несовершеннолетних.....	419
§ 2. Предварительное расследование по уголовным делам в отношении несовершеннолетних.....	421
§ 3. Судебное разбирательство по уголовным делам в отношении несовершеннолетних.....	426
Глава 27. Производство о применении	
принудительных мер медицинского характера	429
§ 1. Общая характеристика производства о применении принудительных мер медицинского характера.....	429
§ 2. Досудебное производство о применении принудительных мер медицинского характера.....	430
§ 3. Судебное производство о применении принудительных мер медицинского характера.....	434
§ 4. Прекращение, изменение и продление применения принудительной меры медицинского характера.....	438
Глава 28. Особенности производства по уголовным делам	
в отношении отдельных категорий лиц	440
§ 1. Категории лиц, в отношении которых применяется особый порядок производства по уголовным делам	440
§ 2. Особенности возбуждения уголовного дела.....	441
§ 3. Особенности задержания, избрания меры пресечения и производства отдельных следственных действий.....	444
§ 4. Особенности направления уголовного дела в суд и судебного разбирательства.....	447
Глава 29. Международное сотрудничество	
в сфере уголовного судопроизводства	449
§ 1. Значение международного сотрудничества, его правовые основы и виды.....	449
§ 2. Запрос о правовой помощи.....	450
§ 3. Выдача лица для уголовного преследования или исполнения приговора.....	456
§ 4. Передача лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является.....	461
Глава 30. Уголовный процесс зарубежных государств	464
§ 1. Уголовный процесс Англии.....	464
§ 2. Уголовный процесс США.....	467
§ 3. Уголовный процесс Франции.....	472
§ 4. Уголовный процесс Германии.....	478

Предисловие ко второму изданию

Со времени выхода в свет первого издания настоящего учебника в действующем уголовно-процессуальном законодательстве произошел ряд изменений. Создан более четкий механизм правоприменения как в досудебном производстве, так и в ходе судебного разбирательства. Более полно определено право потерпевшего на доступ к правосудию, в том числе в случае отказа государственного обвинителя от предъявленного обвинения. Уголовное дело может возвращаться из судебного разбирательства прокурору для устранения выявленных недостатков, если это не будет связано с собиранием новых доказательств. Особым образом права потерпевшего стали охраняться в ходе надзорного производства, поскольку в настоящее время потерпевший получил возможность в течение одного года после вступления приговора в законную силу обращаться с надзорной жалобой с целью ухудшения положения осужденного, а также пересмотра оправдательного приговора или определения либо постановления суда о прекращении уголовного дела.

Весьма большое значение при внесении изменений в УПК РФ приобрели постановления и определения Конституционного Суда РФ, которые определяют соответствие между положениями уголовно-процессуального законодательства и требованиями Конституции РФ. С другой стороны, определенное значение имеет и опубликованная судебная практика Верховного Суда РФ, использование которой позволяет унифицировать правоприменительную деятельность на всей территории страны.

Все вышеуказанное обусловило необходимость выхода в свет второго издания настоящего учебника. Особенность данной книги состоит в том, что при ее издании использовалось не только новейшее уголовно-процессуальное законодательство, но и иные нормативные правовые акты, которые находятся в тесной системной связи с УПК РФ. Учебник подготовлен в соответствии со стандартами, предъявляемыми к данной учебной дисциплине. В книге имеются ссылки на новейшую судебную практику, уточнена процедура реализации участниками уголовного судопроизводства своих прав и обязанностей. Это позволит надлежащим образом изучить правовые положения, касающиеся формы и содержания уголовного судопроизводства как одного из основных видов государственной деятельности.

Предисловие к первому изданию

Современный этап развития российской государственности характеризуется многократным возрастанием роли законов во всех социальных сферах. Но государственный аппарат не подавляет институты гражданского общества, а находится в динамическом равновесии с иными механизмами, обеспечивающими позитивную реализацию прав, свобод и законных интересов человека и гражданина.

Особое значение такое равновесие приобретает в уголовном судопроизводстве. В соответствии со ст. 6 УПК РФ назначением уголовного судопроизводства является защита прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений, а также защита личности от незаконного и необоснованного осуждения, ограничения ее прав и свобод. Такой процессуальный паритет обеспечивает равные возможности как лиц и организаций, в отношении которых было совершено преступление, так и лиц, которые подвергаются уголовному преследованию.

Россия, подписав и ратифицировав целый ряд международных договоров, соглашений и конвенций, взяла на себя обязательство привести внутреннее законодательство в полное соответствие положениям данных актов. Это придало дополнительное ускорение правовой реформе и вызвало существенное обновление нормативной основы правоохранительной и судебной деятельности.

Действующее уголовно-процессуальное законодательство в сравнении с ныне утратившим силу УПК РСФСР характеризуется его полным соответствием международным стандартам в сфере правосудия. Значительное место в УПК РФ уделено развернутому закреплению положений, характеризующих систему принципов уголовного судопроизводства. Подробно перечислены все права и обязанности, входящие в содержание процессуального статуса того или иного участника уголовного судопроизводства. Перераспределены полномочия органов и должностных лиц уголовного судопроизводства, усилена роль суда в регулировании уголовно-процессуальных правоотношений. Более четко прописана процедура досудебного производства, существенно реформирован процесс дознания. В основу судебного разбирательства положен принцип состязательности, согласно которому стороны наделены равными возможностями по

отстаиванию своей позиции, а суд не связан позицией сторон, не поддерживает какую-либо из них и принимает все решения на основе своего внутреннего убеждения, исходя из оценки исследованных доказательств. Прокурор в ходе судебного разбирательства лишен особых полномочий по надзору за деятельностью суда. Согласно действующему законодательству он обладает правами стороны, имеет возможность обращаться с представлениями, а вся полнота власти принадлежит исключительно суду.

Несомненно, УПК РФ имеет ярко выраженную позитивную направленность. Это не исключает наличия в нем некоторых недостатков. Так, не во всех случаях те или иные процедуры отвечают реальной технической оснащенности следственных подразделений, много времени и усилий затрачивается на взаимодействие между различными органами и должностными лицами уголовного судопроизводства. Некоторые содержащиеся в Кодексе нормы характеризуются излишней бланкетностью, сложно воспринимаются правоприменителем. Однако это не главное, не сущностное качество нового уголовно-процессуального закона. Основное — это то, что государство кардинально реформировало столь важную сферу своей деятельности, как уголовное судопроизводство.

Правоприменительная деятельность невозможна без твердого знания положений действующего законодательства, а также механизма их реализации. Это вызвало настоятельную необходимость создания учебника, который в полной мере отвечает вышеуказанным требованиям.

Особенность предлагаемого учебника состоит в том, что он был создан не на основе переработки текстов, вышедших в свет во время действия утратившего силу уголовно-процессуального законодательства, а применительно к содержанию УПК РФ. Это позволило создать книгу, максимально приближенную к потребностям современной высшей школы.

Глава 1. Понятие уголовного судопроизводства и его назначение

§ 1. Понятие уголовного судопроизводства (уголовного процесса)

Человеческое общество характеризуется наличием в нем широкого спектра отношений, возникающих как между отдельными личностями, так и между их группами. Данные отношения получили наименование социальных (общественных), поскольку они, во-первых, не могут существовать вне общества и, во-вторых, сами являются основой нормального функционирования и развития любого общества.

Наиболее важные, фундаментальные общественные отношения охраняются государством при помощи специальных правил поведения, которые, будучи закрепленными в тексте законов, получили наименование правовых норм. В свою очередь, в системе правовых норм особое место занимают уголовно-правовые запреты, обеспечивающие незыблемость наиболее важных общественных отношений. Уголовное законодательство содержит комплекс запретов, обеспечивающих охрану личности, надлежащее функционирование экономики, режим общественной безопасности и общественного порядка, нормальную деятельность институтов государственной власти, военной службы, а также сдерживающих агрессию против мира и человечества.

Однако нормы, закрепленные в УК РФ, содержат лишь указание на то, какое именно деяние представляет опасность для общества и в силу этого является уголовно наказуемым. Для того чтобы признать лицо виновным в совершении преступления и подвергнуть его справедливому наказанию, а равно избежать привлечения к уголовной ответственности невиновных, создана специальная процедура, которая закреплена в УПК РФ.

Уголовное судопроизводство представляет собой закрепленную в законодательстве деятельность уполномоченных государственных органов и должностных лиц по обнаружению признаков преступления, возбуждению, предварительному расследованию, судебному рассмотрению и разрешению уголовных дел, а

также порождаемые этой деятельностью уголовно-процессуальные правоотношения.

Из данного определения следует, что уголовное судопроизводство является одним из видов государственной деятельности. Органы и должностные лица предварительного расследования, прокуратуры и суда подчиняются всем требованиям, которые выдвигаются в отношении государственных органов и их должностных лиц. Вместе с тем из специфики уголовного судопроизводства следует и ряд особенностей их деятельности. Так, эти органы и должностные лица при осуществлении предварительного расследования и судебного разбирательства по уголовным делам действуют независимо от иных органов государственной власти и должностных лиц. Они принимают свои решения по своему внутреннему убеждению, основанному на совокупности имеющихся в уголовном деле доказательств, руководствуясь при этом исключительно законом и совестью.

Таким образом, сердцевиной понятия «уголовное судопроизводство» является деятельность по возбуждению, предварительному расследованию, судебному рассмотрению и разрешению уголовных дел. Из этого факта вытекают основные признаки уголовного судопроизводства как особого вида государственной деятельности.

Процедура уголовного судопроизводства (уголовного процесса) строго регламентирована действующим уголовно-процессуальным законодательством. При этом в отношении органов и должностных лиц уголовного судопроизводства действует ограничительное правило, согласно которому они могут осуществлять лишь те действия и принимать лишь те решения, которые прямо установлены в УПК РФ. В отношении же лиц, вовлеченных в сферу уголовного судопроизводства, действует прямо противоположное, расширительное правомочие, согласно которому они могут использовать любые средства и способы для отстаивания своей позиции, если отсутствует прямой законодательный запрет. Так, подозреваемый и обвиняемый наделены правом защищаться любыми средствами и способами, не запрещенными УПК РФ (п. 11 ч. 4 ст. 46, п. 21 ч. 4 ст. 47).

Деятельность в рамках уголовного судопроизводства осуществляют уполномоченные государственные органы и должностные лица. Для этого они должны обладать общей и специальной компетенцией. Общая компетенция определяется наличием соответствующих полномочий, закрепленных в действующем законодательстве. Специальная компетенция возникает в случаях, когда

государственный орган или должностное лицо в установленном законом порядке возбуждает уголовное дело, принимает его к своему производству или иным образом вступает в уголовный процесс по конкретному уголовному делу. К государственным органам и должностным лицам, осуществляющим уголовное судопроизводство, законом отнесены суд, прокурор, следователь, орган дознания и дознаватель. Кроме того, полномочиями в сфере уголовного судопроизводства обладают и такие лица, как судья, руководитель следственного органа, заместитель и помощник прокурора, начальник органа дознания.

Содержанием деятельности, осуществляемой в рамках уголовного судопроизводства, является возбуждение, предварительное расследование, судебное рассмотрение и разрешение уголовных дел. В уголовном судопроизводстве происходит выявление деяния, содержащего признаки преступления, собираются, проверяются и оцениваются доказательства, подтверждающие виновность или невиновность конкретного лица в совершении деяния. В результате судебного рассмотрения уголовного дела лицо либо признается виновным в совершении преступления и в отношении его выносится обвинительный приговор, либо считается невиновным, в силу чего выносится оправдательный приговор и принимаются меры по реабилитации оправданного.

Основанная на законе деятельность уполномоченных органов и должностных лиц уголовного судопроизводства порождает специфические уголовно-процессуальные правоотношения, в которые вовлекаются иные участники — потерпевший, частный обвинитель, гражданский истец, представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя, подозреваемый, обвиняемый, законные представители несовершеннолетнего подозреваемого и обвиняемого, защитник, гражданский истец, свидетель, эксперт, переводчик, понятой. В этих правоотношениях лица обладают определенными правами, реализация которых обеспечивает им возможность надлежащим образом отстаивать свою позицию по уголовному делу.

Вышеназванные признаки позволяют отграничить уголовное судопроизводство от иных «смежных» видов государственной деятельности.

Так, понятия «уголовное судопроизводство» и «правосудие» являются весьма сходными по смыслу, поскольку и тот и другой вид деятельности связан с функционированием судебных органов. Однако между ними имеются и существенные разли-

чия. Прежде всего, правосудие в определенной своей части — более широкое понятие, поскольку в соответствии со ст. 118 Конституции РФ судебная власть осуществляется посредством не только уголовного, но и конституционного, гражданского, административного судопроизводства. Таким образом, правосудие по уголовным делам — это лишь одна из составных частей отечественного правосудия. С другой стороны, понятие «уголовное судопроизводство» в силу п. 56 ст. 5 УПК РФ включает в себя как судебное, так и досудебное производство по уголовному делу. В данной своей части понятие «уголовное судопроизводство» шире, чем «правосудие по уголовным делам», поскольку в ч. 1 ст. 118 Конституции РФ закреплено, что правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом. Именно поэтому в качестве синонима понятия «уголовное судопроизводство» применяется термин «уголовный процесс».

С уголовным судопроизводством (уголовным процессом) весьма тесно связана и оперативно-розыскная деятельность. Вместе с тем между ними также имеются существенные различия.

В соответствии со ст. 1 Федерального закона от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности»¹ данная деятельность осуществляется гласно и негласно оперативными подразделениями государственных органов, уполномоченных на то настоящим Федеральным законом, в пределах их полномочий посредством проведения оперативно-розыскных мероприятий в целях защиты жизни, здоровья, прав и свобод человека и гражданина, собственности, обеспечения безопасности общества и государства от преступных посягательств. В отличие от этого, уголовный процесс — это деятельность, которая всегда производится в официальном порядке. Оперативно-розыскные данные сами по себе не могут использоваться в качестве доказательств по уголовным делам. Результаты оперативно-розыскной деятельности могут использоваться в процессе доказывания по уголовным делам лишь в случаях, когда они отвечают требованиям, предъявляемым к доказательствам в соответствии с УПК РФ. Вместе с тем нельзя и преуменьшать значение результатов оперативно-розыскной деятельности. Они могут быть с успехом использованы при производстве отдельных следственных действий, в ходе проверки версий по уголов-

¹ СЗ РФ. 1995. № 33. Ст. 3349.

ным делам, для организации наиболее эффективного взаимодействия между следственными и оперативными подразделениями государственных органов.

§ 2. Назначение уголовного судопроизводства

В соответствии с ч. 1 ст. 6 УПК РФ уголовное судопроизводство имеет своим назначением: 1) защиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений; 2) защиту личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод.

Сформулированное подобным образом назначение представляет собой наиболее желаемый результат, который может быть достигнут в рамках производства по конкретному уголовному делу. Назначение — это внешняя категория, которая обозначает социальное явление, по своему содержанию более широкое, нежели уголовно-процессуальные отношения. В результате достижения назначения уголовного судопроизводства нормализуются любые общественные отношения, которые возникли в результате факта совершения преступления (как действительного, так и мнимого).

Защита прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступления, состоит в том, что в ходе уголовного судопроизводства принимаются меры, обеспечивающие позитивную реализацию всех прав лиц, которым в результате преступления был причинен вред. Данное правило непосредственно вытекает из закрепленного в ст. 52 Конституции РФ положения, в соответствии с которым права потерпевших от преступлений и злоупотреблений властью охраняются законом, а на государство возложена обязанность обеспечивать потерпевшим доступ к правосудию и компенсацию причиненного ущерба.

Потерпевшим в силу ч. 1 ст. 42 УПК РФ является физическое лицо, которому преступлением причинен физический, имущественный, моральный вред, а также юридическое лицо в случае причинения преступлением вреда его имуществу и деловой репутации. Однако законодатель не связывает защиту прав и законных интересов лиц и организаций с формальным наличием у них статуса потерпевшего. Понятие «лица и организации, потерпевшие от преступлений» шире, нежели понятие «потерпевший». Ограничение прав и законных интересов лиц и организаций путем непризнания их потерпевшими при наличии

достаточных оснований является существенным нарушением уголовно-процессуального закона.

В качестве назначения уголовного судопроизводства в п. 2 ч. 1 ст. 6 УПК РФ указана защита личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод. Данное требование означает, что лицу, в отношении которого осуществляется уголовное судопроизводство, разъясняются имеющиеся у него права, а также создаются надлежащие условия для их позитивной реализации. По общему правилу лицо может отказаться от имеющихся у него прав, однако такой отказ должен быть строго добровольным. Насилие или обман являются грубым нарушением закона, влекут отмену процессуальных решений и применение к следователю или иному должностному лицу уголовного судопроизводства мер юридической ответственности вплоть до уголовной.

Обвинение в п. 22 ст. 5 УПК РФ определено как утверждение о совершении определенным лицом деяния, запрещенного уголовным законом, выдвинутое в порядке, установленном настоящим Кодексом. Незаконным является обвинение, которое было выдвинуто в отношении лица с нарушением правил, закрепленным в гл. 23 УПК РФ, а необоснованным — обвинение, которое не подтверждается достаточными доказательствами виновности конкретного лица в совершении преступления.

Осуждение лица представляет собой вынесение в отношении его обвинительного приговора. Осуждение является незаконным в случаях, когда обвинительный приговор в отношении лица постановляется с нарушением установленного законом порядка (разд. IX УПК РФ), а необоснованным — когда приговор вынесен в отсутствие доказательств, однозначно подтверждающих виновность лица в совершении инкриминируемого ему деяния (ст. 307 УПК РФ).

Понятие «незаконное и необоснованное ограничение прав и свобод личности» применительно к сфере уголовного судопроизводства означает, что лицу в ходе предварительного расследования или судебного разбирательства не разъяснялись его права, обязанности, ответственность, не были созданы надлежащие условия для осуществления этих прав, лицо было незаконно или необоснованно подвергнуто мерам процессуального принуждения и т. п.

Тот факт, что в данной норме идет речь о «лице» без указания его статуса по уголовному делу, свидетельствует о том, что законодатель требует защищать права и свободы любых лиц, не

связывая это с формальным решением о признании лица подозреваемым или привлечением его в качестве обвиняемого.

При незаконном и необоснованном обвинении, осуждении, ограничении прав и свобод лицо имеет право на реабилитацию, которая осуществляется в порядке, установленном в гл. 18 УПК РФ.

Назначение выступает в качестве двуединой категории, поскольку ни один из отдельно достигнутых результатов не сможет полностью урегулировать возникший социальный конфликт. Если будут защищены права и законные интересы лиц и организаций, потерпевших от преступлений, но при этом лицо подвергнется незаконному и необоснованному обвинению, осуждению, иному ограничению его прав и свобод, то будут грубо нарушены конституционные права и свободы лиц, в отношении которых разрешается вопрос об их причастности к совершению преступлений. С другой стороны, если все права и свободы лиц, вовлекаемых в уголовный процесс, будут надлежащим образом обеспечены, но преступник избежит справедливого наказания, потерпевшие от преступлений не будут надежно защищены, а причиненный им вред не будет возмещен, то и в данном случае нельзя говорить о реализации назначения уголовного судопроизводства. Лишь гармоничное сочетание двух вышеуказанных составляющих обеспечивает социальную ценность уголовного судопроизводства.

Назначение уголовного судопроизводства проявляется в иных уголовно-процессуальных институтах. Так, оно обуславливает направленность принципов уголовного судопроизводства, обеспечивает надлежащее производство по уголовным делам на различных стадиях. Назначение уголовного судопроизводства вызывает необходимость детальной нормативной регламентации следственных и судебных действий, процедур избрания и применения мер процессуального принуждения.

В действующем УПК РФ категория «назначение уголовного судопроизводства» деполитизирована и деидеологизирована. Никто не вправе применять процедуру уголовного судопроизводства для подавления личности, групп людей или политических партий, а равно с целью создания преимуществ для определенной категории лиц. В качестве назначения уголовного судопроизводства не выдвинута и борьба с преступностью, поскольку преступность — это сложное социальное явление, а органы предварительного расследования, прокуратуры и суда, имея своим лозунгом «борьбу до победного конца», неминуемо

впали бы в обвинительный уклон. Установление действительных обстоятельств, подлежащих доказыванию по каждому уголовному делу, — вот тот результат, к которому должны стремиться органы и должностные лица уголовного судопроизводства.

В ч. 2 ст. 6 УПК РФ закреплено, что уголовное преследование и назначение виновным справедливого наказания в той же мере отвечают назначению уголовного судопроизводства, что и отказ от уголовного преследования невиновных, освобождение их от наказания, реабилитация каждого, кто необоснованно подвергся уголовному преследованию.

Это положение означает, что результат уголовного преследования считается достигнутым не только при осуждении лица, но и при отказе от осуществления в отношении его уголовного преследования без достаточных на то оснований. Данная норма имеет своими адресатами, прежде всего, должностных лиц уголовного судопроизводства, представляющих сторону обвинения. В соответствии с п. 47 ст. 5 УПК РФ к ним относятся прокурор, а также следователь, руководитель следственного органа, дознаватель. Прекращение уголовных дел по основаниям, вызывающим реабилитацию, не должно расцениваться как брак в их работе, вызывать нарекания и влечь ответственность, за исключением прямо установленных законом случаев.

§ 3. Система стадий российского уголовного судопроизводства

Уголовное судопроизводство в Российской Федерации представляет собой деятельность, строго регламентированную законом. Закрепленное в ст. 6 УПК РФ назначение данного вида государственной деятельности достигается путем адекватного применения положений Кодекса в каждом случае выявления совершенного или готовящегося преступления. Однако уголовное судопроизводство — неоднородная по своим средствам и методам деятельность. Это обусловлено различиями в круге лиц, которые принимают участие на том либо ином этапе деятельности, наличием специфических сроков, а также особым характером возникающих правоотношений. Все вышесказанное обусловило объективную необходимость законодательного разделения всего уголовного судопроизводства на ряд последовательных этапов, именуемых стадиями.

Стадия уголовного судопроизводства представляет собой закреплённый в законодательстве этап производства по уголовному делу, который характеризуется специфической процессуальной формой, особым кругом участников, спецификой возникающих правоотношений, а также различиями в сроках и видах принимаемых итоговых решений.

В соответствии с УПК РФ российский уголовный процесс подразделяется на досудебное и судебное производство.

Досудебное производство состоит из следующих стадий. *Возбуждение уголовного дела* — это первоначальная стадия уголовного судопроизводства, содержанием которой является получение сообщения о совершенном или готовящемся преступлении, его проверка установленными законом способами, в результате чего принимается решение о возбуждении уголовного дела или решение об отказе в его возбуждении. Целью данной стадии является установление достаточных данных, указывающих на то, что деяние содержит признаки преступления, ответственность за которое установлена конкретной статьёй (частью, пунктом статьи) УК РФ. Уголовное дело может быть возбуждено как по факту совершения деяния, так и в отношении конкретного лица. С момента возбуждения уголовного дела начинают исчисляться сроки предварительного расследования. Только после возбуждения уголовного дела возможно производство большинства следственных действий и применение мер процессуального принуждения.

Предварительное расследование — это стадия уголовного судопроизводства, в ходе которой происходит собирание, проверка и оценка доказательств с целью установления обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу. В результате при наличии соответствующих оснований может быть принято решение о прекращении уголовного дела или о направлении уголовного дела прокурору для последующей передачи в суд.

Предварительное расследование может протекать в двух формах: предварительное следствие и дознание. Предварительное следствие осуществляется по уголовным делам о преступлениях, которые представляют определённую сложность в доказывании или имеют относительно большую общественную опасность. Дознание представляет собой разновидность предварительного расследования, которое осуществляется по несложным уголовным делам и в ускоренном порядке. В необходимых случаях прокурор может вместо дознания назначить производство предварительного следствия.

Итоговыми решениями данной стадии являются: 1) постановление о прекращении уголовного дела; 2) обвинительное заключение, составляемое в результате предварительного следствия (утверждается прокурором), или обвинительный акт, составляемый в результате дознания (утверждается начальником органа дознания и прокурором); 3) постановление о направлении уголовного дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера (составляется следователем в результате досудебного производства о применении принудительных мер медицинского характера и подлежит утверждению прокурором).

Судебное производство включает в себя следующие стадии.

Подготовка к судебному заседанию — первоначальная судебная стадия, в ходе которой судья изучает поступившее к нему уголовное дело и, не предпринимая вопроса о виновности лица и мере наказания, принимает одно из следующих решений: 1) о направлении уголовного дела по подсудности; 2) о назначении предварительного слушания; 3) о назначении судебного заседания. Цель данной стадии — осуществить ряд действий, направленных на создание надлежащих условий для наиболее эффективного судебного разбирательства в суде первой инстанции.

Предварительное слушание самостоятельной стадией не является и представляет собой факультативную процедуру в рамках стадии подготовки к судебному заседанию. Оно назначается в случаях, когда судья, исходя из материалов уголовного дела, не в состоянии разрешить ряд вопросов (о недопустимости доказательства, о необходимости возратить уголовное дело прокурору, о приостановлении или прекращении уголовного дела, о рассмотрении уголовного дела судом с участием присяжных заседателей). Предварительное слушание производится судьей единолично в закрытом судебном заседании с участием сторон.

Судебное разбирательство в суде первой инстанции — центральная стадия уголовного судопроизводства, в ходе которой происходит непосредственное исследование всех доказательств, как содержащихся в материалах уголовного дела, так и дополнительно представленных в суд сторонами. Цель данной стадии — предоставить сторонам обвинения и защиты равные процессуальные права и создать надлежащие условия для их полной реализации, в результате чего суд получает возможность вынести законный, обоснованный и справедливый приговор (оправдательный или обвинительный) либо прекратить

производство по уголовному делу. На данной стадии также может быть принято решение о применении принудительной меры медицинского характера (при производстве по уголовным делам в порядке, установленном гл. 51 УПК РФ).

Апелляционное производство — стадия, в ходе которой осуществляется пересмотр не вступивших в законную силу приговора и иных решений мирового судьи, рассматривавшего уголовное дело в качестве суда первой инстанции. Апелляционной инстанцией является судья районного суда, действующий единолично. При апелляционном производстве может быть проведено новое исследование доказательств в том же порядке, что и в суде первой инстанции, но с рядом особенностей (в частности, стороны могут договориться о том, что какие-либо доказательства в повторном исследовании не нужны). В результате пересмотра приговора или иного судебного решения может быть принято одно из следующих решений: 1) об оставлении приговора суда первой инстанции без изменения, а апелляционных жалобы или представления без удовлетворения; 2) об отмене обвинительного приговора суда первой инстанции и оправдании подсудимого или о прекращении уголовного дела; 3) об отмене оправдательного приговора суда первой инстанции и о вынесении обвинительного приговора; 4) об изменении приговора суда первой инстанции.

Кассационное производство — это стадия, содержанием которой является деятельность вышестоящего суда по пересмотру приговора или иных судебных решений суда первой инстанции, которые не вступили в законную силу. На данной стадии суд, действующий в составе трех судей федерального суда общей юрисдикции, изучает содержание обжалуемого судебного решения, заслушивает выступления сторон, после чего принимает одно из следующих решений: 1) об оставлении приговора или иного обжалуемого судебного решения без изменения, а жалобы или представления без удовлетворения; 2) об отмене приговора или иного обжалуемого судебного решения и о прекращении уголовного дела; 3) об отмене приговора или иного обжалуемого судебного решения и о направлении уголовного дела на новое судебное разбирательство в суд первой или апелляционной инстанции со стадии предварительного слушания, или судебного разбирательства, или действий суда после вынесения вердикта присяжных заседателей; 4) об изменении приговора или иного обжалуемого судебного решения.

Исполнение приговора — это стадия уголовного судопроизводства, содержанием которой является обращение к исполнению приговора, вступившего в законную силу, а также разрешение ряда вопросов, возникающих во время фактического отбывания наказания или после его отбывания (об отсрочке приговора, об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания, об освобождении от наказания в связи с болезнью осужденного, о снятии судимости и др.). Особенностью данной стадии является ее дискретный (прерывистый) характер. Она протекает лишь в те периоды, когда суд разрешает вышеуказанные и иные вопросы. В тех же случаях, когда осуществляется фактическое отбывание наказания, исполнение приговора как стадия уголовного судопроизводства не протекает.

Надзорное производство — это исключительная стадия, в ходе которой вышестоящий суд, именуемый судом надзорной инстанции, осуществляет пересмотр приговора или иного судебного решения, вступившего в законную силу. Рассмотрев уголовное дело, суд надзорной инстанции принимает одно из следующих решений: 1) об оставлении надзорных жалоб или представлений без удовлетворения, а обжалуемых судебных решений без изменения; 2) об отмене приговора, определения или постановления суда и всех последующих судебных решений и прекращении производства по данному уголовному делу; 3) об отмене приговора, определения или постановления суда и всех последующих судебных решений и передаче уголовного дела на новое судебное рассмотрение; 4) об отмене приговора суда апелляционной инстанции и передаче уголовного дела на новое апелляционное рассмотрение; 5) об отмене определения суда кассационной инстанции и всех последующих судебных решений и передаче уголовного дела на новое кассационное рассмотрение; 6) о внесении изменения в приговор, определение или постановление суда.

Возобновление производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств — это исключительная стадия, содержанием которой является пересмотр вступившего в законную силу приговора или иного судебного решения ввиду появления ряда обстоятельств. К ним относятся следующие: 1) вновь открывшиеся обстоятельства — существовавшие на момент вступления судебного решения в законную силу обстоятельства, которые не были известны суду (например, совершенные в ходе производства по уголовному делу преступления, которые повлекли за собой вынесение незаконного, необоснован-

ного или несправедливого приговора, вынесение незаконного или необоснованного определения или постановления); 2) новые обстоятельства, неизвестные суду на момент вынесения судебного решения обстоятельства, устраняющие преступность и наказуемость деяния (например, признание Конституционным Судом РФ закона, примененного судом в данном уголовном деле, не соответствующим Конституции РФ).

Исключительность двух последних стадий уголовного судопроизводства обусловлена тем фактом, что они осуществляются путем пересмотра судебных решений, вступивших в законную силу, в связи с чем в УПК РФ установлены дополнительные гарантии против ошибок.

§ 4. Исторические формы уголовного судопроизводства

Уголовное судопроизводство как специфическая государственная деятельность имеет многовековую историю. Порядок уголовного судопроизводства в каждом из государств на протяжении их развития имел свои особенности. Вместе с тем современной наукой выделены наиболее распространенные формы уголовного судопроизводства, которые были характерны и для России.

Обвинительный процесс является наиболее древней формой уголовного судопроизводства, существовавшей еще в Древней Руси. Он характерен тем, что лицо, в отношении которого было совершено преступление, самостоятельно предъявляло к обвиненному им человеку требования о возмещении причиненного преступлением вреда. Четкого отграничения преступлений от иных правонарушений не существовало. Пострадавший самостоятельно собирал доказательства (как правило, это были показания свидетелей) и представлял их непосредственно в суд. Как правило, розыск и доставление в суд обвиненного человека также осуществлял сам пострадавший.

Судебное разбирательство происходило в состязательной форме и гласно. Каждая из сторон представляла доказательства, подтверждающие собственную позицию. Вместе с тем процедура была крайне формальна, общих правил оценки доказательств не существовало, зачастую их заменяли особые ритуалы: принесение торжественной присяги, судебные поединки и ордалии (испытания огнем, водой и т. п.). В данном случае

считалось, что Бог помогает и обеспечивает победу тому, кто заявил справедливые требования.

По мере усиления российской государственности преступления стали признаваться не только деяния, которые посягают на жизнь, здоровье и собственность отдельных лиц, но и нарушающие безопасность государства в целом. Это вызвало создание специального розыскного аппарата, который занимался выявлением преступлений и собиранием доказательств виновности конкретного лица в его совершении. Такой процесс получил наименование **розыскного** или **инквизиционного** (от лат. *inquisitio* — расследование). Наиболее характерными чертами данной исторической формы уголовного процесса являются следующие: 1) государственное обвинение обладало неограниченными правами по отношению к лицу, в отношении которого осуществлялось уголовное преследование; 2) лицо фактически не имело прав и по сути превращалось в объект исследования; 3) «центр тяжести» в собирании доказательств был перенесен на сведения, подтверждающие виновность лица в совершении преступления; 4) широко применялись угрозы, пытки, иные негуманные методы получения доказательств; 5) во многих случаях лицо обвинялось при отсутствии действительных доказательств его виновности или при наличии недостаточных, противоречивых сведений; 6) основная деятельность осуществлялась на досудебных стадиях, а суд лишь формально утверждал выводы стороны обвинения; 7) параллельно с розыскным процессом, как правило, применялись процедуры тайной внесудебной расправы.

Некоторое время в России розыскной процесс существовал одновременно с обвинительным, однако с начала XVIII в. (в период царствования Петра I) обвинительный процесс был полностью поглощен розыскным. Розыскной процесс в тех либо иных модификациях просуществовал в России вплоть до Судебной реформы 1861 — 1864 гг. и был отменен лишь с принятием Устава уголовного судопроизводства 1864 г.

Состязательный уголовный процесс характеризуется тем, что деятельности стороны обвинения противопоставлена активная деятельность стороны защиты. Суд является независимым органом, не связан позицией ни одной из сторон и принимает решение о виновности или невиновности лица на основе исследования доказательств, как собранных в ходе предварительного расследования, так и дополнительно представленных сторонами.

В состязательном уголовном процессе публично-правовой интерес государства в осуществлении уголовного преследования сочетается с наличием у лица, в отношении которого разрешается вопрос о его виновности, широкого спектра прав, гарантирующих его надлежащую защиту от незаконного и необоснованного обвинения и осуждения. В рамках состязательной формы возможно осуществление уголовного преследования и в частном порядке, когда сторона обвинения представлена самим пострадавшим, а не специальным государственным учреждением. Однако круг уголовных дел частного обвинения весьма ограничен и включает в себя те категории преступлений, которые представляют опасность не для общества в целом, а лишь для конкретного лица.

На досудебных стадиях производства по уголовным делам сторона обвинения обязана разъяснять лицу, в отношении которого осуществляется уголовное судопроизводство, содержание имеющихся у него прав и создавать надлежащие условия для их реализации. Лицо наделено правом отстаивать свою позицию как самостоятельно, так и с помощью защитника.

Сторона обвинения во время предварительного расследования собирает лишь необходимые и достаточные доказательства, подтверждающие виновность лица в совершении преступления. Окончательно виновность или невиновность обвиняемого устанавливается непосредственно в судебном заседании. Решения суда могут быть обжалованы в вышестоящий суд.

В настоящее время состязательный уголовный процесс распространен в большинстве стран с англосаксонской (прецедентной) системой права. В Российской Федерации состязательный уголовный процесс просуществовал с 1864 по 1917 г.

Смешанную форму уголовного судопроизводства можно охарактеризовать как сочетание розыскного и состязательного процессов в различных пропорциях. Обычно для розыскного процесса характерно наличие сильной стороны обвинения, которая уже в ходе досудебного производства стремится собрать доказательства, однозначно свидетельствующие о виновности лица в совершении преступления. Вместе с тем правом разрешения уголовного дела по существу предъявленного обвинения наделяется лишь суд. В ходе судебного разбирательства по уголовному делу государственные органы, осуществляющие уголовное преследование, утрачивают государственно-властные полномочия и выступают в качестве представителей стороны обвинения. Подсудимый и его защитник в судебном за-

седании наделены правами, аналогичными правам стороны обвинения.

Подобная форма уголовного судопроизводства характерна для многих европейских государств с континентальной (кодифицированной) системой права (Германия, Австрия, Швеция и т. п.). В СССР в различные периоды времени смешанный уголовный процесс в той либо иной степени склонялся к процессу розыскному (инквизиционному). С образованием Российской Федерации уголовное судопроизводство все в большей степени стало приобретать черты состязательного. В УПК РФ содержатся многие положения, позволяющие судить о том, что производство по уголовным делам в нашей стране можно в целом отнести к такой форме, как состязательный уголовный процесс.

§ 5. Основные понятия уголовно-процессуальной науки

Уголовно-процессуальная наука представляет собой правовую науку, поскольку в качестве ее основного предмета выступает уголовно-процессуальное право и правоотношения, возникающие при реализации соответствующих норм.

Уголовно-процессуальная наука — это отрасль правовых знаний о соответствующей отрасли права, ее истории, наиболее важных понятиях, а также о практической правоприменительной деятельности и возникающих при этом правоотношениях. Таким образом, уголовно-процессуальная наука не может быть оторвана от права, которое составляет и предмет, и содержание исследований в сфере уголовного судопроизводства.

Систему уголовно-процессуальной науки составляют следующие ее разделы: 1) история науки; 2) общие теоретические положения науки; 3) досудебное производство по уголовным делам; 4) судебное разбирательство по уголовным делам; 5) уголовный процесс зарубежных государств. В зависимости от проблематики научных исследований могут выделяться и иные, более конкретные разделы уголовно-процессуальной науки.

Уголовно-процессуальная наука как специфическая отрасль знаний обладает своим понятийным аппаратом, знание которого позволяет адекватно воспринимать информацию о тенденциях развития законодательства, верно оценивать происходящие в нем изменения.

Уголовно-процессуальные правоотношения — это урегулированные нормами уголовно-процессуального права отношения, в которые вступают между собой государственные органы, их должностные лица, осуществляющие уголовное судопроизводство, а также физические лица, вовлеченные в производство по конкретному уголовному делу, в связи с чем закон наделяет их определенными правами и возлагает на них ряд обязанностей.

Наиболее характерные свойства подобных отношений состоят в том, что они: 1) регламентированы действующим законодательством; 2) возникают и развиваются только в рамках производства по конкретному уголовному делу (или при разрешении вопроса о его возбуждении); 3) выражаются в наличии у сторон правоотношений уголовно-процессуальной праводеееспособности; 4) предусматривают наличие у одной из сторон определенных прав, а у другой — соответствующих им обязанностей.

К законам, определяющим порядок уголовного судопроизводства и, как следствие, регламентирующим возникновение и протекание соответствующих правоотношений, в силу ст. 1 УПК РФ относятся данный Кодекс, основанный на Конституции РФ, а также общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации в части, регулирующей уголовное судопроизводство.

Детерминированность правоотношений рамками конкретного уголовного дела означает, что предоставление определенных прав и обязанностей жестко связано с наличием данных, указывающих на совершение общественно опасного деяния. Права и обязанности не абстрактная категория, поскольку соответствующие государственные органы, должностные, физические или юридические лица приобретают права и исполняют обязанности только в рамках конкретного уголовного дела. Так, следователь может осуществлять свои полномочия только по уголовному делу, находящемуся в его производстве. В противном случае полученные доказательства будут признаны недопустимыми (п. 3 ч. 2 ст. 75 УПК РФ).

Уголовно-процессуальная праводеееспособность — составное понятие. Правоспособность в сфере уголовного судопроизводства предусматривает возможность того либо иного участника иметь определенные права и соблюдать обязанности. Дееспособность — это возможность участника лично, своими активными действиями реализовывать имеющиеся у него права и совершать действия, направленные на исполнение обязанностей.

Например, ребенок, которому в результате преступления был причинен физический вред, будет наделен правами потерпевшего (ст. 42 УПК РФ), однако пользоваться ими он будет не самостоятельно, а через своих законных представителей или представителей (ч. 2 ст. 45 УПК РФ).

Как упоминалось выше, каждая из сторон уголовно-процессуальных правоотношений является носителем определенных прав и обязанностей. Он четко закреплен в действующем законодательстве, кроме того, права одной стороны всегда соответствуют обязанностям другой и наоборот. Например, следователь вправе вызвать свидетеля, потерпевшего на допрос повесткой (ч. 1 ст. 188 УПК РФ). Лицо, вызываемое на допрос, обязано явиться в назначенный срок либо заранее уведомить следователя о причинах неявки (ч. 3 ст. 188 УПК РФ). Если же этого не будет сделано, следователь вправе подвергнуть лицо приводу в порядке и по правилам, установленным ст. 113 Кодекса.

Уголовно-процессуальная форма — это установленный законом порядок осуществления предварительного расследования, судебного рассмотрения и разрешения уголовных дел, проверки судебных решений, а также правила осуществления конкретных процессуальных действий и закрепления их результатов в соответствующих протоколах.

Таким образом, уголовно-процессуальная форма — это понятие, которое включает в себя требования, предъявляемые как к порядку уголовного судопроизводства в целом, так и к осуществлению данной деятельности на отдельных стадиях, а также при производстве конкретных следственных действий.

Требования, предъявляемые к протоколам следственных и иных процессуальных действий, а также к процессуальным решениям, закреплены в УПК РФ. В ч. 3 ст. 166 Кодекса указано, что в протоколе следственного действия в обязательном порядке должны содержаться следующие сведения: 1) место и дата его производства; 2) должность, фамилия и инициалы лица, составившего протокол; 3) фамилия, имя и отчество каждого лица, участвовавшего в следственном действии, а в необходимых случаях его адрес и другие данные о его личности. В соответствии с ч. 4 ст. 166 УПК РФ в протоколе описываются процессуальные действия в том порядке, в каком они производились, выявленные при их производстве существенные для данного уголовного дела обстоятельства, а также излагаются заявления лиц, участвовавших в следственном действии.

Значение процессуальной формы состоит в том, что ее четкая регламентация обеспечивает унифицированное правоприменение, позволяет соблюдать общие правила составления процессуальных документов на всей территории Российской Федерации.

Уголовно-процессуальные гарантии — это закрепленные в действующем законодательстве средства и способы обеспечения надлежащей реализации прав и свобод участников уголовного судопроизводства, что позволяет осуществить назначение данного вида государственной деятельности.

Систему уголовно-процессуальных гарантий составляют: установленный законом порядок уголовного судопроизводства; принципы уголовного судопроизводства; закрепленные в законе права и свободы участников уголовного судопроизводства; уголовно-процессуальная форма.

Наличие уголовно-процессуальных гарантий обусловлено тем фактом, что в Российской Федерации человек, его права и свободы являются высшей ценностью, а признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина определены в качестве основной обязанности государства (ст. 2 Конституции РФ).

Совокупность норм, в которых закреплены данные гарантии, обеспечивает надежный социальный контроль за деятельностью органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора и суда.

Глава 2. Уголовно-процессуальное право и его источники

§ 1. Уголовно-процессуальное право, его место в системе российского права

Уголовно-процессуальное право - это самостоятельная отрасль права, регламентирующая уголовно-процессуальную деятельность суда, прокурора, следователя, дознавателя, устанавливающая единый порядок уголовного судопроизводства на всей территории Российской Федерации и обеспечивающая реализацию прав и законных интересов лиц, вовлеченных в производство по уголовным делам.

Предметом правового регулирования уголовно-процессуального права являются общественные отношения, складывающиеся в области уголовного судопроизводства. Таким образом, уголовно-процессуальное право тесно связано с уровнем развития общественных отношений, т. е. социально обусловлено. Поступательное развитие общества объективно находит свое отражение и в нормах уголовно-процессуального права.

Уголовно-процессуальное право, в отличие от других отраслей российского права, в наибольшей степени затрагивает и ограничивает права и свободы человека, в том числе и закрепленные в Конституции РФ. Уголовно-процессуальный закон предоставляет уполномоченным государственным органам возможность применять для достижения назначения уголовного судопроизводства меры принудительного характера. В данной области деятельности, как в никакой другой, государство допускает широкое применение принуждения. В этой связи основным источником уголовно-процессуального права должен являться и является закон, под которым понимается нормативный правовой акт, устанавливающий порядок и формы осуществления как досудебного производства, так и судебного производства по уголовным делам, определяющий компетенцию органов государственной власти при осуществлении предварительного расследования, судебного рассмотрения и разрешения уголовных дел, закрепляющий права и обязанности участников уголовного судопроизводства.

Уголовно-процессуальное право имеет ценность и в плане обеспечения прав личности, что в свою очередь является одним из назначений уголовного судопроизводства. Это выражается в том, что рассматриваемая отрасль права, во-первых, обеспечивает применение уголовно-правовых норм, ограждающих личность, общество и государство от преступных посягательств, во-вторых, устанавливает гарантии прав личности, в том числе право на неприкосновенность личности, жилища, тайну телефонных, телеграфных и иных переговоров и т. д., в-третьих, определяет порядок судебной защиты нарушенных прав человека и гражданина.

Обеспечение гарантий защиты прав и законных интересов лиц и организаций осуществляется посредством выявления преступлений, уголовного преследования лиц, их совершивших, осуждения и справедливого наказания таких лиц, устранения обстоятельств, способствовавших совершению преступлений. Все это достигается путем применения нормативных предписаний уголовно-процессуального права.

Уголовно-процессуальное право характеризуется системностью и внутренней согласованностью. Его правовые нормы устанавливают пределы должного и допустимого поведения судов, органов прокуратуры, органов предварительного следствия и органов дознания, а также иных участников уголовного судопроизводства.

Одна из целей создания любой нормы права — усиление правовой культуры, эффективность которой будет зависеть как от конструкции нормы, так и от параметров, заложенных в ней. Нормативные предписания уголовно-процессуального закона не являются исключением. Их применение оказывает положительное воздействие на повышение уровня правосознания граждан, общества в целом и способствует скорейшему становлению подлинно правового, демократического государства в Российской Федерации. Такие новые предписания, как освобождение суда от функции обвинения, участие защитника в уголовном деле с момента фактического задержания лица, подозреваемого в совершении преступления, наделение суда полномочиями по принятию решения о заключении под стражу, проведении обыска в жилище, позволяют в полной мере реализовать на практике основные конституционные положения, гарантирующие защиту прав и законных интересов человека и гражданина.

Определяя место уголовно-процессуального права в системе российского права в целом, необходимо отметить, что рассмат-

риваемая отрасль права неразрывно связана с рядом иных отраслей права. И в первую очередь с уголовным правом.

Это объясняется тем обстоятельством, что уголовно-процессуальное право представляет собой систему правовых средств, обеспечивающих применение норм уголовного права путем доказывания обстоятельств совершенного деяния, установления лица, его совершившего, и т. д. Уголовное же право устанавливает основания и виды уголовной ответственности, виды и размер наказания. Каждая из этих отраслей права имеет свои самостоятельные задачи и содержание. Однако и уголовное, и уголовно-процессуальное право должны строиться на единых для государства принципах гуманизма, справедливости, демократизма. Без этого создать эффективный механизм отправления правосудия невозможно.

Кроме того, уголовно-процессуальное право взаимосвязано также с конституционным и гражданским процессуальным правом. Особое место здесь занимает конституционное право. Это обусловлено особым статусом Конституции РФ, которая имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации. Таким образом, конституционные принципы являются основополагающими для всех отраслей права без исключения, в том числе и для уголовно-процессуального права.

Ряд положений уголовно-процессуального права имеет много общего с нормами гражданского процессуального права, определяющего порядок судопроизводства по гражданским делам. В первую очередь это касается норм, обеспечивающих заявление и рассмотрение гражданского иска в уголовном процессе.

Предписания уголовно-процессуального права также находят свое отражение и в ряде иных нормативных правовых актов о судоустройстве, прокуратуре, органах предварительного следствия и органах дознания.

§ 2. Источники уголовно-процессуального права

Содержание уголовно-процессуального права отражено в соответствующих документах, т. е. в определенных источниках.

Источники уголовно-процессуального права — это нормативные правовые акты, которые являются носителями содержания уголовно-процессуального права и применение которых образует производство по уголовному делу. Поскольку уголовно-процессуальное право является регулятором общественных от-

ношений, связанных с ограничением наиболее существенных прав и свобод человека и гражданина, в качестве источников данной отрасли права могут выступать лишь такие нормативные правовые акты, которые были приняты на уровне не ниже федерального законодательства.

Источники уголовно-процессуального права могут быть систематизированы различными способами. Самым распространенным из них является значимость того либо иного акта для регулирования уголовно-процессуальных правоотношений.

По данному основанию источники уголовно-процессуального права могут быть систематизированы следующим образом: 1) Конституция РФ в части, касающейся уголовного судопроизводства; 2) Уголовно-процессуальный кодекс РФ; 3) иные федеральные конституционные законы и федеральные законы в части, касающейся уголовного судопроизводства; 4) общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации.

Определенное значение имеет систематизация источников уголовно-процессуального права в зависимости от их юридической силы. При этом источники располагаются несколько иначе, чем в первом случае, т. е. следующим образом: 1) общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации; 2) Конституция РФ в части, касающейся уголовного судопроизводства; 3) федеральные конституционные законы в части, касающейся уголовного судопроизводства; 4) Уголовно-процессуальный кодекс РФ; 5) иные федеральные законы в части, касающейся уголовного судопроизводства. В этой классификации основное значение придается не объему уголовно-процессуальных норм, содержащихся в том или ином акте, а тому, какую юридическую силу имеют данные нормы и какие из них должны применяться в случае противоречия между ними.

Обе из вышеуказанных систематизации имеют равное право на существование. Вместе с тем в учебных целях целесообразно использовать первую из предложенных, так как именно она указывает на место тех либо иных уголовно-процессуальных норм в общем механизме правового регулирования.

Основные исходные положения уголовно-процессуального права определены Конституцией РФ. В этом источнике сосредоточена большая группа норм, закрепляющих права личности в сфере уголовного судопроизводства, а также определяющих оптимальное функционирование соответствующих государст-

венных органов. В Конституции РФ приведены развернутые формулировки большинства принципов уголовного судопроизводства, что обеспечивает неизменность их содержания и надежность применения. Так, в ч. 2 ст. 4 данного акта закреплено Положение о верховенстве Конституции РФ и федеральных законов на всей территории страны; ряд положений (ст. 2, ч. 2 ст. 24, ч. 1 ст. 46, ст. 120 и др.) обеспечивают надлежащую процедуру предварительного расследования преступлений и судебного разбирательства по уголовным делам; большой комплекс норм являет собой нормативную базу для обеспечения прав и свобод человека и гражданина в сфере уголовного судопроизводства (ст. 18, 19, ч. 2 ст. 22, ст. 23, 25, ч. 2 ст. 26, ч. 3 ст. 46, ст. 48, 49, 51, ч. 3 ст. 123, ч. 4 ст. 125).

Конституция РФ имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории страны. Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 31 октября 1995 г. № 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия» указал, что суд, разрешая дело, применяет непосредственно Конституцию, в частности когда: 1) закрепленные нормой Конституции положения, исходя из ее смысла, не требуют дополнительной регламентации и не содержат указания на возможность ее применения при условии принятия федерального закона, регулирующего права, свободы, обязанности человека и гражданина и другие положения; 2) суд придет к выводу, что федеральный закон, действовавший на территории РФ до вступления в силу Конституции РФ, противоречит ей; 3) суд придет к убеждению, что федеральный закон, принятый после вступления в силу Конституции РФ, находится в противоречии с соответствующими положениями Конституции.

Наиболее полно уголовно-процессуальную деятельность регламентирует УПК РФ, который был принят Государственной Думой 22 ноября 2001 г., подписан Президентом РФ 18 декабря 2001 г. и вступил в силу с 1 июля 2002 г.

УПК РФ построен на идеологии верховенства права, приоритета таких ценностей, как свобода и личная неприкосновенность, независимый суд, презумпция невиновности, состязательность сторон, соразмерность применения мер процессуального принуждения.

УПК РФ состоит из пяти частей. В части первой установлены основные положения, перечень участников уголовного судопроизводства, вопросы доказывания и доказательств, меры

процессуального принуждения, процесс подачи и рассмотрения жалоб и ходатайств, а также иные положения. Части вторая и третья соответственно регламентируют вопросы досудебного и судебного производства. УПК РФ в части четвертой отдельно раскрывает особый порядок уголовного судопроизводства. Пятая часть УПК РФ посвящена вопросам международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства.

Говоря о системе уголовно-процессуального законодательства Российской Федерации, необходимо подчеркнуть, что оно состоит не только из Конституции РФ и УПК РФ. В нее также входит ряд международных нормативных правовых актов, ратифицированных на уровне федерального законодательства, а также федеральных законов в части, регламентирующей уголовно-процессуальную деятельность.

В соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Международные акты, ратифицированные в Российской Федерации на уровне федеральных законов, имеют приоритет над внутренним законодательством.

В отличие от российских законов, международные акты характеризуются обилием наименований (конвенция, пакт, договор, соглашение и др.). Однако такие различия являются чисто внешним признаком документа и продиктованы скорее традициями. На юридическую силу акта его наименование не влияет.

Систему международных нормативных правовых актов, регламентирующих вопросы уголовного судопроизводства, составляют: Всеобщая декларация прав человека от 10 декабря 1948 г., Конвенция о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г. и дополнительные протоколы к ней за № 1—11, Международная конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации от 21 декабря 1965 г. (вступила в силу 4 января 1969 г.), Международный пакт о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 г. (вступил в силу 23 марта 1976 г.), Конвенция о правах ребенка от 20 ноября 1989 г. (вступила в силу 2 сентября 1990 г.), Конвенция Содружества Независимых Государств о правах и основных свободах человека от 26 мая 1995 г., Конвенция против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания от 26 ноября 1987 г., Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 г. и др.

Иные федеральные законы в своей определенной части также регламентируют отдельные вопросы уголовного судопроизводства. К таким актам, в частности, относятся Федеральный закон «О прокуратуре Российской Федерации» (в редакции Федерального закона от 17 ноября 1995 г. № 168-ФЗ)¹, Федеральный закон от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности»², Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»³ и др.

При этом следует иметь в виду, что в ч. 1 ст. 7 УПК РФ установлен запрет на применение федеральных законов, противоречащих Кодексу. Поэтому все действующее законодательство в части, противоречащей УПК РФ, признается не имеющим юридической силы и не подлежит применению судом, прокурором, следователем, органом дознания и дознавателем.

Не входят в систему уголовно-процессуального законодательства, однако имеют важное значение для его формирования и правильного применения документы, которые являются подзаконными нормативными правовыми актами либо актами, имеющими ненормативную природу.

Что касается первой группы, то условием юридической состоятельности подзаконных нормативных правовых актов можно считать их соответствие действующему законодательству.

К наиболее важным актам ненормативного характера относятся постановления и определения Конституционного Суда РФ. Решения этого органа, определяющие соответствие уголовно-процессуального законодательства конституционным положениям, хотя и не содержат норм права, имеют столь властный характер, что немедленно с момента их вынесения приостанавливают применение неконституционной нормы вплоть до ее изменения или отмены в соответствии с установленной процедурой. Признаком, объединяющим все решения Конституционного Суда РФ, является широкое использование в обоснование своих выводов предписаний, содержащихся в Конституции РФ и международных нормативных правовых актах.

Ряд ненормативных актов представляет собой акты толкования норм права. Это вместе с тем не означает, что их роль в определении содержания правовых норм невелика. Такие доку-

¹ СЗ РФ. 1995. № 47. Ст. 4472.

² СЗ РФ. 1995. № 33. Ст. 3349.

³ СЗ РФ. 2002. № 23. Ст. 2102.

менты (например, разъяснения Пленума Верховного Суда РФ) побуждают законодателя устранять пробелы права, обобщают положительный опыт в реализации правовых норм и дают практические рекомендации по их оптимальному применению.

§ 3. Уголовно-процессуальные нормы, их действие во времени, пространстве и в отношении лиц

Понятие уголовно-процессуальных норм и их структура. Уголовно-процессуальные нормы (как и любые другие правовые нормы) — это закрепленные в законе обязательные правила, которые содержат указания на основания и условия их применения, круг субъектов тех либо иных правоотношений, их права и обязанности, а также санкции за неисполнение обязанностей.

При этом элементы любой правовой нормы: гипотеза, диспозиция и санкция — в полной мере присущи и уголовно-процессуальным нормам. Гипотеза указывает на условия, при которых действует правовая норма, диспозиция — непосредственно правило поведения, а санкция — последствия неисполнения указанного правила. Вместе с тем структура уголовно-процессуальной нормы не во всех случаях очевидна.

В силу особенностей предмета правового регулирования уголовно-процессуальные нормы носят в основном императивный, обязывающий характер, предписывающий совершение тех или иных действий. Вместе с тем среди норм, регламентирующих компетенцию различных органов государственной власти и их должностных лиц при производстве по уголовным делам, существуют и такие, которые предоставляют определенному должностному лицу выбор того либо иного способа действий в зависимости от ряда условий.

Большинство норм уголовно-процессуального права, наделяющих правами и обязанностями определенный круг субъектов, относятся к подозреваемому, обвиняемому и иным участникам уголовного судопроизводства. В зависимости от вида нормы их реализация может выражаться в осуществлении определенного перечня прав либо в исполнении обязанностей при условии соблюдения установленных запретов и ограничений.

Соответствующие нормы могут содержаться не только в УПК РФ, но и в иных нормативных правовых актах, например

в Законе РФ от 26 июня 1992 г. № 3132-1 «О статусе судей в Российской Федерации»¹.

Специфика уголовно-процессуальных норм обуславливает и характер устанавливаемых ими санкций. Как правило, санкции уголовно-процессуальных норм не указываются в той статье уголовно-процессуального закона, в которой изложена диспозиция, однако во всех случаях они будут содержаться в законе. К числу уголовно-процессуальных санкций, в частности, относятся признание недействительными результатов процессуальных действий, совершенных с нарушением закона; применение мер процессуального принуждения к лицам, нарушающим процессуальные обязанности (привод, меры пресечения); возвращение уголовного дела на одну из предыдущих стадий процесса для устранения нарушений закона и ряд других.

Кроме того, в случае совершения общественно опасных деяний, связанных с нарушением уголовно-процессуальных норм (незаконное задержание, заключение под стражу или содержание под стражей, заведомо ложные показания и т. д.), помимо применения процессуальных санкций предусмотрена также и возможность привлечения к уголовной ответственности.

Действие уголовно-процессуального закона во времени. Статья 4 УПК РФ установила, что при производстве по уголовному делу применяется уголовно-процессуальный закон, действующий во время производства соответствующего процессуального действия или принятия процессуального решения, если иное не установлено Кодексом. Вместе с тем согласно ст. 4 Федерального закона от 18 декабря 2001 г. № 177-ФЗ «О введении в действие Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации»² если производство по уголовному делу было начато до вступления в силу нового УПК РФ, то все действия и решения, принятые до этого момента, сохраняли свою силу, а дальнейшее производство по уголовному делу осуществлялось уже согласно правилам УПК РФ.

Действие уголовно-процессуального закона в пространстве и по лицам. Согласно ч. 1 ст. 2 УПК РФ производство по уголовным делам на всей территории Российской Федерации независимо от места совершения преступления во всех случаях ведется в соответствии с уголовно-процессуальным законом, если международным договором не предусмотрено другое. Действие УПК РФ очерчено Государственной границей, под которой со-

¹ Ведомости РФ. 1992. № 30. Ст. 1792.

² СЗ РФ. 2001. № 52. Ч. I. Ст. 4924.

гласно ст. 1 Закона РФ от 1 апреля 1993 г. № 4730-1 «О Государственной границе Российской Федерации»¹ понимается линия и проходящая по этой линии вертикальная поверхность, определяющие пределы государственной территории (суши, вод, недр и воздушного пространства) Российской Федерации, т. е. пространственный предел действия государственного суверенитета Российской Федерации.

Указанное правило распространяется не только на граждан Российской Федерации, но и на иностранных граждан и лиц без гражданства. Так, в ст. 458 УПК РФ закреплено, что производство по уголовным делам о преступлениях, совершенных иностранными гражданами, ведется в соответствии с правилами данного Кодекса.

При этом в случае, когда иностранный гражданин совершил преступление на территории Российской Федерации и впоследствии оказался на территории иностранного государства, вопрос о его выдаче для уголовного преследования на территории Российской Федерации или осуществления уголовного преследования в иностранном государстве решается по правилам международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства, т. е. на основании положений соответствующих договоров об оказании правовой помощи.

Кроме того, в соответствии с ч. 2 ст. 2 УПК РФ производство по уголовным делам о преступлениях, совершенных на воздушном, водном (морском или речном) судне (корабле), находящемся за пределами территории Российской Федерации под флагом или с опознавательным знаком Российской Федерации, если судно приписано к соответствующему порту Российской Федерации, осуществляется в соответствии с уголовным и уголовно-процессуальным законодательством Российской Федерации.

Определенный интерес представляет также норма УПК РФ об особенностях производства процессуальных действий в отношении лиц, обладающих дипломатической неприкосновенностью. Так, указанные действия могут производиться лишь по просьбе указанных лиц или с их согласия, которое должно испрашиваться через Министерство иностранных дел РФ. Помимо этого условия производства следственных действий в отношении указанной категории лиц, а также в помещениях дипломатических представительств иностранных государств устанавливаются соответствующими международными договорами.

¹ Ведомости РФ. 1993. № 17. Ст. 594.

Глава 3. Принципы уголовного судопроизводства

§ 1. Понятие принципов уголовного судопроизводства, их признаки (критерии) и значение

Термин «принцип» входит в категориальный аппарат уголовно-процессуальной науки. Под принципом (от лат. *prin-* *cipio* — основа, начало) в общенаучном смысле принято понимать основное, исходное положение какой-либо теории, учения, главное правило деятельности¹.

Ранее под принципами уголовного процесса понимали прежде всего идеи об организации системы правосудия. Однако любая идея до тех пор, пока она не нашла своего нормативного воплощения, не в состоянии выполнять роль регулятора уголовно-процессуальных правоотношений и, соответственно, выступать в качестве принципов. Именно поэтому законодатель все принципы уголовного судопроизводства закрепил в гл. 2 УПК РФ в виде четко выраженных норм-предписаний, имеющих высшую юридическую силу. Вместе с тем содержание принципов не изолировано от иных уголовно-процессуальных норм, поскольку последние дополняют, конкретизируют содержащиеся в принципах требования, создают надлежащую основу для их позитивной реализации.

Принципы уголовного судопроизводства представляют собой закрепленные в действующем уголовно-процессуальном законодательстве основы создания и направленности всей соответствующей отрасли права, которые наиболее полно выражают содержание уголовно-процессуальных правоотношений, тесно взаимосвязаны с государственной политикой в сфере уголовного судопроизводства, являются общими для всех стадий уголовного процесса, оказывают регулятивное и охранительное воздействие по отношению ко всем остальным уголовно-процессуальным нормам.

Принципы уголовного судопроизводства, будучи нормативно выраженными, обладают всеми свойствами, которые присущи всем без исключения нормам права. Наряду с этим принци-

¹ См.: Словарь иностранных слов. М., 1986. С. 409.

пы наделены и специфическими признаками (критериями), которые отражают их особое место и роль в сфере данного вида государственной деятельности.

К **критериям принципов уголовного судопроизводства** относятся следующие.

1. *Принципы представляют собой основы создания и направленности уголовно-процессуального права.* Данное положение означает, что содержание принципов обуславливает структуру правоохранительных и судебных органов, наделенных полномочиями в сфере уголовного судопроизводства, а также формирует границы законодательно дозволенной деятельности соответствующих органов и должностных лиц.

2. *Принципы должны быть закреплены в действующем уголовно-процессуальном законодательстве в виде системы правовых предписаний.* В соответствии с этим нельзя признавать принципом ту либо иную правовую идею, которая не имеет нормативного выражения. Речь может идти лишь об объективной необходимости создания соответствующего принципа, но не о его реальном существовании.

3. *Принципы наиболее полно выражают содержание уголовно-процессуальных правоотношений.* Данный критерий подчеркивает тот факт, что содержание принципов обуславливает процессуальные статусы участников уголовного судопроизводства, находящиеся между собой в соответствующих правоотношениях. В структуру каждого принципа не входит подробный перечень прав, обязанностей и ответственности участников, однако само содержание принципа вызывает необходимость закрепления этих положений в иных, более частных по отношению к принципам, нормах уголовно-процессуального права.

4. *Принципы тесно взаимосвязаны с государственной политикой в сфере уголовного судопроизводства, с учетом положений международных актов по правам человека.* С одной стороны, в принципах содержатся правовые установления, которые отвечают наиболее высоким стандартам уголовного судопроизводства. Это налагает на государственный аппарат определенные обязанности в сфере организации и обеспечения деятельности правоохранительных и судебных органов. С другой же стороны, содержание принципов вырабатывалось в результате деятельности правотворческих государственных органов, поэтому в ходе принятия УПК РФ многие положения были сформулированы с учетом мнения государства об «идеальной» процедуре уголовного судопроизводства. И в том и в другом случае эталоном для

создания норм-принципов выступали положения, закрепленные в международных актах по правам человека и гражданина (в частности, во Всеобщей декларации прав и свобод человека от 10 декабря 1948 г., Конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г. и др.). Впоследствии международные стандарты были закреплены в гл. 2 «Права и свободы человека и гражданина» Конституции РФ.

5. *Принципы являются общими для всех стадий уголовного процесса.* Этот критерий означает, что принципы обязательно должны находить свое проявление на всех без исключения стадиях производства по уголовным делам. Те нормативные установления, которые реализуются на одной или нескольких (но не на всех) стадиях уголовного судопроизводства, принципами именоваться не могут. Они входят в содержание того либо иного принципа в виде более конкретных правовых предписаний и не должны ему противоречить (например, общие условия предварительного расследования — гл. 21 УПК РФ, общие условия судебного разбирательства — гл. 35 УПК РФ).

6. *Принципы оказывают регулятивное и охранительное воздействие по отношению ко всем остальным уголовно-процессуальным нормам.* Регулятивное воздействие принципов выражается в том, что, принимая процессуальное решение или приступая к осуществлению процессуального действия, орган или должностное лицо уголовного судопроизводства обязаны соотносить свои действия с содержанием принципов. Несоответствие вызывает отказ от принятия определенного решения или осуществление действия. Охранительное (правовосстановительное) воздействие принципов состоит в том, что при принятии решения или осуществлении действия, которое не соответствует требованиям принципов, в ходе дальнейшего производства по уголовному делу это и все последующие решения отменяются как незаконные, необоснованные или немотивированные (ч. 4 ст. 7 УПК РФ), а доказательства, которые были получены в ходе процессуального действия, признаются недопустимыми (ст. 75 УПК РФ).

Характеризуя значение принципов, нельзя высказаться более точно и образно, чем это сделал российский ученый-правовед Н. Н. Розин: «Принцип процесса есть критерий для оценки отдельных институтов процесса в том виде, как они существуют в действительности, и в том виде, как они должны быть организованы. ...Дело науки указать законодателю, что суд, при всех условиях государственной жизни, должен оставаться орга-

ном правосудия, и что надлежащая организация его деятельности осуществима только при сохранении тех начал процесса, которые подсказываются развитием правовой культуры»¹.

Таким образом, **значение принципов уголовного судопроизводства** как наиболее важного регулятора соответствующих правоотношений состоит в следующем.

1. Принципы обеспечивают приоритет прав человека и гражданина в сфере уголовного судопроизводства.

2. Принципы являются универсальным инструментом для проверки законности, обоснованности, мотивированности процессуальных решений, принимаемых по уголовному делу, а также законности производимых следственных и иных процессуальных действий.

3. Принципы представляют собой эталон, с которым сравниваются все остальные институты уголовно-процессуального права.

4. Принципы являются мерилom правовой культуры государства и общества в сфере уголовного судопроизводства.

§ 2. Система принципов уголовного судопроизводства

Принципы не действуют изолированно друг от друга, а тесно связаны между собой, ввиду чего возникает особое нормативно-правовое образование — система принципов уголовного судопроизводства. Следует подчеркнуть, что данная система обладает всеми общими признаками систем и вместе с тем имеет ряд особенностей, которые обусловлены особым местом и ролью принципов среди остальных уголовно-процессуальных норм.

Система принципов уголовного судопроизводства представляет собой интегрированный в структурно упорядоченное единство комплекс нормативных предписаний высшей юридической силы, обладающих относительной самостоятельностью, стабильностью, автономностью функционирования, возможностью взаимодействия с другими элементами внутри системы и с иными правовыми системами в целях наиболее полного урегулирования вопросов, возникающих в связи с возбуждением, предварительным расследованием, рассмотрением и разрешением уголовных дел.

¹ Розин Н. Н. Уголовное судопроизводство. Томск, 1913. С. 296—297.

Будучи объединенными в стройную систему, принципы уголовного судопроизводства не утрачивают специфического содержания, присущего каждому из них. Положения, входящие в тот либо иной принцип, индивидуализируют его, а также подчеркивают равную юридическую значимость каждого из принципов.

Система принципов уголовного судопроизводства полностью подчинена его назначению, которое является ядром этой системы (ст. 6 УПК РФ). По своей иерархии назначение уголовного судопроизводства — более глубинное образование, нежели система принципов. Поэтому нормативные предписания, входящие в содержание принципов, могут иметь позитивную реализацию лишь при полном их соответствии назначению уголовного судопроизводства (т. е. если они подчинены требованиям защиты прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений, а также защиты личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод).

Систему принципов уголовного судопроизводства согласно УПК РФ составляют следующие структурные элементы: 1) законность при производстве по уголовному делу (ст. 7); 2) осуществление правосудия только судом (ст. 8); 3) уважение чести и достоинства личности (ст. 9); 4) неприкосновенность личности (ст. 10); 5) охрана прав и свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве (ст. 11); 6) неприкосновенность жилища (ст. 12); 7) тайна переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений (ст. 13); 8) презумпция невиновности (ст. 14); 9) состязательность сторон (ст. 15); 10) обеспечение подозреваемому и обвиняемому права на защиту (ст. 16); 11) свобода оценки доказательств (ст. 17); 12) язык уголовного судопроизводства (ст. 18); 13) право на обжалование процессуальных действий и решений (ст. 19).

§ 3. Содержание принципов уголовного судопроизводства

Законность при производстве по уголовному делу (ст. 7 УПК РФ). Содержание данного принципа вытекает из закрепленного в ч. 2 ст. 15 Конституции РФ императивного требования, в соответствии с которым органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию РФ и законы.

Данный принцип относится к общеправовым. Применительно к сфере уголовного судопроизводства он означает, что уголовное судопроизводство на территории Российской Федерации осуществляется в строгом соответствии с действующим законодательством. В ч. 1 ст. 1 УПК РФ установлено, что порядок уголовного судопроизводства устанавливается настоящим Кодексом, основанным на Конституции РФ.

Общепризнанные принципы и нормы международного права, закрепленные в международных актах и ратифицированные Российской Федерацией, являются в соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции РФ составной частью правовой системы страны. В то же время в ст. 125 Конституции РФ установлена процедура признания не соответствующими Конституции РФ международных договоров, не вступивших в законную силу¹. При производстве по уголовному делу нельзя применять положения закона, если вступившим в силу для Российской Федерации международным договором, ратифицированным на уровне федерального закона, установлены иные правила. В этом случае применяются правила международного договора Российской Федерации.

Суд, прокурор, следователь, орган дознания и дознаватель не вправе применять федеральный закон, противоречащий настоящему УПК РФ (ч. 1 ст. 7). Данное требование означает, что УПК РФ имеет приоритет над иными федеральными законами. Обязанность выявлять несоответствия между Кодексом и иными федеральными законами или подзаконными нормативными правовыми актами в соответствии с ч. 2 ст. 7 УПК РФ возложена на суд. При обнаружении данного факта суд обязан принимать решения, руководствуясь именно положениями Кодекса. Законы, которые не соответствуют УПК РФ, подлежат изменению в этой части.

Все органы и должностные лица уголовного судопроизводства обязаны неукоснительно соблюдать требования закона, относящиеся как к процедурным вопросам, так и к сфере обеспечения прав и свобод иных участников. Такие органы и должностные лица вправе осуществлять лишь те действия и прини-

¹ Соответствующей деятельностью занимается Конституционный Суд РФ. См.: Федеральный конституционный закон от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации» // СЗ РФ. 1994. № 13. Ст. 1447.

мать лишь те решения, правомерность которых подтверждена законом.

С другой стороны, лица, вовлеченные в уголовно-процессуальные правоотношения, обязаны неукоснительно соблюдать требования закона и правомерные требования органов и должностных лиц уголовного судопроизводства. В остальном же на них распространяется расширительное правило, в соответствии с которым эти участники вправе использовать любые средства и способы отстаивания позиции, помимо тех, которые прямо запрещены действующим законодательством.

Нарушение норм УПК РФ судом, прокурором, следователем, органом дознания или дознавателем влечет за собой признание недопустимыми полученных таким путем доказательств (ч. 3 ст. 7, ст. 75).

Определения суда, постановления судьи, прокурора, следователя, дознавателя должны быть законными, обоснованными и мотивированными (ч. 3 ст. 7 УПК РФ).

При нарушении закона должностными лицами, осуществляющими досудебное производство по уголовному делу, к ним могут быть применены различные виды юридической ответственности. Процессуальные акты, вынесенные с нарушением закона, являются юридически ничтожными и подлежат немедленной отмене.

Осуществление правосудия только судом (ст. 8 УПК РФ). Данный принцип помимо УПК РФ нашел свое нормативное выражение в Конституции РФ (ст. 10 провозглашает самостоятельность органов судебной власти; в ч. 1 ст. 118 прямо обозначено, что правосудие является исключительно судебной прерогативой).

Суд является единственным органом, в компетенцию которого входит осуществление правосудия по уголовным делам. Никто не может быть признан виновным в совершении преступления и подвергнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда и в порядке, установленном УПК РФ.

На территории Российской Федерации запрещено создание и функционирование чрезвычайных судов. Равным образом никакие иные органы не вправе брать на себя полномочия по осуществлению правосудия.

Судебные решения являются непосредственно действующими. Это означает, что для их вступления в законную силу и обращения к исполнению не требуется никаких дополнительных решений любых государственных органов.

Приговор, вступивший в законную силу, обладает свойством преюдициальности. В соответствии со ст. 90 УПК РФ обстоятельства, установленные таким приговором, признаются судом, прокурором, следователем, дознавателем без дополнительной проверки, если эти обстоятельства не вызывают сомнений у суда. Вместе с тем данный приговор не может предрешать виновность лиц, ранее не участвовавших в рассматриваемом уголовном деле.

Положение о том, что подсудимый не может быть лишен права на рассмотрение его уголовного дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом, воспроизводит норму, содержащуюся в ч. 1 ст. 47 Конституции РФ. Тем самым обеспечиваются процессуальные гарантии лица от незаконного и необоснованного осуждения. Рассмотрение уголовного дела судом иного уровня или в ином составе, нежели это установлено ст. 31 УПК РФ, является существенным нарушением прав подсудимого и влечет отмену приговора и иных судебных решений.

Вышестоящий суд не вправе принимать к своему производству уголовные дела, подсудные нижестоящим судам, руководствуясь соображениями целесообразности, большой общественной значимости уголовного дела и т. п. Исключение составляет лишь закрепленный в ст. 452 УПК РФ случай, когда по ходатайству члена Совета Федерации, депутата Государственной Думы, судьи федерального суда уголовное дело в отношении их может быть рассмотрено Верховным Судом РФ. Вместе с тем подобное рассмотрение производится по общим правилам, установленным в УПК РФ, а перенос слушания уголовного дела в вышестоящий суд в данном случае происходит по ходатайству самих обвиняемых и с целью обеспечения наибольшей беспристрастности суда и его независимости от влияния органов местной власти и самоуправления.

Уважение чести и достоинства личности (ст. 9 УПК РФ). При производстве по уголовному делу запрещены действия и решения, которые унижают честь, умаляют достоинство или создают опасность для жизни и здоровья лиц, участвующих в процессе.

Честь и достоинство личности являются важнейшими элементами ее социального статуса. В этическом плане честь человека рассматривается как его доброе имя, незапятнанная репутация, достоинство же — как совокупность высоких моральных качеств личности, а также уважение этих качеств в себе самом.

Поскольку назначением уголовного судопроизводства является защита прав и свобод человека, должностные лица при производстве по уголовным делам обязаны уважать честь и достоинство участвующих в уголовном деле лиц, а также пресекать действия других лиц, унижающие честь, умаляющие достоинство человека либо создающие опасность для его жизни и здоровья.

Запрещается производство следственных действий, которые ставят участвующих в них граждан в унижительное положение. При допросе недопустимо задавать вопросы в грубой форме, использовать жаргонные выражения. В ходе допроса и иных следственных действий нельзя применять «тактические приемы», сводящиеся к незаконному воздействию на участвующих в деле лиц (сообщение заведомо не соответствующих действительности сведений, информации, порождающей чувство страха, недоверия и вражды к другим людям, и т. п.).

В ходе очной ставки следует пресекать попытки психического давления одного из допрашиваемых на другого с целью понудить того к изменению своих показаний.

При производстве различных видов осмотра, а также обыска, выемки разрешены только те действия, которые непосредственно направлены на получение доказательств. Процедура осмотра, обыска, выемки не должна носить унижительный характер. Личный обыск и освидетельствование, связанные с обнажением тела человека, производят лица одного пола с обыскиваемым (освидетельствуемым).

В ходе следственного эксперимента и проверки показаний на месте запрещено воссоздавать условия, опасные для жизни и здоровья подозреваемого, обвиняемого и других лиц. С места производства необходимо удалить всех посторонних и принять меры безопасности. Воспрещается такое моделирование ситуации, при которой определенный вред может быть причинен вторично.

Получение образцов для сравнительного исследования должно производиться в условиях, исключающих унижение чести и умаление достоинства граждан, с соблюдением медицинских правил и при участии врача в качестве специалиста.

В силу ст. 5 Всеобщей декларации прав человека, ст. 7 Международного пакта о гражданских и политических правах, ст. 3 Конвенции о защите прав человека и основных свобод никто не должен подвергаться пыткам или жестоким, бесчеловечным либо унижающим его достоинство обращению и наказанию.

Моральный вред, причиненный незаконными решениями и действиями органов и должностных лиц уголовного судопроизводства, подлежит возмещению. Порядок такого возмещения установлен в ГК РФ. Вред, причиненный гражданину в результате незаконных действий, возмещается за счет казны Российской Федерации в полном объеме независимо от вины должностных лиц органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда в порядке, установленном законом (ст. 1070 ГК РФ).

Неприкосновенность личности (ст. 10 УПК РФ). Право каждого на свободу и личную неприкосновенность определено в ст. 5 Международной конвенции о ликвидации всех форм расовой дискриминации от 21 декабря 1965 г., ст. 5 Конвенции о защите прав Человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г., ч. 2 ст. 22 Конституции РФ. В соответствии с данными нормами никто не может быть арестован, заключен под стражу при отсутствии на то законных оснований.

В Конституции РФ закреплена обязательная процедура принятия судом соответствующего решения. До такого решения лицо может быть подвергнуто задержанию на срок не более 48 часов.

Лицо может быть задержано по подозрению в совершении преступления только в случаях, если за деяние может быть назначено наказание в виде лишения свободы, при наличии закреплённых в ч. 1 ст. 91 УПК РФ оснований. Начало срока должно совпадать с моментом фактического лишения лица возможности свободно передвигаться.

Процедуры заключения под стражу и содержания лица под стражей в качестве меры пресечения, а также помещения в медицинское учреждение для производства судебно-психиатрической или иной судебной экспертизы строго регламентированы законом.

Каждому лицу, задержанному по подозрению в совершении преступления или заключенному под стражу, должны быть на понятном ему языке разъяснены юридические и фактические основания его ареста, а также разъяснены соответствующие права и приняты меры по их реализации¹.

¹ См.: Решение Европейского Суда по правам человека по делу Фокса, Кэмпбелл и Хартли от 30 августа 1990 г. Series A. No. 182. P. 15. Para. 28.

Все лица, лишённые свободы, имеют право на гуманное обращение и уважение достоинства, присущего человеческой личности. Обвиняемые в случаях, когда отсутствуют исключительные обстоятельства, помещаются отдельно от осуждённых, и им предоставляется отдельный режим, соответствующий их статусу неосуждённых лиц. Несовершеннолетние обвиняемые отделяются от совершеннолетних¹.

Содержание лиц, задержанных по подозрению в совершении преступления или заключённых под стражу, должно быть организовано в условиях, исключающих угрозу их жизни и здоровью.

Администрация обязана следить за соблюдением правил внутреннего распорядка и пресекать случаи насилия, жестокого и унижающего человеческого достоинство обращения со стороны других содержащихся под стражей лиц, а также сотрудников учреждений.

Законность нахождения лиц в местах содержания задержанных, а также в местах предварительного заключения является предметом прокурорского надзора. При этом прокурор вправе посещать в любое время соответствующие органы и учреждения, опрашивать задержанных, заключённых под стражу, знакомиться с документами, на основании которых эти лица задержаны, заключены под стражу.

Прокурор или его заместитель обязан немедленно освободить своим постановлением каждого в нарушение закона подвергнутого задержанию, предварительному заключению либо содержащегося без законных оснований в учреждениях, исполняющих наказания².

В соответствии со ст. 9 Международного пакта о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 г., ст. 3 Конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г. каждому, кто лишен свободы вследствие ареста или содержания под стражей, принадлежит право на разбирательство его дела в суде, чтобы этот суд мог безотлагательно вынести постановление относительно законности его задержания и распорядиться о его освобождении, если задержание незаконно.

¹ См. ч. 1—2 ст. 10 Международного пакта о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 г.

² См. п. 1 и 3 ст. 33 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации».

Каждый, кто стал жертвой незаконного ареста или задержания, имеет право на компенсацию¹. Компенсации подлежат как имущественный, так и моральный вред.

Охрана прав и свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве (ст. 11 УПК РФ). Конституция РФ провозгласила человека, его права и свободы высшей ценностью, одновременно возложив на государство обязанность по их признанию, соблюдению и защите (ст. 2). В соответствии с ч. 1 ст. 46 УПК РФ каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод.

Данные нормы реализуют провозглашенное в ст. 8 Всеобщей декларации прав человека от 10 ноября 1948 г. право каждого на эффективное восстановление в правах компетентными национальными судами в случаях нарушения его основных прав, предоставленных ему конституцией или законом.

В соответствии с этим правилом в сфере уголовного судопроизводства все лица наделены равными возможностями по судебной защите их прав и свобод со стороны государства. Обязанность признавать, соблюдать и защищать права и свободы гражданина и человека при производстве по уголовному делу возложена на суд, судью, прокурора, следователя, дознавателя и орган дознания.

По общему правилу, закрепленному в ч. 1 ст. 51 Конституции РФ, никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом. Если лицо соглашается давать показания, то ему должно быть разъяснено, что его показания могут использоваться в ходе дальнейшего производства по уголовному делу.

При наличии сведений о том, что участникам уголовного судопроизводства, а также их близким родственникам, родственникам или близким лицам поступают угрозы, органы и должностные лица уголовного судопроизводства обязаны принять надлежащие меры безопасности (сохранение в тайне данных о личности, осуществление контроля и записи переговоров, предъявление для опознания в условиях, исключающих визуальное наблюдение опознающего опознаваемым, и др.).

Вред, который был причинен лицу в результате нарушений его прав и свобод судом, а также должностными лицами, осуществляющими уголовное преследование, подлежит возме-

¹ См. п. 5 ст. 5 Конвенции о защите прав человека и основных свобод.

нию по основаниям и в порядке, которые установлены гл. 18 УПК РФ. Данное положение вытекает из содержания ст. 53 Конституции РФ, в соответствии с которой каждый имеет право на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц.

Суд, обнаружив по находящемуся в его производстве уголовному делу факты нарушения прав и свобод граждан, обязан по собственной инициативе принять все предусмотренные законом меры для их восстановления.

Неприкосновенность жилища (ст. 12 УПК РФ). Содержание данного принципа вытекает из положений ст. 17 Международного пакта о гражданских и политических правах, ст. 8 Конвенции о защите прав человека и основных свобод, а также из закрепленного в ст. 25 Конституции РФ императива о неприкосновенности жилища. В соответствии с этими нормами никто не вправе проникать в жилище против воли проживающих в нем лиц иначе как на основании судебного решения, а также в случаях и в порядке, предусмотренных действующим законодательством. Судебный контроль за законностью проникновения в жилище служит важной гарантией соблюдения мировых стандартов в области охраны прав и интересов граждан.

В соответствии с п. 10 ст. 5 УПК РФ жилище представляет собой 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.

Не могут признаваться жилищем помещения, которые не приспособлены для постоянного или временного проживания (к примеру, обособленные от жилья погребы, амбары и другие хозяйственные постройки).

Соответствующее судебное решение должно приниматься на основе тщательного исследования материалов уголовного дела, подтверждающих необходимость проникновения в жилище против воли проживающих в нем лиц.

Если производство следственного действия было начато за пределами жилого помещения, а согласия жильцов на проникновение внутрь не получено, лицо, производящее такое действие, должно приостановить его для получения судебного решения. Исключение из данного правила возможно только в случа-

ях, не терпящих отлагательства, с последующим уведомлением судьи и прокурора.

Производство в жилище иных следственных действий возможно только в случаях, когда проживающие в нем лица не возражают против этого и если в процессе их проведения не происходило собирание доказательств, которые требовалось получить в ходе обыска или выемки в жилище.

Должностным лицам, осуществляющим производство по уголовному делу, а также другим работникам, действующим по их поручению, запрещается для собирания доказательств проникать в жилище под какими-либо предлогами (проверка пожарной безопасности здания, контроль за соблюдением паспортного режима, проверка условий хранения охотничьего оружия и т. п.).

Доказательства, полученные с нарушением права граждан на неприкосновенность жилища, не имеют юридической силы, а должностные лица, допустившие такие нарушения, привлекаются к установленной законом ответственности.

Тайна переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений (ст. 13 УПК РФ). Неприкосновенность частной жизни, конфиденциальность передаваемой информации гарантированы ст. 17 Международного пакта о гражданских и политических правах, ст. 8 Конвенции о защите прав человека и основных свобод, ст. 23 Конституции РФ.

В соответствии с данным принципом частная жизнь граждан, личная и семейная тайна, защита чести и доброго имени, а также тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений находятся под охраной закона. Ограничение этого права допускается только в случаях, предусмотренных законом, с целью предотвратить преступление или установить истину при расследовании уголовного дела, если иными способами получить информацию невозможно.

Право на уважение частной жизни является правом на невмешательство в такую жизнь, правом жить по собственному усмотрению, без предания огласке подробностей личной жизни. Оно включает также право на установление и поддержание отношений с другими людьми, особенно в эмоциональной сфере, для развития и реализации личности человека¹.

¹ См.: Решение Европейского Суда по правам человека от 1 марта 1979 г. по делу Ван Оостервейк против Бельгии // Comm. Report 1.3.79. Para. 51. Eur. Court H.R. Series B. No. 36. P. 26.

Сведения о частной жизни граждан, а также содержащие личную или семейную тайну могут собираться и использоваться исключительно в случаях, когда они имеют значение для правильного разрешения конкретного уголовного дела¹.

Информация о почтовых отправлениях, телефонных переговорах, телеграфных и иных сообщениях, а также сами эти отправления (сообщения) могут выдаваться только отправителям и адресатам или их законным представителям. Задержка, осмотр и выемка почтовых отправлений и документальной корреспонденции, прослушивание телефонных переговоров и ознакомление с сообщениями электросвязи, а также иные ограничения тайны связи допускаются на основании судебного решения.

Исключение составляет переписка подозреваемых и обвиняемых, содержащихся под стражей, поскольку она осуществляется через администрацию места содержания под стражей и подвергается цензуре.

Наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотр и выемка (ст. 185 УПК РФ), контроль и запись телефонных и иных переговоров (ст. 186 УПК РФ) осуществляются только на основании судебного решения, принимаемого в порядке ст. 165 Кодекса.

При нарушении положений, закрепленных в ст. 13 УПК РФ, полученные доказательства признаются недопустимыми, а виновные должностные лица привлекаются к различным видам юридической ответственности.

Презумпция невиновности (ст. 14 УПК РФ). Система положений, характеризующих содержание принципа презумпции невиновности, закреплена в ч. 2 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах, ч. 2 ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод, ст. 49 Конституции РФ.

Каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда. Данное требование закрепляет важнейший элемент процессуального статуса подозреваемого и обвиняемого.

¹ См. п. 5 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г. № 1 «О судебном приговоре» (БВС РФ. 1996. № 7).

Выводы следователя, дознавателя, органа дознания и прокурора относительно виновности лица, в отношении которого закончено предварительное расследование, не имеют обязательной силы для деятельности государственного судебного аппарата. Суд — это единственный орган, который правомочен от имени государства принимать соответствующее решение и закреплять его в приговоре.

Виновность суда устанавливается именно обвинительным приговором, поскольку оправдательный приговор выражает полный отказ государства от уголовного преследования.

Отсутствие у подозреваемого или обвиняемого обязанности доказывать свою невиновность определяет такое построение уголовного процесса, при котором лицо не может быть принуждаемо к даче показаний, представлению доказательств и выполнению иных активных действий, направленных на опровержение выводов стороны обвинения. Отказ подозреваемого, обвиняемого от дачи показаний не является обстоятельством, свидетельствующим о его виновности.

Обвиняемый не обязан принимать участие в опровержении обвинительных версий предварительного следствия или дознания. Опровержение алиби лица, не подтвержденное другими имеющимися по уголовному делу доказательствами, не может быть положено в основу обвинительного приговора суда.

На обвиняемого также не может быть возложена обязанность доказывать меньшую степень своей виновности. Обвиняемый наделяется правом приводить доказательства, смягчающие наказание в случае признания его виновным, одновременно не признавая себя таковым. Приведение подобных фактов не может считаться косвенным доказательством виновности лица и не должно использоваться для его изобличения и последующего осуждения.

Неустраимые сомнения в виновности лица толкуются в пользу обвиняемого. Сомнение — это отсутствие обоснованной уверенности должностного лица в необходимости принятия определенного решения и выборе направления производства по уголовному делу. Под неустраимыми сомнениями понимаются те из них, избавиться от которых в результате предварительного расследования и судебного рассмотрения уголовного дела не представилось возможным, если все процессуальные средства устранения сомнения исчерпаны.

Суд при постановлении приговора обязан основывать свой вывод о виновности лица только на конкретных доказательствах

вах, которые были получены в соответствии с законом и исследованы судом с соблюдением всех правил производства по уголовному делу.

Обвинительный приговор, основанный на предположениях, не имеет юридической силы. Под предположениями понимаются выводы суда, которые не подтверждены или не в полном объеме подтверждены собранными доказательствами. Если доказательств предъявленного обвинения недостаточно, а возможности для собирания дополнительных доказательств исчерпаны, суд обязан постановить оправдательный приговор.

Несоблюдение правил, составляющих содержание принципа презумпции невиновности, является существенным нарушением уголовно-процессуального закона и влечет соответствующие последствия.

Состязательность сторон (ст. 15 УПК РФ). Содержание данного принципа конкретизируют положения, закрепленные в ч. 3 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах, ч. 3 ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод, а также в ч. 3 ст. 123 Конституции РФ.

Состязательное построение уголовного судопроизводства обеспечивает равные возможности сторон в реализации предоставленных им прав. Под состязательной моделью процесса понимается такое его построение, при котором функции обвинения и защиты полностью отделены друг от друга, суд же, в свою очередь, при рассмотрении и разрешении уголовного дела не связан мнением сторон.

Все стороны судебного разбирательства имеют равную возможность представить свою позицию по уголовному делу и ни одна из сторон не должна пользоваться какими-либо существенными преимуществами по сравнению с противной стороной¹.

Сторону обвинения в соответствии с п. 47 ст. 5 УПК РФ представляют прокурор, а также следователь, руководитель следственного органа, дознаватель, частный обвинитель, потерпевший, его законный представитель и представитель, гражданский истец и его представитель.

На сторону обвинения возлагается обязанность предоставить в суд совокупность доказательств, необходимых для разре-

¹ См.: Решение Европейского Суда по правам человека от 27 октября 1993 г. по делу Домбо Бехер против Нидерландов. Series A. No. 274. P. 19. Para. 35.

тения вопроса по существу предъявленного обвинения. При недостаточности доказательств обвинитель должен отказаться от обвинения, после чего суд обязан вынести оправдательный приговор.

Страна защиты включает в себя обвиняемого, а также его законного представителя, защитника, гражданского ответчика, его законного представителя и представителя (п. 46 ст. 5 УПК РФ).

Представители стороны защиты наделены широкими правами по отстаиванию своих (или представляемых) интересов. Закон не содержит исчерпывающего перечня средств и способов защиты, основное требование, предъявляемое к ним, — соблюдение законности в ходе реализации прав и при исполнении обязанностей, возложенных на представителей стороны защиты.

Право на состязательное судопроизводство применительно к конкретному уголовному делу означает, что и обвинению, и защите должна быть предоставлена возможность ознакомиться с представленными замечаниями и выдвинутыми доказательствами другой стороны и высказаться по ним¹.

Суд — это орган судебной власти, который, осуществляя правосудие по уголовным делам, отделен от сторон обвинения и защиты. Суд не вправе самостоятельно возбуждать уголовное дело, в том числе в отношении нового лица, после чего применять к нему меру пресечения².

Суд обязан разъяснить сторонам существо их процессуальных прав и отразить факт такого разъяснения в материалах уголовного дела. Суд также предупреждает стороны о наличии у них определенных процессуальных обязанностей и требует равного их исполнения обеими сторонами. В случае их неисполнения, ненадлежащего исполнения или злоупотребления одной из сторон правами за счет другой стороны суд принимает меры по устранению подобных нарушений и восстанавливает процессуальный паритет.

¹ См.: Решение Европейского Суда по правам человека от 28 августа 1991 г. по делу Брандштеттер против Австрии. Series A. No. 211. P. 27-28. Paras. 66-67.

² См.: Постановление Конституционного Суда РФ от 14 января 2000 г. № 1-П по делу о проверке конституционности отдельных положений Уголовно-процессуального кодекса РСФСР, регулирующих полномочия суда по возбуждению уголовного дела, в связи с жалобой гражданки И. П. Смирновой и запросом Верховного Суда Российской Федерации // СЗ РФ. 2000. № 5. Ст. 611.

Стороны активно, в условиях конкуренции участвуют в разбирательстве по делу, суд же не связан мнением сторон и принимает решения, руководствуясь исключительно внутренним убеждением и в строгом соответствии с действующим законодательством.

Стороны в обоснование своей позиции имеют право представлять доказательства, а также участвовать в их исследовании. При допросах во время судебного следствия стороны наделены равными правами задавать вопросы допрашиваемым, заявлять ходатайства об истребовании новых доказательств, а также участвовать в судебных прениях. Кроме того, подсудимый имеет право на последнее слово.

Участие в судебном заседании прокурора при отсутствии защитника может иметь место лишь в случаях, когда имелась реальная возможность участия защитника в рассмотрении уголовного дела, но подсудимый от его участия отказался по собственной инициативе.

Рассмотрение уголовного дела в отсутствие гражданского ответчика, причины неявки которого судом не выяснились, признается существенным нарушением его прав и влечет отмену приговора в части гражданского иска.

Нарушение принципа состязательности влечет юридическую ничтожность всех решений, принятых по уголовному делу. Лица, виновные в его нарушении, несут установленную законом юридическую ответственность.

Обеспечение подозреваемому и обвиняемому права на защиту (ст. 16 УПК РФ). Право лица на защиту закреплено в ч. 3 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах, ч. 3 ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод, ст. 48 Конституции РФ.

Под защитой понимается совокупность законных средств и способов, которыми лицо может самостоятельно, а также с помощью защитника, законного представителя опровергать или смягчать имеющееся в отношении его подозрение либо предъявленное обвинение. Конституция РФ (ст. 48) гарантирует каждому право на квалифицированную юридическую помощь, а также возможность пользоваться помощью защитника.

Важнейшим средством защиты лица от подозрения и обвинения является всемерная реализация процессуальных прав, которые оно приобретает с момента получения соответствующего статуса. Осведомленность гражданина относительно выдвинутого подозрения или обвинения и осознание им своих

прав дает возможность занять активную позицию относительно предмета материально-правового спора.

Суд, прокурор, следователь, дознаватель и орган дознания в ходе исполнения своих полномочий обязаны своевременно разъяснять лицам их право на защиту и создавать необходимые условия для полной реализации права граждан на защиту.

Любое лицо на досудебных стадиях производства по уголовному делу может пользоваться помощью адвоката во всех случаях, когда его права и свободы существенно затрагиваются или могут быть существенно затронуты действиями и мерами, связанными с уголовным преследованием. Статус защитника адвокат приобретает в том случае, когда он оказывает помощь лицу, подозреваемому или обвиняемому в совершении преступления.

Пригласить защитника для участия в уголовном деле — это право, а не обязанность подозреваемого (обвиняемого). Если лицо при разъяснении ему соответствующего права отказалось от юридической помощи защитника, но впоследствии изменило свое решение, то защитник вправе принять участие в уголовном деле независимо от того, на какой стадии процесса оно находится. При этом защитнику должно быть предоставлено время, достаточное для подготовки к осуществлению своих полномочий.

Участие в уголовном деле защитника и законного представителя не ограничивает собственные права лица по защите от подозрения и обвинения. Лицо в случае несогласия с позицией защитника вправе потребовать его замены.

Отказ от защитника должен быть строго добровольным. Он не считается таковым, если лицо не имеет реальной возможности воспользоваться его помощью (к примеру, ввиду удаленности коллегии адвокатов от места нахождения подозреваемого или обвиняемого, ночного времени, отсутствия средств на оплату и т. п.).

В ст. 51 УПК РФ перечислены случаи обязательного участия защитника при производстве по уголовному делу. В любом случае согласно ч. 2 ст. 52 Кодекса отказ от защитника для дознавателя, следователя, прокурора и суда обязательным не является.

Если подозреваемый (обвиняемый) нуждается в защитнике, но не имеет возможности воспользоваться его помощью ввиду материальных затруднений, следователь, дознаватель, орган дознания или суд вправе полностью или частично освободить

лицо от оплаты юридической помощи, а оплата таких услуг производится из средств государственного бюджета.

Подозреваемый, обвиняемый имеет право на свидания со своим защитником наедине и конфиденциально без ограничения их числа и продолжительности, за исключением случаев, прямо предусмотренных УПК РФ.

Необеспечение подозреваемому, обвиняемому его права на защиту является существенным нарушением действующего законодательства и влечет отмену всех последующих решений по уголовному делу. Лица, виновные в его нарушении, подлежат привлечению к юридической ответственности.

Свобода оценки доказательств (ст. 17 УПК РФ). Оценка доказательств представляет собой мыслительную деятельность должностных лиц уголовного процесса, заключающуюся в определении соответствия между обстоятельствами, входящими в предмет доказывания, и доказательствами, которые получены при производстве по конкретному уголовному делу, а также в установлении доброкачественности таких сведений. В результате оценки доказательств принимается соответствующее процессуальное решение.

Внутреннее убеждение — это такое состояние должностного лица уголовного судопроизводства, при котором оно приходит к однозначному выводу о доброкачественности доказательств и об их достаточности для формирования решения о виновности либо невиновности лица в совершении преступления и других решений, определяющих направление и результаты производства по уголовному делу.

Внутреннее убеждение является результатом адекватного применения норм материального и процессуального права по отношению к конкретной ситуации, подлежащей разрешению по уголовному делу. Наличие внутреннего убеждения у должностных лиц уголовного судопроизводства является необходимым условием законности и обоснованности решений, принимаемых по находящимся в их производстве уголовным делам.

Оценка доказательств представляет собой непрерывный процесс, причем оценке подлежат как вся совокупность доказательств, обосновывающих определенные решения, так и каждое доказательство в отдельности.

При наличии по уголовному делу нескольких версий оценке подлежат доказательства, подтверждающие или опровергающие каждую из них.

Выводы должностного лица уголовного судопроизводства, действующего в пределах своих полномочий, базируются на доказательствах, имеющихся в его распоряжении на момент принятия решения. При получении дополнительных данных, опровергающих ранее принятое решение, таковое должно быть отменено или изменено.

Недопустимо не критическое отношение к полученным доказательствам. Никакие доказательства не имеют заранее установленной силы. Доказательство не может быть положено в основу решения, если оно противоречит другим имеющимся в уголовном деле сведениям.

Должностные лица уголовного судопроизводства принимают решения независимо от мнения других участников, в том числе и от мнения должностных лиц, осуществлявших производство по уголовному делу на предыдущих стадиях или на различных этапах в рамках одной и той же стадии.

При производстве по уголовному делу отсутствует приоритет одних доказательств перед другими. Все доказательства равновелики независимо от стадии процесса, на которой они получены, и способа их получения (при условии законности этого способа).

Возможность классификации доказательств по различным основаниям не свидетельствует о большей юридической силе одних доказательств по сравнению с другими.

Заключение эксперта не имеет заранее установленной силы, не обладает преимуществом перед другими доказательствами и, как все иные доказательства, подлежит оценке по внутреннему убеждению.

Процессуальные решения не могут быть основаны только на сведениях, полученных от обвиняемого, без их подтверждения доказательствами, содержащимися в иных источниках. Следователь, дознаватель должны стремиться к установлению наибольшего количества доказательств, полученных из различных источников.

Подозреваемый, обвиняемый имеет право в любой момент производства по уголовному делу отказаться от ранее данных показаний. Если лицо приводит мотивы отказа, суд обязан их проверить и оценить по общим правилам.

Беспристрастность суда определяется как отсутствие у него предубеждения или предвзятости, причем первый элемент связан со стремлением установить внутреннее убеждение судьи по данному уголовному делу, а второй — с определением того,

предоставил ли он достаточные гарантии, с тем чтобы исключить любое законное сомнение в этом отношении¹.

Недопустимо некритическое отношение суда к представленным материалам предварительного расследования, к выводам, содержащимся в обвинительном заключении, а также к дополнительным доказательствам, полученным в судебном заседании. Никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы.

Язык уголовного судопроизводства (ст. 18 УПК РФ). В ч. 2 ст. 26 Конституции РФ закреплено право каждого на пользование родным языком, а также на свободный выбор языка общения. Использование языков в судопроизводстве регламентировано Законом РФ от 25 октября 1991 г. № 1807-1 «О языках народов Российской Федерации»². Согласно п. 1 ст. 3 Закона государственным языком Российской Федерации на всей ее территории является русский язык, однако в силу п. 2 этой же статьи республики, входящие в состав Российской Федерации, вправе устанавливать в соответствии с Конституцией РФ свои государственные языки.

Уголовное судопроизводство в Российской Федерации ведется на русском языке, а также на государственных языках входящих в нее республик. В Верховном Суде Российской Федерации, военных судах производство по уголовным делам ведется на русском языке.

В соответствии с п. (а) и (f) ч. 3 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах, ч. 2 ст. 5, п. (е) ч. 3 ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод каждое лицо должно быть в срочном порядке и подробно уведомлено на языке, который оно понимает, о характере и основании предъявляемого ему уголовного обвинения, а также пользоваться бесплатной помощью переводчика, если оно не понимает языка, используемого в суде, или не говорит на этом языке.

Любое ограничение прав подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, защитника, обусловленное незнанием ими языка, на котором ведется судопроизводство, и необеспечение этим лицам возможности пользоваться на любой стадии процесса

¹ См.: Решение Европейского Суда по правам человека от 1 октября 1982 г. по делу Пьерсак против Бельгии. Series A. No. 53. P. 14—15. Para. 30.

² Ведомости РСФСР. 1991. № 50. Ст. 1740.

родным языком является существенным нарушением требований уголовно-процессуального закона.

Обязанность разъяснять лицу, которое не владеет или недостаточно хорошо владеет языком производства по уголовному делу, его право пользоваться родным языком без каких бы то ни было ограничений возлагается на следователя, дознавателя, орган дознания, прокурора и суд. Не владеющим языком судопроизводства считается лицо, которое не в состоянии его понимать и бегло изъясняться на нем по всем вопросам, составляющим предмет судопроизводства¹.

В соответствии с ч. 2 ст. 18 УПК РФ участникам уголовного судопроизводства, не владеющим или недостаточно владеющим языком, на котором ведется производство по уголовному делу, должно быть разъяснено и обеспечено право делать заявления, давать объяснения и показания, заявлять ходатайства, приносить жалобы, знакомиться с материалами уголовного дела, выступать в суде на родном языке или другом языке, которым они владеют, а также бесплатно пользоваться помощью переводчика в установленном Кодексом порядке.

В начале процессуального действия с участием лица следователь, дознаватель и суд определяют уровень его владения языком производства по уголовному делу. При недостаточном знании языка лицу должен быть предоставлен переводчик даже при отсутствии об этом его ходатайства. Во всех случаях лицо пользуется услугами переводчика бесплатно.

Переводчик назначается из числа лиц, имеющих достаточные языковые познания и навыки перевода. Наличие специального образования у переводчика желательно, но в качестве обязательного условия законом не предусмотрено. Переводчик обязан по возможности дословно переводить всю поступающую к нему информацию, связанную с производством по уголовному делу. За заведомо неправильный перевод он подлежит уголовной ответственности в соответствии со ст. 307 УК РФ.

Незнание защитником языка, на котором ведется производство, не может служить основанием для устранения его от участия в уголовном деле. В таких случаях суд должен обеспечить участие в уголовном деле переводчика. Перевод документов,

¹ См.: Определение Судебной коллегии Верховного Суда РСФСР по делу Л. // Сборник постановлений Пленума и определений Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РСФСР 1974—1979 гг. М., 1981. С. 278.

которые вручаются лицу, не владеющему языком производства по делу, производится дословно, без сокращений и с сохранением их структуры. Перевод документа заверяется подписью переводчика. При необходимости переводчик дает лицу пояснения по содержанию переведенного документа. Письменный перевод оплачивается за счет государства.

Если лицу, не владеющему языком производства по уголовному делу, копия приговора была вручена без перевода, в результате чего лицо лишилось возможности своевременно обжаловать приговор, это рассматривается в качестве основания для восстановления пропущенного кассационного срока.

Нарушение установленных законодательством Российской Федерации правил использования языков при производстве по уголовному делу влечет за собой отмену соответствующего процессуального решения, а также всех последующих актов. Должностные лица, допустившие нарушения, привлекаются к юридической ответственности.

Право на обжалование процессуальных действий и решений (ст. 19 УПК РФ). Важнейшим средством защиты прав и свобод граждан при производстве по уголовным делам является обжалование процессуальных действий и решений соответствующих должностных лиц. Данному праву соответствует обязанность суда, судьи, прокурора, руководителя следственного органа, следователя, дознавателя и органа дознания при поступлении жалобы принимать соответствующие меры реагирования. Правильное и своевременное разрешение жалоб является одной из гарантий восстановления нарушенных прав и законных интересов граждан при производстве по уголовным делам.

Процедура судебного обжалования, предусмотренная Законом РФ от 27 апреля 1993 г. № 4866-1 «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан»¹, не распространяется на действия суда, прокурора, руководителя следственного органа, следователя, орган дознания и дознавателя, поскольку уголовно-процессуальным законодательством установлен иной порядок судебного обжалования (гл. 16 УПК РФ).

Должностные лица уголовного судопроизводства обязаны разъяснять участвующим в деле лицам и их представителям имеющееся у них право на обжалование любых действий и решений и юридические последствия подачи такой жалобы.

¹ Ведомости РФ. 1993. № 19. Ст. 685.

Важнейшей гарантией свободы обжалования действий и решений должностных лиц уголовного судопроизводства является стадийное построение процесса, при котором деятельность определенных должностных лиц и принимаемые ими решения могут быть обжалованы на последующих стадиях производства по уголовному делу.

Каждый, кто осужден за какое-либо преступление, имеет право на то, чтобы его осуждение и приговор были пересмотрены вышестоящей судебной инстанцией согласно закону¹.

При подтверждении обстоятельств, указанных в жалобе, соответствующее должностное лицо обязано немедленно принять меры по удовлетворению законных требований заявителя. В случае оставления жалобы без удовлетворения заявителю должен быть дан мотивированный ответ с указанием оснований принятого решения.

Если исчерпаны все внутригосударственные средства правовой защиты, лицо вправе в соответствии с международными договорами Российской Федерации обращаться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека (ч. 3 ст. 46 Конституции РФ).

¹ См. ч. 5 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах.

Глава 4. Уголовное преследование

§ 1. Понятие уголовного преследования и его признаки

Уголовное преследование является особым видом государственной деятельности, которая осуществляется специально уполномоченными государственными органами и их должностными лицами в целях реализации уголовно-правовых запретов, закрепленных в УК РФ.

Уголовное законодательство содержит перечень деяний, которые в соответствии со ст. 14 УК РФ признаются преступлениями. Вместе с тем само по себе закрепление в законе того либо иного деяния в качестве уголовно наказуемого не дает ответа на вопрос о том, каким именно образом лицо будет привлечено к уголовной ответственности.

Именно с данной целью в уголовно-процессуальном законодательстве создан институт уголовного преследования. В соответствии с п. 55 ст. 5 УПК РФ **уголовное преследование** — процессуальная деятельность, осуществляемая стороной обвинения в целях изобличения подозреваемого, обвиняемого.

Из данного определения следует, что уголовное преследование является процессуальной деятельностью и соответствует всем **признакам**, которыми такая деятельность обладает.

1. *Уголовное преследование осуществляется в порядке, строго регламентированном законом.* В УПК РФ содержится целый комплекс норм, которые детально закрепили процедуру уголовного преследования. Так, в соответствии с ч. 2 ст. 6 УПК РФ уголовное преследование в числе прочих видов деятельности обозначено как отвечающее назначению уголовного судопроизводства. Вопросы, посвященные уголовному преследованию, наиболее полно отражены в гл. 3 УПК РФ. Различные аспекты данной деятельности регламентированы иными статьями Кодекса, что позволяет говорить о наличии системы норм, объединенных в институт уголовного преследования.

2. *Уголовное преследование осуществляется специально уполномоченными государственными органами и должностными лицами.* В соответствии с п. 47 ст. 5 УПК РФ сторону обвинения представляют прокурор, а также следователь, руководитель следст-

венного органа, дознаватель, частный обвинитель, потерпевший, его законный представитель и представитель, гражданский истец и его представитель. В данном случае понятие «обвинение» следует понимать в широком смысле, т. е. как любую деятельность, направленную на собирание доказательств виновности конкретного лица в совершении им преступления. Это вытекает из сущности уголовного преследования как деятельности, направленной на изобличение не только обвиняемого, но и подозреваемого.

3. *Органы и должностные лица, которые в соответствии с законом обязаны осуществлять уголовное преследование, вправе действовать лишь в пределах предоставленных им законом полномочий.* Так, следователь вправе возбуждать уголовные дела и осуществлять уголовное преследование в случаях, когда производство по таким уголовным делам находится в его компетенции в соответствии с правилами о подследственности (ст. 38, 151 УПК РФ). Руководитель следственного органа принимает участие в уголовном преследовании путем дачи следователю указаний о направлении расследования, производстве отдельных следственных действий, привлечении лица в качестве обвиняемого, об избрании в отношении подозреваемого меры пресечения, о квалификации и об объеме обвинения (п. 3 ч. 1 ст. 39 УПК РФ). Прокурор обладает полномочиями по осуществлению уголовного преследования в тех случаях, когда досудебное производство осуществляется в форме дознания, а также с момента, когда уголовное дело поступило к нему с обвинительным заключением или обвинительным актом (ст. 37 УПК РФ). Дознаватель занимается уголовным преследованием при возложении на него соответствующих полномочий начальником органа дознания (ч. 1 ст. 41 УПК РФ) и в пределах своей подследственности (ч. 3 ст. 151 УПК РФ). Частный обвинитель — это лицо, которое подало заявление в суд по уголовному делу, возбуждаемому не иначе как по его желанию. Фактически им является потерпевший, поскольку в ч. 1 ст. 318 УПК РФ речь идет о заявлении именно этого лица. Частный обвинитель осуществляет уголовное преследование по уголовным делам о преступлениях, перечисленных в ч. 1 ст. 20 УПК РФ, т. е. по так называемым уголовным делам частного обвинения (о чем речь пойдет ниже). Потерпевший, его законный представитель и представитель, гражданский истец и его представитель осуществляют уголовное преследование в пределах своих прав, закрепленных в действующем законодательстве (ст. 22, 42, 44, 45 УПК РФ).

4. Уголовное преследование осуществляется в целях изобличения подозреваемого, обвиняемого в совершении преступления. Из этого положения следует, что уголовное преследование начинается не ранее того момента, когда лицо, в отношении которого осуществляется производство по уголовному делу, приобрело соответствующий процессуальный статус. Подозреваемым в соответствии с ч. 1 ст. 46 УПК РФ признается лицо в любом из четырех случаев: 1) когда в отношении его возбуждено уголовное дело; 2) когда оно задержано по подозрению в совершении преступления; 3) когда в отношении его применена мера пресечения до предъявления обвинения; 4) когда оно уведомлено в совершении преступления с вручением соответствующего документа. Обвиняемым согласно ч. 1 ст. 47 УПК РФ признается лицо, в отношении которого: 1) вынесено постановление о привлечении его в качестве обвиняемого; 2) вынесен обвинительный акт. Поэтому процессуальные действия или решения, которыми лицо приобретает тот либо иной статус, следует считать начальными моментами уголовного преследования. С другой стороны, органы и должностные лица уголовного судопроизводства не вправе осуществлять фактическое уголовное преследование без наделения лица соответствующим процессуальным статусом.

Из закрепленной в п. 55 ст. 5 УПК РФ нормы следует, что содержанием уголовного преследования является деятельность участников уголовного судопроизводства со стороны обвинения, направленная на изобличение лица в совершении преступления. Уголовное преследование осуществляется путем производства следственных и иных процессуальных действий, а также принятия процессуальных решений. Что касается следственных действий, то нельзя заранее можно лишь предполагать, какие доказательства — обвинительные или оправдательные — будут получены в результате его проведения. Процессуальные же решения более определены. Если лицо поставлено в положение подозреваемого, привлечено в качестве обвиняемого, то данные решения однозначно являются актами уголовного преследования. В содержание данной деятельности также входит вынесение следователем обвинительного заключения (дознанием — обвинительного акта) и утверждение его прокурором. С момента утверждения данного документа прокурор приобретает статус государственного обвинителя. Уголовное преследование в судебном разбирательстве выражается в том, что государственный или частный обвинитель реализует свои полномочия по поддержанию обвинения. В соответствии с ч. 5 ст. 246

УПК РФ государственный обвинитель представляет доказательства и участвует в их исследовании, излагает суду свое мнение по существу обвинения, а также по другим вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства, высказывает суду предложения о применении уголовного закона и назначении подсудимому наказания. Аналогичными полномочиями по уголовным делам частного обвинения наделяется частный обвинитель, в качестве которого в судебном разбирательстве выступает потерпевший.

§ 2. Виды уголовного преследования

В соответствии со ст. 20 УПК РФ различают публичный, частно-публичный и частный порядок уголовного преследования.

Критерием разграничения уголовного преследования на вышеуказанные виды является характер и тяжесть совершенного преступления. В свою очередь, термин «характер преступления» означает, что то либо иное деяние имеет определенные внешние проявления (объективную сторону). Это обуславливает неодинаковую степень общественной опасности различных деяний. Термин «тяжесть совершенного преступления» в данном случае применяется в двух значениях. Во-первых, как степень общественной опасности конкретного деяния, совершенного в рамках определенной статьи (части, пункта статьи) Особенной части УК РФ. Во-вторых, как преступление определенной категории из числа обозначенных в ст. 15 УК РФ, т. е. преступления небольшой тяжести, преступления средней тяжести, тяжкое и особо тяжкое преступление.

Следовательно, тот факт, что в основу разделения уголовного преследования на виды положены характер и тяжесть совершенного деяния, обусловлен объективными причинами, а именно степенью проявления общественной опасности в том либо ином конкретном деянии.

Уголовными делами частного обвинения являются уголовные дела о преступлениях, которые возбуждаются не иначе как по заявлению потерпевшего, его законного представителя и подлежат прекращению в связи с примирением потерпевшего с обвиняемым. В соответствии с ч. 2 ст. 20 УПК РФ к данным преступлениям относятся: умышленное причинение легкого вреда здоровью (ст. 115 УК РФ); побои (ст. 116 УК РФ); клевета без квалифицирующих признаков (ч. 1 ст. 129 УК РФ); оскорбление (ст. 130 УК РФ).

В качестве заявления потерпевшего не могут расцениваться показания, данные им при производстве по иному уголовному делу, если в них отсутствует явно выраженная просьба о возбуждении уголовного дела. Предварительное расследование по уголовным делам частного обвинения не ведется. Примирение потерпевшего с обвиняемым является безусловным основанием для прекращения дальнейшего производства по уголовному делу независимо от того, в какой момент такое примирение наступило (вплоть до удаления мирового судьи в совещательную комнату для постановления приговора).

Уголовные дела частного-публичного обвинения возбуждаются не иначе как по заявлению потерпевшего или его законного представителя, но прекращению в связи с примирением потерпевшего с обвиняемым не подлежат, за исключением случаев, предусмотренных ст. 25 УПК РФ (в связи с примирением сторон). Перечень составов преступлений, по которым уголовное преследование осуществляется в частно-публичном порядке, приведен в ч. 3 ст. 20 УПК РФ. К ним относятся: изнасилование без квалифицирующих признаков (ч. 1 ст. 131 УК РФ); насильственные действия сексуального характера без квалифицирующих признаков (ч. 1 ст. 132 УК РФ); нарушение равенства прав и свобод человека и гражданина без квалифицирующих признаков (ч. 1 ст. 136 УК РФ); нарушение неприкосновенности частной жизни без квалифицирующих признаков (ч. 1 ст. 137 УК РФ); нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений без квалифицирующих признаков (ч. 1 ст. 138 УК РФ); нарушение неприкосновенности жилища без квалифицирующих признаков (ч. 1 ст. 139 УК РФ); необоснованный отказ в приеме на работу или необоснованное увольнение беременной женщины или женщины, имеющей детей в возрасте до трех лет (ст. 145 УК РФ); нарушение авторских и смежных прав без квалифицирующих признаков (ч. 1 ст. 146 УК РФ); нарушение изобретательских и патентных прав (ч. 1 ст. 147 УК РФ).

После возбуждения уголовного дела предварительное расследование по нему осуществляется в общем порядке. Прекращение уголовного дела возможно лишь в порядке, установленном ст. 25 УПК РФ. В данном случае суд, а также следователь с согласия руководителя следственного органа или дознаватель с согласия прокурора вправе (но не обязаны) прекратить уголовное дело. В качестве дополнительного требования законодателем указана необходимость того, чтобы лицо обвинялось в совершении преступления лишь небольшой или средней тяже-

сти. Поскольку в соответствии со ст. 15 УК РФ изнасилование относится к категории тяжких общественно опасных деяний, уголовное дело, будучи возбужденным по признакам данного преступления, последующему прекращению не подлежит.

Прекращение уголовного дела частно-публичного обвинения возможно не только по основаниям и в порядке, установленным в ст. 25 УПК РФ, но и по другим установленным законом основаниям.

В ч. 4 ст. 20 УПК РФ закреплено исключение из общего порядка возбуждения уголовных дел частного и частно-публичного обвинения. Следовательно, а также с согласия прокурора дознаватель вправе возбудить уголовное дело о любом преступлении, обычно преследуемом в частном или частно-публичном порядке, и при отсутствии заявления потерпевшего, если данное преступление совершено в отношении лица, которое в силу зависимость или беспомощного состояния либо по иным причинам не может защищать свои права и законные интересы. К иным причинам относится также случай совершения преступления лицом, данные о котором не известны. При этом следователь приступает к производству предварительного расследования, а дознаватель — дознания.

Все остальные уголовные дела в силу ч. 5 ст. 20 УПК РФ считаются уголовными делами публичного обвинения. Они возбуждаются независимо от мнения любых заинтересованных лиц, в том числе и лица, в отношении которого было совершено преступление. Данное правило вытекает из того факта, что преступлением в соответствии с ч. 1 ст. 14 УК РФ признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное настоящим Кодексом под угрозой наказания. Преступление посягает на общество в целом, потому осуществление или неосуществление уголовного преследования нельзя ставить в зависимость от волеизъявления любых лиц. Вместе с тем уголовное преследование по уголовным делам публичного обвинения при наличии соответствующих оснований также может быть (или должно быть) прекращено.

§ 3. Соотношение понятий «прекращение уголовного преследования» и «прекращение уголовного дела»

Уголовное преследование подлежит обязательному прекращению при наличии оснований, перечень которых приведен в ст. 27 УПК РФ. К ним относятся: 1) непричастность подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления; 2) пре-

крашение уголовного дела по основаниям, предусмотренным п. 1—6 ч. 1 ст. 24 Кодекса; 3) наличие акта об амнистии; 4) наличие в отношении подозреваемого или обвиняемого вступившего в законную силу приговора по тому же обвинению либо определения суда или постановления судьи о прекращении уголовного дела по тому же обвинению; 5) наличие в отношении подозреваемого или обвиняемого неотменного постановления органа дознания, следователя или прокурора о прекращении уголовного дела по тому же обвинению либо об отказе в возбуждении уголовного дела; 6) отказ Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации в даче согласия на лишение неприкосновенности Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий, и (или) отказ Совета Федерации в лишении неприкосновенности данного лица. В данных случаях уголовное преследование прекращается независимо от мнения представителей стороны обвинения и без дополнительных условий. Исключение составляет прекращение уголовного преследования вследствие издания акта об амнистии, поскольку подозреваемый или обвиняемый должен подпадать под ту категорию лиц, на которую конкретная амнистия распространяется.

Кроме того, в уголовно-процессуальном законодательстве установлены случаи, когда уголовное преследование может быть прекращено по решению суда, а также следователя с согласия руководителя следственного органа и дознавателя с согласия прокурора. К ним относятся следующие процедуры: прекращение уголовного дела в связи с примирением сторон (ст. 25 УПК РФ); прекращение уголовного преследования в связи с деятельным раскаянием (ст. 28 УПК РФ).

При этом вышеперечисленные органы и должностные лица, принимая решение о прекращении уголовного преследования, не связаны мнением любых заинтересованных участников и действуют исключительно по своему внутреннему убеждению, основанному на законе. Прекратить уголовное преследование — это их право, но не обязанность, поскольку УПК РФ к такому решению выдвигает ряд дополнительных требований (совершение преступления небольшой или средней тяжести, согласие подозреваемого и обвиняемого и др.).

Термины «прекращение уголовного преследования» и «прекращение уголовного дела» тесно взаимосвязаны между собой, но не тождественны. Прекращение уголовного дела имеет место в тех случаях, когда ликвидируется производство по уголовному делу в целом. При этом считаются исчерпанными все уго-

ловно-процессуальные отношения, возникшие по определенному событию преступления. После прекращения уголовного дела все материалы сдаются в архив. В случаях прекращения уголовного преследования факт события преступления не ставится под сомнение. Решение же о прекращении уголовного преследования касается конкретного лица, наделенного процессуальным статусом подозреваемого или обвиняемого. Если преступление совершено группой лиц, то прекращение уголовного преследования в отношении одного или нескольких из них не влечет прекращения уголовного дела в целом. При прекращении уголовного преследования в отношении лица, если соучастники преступления не установлены, уголовное дело в целом также не прекращается. Поскольку событие преступления имело место, на следователе, дознавателе лежит обязанность осуществлять предварительное расследование по данному факту. Прекращение производства по уголовному делу в целом влечет за собой одновременно и прекращение уголовного преследования (ч. 3 ст. 24 УПК РФ). И наоборот, если событие преступления неразрывно связано с лицом, его совершившим (например, по таким преступлениям, как злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей, — ст. 157 УК РФ), то прекращение уголовного преследования влечет за собой и прекращение уголовного дела в целом.

Таким образом, прекращение уголовного преследования не всегда вызывает прекращение уголовного дела, поскольку в тех случаях, когда событие преступления имело место, лицо, его совершившее, подлежит установлению. С другой стороны, прекращение уголовного дела в целом всегда порождает прекращение уголовного преследования в отношении лица, наделенного процессуальным статусом подозреваемого или обвиняемого.

Глава 5. Участники уголовного судопроизводства

§ 1. Понятие участников уголовного судопроизводства и их классификация

Поскольку уголовное судопроизводство представляет собой специфический вид государственной деятельности, в законе четко определен круг органов и лиц, которые могут принимать в нем участие.

Наиболее существенным признаком любого из участников уголовного судопроизводства является возможность их вступления в специфические общественные отношения, которые возникают в связи с производством по конкретному уголовному делу. Различия в характере и продолжительности правоотношений обуславливают и существование строго индивидуальных статусов их участников.

В п. 58 ст. 5 УПК РФ закреплено, что участниками уголовного судопроизводства являются лица, принимающие участие в уголовном процессе.

К сожалению, данное легальное определение не выражает основной, наиболее существенной черты участников.

Поэтому наряду с легальным определением следует дать развернутую дефиницию, которая будет выражать наиболее существенные черты участников, которыми они наделяются при производстве по конкретному уголовному делу.

Участники уголовного судопроизводства — это государственные органы и должностные лица, которые осуществляют производство по уголовному делу и наделены соответствующими полномочиями, а также иные физические и юридические лица, вовлеченные в сферу уголовного судопроизводства, в связи с чем они являются носителями определенных прав и должны исполнять определенные обязанности.

Из данного определения вытекает ряд **признаков** участников уголовного судопроизводства.

1. *Круг участников уголовного судопроизводства установлен действующим законодательством.* Данное положение означает, что к категории участников относятся лишь те лица, которые обозначены в качестве таковых в разделе II (гл. 5—8) УПК РФ.

2. Лицо приобретает статус того либо иного участника в связи с производством по конкретному уголовному делу. Так, лицо, имеющее статус потерпевшего по уголовному делу, может по другому уголовному делу обладать статусом обвиняемого.

3. Участники уголовного судопроизводства вступают между собой в специфические уголовно-процессуальные отношения. При этом правам одного участника соответствует обязанность другого участника, и наоборот.

4. В качестве хотя бы одной из сторон уголовно-процессуальных правоотношений всегда выступает орган или должностное лицо уголовного судопроизводства. Все отношения, в которые участники уголовного судопроизводства вступают, минуя этот порядок, не имеют процессуального характера и в материалах уголовного дела не фиксируются (например, общение защитника со своим подзащитным).

Классификация участников уголовного судопроизводства в УПК РФ произведена в зависимости от выполняемых ими процессуальных функций. Разделение же форм участия в зависимости от функций, т. е. основных направлений деятельности, обусловлено положениями принципа состязательности сторон, в соответствии с которым функции обвинения, защиты и разрешения уголовного дела отделены друг от друга и не могут быть возложены на один и тот же орган или на одно и то же должностное лицо (ч. 2 ст. 15 УПК РФ).

По данному основанию участники уголовного судопроизводства разделены на следующие группы.

1. Суд (гл. 5 УПК РФ). Следует иметь в виду, что в силу ч. 3 ст. 15 Кодекса 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.

2. Участники уголовного судопроизводства со стороны обвинения (гл. 6 УПК РФ). К ним относятся: прокурор (ст. 37), следователь (ст. 38), руководитель следственного органа (ст. 39), орган дознания (ст. 40), начальник подразделения дознания (ст. 40'), дознаватель (ст. 41), потерпевший (ст. 42), частный обвинитель (ст. 43), гражданский истец (ст. 44), представитель потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя (ст. 45).

3. Участники уголовного судопроизводства со стороны защиты (гл. 7 УПК РФ). Данную группу составляют: подозреваемый (ст. 46), обвиняемый (ст. 47), законные представители несовер-

шеннолетнего подозреваемого и обвиняемого (ст. 48), защитник (ст. 49—53), гражданский ответчик (ст. 54), представитель гражданского ответчика (ст. 55).

4. Иные участники уголовного судопроизводства (гл. 8 УПК РФ). К ним относятся: свидетель (ст. 56), эксперт (ст. 57), специалист (ст. 58), переводчик (ст. 59), понятой (ст. 60). Выделение данных участников в самостоятельную группу обусловлено тем, что они способствуют осуществлению правосудия по уголовным делам.

§ 2. Полномочия суда в уголовном судопроизводстве

Суд является основным участником уголовного судопроизводства, поскольку именно он в силу ч. 2 ст. 8 УПК РФ может признать лицо виновным в совершении преступления и подвергнуть его наказанию по приговору суда и в порядке, установленном Кодексом.

Под судом в соответствии с п. 48 ст. 5 УПК РФ понимается любой суд общей юрисдикции, рассматривающий уголовное дело по существу и выносящий решения, предусмотренные настоящим Кодексом.

Полномочия суда могут быть разделены на три группы.

1. *Полномочия суда на досудебных стадиях производства по уголовному делу.* Реализуя полномочия данной группы, суд в ходе досудебного производства принимает следующие закрепленные в ч. 2 ст. 29 УПК РФ решения: 1) об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста и залога; 2) о продлении срока содержания под стражей; 3) о помещении подозреваемого, обвиняемого, не находящегося под стражей, в медицинский или психиатрический стационар для производства соответственно судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы; 4) о производстве осмотра жилища при отсутствии согласия проживающих в нем лиц; 5) о производстве обыска и выемки в жилище; 6) о производстве личного обыска; 7) о производстве выемки предметов и документов, составляющих государственную или иную охраняемую законом тайну, а также предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах граждан в банках и иных кредитных организациях; 8) о наложении ареста на корреспонденцию, разрешении на ее осмотр и выемку в учреждениях связи; 9) о наложении ареста на имущество, включая денежные средства физических и юридических лиц, находящиеся

на счетах и во вкладах или на хранении в банках и иных кредитных организациях; 10) о временном отстранении подозреваемого или обвиняемого от должности; 11) о контроле и записи телефонных и иных переговоров.

2. Полномочия суда в ходе судебного разбирательства уголовно-го дела в первой инстанции. В рамках осуществления данной группы полномочий только суд правомочен: 1) признать лицо виновным в совершении преступления и назначить ему наказание; 2) применить к лицу принудительные меры медицинского характера; 3) применить к лицу принудительные меры воспитательного воздействия.

3. Полномочия суда на проверочных стадиях производства по уголовному делу. При этом вышестоящий суд вправе: 1) отменить или изменить решение, принятое судом первой инстанции, в порядке апелляционного, кассационного, надзорного производства; 2) отменить решение суда ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств и направить уголовное дело на новое судебное рассмотрение. Следует иметь в виду, что полномочия суда на каждой из указанных стадий по отмене или изменению судебных решений нижестоящего суда различаются. Так, в апелляционной инстанции суд вправе не только отменить или изменить приговор мирового судьи, но и отменить оправдательный приговор с вынесением обвинительного приговора или изменить обвинительный приговор в сторону назначения более строгого наказания (п. 3—4 ч. 3 ст. 367 УПК РФ). При рассмотрении уголовного дела в кассационном порядке суд вправе смягчить осужденному наказание или применить уголовный закон о менее тяжком преступлении, но не вправе усилить наказание, а равно применить закон о более тяжком преступлении (ч. 3 ст. 360 УПК РФ). Отмена оправдательного приговора, а также обвинительного приговора в связи с необходимостью применения закона о более тяжком преступлении или назначения более строгого наказания происходит только по жалобам участников со стороны обвинения. При этом уголовное дело направляется в суд первой инстанции. В кассационном определении не предпринимается вопрос о виновности лица и размере наказания, которое ему будет назначено. В надзорной инстанции поворот к худшему недопустим (ст. 405 УПК РФ). Приняв решение о возобновлении производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств, суд направляет уголовное дело для нового судебного разбирательства, которое происходит в общем порядке (п. 1 ст. 418, ст. 419 УПК РФ).

§ 3. Участники уголовного судопроизводства со стороны обвинения

Прокурор. В соответствии с ч. 1 ст. 37 УПК РФ прокурор является должностным лицом, уполномоченным в пределах своей компетенции осуществлять от имени государства уголовное преследование в ходе уголовного судопроизводства, а также надзор за процессуальной деятельностью органов дознания и органов предварительного следствия.

Под прокурором согласно п. 31 ст. 5 УПК РФ понимаются Генеральный прокурор РФ и подчиненные ему прокуроры, их заместители и иные должностные лица органов прокуратуры, участвующие в уголовном судопроизводстве и наделенные соответствующими полномочиями Федеральным законом «О прокуратуре Российской Федерации». При этом вышестоящие прокуроры вправе осуществлять полномочия нижестоящих.

Конкретные полномочия прокурора в сфере уголовного судопроизводства подразделяются в зависимости от того, на каких стадиях — досудебных или судебных — он осуществляет свою деятельность.

На досудебных стадиях прокурор обладает государственно-властными полномочиями, перечень которых приведен в ч. 2 ст. 37 УПК РФ (с учетом специфики процессуальной самостоятельности следователя). При этом четко не разделено, какие полномочия относятся к сфере уголовного преследования, а какие — к надзорной сфере. Кроме того, прокурор не вправе оказывать непосредственное влияние на деятельность следователя, а также лично расследовать уголовные дела. Основные усилия прокурора в досудебном производстве сосредоточены на надзоре за процессуальной деятельностью следователей и дознавателей, а также на осуществлении уголовного преследования по уголовным делам, которые расследуются в форме дознания.

В ходе досудебного производства по уголовному делу прокурор уполномочен: 1) проверять исполнение требований федерального закона при приеме, регистрации и разрешении сообщений о преступлениях; 2) 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; 3) требовать от органов дознания и следственных органов устранения нарушений федерального законодательства, допущенных в ходе дознания или предварительного следствия; 4) давать дознавателю письменные указа-

ния о направлении расследования, производстве процессуальных действий; 5) давать согласие дознавателю на возбуждение перед судом ходатайства об избрании, отмене или изменении меры пресечения либо о производстве иного процессуального действия, которое допускается на основании судебного решения; 6) отменять незаконные или необоснованные постановления нижестоящего прокурора, а также незаконные или необоснованные постановления дознавателя в порядке, установленном УПК РФ; 7) рассматривать представленную руководителем следственного органа информацию следователя о несогласии с требованиями прокурора и принимать по ней решение; 8) участвовать в судебных заседаниях при рассмотрении в ходе досудебного производства вопросов об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу, о продлении срока содержания под стражей либо об отмене или изменении данной меры пресечения, а также при рассмотрении ходатайств о производстве иных процессуальных действий, которые допускаются на основании судебного решения, и при рассмотрении жалоб в порядке, установленном ст. 125 УПК РФ; 9) разрешать отводы, заявленные дознавателю, а также его самоотводы; 10) отстранять дознавателя от дальнейшего производства расследования, если им допущено нарушение требований УПК РФ; 11) изымать любое уголовное дело у органа дознания и передавать его следователю с обязательным указанием оснований такой передачи; 12) передавать уголовное дело от одного органа предварительного расследования другому в соответствии с правилами, установленными ст. 151 УПК РФ, изымать любое уголовное дело у органа предварительного расследования федерального органа исполнительной власти (при федеральном органе исполнительной власти) и передавать его следователю Следственного комитета при прокуратуре РФ с обязательным указанием оснований такой передачи; 13) утверждать постановление дознавателя о прекращении производства по уголовному делу; 14) утверждать обвинительное заключение или обвинительный акт по уголовному делу; 15) возвращать уголовное дело дознавателю, следователю со своими письменными указаниями о производстве дополнительного расследования, об изменении объема обвинения либо квалификации действий обвиняемых или для пересоставления обвинительного заключения или обвинительного акта и устранения выявленных недостатков; 16) осуществлять иные полномочия, предоставленные прокурору УПК РФ.

В ходе судебного производства по уголовному делу прокурор государственно-властными полномочиями не обладает. В су-

дебном разбирательстве в суде первой инстанции прокурор является государственным обвинителем. При этом он поддерживает государственное обвинение, используя закрепленные в ст. 246 УПК РФ полномочия. Так, государственный обвинитель представляет доказательства и участвует в их исследовании, излагает суду свое мнение по существу обвинения, а также по другим вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства, высказывает суду предложения о применении уголовного закона и назначении подсудимому наказания. Прокурор предъявляет или поддерживает предъявленный по уголовному делу гражданский иск, если этого требует охрана прав граждан, общественных или государственных интересов. При наличии соответствующих оснований государственный обвинитель отказывается от обвинения и излагает суду мотивы отказа. После этого производство по уголовному делу подлежит прекращению. При отказе государственного обвинителя от уголовного преследования в какой-либо части уголовное преследование прекращается в этой же части.

Следователь. В соответствии с ч. 1 ст. 38 УПК РФ следователь является должностным лицом, уполномоченным в пределах своей компетенции осуществлять предварительное следствие по уголовному делу. В п. 41 ст. 5 УПК РФ обозначено, что следователь также вправе осуществлять иные полномочия. Под ними понимаются: 1) полномочия следователя по производству следственных действий в ходе выполнения поручения другого следователя, производящего предварительное следствие в ином месте (ч. 1 ст. 152 УПК РФ); 2) полномочия следователя в качестве руководителя следственной группы или члена следственной группы (ст. 163 УПК РФ).

В настоящее время существуют должности следователей Следственного комитета при прокуратуре РФ, следователей органов федеральной службы безопасности, следователей органов внутренних дел Российской Федерации, а также следователей органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ. Все следователи обладают равными полномочиями независимо от своей ведомственной принадлежности.

Полномочия следователя в соответствии с ч. 2 ст. 38 УПК РФ состоят в том, что он вправе: 1) возбуждать уголовное дело; 2) принимать уголовное дело к своему производству или передавать его руководителю следственного органа для направления по подследственности; 3) самостоятельно направлять ход следования, 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 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; 5) обжаловать с согласия руководителя следственного органа решение прокурора о возвращении следователю уголовного дела с обвинительным заключением; 6) осуществлять иные полномочия, предусмотренные УПК РФ.

Процессуальная самостоятельность следователя выражается в том, что в случае несогласия следователя с требованиями прокурора об устранении нарушений федерального законодательства, допущенных в ходе предварительного следствия, следователь представляет свои письменные возражения руководителю следственного органа, который информирует об этом прокурора. Руководитель следственного органа рассматривает требования прокурора и письменные возражения следователя и либо дает следователю письменные указания об исполнении требований, либо информирует прокурора о своем несогласии с требованиями.

Если следователь не согласен с письменными указаниями руководителя следственного органа, то он может обжаловать их руководителю вышестоящего следственного органа. При этом следователь вправе представить руководителю вышестоящего следственного органа материалы уголовного дела и письменные возражения на указания своего непосредственного руководителя.

Руководитель следственного органа. Под руководителем следственного органа понимается должностное лицо, возглавляющее соответствующее следственное подразделение, а также его заместитель (п. 38¹ ст. 5 УПК РФ). В уголовном судопроизводстве руководитель следственного органа обладает двумя группами полномочий: 1) по процессуальному контролю за деятельностью следователя; 2) по осуществлению уголовного преследования.

При осуществлении первой группы полномочий руководитель следственного органа согласно ч. 1 ст. 39 УПК РФ вправе: 1) поручать производство предварительного следствия следователю либо нескольким следователям, а также изымать уголов-

ное дело у следователя и передавать его другому следователю с обязательным указанием оснований такой передачи, создавать следственную группу, изменять ее состав либо принимать уголовное дело к своему производству; 2) проверять материалы уголовного дела, отменять незаконные или необоснованные постановления следователя; 3) давать следователю указания о направлении расследования, производстве отдельных следственных действий, привлечении лица в качестве обвиняемого, об избрании в отношении подозреваемого, обвиняемого меры пресечения, о квалификации преступления и об объеме обвинения; 4) давать согласие следователю на возбуждение перед судом ходатайства об избрании, о продлении, об отмене или изменении меры пресечения либо о производстве иного процессуального действия, которое допускается на основании судебного решения; 5) разрешать отводы, заявленные следователю, а также его самоотводы; 6) отстранять следователя от дальнейшего производства расследования, если им допущено нарушение требований УПК РФ; 7) отменять незаконные или необоснованные постановления нижестоящего руководителя следственного органа в порядке, установленном УПК РФ; 8) продлевать срок предварительного расследования; 9) утверждать постановление следователя о прекращении производства по уголовному делу; 10) давать согласие следователю, производившему предварительное следствие по уголовному делу, на обжалование решения прокурора о возвращении следователю уголовного дела с обвинительным заключением; 11) возвращать уголовное дело следователю со своими указаниями о производстве дополнительного расследования; 12) осуществлять иные полномочия, предусмотренные УПК РФ.

Также в соответствии с ч. 3 ст. 144 УПК РФ руководитель следственного органа наделен полномочиями по ходатайству следователя продлить до 10 суток срок проверки сообщения о преступлении. При необходимости продления документальных проверок или ревизий срок проверки руководителем следственного органа может быть продлен до 30 суток.

Письменные указания руководителя следственного органа обязательны для исполнения следователем. По общему правилу, установленному в ч. 3 ст. 39 УПК РФ, такие указания следователь может, не приостанавливая их исполнения, обжаловать руководителю вышестоящего следственного органа. Однако ряд указаний следователь может обжаловать и без их исполнения. К ним относятся указания: об изъятии уголовного дела и передаче его другому следователю; о привлечении лица в

качестве обвиняемого; о квалификации преступления; об изменении объема обвинения; об избрании меры пресечения; о производстве следственных действий, которые допускаются только по судебному решению; о направлении уголовного дела в суд или о его прекращении.

Вторую группу составляют полномочия руководителя следственного органа по осуществлению уголовного преследования. Он вправе принять уголовное дело к своему производству и произвести предварительное следствие в полном объеме, пользуясь при этом полномочиями следователя (ст. 38 УПК РФ) или руководителя следственной группы (ст. 163 УПК РФ).

Орган дознания. Органами дознания являются государственные органы и должностные лица, уполномоченные в соответствии с УПК РФ осуществлять дознание и другие процессуальные полномочия (п. 24 ст. 5).

К органам дознания согласно ч. 1 ст. 40 УПК РФ относятся: 1) органы внутренних дел Российской Федерации; 2) иные органы исполнительной власти, наделенные в соответствии со ст. 13 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» полномочиями по осуществлению оперативно-розыскной деятельности, т. е. оперативные подразделения органов федеральной службы безопасности, федеральные органы государственной охраны таможенных органов РФ, Службы внешней разведки РФ; 3) Главный судебный пристав Российской Федерации, главный военный судебный пристав, главный пристав субъекта РФ, их заместители, старший судебный пристав, старший военный судебный пристав, а также старшие судебные приставы Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ; 4) командиры воинских частей, начальники военных учреждений или гарнизонов; 5) органы государственного пожарного надзора федеральной противопожарной службы.

Орган дознания наделен двумя группами полномочий: 1) осуществление предварительного расследования в форме дознания по уголовным делам, по которым производство предварительного следствия не является обязательным, в порядке, установленном гл. 32 УПК РФ; 2) выполнение неотложных следственных действий по уголовным делам, по которым производство предварительного следствия обязательно, в порядке, установленном ст. 157 УПК РФ.

Первая группа полномочий осуществляется не органом дознания в целом, а конкретным должностным лицом данного органа, т. е. дознавателем (ст. 41 УПК РФ).

Полномочия второй группы — возбуждение уголовного дела и выполнение неотложных следственных действий — реализуются органом дознания в целом, однако представлять этот орган может его начальник, заместитель начальника или иное должностное лицо по их поручению.

Кроме того, возбуждение уголовного дела и выполнение неотложных следственных действий возлагается на иных должностных лиц, которые органами дознания в строгом смысле слова не являются. К ним в соответствии с ч. 3 ст. 40 УПК РФ относятся: 1) капитаны морских и речных судов, находящихся в дальнем плавании, — по уголовным делам о преступлениях, совершенных на данных судах; 2) руководители геологоразведочных партий и зимовок, удаленных от мест расположения органов дознания, — по уголовным делам о преступлениях, совершенных по месту нахождения данных партий и зимовок; 3) главы дипломатических представительств и консульских учреждений Российской Федерации — по уголовным делам о преступлениях, совершенных в пределах территорий данных представительств и учреждений.

Дознаватель. Полномочия по производству дознания по тем уголовным делам, по которым предварительное следствие обязательным не является, возлагаются начальником органа дознания или его заместителем на дознавателя. В соответствии с п. 7 ст. 5 УПК РФ дознавателем является должностное лицо органа дознания, правомочное или уполномоченное начальником органа дознания осуществлять предварительное расследование в форме дознания, а также иные полномочия, предусмотренные Кодексом.

Дознаватель является сотрудником органа дознания. Как правило, он имеет специальное юридическое образование и необходимый опыт работы. Список конкретных лиц, которые могут осуществлять полномочия дознавателя, утверждается приказом (распоряжением) начальника органа дознания. После появления повода к возбуждению уголовного дела начальник органа дознания или его заместитель поручает его проверку, возбуждение уголовного дела и производство дознания конкретному дознавателю.

В некоторых ведомствах (в органах внутренних дел Российской Федерации, таможенных органах Российской Федерации) созданы и функционируют специализированные подразделения дознания, состоящие из штатных дознавателей и начальника подразделения дознания.

Законом (ч. 2 ст. 41 УПК РФ) запрещено возлагать полномочия по проведению дознания на то лицо, которое проводило или проводит по этому же уголовному делу оперативно-розыскные мероприятия. Данный запрет связан с тем, что в противном случае дознаватель принимал бы решения, руководствуясь не только и не столько содержащимися в уголовном деле доказательствами, но и оперативно-розыскной информацией.

В соответствии с ч. 3 ст. 41 УПК РФ дознаватель уполномочен: 1) самостоятельно производить следственные и иные процессуальные действия и принимать процессуальные решения, за исключением случаев, когда в соответствии с Кодексом на это требуется согласие органа дознания, санкция прокурора и (или) судебное решение; 2) осуществлять иные полномочия, предусмотренные настоящим Кодексом (к ним, например, относятся производство отдельных следственных действий по поручению следователя).

Для дознавателя указания прокурора и начальника органа дознания являются обязательными. При этом дознаватель вправе обжаловать указания начальника органа дознания прокурору, а указания прокурора — вышестоящему прокурору. Обжалование указаний в любом случае не приостанавливает их исполнения.

Начальник подразделения дознания. В соответствии с п. 17¹ ст. 5 УПК РФ начальник подразделения дознания — это должностное лицо органа дознания, возглавляющее соответствующее специализированное подразделение, которое осуществляет предварительное расследование в форме дознания, а также его заместитель¹. Таким образом, все дознаватели находятся в непосредственном подчинении данного должностного лица. По отношению к дознавателям начальник подразделения дознания в соответствии с ч. 1 ст. 40¹ УПК РФ обладает следующими полномочиями: 1) поручать дознавателю проверку сообщения о преступлении, принятие по нему решения о возбуждении уголовного дела или об отказе в его возбуждении, выполнение неотложных следственных действий либо производство дознания по уголовному делу; 2) изымать уголовное дело у дознавателя и передавать его другому дознавателю с обязательным указанием оснований такой передачи; 3) отменять необоснованные постановления дознавателя о приостановлении производства дозна-

¹ В законе допущена неточность, так как в п. 47 ст. 5 УПК РФ в перечне участников уголовного судопроизводства со стороны обвинения данное лицо не упоминается.

ния по уголовному делу; 4) вносить прокурору ходатайство об отмене незаконных или необоснованных постановлений дознавателя об отказе в возбуждении уголовного дела.

При осуществлении этих полномочий начальник подразделения дознания вправе: 1) проверять материалы уголовного дела; 2) давать дознавателю указания о направлении расследования, производстве отдельных следственных действий, об избрании в отношении подозреваемого меры пресечения, о квалификации преступления и об объеме обвинения.

Такие указания даются в письменном виде и обязательны для исполнения дознавателем. Одновременно дознаватель может обратиться с жалобой к начальнику органа дознания или прокурору. При этом дознаватель вправе представить начальнику органа дознания или прокурору материалы уголовного дела и письменные возражения на указания начальника подразделения дознания.

Кроме контрольных полномочий, начальник подразделения дознания вправе самостоятельно возбудить уголовное дело, принять уголовное дело к своему производству и произвести дознание в полном объеме, обладая при этом полномочиями дознавателя.

Потерпевший. Потерпевшим является физическое лицо, которому преступлением причинен физический, имущественный, моральный вред, а также юридическое лицо в случае причинения преступлением вреда его имуществу и деловой репутации (ч. 1 ст. 42 УПК РФ).

Для того чтобы лицо приобрело процессуальный статус потерпевшего, необходимо наличие двух видов оснований. Фактическим основанием является факт причинения ему того либо иного вида вреда, формальным (юридическим) — наличие постановления дознавателя, следователя или суда о признании лица потерпевшим. При отсутствии хотя бы одного из оснований лицо не в состоянии пользоваться своими процессуальными правами и исполнять соответствующие обязанности. Но органы и должностные лица уголовного судопроизводства не вправе отказывать в предоставлении лицу статуса потерпевшего при наличии фактических оснований для этого.

Из содержания ч. 1 ст. 42 УПК РФ следует, что в качестве потерпевшего может выступать как физическое, так и юридическое лицо.

Физическое лицо для полной реализации своего статуса должно обладать уголовно-процессуальной правосубъектностью (правосубъектностью). Поэтому в соответствии с ч. 2 ст. 45

УПК РФ для защиты прав и законных интересов потерпевших, являющихся несовершеннолетними или по своему физическому или психическому состоянию лишенными возможности самостоятельно защищать свои права и законные интересы, к обязательному участию в уголовном деле привлекаются их законные представители или представители. По уголовным делам о преступлениях, последствием которых явилась смерть лица, права потерпевшего переходят к одному из его близких родственников.

Для предприятия, учреждения, организации, имуществу и деловой репутации которых преступлением был причинен вред, обязательным условием является наличие у них статуса юридического лица. Если преступлением был причинен вред имуществу и деловой репутации структурного подразделения, в качестве потерпевшего может выступать юридическое лицо в целом. И в том и в другом случае права потерпевшего — юридического лица осуществляет представитель (ч. 9 ст. 42 УПК РФ).

В ч. 10 ст. 42 УПК РФ закреплено, что участие в уголовном деле законного представителя и представителя потерпевшего не лишает его возможности самостоятельно пользоваться своим статусом.

Содержание процессуального статуса потерпевшего составляют его права и обязанности.

В соответствии с ч. 2 ст. 42 УПК РФ потерпевший вправе:

- 1) знать о предъявленном обвиняемому обвинении;
- 2) давать показания;
- 3) отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга (своей супруги) и других близких родственников, круг которых определен п. 4 ст. 5 УПК РФ (при согласии потерпевшего дать показания он должен быть предупрежден о том, что его показания могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, в том числе и в случае его последующего отказа от этих показаний);
- 4) представлять доказательства;
- 5) заявлять ходатайства и отводы;
- 6) давать показания на родном языке или языке, которым он владеет;
- 7) пользоваться помощью переводчика бесплатно;
- 8) иметь представителя;
- 9) участвовать с разрешения следователя или дознавателя в следственных действиях, производимых по его ходатайству либо ходатайству его представителя;
- 10) знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием, и подавать на них замечания;
- 11) знакомиться с постановлением о назначении судебной экспертизы и заключением эксперта в случаях, предусмотренных ч. 2 ст. 198 УПК РФ;
- 12) знакомиться по окончании предварительного расследования со всеми материалами уголовного дела, выписывать из уголовного дела лю-

бые сведения и в любом объеме, снимать копии с материалов уголовного дела, в том числе с помощью технических средств (в случае, если в уголовном деле участвует несколько потерпевших, каждый из них вправе знакомиться с теми материалами уголовного дела, которые касаются вреда, причиненного данному потерпевшему); 13) получать копии постановлений о возбуждении уголовного дела, признании его потерпевшим или об отказе в этом, о прекращении уголовного дела, приостановлении производства по уголовному делу, а также копии приговора суда первой инстанции, решений судов апелляционной и кассационной инстанций; 14) участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй и надзорной инстанций; 15) выступать в судебных прениях; 16) поддерживать обвинение; 17) знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания; 18) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда; 19) обжаловать приговор, определение, постановление суда; 20) знать о принесенных по уголовному делу жалобах и представлениях и подавать на них возражения; 21) ходатайствовать о применении мер безопасности в соответствии с ч. 3 ст. 11 УПК РФ; 22) осуществлять иные полномочия, предусмотренные Кодексом.

Потерпевшему обеспечивается возмещение имущественного вреда, причиненного преступлением, а также расходов, понесенных в связи с его участием в ходе предварительного расследования и в суде, включая расходы на представителя, согласно требованиям ст. 131 УПК РФ. По иску потерпевшего о возмещении в денежном выражении причиненного ему морального вреда размер возмещения определяется судом при рассмотрении уголовного дела или в порядке гражданского судопроизводства (ч. 3—4 ст. 42 Кодекса).

Закон не содержит исчерпывающего перечня прав потерпевшего. Поэтому он полностью свободен в выборе поведения при производстве по уголовному делу. Пределы дозволенного прямо обозначены в УПК РФ. Они формируют ряд запретов, который также является составной частью процессуального статуса потерпевшего.

В соответствии с ч. 5 ст. 42 УПК РФ потерпевший не вправе: 1) уклоняться от явки по вызову дознавателя, следователя и в суд; 2) давать заведомо ложные показания или отказываться от дачи показаний; 3) разглашать данные предварительного расследования, если он был об этом заранее предупрежден в порядке, установленном ст. 161 Кодекса.

При неявке без уважительных причин потерпевший подвергается приводу (ч. 6 ст. 42, ст. 113 УПК РФ); за заведомо ложные показания, отказ от дачи показаний или разглашение данных предварительного расследования наступает ответственность в соответствии со ст. 307, 308 или 310 УК РФ.

Частный обвинитель. Согласно п. 59 ст. 5 УПК РФ частным обвинителем является потерпевший или его законный представитель и представитель по уголовным делам частного обвинения. Данная процессуальная фигура также определена в ч. 1 ст. 43 Кодекса как лицо, подавшее заявление в суд по уголовному делу частного обвинения в порядке, установленном ст. 318 УПК РФ, и поддерживающее обвинение в суде.

К уголовным делам частного обвинения относятся уголовные дела о следующих преступлениях: ст. 115 «Умышленное причинение легкого вреда здоровью»; ст. 116 «Побои»; ч. 1 ст. 129 «Клевета»; ст. 130 «Оскорбление» УК РФ. Все уголовные дела, в которых фигурирует частный обвинитель, в силу ч. 1 ст. 31 УПК РФ подсудны мировому судье.

Соответствующие уголовные дела возбуждаются не иначе как по заявлению потерпевшего, его законного представителя и подлежат прекращению в связи с примирением потерпевшего с обвиняемым вплоть до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора.

Формальным основанием для появления у лица статуса частного обвинителя является наличие заявления, поданного лицом в суд по уголовному делу частного обвинения, и принятие данного заявления судом к своему производству (ч. 7 ст. 318 УПК РФ).

Частный обвинитель является носителем всех процессуальных прав, присущих потерпевшему (ч. 2 ст. 42 УПК РФ).

Кроме того, частный обвинитель наделяется правами, предусмотренными ч. 4—6 ст. 246 УПК РФ: 1) поддерживать обвинение в суде; 2) представлять доказательства и участвовать в их исследовании; 3) излагать суду свое мнение по существу обвинения, а также по другим вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства; 4) высказывать суду предложения о применении уголовного закона и назначении подсудимому наказания; 5) предъявлять и поддерживать предъявленный по уголовному делу гражданский иск.

Одновременно на частного обвинителя налагается ряд запретов, которые также входят в содержание статуса потерпевшего (ч. 5 ст. 45 УПК РФ).

Гражданский истец. Гражданским истцом является физическое или юридическое лицо, предъявившее требование о возмещении имущественного вреда, при наличии оснований полагать, что данный вред причинен ему непосредственно преступлением. Гражданский истец может предъявить гражданский иск и для имущественной компенсации морального вреда (ч. 1 ст. 44 УПК РФ).

Фактическим основанием наделения лица статусом гражданского истца при производстве по уголовному делу является причинение ему преступлением имущественного вреда или морального вреда, выраженного в имущественном эквиваленте. Кроме того, должна присутствовать прямая причинно-следственная связь между совершенным деянием и наступившими последствиями в виде вышеуказанного вреда.

Формальным (юридическим) основанием появления в уголовном деле процессуальной фигуры гражданского истца служит соответствующее определение суда или постановление судьи, следователя либо дознавателя.

Временные рамки появления гражданского истца ограничены периодом с момента возбуждения уголовного дела и до окончания судебного следствия при разбирательстве данного уголовного дела в суде первой инстанции (ч. 2 ст. 44 УПК РФ).

К преимуществам рассмотрения гражданского иска в рамках уголовного дела относится освобождение гражданского истца от уплаты государственной пошлины, а также возложение обязанности доказывать характер и размер причиненного вреда на должностных лиц, осуществляющих уголовное преследование (за исключением уголовных дел частного обвинения).

Помимо гражданского истца, в силу ч. 3 ст. 44 УПК РФ гражданский иск в защиту интересов несовершеннолетних, лиц, признанных недееспособными либо ограниченно дееспособными в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством, лиц, которые по иным причинам не могут сами защищать свои права и законные интересы, может быть предъявлен их законными представителями или прокурором, а в защиту интересов государства — прокурором.

В соответствии с ч. 4 ст. 44 УПК РФ гражданский истец наделен следующими правами: 1) поддерживать гражданский иск; 2) представлять доказательства; 3) давать объяснения по предъявленному иску; 4) заявлять ходатайства и отводы; 5) давать показания и объяснения на родном языке или языке, которым он владеет; 6) пользоваться помощью переводчика бесплатно; 7) отказаться свидетельствовать против самого себя, своего суп-

руга (своей супруги) и других близких родственников, круг которых определен п. 4 ст. 5 УПК РФ (при согласии гражданского истца 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); 8) иметь представителя; 9) знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием; 10) участвовать с разрешения следователя или дознавателя в следственных действиях, производимых по его ходатайству либо ходатайству его представителя; 11) отказаться от предъявленного им гражданского иска (до принятия отказа от гражданского иска дознаватель, следователь, суд разъясняют гражданскому истцу последствия отказа от гражданского иска, предусмотренные ч. 5 ст. 44 УПК РФ); 12) знакомиться по окончании расследования с материалами уголовного дела, относящимися к предъявленному им гражданскому иску, и выписывать из уголовного дела любые сведения и в любом объеме; 13) знать о принятых решениях, затрагивающих его интересы, и получать копии процессуальных решений, относящихся к предъявленному им гражданскому иску; 14) участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой и апелляционной инстанций; 15) выступать в судебных прениях для обоснования гражданского иска; 16) знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания; 17) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда; 18) обжаловать приговор, определение и постановление суда в части, касающейся гражданского иска; 19) знать о принесенных по уголовному делу жалобах и представлениях и подавать на них возражения; 20) участвовать в судебном рассмотрении принесенных жалоб и представлений в порядке, установленном УПК РФ.

Гражданский истец наделен правом отказаться от гражданского иска в любой момент производства по уголовному делу, но до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора (ч. 5 ст. 44 УПК РФ). Это влечет за собой прекращение производства по гражданскому иску. Производство по уголовному делу в целом не прекращается, за исключением случаев возникновения оснований прекращения уголовного дела (ст. 24 УПК РФ) или оснований прекращения уголовного преследования (ст. 27 УПК РФ).

На гражданского истца возложена обязанность не разглашать данные предварительного расследования, если он был об этом заранее предупрежден в порядке, установленном ст. 161

УПК РФ. За разглашение данных предварительного расследования гражданский истец несет уголовную ответственность в соответствии со ст. 310 УК РФ.

Представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя. Представителями потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя могут быть адвокаты, а представителями гражданского истца, являющегося юридическим лицом, также иные лица, правомочные в соответствии с ГК РФ представлять его интересы. По постановлению мирового судьи в качестве представителя потерпевшего или гражданского истца могут быть также допущены один из близких родственников потерпевшего или гражданского истца либо иное лицо, о допуске которого ходатайствует потерпевший или гражданский истец (ч. 1 ст. 45 УПК РФ).

Таким образом, адвокат является «универсальным» представителем. Он участвует в уголовном деле при предъявлении адвокатского удостоверения и ордера.

В качестве представителя юридического лица может выступать его руководитель или иное лицо по поручению руководителя при наличии доверенности, которая оформляется по правилам ст. 185 ГК РФ. Без доверенности лицо может выступать в качестве представителя, если это право ему предоставлено в соответствии с учредительными документами. В этом случае лицо представляет документы, удостоверяющие личность, и подлинник либо надлежащим образом заверенную копию учредительных документов юридического лица.

Перечень близких родственников, один из которых может быть допущен мировым судьей в качестве представителя потерпевшего или гражданского истца, приведен в п. 4 ст. 5 УПК РФ. К ним относятся: супруг, супруга, родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и родные сестры, дедушка, бабушка, внуки. Перечень «иных лиц», которые могут выступать в качестве представителей потерпевшего и гражданского истца по уголовным делам, подсудным мировому судье, законом не установлен. Представляется, что ими могут быть родственники, близкие лица, в также любые другие дееспособные лица, о допуске которых в качестве их представителей заявлены ходатайства потерпевших или гражданских истцов.

Для защиты прав и законных интересов потерпевших, не достигших 18-летнего возраста, а также по своему физическому или психическому состоянию лишенных возможности самостоятельно защищать свои права и законные интересы в соответствии с ч. 2 ст. 45 УПК РФ, к обязательному участию в уго-

ловном деле привлекаются их законные представители или представители.

Законными представителями несовершеннолетнего потерпевшего являются его родители, усыновители, опекуны или попечители, представители учреждений или организаций, на попечении которых находится несовершеннолетний, органы опеки и попечительства (п. 12 ст. 5 УПК РФ). Законные представители и представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя наделены теми же процессуальными правами, что и представляемые ими лица. Личное участие в уголовном деле потерпевшего, гражданского истца или частного обвинителя не лишает его права иметь по этому уголовному делу представителя (ч. 3—4 ст. 45 УПК РФ). При этом позиция представителя не должна противоречить интересам представляемого им лица.

§ 4. Участники уголовного судопроизводства со стороны защиты

Подозреваемый. В соответствии с ч. 1 ст. 46 УПК РФ подозреваемым является лицо с одного из следующих моментов: 1) с момента возбуждения в отношении его уголовного дела по основаниям и в порядке, установленном гл. 20; 2) с момента задержания лица в соответствии со ст. 91 и 92; 3) с момента применения меры пресечения до предъявления обвинения в соответствии со ст. 100.

Для того чтобы лицо приобрело процессуальный статус подозреваемого, необходимы фактические и формальные (юридические) основания. Фактическим основанием для придания лицу статуса подозреваемого являются конкретные доказательства того, что лицо причастно к совершению преступления. Формальным (юридическим) основанием служит один из следующих документов: 1) постановление о возбуждении уголовного дела в отношении данного лица; 2) протокол задержания подозреваемого; 3) постановление об избрании меры пресечения; 4) уведомление о подозрении в совершении преступления.

Подозреваемый не является обязательным участником досудебного производства по уголовному делу. Когда решения, в связи с которыми лицо приобретает статус подозреваемого, не принимаются, постановление о привлечении в качестве обвиняемого может быть вынесено в отношении свидетеля. С этого момента свидетель приобретает статус обвиняемого, не имея до этого статуса подозреваемого.

В соответствии с ч. 4 ст. 46 УПК РФ подозреваемый наделен следующими правами: 1) знать, в чем он подозревается, и получить копию постановления о возбуждении против него уголовного дела, либо копию протокола задержания, либо копию постановления о применении к нему меры пресечения; 2) давать объяснения и показания по поводу имеющегося в отношении его подозрения либо отказаться от дачи объяснений и показаний (при согласии подозреваемого дать показания он должен быть предупрежден о том, что его показания могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, в том числе и при его последующем отказе от этих показаний, за исключением случая, предусмотренного п. 1 ч. 2 ст. 75 УПК РФ, т. е. в ситуации, когда подозреваемый дал показания в ходе судебного производства в отсутствие защитника, включая случаи отказа от защитника, если он не подтвердил эти показания в суде); 3) пользоваться помощью защитника с момента, предусмотренного п. 2—3 ч. 3 ст. 49 УПК РФ, и иметь свидание с ним наедине и конфиденциально до первого допроса подозреваемого; 4) представлять доказательства; 5) заявлять ходатайства и отводы; 6) давать показания и объяснения на родном языке или языке, которым он владеет; 7) пользоваться помощью переводчика бесплатно; 8) знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием, и подавать на них замечания; 9) участвовать с разрешения следователя или дознавателя в следственных действиях, производимых по его ходатайству, ходатайству его защитника либо законного представителя; 10) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения суда, прокурора, следователя и дознавателя; 11) защищаться иными средствами и способами, не запрещенными УПК РФ.

Помимо прав в содержание процессуального статуса подозреваемого входят и его обязанности. Подозреваемый должен своевременно являться по вызовам дознавателя и следователя, а в случае неявки без уважительных причин он может быть подвергнут приводу (ст. 113 УПК РФ). Он не вправе нарушать требования избранной в отношении его меры пресечения, а также препятствовать проведению в отношении его освидетельствования, получению от него образцов для сравнительного исследования. Подозреваемый, задержанный в порядке ст. 91 и 92 УПК РФ, обязан соблюдать порядок в местах содержания задержанных.

Обвиняемый. Обвиняемым в соответствии с ч. 1 ст. 47 УПК РФ признается лицо, в отношении которого: 1) вынесено

постановление о привлечении его в качестве обвиняемого; 2) вынесен обвинительный акт.

Постановление о привлечении в качестве обвиняемого выносится в случаях, когда досудебное производство по уголовному делу осуществлялось в форме предварительного следствия, а обвинительный акт — когда в форме дознания.

Процессуальная фигура обвиняемого появляется с момента составления одного из этих документов, а не с момента ознакомления лица с их содержанием, что обеспечивает возможность применения к обвиняемому мер процессуального принуждения независимо от его явки или неявки к следователю (дознавателю).

Обвиняемый, по уголовному делу которого назначено судебное заседание, именуется подсудимым. Обвиняемый, в отношении которого вынесен обвинительный приговор, именуется осужденным. Обвиняемый, в отношении которого вынесен оправдательный приговор, является оправданным.

Обвиняемый — основная процессуальная фигура, поскольку с момента его появления в уголовном деле все основные действия и решения касаются именно его. В этой связи законодатель предоставил обвиняемому широкий объем процессуальных прав.

В ч. 3 ст. 47 УПК РФ особо выделено право обвиняемого защищать свои права и законные интересы и иметь достаточно времени и возможность для подготовки к защите. Следует иметь в виду, что право обвиняемого на защиту — это более широкое по своему содержанию право, чем возможность лица пользоваться помощью защитника. Все права, закрепленные в ч. 4 ст. 47 УПК РФ, по сути являются конкретизацией его права на защиту. Так, обвиняемый вправе: 1) знать, в чем он обвиняется; 2) получить копию постановления о привлечении его в качестве обвиняемого, копию постановления о применении к нему меры пресечения, копию обвинительного заключения или обвинительного акта; 3) возражать против обвинения, давать показания по предъявленному ему обвинению либо отказаться от дачи показаний (при согласии обвиняемого дать показания он должен быть предупрежден о том, что его показания могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, в том числе и при его последующем отказе от этих показаний, за исключением случаев, предусмотренного п. 1 ч. 2 ст. 75 УПК РФ, т. е. в ситуации, когда обвиняемый дал показания в ходе досудебного производства в отсутствие защитника, включая случаи отказа от защитника, если он не подтвердил эти показания в суде); 4) представлять доказательства; 5) заявлять хо-

датайства и отводы; 6) давать показания и объясняться на родном языке или языке, которым он владеет; 7) пользоваться помощью переводчика бесплатно; 8) пользоваться помощью защитника, в том числе бесплатно в случаях, предусмотренных УПК РФ; 9) иметь свидания с защитником наедине и конфиденциально, в том числе до первого допроса обвиняемого, без ограничения их числа и продолжительности; 10) участвовать с разрешения следователя в следственных действиях, производимых по его ходатайству или ходатайству его защитника либо законного представителя, знакомиться с протоколами этих действий и подавать на них замечания; 11) знакомиться с постановлением о назначении судебной экспертизы, ставить вопросы эксперту и знакомиться с заключением эксперта; 12) знакомиться по окончании предварительного расследования со всеми материалами уголовного дела и выписывать из уголовного дела любые сведения и в любом объеме; 13) снимать за свой счет копии с материалов уголовного дела, в том числе с помощью технических средств; 14) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда и принимать участие в их рассмотрении судом; 15) возражать против прекращения уголовного дела по основаниям, предусмотренным ч. 2 ст. 27 настоящего Кодекса; 16) участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй и надзорной инстанций, а также в рассмотрении судом вопроса об избрании в отношении его меры пресечения и в иных случаях, предусмотренных п. 1—3 и 10 ч. 2 ст. 29 УПК РФ; 17) знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания; 18) обжаловать приговор, определение, постановление суда и получать копии обжалуемых решений; 19) получать копии принесенных по уголовному делу жалоб и представлений и подавать возражения на эти жалобы и представления; 20) участвовать в рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора; 21) защищаться иными средствами и способами, не запрещенными УПК РФ.

На обвиняемого возложены обязанности, аналогичные обязанностям подозреваемого. Он, как и подозреваемый, должен своевременно являться по вызовам дознавателя, следователя и прокурора, а также в суд. В случае неявки без уважительных причин обвиняемый подвергается приводу (ст. 113 УПК РФ). Обвиняемый не вправе нарушать требования избранной в отношении его меры пресечения, а также препятствовать проведению в отношении его освидетельствования, получению от него образцов для сравнительного исследования.

Защитник. Право каждого лица на получение квалифицированной юридической помощи, а также возможность задержанного, заключенного под стражу, обвиняемого в совершении преступления пользоваться помощью защитника закреплены в ст. 48 Конституции РФ.

В соответствии с ч. 1 ст. 49 УПК РФ защитник является лицом, которое осуществляет в установленном Кодексом порядке защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывает им юридическую помощь при производстве по уголовному делу.

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. При производстве у мирового судьи указанное лицо допускается и вместо адвоката (ч. 2 ст. 49 УПК РФ). Данное правило означает, что в ходе предварительного расследования участвуют только лица, которые получили статус адвоката в порядке, установленном Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

Защитник согласно УПК РФ участвует в уголовном деле с одного из следующих моментов: 1) вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого, если защитник не получил возможность участвовать в уголовном деле на более раннем этапе; 2) возбуждения уголовного дела в отношении конкретного лица; 3) фактического задержания лица, подозреваемого в совершении преступления, в случаях его задержания в порядке, установленном ст. 91 и 92, или применения к нему меры пресечения в виде заключения под стражу в соответствии со ст. 100; 4) объявления лицу, подозреваемому в совершении преступления, постановления о назначении судебно-психиатрической экспертизы; 5) начала осуществления иных мер процессуального принуждения или иных процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, подозреваемого в совершении преступления.

Для того чтобы адвокат имел возможность участвовать в уголовном деле, он должен предъявить удостоверение адвоката и ордер, подтверждающий факт заключения соглашения с подзащитным.

Если в материалах уголовного дела содержатся сведения, составляющие государственную тайну, то адвокат должен дать подписку об их неразглашении.

Порядок приглашения, назначения и замены его защитника, а также вопросы, связанные с оплатой его труда, регламентированы ст. 50 УПК РФ.

Защитник может быть приглашен подозреваемым, обвиняемым, его законным представителем или другим лицом по поручению либо с согласия подозреваемого или обвиняемого. При этом один и тот же человек может пригласить несколько защитников. По просьбе подозреваемого или обвиняемого участие защитника может быть обеспечено дознавателем, следователем или судом.

Если адвокат участвует в уголовном судопроизводстве по назначению дознавателя, следователя или суда, то расходы на оплату его труда компенсируются за счет средств федерального бюджета.

В соответствии со ст. 51 УПК РФ участие защитника в уголовном судопроизводстве обязательно, если: 1) подозреваемый, обвиняемый не отказался от защитника в порядке, установленном ст. 52 УПК РФ; 2) подозреваемый, обвиняемый является несовершеннолетним; 3) подозреваемый, обвиняемый в силу физических или психических недостатков не может самостоятельно осуществлять свое право на защиту; 4) подозреваемый, обвиняемый не владеет языком, на котором ведется производство по уголовному делу; 5) лицо обвиняется в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы на срок свыше 15 лет, пожизненное лишение свободы или смертная казнь; 6) уголовное дело подлежит рассмотрению судом с участием присяжных заседателей; 7) обвиняемый заявил ходатайство о рассмотрении уголовного дела в порядке, установленном гл. 40 УПК РФ (имеется в виду особый порядок судебного разбирательства при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением); 8) судебное разбирательство проводится в порядке, предусмотренном ч. 5 ст. 247 УПК РФ.

По общему правилу, закрепленному в ч. 1 ст. 52 УПК РФ, подозреваемый и обвиняемый вправе в любой момент по собственной инициативе отказаться от помощи защитника. Отказ возможен только в письменном виде. При этом не следует смешивать отказ от защитника вообще и отказ от конкретного защитника ввиду его некомпетентности или по иным причинам. Во втором случае лицу должно быть разъяснено право и предоставлена возможность пригласить другого защитника.

Кроме того, в любом случае отказ не обязателен для дознавателя, следователя и суда. Они могут назначить защитника независимо от мнения лица, руководствуясь его интересами.

Несмотря на заявленный ранее отказ от защитника, подозреваемый или обвиняемый вправе в дальнейшем ходатайствовать об участии защитника в уголовном деле. Данное ходатайство подлежит обязательному удовлетворению. При этом процессуальные действия, которые были произведены без защитника, не повторяются.

Полномочия защитника достаточно подробно обозначены в ст. 53 УПК РФ. Так, защитник вправе: 1) иметь с подозреваемым, обвиняемым свидания в соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 46 и п. 9 ч. 4 ст. 47; 2) собирать и представлять доказательства, необходимые для оказания юридической помощи, в порядке, установленном ч. 3 ст. 86; 3) привлекать специалиста в соответствии со ст. 58; 4) присутствовать при предъявлении обвинения; 5) участвовать в допросе подозреваемого, обвиняемого, а также в иных следственных действиях, производимых с участием подозреваемого, обвиняемого либо по его ходатайству или ходатайству самого защитника в порядке, установленном УПК РФ; 6) знакомиться с протоколом задержания, постановлением о применении меры пресечения, протоколами следственных действий, произведенных с участием подозреваемого, обвиняемого, иными документами, которые предъявлялись либо должны были предъявляться подозреваемому, обвиняемому; 7) знакомиться по окончании предварительного расследования со всеми материалами уголовного дела, выписывать из уголовного дела любые сведения в любом объеме, снимать за свой счет копии с материалов уголовного дела, в том числе с помощью технических средств; 8) заявлять ходатайства и отводы; 9) участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй и надзорной инстанций, а также в рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора; 10) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора, суда и участвовать в их рассмотрении судом; 11) использовать иные не запрещенные УПК РФ средства и способы защиты.

В ч. 2 ст. 53 УПК особо оговорено право защитника, участвующего в производстве следственного действия, в рамках оказания юридической помощи своему подзащитному давать ему в присутствии следователя краткие консультации, задавать с разрешения следователя вопросы допрашиваемым лицам, делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записей в протоколе данного следственного действия. Следователь может отвести вопросы защитника, но обязан занести отведенные вопросы в протокол.

Защитник несет и определенные обязанности: 1) не защищать двух подозреваемых или обвиняемых, если интересы одного из них противоречат интересам другого (ч. 6 ст. 49 УПК РФ); 2) не отказываться от принятой на себя защиты подозреваемого, обвиняемого; 3) не разглашать данные предварительного расследования, которые стали ему известны в связи с осуществлением защиты, если он был об этом предупрежден в порядке, установленном ст. 161 УПК РФ. За разглашение данных предварительного расследования он несет ответственность в соответствии со ст. 310 УК РФ.

Гражданский ответчик. В ч. 1 ст. 54 УПК РФ установлено, что в качестве гражданского ответчика может быть привлечено физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с ГК РФ несет ответственность за вред, причиненный преступлением.

Фактическим основанием появления данной процессуальной фигуры является факт причинения определенного вреда, формальным (юридическим) — наличие постановления дознавателя, следователя, судьи или определения суда о привлечении физического либо юридического лица в качестве гражданского ответчика.

По общему правилу обязанность возместить вред, причиненный преступлением, налагается на обвиняемого. В этом случае гражданский истец как самостоятельный участник производства по уголовному делу не появляется. Вместе с тем в ГК РФ установлены случаи, когда обвиняемый по тем либо иным причинам не будет возмещать вред, причиненный преступлением, поскольку эта обязанность возложена на другое лицо.

В соответствии со ст. 1068 ГК РФ юридическое лицо либо гражданин возмещает вред, причиненный его работником при исполнении трудовых (служебных, должностных) обязанностей. Хозяйственные товарищества и производственные кооперативы возмещают вред, причиненный их участниками (членами) при осуществлении последними предпринимательской, производственной или иной деятельности товарищества или кооператива. Эти положения распространяются и на случаи, когда вред был причинен работником в результате преступления.

Подлежит возмещению вред, причиненный гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления либо должностных лиц этих органов. Вред возмещается соответственно за счет казны Российской Федерации, казны субъекта РФ или казны муниципального образования (ст. 1069 ГК РФ).

Если в совершении преступления обвиняется несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет, в силу ст. 1074 ГК РФ он несет ответственность за причиненный вред на общих основаниях. Но в случае, когда у лица нет доходов или иного имущества, достаточного для возмещения вреда, такой вред может быть возмещен полностью или в недостающей части его родителями (усыновителями) или попечителем. Это же правило распространяется на ситуации, когда несовершеннолетний находится в воспитательном, лечебном учреждении, учреждении социальной защиты населения или другом аналогичном учреждении, которое в соответствии со ст. 35 ГК РФ является его попечителем.

В течение трех лет после лишения родителя родительских прав на него может быть возложена ответственность за вред, причиненный его несовершеннолетним ребенком в результате совершения им преступления, если поведение ребенка явилось следствием ненадлежащего осуществления родительских обязанностей (ст. 1075 ГК РФ).

Если вред был причинен в результате совершения деяния лицом, признанным недееспособным, то в соответствии со ст. 1078 ГК РФ в качестве гражданского ответчика может быть привлечен его опекун или организация, обязанная осуществлять за ним надзор. Лицо должно быть признано недееспособным в судебном порядке еще до совершения им деяния. При этом следует иметь в виду, что вред, причиненный гражданином, ограниченным в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, возмещается самим причинителем вреда (ст. 1077 ГК РФ).

Если вред причинен лицом, которое не могло понимать значения своих действий или руководить ими вследствие психического расстройства, обязанность возместить вред может быть возложена судом на проживающих совместно с этим лицом его трудоспособных супруга, родителей, совершеннолетних детей, которые знали о психическом расстройстве причинителя вреда, но не ставили вопрос о признании его недееспособным (п. 3 ст. 1078 ГК РФ).

В соответствии со ст. 1079 ГК РФ юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих (использование транспортных средств, механизмов, электрической энергии высокого напряжения, атомной энергии, взрывчатых веществ, сильнодействующих ядов и т. п.; осуществление строительной и иной связанной с нею деятельности и др.), возмещают вред, причиненный источником повышенной опасности.

Владелец источника повышенной опасности не отвечает за вред, причиненный этим источником, если источник выбыл из его обладания в результате противоправных действий обвиняемого. В этом случае обвиняемый лично возмещает причиненный вред, а гражданский ответчик как самостоятельная процессуальная фигура в уголовном деле не возникает.

Впоследствии лицо, возместившее вред, причиненный другим лицом (работником при исполнении им служебных, должностных или иных трудовых обязанностей, лицом, управляющим транспортным средством, и т. п.), имеет право обратного требования (регресса) к этому лицу в размере выплаченного возмещения, если иной размер не установлен законом (ст. 1081 ГК РФ).

Содержание процессуального статуса гражданского ответчика составляют его права и обязанности.

В соответствии с ч. 2 ст. 54 УПК РФ гражданский ответчик вправе: 1) знать сущность исковых требований и обстоятельства, на которых они основаны; 2) возражать против предъявленного гражданского иска; 3) давать объяснения и показания по существу предъявленного иска; 4) отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга (своей супруги) и других близких родственников, круг которых определен п. 4 ст. 5 УПК РФ (при согласии гражданского ответчика 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); 5) давать показания на родном языке или языке, которым он владеет, и пользоваться помощью переводчика бесплатно; 6) иметь представителя; 7) собирать и представлять доказательства; 8) заявлять ходатайства и отводы; 9) знакомиться по окончании предварительного расследования с материалами уголовного дела, относящимися к предъявленному гражданскому иску, и делать из уголовного дела соответствующие выписки, снимать за свой счет копии с тех материалов уголовного дела, которые касаются гражданского иска, в том числе с использованием технических средств; 10) участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй и надзорной инстанций; 11) выступать в судебных прениях; 12) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора, суда в части, касающейся гражданского иска, и принимать участие в их рассмотрении судом; 13) знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания; 14) обжаловать приговор, определе-

ние или постановление суда в части, касающейся гражданского иска, и участвовать в рассмотрении жалобы вышестоящим судом; 15) знать о принесенных по уголовному делу жалобах и представлениях и подавать на них возражения, если они затрагивают его интересы.

Обязанности гражданского ответчика в действующем законодательстве выражены в виде прямых запретов. В соответствии с ч. 3 ст. 54 УПК РФ гражданский ответчик не вправе: 1) уклоняться от явки по вызовам дознавателя, следователя или в суд; 2) разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с участием в производстве по уголовному делу, если он был об этом заранее предупрежден в порядке, установленном ст. 161 УПК РФ.

В случае неявки гражданский ответчик может быть подвергнут приводу (ст. 113 УПК РФ). За разглашение данных предварительного расследования он несет ответственность в соответствии со ст. 310 УК РФ.

Представитель гражданского ответчика. Представителями гражданского ответчика могут быть адвокаты, а представителями гражданского ответчика, являющегося юридическим лицом, — также иные лица, правомочные в соответствии с ГК РФ представлять его интересы. По определению суда или постановлению судьи, прокурора, следователя, дознавателя в качестве представителя гражданского ответчика могут быть также допущены один из близких родственников гражданского ответчика или иное лицо, о допуске которого ходатайствует гражданский ответчик (ч. 1 ст. 55 УПК РФ).

Как указывалось выше, гражданский ответчик появляется в уголовном деле лишь в тех случаях, когда имущественная ответственность за причиненный вред возлагается не на обвиняемого, а на иных лиц. Поэтому лишь при наличии в уголовном деле гражданского ответчика возможно появление и процессуальной фигуры его представителя.

Адвокат может участвовать в уголовном деле в качестве представителя гражданского ответчика по предъявлении им удостоверения адвоката и ордера на оказание юридической помощи представляемому им лицу. Представлять интересы юридического лица помимо адвоката может его руководитель или иное лицо на основании доверенности, оформленной в соответствии со ст. 185 ГК РФ. Представление интересов гражданского ответчика может происходить и без доверенности, если такое право лицу предоставлено в соответствии с учредительными документами данного юридического лица. В этом случае

лицо должно предъявить документы, удостоверяющие его личность, и учредительные документы (оригинал или копию, заверенную надлежащим образом).

Если в качестве представителя гражданского ответчика будет выступать один из его близких родственников или иное лицо, то результаты разрешения ходатайства гражданского ответчика о допуске такого лица оформляются определением суда или постановлением должностных лиц уголовного судопроизводства.

Представитель гражданского ответчика имеет те же права, что и представляемое им лицо. Личное участие в производстве по уголовному делу гражданского ответчика не лишает его права иметь представителя (ч. 2—3 ст. 55 УПК РФ).

Представителями гражданского ответчика не могут быть лица, не достигшие 18-летнего возраста, недееспособные или состоящие под опекой либо попечительством. Также в качестве представителей не могут выступать судьи, прокуроры, следователи, дознаватели и иные должностные лица уголовного судопроизводства.

§ 5. Иные участники уголовного судопроизводства

К иным участникам уголовного судопроизводства относятся лица, которые, будучи вовлеченными в производство по уголовному делу, не могут быть причислены к трем предыдущим группам. В момент их появления в уголовном деле они не связаны положениями принципа состязательности и не являются носителями функции обвинения, защиты или разрешения уголовного дела. Положения общесоциального принципа презумпции добропорядочности граждан обуславливают непредвзятое отношение данных участников, их желание способствовать реализации назначения уголовного судопроизводства.

В гл. 8 УПК РФ в перечне иных участников уголовного судопроизводства приведены: свидетель (ст. 56), эксперт (ст. 57), специалист (ст. 58), переводчик (ст. 59), понятой (ст. 60).

Термин «иные участники» не означает, что названным лицам отведена второстепенная роль в уголовном процессе. Напротив, их участие необходимо всегда. Без них невозможно доказывание по уголовным делам. К соответствующим доказательствам (показания свидетеля, заключение и показания эксперта и специалиста) или к лицам, оказывающим содействие в доказывании (специалист, переводчик, понятой), обращаются представители стороны обвинения, защиты и суд.

Так, согласно ч. 2 ст. 159 УПК РФ не могут быть отклонены обоснованные ходатайства о допросе свидетелей, производстве судебной экспертизы. В соответствии со ст. 58 УПК РФ следователь при необходимости привлекает специалиста к участию в следственных и иных процессуальных действиях. На основании и. 3 ч. 1 ст. 53 УПК РФ привлекать специалиста вправе и защитник подозреваемого, обвиняемого. Будут признаны недопустимыми доказательства, полученные при нарушении права обвиняемого, иных допрашиваемых лиц пользоваться помощью переводчика; при проведении обыска, некоторых других следственных действий без участия понятых.

Для всех «иных участников» характерно то, что они не имеют собственного интереса в уголовном деле. Если будет установлено, что эксперт, специалист, переводчик заинтересованы в уголовном деле, они согласно ч. 1 ст. 62 УПК РФ обязаны устраниваться от участия. Отвод им в этом случае может быть заявлен и представителями сторон. Согласно ч. 1 ст. 60 УПК РФ понятым также должно быть лицо, не заинтересованное в исходе уголовного дела. Из названного правила о незаинтересованности «иных участников» есть одно исключение, оно относится к свидетелю. Данный участник создается событием преступления, он незаменим и поэтому отводу не подлежит.

Все «иные участники» не вправе: уклоняться от явки по вызовам следователя, суда; разглашать данные предварительного расследования, ставшие им известными в связи с участием в уголовном деле, если они об этом были заранее предупреждены в порядке, установленном ст. 161 УПК РФ.

Специфика статусов отдельных «иных участников» вытекает из их места и роли в уголовному судопроизводстве.

Свидетель. В ч. 1 ст. 56 УПК РФ закреплено, что свидетелем является лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, имеющие значение для расследования и разрешения уголовного дела, и которое вызвано для дачи показаний.

Вызов и допрос свидетелей осуществляются в порядке, установленном ст. 187-191 УПК РФ¹.

В ч. 3 ст. 56 УПК РФ указаны лица, не подлежащие допросу в качестве свидетелей (судья, присяжный заседатель, адвокат, священнослужитель, член Совета Федерации, депутат Государственной Думы), если сведения, имеющие значение для дела, эти лица получили при выполнении своей профессиональной деятельности. Так, адвокат, защитник подозреваемого, обвиняе-

¹ Об этом подробнее см. в § 2 гл. 13 учебника.

мого не может быть допрошен об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с оказанием юридической помощи.

Свидетель вправе не давать показания против самого себя, своего супруга, близких родственников и т. д. (п. 4 ст. 5 УПК РФ). Если же свидетель согласился дать такие показания, то он должен быть предупрежден, что они могут быть использованы в качестве доказательства его вины. В ч. 4 ст. 56 УПК РФ, кроме того, закреплено право свидетеля: давать показания на родном языке или языке, которым он владеет; пользоваться бесплатно помощью переводчика, заявлять ему отвод; заявлять ходатайства и приносить жалобы на действия и решения лица, в производстве которого находится уголовное дело.

Иногда свидетель отказывается давать показания, опасаясь угроз со стороны обвиняемого и его окружения. Поэтому свидетель вправе ходатайствовать о применении к нему мер безопасности, о которых в общем виде указано в ч. 3 ст. 11, а конкретно — в ч. 9 ст. 166, ч. 2 ст. 186, ч. 8 ст. 193, п. 4 ч. 2 ст. 241, ч. 5 ст. 278 УПК РФ.

Свидетель вправе явиться на допрос с адвокатом в соответствии с ч. 5 ст. 189 УПК РФ. Явка с адвокатом не должна рассматриваться как факт, уличающий вызванное лицо в совершении преступления.

Свидетель не может быть принудительно подвергнут судебной экспертизе, а также освидетельствованию, за исключением случаев, когда в соответствии с ч. 1 ст. 179 УПК РФ освидетельствование необходимо для оценки достоверности его показаний.

Наряду с правами свидетель имеет и обязанности. Свидетель несет ответственность за заведомо ложные показания и за отказ от дачи показаний (ст. 307 и 308 УК РФ). В случае неявки без уважительной причины по повестке с уведомлением о ее вручении свидетель может быть подвергнут приводу (ст. 113 УПК РФ). Уважительными причинами неявки признаются болезнь, несвоевременное получение повестки, иные обстоятельства, лишаящие свидетеля возможности явиться в назначенное время.

Эксперта, специалиста и переводчика объединяет то, что все они — сведущие лица, т. е. обладают специальными знаниями, присущими различным видам профессиональной деятельности, используемым в уголовном судопроизводстве в случаях и в порядке, установленных УПК РФ. Знание языков, необходимых для перевода, — разновидность специальных знаний.

Эксперт, специалист, переводчик должны быть: а) компетентными, т. е. обладать специальными знаниями, необходимыми для выполнения задания следователя, суда; б) незаинтересованными в исходе уголовного дела (см. ст. 69—71 УПК РФ).

Роль эксперта, специалиста и переводчика в доказывании по уголовному делу различна.

Заключение эксперта и специалиста, их показания являются доказательствами (см. п. 3 и 3¹ ч. 2 ст. 74 УПК РФ). Но функции, назначение эксперта и специалиста неодинаковы.

Эксперт. Согласно ч. 1 ст. 57 УПК РФ назначается для производства судебной экспертизы и дает заключение в порядке, установленном гл. 27 УПК РФ.

Эксперт, образно говоря, расшифровывает сведения, имеющие отношение к уголовному делу, содержащиеся в следах преступления, на вещественных доказательствах, в документах. Результаты своих исследований эксперт излагает в заключении. Показания он дает при необходимости разъяснения и уточнения заключения.

Основные права эксперта обусловлены предоставленной ему возможностью провести экспертное исследование и дать обоснованное заключение. Он вправе: знакомиться с материалами уголовного дела, относящимися к предмету экспертизы; ходатайствовать о предоставлении дополнительных материалов; участвовать с разрешения дознавателя, следователя, прокурора, суда в следственных и иных процессуальных действиях, задавать при этом вопросы.

Нередко у эксперта возникает необходимость участвовать в допросах, следственном эксперименте, осмотре, дополнительном осмотре места происшествия, вещественных доказательств, получении образцов для сравнительного исследования. Иногда эксперт ходатайствует одновременно о проведении следственного действия и участия в нем.

Кроме того, эксперт вправе: ходатайствовать о привлечении к производству экспертизы других экспертов; давать заключение в пределах своей компетенции по вопросам, не указанным в постановлении, но имеющим отношение к предмету экспертного исследования; отказаться от дачи заключения по вопросам, выходящим за пределы его специальных знаний, а также если ему не были предоставлены все материалы, необходимые для дачи заключения; приносить жалобы на действия, решения дознавателя, следователя и суда, ограничивающие его права.

Обязанности эксперта прежде всего направлены на то, чтобы его заключение было полным, обоснованным, объектив-

ным. В связи с этим эксперт не вправе: без ведома дознавателя, следователя и суда вести переговоры с участниками уголовного судопроизводства; самостоятельно собирать материалы для экспертного исследования; проводить без разрешения дознавателя, следователя и суда исследование, могущие повлечь полное или частичное уничтожение объектов либо изменение их внешнего вида или основных свойств; давать заведомо ложное заключение. В последнем случае эксперт несет ответственность в соответствии со ст. 307 УК РФ.

Специалист. В соответствии с ч. 1 ст. 58 УПК РФ специалист — лицо, обладающее специальными знаниями, привлекаемое к участию в процессуальных действиях в порядке, установленном Кодексом, 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.

Основное назначение специалиста — участие в следственных действиях, в том числе и по ходатайству представителей стороны защиты. УПК РФ разрешает привлекать специалистов к производству всех следственных действий, в том числе допросов и опознания. Чаще всего специалисты привлекаются к участию в осмотрах.

Специалист вправе: 1) отказаться от участия в уголовном деле, если он не обладает соответствующими специальными знаниями; 2) задавать вопросы участникам следственного действия с разрешения дознавателя, следователя и суда; 3) знакомиться с протоколом следственного действия, в котором он участвовал, и делать заявления и замечания, подлежащие занесению в протокол; 4) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя и суда, ограничивающие его права.

Кроме того, согласно ч. 3—4 ст. 80 УПК РФ специалист вправе: 1) давать заключение, т. е. представленное в письменном виде суждение по вопросам, поставленным перед специалистом сторонами; 2) давать показания, т. е. сообщать в ходе допроса сведения об обстоятельствах, требующих специальных познаний, а также разъяснения своего мнения в соответствии с требованиями ст. 53, 168 и 271 Кодекса¹.

Переводчик. В соответствии с ч. 1 ст. 59 УПК РФ переводчик — лицо, привлекаемое к участию в уголовном судопроиз-

¹ Об этом подробнее см. в § 4 гл. 6 учебника.

водстве в случаях, предусмотренных Кодексом, свободно владеющее языком, знание которого необходимо для перевода.

Случаи и порядок реализации права пользоваться помощью переводчика указаны в ст. 18 УПК РФ. Это право предоставлено как подозреваемому, обвиняемому, так и другим участникам уголовного судопроизводства, не владеющим или недостаточно владеющим языком, на котором ведется производство по делу. Посредством переводчика обеспечивается право такого лица: давать показания и объяснения, заявлять ходатайства, принести жалобы, знакомиться с материалами уголовного дела, выступать в суде на родном языке или на другом языке, которым оно владеет.

О назначении лица переводчиком дознаватель, следователь или судья выносят постановление, а суд — определение.

О правах и обязанностях переводчика, сходных с правами эксперта, специалиста, было сказано выше. Кроме того, переводчик вправе: задавать вопросы участникам уголовного судопроизводства в целях уточнения перевода; знакомиться с протоколом следственного действия, в котором он участвовал, с протоколом судебного заседания и делать замечания по поводу правильности перевода, подлежащие занесению в протокол.

Существенными нарушениями, влекущими отмену приговора, признаются случаи: проведения предварительного следствия или судебного разбирательства без участия переводчика, если обвиняемый (подсудимый) не владеет или недостаточно владеет языком, на котором ведется судопроизводство; непредоставления обвиняемому копии обвинительного заключения в переводе на язык, которым он владеет; необеспечения подсудимому перевода показаний свидетелей, участвующих в судебном заседании.

Понятой. Согласно ч. 1 ст. 60 УПК РФ понятым является не заинтересованное в исходе уголовного дела лицо, привлекаемое дознавателем, следователем или прокурором для удостоверения факта производства следственного действия, а также содержания, хода и результатов следственного действия.

Если впоследствии возникнут сомнения у кого-либо из представителей сторон в полноте и объективности следственного действия, полученных при этом доказательств, то понятые могут быть допрошены в качестве свидетелей. В производстве следственного действия участвуют не менее двух понятых. Необходимость в большем количестве понятых возникает при проведении следственного эксперимента, проверки показаний на месте, обыска, в некоторых других случаях, требующих удо-

стоверения большого объема информации, фиксируемой в протоколе следственного действия. Понятыми не могут быть: несовершеннолетние; участники уголовного судопроизводства, их близкие родственники и родственники; лица, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность и (или) предварительное расследование.

Для выполнения своей функции понятой вправе не «присутствовать», а «участвовать» в следственном действии. Поэтому важно, чтобы следователь разъяснял понятым цель следственного действия, их право: 1) делать по поводу следственного действия заявления и замечания, подлежащие занесению в протокол; 2) знакомиться с протоколом следственного действия, в производстве которого он участвовал; 3) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения следователя, ограничивающие его права.

§ 6. Обстоятельства, исключаящие участие в уголовном судопроизводстве

Возможность участников уголовного судопроизводства пользоваться своими правами и исполнять обязанности неразрывно связана с различными факторами. В ряде статей, содержащихся в разделе II УПК РФ, имеются прямые запреты вовлекать то либо иное лицо в сферу уголовного судопроизводства. Так, в соответствии с ч. 2 ст. 41 УПК РФ не допускается возложение полномочий по проведению дознания на то лицо, которое проводило или проводит по данному уголовному делу оперативно-розыскные мероприятия. Одно и то же лицо не может быть защитником двух подозреваемых или обвиняемых, если интересы одного из них противоречат интересам другого (ч. 6 ст. 49 УПК РФ). Лица, перечисленные в ч. 3 ст. 56 УПК РФ, не подлежат допросу в качестве свидетелей.

Однако законодатель в указанных выше статьях предложил лишь те ограничения, которые являются специфическими для конкретного участника и которые не могут быть распространены на всех лиц, вовлеченных в уголовное судопроизводство. Наряду с этим теория и практика выработала унифицированный перечень обстоятельств, при наличии которых участник по объективным причинам не может надлежащим образом реализовать свои процессуальные права и исполнить возложенные на него обязанности. Данные обстоятельства не зависят от воли участников, они существуют объективно и возникают ранее то-

го момента, с которого лицо приобретает определенный процессуальный статус.

Обстоятельства, исключающие участие в уголовном судопроизводстве, — это такие внешние, объективно существующие факторы, наличие которых вызывает обоснованное сомнение в беспристрастности того или иного участника судопроизводства, в связи с чем он обязан устраниваться от участия в производстве по данному уголовному делу, а в случае неисполнения этой обязанности подлежит отводу.

Несмотря на неоднократные попытки полной унификации данных обстоятельств, предпринимавшиеся в уголовно-процессуальной науке, полностью разрешить эту проблему в УПК РФ не удалось. По-видимому, эта задача невыполнима, поскольку различные группы участников имеют неоднородные интересы, выполняют различные функции и по-разному появляются в уголовном деле. В гл. 9 УПК РФ в зависимости от обстоятельств, которые исключают их участие в производстве по уголовному делу, участники разделены на следующие группы: 1) должностные лица уголовного судопроизводства — судья, прокурор, следователь, дознаватель (ст. 61—67); 2) лица, представляющие интересы других участников, — защитник, представитель потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика (ст. 72); 3) участники, способствующие осуществлению уголовного судопроизводства, — секретарь судебного заседания (ст. 68), переводчик (ст. 69), эксперт (ст. 69), специалист (ст. 71).

Перечень обстоятельств, исключающих участие в уголовном судопроизводстве лиц первой группы, приведен в ч. 1 ст. 61 УПК РФ. Любой из вышеперечисленных участников не может участвовать в производстве по уголовному делу, если он:

1) является потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком или свидетелем по данному уголовному делу;

2) участвовал в качестве присяжного заседателя, эксперта, специалиста, переводчика, понятого, секретаря судебного заседания, защитника, законного представителя подозреваемого, обвиняемого, представителя потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика, а судья — также в качестве дознавателя, следователя, прокурора в производстве по данному уголовному делу;

3) является близким родственником или родственником любого из участников производства по данному уголовному делу.

В результате анализа данных положений можно сделать вывод о том, что обстоятельства, вызывающие отстранение долж-

постных лиц от производства по уголовному делу, заключаются в наличии у них иного процессуального статуса или родственных отношений с другими участниками.

Должностное лицо не может осуществлять производство по уголовному делу не только в том случае, когда ему уже придан иной процессуальный статус, но и в ситуациях, когда для этого имеются фактические основания. Например, если следователь был очевидцем совершенного преступления, он не должен осуществлять полномочия по возбуждению уголовного дела и предварительному расследованию данного деяния. Он подлежит допросу в качестве свидетеля, а его показания будут допущены в качестве доказательств по уголовному делу (п. 2 ч. 2 ст. 74 УПК РФ).

Приведенный в ч. 1 ст. 61 УПК РФ перечень исчерпывающим не является, поскольку в ч. 2 этой же статьи говорится о невозможности участия судьи, прокурора, следователя, дознавателя в производстве по уголовному делу также в случаях, когда имеются иные обстоятельства полагать, что они лично, прямо или косвенно, заинтересованы в исходе данного уголовного дела. Перечень этих обстоятельств Кодексом не установлен. Представляется, что в качестве таковых могут выступать имевшиеся ранее отношения (дружеские, неприязненные, соседские и др.), факт совершения сделок гражданско-правового характера, близкие отношения между самими должностными лицами и иными участниками или между их родственниками и т. п. В любом случае не должно быть ни малейших сомнений в беспристрастности и объективности лиц, указанных в ст. 61 УПК РФ.

Следует также обратить внимание на то, что в Кодексе создана «двухступенчатая» конструкция обстоятельств, исключающих участие судьи в производстве по уголовному делу. Кроме перечисленных в ст. 61 УПК РФ существует ряд дополнительных оснований, вызывающих недопустимость повторного участия судьи в рассмотрении уголовного дела. В соответствии со ст. 63 УПК РФ судья, принимавший участие в рассмотрении уголовного дела в суде первой инстанции, не может участвовать в рассмотрении данного уголовного дела в суде второй инстанции или в порядке надзора, а равно участвовать в новом рассмотрении уголовного дела в суде первой или второй инстанции либо в порядке надзора в случае отмены вынесенных с его участием приговора, а также определения, постановления о прекращении уголовного дела.

Судья, принимавший участие в рассмотрении уголовного дела в суде второй инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого уголовного дела в суде первой инстанции или в порядке надзора, а равно в новом рассмотрении того же дела в суде второй инстанции после отмены приговора, определения, постановления, вынесенного с его участием.

Судья, принимавший участие в рассмотрении уголовного дела в порядке надзора, не может участвовать в рассмотрении того же уголовного дела в суде первой или второй инстанции.

Как уже говорилось, вторую группу лиц, в отношении которых могут иметь место обстоятельства, исключающие участие в производстве по уголовному делу, составляют защитник, представитель потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика. В соответствии с ч. 1 ст. 72 УПК РФ любое из этих лиц не вправе участвовать в производстве по уголовному делу, если оно:

1) ранее участвовало в производстве по данному уголовному делу в качестве судьи, прокурора, следователя, дознавателя, секретаря судебного заседания, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика или понятого;

2) является близким родственником или родственником судьи, прокурора, следователя, дознавателя, секретаря судебного заседания, принимавшего либо принимающего участие в производстве по данному уголовному делу, или лица, интересы которого противоречат интересам участника уголовного судопроизводства, заключившего с ним соглашение об оказании защиты;

3) оказывает или ранее оказывало юридическую помощь лицу, интересы которого противоречат интересам защищаемого им подозреваемого, обвиняемого либо представляемого им потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика.

Заметим, что закрепленное в п. 3 положение, относящееся к защитнику, несколько расширяет закрепленное в ч. 6 ст. 49 УПК РФ правило о том, что одно и то же лицо не может быть защитником двух подозреваемых или обвиняемых, если интересы одного из них противоречат интересам другого.

Третью группу лиц, которые при определенных обстоятельствах отстраняются от участия в уголовном судопроизводстве, составляют секретарь судебного заседания, переводчик, эксперт и специалист. Данная группа участников характеризуется тем, что в отношении одного из них (секретаря судебного заседания) законодатель вообще не предусмотрел обстоятельств, исключающих его участие в уголовном судопроизводстве, другие же лица (переводчик, эксперт, специалист) не могут принимать

участие, если обнаружится их некомпетентность. Что касается переводчика, то его некомпетентность выражается в отсутствии свободного владения двумя языками, необходимыми для квалифицированного перевода. Специалист исключается из участия в случаях, когда у него отсутствуют необходимые специальные знания или когда он не может адекватно их применить в конкретной ситуации. Некомпетентность же эксперта может выражаться в отсутствии как специальных знаний, так и соответствующего специального образования.

К сожалению, в УПК РФ не предусмотрена возможность исключения из числа участников уголовного судопроизводства понятого. Представляется, что лицо не может использоваться в качестве понятого при наличии обстоятельств, перечисленных в ст. 61 Кодекса, хотя до внесения соответствующих изменений имеет место пробел в законодательстве.

Существует специальная процедура отвода лиц при установлении обстоятельств, исключающих их участие в уголовном судопроизводстве.

В соответствии со ст. 62 УПК РФ при наличии оснований для отвода любой из упомянутых в гл. 9 Кодекса участников уголовного судопроизводства обязан устранившись, сделать об этом соответствующее заявление. Если же этого не произошло, отвод ему может быть заявлен подозреваемым, обвиняемым, его законным представителем, защитником, а также государственным обвинителем, потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком или их представителями.

Положения, характеризующие особенности отвода каждого из участников уголовного судопроизводства, в отношении которых действуют правила вышеуказанной главы УПК РФ, конкретизированы в ст. 64—72.

Глава 6. Доказательства и доказывание в уголовном судопроизводстве

§ 1. Назначение уголовного судопроизводства и общие положения теории доказывания

В соответствии с ч. 1 ст. 6 УПК РФ назначение уголовного судопроизводства заключается в обеспечении защиты прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений, а также защиты личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод.

Реализация указанного назначения осуществляется в рамках уголовно-процессуальной деятельности дознавателя, следователя, прокурора и суда. Важнейшей составной частью такой деятельности является процессуальное доказывание.

Вне зависимости от нашей жизнедеятельности и наших ощущений рядом с нами существует окружающий мир (предметы, строения, живые организмы, явления и т. д.), который представляет собой объективную реальность. Окружающий нас мир обладает свойством отображаться, проявляться в живой и неживой природе, на материальных предметах и в сознании людей. Имеющиеся следы-отображения возможно отыскать, зафиксировать (в той или иной форме), исследовать и представить иным субъектам познания для самостоятельного изучения и восприятия.

Отталкиваясь от приведенных положений, можно сформулировать важный для уголовно-процессуального доказывания вывод: не существует фактов, явлений и действий, которые не оставляют о себе характеризующей информации в виде материальных следов или мысленного образа в человеческом сознании. При совершении противоправного деяния в окружающем мире всегда остаются разнообразные следы как на различных предметах (материальные следы преступления), так и в сознании людей, оказавшихся очевидцами подготовки, совершения или сокрытия деяния (мысленные следы-образы).

Проявление тех или иных обстоятельств преступления, независимо от того, в чем выразилось само событие (в определенном действии или бездействии), отражается во внешней среде в

различных формах и на разных уровнях. В философии различают три формы отражения: в неживой (неорганической) природе, живой (органической) природе и психические формы отражения. Все эти формы отражения, будучи результатом воздействия (следами) события преступления, служат исходным материалом для раскрытия природы каждого факта в отдельности и познания в соответствии с действительностью совокупности обстоятельств, образующих событие преступления в целом.

Обнаруживая и исследуя доказательства, дознаватель, следователь, прокурор и суд на их основе посредством абстрактного мышления восстанавливают в своем сознании картину преступления, определяют, кто и по каким мотивам его совершил, а также ряд других обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела.

Процедура собирания, проверки и оценки доказательств, установление их связи с исследуемым событием и формирование на основе этих сведений выводов о виновности определенного лица в совершении преступления составляют содержание доказывания. Данная деятельность, а также используемые при этом средства регламентируются уголовно-процессуальными нормами.

Совокупность уголовно-процессуальных норм, определяющих содержание, цели и предмет доказывания, понятие и виды доказательств, а также особенности доказывания на различных стадиях судопроизводства и по некоторым категориям уголовных дел называется **доказательственным правом**. Занимая одно из центральных мест в уголовно-процессуальном праве, оно призвано обеспечить достоверное установление имеющих существенное значение для уголовного дела сведений, а также гарантировать реализацию принципов уголовного судопроизводства. Нормы доказательственного права неразрывно связаны с иными уголовно-процессуальными нормами, определяющими назначение судопроизводства и его руководящие положения; полномочия государственных органов; права и обязанности участников процесса; порядок производства следственных и судебных действий; требования, которым должны отвечать решения, принимаемые в уголовном процессе.

Теория доказательств, являясь частью науки об уголовном процессе, изучает методологические основы доказывания; рассматривает понятие, виды и классификацию доказательств; их правовые свойства (относимость, допустимость, достоверность и достаточность); предмет и пределы доказывания. Предметом

ее изучения также являются нормы доказательственного права, практическая деятельность по применению этих норм участниками уголовного судопроизводства и разработка рекомендаций, способствующих правильному использованию доказательств.

§ 2. Обстоятельства, подлежащие доказыванию

Совокупность предусмотренных уголовным и уголовно-процессуальным законодательством обстоятельств, которые подлежат установлению (доказыванию) по каждому уголовному делу, независимо от его специфики, для правильного его разрешения, называется **предметом доказывания**.

В соответствии со ст. 73 УПК РФ к обстоятельствам, подлежащим доказыванию, относятся: 1) событие преступления (время, место, способ и другие обстоятельства совершения преступления); 2) виновность лица в совершении преступления, форма его вины и мотивы; 3) обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого; 4) характер и размер вреда, причиненного преступлением; 5) обстоятельства, исключающие преступность и наказуемость деяния; 6) обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание; 7) обстоятельства, которые могут повлечь за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания; 8) обстоятельства, подтверждающие, что имущество, подлежащее конфискации в соответствии со ст. 104¹ УК РФ, получено в результате совершения преступления или является доходами от этого имущества либо использовалось или предназначалось для использования в качестве орудия преступления либо для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации); 9) обстоятельства, способствовавшие совершению преступления.

Некоторые особенности имеет предмет доказывания по уголовным делам в отношении несовершеннолетних (ст. 421 УПК РФ), а также по уголовным делам о применении принудительных мер медицинского характера (ст. 434 УПК РФ).

Следует отметить, что в настоящее время по всем уголовным делам доказываются и обстоятельства, свидетельствующие в пользу подозреваемого (обвиняемого). Это отражает гуманизацию уголовного судопроизводства, обеспечивает права личности, закрепленные в Конституции РФ и международных актах.

Доказывание события преступления предполагает выяснение обстоятельств уголовного дела, необходимых для правильного

установления таких элементов состава преступления, как объект и объективная сторона.

Место и время совершения общественно опасного деяния как элементы события преступления подлежат установлению по каждому уголовному делу независимо от того, имеют ли они значение для правовой квалификации деяния. Установление времени совершения преступления не только конкретизирует исследуемое событие, но и в одних случаях обеспечивает возможность применения в отношении определенного лица акта амнистии или срока давности, в других — способствует доказыванию одного из признаков объективной стороны преступления (например, совершение преступления против военной службы гражданами, пребывающими в запасе, во время прохождения ими военных сборов).

Способ совершения преступления представляет собой комплекс выполненных в определенной последовательности действий, направленных на достижение преступного результата. Способ может иметь квалифицирующее значение (например, умышленное уничтожение имущества путем поджога), а также играть роль обстоятельства, отягчающего наказание.

Под другими обстоятельствами, составляющими понятие события преступления, подразумеваются следующие факты: последствия преступления, не охватываемые понятием ущерба; сведения о потерпевшем и характере его действий; предпринятые обвиняемым меры сокрытия преступления и аналогичного рода обстоятельства.

Доказать виновность обвиняемого — это значит установить, что данное преступление совершено конкретным лицом; что обвиняемый действовал виновно, т. е. с умыслом или по неосторожности. Это характеризует такие элементы состава преступления, как субъект и субъективная сторона. При доказывании виновности обвиняемого необходимо обосновать, в чем конкретно выразился мотив, как именно было реализовано противоправное намерение, какова была цель преступления. Если деяние квалифицировано как неосторожное, то доказыванию подлежит тот факт, как именно оно было совершено: в результате преступной небрежности или преступной самонадеянности.

Наряду с этим необходимо мотивированно аргументировать, что данное лицо может быть субъектом преступления, т. е. что оно достигло возраста уголовной ответственности и является вменяемым.

По некоторым уголовным делам для правильного их разрешения необходимо доказать, что обвиняемый обладает призна-

ками так называемого специального субъекта преступления (должностное лицо, военнослужащий и т. д.); что обвиняемый действовал в своеобразных условиях (превышения пределов необходимой обороны, сильного душевного волнения и т. п.).

Установление цели и мотива преступления главным образом определяет субъективную сторону противоправного деяния и влияет на его квалификацию.

Под **обстоятельствами, характеризующими личность обвиняемого**, следует понимать: а) формальные (установочные) сведения о личности (фамилия, имя, отчество, год рождения и т. д.); б) сведения, отображающие социальную значимость индивида, его позитивные и негативные качества. В частности, доказыванию подлежат обстоятельства о поведении обвиняемого до, во время и после совершения преступления; о роде его занятий (место работы или учебы); об образовании, семейном положении; о наличии у него государственных наград, почетных и иных званий, инвалидности, прежних судимостей; о нахождении у такого лица на иждивении несовершеннолетних детей, престарелых родителей и т. д.

Доказывание характера и размера вреда, причиненного преступлением, обусловлено, во-первых, тем, что от этого в ряде случаев зависит решение уголовно-правовых вопросов (о квалификации деяния, о мере наказания), а во-вторых, необходимостью обеспечения защиты прав и законных интересов потерпевшего и гражданского истца (для доказывания фактических и юридических оснований заявленного гражданского иска). Кроме того, установление характера вреда (морального, физического, имущественного) и лица, которому этот вред был причинен, важно для решения вопроса о признании такого лица потерпевшим и гражданским истцом.

В рамках предмета доказывания также должны устанавливаться **обстоятельства, исключаящие преступность и наказуемость деяния**. В соответствии с УК РФ к таковым относятся: необходимая оборона (ст. 37); причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление (ст. 38); крайняя необходимость (ст. 39); физическое или психическое принуждение (ст. 40); обоснованный риск (ст. 41); исполнение приказа или распоряжения (ст. 42). Их выяснение влечет за собой, в зависимости от стадии процесса, следующие решения: отказ в возбуждении уголовного дела, прекращение уголовного дела и (или) уголовного преследования, вынесение оправдательного приговора.

Доказывание обстоятельств, смягчающих и отягчающих наказание, обусловлено обязанностью суда разрешить при поста-

новлении приговора следующие вопросы: подлежит ли подсудимый наказанию за совершенное им преступление; какое именно наказание ему должно быть назначено; нет ли оснований для постановления приговора без назначения наказания; может ли быть применена санкция ниже низшего предела или условное осуждение; какой вид исправительного учреждения и режим должны быть определены подсудимому при назначении ему наказания в виде лишения свободы.

Перечень обстоятельств, смягчающих и отягчающих наказание, приведен в ст. 61 и 63 УК РФ. При этом необходимо учесть, что отягчающие обстоятельства законодателем перечислены исчерпывающе, а к числу смягчающих обстоятельств могут быть отнесены не только прямо указанные в уголовном законе, но и иные.

Содержание **обстоятельств, которые могут повлечь за собой освобождение от уголовной ответственности и от наказания**, раскрывается в УК РФ. Это — невменяемость (ст. 21); деятельное раскаяние (ст. 75); примирение с потерпевшим (ст. 76); истечение сроков давности уголовного преследования (ст. 78); амнистия (ст. 84); помилование (ст. 85); возможность исправления несовершеннолетнего путем применения принудительных мер воспитательного воздействия (ст. 90).

К числу обстоятельств, позволяющих освободить лицо от отбывания наказания, законодатель также относит: условно-досрочное освобождение от отбывания наказания (ст. 79); замену неотбытой части наказания более мягким видом наказания (ст. 80); освобождение от наказания в связи с изменением обстановки (ст. 80¹); освобождение от наказания в связи с болезнью (ст. 81); отсрочку отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей (ст. 82); освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда (ст. 83).

При производстве по уголовному делу доказываются **обстоятельства, подтверждающие, что имущество, которое подлежит конфискации, было получено в результате совершения преступления; является доходами от этого имущества; использовалось или предназначалось для использования в качестве орудия преступления либо для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации)**. В настоящее время в гл. 15¹ УК РФ конфискация имущества определена не в качестве наказания, а как принудительное безвозмездное обращение по решению суда

в собственность государства следующего имущества: 1) денег, ценностей и иного имущества, полученных в результате совершения ряда преступлений; 2) денег, ценностей и иного имущества, в которые имущество, полученное в результате совершения преступления, и доходы от этого имущества были частично или полностью превращены или преобразованы; 3) денег, ценностей и иного имущества, используемых или предназначенных для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации); 4) орудий, оборудования или иных средств совершения преступления, принадлежащих обвиняемому.

Выявление **обстоятельств, способствовавших совершению преступления**, обусловлено, во-первых, их значимостью для правильного разрешения уголовного дела в силу возможности влиять на степень и характер ответственности и, во-вторых, профилактическими мотивами: неустранение факторов, облегчивших или способствовавших достижению преступного результата, вновь спровоцирует совершение общественно опасного деяния.

Предмет доказывания един на всех стадиях уголовного процесса (ст. 73, 220, 299, 307 УПК РФ). Совокупность обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу, также одинакова для всех уголовных дел вне зависимости от квалификации преступления.

Если предмет доказывания составляют факты действительности, реальные обстоятельства, то под пределами доказывания понимается такая совокупность доказательств, которая необходима и достаточна для установления обстоятельств, образующих предмет доказывания (ст. 73 УПК РФ), а также иных обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела.

Определение границ (пределов) исследования по конкретному уголовному делу зависит от предмета доказывания, от активности субъектов доказывания, от количества и качества собранных доказательств.

Достаточность доказательств (пределы доказывания) устанавливают органы и должностные лица, принимающие решения в ходе производства по уголовному делу: дознаватель, следователь, прокурор и суд. Последний не связан перечнем доказательств, собранных в ходе предварительного расследования уголовного дела и представленных обвинителем. По ходатайству подсудимого, защитника или других участников судебного разбирательства суд может исследовать новые доказательства, необходимые для правильного разрешения уголовного дела.

§ 3. Понятие доказательств в уголовном судопроизводстве, их свойства и классификация

Дознавателем, следователем, прокурором и судом каждое из обстоятельств, входящих в предмет доказывания по уголовному делу, может быть установлено (доказано) лишь при помощи доказательств. Уголовно-процессуальное законодательство (ч. 1 ст. 74 УПК РФ) определяет **доказательства** как любые сведения, на основе которых суд, прокурор, следователь, дознаватель в порядке, определенном Кодексом, устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, подлежащих доказыванию при производстве по уголовному делу, а также иных обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела.

По своему содержанию доказательства представляют собой сведения о фактах, событиях, имевших место в прошлом или существующих в данное время.

Свойствами доказательств являются такие предъявляемые к ним требования, как относимость, допустимость, достоверность и достаточность.

Относимость — это свойство доказательств, которое определяет их способность устанавливать обстоятельства, подлежащие доказыванию по уголовному делу, а также иные обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела. Таким образом, относимым является любое доказательство, которое способно своим содержанием устанавливать обстоятельства, которые являются важными для производства по уголовному делу.

В уголовно-процессуальном законодательстве отсутствует формализованный перечень требований, при соответствии которым доказательство будет признано относимым. Это вряд ли возможно, поскольку при производстве по каждому уголовному делу невозможно определить исчерпывающий перечень сведений, которые имеют значение для его рассмотрения и разрешения.

Достаточно обширный перечень требований, которые делают доказательства относимыми, выработан уголовно-процессуальной наукой. К! относимым принято причислять доказательства, которые могут быть использованы, по крайней мере, для одной из следующих целей: 1) для установления обстоятельств, входящих в предмет доказывания; 2) для обнаружения других доказательств; 3) для установления промежуточных фактов, совокупность которых позволяет в конечном счете установить обстоятельство, входящее в предмет доказывания; 4) для «дуб-

лирующего» установления фактов и обстоятельств, уже установленных другими доказательствами, в целях проверки и усиления надежности системы доказательств данной версии; для опровержения фактов, относящихся к другим версиям, выдвинутым по уголовному делу; 5) для проверки полноты и достоверности собранных доказательств путем исследования условий их формирования, передачи, хранения¹.

Допустимость - это свойство доказательств, которое выражается в законности способа и порядка их собирания, а также процессуального оформления. Для того чтобы доказательство было признано допустимым, оно должно характеризоваться рядом признаков.

1. Доказательство должно быть получено в результате деятельности органов и должностных лиц, обладающих соответствующими полномочиями по уголовному делу. Если эти доказательства собираются следователем, то уголовное дело должно быть принято им к своему производству. Также возможны ситуации, когда следователь выполняет письменное поручение следователя, осуществляющего производство по уголовному делу в другой местности. Уголовное дело может принимать к своему производству руководитель следственного органа, который пользуется при этом полномочиями следователя, и начальник подразделения дознания, обладающий полномочиями дознавателя. Орган дознания собирает доказательства при производстве неотложных следственных действий в срок, не превышающий 10 суток с момента возбуждения уголовного дела, в порядке, предусмотренном ст. 157 УПК РФ. При поступлении уголовного дела в суд именно этот орган обладает всей полнотой власти, однако его собственные возможности по собиранию доказательств существенно ограничены. Так, суд не вправе собирать доказательства, изобличающие подсудимого в совершении преступления, путем производства обыска, выемки, ряда иных следственных действий.

2. Доказательство должно быть получено из предусмотренного законом источника. В соответствии с ч. 2 ст. 74 УПК РФ доказательствами являются: 1) показания подозреваемого, обвиняемого; 2) показания потерпевшего, свидетеля; 3) заключение и показания эксперта; 4) заключение и показания специалиста; 5) вещественные доказательства; 6) протоколы следственных и

¹ См.: Теория доказательств в советском уголовном процессе. 2-е изд. М., 1973. С. 247-248.

судебных действий; 7) иные документы. Если сведения не отражены в одном из перечисленных источников, то, несмотря на возможную важность для уголовного дела, свойством допустимости они не обладают. Например, не могут служить доказательствами по уголовному делу слухи, информация, полученная в результате проведения оперативно-розыскных мероприятий, если она не была проверена и подтверждена процессуальным путем, сведения, содержащиеся в анонимных заявлениях, и т. п.

3. Доказательство должно быть получено в установленном законом порядке. Данный порядок закреплен в ряде статей УПК РФ. Во-первых, это ст. 86 УПК РФ, закрепляющая способы собирания доказательств, и, во-вторых, это статьи, регламентирующие порядок производства следственных и иных процессуальных действий, устанавливающие возможность представления предметов и документов участниками уголовного судопроизводства для их последующего признания доказательствами. Кроме того, ряд сведений, имеющих доказательственное значение, могут быть получены на стадии возбуждения уголовного дела, например, путем истребования документов, дачи поручений о производстве ревизий и документальных проверок, путем осмотра места происшествия.

Если производство того либо иного следственного действия требует предварительного вынесения постановления следователя или судебного решения (ч. 1,2 ст. 164 УПК РФ), то для признания доказательства допустимым требуется соблюдение соответствующих процедур.

4. Доказательство должно быть зафиксировано способом, предусмотренным уголовно-процессуальным законом. Если это показания участника уголовного судопроизводства (подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля), то они фиксируются в протоколе допроса. При участии этих лиц в иных следственных действиях сообщенные ими сведения также фиксируются в соответствующих протоколах. Если доказательство устанавливается с помощью предметов и документов, этот факт также должен быть оформлен надлежащим образом (например, протоколом осмотра предмета или документа), после чего указанные объекты приобщаются к уголовному делу.

Если доказательство не отвечает хотя бы одному из вышеуказанных признаков, то оно является недопустимым и не может быть положено в основу процессуальных решений по уголовному делу.

В ст. 75 УПК РФ содержится перечень сведений, которые в любом случае признаются недопустимыми доказательствами. К ним законодатель относит следующие.

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.* При этом причина, по которой подозреваемый, обвиняемый отказался от защитника, не имеет юридического значения. В соответствии с ч. 2 ст. 52 УПК РФ отказ от защитника в любом случае не обязателен для дознавателя, следователя и суда. Поэтому, будучи заинтересованным в том, чтобы подозреваемый, обвиняемый дал показания, от которых он не сможет отказаться в суде, следователь и дознаватель вправе обеспечить участие защитника в допросе лица и при поступившем от него отказе от защитника.

Если этого не было сделано, подозреваемый, обвиняемый вправе в суде отказаться от ранее данных показаний, даже не объясняя причин своего отказа. Но если подсудимый утверждает, что данные им показания были получены с нарушением уголовно-процессуального закона и в результате применения к нему незаконных методов ведения предварительного расследования, то в судебном заседании могут быть допрошены как следователь, так и адвокат, если он принимал участие в допросе лица в досудебном производстве по уголовному делу¹.

2. *Показания потерпевшего, свидетеля, основанные на предположении, слухе, а также показания свидетеля, который не может указать источник своей осведомленности.*

Предположение — это собственный вывод лица, сделанный им в результате имеющихся в его распоряжении сведений, а слух — это получившее широкое распространение утверждение, установить первоисточник которого не представляется возможным². Для свидетеля установлено дополнительное требование: он в обязательном порядке должен указывать источник своей осведомленности (за исключением случаев, когда он выступает в качестве очевидца).

3. *Иные доказательства, полученные с нарушением требований УПК РФ.* При этом в Кодексе не указано, каким по степени

¹ См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 1 марта 2004 г. № 41-004-22сп (Молодилов и др.) // БВС РФ. 2005. № 1.С. 16-17.

² См.: Гриненко А. В. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный). М., 2006. С. 245.

должно быть нарушение, чтобы доказательство было признано недопустимым. Из этого следует, что любое процессуальное нарушение, допущенное при собирании доказательства, вызывает его недопустимость. Вместе с тем, решая вопрос о том, является ли доказательство по уголовному делу недопустимым по данному основанию, суд должен в каждом случае выяснять, в чем конкретно выразилось допущенное нарушение¹.

Признают доказательство допустимым или недопустимым органы и должностные лица, осуществляющие производство по уголовному делу. Причем сам по себе факт признания доказательства допустимым одним органом или лицом, в производстве которого в настоящий момент находится уголовное дело, не означает, что таковым оно будет признано и при последующем движении уголовного дела. Например, доказательство, которое следователь считает допустимым, может признать недопустимым прокурор при проверке поступившего к нему уголовного дела с обвинительным заключением. Если же уголовное дело поступило в суд, то доказательство может быть признано недопустимым судьей на стадии подготовки к судебному заседанию или судом в ходе судебного разбирательства. Однако в силу ч. 7 ст. 235 УПК РФ при рассмотрении уголовного дела суд по ходатайству стороны вправе повторно рассмотреть вопрос о признании ранее исключенного доказательства допустимым.

Достоверность — это свойство доказательств, которое выражается в их соответствии действительным обстоятельствам произошедшего события. Признать доказательство достоверным может любое должностное лицо уголовного судопроизводства, однако от имени государства признать доказательство таковым может лишь суд. Обвинительный приговор не может быть основан на доказательствах, достоверность которых вызывает сомнение.

Противоположностью достоверных доказательств являются недостоверные сведения, которые ввели в заблуждение органы и должностных лиц уголовного судопроизводства. Недостоверность может иметь место как в результате заведомо ложных показаний потерпевшего или свидетеля, заключения эксперта, подложности доказательств, так и в случаях, когда сведения были признаны относимыми и допустимыми доказательствами ошибочно.

¹ См. п. 2 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 марта 2004 г. № 1 «О применении судами норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации» (ВС РФ. 2004. № 5. С. 2).

Достаточность — это свойство доказательств, которое выражается в способности установить при помощи данных доказательств все без исключения обстоятельства, подлежащие доказыванию (ст. 73 УПК РФ), а также иные обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела.

Достаточными являются доказательства, которые позволяют вынести по уголовному делу законное, обоснованное и мотивированное решение. Хотя в ч. 1 ст. 88 УПК РФ речь идет о достаточности всей совокупности доказательств для разрешения уголовного дела, критерий достаточности доказательств надлежит применять и в процессе принятия иных решений (о привлечении лица в качестве обвиняемого, о прекращении уголовного дела, направлении уголовного дела в суд с обвинительным заключением или обвинительным актом и др.).

Классификация доказательств представляет собой возможность отнесения доказательств к различным группам (классам) в зависимости от имеющихся у них особенностей (источник происхождения, относимость к предмету доказывания и др.). При этом следует иметь в виду, что одно и то же доказательство в зависимости от оснований, применяющихся для классификации, может быть отнесено к различным группам.

В зависимости от характера источника доказательств и наличия промежуточных носителей доказательства классифицируются на **первоначальные** и **производные**. Первоначальными являются доказательства, полученные из первоисточника информации (подлинники документов, показания свидетеля — очевидца преступления, орудие преступления). Производные доказательства — это сведения, содержащиеся в источнике, который получил искомые факты из другого источника (копии документов, показания свидетеля об обстоятельствах, ставших ему известными со слов очевидца, слепки и оттиски следов, обнаруженных на месте преступления).

В зависимости от способности доказательств устанавливать или опровергать тезис о виновности лица доказательства подразделяются на **обвинительные** и **оправдательные**. Обвинительные доказательства указывают на наличие события преступления, изобличают обвиняемого в совершении общественно опасного деяния и отягчают его наказание в случае признания виновным по приговору суда. Оправдательные — свидетельствуют об отсутствии события преступления, о невиновности обвиняемого или смягчают его наказание (также в случае признания лица виновным по приговору суда).

В зависимости от способности доказательств устанавливать обстоятельства, подлежащие доказыванию, или иные обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела, все доказательства могут быть классифицированы на **прямые и косвенные**. Прямыми доказательствами являются такие сведения, которые содержат информацию об обстоятельствах, входящих в предмет доказывания (например, показания свидетеля-очевидца о том, как обвиняемый ударил ножом потерпевшего, показания самого потерпевшего). Косвенные доказательства представляют собой сведения о фактах, которые предшествовали, сопутствовали или следовали за доказываемым событием. Эти сведения сами по себе не устанавливают и не опровергают обстоятельства, входящие в предмет доказывания. Однако по их совокупности посредством анализа можно сделать вывод об обстоятельствах, подлежащих доказыванию по уголовному делу. Так, на основании косвенных доказательств в виде обнаруженного у подозреваемого топора, которым было совершено убийство, выявленных на месте преступления следов обуви обвиняемого, показаний свидетелей о наличии неприязненных отношений между обвиняемым и потерпевшим можно сделать вывод о том, что убийство совершено именно этим подозреваемым.

Методы применения прямых и косвенных доказательств различны. При использовании прямых доказательств основная проблема заключается в оценке их достоверности. При доказывании с помощью косвенных доказательств одной лишь оценки их достоверности недостаточно, необходимо установить однозначную причинно-следственную связь этих сведений с расследуемым преступлением, чтобы исключить, например, случайное стечение обстоятельств. Косвенные доказательства приводят к достоверным выводам по уголовному делу лишь в своей совокупности. Они должны быть объективно связаны между собой и с доказываемым обстоятельством. Совокупность косвенных доказательств должна приводить к такому обоснованному выводу, который исключает иное объяснение установленных фактов, исключает разумные сомнения в том, что доказательства уголовного дела были именно такими, какими они установлены на основе этих доказательств.

В зависимости от характера носителя сведений доказательства подразделяются на **личные и вещественные**. К личным относятся доказательства, которые представляют собой информацию об увиденном или услышанном, а ее источниками являются свидетель, потерпевший, подозреваемый или обвиняемый.

К ним также относятся заключение эксперта и сведения, содержащиеся в протоколах следственных и судебных действий и иных документах (ст. 83 и 84 УПК РФ). Доказательства относятся к категории вещественных в тех случаях, когда следы преступления отражены непосредственно на материальных объектах, а имеющая значение для уголовного дела информация постигается путем непосредственного восприятия признаков предмета. Перечень вещественных доказательств содержится в ч. 1 ст. 81 УПК РФ.

§ 4. Виды доказательств в уголовном судопроизводстве

Перечень доказательств, с помощью которых дознаватель, следователь, прокурор и суд устанавливают по уголовному делу обстоятельства, образующие предмет доказывания, и иные обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела, приведен в ч. 2 ст. 74 УПК РФ. Он является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. Согласно УПК РФ к доказательствам относятся: 1) показания подозреваемого, обвиняемого (ст. 76—77); 2) показания потерпевшего, свидетеля (ст. 78—79); 3) заключение и показания эксперта (ч. 1—2 ст. 80); 4) заключение и показания специалиста (ч. 3—4 ст. 80); 5) вещественные доказательства (ст. 81—82); 6) протоколы следственных и судебных действий (ст. 83); 7) иные документы (ст. 84).

Показания подозреваемого — это полученные при допросе, проведенном в ходе досудебного производства, и зафиксированные в установленном законом порядке сведения, сообщенные лицом об обстоятельствах, послуживших основанием для возбуждения в отношении его уголовного дела, или для его задержания в соответствии со ст. 91 и 92 УПК РФ, или для применения к нему одной из мер пресечения до предъявления обвинения, или для уведомления о подозрении его в совершении преступления, а равно об иных обстоятельствах. Допрос подозреваемого производится в соответствии с требованиями ст. 187-190 УПК РФ.

В соответствии с ч. 2 ст. 46 УПК РФ подозреваемый должен быть допрошен не позднее 24 часов с момента его фактического задержания. При этом подозреваемый вправе знать, в чем он подозревается, и получить копию постановления о возбуждении против него уголовного дела, либо копию протокола задержания в порядке ст. 91 УПК РФ, либо копию постановления о применении к нему меры пресечения в порядке ст. 100 УПК РФ.

Предметом показаний подозреваемого является информация, в связи с наличием которой в отношении его было возбуждено уголовное дело, лицо было задержано по основаниям, предусмотренным ст. 91 УПК РФ, или в отношении его была избрана одна из мер пресечения в порядке ст. 100 УПК РФ. Также это могут быть любые иные обстоятельства, входящие в предмет доказывания.

Показания подозреваемого, как и в случае с обвиняемым, служат не только доказательством, но и средством защиты его законных интересов.

Процессуальные правила производства допроса подозреваемого, обеспечивающие условия для дачи им правдивых показаний, те же, что и для обвиняемого.

Показания обвиняемого — это полученные при допросе, проведенном в ходе досудебного производства по уголовному делу или в суде, и зафиксированные в предусмотренном законом порядке сведения, которые исходят от лица, привлеченного в качестве обвиняемого, по существу предъявленного обвинения, а также об известных ему обстоятельствах по уголовному делу и имеющихся в уголовном деле доказательствах либо об иных обстоятельствах.

Особенность показаний обвиняемого состоит в том, что они имеют двойственную природу: с одной стороны, позволяют установить обстоятельства, подлежащие доказыванию, с другой — являются средством защиты от предъявленного обвинения.

Предмет показаний обвиняемого определяется прежде всего содержанием предъявленного ему обвинения, но это могут быть и любые иные обстоятельства, входящие в предмет доказывания. При этом обвиняемый может признавать себя виновным (полностью или частично), отрицать свою вину, указывать на виновность других лиц и вообще отказаться от дачи показаний. Обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность. Обязанность доказывания виновности лица в совершении инкриминируемого ему деяния возложена на дознавателя, следователя и прокурора, а по уголовным делам частного обвинения — частного обвинителя.

В своих показаниях обвиняемый правомочен давать собственное объяснение обстановке происшествия, излагать мотивы своих действий и их причины, приводить оправдывающую его поведение информацию, сообщать свою оценку имеющимся в уголовном деле доказательствам, опровергать их или ставить под сомнение и т. д.

Процессуальными правилами допроса обвиняемого установлен порядок, исключающий незаконное ограничение его прав и свобод (ст. 173, 174, 187-190, 275 УПК РФ).

Показания обвиняемого необходимо рассматривать как одно из доказательств наряду с другими сведениями и без каких-либо преимуществ по отношению к ним. Признание обвиняемым своей вины в совершении преступления может быть положено в основу обвинения лишь при подтверждении его виновности совокупностью имеющихся по уголовному делу доказательств (ч. 2 ст. 77 УПК РФ). Это правило законодателем предусмотрено в целях недопущения самооговора со стороны обвиняемого, желающего оградить иных лиц от уголовного преследования, или под влиянием других причин.

При оценке показаний обвиняемого также необходимо учитывать, что он является участником процесса, заинтересованным в определенном исходе разбирательства уголовного дела.

Показания потерпевшего — это сведения, сообщенные в ходе допроса лицом, которое было признано потерпевшим, о любых обстоятельствах, подлежащих доказыванию при производстве по уголовному делу и имеющих значение для правильного его разрешения. Показания должны быть зафиксированы в предусмотренном законом порядке (ст. 187—191, 277 УПК РФ).

Предмет показаний потерпевшего совпадает с предметом показаний свидетеля. Процессуальный порядок допроса потерпевшего также аналогичен порядку допроса свидетеля, за исключением некоторых особенностей, обусловленных его статусом.

Так, дача показаний не только обязанность потерпевшего, но и его право. Допрос может быть произведен как по инициативе дознавателя, следователя и суда, так и по собственной инициативе потерпевшего. При неявке по вызову без уважительной причины потерпевший может быть подвергнут приводу. Потерпевший является равноправным участником судебного разбирательства (ст. 244 УПК РФ), а поэтому он может не только сообщать конкретные известные ему факты, но также давать оценку другим собранным по уголовному делу доказательствам, заявлять ходатайства об их исключении в порядке, установленном ст. 235 УПК РФ.

На потерпевшего распространяется действие правила о свидетельском иммунитете (ч. 1 ст. 51 Конституции РФ, п. 3 ч. 2 ст. 42 УПК РФ).

При оценке показаний потерпевшего учитывается тот факт, что он является участником процесса, заинтересованным в оп-

ределенном исходе разбирательства уголовного дела. Это обстоятельство может повлиять на степень объективности представленных потерпевшим сведений об обстоятельствах совершенного преступления.

Показания свидетеля представляют собой сведения, сообщенные им в ходе допроса, о любых обстоятельствах, имеющих значение для расследования и разрешения уголовного дела. Показания должны быть зафиксированы в предусмотренном законом порядке (ст. 187—191, 278 УПК РФ).

Предметом свидетельских показаний являются любые обстоятельства, относящиеся к уголовному делу, в том числе о личности обвиняемого, потерпевшего и взаимоотношениях допрашиваемого с ними и другими лицами. При этом в показаниях должны содержаться конкретные сведения об этих обстоятельствах. Предположения и домыслы доказательственного значения не имеют. Не могут служить доказательством также сообщаемые свидетелем сведения, если он не указывает источника своей осведомленности.

Свидетель может дать показания об обстоятельствах, которые он воспринимал лично, непосредственно, а также об обстоятельствах, которые ему стали известны со слов других граждан, если они могут быть установлены.

В соответствии с законом свидетель обязан давать правдивые показания. За заведомо ложные показания и отказ от дачи показаний он несет ответственность по ст. 307 и 308 УК РФ. Однако не подлежит уголовной ответственности свидетель, воспользовавшийся конституционным правом не давать показания против самого себя, своего супруга и близких родственников (ч. 1 ст. 51 Конституции РФ, п. 1 ч. 4 ст. 56 УПК РФ). При согласии свидетеля дать показания он должен быть предупрежден о том, что представленные им сведения могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, в том числе и в случае его последующего отказа от этих показаний.

Заключение и показания эксперта в качестве доказательств установлены в ч. 1—2 ст. 80 УПК РФ.

Заключение эксперта — это письменно оформленные выводы лица, обладающего специальными познаниями и назначенного для производства судебной экспертизы, с отображением содержания выполненного им исследования по вопросам, поставленным перед экспертом должностным лицом, ведущим производство по уголовному делу, или сторонами (ч. 1 ст. 80 УПК РФ).

Экспертиза назначается в случаях, когда для установления обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела, необходимы специальные знания.

Специальными считаются такие знания, которые выходят за рамки общеобразовательной подготовки и житейского опыта, а для обладания ими необходимы особая теоретическая и практическая выучка и профессиональные навыки. Эти знания могут относиться к любой сфере человеческой деятельности: науке, технике, искусству, ремеслу. Исключения составляют правовые (юридические) знания, применение которых входит в компетенцию должностных лиц, осуществляющих производство по уголовному делу.

Эксперт представляет заключение от своего имени, по своему внутреннему убеждению, сложившемуся в результате проведенного им исследования, и несет за него персональную ответственность.

Заключение эксперта подлежит проверке и оценке на общих основаниях (ст. 88 УПК РФ) и не имеет заранее установленной силы и преимуществ перед другими доказательствами. В частности, дознаватель, следователь и суд правомочны проверить, соблюден ли при назначении и производстве экспертизы предписанный законом процессуальный порядок, призванный обеспечить полноту и достоверность полученных результатов, а также соблюдение прав сторон. Кроме этого, указанные должностные лица правомочны и обязаны убедиться в компетентности эксперта. Проверке могут быть подвергнуты полнота и качество представленных на судебную экспертизу материалов (документов, образцов для сравнительного исследования, вещественных доказательств), в том числе материалов уголовного дела.

Заключение эксперта должностные лица, осуществляющие производство по уголовному делу, должны оценить с учетом следующих обстоятельств: 1) отвечает ли теоретическая и практическая основа проведенного экспертного исследования современному уровню развития соответствующей отрасли знаний; 2) соответствуют ли выводы эксперта другим материалам уголовного дела; 3) все ли поставленные перед экспертом вопросы были разрешены; 4) достаточен ли объем произведенных экспертом исследований; 5) соответствуют ли выводы эксперта результатам произведенного исследования.

Согласно ст. 17 УПК РФ заключение эксперта не является обязательным для дознавателя, следователя, прокурора и суда,

однако они обязаны мотивировать свое несогласие в соответствующем процессуальном акте.

В случаях, установленных ст. 207 УПК РФ, назначается дополнительная или повторная судебная экспертиза.

Показания эксперта — это сведения, сообщенные им на допросе, проведенном после получения его заключения, в целях разъяснения или уточнения данного заключения (ч. 2 ст. 80 УПК РФ).

Потребность в допросе эксперта может возникнуть, если в представленном им заключении имеются неясные, нечеткие, расплывчатые или неопределенные формулировки. Допрос также может быть произведен: 1) для уточнения примененной экспертом методики исследования; 2) для получения разъяснений относительно уровня современных достижений в соответствующей области знаний; 3) для получения дополнительных сведений в отношении специальности или компетентности эксперта; 4) для разъяснений причин возникших противоречий между экспертами, участвовавшими в комиссионной экспертизе.

Заключение специалиста — это представленное в письменном виде суждение по вопросам, поставленным перед специалистом сторонами (ч. 3 ст. 80 УПК РФ).

В отличие от производства экспертизы целесообразность получения указанного заключения по конкретным вопросам, требующим своего разрешения в ходе предварительного расследования или судебного разбирательства, определяют не только должностные лица, осуществляющие производство по уголовному делу, но и иные участники уголовного судопроизводства как со стороны обвинения (потерпевший, гражданский истец и их представители), так и со стороны защиты (обвиняемый, подозреваемый, гражданский ответчик, их представители, защитник).

При этом участники уголовного судопроизводства самостоятельно определяют уровень профессиональной компетентности специалиста и формулируют перед ним вопросы, по которым намереваются выяснить его мнение. Они могут предоставить в распоряжение специалиста имеющиеся у них копии материалов уголовного дела, а также иные материалы.

Дознавателем, следователем, прокурором и судом заключение специалиста подлежит проверке и оценке наравне с другими собранными по уголовному делу доказательствами по правилам ст. 17 УПК РФ. Изложенное заключение специалиста может послужить основанием для назначения судебной экспертизы (первоначальной, повторной или дополнительной).

Показания специалиста согласно ч. 4 ст. 80 УПК РФ представляют собой сведения, сообщенные им на допросе об обстоятельствах, требующих специальных познаний, а также разъяснения своего мнения в соответствии с требованиями ст. 53, 168 и 271 Кодекса.

Названный участник уголовного судопроизводства может быть допрошен в тех случаях, когда при расследовании и разрешении уголовного дела требуются его пояснения консультативного характера по конкретным вопросам, затрагивающим различные области профессиональной деятельности. Кроме того, предметом допроса специалиста могут являться те же обстоятельства, которые служат основаниями и для производства допроса эксперта: неясные, расплывчатые формулировки в его заключении и т. д.

Вещественные доказательства — это любые объекты материального мира, обладающие признаками или свойствами носителей доказательственной информации, полученные и приобретенные к уголовному делу в установленном законом порядке.

Согласно ч. 1 ст. 81 УПК РФ к вещественным доказательствам относятся любые предметы в случаях, когда они обладают определенными качествами.

1. *Предметы, которые служили орудиями преступления.* Под ними следует понимать любые материальные объекты, специально изготовленные, приспособленные или найденные на месте, которые были использованы для подготовки или совершения преступления, а также для сокрытия его следов. К орудиям преступления, в частности, необходимо причислять нож, которым было совершено убийство; топор, которым взломали замок входной двери при совершении кражи, и т. д.

2. *Предметы, которые сохранили на себе следы преступления.* К ним относятся материальные объекты, на которых отобразилось воздействие события уголовного правонарушения. Такими предметами, например, являются: одежда с огнестрельными повреждениями, взломанный замок от входной двери, чемодан с двойным дном с остатками наркотического вещества и т. п.

3. *Предметы, на которые были направлены преступные действия.* Под ними понимаются конкретные вещи, на которые было непосредственно направлено преступное посягательство: похищенные вещи, автомобиль и т. п.

4. *Деньги, ценности и иное имущество, полученные в результате совершения преступления.* К ним, в частности, относятся: дорогостоящие предметы, купленные на похищенные деньги; на-

личные деньги, сырье и изделия из драгоценных металлов и камней; иные ценные вещи, приобретенные от сбыта похищенного имущества или в результате преступной деятельности (например, при занятии запрещенным промыслом).

5. Иные предметы и документы, которые могут служить средствами для обнаружения преступления и установления обстоятельств уголовного дела. К ним, в частности, могут быть отнесены предметы, забытые или брошенные преступником на месте происшествия (если только они не относятся к орудиям преступления или предметам преступною посягательства).

Для того чтобы объект материального мира получил статус вещественного доказательства по уголовному делу, законодательством предусмотрены процессуальные правила его оформления (ч. 2 ст. 81 УПК РФ). Так, в уголовном деле должны присутствовать: 1) документ, из которого усматривается обнаружение (получение) соответствующего предмета (протокол осмотра места происшествия, протокол обыска или выемки и т. д.); 2) протокол осмотра этого обнаруженного или представленного предмета с указанием его индивидуальных признаков и отличительных особенностей; 3) постановление (определение) о признании конкретного предмета вещественным доказательством и приобщении его к уголовному делу.

Вещественные доказательства по возможности упаковываются, опечатываются и хранятся непосредственно в уголовном деле (например, письмо, фальшивый документ, пуля), либо при уголовном деле (нож, бутылка с отпечатками пальцев рук преступника), либо в специально отведенном месте либо передаются на ответственное хранение владельцу имущества (если это возможно без ущерба для доказывания). В двух последних случаях в материалах уголовного дела должен быть документ о месте хранения такого вещественного доказательства.

Если это необходимо и возможно, к материалам уголовного дела приобщается образец вещественного доказательства, достаточный для сравнительного (экспертного) исследования.

Принимая окончательное решение по уголовному делу и завершая производство по нему, правомочное должностное лицо (государственный орган) одновременно определяет дальнейшую судьбу предметов и документов, приобщенных в качестве вещественных доказательств. Это отражается либо в приговоре суда (п. 2 ч. 1 ст. 309 УПК РФ), либо в постановлении о прекращении уголовного дела (п. 9 ч. 2 ст. 213 УПК РФ).

В соответствии с ч. 3 ст. 81 УПК РФ орудия преступления, принадлежащие обвиняемому, подлежат конфискации либо передаче в соответствующие учреждения или уничтожаются; предметы, запрещенные к обращению (например, наркотические средства, оружие, взрывчатые или психотропные вещества), передаются в соответствующие учреждения или уничтожаются; деньги, ценности и иное имущество, полученные в результате совершения преступления, и доходы от этого имущества подлежат возвращению законному владельцу; деньги, ценности и иное имущество, указанные в п. «а»—«в» ч. 1 ст. 104¹ УК РФ, подлежат конфискации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных п. 4 ч. 3 ст. 81 УПК РФ. Остальные предметы и вещи, приобщенные к материалам уголовного дела в качестве вещественных доказательств, по ходатайству заинтересованных лиц могут быть переданы их законным владельцам. При отсутствии заявленных ходатайств документы, являющиеся вещественными доказательствами, остаются при уголовном деле в течение всего срока хранения последнего, а предметы переходят в собственность государства. Судьба спорного имущества может быть разрешена в порядке гражданского судопроизводства.

Предметы, которые были изъяты в ходе предварительного расследования по уголовному делу, но не стали вещественными доказательствами, должны быть возвращены по принадлежности.

Согласно ч. 1 ст. 82 УПК РФ вещественные доказательства в упакованном и опечатанном виде могут храниться до вступления приговора в законную силу или до истечения срока обжалования постановления (определения) о прекращении уголовного дела. Если спор о праве на имущество, являющееся вещественным доказательством, подлежит разрешению в рамках гражданского судопроизводства, вещественное доказательство хранится до вступления в силу решения суда по гражданскому делу.

В ряде случаев законом (ч. 2 ст. 82 УПК РФ) предусмотрена процедура передачи вещественных доказательств на реализацию еще до завершения производства по уголовному делу. Основанием для этого могут послужить следующие обстоятельства: 1) вещественные доказательства представляют собой скоропортящиеся товары и продукцию, а также имущество, подвергающееся быстрому моральному старению; 2) вещественными доказательствами являются предметы, которые в силу громоздкости или иных причин не могут храниться при уголовном деле.

В этих ситуациях обеспечение сохранности предметов, обладающих статусом вещественных доказательств, реально невыполнимо или издержки по обеспечению специальных условий хранения могут оказаться несоизмеримы с их стоимостью.

В тех случаях, когда вещественные доказательства в виде скоропортящихся товаров и продукции пришли в негодность, а также когда вещественными доказательствами являются изъятый из незаконного оборота этиловый спирт, алкогольная и спиртосодержащая продукция, предметы, длительное хранение которых опасно для жизни и здоровья людей или для окружающей среды, они могут быть уничтожены, о чем составляется протокол с соблюдением требований ст. 166 УПК РФ.

Если вещественным доказательством по уголовному делу является обнаруженное при производстве следственных действий имущество, полученное в результате преступной деятельности либо нажитое преступным путем, то на него налагается арест с соблюдением правил, предусмотренных ст. 115 УПК РФ.

Деньги и ценности, изъятые по уголовному делу, если их индивидуальные признаки не имеют значения для доказывания, подлежат передаче на хранение в банк или иную кредитную организацию.

При передаче уголовного дела для дальнейшего производства от одного должностного лица другому или из одного государственного органа в другой вещественные доказательства передаются вместе с уголовным делом (ч. 5 ст. 82 УПК РФ).

Протоколы следственных действий и судебного заседания — это письменные акты, в которых дознаватель, следователь и суд в установленном законом порядке, на основе непосредственного наблюдения и восприятия зафиксировали сведения об обстоятельствах, подлежащих доказыванию по уголовному делу, и иных обстоятельствах, имеющих значение для уголовного дела. Они могут быть использованы в качестве доказательств лишь в случаях, если составлены с соблюдением требований соответственно ст. 164—167, 259 УПК РФ.

К числу следственных действий, протоколы которых являются самостоятельными доказательствами, относятся все виды осмотра, освидетельствование, следственный эксперимент, обыск, выемка, наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, контроль и запись переговоров, предъявление для опознания, проверка показаний на месте.

Протоколы же иных следственных действий (например/протоколы допросов, протоколы очных ставок) самостоятельными

доказательствами не являются. Это обусловлено следующими причинами.

В протоколах осмотра, освидетельствования, обыска и иных перечисленных выше действий описываются процесс и результаты непосредственного изучения органом расследования, прокурором или судом поступков, явлений, окружающей обстановки, эксперимента, т. е. практического, опытного действия. В этих письменных актах фиксируются сведения, наблюдаемые самим должностным лицом, осуществляющим производство по уголовному делу, и присутствующими участниками процесса.

Протоколы же допросов и очных ставок не являются доказательствами. В этих случаях доказательственную силу имеют показания допрошенных лиц, а протокол выступает лишь техническим средством фиксации этих показаний.

Согласно ч. 8 ст. 166 УПК РФ, если в ходе следственного действия использовалась фото-, видео-, кино- или аудиоаппаратура, то результаты применения технических средств (фотографии, негативы, фонограмма, кино-, видеопленка и др.) прилагаются к его протоколу. К названному письменному акту могут быть приложены также составленные при производстве следственного действия планы, схемы, чертежи, рисунки и стенографическая запись. Эти приложения иллюстрируют содержание протоколов и являются их составной частью, а поэтому также не обладают статусом самостоятельного доказательства.

В уголовном судопроизводстве особое место среди доказательств принадлежит протоколу судебного заседания. Это обусловлено тем, что в данном процессуальном документе фиксируются все действия, производимые судом и сторонами в ходе судебного разбирательства, а также решения (определения, постановления), вынесенные судом по уголовному делу (ч. 3 ст. 259 УПК РФ). По его содержанию можно заключить о факте и процедуре исследования доказательств по уголовному делу, результатах произведенного исследования, действиях суда и представителей сторон в ходе судебного заседания и т. д.

Иные документы — это материальные носители, на которых учреждениями, предприятиями, организациями, должностными лицами или конкретными гражданами общепринятым, общепонятным или принятым для специального документа способом зафиксированы сведения, имеющие значение для установления обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу.

Наиболее распространенными являются письменные документы (печатные и рукописные). К ним относятся разного рода

справки, расписки, сообщения, удостоверения различных организаций, акты ревизий и инвентаризаций, ведомственных документальных проверок, бухгалтерская документация, заявления, письма, дневники граждан и др. Однако могут существовать и фото-, видео-, кино-, аудио-документы. С развитием электронно-вычислительной техники получает распространение компьютерная документация.

Особенностью рассматриваемого вида доказательств является то, что документы как таковые могут появляться до возбуждения уголовного дела, возникать в процессе его производства и даже после провозглашения приговора и его вступления в законную силу.

Законодатель не устанавливает какую-либо определенную форму изложения сведений в «иных документах», однако если они носят официальный характер (приказы, информационные сообщения, справки и т. д.), то для таких документов обязательно наличие установленных реквизитов (печати, подписи уполномоченных должностных лиц, штампы и т. д.). В личных документах (письмах, дневниках, черновых записях и др.) форма изложения сведений о представляющих интерес фактах может быть произвольной.

Согласно ч. 3 ст. 84 УПК РФ материальные носители информации, имеющей значение для установления обстоятельств, которые входят в предмет доказывания (ст. 73 УПК РФ), должны быть приобщены в качестве документов к материалам уголовного дела соответствующим постановлением (определением).

Документы как самостоятельный вид доказательства необходимо отличать от документов — вещественных доказательств. В случаях, когда документы имеют следы подделок, подчисток, травления или обладают другими признаками, указанными в ч. 1 ст. 81 УПК РФ, они являются вещественными доказательствами. В этой связи необходимо выполнить процессуальные правила, регламентирующие порядок приобщения к уголовному делу вещественных доказательств и их хранения (ст. 81—82 УПК РФ).

Отличием является и то обстоятельство, что в случае утраты доказательства, имеющего статус «иного документа», во многих случаях возможно получение его дубликата: новой справки, копии акта ревизии или документальной проверки и др. Документ, обладающий признаками вещественного доказательства, незаменим. Поэтому в случае его утраты невозможно получить доказательство, имеющее такое же значение.

§ 5. Доказывание

Доказывание в уголовном судопроизводстве — это осуществляемая в установленном законом порядке деятельность дознавателя, следователя, прокурора и суда, содержанием которой является собирание, проверка и оценка доказательств в целях установления обстоятельств, подлежащих доказыванию.

Содержание уголовно-процессуального доказывания в значительной мере отличается от доказывания в общепринятом понимании этого слова. Логическое доказывание означает обоснование, аргументирование по правилам логики выдвинутого положения фактами, доводами, а также формулирование этого положения на основе системы умозаключений. Уголовно-процессуальное доказывание не ограничивается чисто мыслительной деятельностью, оперированием имеющимися в наличии фактами и понятиями. В основной своей части оно состоит из активных, практических действий по установлению самих этих сведений. Лишь на завершающем этапе, когда требуемые сведения установлены, уголовно-процессуальное доказывание становится сугубо логической деятельностью.

В соответствии со ст. 85 УПК РФ элементами уголовно-процессуального доказывания являются собирание, проверка и оценка доказательств.

Собирание доказательств согласно ч. 1 ст. 86 УПК РФ осуществляется дознавателем, следователем и судом путем производства следственных и иных процессуальных действий, установленных Кодексом.

Следует иметь в виду, что в окружающей действительности существуют не доказательства в уголовно-процессуальном смысле, а лишь следы определенного события (материальные или идеальные). Доказательствами эти следы становятся лишь в результате познавательной деятельности, которая в уголовном судопроизводстве осуществляется в форме собирания доказательств.

Субъекты доказывания обязаны осуществлять эту деятельность в пределах своих полномочий, установленных УПК РФ. Согласно ст. 86 УПК РФ непосредственно в процессе доказывания задействованы государственные органы и должностные лица (следователь, дознаватель и суд), осуществляющие производство по уголовному делу, а также участники процесса, отстаивающие личные либо чьи-то защищаемые и представляемые законные интересы (подозреваемый, обвиняемый, по-

терпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители, защитник).

Органы и должностные лица уголовного судопроизводства собирают доказательства путем производства следственных (осмотра места происшествия, освидетельствования и др.) и иных процессуальных действий (направления запросов, требований о проведении ревизий, инвентаризаций и т. д.). В этой связи они правомочны вызывать любое лицо для допроса или участия в иных следственных действиях, а также в необходимых случаях применять меры уголовно-процессуального принуждения в целях успешного расследования и судебного разбирательства уголовного дела.

Участники уголовного судопроизводства, указанные в ч. 2 ст. 86 УПК РФ, имеют право ходатайствовать о производстве следственных и иных процессуальных действий по собиранию доказательств, но сами осуществлять такого рода действия они не могут.

В то же время согласно ч. 2 ст. 86 УПК РФ подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители вправе собирать и представлять письменные документы и предметы для приобщения их к уголовному делу в качестве доказательств. Защитник также получил право собирать доказательства путем получения предметов, документов и иных сведений, путем опроса лиц с их согласия, истребования справок, характеристик, иных документов от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и организаций, которые, в свою очередь, обязаны предоставлять запрашиваемые документы или их копии (ч. 3 ст. 86 УПК РФ).

Проверка доказательств согласно ст. 87 УПК РФ производится дознавателем, следователем, судом путем сопоставления их с другими доказательствами, имеющимися в уголовном деле, а также установления их источников, иных доказательств, подтверждающих или опровергающих доказательство.

Таким образом, проверка доказательств предполагает исследование механизма их образования, доброкачественности источника сведений, а также достоверности содержания этих сведений. Она осуществляется путем анализа, сопоставления каждого доказательства с другими имеющимися в уголовном деле доказательствами и производства в этой связи новых следственных и иных процессуальных действий, направленных на полу-

чение дополнительных доказательств, подтверждающих или опровергающих проверяемое доказательство.

Как уже указывалось, проверку доказательств правомочны выполнять только органы и должностные лица, осуществляющие производство по уголовному делу: дознаватель, следователь и суд. Иным участникам уголовного судопроизводства таких полномочий законом не предоставлено.

Анализ доказательств представляет собой его всестороннее исследование без привлечения других имеющихся в уголовном деле сведений. Так, вещественное доказательство должно быть визуально обследовано; показания свидетеля рассмотрены в следующем аспекте: правильно ли свидетель воспринял наблюдаемый факт, не было ли объективных или субъективных факторов, искажающих или препятствующих правильному пониманию наблюдаемого; верно ли воспроизведено увиденное и др. *Синтез доказательств* необходим для того, чтобы выяснить степень их согласованности друг с другом и с процессуальными формами получения доказательств (соблюдены ли правила допроса свидетеля, проведения опознания и т. д.).

Для проверки доказательства используются как логические приемы, так и различные следственные действия: очные ставки, опознания, повторные и дополнительные экспертизы и др.

Если в процессе проверки обнаруживается, что одно доказательство противоречит другому, должны быть предприняты действия по устранению этого противоречия. В противном случае искомые сведения не могут рассматриваться как достоверные. Дополнительные доказательства, полученные в ходе новых следственных и иных процессуальных действий, должны вновь сопоставляться с имеющимися по уголовному делу доказательствами.

Доказательство может проверяться как в момент его получения (например, путем постановки уточняющих вопросов свидетелю), так и в ходе дальнейшего расследования и рассмотрения дела по мере собирания и проверки других сведений.

Оценка доказательств — это мыслительная, логическая деятельность дознавателя, следователя, прокурора и суда по определению относимости, допустимости, достоверности каждого доказательства и их достаточности для установления обстоятельств, входящих в предмет доказывания, а также для принятия процессуального решения по уголовному делу. Такая оценка указанными должностными лицами и органами производится по своему внутреннему убеждению, основанному на всесторон-

нем, полном и объективном рассмотрении доказательств в их совокупности, а также в соответствии с законом и совестью.

Оценка доказательств происходит на всех этапах уголовного судопроизводства. При этом законом (ст. 88 УПК РФ) установлены общие требования к оценке доказательств, единые для всех стадий уголовного процесса. Субъектами оценки доказательств являются только участники уголовного судопроизводства, которые ответственны за производство по уголовному делу и правомочны принимать по нему решения.

Установить *относимость доказательства* означает установить его взаимосвязь с обстоятельствами, необходимыми для правильного разрешения уголовного дела и входящими в предмет доказывания. *Допустимость* — требование, предъявляемое к процессуальной форме получения доказательства и оформления. *Достоверность доказательства* — это соответствие содержащихся в нем сведений действительности. Определить *достаточность доказательств* — значит констатировать, что по уголовному делу собрана такая совокупность доказательств, которая необходима для установления всех обстоятельств преступления и для принятия обоснованного решения в ходе расследования и судебного разбирательства уголовного дела¹.

Оценка доказательств по внутреннему убеждению означает такой порядок, при котором дознаватель, следователь, прокурор и суд осмысливают доказательство, исходя только из материалов уголовного дела. При этом они не связаны оценкой доказательства, произведенной каким-либо другим органом или должностным лицом. Никакие доказательства не имеют заведомых преимуществ перед другими. Так, суд, оценивая доказательства по уголовному делу, не связан выводами органа предварительного расследования, а также мнениями, высказанными в судебном заседании государственным обвинителем или защитником (ч. 4 ст. 88 УПК РФ). Вышестоящие суды, отменяя приговор и возвращая уголовное дело на новое судебное разбирательство, не вправе давать указания, предрешающие убеждение суда, в том числе и относительно оценки доказательств (ст. 386 Кодекса).

Оценка доказательств в их совокупности заключается в том, что субъекты доказывания обязаны учитывать все собранные по уголовному делу доказательства, не вправе произвольно пре-

¹ Подробно свойства доказательств рассмотрены в § 3 гл. 6 учебника.

небрегать какими-либо из них. При этом никакие доказательств не имеют заранее установленной силы.

Поскольку содержанием доказательств являются сведения, имеющие значение для уголовного дела, оценка доказательств представляет собой познавательную деятельность, в ходе которой должностное лицо уголовного судопроизводства определяет, каким образом то или иное свойство доказательств позволяет уяснить общую картину преступления. Однако значение доказательств этим не исчерпывается. Установление указанных в законе фактических обстоятельств обеспечивает принятие законных, обоснованных, мотивированных и своевременных решений по уголовному делу, а также служит важной гарантией правосудия, охраны нрав и законных интересов лиц¹.

Наряду с этим законодатель прямо указывает случаи, когда суд, прокурор, следователь и дознаватель обязаны признать доказательства недопустимыми (ч. 2 ст. 75 УПК РФ)².

В соответствии с ч. 3 и 4 ст. 88 УПК РФ названные должностные лица и государственные органы, осуществляющие производство по уголовному делу, правомочны в случае несоблюдения порядка получения доказательств признать их недопустимыми и, следовательно, не имеющими юридической силы как по собственной инициативе, так и по ходатайству подозреваемого, обвиняемого.

Недопустимое доказательство не может быть использовано в обоснование выводов, содержащихся в обвинительном заключении или обвинительном акте (ч. 3 ст. 88 УПК РФ), а также не может быть положено в основу приговора или иного судебного решения по уголовному делу (ч. 5 ст. 235 УПК РФ).

К положениям, относящимся к доказыванию, также относятся правила использования в процессе доказывания результатов оперативно-розыскной деятельности и положения, устанавливающие преюдициальность обстоятельств, которые содержатся во вступивших в законную силу приговорах.

Результаты оперативно-розыскной деятельности, полученные как гласными, так и негласными способами, могут быть использованы в процессе доказывания по уголовным делам только при условии соблюдения положений уголовно-процессуального законодательства, регламентирующих собирание, проверку и

¹ См.: *Лупинская П. А.* Решения в уголовном судопроизводстве: теория, законодательство и практика. М., 2006. С. 92.

² Об этом подробнее см. в § 3 гл. 6 учебника.

оценку доказательств (ст. 11 Федерального закона от 12 августа 1995 г. «Об оперативно-розыскной деятельности»).

В соответствии со ст. 89 УПК РФ в процессе доказывания запрещено использование результатов оперативно-розыскной деятельности, если они не отвечают требованиям, предъявляемым к доказательствам уголовно-процессуальным законодательством.

Сведения, полученные в ходе оперативно-розыскной деятельности, должны отвечать требованиям относимости, допустимости, достоверности, должны быть получены надлежащим субъектом из надлежащего источника и проверены следственным путем в установленном законом порядке.

С этой целью после получения результатов ОРД следователь осуществляет определенные действия. Например, если ранее было произведено такое оперативно-розыскное мероприятие, как опрос лица, то впоследствии такое лицо подлежит допросу в качестве свидетеля; проверочная закупка подтверждается вещественными доказательствами и т. п.¹

В УПК РФ содержится ст. 90, посвященная преюдиции, под которой понимается обязательность принимать без проверки факты, ранее установленные вступившим в законную силу приговором или иным судебным решением по какому-либо уголовному делу. Смысл данного правила заключается в том, что сведения, установленные судом по ранее рассмотренному уголовному делу и содержащиеся во вступившем в законную силу приговоре, при предварительном расследовании или судебном разбирательстве нового уголовного дела не подлежат ревизии, принимаются судом, прокурором, следователем и дознавателем без доказывания.

Если по уголовному делу по обвинению одного или нескольких лиц, в отношении которых имеется приговор, вступивший в законную силу и имеющий преюдициальное значение, привлечено к уголовной ответственности лицо или лица, в отношении которых такого приговора не было вынесено, то такой приговор не может предрешать виновность этих лиц.

¹ Подробно об этом см.: Инструкция о порядке представления результатов оперативно-розыскной деятельности дознавателю, органу дознания, следователю, прокурору или в суд. Утверждена совместным приказом МВД России, ФСБ России, ФСО России, ФТС России, СВР России, ФСИН России, ФСКН России, МО России от 17 апреля 2007 г. № 386/185/164/481/32/184/97/147 (Российская газета. 2007. 16 мая).

Глава 7. Меры процессуального принуждения

§ 1. Понятие мер процессуального принуждения и их классификация

Статья 2 Конституции РФ определяет, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью. В ст. 22 Конституции прямо закреплено, что каждый имеет право на свободу и личную неприкосновенность. Наряду с этим и Конституция РФ, и международные акты указывают, что такое право не является безграничным.

В тех случаях, когда лицо по тем либо иным причинам не исполняет возложенные на него в соответствии с законом обязанности, государство оставляет за собой право применять специальные предусмотренные меры. Их действие направлено на недопущение противоправного поведения лица и обеспечение надлежащего порядка уголовного судопроизводства. При этом государство в лице органов и должностных лиц уголовного судопроизводства обеспечивает надлежащий порядок применения данных мер, а также осуществляет контроль за соблюдением всех прав, свобод и законных интересов лиц, в отношении которых данные меры были применены.

Меры процессуального принуждения — это закрепленные в действующем законодательстве меры превентивного и пресекающего характера, которые применяются специально уполномоченными органами и должностными лицами к определенным участникам уголовного судопроизводства с целью создания надлежащего режима производства по уголовному делу и недопущения их противоправного поведения.

Меры процессуального принуждения обладают следующими признаками.

1. *Меры процессуального принуждения закреплены в действующем законодательстве.* Данное положение означает, что к ним относятся лишь те меры, которые прямо установлены в УПК РФ. В ч. 1 ст. 1 Кодекса закреплено, что порядок уголовного судопроизводства устанавливается настоящим Кодексом, основанном на Конституции РФ. Поэтому перечень мер, обозначенных в разделе IV УПК РФ, следует признать исчерпывающим.

2. Меры процессуального принуждения применяются только специально уполномоченными на то государственными органами и должностными лицами. К таковым относятся орган дознания, дознаватель, следователь и суд, действующие в пределах предоставленных им полномочий. Никакие иные лица применять меры процессуального принуждения не вправе. Кроме того, вышеуказанные органы и должностные лица не вправе поручать применение мер процессуального принуждения иным лицам, поскольку это выходит за пределы и их собственной компетенции, и тем более компетенции других лиц.

3. Меры процессуального принуждения применяются только в установленном законом порядке. В соответствии с данным порядком применение мер принуждения возможно только после возбуждения уголовного дела. Решение о применении любой из имеющихся в УПК РФ мер процессуального принуждения принимается в письменном виде и должно отвечать требованиям законности, обоснованности и мотивированности. В ряде случаев меры процессуального принуждения, такие как: домашний арест, заключение под стражу, залог, временное отстранение подозреваемого или обвиняемого от должности и др., — применяются по судебному решению. При несоблюдении процессуального порядка применения меры принуждения она подлежит незамедлительной отмене независимо от того, насколько целесообразным является ее применение.

4. Меры процессуального принуждения применяются при наличии соответствующих оснований. Такие основания подразделяются на две группы: 1) фактические основания, т. е. содержащиеся в материалах уголовного дела доказательства, которые подтверждают необходимость применения определенной меры процессуального принуждения; 2) формальные (юридические) основания, т. е. вынесение соответствующего процессуального решения и закрепление его в письменном документе.

5. Меры процессуального принуждения подлежат незамедлительной отмене в тех случаях, когда исчезли основания для их применения. Это может иметь место в следующих ситуациях: а) доказательства, ставшие фактическим основанием для применения меры процессуального принуждения, были признаны недопустимыми; б) были получены новые доказательства, которые опровергают необходимость применения меры процессуального принуждения; в) был нарушен процессуальный порядок применения меры процессуального принуждения, в связи с чем юридическое основание признается не соответствующим закону.

Вышеуказанные положения являются важными гарантиями прав и свобод лиц, в отношении которых применяются меры процессуального принуждения.

Значение мер процессуального принуждения состоит в том, что их применение способствует достижению назначения уголовного судопроизводства, а также обеспечивает защиту прав и законных интересов лиц, вовлеченных в уголовное судопроизводство.

Классификация мер процессуального принуждения возможна по различным основаниям. Весьма актуальным является их подразделение на следующие группы: а) направленные на обеспечение надлежащего поведения участников уголовного судопроизводства; б) направленные на обеспечение процесса доказывания; в) направленные на обеспечение исполнения приговора в части гражданского иска и других имущественных взысканий.

Первую группу мер процессуального принуждения согласно УПК РФ составляют: задержание подозреваемого (гл. 12); меры пресечения (гл. 13); обязательство о явке (п. 1 ч. 1 ст. 111, ст. 112); привод (п. 2 ч. 1 ст. 111, ст. 113); денежное взыскание (п. 3 ч. 2 ст. 111). Ко второй группе относится только одна мера процессуального принуждения — временное отстранение от должности (п. 3 ч. 1 ст. 111, ст. 114). В третью группу мер процессуального принуждения также входит лишь наложение ареста на имущество (п. 4 ч. 1 ст. 111, ст. 115—116, 118).

Следует также иметь в виду, что ряд мер процессуального принуждения, направленный на обеспечение процесса доказывания, входит в содержание ряда следственных действий (например, таких как обыск, выемка, освидетельствование и др.)¹.

В УПК РФ меры процессуального принуждения классифицированы в зависимости от характера и интенсивности принудительного воздействия, которое они оказывают на соответствующего участника уголовного судопроизводства. По данному основанию они классифицированы на три группы: 1) задержание подозреваемого (гл. 12 УПК РФ); 2) меры пресечения (гл. 13 УПК РФ); 3) иные меры процессуального принуждения (гл. 14 УПК РФ).

При этом следует иметь в виду, что данные понятия соотносятся с понятием «меры процессуального принуждения» как философские категории части и целого.

¹ Данный аспект применения мер процессуального принуждения рассмотрен в гл. 13 учебника.

§ 2. Задержание подозреваемого

Задержание подозреваемого в соответствии с п. 11 ст. 5 УПК РФ представляет собой меру процессуального принуждения, которая применяется органом дознания, дознавателем, следователем на срок не более 48 часов с момента фактического задержания лица по подозрению в совершении преступления. Фактическое задержание согласно п. 15 ст. 5 УПК РФ наступает с момента фактического лишения свободы передвижения лица, подозреваемого в совершении преступления.

Содержание данной меры процессуального принуждения состоит в краткосрочной изоляции лица и его помещении в специально оборудованное помещение с тем, чтобы пресечь его дальнейшие преступные действия, а также создать надлежащие условия для собирания и проверки доказательств, подтверждающих причастность данного лица к совершению преступления. Принудительный характер задержания проявляется в том, что оно помимо своей воли лишается свободы передвижения.

Процедура задержания подозреваемого установлена в гл. 12 УПК РФ. В любом случае лицо может быть задержано по подозрению в совершении лишь того преступления, за которое в соответствии с УК РФ может быть назначено наказание в виде лишения свободы.

Для задержания подозреваемого необходимы основания, установленные в ч. 1 ст. 91 УПК РФ. К ним относятся следующие случаи: 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 на его одежде, при нем или в его жилище будут обнаружены явные следы преступления.

В ч. 2 ст. 91 УПК РФ закреплена возможность осуществлять задержание подозреваемого при наличии «иных данных», которые также должны быть закреплены в материалах уголовного дела в качестве доказательств. Однако и в этом случае лицо может быть задержано лишь при наличии хотя бы одного из дополнительных условий: а) если оно пыталось скрыться; б) если оно не имеет постоянного места жительства; в) если не установлена его личность; г) если прокурором, а также следователем или дознавателем с согласия прокурора в суд направлено ходатайство об избрании в отношении указанного лица меры пресечения в виде заключения под стражу. Следует также иметь

в виду, что эти условия при отсутствии доказательств, подтверждающих необходимость задержания, не являются основаниями для применения данной меры процессуального принуждения.

Процессуальный порядок задержания подозреваемого закреплен в ст. 92 УПК РФ. Он состоит в том, что после доставления лица в орган дознания или к следователю в срок не более трех часов составляется протокол задержания. В нем указываются дата и время составления протокола, дата, время, место, основания и мотивы задержания подозреваемого, результаты личного обыска и другие обстоятельства его задержания. Кроме того, в протоколе задержания делается отметка о том, что подозреваемому были разъяснены его права, предусмотренные ст. 46 УПК РФ. Протокол задержания подписывают лицо, которое его составило, а также подозреваемый.

Факт подписания протокола подозреваемым не означает, что он согласен с задержанием или с текстом протокола. Поэтому в протоколе задержания могут быть отражены его заявления и замечания. Заявления подозреваемого относятся к существу обстоятельств, вызвавших задержание, а замечания — к содержанию протокола.

О произведенном задержании орган дознания, дознаватель или следователь обязан сообщить прокурору в письменном виде в течение 12 часов с момента задержания подозреваемого. Получив сообщение, прокурор обязан проверить законность и обоснованность применения к лицу данной меры процессуального принуждения и незамедлительно освободить каждого незаконно или необоснованно задержанного.

Кроме того, в соответствии со ст. 96 УПК РФ не позднее 12 часов с момента задержания подозреваемого должны быть уведомлены его близкие родственники, а при их отсутствии — другие родственники. Подозреваемому может быть предоставлена возможность самому сообщить о своем задержании (например, по телефону). Если подозреваемый является военнослужащим, то о его задержании уведомляется командование воинской части. При задержании гражданина или подданного другого государства должно быть уведомлено посольство или консульство этого государства.

Уведомление может не производиться лишь при необходимости сохранения в интересах предварительного расследования в тайне факта задержания подозреваемого. Об этом составляется постановление, которое должно быть согласовано с прокуро-

ром. Однако если подозреваемый — несовершеннолетний, то уведомление о его задержании происходит в любом случае.

Задержанный подозреваемый в соответствии с ч. 2 ст. 46 УПК РФ должен быть допрошен не позднее 24 часов с момента его фактического задержания. При этом подозреваемый вправе давать объяснения и показания по поводу имеющегося в отношении его подозрения либо отказаться от дачи объяснений и показаний.

До начала допроса подозреваемому по его просьбе обеспечивается свидание с защитником наедине и конфиденциально. Лишь при необходимости производства процессуальных действий с участием подозреваемого продолжительность свидания свыше двух часов может быть ограничена. Об этом предварительно должны быть уведомлены как сам подозреваемый, так и его защитник.

При задержании подозреваемый может быть подвергнут личному обыску в порядке, установленном ст. 184 УПК РФ.

Лицо, задержанное по подозрению в совершении преступления, содержится в специально оборудованных местах в порядке, установленном Федеральным законом от 15 июля 1995 г. № 103-ФЗ «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений»¹.

Задержанный подозреваемый в соответствии со ст. 94 УПК РФ может быть освобожден в двух случаях: 1) когда истек срок задержания, а в отношении лица не была избрана мера пресечения в виде заключения под стражу; 2) когда до истечения срока задержания в отношении лица дознавателем или следователем было вынесено постановление о его освобождении в связи с тем, что: а) не подтвердилось подозрение в совершении преступления; б) отсутствуют основания применения к нему меры пресечения в виде заключения под стражу; в) задержание было произведено с нарушением закона.

При освобождении подозреваемого из-под стражи ему должна быть выдана справка, в которой указываются, кем он был задержан, дата, время, место и основания задержания, дата, время и основания освобождения. Лицо, в отношении которого данная мера процессуального принуждения была применена незаконно или необоснованно, в соответствии с ч. 3 ст. 133 УПК РФ имеет право на реабилитацию.

¹ СЗ РФ. 1995. № 29. Ст. 2759.

§ 3. Меры пресечения

Меры пресечения представляют собой закрепленные в уголовно-процессуальном законодательстве меры принудительного воздействия в отношении обвиняемого (в исключительных случаях — подозреваемого), которые применяются для обеспечения явки лица по вызовам, а также для создания надлежащих условий предварительного расследования и судебного разбирательства по уголовным делам.

Понятие мер пресечения тесно связано с понятием мер процессуального принуждения. Будучи составной частью более широкой категории, меры пресечения обладают всеми признаками, присущими мерам процессуального принуждения. Однако они обладают и своими собственными признаками, которые и обуславливают их закрепление в отдельной гл. 13 УПК РФ.

1. *Меры пресечения избираются при наличии специальных оснований, закрепленных в ст. 97 УПК РФ.* Как и у всех мер процессуального принуждения, основания для избрания мер пресечения можно подразделить на фактические и формальные (юридические). К фактическим основаниям относятся содержащиеся в материалах уголовного дела доказательства, которые формируют у дознавателя, следователя, прокурора и суда внутреннее убеждение в том, что лицо, в отношении которого не будет избрана та либо иная мера пресечения, совершит одно из следующих действий: а) скроется от дознания, предварительного следствия или суда; б) может продолжать заниматься преступной деятельностью; в) может угрожать свидетелю, иным участникам уголовного судопроизводства, уничтожить доказательства либо иным путем воспрепятствовать производству по уголовному делу; г) воспрепятствует исполнению в отношении его приговора. В соответствии со ст. 101 УПК РФ формальным (юридическим) основанием для избрания меры пресечения является постановление дознавателя, следователя, судьи, а в случаях, когда мера пресечения избирается в ходе судебного разбирательства, — определение суда.

2. *Помимо оснований при избрании конкретной меры пресечения должны приниматься во внимание условия, примерный перечень которых приведен в ст. 99 УПК РФ.* К ним относятся: тяжесть предъявленного обвинения, данные о личности обвиняемого, его возраст, состояние здоровья, семейное положение, род занятий и другие обстоятельства. Данные условия не подменяют собой основания для избрания меры пресечения, за-

крепленные в ст. 97 УПК РФ, а лишь позволяют установить, какую именно меру пресечения целесообразно применить в каждом конкретном случае.

3. *Меры пресечения избираются дознавателем, следователем, прокурором, а также судом в пределах предоставленных им полномочий.* Принятие решений об избрании мер пресечения является прерогативой того органа или должностного лица, в производстве которого находится уголовное дело, либо суда, который осуществляет функцию судебного контроля на стадии предварительного расследования. Кроме того, в ходе судебного разбирательства суд первой инстанции вправе избирать, изменять или отменять меру пресечения в отношении подсудимого в порядке, установленном ст. 255 УПК РФ.

4. *Меры пресечения по общему правилу избираются в отношении обвиняемого.* В отношении подозреваемого в соответствии со ст. 100 УПК РФ мера пресечения может быть избрана лишь в исключительных случаях при наличии оснований и с учетом обстоятельств, учитываемых при ее избрании. При этом обвинение подозреваемому должно быть предъявлено не позднее 10 суток с момента применения меры пресечения, а если подозреваемый был задержан, а затем, находясь в положении задержанного, заключен под стражу — в срок 10 суток с момента задержания. Если в этот срок обвинение лицу не будет предъявлено, то мера пресечения подлежит немедленной отмене.

Данные признаки обеспечивают надлежащий порядок избрания и применения всех мер пресечения, установленных действующим законодательством. Кроме того, каждая из мер пресечения имеет и свои специфические свойства, характеризующие как ее содержание, так и порядок избрания.

Подписка о невыезде и надлежащем поведении (ст. 102 УПК РФ) состоит в том, что подозреваемый или обвиняемый дает письменное обязательство: 1) не покидать постоянное или временное место жительства без разрешения следователя, дознавателя или суда; 2) в назначенный срок являться по вызовам дознавателя, следователя и в суд; 3) иным путем не препятствовать производству по уголовному делу. Решение об избрании данной меры пресечения закрепляется в постановлении (определении — при принятии решения судом в ходе судебного разбирательства). Также оформляется письменная подписка о невыезде, в которой лицо собственноручно фиксирует взятое на себя обязательство.

Личное поручительство (ст. 103 УПК РФ) состоит в письменном обязательстве заслуживающего доверия лица о том, что оно ручается за выполнение подозреваемым или обвиняемым обязательств в назначенный срок являться по вызовам дознавателя, следователя, прокурора и в суд, иным путем не препятствовать производству по уголовному делу. Личное поручительство в качестве меры пресечения допускается по письменному ходатайству одного или нескольких поручителей и с согласия лица, в отношении которого дается поручительство. Поручителю разъясняются: 1) существо подозрения или обвинения; 2) его обязанности и ответственность (в частности, при невыполнении поручителем своих обязательств на него налагается денежное взыскание в размере до 100 МРОТ).

Избрание данной меры пресечения оформляется постановлением (определением). Также к материалам уголовного дела приобщается письменное обязательство поручителя.

Наблюдение командования воинской части за подозреваемым или обвиняемым, являющимся военнослужащим или гражданином, проходящим военные сборы (ст. 104 УПК РФ), состоит в принятии мер, предусмотренных уставами Вооруженных Сил, для того чтобы обеспечить выполнение этим лицом обязательств в назначенный срок являться по вызовам дознавателя, следователя и в суд, иным путем не препятствовать производству по уголовному делу. Такое лицо должно находиться под постоянным наблюдением, оно не может назначаться в караул и иные наряды, связанные с ношением оружия, не отпускается в увольнение из расположения воинской части. Избрание данной меры пресечения возможно только с согласия подозреваемого, обвиняемого.

Постановление об избрании данной меры пресечения направляется командованию воинской части с одновременным разъяснением существа подозрения или обвинения, а также обязанностей командования по наблюдению за военнослужащим (гражданином, проходящим военные сборы). При совершении подозреваемым или обвиняемым противоправных действий командование воинской части немедленно сообщает об этом в орган, избравший данную меру пресечения.

Присмотр за несовершеннолетним подозреваемым или обвиняемым (ст. 105 УПК РФ) состоит в обеспечении его надлежащего поведения родителями, опекунами, попечителями или другими заслуживающими доверия лицами, а также должностными лицами специализированного детского учреждения, в котором он находится. Надлежащее поведение с соответствия со ст. 102

УПК РФ состоит в том, что несовершеннолетний: 1) не покидает постоянное или временное место жительства без разрешения дознавателя, следователя или суда; 2) в назначенный срок является по вызовам следователя, прокурора и в суд; 3) иным путем не препятствует производству по уголовному делу.

При избрании данной меры пресечения дознаватель, следователь или суд разъясняет лицам, указанным в ч. 1 ст. 105 УПК РФ, существо подозрения или обвинения, а также их ответственность, связанную с обязанностями по присмотру, о чем эти лица дают письменное обязательство. При неисполнении данных обязательств лица могут быть подвергнуты денежному взысканию в размере до 100 МРОТ.

Таким образом, при избрании в качестве меры пресечения присмотра за несовершеннолетним подозреваемым или обвиняемым в материалы уголовного дела помещаются постановление об избрании данной меры пресечения, а также письменное обязательство одного или нескольких лиц, перечисленных в ч. 1 ст. 105 УПК РФ.

Залог (ст. 106 УПК РФ) состоит во внесении подозреваемым или обвиняемым либо другим физическим или юридическим лицом на депозитный счет органа, избравшего данную меру пресечения, денег, ценных бумаг или ценностей в целях обеспечения явки к дознавателю, следователю или в суд подозреваемого, обвиняемого и предупреждения совершения им новых преступлений. Вид и размер залога определяют орган или лицо, которое избрало данную меру пресечения. Критерием для этого является характер свершенного преступления, данные о личности подозреваемого, обвиняемого, а также имущественное положение залогодателя.

Данная мера пресечения избирается в том же порядке, что и мера пресечения в виде заключения под стражу, т. е. по судебному решению, которое принимается на основании ходатайства следователя, согласованного с руководителем следственного органа, или ходатайства дознавателя с согласия прокурора.

Если на момент избрания данной меры пресечения лицо находится под стражей или под домашним арестом, первоначальная мера пресечения применяется вплоть до внесения на депозитный счет суда залога, который был определен органом или лицом, избравшим данную меру пресечения.

Если залог вносится не подозреваемым (обвиняемым), а иным лицом, то залогодателю разъясняется существо подозрения или обвинения, а также связанные с внесением залога обя-

зательства и последствия их невыполнения или нарушения. В частности, это лицо должно быть уведомлено о том, что в случае невыполнения или нарушения подозреваемым (обвиняемым) обязательств, связанных с внесенным за него залогом, сумма залога по судебному решению обращается в доход государства.

Если суд вынес приговор или прекратил уголовное дело, то независимо от вида приговора залог возвращается залогодателю. Это происходит и в тех случаях, когда уголовное дело было прекращено прокурором, следователем или дознавателем.

Домашний арест (ст. 107 УПК РФ) состоит в том, что на подозреваемого, обвиняемого налагаются ограничения, связанные со свободой его передвижения, а также налагается запрет общаться с определенными лицами, получать и отправлять корреспонденцию, вести переговоры с использованием любых средств связи.

Домашний арест в качестве меры пресечения избирается при наличии соответствующих оснований в порядке, который идентичен порядку заключения под стражу (ст. 108 УПК РФ)¹. Решение об избрании домашнего ареста в качестве меры пресечения закрепляется в постановлении судьи (на досудебных стадиях) или определении суда (если данная мера пресечения была избрана в ходе судебного рассмотрения уголовного дела). В решении должны быть указаны конкретные ограничения, которым подвергается подозреваемый, обвиняемый, а также сведения о должностном лице, на которое возлагается осуществление надзора за соблюдением этих ограничений.

Заключение под стражу (ст. 108 УПК РФ) 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 двух лет при невозможности применения иной, более мягкой меры пресечения. Эта мера пресечения может быть избрана в отношении лица, подозреваемого или обвиняемого в менее тяжких преступлениях, лишь в исключительных случаях при наличии одного из следующих обстоятельств: 1) подозреваемый или обвиняемый не имеет постоянного места жительства на территории Российской Федерации; 2) его личность не установлена; 3) им нарушена ранее избранная мера пресечения;

¹ О порядке принятия судебного решения о заключении подозреваемого, обвиняемого под стражу см. ниже.

4) он скрылся от органов предварительного расследования или от суда.

Особенность действия данной меры пресечения в отношении несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого состоит в том, что она может быть применена в случаях подозрения или обвинения такого лица в совершении тяжкого (с санкцией до 10 лет лишения свободы) или особо тяжкого (с санкцией свыше 10 лет лишения свободы) преступления. Лишь в исключительных случаях эта мера пресечения может быть избрана в отношении несовершеннолетнего, который подозревается в совершении преступления средней тяжести, т. е. умышленного деяния, наказание за совершение которого не превышает пяти лет лишения свободы, или неосторожного деяния, за совершение которого максимальное наказание превышает два года лишения свободы¹.

В ст. 108 УПК РФ заложен определенный алгоритм избрания меры пресечения в виде заключения под стражу.

1. При наличии соответствующих оснований следователь с согласия руководителя следственного органа, а также дознаватель с согласия прокурора возбуждают перед судом ходатайство. В постановлении о возбуждении ходатайства излагаются мотивы и основания, в силу которых возникла необходимость заключить подозреваемого или обвиняемого под стражу. Также обосновывается вывод о том, что в отношении лица невозможно избрать иную, более мягкую меру пресечения. К постановлению должны быть приложены материалы, которые подтверждают обоснованность ходатайства². Если ходатайство возбуждено в отношении подозреваемого, в отношении которого применено задержание, то все материалы представляются судье не позднее восьми часов до истечения срока задержания.

¹ О категориях преступлений см. ст. 15 УК РФ.

² К ходатайству об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу прилагаются копии постановлений о возбуждении уголовного дела и привлечении лица в качестве обвиняемого, копии протоколов задержания, допросов подозреваемого, обвиняемого, а также имеющиеся в уголовном деле доказательства, подтверждающие наличие обстоятельств, свидетельствующих о необходимости избрания в отношении лица данной меры пресечения (см. п. 4 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 марта 2004 г. № 1 «О применении судами норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации»).

2. Постановление о возбуждении ходатайства и материалы рассматриваются судьей районного суда или военного суда соответствующего уровня. Рассмотрение ходатайства об избрании в отношении подозреваемого, обвиняемого меры пресечения в виде заключения под стражу проводится в открытом судебном заседании, за исключением случаев, прямо указанных в законе (ч. 2 ст. 241 УПК РФ)¹. Рассмотрение происходит по месту производства предварительного расследования или по месту задержания подозреваемого. Срок рассмотрения — восемь часов с момента поступления материалов в суд. В судебном заседании принимают участие подозреваемый или обвиняемый, прокурор, а также защитник, если он участвует в уголовном деле. Также в судебном заседании вправе участвовать законный представитель несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого, следователь, дознаватель. Все лица должны быть своевременно извещены о времени судебного заседания, однако их неявка без уважительной причины не препятствует рассмотрению ходатайства. Исключения составляют случаи неявки обвиняемого, поскольку в его отсутствие вопрос о заключении под стражу не рассматривается.

В соответствии с ч. 5 ст. 108 УПК РФ принятие судебного решения об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу в отсутствие обвиняемого допускается только в случае объявления обвиняемого в международный розыск.

3. В начале заседания судья объявляет, какое ходатайство будет рассматриваться. Затем он разъясняет права и обязанности лицам, которые явились в судебное заседание. Прокурор или по его поручению лицо, возбудившее ходатайство, обосновывает его. После этого заслушиваются другие лица, которые явились в судебное заседание.

Рассмотрев ходатайство, судья выносит одно из следующих постановлений: а) об избрании в отношении подозреваемого или обвиняемого меры пресечения в виде заключения под стражу; б) об отказе в удовлетворении ходатайства; в) о продлении срока задержания на срок не более 72 часов по ходатайству одной из сторон для предоставления ею дополнительных доказательств обоснованности или необоснованности избрания меры пресечения в виде заключения под стражу.

¹ См. п. 11 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 марта 2004 г. № 1 «О применении судами норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации».

Судебное решение об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу может быть вынесено только при условии подтверждения достаточными данными оснований ее применения при предоставлении сторонам возможности обосновать свою позицию перед судом, с тем чтобы суд мог разрешить вопрос о содержании под стражей, основываясь на собственной оценке обстоятельств уголовного дела, а не только на аргументах, изложенных в ходатайстве стороны обвинения¹.

4. При отказе в удовлетворении ходатайства об избрании в отношении подозреваемого или обвиняемого меры пресечения в виде заключения под стражу судья при наличии соответствующих оснований вправе по собственной инициативе избрать в отношении лица меру пресечения в виде залога или домашнего ареста.

5. Постановление судьи направляется лицу, которое возбудило ходатайство, прокурору, а также подозреваемому или обвиняемому. Это постановление подлежит немедленному исполнению.

6. Повторно вопрос об избрании судом данной меры пресечения может быть поставлен лишь в тех случаях, когда возникли новые обстоятельства, обосновывающие необходимость заключения лица под стражу.

7. Постановление судьи об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу может быть обжаловано в кассационном порядке в вышестоящий суд в течение трех суток со дня его принятия. Суд кассационной инстанции принимает решение по жалобе или решению не позднее чем через трое суток со дня их поступления. Решение суда кассационной инстанции об отмене постановления судьи об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу подлежит немедленному исполнению.

Вступившее в законную силу постановление судьи об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу в соответ-

¹ См. п. 3³ постановления Конституционного Суда РФ от 22 марта 2005 г. № 4-П «По делу о проверке конституционности ряда положений Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, регламентирующих порядок и сроки применения в качестве меры пресечения заключения под стражу на стадиях уголовного судопроизводства, следующих за окончанием предварительного расследования и направлением уголовного дела в суд, в связи с жалобами ряда граждан» (СЗ РФ. 2005. № 14. Ст. 1271).

ствии со ст. 402 УПК РФ может быть обжаловано в надзорном порядке¹.

Поскольку содержание под стражей создает серьезные ограничения свободы лица, особое значение приобретает вопрос о сроках применения данной меры пресечения.

Сроки содержания под стражей установлены в ст. 109 УПК РФ.

По общему правилу они не могут превышать двух месяцев. При невозможности закончить предварительное следствие в данный срок и при отсутствии оснований для изменения или отмены данной меры пресечения этот срок может быть продлен судьей районного суда до шести месяцев по ходатайству следователя, внесенному с согласия прокурора района.

Дальнейшее продление срока до 12 месяцев осуществляется в отношении лиц, обвиняемых в совершении тяжких или особо тяжких преступлений, только в случаях сложности уголовного дела и при наличии оснований для избрания этой меры пресечения. Решение об этом также принимает судья районного суда по ходатайству следователя, внесенному с согласия руководителя соответствующего следственного органа по субъекту РФ.

Свыше 12 и до 18 месяцев срок содержания под стражей может быть продлен в отношении лиц, обвиняемых в совершении особо тяжких преступлений, судьей суда субъекта РФ по ходатайству следователя, внесенному с согласия в соответствии с подследственностью Председателя Следственного комитета при прокуратуре РФ либо руководителя следственного органа соответствующего федерального органа исполнительной власти (при соответствующем федеральном органе исполнительной власти).

Дальнейшее продление срока содержания под стражей не допускается, а обвиняемый подлежит немедленному освобождению. Исключение составляют случаи, когда следователь в порядке, установленном ч. 7 ст. 109 УПК РФ, заявил ходатайство о продлении срока содержания под стражей для ознакомления обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела.

Определенные особенности имеет процедура продления срока содержания под стражей при производстве дознания. Согласно ч. 4 ст. 224 УПК РФ при невозможности закончить дознание в срок до 30 суток и отсутствии оснований для измене-

¹ См. п. 31 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 марта 2004 г. № 1 «О применении судами норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации».

ния или отмены меры пресечения в виде заключения под стражу этот срок может быть продлен судьей районного суда или военного суда соответствующего уровня в порядке, установленном ч. 3 ст. 108 УПК РФ, по ходатайству дознавателя с согласия прокурора района, города или приравненного к нему военного прокурора на срок до шести месяцев.

При исчислении срока содержания под стражей следует принимать во внимание, что в него также засчитываются следующие промежутки времени: 1) срок задержания лица в качестве подозреваемого; 2) срок нахождения под домашним арестом; 3) срок принудительного нахождения в медицинском или психиатрическом стационаре по решению суда; 4) срок, в течение которого лицо содержалось на территории иностранного государства по запросу об оказании правовой помощи или о выдаче его Российской Федерации в соответствии со ст. 460 УПК РФ.

В ст. 110 УПК РФ установлен порядок отмены или изменения любой из мер пресечения, установленных Кодексом. Так, мера пресечения отменяется, когда в ней отпадает необходимость. Она, кроме того, может быть изменена на более строгую или более мягкую при изменении соответствующих оснований, закрепленных в ст. 97 УПК РФ.

Об отмене или изменении меры пресечения дознаватель, следователь или судья выносит постановление, а суд — определение. 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.

§ 4. Иные меры процессуального принуждения

Помимо задержания и мер пресечения действующим законодательством предусмотрены иные меры процессуального принуждения.

Целью применения таких мер является обеспечение установленного законом порядка уголовного судопроизводства, а также надлежащего исполнения приговора. Порядок применения данных мер закреплен в гл. 14 УПК РФ.

Ряд таких мер может быть применен лишь в отношении подозреваемого или обвиняемого, ряд других — в отношении иных участников уголовного судопроизводства. В соответствии с ч. 1 ст. 111 УПК РФ к подозреваемому или обвиняемому могут быть применены следующие меры процессуального при-

нуждения: 1) обязательство о явке; 2) привод; 3) временное отстранение от должности; 4) наложение ареста на имущество. В случаях, установленных в УПК РФ, к потерпевшему, свидетелю, гражданскому истцу, гражданскому ответчику, эксперту, специалисту, переводчику и понятому могут быть применены: 1) обязательство о явке; 2) привод; 3) денежное взыскание.

Характеристика вышеуказанных мер принуждения включает в себя следующие положения.

Обязательство о явке (ст. 112 УПК РФ) состоит в том, что лицо дает письменное обязательство являться по вызовам дознавателя, следователя, прокурора или в суд, а в случае перемены места жительства незамедлительно сообщать об этом. Лицу должны быть разъяснены последствия нарушения обязательства. В обязательстве делается соответствующая отметка.

Обязательство о явке в отношении подозреваемого и обвиняемого применяется в тех случаях, когда отсутствуют основания для избрания меры пресечения, а в отношении иных участников уголовного судопроизводства, перечисленных в ч. 2 ст. 111 УПК РФ, — при необходимости обеспечения их явки для участия в производстве следственных действий или в судебном рассмотрении уголовного дела.

Привод (ст. 113 УПК РФ) применяется в случае неявки по вызову без уважительных причин подозреваемого, обвиняемого, а также потерпевшего и свидетеля. Привод происходит путем принудительного доставления лица к дознавателю, следователю или в суд. О приводе дознавателем, следователем или судьей выносится постановление, а судом — определение. Данный документ должен быть объявлен лицу, которое подвергается приводу, под расписку.

Привод не производится в ночное время, за исключением случаев, не терпящих отлагательства. В любом случае не могут быть подвергнуты приводу несовершеннолетние в возрасте до 14 лет, беременные женщины, а также больные, которые согласно справке врача не могут оставлять места своего пребывания.

Привод на основании вынесенного решения производится органами дознания или судебными приставами¹.

¹ См.: Инструкция о порядке осуществления привода (утв. приказом МВД России от 21 июня 2003 г. № 438) // Российская газета. 2003. 11 июля.

Временное отстранение от должности (ст. 114 УПК РФ) происходит путем возбуждения следователем с согласия руководителя следственного органа, а также дознавателем с согласия прокурора перед судом соответствующего ходатайства. Для заявления данного ходатайства необходимо наличие следующих условий: 1) лицо, в отношении которого заявлено ходатайство, должно иметь статус подозреваемого или обвиняемого; 2) подозреваемый или обвиняемый должен быть должностным лицом; 3) в материалах уголовного дела должны содержаться сведения о том, что лицо может использовать свое должностное положение для воспрепятствования производству по уголовному делу.

С момента поступления в суд ходатайства судья в течение 48 часов выносит постановление о временном отстранении подозреваемого или обвиняемого от должности или об отказе в этом. Если было вынесено постановление о временном отстранении подозреваемого или обвиняемого от должности, то оно направляется по месту его работы.

Временно отстраненный от должности подозреваемый или обвиняемый в соответствии с ч. 6 ст. 114, п. 8 ч. 2 ст. 131 УПК РФ имеет право на ежемесячное пособие в размере 5 МРОТ.

Наложение ареста на имущество (ст. 115 УПК РФ) производится для обеспечения исполнения приговора в части гражданского иска, других имущественных взысканий или возможной конфискации имущества. Арест налагается на имущество подозреваемого, обвиняемого, лиц, которые несут по закону материальную ответственность за их действия. Также арест может быть наложен на имущество, находящееся у других лиц, если есть достаточные основания полагать, что оно: 1) получено в результате преступных действий подозреваемого, обвиняемого; 2) использовалось или предназначалось для использования в качестве орудия преступления либо для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации).

Для этого следователь с согласия руководителя следственного органа, а также дознаватель с согласия прокурора возбуждает перед судом ходатайство о наложении ареста на имущество. Рассмотрев ходатайство, судья в порядке ст. 165 УПК РФ принимает решение о наложении ареста на имущество или об отказе в этом. При решении вопроса о наложении ареста на имущество для возможной конфискации судья указывает на конкрет-

ные фактические обстоятельства, на основании которых он принял такое решение. Из содержания ст. 104¹ УК РФ следует, что конфискация имущества — это принудительное безвозмездное обращение по решению суда в собственность государства имущества, если имеется непосредственная причинно-следственная связь между преступной деятельностью обвиняемого и наличием у него или у иных лиц этого имущества. В соответствии с ч. 1 данной статьи к имуществу, подлежащему конфискации, относятся следующие его виды: а) деньги, ценности и иное имущество, полученное в результате совершения ряда преступлений, а также любые доходы от этого имущества, за исключением доходов от него, подлежащих возвращению законному владельцу; б) деньги, ценности и иное имущество, в которые имущество, полученное в результате совершения преступления, и доходы от этого имущества были частично или полностью превращены или преобразованы; в) деньги, ценности и иное имущество, используемые или предназначенные для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации).

К преступлениям, в результате совершения которых может быть применена конфискация, относятся деяния, предусмотренные следующими главами и статьями УК РФ: гл. 16 «Преступления против жизни и здоровья» (ст. 105 — убийство; ч. 2 ст. 111 — умышленное причинение тяжкого вреда здоровью); гл. 17 «Преступления против свободы, чести и достоинства личности» (ч. 2 ст. 126 — похищение человека; ст. 127¹ — торговля людьми; ст. 127² — использование рабского труда); гл. 19 «Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина» (ст. 146 — нарушение авторских и смежных прав; ст. 147 — нарушение изобретательских и патентных прав); гл. 21 «Преступления против собственности» (ст. 164 — хищение предметов, имеющих особую ценность); гл. 22 «Преступления в сфере экономической деятельности» (ч. 3, 4 ст. 184 — подкуп участников и организаторов профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов; ст. 186 — изготовление или сбыт поддельных денег или ценных бумаг; ст. 187 — изготовление или сбыт поддельных кредитных либо расчетных карт и иных платежных документов; ст. 188 — контрабанда; ст. 189 — незаконные экспорт или передача сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации, незаконное выполнение работ (оказание услуг),

которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники; гл. 23 «Преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях» (ч. 3, 4 ст. 204 — коммерческий подкуп); гл. 24 «Преступления против общественной безопасности» (ст. 205 — террористический акт; ст. 205¹ — содействие террористической деятельности; ст. 205² — публичные призывы к осуществлению террористической деятельности или публичное оправдание терроризма; ст. 206 — захват заложника; ст. 208 — организация незаконного вооруженного формирования или участие в нем; ст. 209 — бандитизм; ст. 210 — организация преступного сообщества (преступной организации); ст. 212 — массовые беспорядки; ст. 222 — незаконные приобретение, передача, сбыт, хранение, перевозка или ношение оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств; ст. 227 — пиратство); гл. 25 «Преступления против здоровья населения и общественной нравственности» (ст. 228¹ — незаконные производство, сбыт или пересылка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов; ст. 229 — хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ; ст. 231 — незаконное культивирование запрещенных к возделыванию растений, содержащих наркотические вещества; ст. 232 — организация либо содержание притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ; ст. 234 — незаконный оборот сильнодействующих или ядовитых веществ в целях сбыта; ст. 240 — вовлечение в занятие проституцией; ст. 241 — организация занятия проституцией; ст. 242 — незаконное распространение порнографических материалов или предметов; ст. 242¹ — изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних); гл. 29 «Преступления против основ конституционного строя и безопасности государства» (ст. 275 — государственная измена; ст. 276 — шпионаж; ст. 278 — насильственный захват власти или насильственное удержание власти; ст. 279 — вооруженный мятеж; ст. 281 — диверсия; ст. 282¹ — организация экстремистского сообщества; ст. 282² — организация деятельности экстремистской организации); гл. 30 «Преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления» (ст. 285 — злоупотребление должностными полномочиями; ст. 290 — получение взятки); гл. 34 «Преступления против мира и безопасности человечества» (ст. 355 — разра-

ботка, производство, накопление, приобретение или сбыт оружия массового поражения; ч. 3 ст. 359 — наемничество).

Наложение ареста на имущество состоит в том, что собственнику или владельцу имущества запрещают распоряжаться либо пользоваться имуществом. В ряде случаев происходит изъятие имущества и передача его на ответственное хранение.

Особенности порядка наложения ареста на ценные бумаги установлены в ст. 116 УПК РФ.

Денежное взыскание (ст. 117 УПК РФ) в размере до 25 МРОТ налагается в случаях неисполнения участниками уголовного судопроизводства процессуальных обязанностей, предусмотренных УПК РФ, а также нарушения ими порядка в судебном заседании.

Порядок наложения денежного взыскания закреплен в ст. 118 УПК РФ. Если нарушение было допущено в ходе досудебного производства, то дознаватель или следователь составляет протокол и направляет его в районный суд. Судья рассматривает его в течение пяти суток. Лицо, в отношении которого разрешается вопрос о наложении денежного взыскания, и лицо, составившее протокол, вызываются в суд. Однако неявка нарушителя без уважительных причин не препятствует рассмотрению протокола.

По результатам рассмотрения протокола судья выносит постановление о наложении денежного взыскания или об отказе в его наложении. Копия постановления направляется лицу, которое составило протокол, и лицу, на которое наложено денежное взыскание.

Глава 8. Ходатайства и жалобы

§ 1. Понятие ходатайств в уголовном судопроизводстве

Заявление ходатайств относится к числу наиболее важных прав участников уголовного судопроизводства.

Ходатайство в уголовном процессе — это заявленная с целью наиболее полной реализации своих прав просьба об осуществлении процессуальных действий или принятии процессуальных решений либо об отказе в этом, которая адресована органу или должностному лицу уголовного судопроизводства, наделенному соответствующей компетенцией.

Ходатайства обладают следующими свойствами.

1. *Ходатайство имеет официальный характер.* Это требование означает, что ходатайство может быть заявлено: а) только по возбужденному уголовному делу; б) лицом, наделенным соответствующим правом; в) органу или должностному лицу, обладающему соответствующей компетенцией; г) относительно вопросов, касающихся существа уголовного дела; д) в установленной законом форме.

2. *Ходатайство имеет характер просьбы.* Это свойство состоит в следующем: а) лицо заявляет ходатайство с целью наиболее полной реализации своих субъективных прав; б) на момент заявления ходатайства субъективные права лица не нарушены или нарушены, но могут быть восстановлены; в) орган и должностное лицо уголовного судопроизводства, рассматривающие ходатайство, обладают властными полномочиями как удовлетворить данное ходатайство, так и отказать в его удовлетворении; г) тот факт, что ходатайство имеет характер просьбы, не избавляет компетентный орган и (или) должностное лицо от обязанности рассмотреть и разрешить его в соответствии с законом.

К лицам, которые вправе заявлять ходатайства, в соответствии с ч. 2 ст. 119 УПК РФ относятся подозреваемый, обвиняемый, его защитник, потерпевший, его законный представитель и представитель, частный обвинитель, эксперт, а также гражд-

данский истец, их представители. В ч. 3 данной статьи правом заявлять ходатайства в ходе судебного разбирательства наделен также государственный обвинитель. Заметим, что в иных статьях УПК РФ упоминается право и иных лиц заявлять ходатайства. Так, следователь с согласия руководителя следственного органа и дознаватель с согласия прокурора возбуждают перед судом ходатайство о заключении лица под стражу (ч. 3 ст. 108 УПК РФ). Следователь с согласия руководителя следственного органа, дознаватель с согласия прокурора возбуждают перед судом ходатайство о временном отстранении от должности подозреваемого или обвиняемого (ч. 1 ст. 114 УПК РФ). Следователь подает руководителю следственного органа, дознаватель - начальнику органа дознания ходатайство о продлении до 10 суток срока проверки сообщения о преступлении, а при необходимости проведения документальных проверок или ревизий руководитель следственного органа по ходатайству следователя, а прокурор по ходатайству дознавателя вправе продлить этот срок до 30 суток (ч. 3 ст. 144 УПК РФ).

Свидетель в соответствии с п. 5 ч. 4 ст. 56 УПК РФ также может заявлять ходатайства, например, о применении в ходе допроса аудио- или видеозаписи (ч. 4 ст. 189 УПК РФ).

Ходатайства могут быть классифицированы по различным основаниям.

В зависимости от того, какой категорией участников они являются, все ходатайства могут быть подразделены на две группы: 1) ходатайства, заявляемые участниками уголовного судопроизводства, которые имеют свой правовой интерес в уголовном деле или представляют (защищают) интересы других лиц; 2) ходатайства, заявляемые участниками уголовного судопроизводства, которые отстаивают государственные интересы.

Кроме того, по своему содержанию ходатайства в соответствии с ч. 1 ст. 119 УПК РФ классифицируются также на две группы: 1) ходатайства об установлении обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела; 2) ходатайства об обеспечении прав и законных интересов лица, заявившего ходатайство, или представляемого им лица.

Ходатайства, заявляемые участниками уголовного судопроизводства, могут быть направлены как на установление обстоятельств, так и на обеспечение прав и законных интересов. В отличие от этого следователь, дознаватель заявляют суду ходатайства в случаях, когда необходимо установить обстоятельства,

имеющие значение для уголовного дела, или для ограничения прав лиц, вовлеченных в уголовное судопроизводство. Поскольку обеспечение прав и законных интересов лиц в ходе досудебного производства входит в их собственную компетенцию, такие ходатайства они не заявляют. Исключение составляют случаи заявления ходатайства государственным обвинителем, поскольку он может обращаться также с ходатайствами об обеспечении прав и законных интересов участников уголовного судопроизводства.

§ 2. Процессуальный порядок заявления, рассмотрения и разрешения ходатайств

В соответствии с ч. 1 ст. 120 УПК РФ ходатайство может быть заявлено в любой момент производства по уголовному делу. Это положение означает, что ходатайство может подаваться на любой стадии уголовного процесса и не может быть ограничено тем, что по уголовному делу было принято какое-либо решение (например, вынесен обвинительный приговор).

Ходатайства могут подаваться как в письменном, так и в устном виде. Письменное ходатайство подлежит приобщению к уголовному делу, а устное заносится в протокол следственного действия или судебного заседания (ч. 1 ст. 120 УПК РФ). Например, если потерпевший пришел к следователю и заявил устное ходатайство, то следователь должен начать допрос этого лица и зафиксировать соответствующее ходатайство в протоколе допроса.

В законе отсутствует указание на возможное содержание ходатайства. Это означает, что его заявитель может составлять ходатайство в произвольной форме. Однако в любом случае оно должно содержать сведения о лице, подавшем ходатайство, четко выраженную просьбу и указание на тот орган или должностное лицо уголовного судопроизводства, которому оно адресовано. Ходатайство, поданное в ходе следственного действия или судебного заседания, фиксируется по возможности дословно.

Исключение составляют ходатайства, которые заявляются должностными лицами уголовного судопроизводства. Эти ходатайства имеют четкую структуру, обозначенную в приложениях к ст. 476 УПК РФ (кроме ходатайств государственного обвинителя, которые подаются в ходе судебного разбирательства в суде первой инстанции).

По общему правилу, закрепленному в ст. 121 УПК РФ, ходатайство подлежит рассмотрению и разрешению непосредственно после его заявления. Это положение означает, что дознаватель, следователь и суд после получения ходатайства должны незамедлительно приступить к его рассмотрению. Ходатайства могут разрешаться в трехсуточный срок с момента их поступления лишь в тех случаях, когда существуют реальные препятствия для их немедленного разрешения. К таким препятствиям могут быть отнесены: 1) отсутствие или недостаток доказательств, на основе которых можно принять то либо иное решение по ходатайству; 2) необходимость производства неотложных следственных действий; 3) необходимость выполнения большого объема процессуальных действий по этому же уголовному делу, промедление с которыми может привести к существенным нарушениям прав и законных интересов лиц, вовлеченных в уголовное судопроизводство.

В любом случае нельзя переносить рассмотрение ходатайства на более поздний срок, ссылаясь на занятость по службе, приближение выходного дня и т. п.

Термин «разрешение ходатайства» означает, что в результате его рассмотрения может быть принято одно из следующих решений: 1) об удовлетворении ходатайства; 2) об отказе в удовлетворении ходатайства; 3) о частичном отказе в удовлетворении ходатайства. Каждое из этих решений закрепляется в документе.

При удовлетворении ходатайства в решении должно быть четко сформулировано, какие именно процессуальные действия будут осуществлены, какие решения приняты во исполнение просьбы заявителя. Если принято решение об отказе в удовлетворении ходатайства, необходимо указать конкретные мотивы, по которым доводы заявителя были признаны несостоятельными. В случае же частичного отказа в удовлетворении ходатайства решение должно содержать мотивы, по которым были отвергнуты одни и приняты во внимание иные доводы лица.

В соответствии со ст. 122 УПК РФ дознаватель, следователь, судья выносят постановление, а суд — определение. Эти решения в обязательном порядке доводятся до сведения заявителя под роспись.

Если лицо, которое подавало ходатайство, не согласно с вынесенным по нему решением, то данное решение может быть обжаловано в установленном законом порядке.

§ 3. Понятие жалоб в уголовном судопроизводстве

Возможность обжалования действий (бездействия) и решений суда и должностных лиц, осуществляющих уголовное судопроизводство, является одним из основополагающих прав лиц, вовлеченных в уголовно-процессуальные правоотношения.

Правильное и своевременное разрешение жалоб — одна из гарантий восстановления нарушенных прав и законных интересов граждан при производстве по уголовным делам.

Право на обжалование закреплено в действующем законодательстве в качестве одного из принципов уголовного судопроизводства (ст. 19 УПК РФ). Положения, конкретизирующие данный принцип, закреплены в статьях, устанавливающих статус конкретных участников, а также в гл. 16 УПК РФ, в которой обозначены основные положения данной процедуры.

Жалоба представляет собой официальную просьбу, в которой содержатся сведения о нарушении прав и законных интересов лиц, вовлеченных в производство по уголовному делу, и которая подана в орган или должностному лицу, наделенному полномочиями по отмене незаконных, необоснованных и немотивированных решений иных органов или должностных лиц, действия (бездействие) или решения которых подвергаются сомнению.

Жалоба как официальный акт имеет признаки, в целом аналогичные тем, которые присущи и ходатайствам. Наиболее существенное отличие жалобы от ходатайства состоит в том, что жалоба подается не в тот же орган и не тому же должностному лицу уголовного судопроизводства, которые осуществляли обжалуемые действия (бездействие) или принимали обжалуемые решения.

В соответствии со ст. 123 УПК РФ жалобы могут быть поданы как участниками уголовного судопроизводства, так и иными лицами в той части, в которой производимые действия и принимаемые решения затрагивают их интересы. Это могут быть, например, случаи, когда в ходе обыска в коммунальной квартире были вскрыты помещения общего пользования или когда лицу было запрещено покидать место, в котором производилось данное следственное действие.

Назначение института обжалования в уголовном судопроизводстве состоит в том, что он: 1) обеспечивает надлежащую реализацию процессуальных прав, свобод и законных интересов участников уголовного судопроизводства и иных лиц, вовлеченных в сферу уголовно-процессуальных отношений;

2) позволяет своевременно выявить и устранить нарушения, допущенные органами и должностными лицами уголовного судопроизводства.

§ 4. Процессуальный порядок подачи, рассмотрения и разрешения жалоб

Жалобы на процессуальные действия (бездействие) и процессуальные решения дознавателя подаются прокурору, следователя - руководителю следственного органа.

Порядок рассмотрения жалобы прокурором, руководителем следственного органа установлен в ст. 124 УПК РФ. Жалоба рассматривается в течение трех суток со дня ее получения. Лишь в исключительных случаях, когда для проверки жалобы необходимо истребовать дополнительные материалы либо принять иные меры, допускается рассмотрение этой жалобы в срок до 10 суток. О продлении срока надлежащим образом извещается заявитель. Данный срок является окончательным и не может быть продлен.

Рассмотрение жалобы состоит в том, что прокурор или руководитель следственного органа изучает поступившую информацию, соотносит ее с материалами уголовного дела и принимает законное, обоснованное и мотивированное решение. Это решение оформляется постановлением о полном или частичном удовлетворении жалобы либо об отказе в удовлетворении жалобы. Заявитель должен быть незамедлительно уведомлен о решении, которое было принято по жалобе, а также о дальнейшем порядке его обжалования.

Дальнейшее обжалование движется по вертикали. Лицо вправе обжаловать постановление об отказе в удовлетворении жалобы или о частичном удовлетворении жалобы: если жалоба подавалась прокурору на действия (бездействие) и решения дознавателя — вышестоящему прокурору вплоть до Генерального прокурора РФ, если руководителю следственного органа на действия (бездействие) и решения следователя — вышестоящему руководителю следственного органа вплоть до Председателя Следственного комитета при прокуратуре РФ, руководителю следственного, органа соответствующего федерального органа исполнительной власти или при таком органе (имеются в виду начальник Следственного комитета при МВД России, начальник Главного следственного управления ФСБ России, а

также начальник Главного следственного управления ФСКН России).

Кроме участников уголовного судопроизводства, вовлеченных в соответствующие правоотношения, жалобы могут подавать и должностные лица. Дознаватель, следователь вправе обжаловать действия (бездействие) и решения прокурора или руководителя следственного органа: дознаватель — вышестоящему прокурору, следователь — руководителю вышестоящего следственного органа. Если вышестоящий прокурор или руководитель вышестоящего следственного органа согласился с доводами жалобы, то он отменяет решение нижестоящего должностного лица.

Судебный порядок рассмотрения жалоб закреплен в ст. 125 УПК РФ. Жалобы могут быть поданы непосредственно в суд в тех случаях, когда их предметом являются постановления дознавателя и следователя об отказе в возбуждении уголовного дела, а равно иные решения и действия (бездействие) дознавателя, следователя и прокурора, которые способны причинить ущерб конституционным правам и свободам участников уголовного судопроизводства либо затруднить доступ граждан к правосудию. Такие действия (бездействие) и решения могут быть обжалованы в районный суд по месту производства предварительного расследования.

Жалобу в суд может подавать заявитель, его защитник, законный представитель или представитель. Жалоба может быть подана непосредственно в суд путем личного обращения. Кроме того, жалоба также может подаваться через дознавателя, следователя, руководителя следственного органа или прокурора. Эти должностные лица обязаны принять жалобу и направить ее в соответствующий районный суд.

Жалоба рассматривается судьей единолично в открытом судебном заседании (за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 ст. 241 УПК РФ). Срок рассмотрения жалобы — до пяти суток со дня ее поступления в суд. В заседании участвуют: 1) заявитель, а также его защитник, законный представитель или представитель, если они имеются в уголовном деле; 2) иные лица, чьи интересы непосредственно затрагиваются обжалуемым действием (бездействием) или решением; 3) прокурор.

При этом неявка лиц, своевременно извещенных о времени рассмотрения жалобы, которые не настаивают на ее рассмотрении с их участием, не препятствует рассмотрению жалобы судом.

В начале судебного заседания судья объявляет о том, какая жалоба слушается, представляется явившимся лицам и разъясняет им их права и обязанности. Заявитель в своем выступлении обосновывает жалобу, после чего заслушиваются другие лица, явившиеся в судебное заседание. После их выступлений заявитель вправе выступить с репликой.

После рассмотрения жалобы судья выносит одно из следующих решений: 1) о признании действия (бездействия) или решения соответствующего должностного лица незаконным или необоснованным и о его обязанности устранить допущенное нарушение; 2) об оставлении жалобы без удовлетворения. Любое из этих решений оформляется постановлением, копия которого направляется заявителю, прокурору и руководителю следственного органа.

Подача жалобы не приостанавливает производство обжалуемого действия и исполнения обжалуемого решения, за исключением случаев, когда это найдет нужным сделать орган дознания, дознаватель, следователь, руководитель следственного органа, прокурор или судья.

В соответствии с ч. 5 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 г. каждый, кто осужден за какое-либо преступление, имеет право на то, чтобы его осуждение и приговор были пересмотрены вышестоящей судебной инстанцией согласно закону.

В ст. 127 УПК РФ закреплена возможность подавать жалобы и представления на судебные решения. При этом не вступившие в законную силу решения могут быть обжалованы в соответствии с правилами, установленными для апелляционного и кассационного производства, а вступившие в законную силу — в надзорном порядке и в рамках возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.

Жалоба является безусловным основанием для рассмотрения уголовного дела в суде апелляционной или кассационной инстанции. Производство по уголовному делу в надзорном порядке и ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств происходит, в числе прочих оснований, по результатам рассмотрения жалоб заинтересованных лиц.

Если исчерпаны все внутригосударственные средства правовой защиты, лицо вправе в соответствии с международными договорами Российской Федерации обращаться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека (ч. 3 ст. 46 Конституции РФ).

Глава 9. Процессуальные сроки. Процессуальные издержки

§ 1. Понятие процессуальных сроков, их виды и порядок исчисления

Процессуальный срок — это период времени, в течение которого органы и должностные лица уголовного судопроизводства, а также лица, вовлеченные в уголовно-процессуальные правоотношения, вправе или обязаны совершить определенные действия, принять решения либо воздержаться от совершения действий (принятия решений).

Процессуальные сроки устанавливают временные границы как отдельных процессуальных действий, так и производства по уголовному делу в целом.

Установив тот либо иной срок, законодатель предоставляет органам и должностным лицам уголовного судопроизводства достаточное время для подготовки и принятия взвешенных решений. Граждане и юридические лица, вовлеченные в уголовно-процессуальные правоотношения, в течение определенного периода имеют возможность осмыслить свое положение и в полном объеме реализовать принадлежащие им права и законные интересы.

Соблюдение процессуальных сроков является важным составным элементом справедливого судебного разбирательства. В п. 1 ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г. прямо установлено, что каждый при предъявлении ему любого уголовного обвинения имеет право на справедливое и публичное разбирательство дела в разумный срок независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона.

Особое значение при характеристике процессуальных сроков имеет вопрос, касающийся их классификации.

Сроки могут быть разделены на протяженные (сроки-периоды) и одномоментные (сроки-моменты).

Сроки-периоды могут исчисляться часами, сутками и месяцами (ст. 128 УПК РФ).

При исчислении сроков часами не принимается во внимание тот час, от которого начинается отсчет срока. К примеру, если определенное событие произошло в 14.20, срок начинает исчисляться с 15.00.

Если срок измеряется сутками, в расчет не берется день, в который срок начал свое течение. При этом срок заканчивается в 24.00 последних суток.

При исчислении сроков месяцами срок считается оконченым в соответствующее число последнего месяца. Если этот месяц не имеет соответствующего числа, срок оканчивается в последние сутки этого месяца. Например, если двухмесячный срок содержания под стражей (ч. 1 ст. 109 УПК РФ) начал исчисляться 30 декабря, то он заканчивается 28 февраля.

Если окончание срока приходится на нерабочий день, последним днем срока считается первый следующий за ним рабочий день. Под нерабочими понимаются выходные дни, а также официальные праздничные дни. Это правило не распространяется на случаи исчисления сроков при задержании, содержании под стражей, домашнем аресте и нахождении в медицинском или психиатрическом стационаре.

Исключение в порядке исчисления сроков часами составляет срок задержания. В ч. 3 ст. 128 УПК РФ закреплено, что при задержании срок исчисляется с момента фактического задержания, т. е. с момента, когда произошло фактическое лишение свободы передвижения лица, подозреваемого в совершении преступления.

Примером сроков, исчисляемых часами, является закрепленный в ч. 4 ст. 148 УПК РФ 24-часовой срок направления прокурору копии постановления об отказе в возбуждении уголовного дела.

Сроки, исчисляемые сутками, установлены на различных стадиях. Так, по общему правилу на стадии возбуждения уголовного дела решение по поступившему сообщению о преступлении должно быть принято в срок не позднее трех суток. На стадии предварительного расследования установлен 10-суточный срок предъявления подозреваемому обвинения, который должен исчисляться с момента применения меры пресечения в отношении данного лица. Срок апелляционного или кассационного обжалования сторонами приговора либо иного решения суда первой инстанции составляет 10 суток со дня провозгла-

шения приговора, а осужденным, содержащимся под стражей, — 10 суток со дня вручения ему копии приговора.

Сроками, которые исчисляются месяцами, измеряется, к примеру, продолжительность производства по уголовному делу. В соответствии с ч. 1 ст. 162 УПК РФ предварительное следствие должно быть закончено в срок, не превышающий двух месяцев со дня возбуждения уголовного дела. Этот срок может быть продлен в порядке, установленном ч. 2—6 данной статьи.

Сроки-моменты представляют собой требования произвести определенные действия сразу же после совершения какого-либо иного действия или принятия решения. Данные сроки обозначаются словами «немедленно», «незамедлительно».

Срокам-моментам в УПК РФ отведено значительное место. Зачастую это вызвано необходимостью немедленной отмены мер процессуального принуждения в случае их незаконного или необоснованного применения (ч. 2 ст. 10, ч. 3 ст. 94, ст. 100, ст. 104, ч. 7 ст. 108, ч. 4 и 6 ст. 109 УПК РФ). По общему правилу немедленно должны рассматриваться и разрешаться ходатайства (ст. 121 УПК РФ). Лишь в тех случаях, когда немедленное принятие решения по ходатайству, заявленному в ходе предварительного расследования, невозможно, оно должно быть разрешено не позднее трех суток со дня его заявления.

Жалоба подозреваемого, обвиняемого, содержащегося под стражей, немедленно должна быть направлена прокурору (ст. 126 УПК РФ).

Ряд действий должностных лиц уголовного судопроизводства также должен быть совершен немедленно.

Следователь должен допросить обвиняемого немедленно после предъявления обвинения (ч. 1 ст. 173 УПК РФ). После подписания следователем обвинительного заключения уголовное дело немедленно направляется прокурору (ч. 6 ст. 220 УПК РФ).

В ст. 94 УПК РФ установлен конкретный момент, в который должна быть выдана копия документа, однако этот момент «привязан» к другому конкретному сроку. Так, если имеется постановление судьи об отказе в удовлетворении ходатайства дознавателя, следователя об избрании в отношении подозреваемого меры пресечения в виде заключения под стражу, то копия этого постановления выдается подозреваемому при его освобождении.

§ 2. Порядок продления и восстановления процессуальных сроков

Признание пропущенным срока, который предоставлял лицу возможность реализовать принадлежащее ему право, означает, что лицо могло осуществить то либо иное действие, но воздержалось от этого. Если на участника уголовного судопроизводства была возложена определенная обязанность, то пропуск срока влечет за собой применение мер юридической ответственности к лицу, виновному в данном нарушении.

Срок не считается пропущенным, если жалоба, ходатайство или иной документ до истечения срока сданы на почту, переданы или заявлены лицу, уполномоченному их принять, а для лиц, содержащихся под стражей или находящихся в медицинском учреждении, если жалоба или иной документ до истечения срока сданы администрации места предварительного заключения или медицинского, психиатрического стационара (ч. 1 ст. 129 УПК РФ).

Продление срока представляет собой перенесение момента его окончания на более поздний срок. Это возможно лишь в случаях и порядке, которые прямо установлены в УПК РФ. Примером является возможность продления трехсуточного срока, установленного для принятия решений на стадии возбуждения уголовного дела. В соответствии с ч. 3 ст. 144 УПК РФ руководитель следственного органа, начальник органа дознания вправе по ходатайству соответственно следователя, дознавателя продлить до 10 суток срок проверки сообщения о преступлении (начальный срок составляет трое суток), а при необходимости проведения документальных проверок или ревизий руководитель следственного органа по ходатайству следователя, а прокурор по ходатайству дознавателя вправе продлить этот срок до 30 суток. В ст. 162 УПК РФ установлена возможность продления сроков предварительного следствия. Срок дознания при наличии соответствующих оснований может быть продлен прокурором (ст. 223 УПК РФ).

От продления сроков следует отличать их восстановление. В соответствии со ст. 130 УПК РФ пропущенный по уважительной причине срок должен быть восстановлен на основании постановления дознавателя, следователя или судьи, в производстве которого находится уголовное дело. Отказ в восстановлении срока может быть обжалован в порядке, установленном гл. 16 УПК РФ. По ходатайству заинтересованного лица испол-

нение решения, обжалованного с пропуском установленного срока, может быть приостановлено до разрешения вопроса о восстановлении пропущенного срока.

Таким образом, основное отличие восстановления срока от его продления состоит в том, что срок восстанавливается в случаях, когда он был пропущен и причина пропуска была признана уважительной. При продлении срока начинает течь «резервный» срок, тогда как при восстановлении основной срок начинает течь заново.

В УПК РФ не установлен перечень сроков, которые могут быть восстановлены. В любом случае речь идет о сроках, которые предоставляются участникам, вовлеченным в производство по уголовному делу, для реализации ими своих прав. Чаще всего это будут сроки, которые предоставляются лицу для обжалования процессуальных решений.

Например, в соответствии с ч. 1 ст. 356 УПК РФ жалоба или представление на приговор или иное решение суда первой инстанции могут быть поданы сторонами в апелляционном или кассационном порядке в течение 10 суток со дня провозглашения приговора, а осужденным, содержащимся под стражей, — в тот же срок со дня вручения ему копии приговора. Если срок был пропущен по уважительной причине (болезнь лица, стихийное бедствие и т. п.), то по судебному решению он восстанавливается и начинает течь заново.

Порядок восстановления срока апелляционного или кассационного обжалования установлен в ст. 357 УПК РФ. При пропуске срока обжалования по уважительной причине лицо, имеющее право на жалобу, заявляет ходатайство тому суду, который постановил приговор или иное судебное решение. Ходатайство о восстановлении срока рассматривается тем же судьей, который председательствовал в судебном разбирательстве уголовного дела.

По результатам рассмотрения судья принимает решение об удовлетворении ходатайства или об отказе в его удовлетворении. Постановление судьи об отказе в восстановлении пропущенного срока может быть обжаловано в вышестоящий суд.

§ 3. Понятие процессуальных издержек и их виды

При производстве по уголовному делу заработная плата соответствующих должностных лиц, канцелярские расходы, коммунальные платежи и т. п. затраты осуществляются из средств

государственного бюджета. Наряду с этим существуют ситуации, когда в ходе уголовного судопроизводства были понесены иные расходы, которые напрямую не связаны с функционированием государственных органов и должностных лиц. Такие расходы именуются процессуальными издержками.

В соответствии с ч. 1 ст. 131 УПК РФ **процессуальными издержками** являются связанные с производством по уголовному делу расходы, которые возмещаются за счет средств федерального бюджета либо средств участников уголовного судопроизводства. Вопросы, связанные с процессуальными издержками, помимо УПК РФ регламентированы также Инструкцией о порядке и размерах возмещения расходов и выплаты вознаграждения лицам в связи с их вызовом в органы дознания, предварительного следствия, прокуратуру или в суд, утвержденной постановлением Совета Министров РСФСР от 14 июля 1990 г. № 245¹.

К процессуальным издержкам относятся следующие виды выплат.

1. Суммы, выплачиваемые потерпевшему, свидетелю, их законным представителям, эксперту, специалисту, переводчику, понятым на покрытие их расходов, связанных с явкой к месту производства процессуальных действий и проживанием. При этом оплате подлежат проездные билеты, суточные, расходы на проживание в гостинице и т. п. Проезд к месту явки и обратно к месту постоянного жительства оплачивается свидетелям, потерпевшим, законным представителям потерпевших, экспертам, специалистам, переводчикам и понятым на основании проездных документов, но не свыше: по железной дороге — стоимости проезда в плацкартном (купейном) вагоне; по водным путям — стоимости проезда в каютах, оплачиваемых по V—VIII группам тарифных ставок на судах морского флота, и в каюте III категории на судах речного флота; по шоссе и грунтовыми дорогами — стоимости проезда транспортом общественного пользования (кроме такси). При пользовании воздушным транспортом возмещается стоимость билета обычного (туристического) класса.

Помимо расходов по проезду при представлении соответствующих документов возмещаются страховые платежи по государственному обязательному страхованию пассажиров на транспорте, стоимость предварительной продажи проездных

¹ СП РСФСР. 1990. № 18. Ст. 132.

документов, а также затраты за пользование в поездах постельными принадлежностями. Свидетелям, потерпевшим, законным представителям потерпевших, экспертам, специалистам, переводчикам и понятым оплачиваются расходы по проезду автотранспортом (кроме такси) к железнодорожной станции, пристани, аэродрому, если они находятся за чертой населенного пункта. С разрешения органа, производящего вызов, свидетелям, потерпевшим, законным представителям потерпевших, экспертам, специалистам, переводчикам и понятым при непредставлении проездных документов оплачивается минимальная стоимость проезда между местом постоянного жительства и местом явки.

Суточные не выплачиваются, если у лица имеется возможность ежедневно возвращаться к месту своего постоянного жительства.

2. Суммы, выплачиваемые работающим и имеющим постоянную заработную плату потерпевшему, свидетелю, их законным представителям, понятым в возмещение недополученной ими заработной платы за время, затраченное в связи с вызовом в орган дознания, к следователю, прокурору или в суд. При этом суммы выплат исчисляются из размера средней заработной платы лица за определенный промежуток времени, что должно быть подтверждено справкой с места работы. В этот период времени входит и время, затраченное на проезд к месту предварительного расследования или судебного разбирательства и обратно. Средний заработок сохраняется за все рабочие дни недели по графику, установленному по месту постоянной работы.

3. Суммы, выплачиваемые не имеющим постоянной заработной платы потерпевшему, свидетелю, их законным представителям, понятым за отвлечение их от обычных занятий. Этим лицам помимо расходов по явке (проезд, наем жилого помещения, суточные) выплачивается вознаграждение в размере суточных, установленных для служебных командировок.

4. Вознаграждение, выплачиваемое эксперту, переводчику, специалисту за исполнение ими своих обязанностей в ходе уголовного судопроизводства, за исключением случаев, когда эти обязанности исполнялись ими в порядке служебного задания. Выплата вознаграждения нештатным экспертам за проведение экспертизы, специалистам за участие в производстве следственных действий и судебном разбирательстве, переводчикам за письменные переводы текстов (протоколы следственных и су-

дебных действий, обвинительные заключения, приговоры и решения судов, жалобы и заявления граждан и другие документы), а также за устные переводы производится согласно заключенному договору.

5. Суммы, выплачиваемые адвокату за оказание им юридической помощи в случае его участия в уголовном судопроизводстве по назначению. Если защитник был приглашен самим подозреваемым или обвиняемым, то оплата его помощи производится им лично. Если же лицо отказалось от защитника, но отказ не был принят, то помощь адвоката-защитника оплачивается из средств государственного бюджета.

6. Суммы, израсходованные на хранение и пересылку вещественных доказательств. Такие расходы должны быть подтверждены соответствующими документами. Порядок хранения вещественных доказательств установлен ст. 82 УПК РФ и разъяснен Положением о хранении и реализации предметов, являющихся вещественными доказательствами, хранение которых до окончания уголовного дела или при уголовном деле затруднительно (утв. постановлением Правительства РФ от 20 августа 2002 г. № 620)¹.

7. Суммы, израсходованные на производство экспертных исследований в экспертных учреждениях. В государственных судебно-экспертных учреждениях все исследования производятся за счет средств государственного бюджета. Однако в соответствии со ст. 15 Федерального закона от 31 мая 2001 г. № 73-ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации»² руководитель государственного судебно-экспертного учреждения вправе требовать от органа или лица, назначивших судебную экспертизу, возмещения расходов, связанных с: 1) компенсацией за хранение транспортной организацией поступивших на судебную экспертизу объектов исследований, за исключением штрафов за несвоевременное их получение данным учреждением; 2) транспортировкой объектов после их исследования, за исключением почтовых расходов; 3) хранением объектов исследований в государственном судебно-экспертном учреждении после окончания производства судебной экспертизы сверх сроков, установленных нормативными правовыми актами соответствующих федеральных органов исполнительной власти; 4) ликвидацией последствий взрывов,

¹ СЗ РФ. 2002. № 34. Ст. 3307.

² СЗ РФ. 2001. № 23. Ст. 2291.

пожаров и других экстремальных ситуаций, явившихся результатом поступления в данное учреждение объектов повышенной опасности, если орган или лицо, назначившие судебную экспертизу, не сообщили руководителю об известных им специальных правилах обращения с указанными объектами или они были ненадлежаще упакованы. Если экспертное учреждение является негосударственным, то в процессуальные издержки входят все расходы, понесенные в связи с производством судебной экспертизы, в том числе и связанные с оплатой труда эксперта.

8. Ежемесячное государственное пособие в размере 5 МРОТ, выплачиваемое подозреваемому или обвиняемому, временно отстраненному от должности. Порядок такого отстранения регламентирован ст. 114 УПК РФ.

9. Иные расходы, понесенные в ходе производства по уголовному делу и предусмотренные УПК РФ. К ним, в частности, относятся: 1) расходы, понесенные потерпевшим в связи с понесенными им затратами на представителя, в качестве которого выступал адвокат (ч. 3 ст. 42); 2) возмещаемые родственникам покойного расходы, которые были связаны с эксгумацией и последующим захоронением трупа (ч. 5 ст. 178); 3) расходы органов дознания, органов предварительного следствия и суда, понесенные при производстве по уголовному делу, непосредственно связанные с собиранием и исследованием доказательств виновности подсудимого (возмещение стоимости вещей, подвергшихся порче или уничтожению при производстве следственных экспериментов или экспертиз; затраты на возмещение расходов лицам, предъявляемым на опознание, кроме обвиняемых, и т. п.). В любом случае перечень подобных расходов исчерпывающим не является. Это позволяет произвести надлежащий учет процессуальных издержек и принять меры по их взысканию или возмещению.

§ 4. Взыскание и возмещение процессуальных издержек

В соответствии с ч. 1 ст. 132 УПК РФ процессуальные издержки могут быть взысканы с осужденных или возмещены за счет средств федерального бюджета.

С осужденного процессуальные издержки взыскиваются судом одновременно с вынесением обвинительного приговора.

В приговоре должно быть указано, с кого именно и в каком размере процессуальные издержки должны быть взысканы.

Суд в любом случае не вправе взыскивать с осужденного суммы, которые были выплачены переводчику, поскольку переводчик во всех случаях предоставляется лицу бесплатно (ч. 2 ст. 18, ч. 3 ст. 132 УПК РФ). Не взыскиваются выплаченные защитнику суммы в следующих случаях: 1) если подозреваемый или обвиняемый заявил об отказе от защитника, но отказ не был удовлетворен и защитник участвовал в уголовном деле по назначению; 2) в случае реабилитации лица. Суд не вправе взыскивать с осужденного в качестве процессуальных издержек суммы, которые были ему выплачены как свидетелю в ходе предварительного расследования. Также с осужденного не могут быть взысканы расходы по вызову свидетеля, допрошенного в суде по эпизоду, который был исключен судом из обвинения при вынесении приговора.

Суммы, подлежащие выплате, должны быть указаны в материалах уголовного дела и подтверждены соответствующими документами. Издержки, понесенные на стадии предварительного расследования, отражаются в одном из приложений к обвинительному заключению или обвинительному акту.

Процессуальные издержки не должны взыскиваться с обвиняемого заранее, еще до признания его виновным вступившим в законную силу обвинительным приговором суда. С другой стороны, факт добровольной выплаты обвиняемым сумм, отнесенных к процессуальным издержкам, не является обстоятельством, косвенно свидетельствующим о его виновности в совершении преступления.

Если по уголовному делу были признаны виновными несколько подсудимых, то суд в соответствии с ч. 7 ст. 132 УПК РФ определяет, в каком размере процессуальные издержки могут быть взысканы с каждого из них. При этом суд учитывает многие факторы: характер вины; степень ответственности за преступление; имущественное положение каждого осужденного.

По уголовным делам о преступлениях, совершенных несовершеннолетними, обязанность возместить процессуальные издержки (равно как и вред, причиненный преступлением) может быть возложена судом на законных представителей несовершеннолетних осужденных.

Если по уголовному делу частного обвинения был вынесен оправдательный приговор, то процессуальные издержки могут

быть полностью или частично взысканы с лица, по жалобе которого было возбуждено уголовное дело. При прекращении уголовного дела в связи с примирением сторон процессуальные издержки подлежат взысканию с одной или обеих сторон.

Процессуальные издержки также могут быть возмещены за счет средств федерального бюджета. Это может иметь место в случаях, когда у осужденного нет средств для выплаты соответствующих сумм. Имущественная несостоятельность выражается в отсутствии у лица постоянного места работы, заработка и иных доходов, имущества, за счет реализации которого могут быть возмещены процессуальные издержки, и т. п.

Также лицо может быть полностью или частично освобождено от уплаты процессуальных издержек, когда это может существенно отразиться на материальном положении иждивенцев осужденного.

В тех случаях, когда суд пришел к выводу о необходимости принять процессуальные издержки на счет государства, в приговоре должны быть приведены мотивы такого решения.

Процессуальные издержки не должны без достаточных оснований приниматься на счет государства в тех случаях, когда лицо признано виновным, но освобождено от наказания.

При оправдании подсудимого по одной из статей предъявленного обвинения либо исключении одного или нескольких эпизодов обвинения процессуальные издержки, связанные с этим обвинением или эпизодами, принимаются на счет государства.

Глава 10. Реабилитация

§ 1. Понятие реабилитации. Основания возникновения права на реабилитацию

Под реабилитацией в общепринятом значении понимается восстановление хорошей прежней репутации, восстановление в прежних правах человека¹. В уголовно-процессуальном праве реабилитация означает полное восстановление в правах человека, возмещение ему вреда, причиненного государством, незаконными действиями или бездействием органов государства или их должностных лиц, если он признавался подозреваемым, привлекался в качестве обвиняемого либо признавался виновным по приговору суда. При этом вред, причиненный гражданину в результате уголовного преследования, возмещается за счет государства и независимо от вины органов дознания, дознавателя, следователя, прокурора и суда. Реабилитированные лица восстанавливаются в трудовых, пенсионных, жилищных, политических, гражданских правах, специальных и воинских званиях, им возвращаются государственные награды, выплачивается заработная плата за период нахождения в заключении или производятся компенсационные выплаты. Понятие реабилитации определено в п. 34 ст. 5 УПК РФ как порядок восстановления прав и свобод лица, незаконно или необоснованно подвергнутого уголовному преследованию, и возмещения причиненного ему вреда.

Право граждан на реабилитацию помимо УПК РФ предусмотрено Конституцией РФ (ст. 53), а также Конвенцией о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г. (ст. 5) и некоторыми другими международно-правовыми документами, которые ратифицированы Российской Федерацией.

С данным вопросом связаны основания освобождения от уголовной ответственности, которые в уголовном процессе подразделяют на вызывающие и не вызывающие реабилита-

¹ См.: *Ожегов С. И., Шведова Н. Ю.* Толковый словарь русского языка: 80 000 слов и фразеологических выражений. 4-е изд. М., 1999. С. 670.

цию. К последним, в частности, относятся случаи прекращения уголовных дел в отношении подозреваемого, обвиняемого в связи с примирением с потерпевшим, в связи с деятельным раскаянием, вследствие акта амнистии, когда лицо не восстанавливается в своих прежних правах.

Реабилитирующими же основаниями являются прекращение уголовного дела ввиду отсутствия события преступления или состава преступления, в связи с непричастностью лица к совершению преступления, вынесение судом оправдательного приговора по этим же основаниям, а также в связи с вынесением оправдательного вердикта в отношении подсудимого коллегией присяжных заседателей.

К вопросам реабилитации относится и реабилитация жертв политических репрессий, порядок применения которой регламентируется Законом РФ от 18 октября 1991 г. № 1761-1 «О реабилитации жертв политических репрессий»¹ и УПК РФ.

Процедура реабилитации граждан закреплена в гл. 18 УПК РФ.

Согласно ст. 133 УПК РФ право на реабилитацию, связанное с уголовным преследованием, когда к подозреваемому, обвиняемому, подсудимому применялись меры процессуального принуждения (привод, временное отстранение от должности, наложение ареста на имущество, обыск, задержание, другие меры пресечения), имеют:

1) подсудимый, в отношении которого вынесен оправдательный приговор, или подсудимый, уголовное преследование в отношении которого прекращено в связи с отказом государственного обвинителя от обвинения;

2) подозреваемый или обвиняемый, уголовное преследование в отношении которого прекращено за отсутствием события или состава преступления, за отсутствием заявления потерпевшего, если уголовное дело может быть возбуждено не иначе как по его заявлению (кроме случаев совершения преступлений в отношении лица, находящегося в зависимом состоянии, или лица, не способного самостоятельно воспользоваться принадлежащими ему правами);

3) лица, пользующиеся определенным иммунитетом, т. е. члены Совета Федерации или депутаты Государственной Думы, Генеральный прокурор РФ, судьи Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ, верхов-

¹ Ведомости РСФСР. 1991. № 44. Ст. 1428.

ного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области и суда автономного округа, федерального арбитражного суда, окружного (флотского) военного суда, депутат законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта РФ, следователи, адвокаты, прокуроры, если отсутствовало согласие судьи (судей) в соответствии с ч. 1 ст. 448 УПК РФ на возбуждение уголовного дела или на привлечение их в качестве обвиняемого;

4) подозреваемый или обвиняемый, уголовное преследование в отношении которого прекращено вследствие его непричастности к совершению преступления;

5) подозреваемый или обвиняемый, в отношении которого вступил в законную силу приговор по тому же обвинению либо определение суда или постановление судьи о прекращении уголовного дела по тому же обвинению или неотменное постановление органа дознания, следователя или прокурора о прекращении уголовного дела по тому же обвинению либо об отказе в возбуждении уголовного дела;

6) члены Совета Федерации или депутаты Государственной Думы при наличии отказа Совета Федерации или Государственной Думы на направление уголовного дела в суд;

7) Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации при отказе Государственной Думы в даче согласия на привлечение его к уголовной ответственности;

8) Президент РФ при отказе Государственной Думы или Совета Федерации в даче согласия на лишение его неприкосновенности;

9) осужденный в случаях полной или частичной отмены вступившего в законную силу обвинительного приговора суда и при прекращении уголовного дела в связи с его непричастностью к совершению преступления, а также за отсутствием события или состава преступления, за истечением срока давности уголовного преследования, при отсутствии заявления потерпевшего, если уголовное дело должно было быть возбуждено не иначе как по его заявлению, при отсутствии согласия суда на возбуждение уголовного дела или на привлечение в качестве обвиняемого одного из лиц, пользующихся иммунитетом согласно п. 1—5, 9 и 10 ч. 1 ст. 448 УПК РФ (обвинительный приговор может быть отменен с прекращением производства по делу в любой инстанции при пересмотре дела в апелляци-

онном, кассационном, надзорном порядке, ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств);

10) лицо, к которому были применены принудительные меры медицинского характера, — в случае отмены незаконного или необоснованного постановления суда о применении данной меры.

Право на возмещение вреда имеет любое лицо, незаконно подвергнутое мерам процессуального принуждения по уголовному делу. К таким мерам относятся задержание в качестве подозреваемого, подписка о невыезде, личное поручительство, наблюдение командования воинской части, отдача несовершеннолетнего под присмотр, залог, домашний арест, заключение под стражу, привод, обязательство о явке, временное отстранение от должности, наложение ареста на имущество.

Вместе с тем не имеют права на реабилитацию лица, в отношении которых меры процессуального принуждения или обвинительный приговор отменены либо изменены ввиду издания акта об амнистии, истечения сроков давности, недостижения возраста, с которого наступает уголовная ответственность, или принятия закона, устранивающего преступность или наказуемость деяния.

При частичной отмене приговора по основаниям, вызывающим реабилитацию, право на реабилитацию и возмещение причиненного вреда возникает лишь в тех случаях, когда лицо находилось под стражей или к нему было применено наказание свыше срока или размера, назначенного по оставленному без изменения обвинительному приговору.

§ 2. Порядок возмещения имущественного и морального вреда

Дознаватель, следователь, суд должны вынести соответствующее постановление (определение) с признанием в нем за лицом, в отношении которого прекращено уголовное преследование, права на реабилитацию. Одновременно реабилитированному лицу направляется извещение с разъяснением ему порядка возмещения вреда, связанного с уголовным преследованием. Это лицо также вправе получить копию соответствующего постановления (определения) о прекращении в отношении его уголовного преследования.

Если реабилитированное лицо на момент реабилитации является умершим, то такое извещение направляется его близким

родственникам или иждивенцам, наследникам. При отсутствии же сведений о них, об их месте жительства извещение им должно быть направлено не позднее пяти суток со дня их обращения в соответствующие органы дознания, органы предварительного следствия или в суд.

Возмещение причиненного вреда реабилитированному лицу включает в себя полное возмещение как имущественного, так и морального вреда. Под возмещением имущественного вреда понимается компенсация: 1) заработной платы, пенсии, пособия и других средств, которых лишилось реабилитированное лицо; 2) конфискованного или обращенного в доход государства на основании приговора или решения суда его имущества (по возможности в натуре); 3) штрафа и процессуальных издержек, взысканных с него во исполнение приговора суда; сумм, выплаченных им за оказание юридической помощи; 4) других легальных расходов, связанных с незаконным привлечением к уголовной ответственности (транспортные, жилищные расходы, расходы на лечение, на профессиональную переподготовку, обжалование следственных и судебных решений). Однако возмещается только реальный вред, включая и упущенную выгоду, но не предполагаемый.

В соответствии со ст. 1070 ГК РФ вред возмещается за счет казны Российской Федерации независимо от того, следователем какого ведомства принималось решение о привлечении лица к уголовной ответственности, в течение трехлетнего срока исковой давности, исчисляемого со дня получения соответствующего извещения или копии оправдательного приговора, постановления, определения суда либо постановления органа предварительного следствия, дознания, прокуратуры (ст. 196 ГК РФ). Выплаты производятся соответствующими органами Министерства финансов РФ.

Чтобы получить компенсацию, реабилитированное или иное заинтересованное лицо должно обратиться с письменным заявлением с приложением необходимых документов, подтверждающих сумму причиненного вреда (справки о заработной плате, пенсии, пособии, чеки, накладные, договоры и т. д.) в орган дознания или орган предварительного следствия, а также в судебный орган, вынесший соответствующее решение. Названные органы обязаны в течение одного месяца рассмотреть это заявление и определить размер суммы, подлежащей выплате, вынести постановление о производстве выплат реабилитированному лицу. В постановлении должен быть произведен

подробный расчет суммы имущественного вреда с учетом уровня инфляции, размеры индексации которой определяются в соответствии с законодательными актами Российской Федерации на момент получения возмещаемых сумм. Данное постановление, заверенное гербовой печатью, в трехдневный срок с момента его вынесения направляется реабилитированному лицу или его представителю, которыми оно передается в финансовый отдел местной администрации по месту жительства реабилитированного лица или его представителя. Этим финансовым отделом в пятидневный срок со дня предъявления постановления выдается чек для получения денег в банке.

Реабилитированное лицо имеет право и на возмещение морального вреда, который следует отличать от вреда имущественного. Моральный вред — это нравственные или физические страдания, причиненные гражданину действиями (бездействием), нарушающими его личные неимущественные права (право авторства, право на пользование своим именем, права на результаты интеллектуальной собственности) либо другие нематериальные блага (жизнь и здоровье, деловая репутация, достоинство личности, семейная, личная тайна и т. д.). Сведения об уголовном преследовании гражданина могут ухудшить отношения, подорвать доверие к нему со стороны окружающих и знакомых лиц, изменить о нем положительное мнение и т. д. В этой связи лицо имеет право на моральную реабилитацию себя в обществе, среди окружающих. Поэтому уголовно-процессуальным законом (ст. 136 УПК РФ) предусмотрено возмещение морального вреда, которое осуществляется в определенных формах.

Прокурор от имени государства приносит официальное извинение реабилитированному за причиненный ему вред. Такое извинение может быть принесено прокурором или его заместителем, осуществляющим надзор за органами предварительного следствия и органами дознания, государственным обвинителем или прокурором, участвовавшим в апелляционном, кассационном либо надзорном производстве, устно, в помещении государственного учреждения, в присутствии лиц, осуществлявших производство незаконных процессуальных действий, о чем составляется справка и приобщается к материалам уголовного дела. Официальное извинение за причиненный моральный вред может быть оформлено и в письменном виде, которое затем в виде подписанного одним из названных работников прокуратуры письма направляется или передается реабилитированному лицу либо его представителю.

Законом (ч. 2 ст. 136 УПК РФ, ст. 151 ГК РФ) предусмотрено и право реабилитированного лица на предъявление иска о компенсации за причиненный моральный вред в денежной форме. Сроки исковой давности на это требование не ограничены законом. Порядок и определение размера денежной компенсации за причиненный моральный вред установлены ГК РФ. При этом суд учитывает требования разумности и справедливости, степень физических и нравственных страданий, связанных с индивидуальными особенностями лица, которому причинен вред (это должно найти подтверждение в предъявленных суду соответствующих документах и иных доказательствах).

Постановления судьи, следователя, дознавателя о производстве выплат, возврате имущества могут быть обжалованы в установленном законом порядке, т. е. вышестоящему должностному лицу или в суд. При подаче искового заявления в суд реабилитированное лицо освобождается от уплаты госпошлины.

В случаях, когда сведения о якобы совершенном реабилитированным лицом преступлении (о его временном отстранении от должности, о применении к нему принудительных мер медицинского характера, задержании, аресте, других примененных к нему незаконных мер) были опубликованы в печати, распространены по радио, телевидению, в других средствах массовой информации, по письменному заявлению реабилитированного, его родственников (если он умер) либо по указанию суда, прокурора, руководителя следственного органа, следователя, дознавателя соответствующие средства массовой информации обязаны в течение 30 суток сделать сообщение о реабилитации.

Кроме того, по письменному заявлению реабилитированного, его родственников (в случае его смерти) суд, прокурор, следователь, дознаватель обязаны в срок не позднее 14 суток направить сообщения о принятых решениях, оправдывающих гражданина, по месту его работы, учебы или месту жительства. Такое сообщение может направляться и в общественные организации, членом которых является реабилитированное лицо.

§ 3. Восстановление иных прав реабилитированного

Реабилитированное лицо восстанавливается в своих правах в полном объеме. Это означает, что такому лицу должны быть восстановлены все его прежние трудовые, пенсионные, жилищные и иные права. Если лицо было арестовано, отбывало наказание либо временно отстранялось от должности, то время, в

течение которого оно не работало, засчитывается в общий трудовой стаж, в стаж работы по специальности, непрерывный стаж. При этом если лицо содержалось под стражей, пребывало в местах заключения или ссылке, то это время засчитывается в общий стаж в тройном размере. Запись в трудовой книжке об освобождении от работы в связи с осуждением признается недействительной либо выдается дубликат трудовой книжки. Реабилитированному лицу по месту работы предоставляется прежняя должность. При невозможности восстановления лица в прежней должности ему должна быть предоставлена равноценная должность. Выплачивается и заработная плата за время отстранения от должности или нахождения под стражей, отбывания наказания. Обучавшееся до привлечения к уголовной ответственности реабилитированное лицо восстанавливается в учебном заведении.

Реабилитированному лицу должны быть возвращены его награды, восстановлены специальное звание, классный чин.

Уголовно-процессуальным и гражданским законодательством Российской Федерации предусмотрено возмещение вреда и юридическим лицам.

Основаниями возмещения вреда юридическим лицам являются совершение незаконных действий и вынесение незаконных решений судом, прокурором, следователем, дознавателем, т. е. в результате их уголовно-процессуальной деятельности. Подлежит возмещению в полном объеме вред, причиненный имуществу и деловой репутации юридического лица.

Юридическим лицом должно быть подготовлено и направлено суду, прокурору, следователю, органу дознания, совершившему незаконное процессуальное действие или принявшему незаконное решение, письменное заявление о возмещении имущественного вреда с произведенным расчетом сумм, из которых складывается ущерб, и приложением подтверждающих это документов. Таким же образом подается заявление об устранении (возмещении) вреда, причиненного деловой репутации юридического лица.

Порядок возмещения вреда юридическим лицам аналогичен порядку возмещения вреда реабилитированным гражданам.

Глава 11. Возбуждение уголовного дела

§ 1. Понятие и значение стадии возбуждения уголовного дела

Предварительное расследование по уголовному делу связано с приведением в действие сложного и объемного механизма, всего арсенала обеспечивающих его средств принуждения. Последовательно обеспечивая охрану гарантированных Конституцией РФ прав и свобод граждан, законодатель допускает ведение предварительного расследования только в тех случаях, когда имеются достаточные данные, указывающие на признаки преступления. С другой стороны, нельзя допускать, чтобы какие-то общественно опасные деяния остались без реагирования и надлежащей правовой оценки. С целью обеспечения обоснованности начала расследования и полноты охвата этой деятельностью всех случаев совершения преступлений в уголовном процессе существует стадия возбуждения уголовного дела.

Возбуждение уголовного дела — это начальная стадия производства по уголовному делу, на которой происходит прием, регистрация и проверка информации о совершенном или готовящемся преступлении и принимается одно из следующих решений: 1) о возбуждении уголовного дела; 2) об отказе в возбуждении уголовного дела; 3) о передаче сообщения по подследственности в соответствии со ст. 151 УПК РФ, а по уголовным делам частного обвинения — в суд в соответствии с ч. 2 ст. 20 УПК РФ.

Сущность стадии возбуждения уголовного дела заключается в установлении наличия либо отсутствия материально-правовых и процессуальных предпосылок предварительного расследования. Сопряженное с применением мер процессуального принуждения и производством следственных действий, предварительное расследование проводится только в случаях, когда имеются достаточные данные, указывающие на признаки преступления. В этом смысле стадия возбуждения уголовного дела является одной из гарантий соблюдения прав и законных интересов граждан.

Возбуждение уголовного дела представляет собой самостоятельную стадию уголовного процесса. Начинается она с появлением повода для возбуждения уголовного дела (заявления о преступлении, явки с повинной и др.), а завершается решением о возбуждении уголовного дела или об отказе в его возбуждении.

По своему содержанию стадия возбуждения уголовного дела не сводится лишь к вынесению постановления. Она включает в себя систему действий и решений, направленных на выяснение действительного события и установление в нем признаков конкретного преступления, а также закрепление полученных сведений: получение сообщения о преступлении, его процессуальное оформление и рассмотрение; принятие мер по предотвращению или пресечению преступления и сохранению его следов; проведение при необходимости проверочных действий; систематизация и анализ собранных материалов; принятие и оформление решения о возбуждении уголовного дела, об отказе в его возбуждении или о направлении сообщения по подследственности; уведомление заявителя, иных заинтересованных лиц и прокурора о принятом решении и др.

Стадии возбуждения уголовного дела присуща определенная, установленная уголовно-процессуальным законом форма. Она является важной гарантией законности и обоснованности принимаемых решений. Как необоснованное возбуждение уголовного дела, так и необоснованный отказ в этом представляет нарушение закона, что приносит большой вред правам и законным интересам граждан, обществу, государству.

Значение стадии возбуждения уголовного дела заключается в том, что она предупреждает необоснованные, огульные расследования и вместе с тем является одним из главных средств реализации неотвратимости ответственности. Своевременное, законное и обоснованное возбуждение уголовного дела создает необходимые предпосылки для широкого комплекса уголовно-процессуальных действий, направленных на установление всех обстоятельств выявленного преступления и привлечение виновных к уголовной ответственности.

§ 2. Поводы и основание для возбуждения уголовного дела

Повод для возбуждения уголовного дела — это то, с чего начинается уголовное судопроизводство, его первый момент, побудительное начало.

Повод для возбуждения уголовного дела можно определить как явление объективной действительности, с которым закон связывает возникновение у дознавателя, органа дознания, следователя юридической обязанности разрешить вопрос о возбуждении уголовного дела, т. е. принять одно из следующих решений: 1) возбудить уголовное дело; 2) отказать в возбуждении уголовного дела.

В законе дан исчерпывающий перечень поводов. Согласно ч. 1 ст. 140 УПК РФ поводами для возбуждения уголовного дела служат: 1) заявление о преступлении; 2) явка с повинной; 3) сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из иных источников. Вместе с тем этот перечень, основанный на неограниченном виде источников сведений о преступлении, носит открытый характер. Когда обнаружены признаки преступления, всегда есть повод для возбуждения уголовного дела — если не в виде заявления о преступлении или явки с повинной, то в виде сообщения о преступлении, полученного из иных источников. Исключение составляют сообщения, полученные из анонимных источников, поскольку в соответствии с ч. 7 ст. 141 УПК РФ анонимное заявление не может служить поводом для возбуждения уголовного дела.

Значение поводов для возбуждения уголовного дела заключается в том, что они порождают уголовно-процессуальные отношения, с момента их появления начинается уголовно-процессуальная деятельность по обнаружению признаков преступления, с этого же момента исчисляются сроки принятия решения о возбуждении уголовного дела или об отказе в этом. Кроме того, документы, в которых фиксируются поводы (протокол устного заявления, письменное сообщение и т. д.), служат важным источником информации о преступлении.

Характеристика поводов для возбуждения уголовного дела. *Заявление о преступлении* — это сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, сопровождаемое просьбой о привлечении лица, виновного в его совершении, к уголовной ответственности. Официальное уведомление дознавателя, органа дознания, следователя о преступлении, не содержащее такой просьбы (письмо), не является поводом для возбуждения уголовного дела в смысле п. 1 ч. 1 ст. 140 УПК РФ и относится к полученному из «иных источников», предусмотренных п. 3 ч. 1 ст. 140 Кодекса.

Заявление о преступлении может исходить как от частного, так и от должностного лица. Например, как заявление о пре-

ступлении расценивается обращение руководителя коммерческой организации с просьбой о привлечении к уголовной ответственности за преступление против интересов службы в коммерческой организации.

Поводом к возбуждению уголовного дела будет сообщение, сделанное как лицом, потерпевшим от преступления, так и посторонним лицом, которому стало известно о совершенном или готовящемся преступлении. При этом следует иметь в виду, что уголовные дела частного и частно-публичного обвинения возбуждаются не иначе как по заявлению потерпевшего. В этих случаях подача заявления лицом, не являющимся потерпевшим, порождает обязанности, связанные с появлением повода к возбуждению уголовного дела, однако отсутствие заявления потерпевшего в соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 24 УПК РФ влечет отказ в возбуждении уголовного дела.

Заявление, автор которого неизвестен (анонимное заявление либо подписанное вымышленным именем), не может служить поводом для возбуждения уголовного дела. Анонимные письма не регистрируются, а подлежат уничтожению. Исключение составляют анонимные письма, содержащие данные о конкретных готовящихся или совершенных преступлениях. Такие письма передаются без регистрации в оперативные службы для использования в пресечении и раскрытии преступлений.

Заявления о преступлении могут быть как письменными, так и устными. Однако устное заявление подлежит занесению в протокол, поэтому в конечном счете в обоих случаях заявление приобретает форму письменного документа. Письменно-документальная форма заявлений служит надежным способом хранения первичной информации о преступлении и о ее авторе.

Письменное заявление должно быть подписано лицом, от которого оно исходит. Когда заявитель лично прибыл в орган дознания, к следователю или прокурору, чтобы вручить написанное им заявление, он предупреждается об ответственности за заведомо ложный донос по ст. 306 УК РФ, о чем делается отметка на заявлении, удостоверяемая подписью заявителя.

Устное заявление о преступлении заносится в протокол, который подписывается заявителем и должностным лицом, его составившим. При приеме устного заявления необходимо удостовериться в личности заявителя по соответствующему документу (паспорту, удостоверению личности, свидетельству о рождении и т. п.), реквизиты которого отражаются в протоколе.

Заявитель предупреждается об ответственности за заведомо ложный донос по ст. 306 УК РФ, о чем в протоколе делается отметка, которая удостоверяется подписью заявителя. Далее излагается содержание заявления о преступлении, удостоверяемое подписью заявителя. В конце протокола делается отметка о том, прочитан ли он лично или вслух лицом, принявшим заявление, правильно ли записано со слов заявителя содержание замечаний либо указание на их отсутствие. Протокол в целом еще раз подписывается заявителем, а также лицом, принявшим заявление.

Если устное сообщение о преступлении сделано при производстве следственного действия или в ходе судебного разбирательства, то оно заносится соответственно в протокол следственного действия или протокол судебного заседания. Отдельный протокол принятия устного заявления не составляется.

В случае, когда заявитель не может лично присутствовать при составлении протокола (сведения о преступлении передаются по телефону, телефаксу, телеграфу и т. п.), его заявление оформляется в порядке, установленном для случаев обнаружения признаков преступления из иных, нежели заявление, источников информации, т. е. рапортом об обнаружении признаков преступления (ст. 143 УПК РФ).

Явка с повинной является одним из видов позитивного пост-преступного поведения. Она предполагает: а) совершение лицом преступления; б) заявление лица, совершившего преступление, о своем участии в нем с одновременной передачей себя в руки правосудия; в) обращение сделанного заявления в правоохранительные органы, уполномоченные осуществлять уголовное преследование по факту преступления, — в орган дознания или следователю.

В соответствии с ч. 1 ст. 142 УПК РФ заявление о явке с повинной — это добровольное сообщение лица о совершенном им преступлении. Сущность явки с повинной заключается в том, что лицо, совершившее преступление, заявляет об этом преступлении и своем участии в нем в правоохранительные органы, уполномоченные осуществлять уголовное преследование по факту такого преступления.

В содержание деятельности при явке с повинной входит комплекс следующих действий: 1) совершение лицом преступления как основание явки с повинной; 2) формирование волеизъявления лица, совершившего преступление, на явку с повинной; 3) собственно явка лица в правоохранительные органы;

4) прием и оформление явки с повинной должностным лицом правоохранительного органа; 5) использование явки с повинной должностным лицом правоохранительного органа.

При характеристике органов, явка в которые создает соответствующую правовую ситуацию, следует различать адресата заявления и тот конкретный орган, куда это заявление было представлено. В качестве адресата при явке с повинной могут выступать только правоохранительные органы или их должностные лица — следователь, дознаватель, орган дознания.

Заявление о явке с повинной может быть сделано как в письменном, так и в устном виде. Устное заявление принимается и заносится в протокол в порядке, установленном применительно к заявлению о преступлении.

Явка с повинной в качестве повода к возбуждению уголовного дела имеет значение обстоятельства, побуждающего к началу уголовно-процессуальной деятельности и принятию решения о возбуждении уголовного дела либо об отказе в этом. В ходе последующего судопроизводства явка с повинной может выступить в качестве обстоятельства, вызывающего прекращение уголовного преследования в связи с деятельным раскаянием (ст. 28 УПК РФ). При вынесении обвинительного приговора явка с повинной выступает как обстоятельство, смягчающее наказание. В соответствии со ст. 62 УК РФ при наличии смягчающих обстоятельств, предусмотренных п. «и» и «к» ч. 1 ст. 61 УК РФ (среди которых предусмотрена явка с повинной), и отсутствии отягчающих обстоятельств срок или размер наказания не могут превышать трех четвертей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ.

Сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из иных источников. В соответствии со ст. 143 УПК РФ сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из иных источников, нежели указанные в ст. 141 и 142 Кодекса (заявление о преступлении и явка с повинной), принимается лицом, получившим данное сообщение, о чем составляется рапорт об обнаружении признаков преступления.

Таким образом, сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, предусмотренное в качестве повода для возбуждения уголовного дела в п. 3 ч. 1 ст. 140 УПК, охватывает все прочие случаи получения сведений о преступлении, кроме тех, что поступили в виде заявления о преступлении или заявления о явке с повинной.

К числу иных источников информации, содержащиеся в которых сообщения о преступлении будут поводом для возбуждения уголовного дела, относятся:

1) материалы, собранные в результате служебной деятельности органов государственного обвинения, специально направленной на обнаружение преступлений (это прежде всего результаты оперативно-розыскной деятельности; отчасти сюда могут быть отнесены результаты прокурорско-надзорной деятельности);

2) материалы, полученные в ходе служебной деятельности правоохранительных органов, для которой обнаружение преступлений является побочным результатом, например при выполнении милицией задач по обеспечению безопасности личности, охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности или при производстве следователем или дознавателем расследования по факту другого преступления;

3) информация граждан, представителей общественных организаций и должностных лиц, поступившая по телефону (телефаксу), телеграфу или радио, включая сообщения персонала лечебных учреждений об обращении граждан с телесными повреждениями, происхождение которых может быть результатом преступных действий;

4) статьи, заметки и письма, опубликованные в печати и других средствах массовой информации, содержащие сведения о преступлениях;

5) оповещения о других происшествиях, событиях или фактах, имеющих отношение к борьбе с преступностью и обеспечению охраны общественного порядка; сведения об авариях, пожарах, эпизоотиях, стихийных бедствиях, несчастных случаях с людьми.

Факт получения информации о совершенном или готовящемся преступлении из указанных источников оформляется рапортом об обнаружении признаков преступления.

С целью исключения случаев укрытия преступлений от учета, а также правильного исчисления сроков принятия решения составленный рапорт подлежит регистрации в книге учета сообщений о преступлениях. В органах внутренних дел эта книга ведется в дежурной части. После регистрации рапорт передается руководителю следственного органа или начальнику органа дознания.

Основание для возбуждения уголовного дела. Для возбуждения уголовного дела одного повода недостаточно. Чтобы обес-

печить обоснованность расследования, требуется еще и основание. Основанием для возбуждения уголовного дела является наличие фактических данных, достаточных для вероятного вывода о существовании общественно опасного деяния, содержащего признаки конкретного преступления, предусмотренного определенной статьей (частью, пунктом статьи) Особенной части УК РФ. Таким образом, понятия «повод» и «основание» соотносятся между собой как философские категории формы и содержания.

Установление основания для возбуждения уголовного дела включает в себя: а) выяснение факта совершенного деяния; б) установление в этом деянии признаков конкретного преступления; в) сбор достаточных данных, указывающих на признаки этого преступления.

Устанавливая основания к возбуждению уголовного дела, необходимо прежде всего выяснить, что произошло, какое действительное событие кроется за теми или иными явлениями.

Затем в выясненном деянии выделяются черты, совпадающие с чертами какого-либо указанного в уголовном законе деяния, т. е. в нем устанавливаются признаки конкретного преступления. Это делается по правилам квалификации преступлений. Для установления в каком-либо деянии признаков преступления недостаточно иметь о нем лишь общее представление.

Установив в деянии признаки преступления, необходимо квалифицировать его по соответствующему пункту, части, статье УК РФ. Бывает, что деяние подпадает под признаки сразу нескольких преступлений. В этом случае надо руководствоваться сочетанием двух критериев: какой состав в наибольшей степени соответствует деянию и какая квалификация будет способствовать наиболее эффективному расследованию.

Выяснение самого деяния и установление в нем признаков преступления предпринимается на основе полученных данных. Необходимо, чтобы их было достаточно для обоснованного вывода. Достаточность данных достигается путем установления логических связей между ними, устранения противоречий, подкрепления обстоятельств комплексом источников. В каждом конкретном случае достаточность данных для обоснованного вывода о наличии признаков преступления определяется уполномоченным должностным лицом по своему внутреннему убеждению.

Вместе с тем получение необходимых данных должно быть ограничено задачами стадии возбуждения уголовного дела. Не тре-

буется, чтобы вывод о наличии признаков преступления был достоверным. Необоснованное расширение пределов проверки затягивает решение вопроса о возбуждении уголовного дела, создавая условия для уничтожения следов и сокрытия преступления.

§ 3. Порядок рассмотрения сообщения о преступлении

Регистрация поводов для возбуждения уголовного дела. С целью исключения из практики случаев укрытия преступления от учета, а также соблюдения установленных сроков принятия решения по поступавшим сообщениям о преступлениях введена система регистрации сообщений и иной информации о преступлениях.

В соответствии со ст. 144 УПК РФ дознаватель, орган дознания, следователь обязаны принять, проверить сообщение о любом совершенном или готовящемся преступлении и в пределах установленной компетенции принять по нему решение.

Обязанность дознавателя, органа дознания и следователя принимать сообщение о любом совершенном или готовящемся преступлении вытекает из требований ч. 2 ст. 21 УПК РФ, в соответствии с которой в каждом случае обнаружения признаков преступления следователь, орган дознания и дознаватель принимают предусмотренные Кодексом меры по установлению события преступления, изобличению лица или лиц, виновных в совершении преступления.

Под сообщениями о преступлении в соответствии с п. 43 ст. 5 УПК РФ имеются в виду все предусмотренные Кодексом в качестве поводов для возбуждения уголовного дела источники информации: заявление о преступлении, явка с повинной, рапорт об обнаружении признаков преступления.

Обязанность дознавателя, органа дознания и следователя принимать сообщение о любом совершенном или готовящемся преступлении распространяется на все виды преступлений, независимо от их характера и тяжести, а также отнесения их к уголовным делам публичного, частно-публичного или частного обвинения. Дознаватель, орган дознания и следователь не вправе отказать в приеме сообщения о преступлении, даже если речь идет о преступлении, не относящемся к их компетенции. В подобных случаях они обязаны поступить в соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 145 УПК РФ — принять поступившее сообщение в установ-

ленном порядке и передать его по подследственности, а по уголовным делам частного обвинения — в суд.

Отказ принять сообщение о преступлении — это нелегитимный вариант поведения, означающий уклонение от выполнения возложенных законом обязанностей. В качестве дополнительной гарантии права граждан на судебную защиту в ч. 5 ст. 144 УПК РФ предусмотрена возможность обжалования отказа в приеме сообщения о преступлении прокурору или непосредственно в суд. Порядок рассмотрения такой жалобы установлен в ст. 124 и 125 Кодекса.

С целью обеспечения реального доступа граждан к правосудию в правоохранительных органах существует система принятия сообщений о преступлениях. В частности, в органах внутренних дел информация о преступлениях вне зависимости от места и времени их совершения, а также полноты сообщаемых сведений принимается в любом органе внутренних дел круглосуточно штатными дежурными, их помощниками или работниками, назначенными на дежурство в установленном порядке¹.

Заявления о преступлениях, поступившие в канцелярию (секретариат) органа внутренних дел по почте, телеграфу и т. д., регистрируются по общим правилам регистрации входящей корреспонденции, докладываются начальнику органа внутренних дел или лицу, его замещающему, который в зависимости от содержания информации дает письменное указание о регистрации заявления в дежурной части и принимает решение о порядке его проверки. Передача такой информации для проверки и исполнения без регистрации в дежурной части категорически запрещается.

Запрещается учитывать в делопроизводстве канцелярии письменные заявления или сообщения о преступлениях, которые представлены в орган внутренних дел непосредственно заявителем (гражданином или должностным лицом).

При обращении граждан в дежурную часть, приемную органа внутренних дел, к участковому уполномоченному милиции, следователю, дознавателю или другому сотруднику с устным заявлением о преступлении оформляется протокол заявления в соответствии с требованиями УПК РФ.

¹ См.: Инструкция о порядке приема, регистрации и разрешения в органах внутренних дел Российской Федерации заявлений, сообщений и иной информации о происшествиях (утв. приказом МВД России от 1 декабря 2005 г. № 985).

Согласно ч. 4 ст. 144 УПК РФ заявителю выдается документ о принятии сообщения о преступлении с указанием данных о лице, его принявшем, а также даты и времени его принятия. При получении заявления о преступлении непосредственно от заявителя и оформлении протокола устного заявления дежурный обязан немедленно выдать заявителю талон-уведомление. Сообщения о преступлениях и поручения прокурора о проведении проверки по сообщениям о преступлениях, распространенных в средствах массовой информации, регистрируются в дежурной части органа внутренних дел в Книге учета сообщений о преступлениях. Здесь же регистрируются заявления, содержащие признаки безвестного исчезновения человека, и рапорты сотрудников органов внутренних дел о непосредственном обнаружении и выявлении ими признаков преступлений. Иная информация и письменные заявления о несчастных случаях, авариях, катастрофах, стихийных бедствиях и других событиях, требующих проверки для обнаружения признаков преступления, регистрируются в Журнале учета иной информации о правонарушениях. Передача сообщений и иной информации исполнителю для проведения проверки без регистрации категорически запрещается.

При регистрации сообщений о преступлениях, поступивших в дежурную часть органа внутренних дел, на заявлении (протоколе заявления), рапорте об обнаружении преступления в обязательном порядке проставляется штамп о регистрации. В оттиск штампа оперативный дежурный вносит регистрационный номер записи в Книге учета сообщений о преступлениях, дату регистрации, наименование органа внутренних дел, свои подпись, фамилию и инициалы.

В УПК РФ (ч. 1 и 2 ст. 144) предусмотрена **проверка поступившего сообщения о преступлении**. Под проверкой сообщения о преступлении понимается его сопоставление с другими данными, имеющимися в распоряжении органов уголовного преследования, установление его источника, получение иных данных, подтверждающих или опровергающих проверяемое сообщение.

Проверка зарегистрированного сообщения о преступлении поручается уполномоченному сотруднику органа, принявшего сообщение, в зависимости от специализации, объектов и территории обслуживания. Эти вопросы регулируются ведомственными нормативными актами. Исключение составляет проверка сообщения о преступлении, распространенного в средствах массовой информации. Такую проверку проводит по поруче-

нию прокурора орган дознания, а также по поручению руководителя следственного органа следователь.

С целью проверки сообщения о преступлении не могут производиться следственные действия, которые закон допускает только после возбуждения уголовного дела. Исключение составляет осмотр места происшествия. В соответствии с ч. 2 ст. 176 УПК РФ в случаях, не терпящих отлагательства, осмотр места происшествия может быть произведен до возбуждения уголовного дела.

С целью проверки сообщения о преступлении орган дознания, дознаватель, следователь вправе требовать производства документальных проверок, ревизий и привлекать к их участию специалистов (ч. 1 ст. 144 УПК РФ). Согласно закону могут производиться иные процессуальные действия, к числу которых относятся требования, поручения, запросы (ст. 21 УПК РФ). В частности, в соответствии с ч. 2 ст. 144 УПК РФ по требованию прокурора, следователя или органа дознания редакция, главный редактор соответствующего средства массовой информации обязаны передать имеющиеся в их распоряжении документы и материалы, подтверждающие сообщение о преступлении, а также данные о лице, предоставившем указанную информацию, за исключением случаев, когда это лицо поставило условие о сохранении в тайне источника информации.

Решение по сообщению о преступлении должно быть принято не позднее трех суток со дня его поступления. Руководитель следственного органа, начальник органа дознания вправе по ходатайству соответственно следователя, дознавателя продлить указанный срок до 10 суток, а при необходимости проведения документальных проверок или ревизий руководитель следственного органа по ходатайству следователя, а прокурор по ходатайству дознавателя вправе продлить этот срок до 30 суток.

В случае передачи сообщения о преступлении по подследственности срок его рассмотрения в этом случае должен исчисляться со времени поступления в компетентный орган.

В соответствии со ст. 145 УПК РФ по результатам рассмотрения сообщения о преступлении орган дознания, дознаватель, следователь или прокурор принимает одно из следующих решений: 1) о возбуждении уголовного дела; 2) об отказе в возбуждении уголовного дела; 3) о передаче сообщения по подследственности, а по уголовным делам частного обвинения — в суд.

В УПК РФ содержится исчерпывающий перечень решений, которые могут быть приняты по результатам рассмотрения со-

общения о преступлении. Запрещается списывать полученное сообщение о преступлении «в дело», приобщать к материалам дел оперативного учета, дел об административных правонарушениях без принятия конкретного решения в соответствии с законом.

Решение о возбуждении уголовного дела предоставляет должностному лицу органа предварительного расследования, принявшему дело к своему производству, право предпринимать в пределах своей компетенции любые следственные и иные процессуальные действия, применять меры пресечения и иные меры процессуального принуждения.

Решение об отказе в возбуждении уголовного дела является одним из вариантов завершения уголовного судопроизводства. Оно исключает последующую уголовно-процессуальную деятельность по данному факту. В соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 27 УПК РФ наличие в отношении подозреваемого или обвиняемого неотмененного постановления органа дознания, следователя или прокурора об отказе в возбуждении уголовного дела является одним из оснований прекращения уголовного преследования.

Передача сообщения по подследственности является промежуточным решением. Орган, получивший такое сообщение, обязан принять по нему конкретное решение — о возбуждении уголовного дела или об отказе в этом. В случае принятия решения о передаче сообщения по подследственности орган дознания, дознаватель, следователь принимают меры по сохранению следов преступления.

Заявителю должно быть сообщено о принятом решении независимо от его характера. Если уголовное дело возбуждено и заявителю предстоит участвовать в его производстве в качестве потерпевшего, свидетеля, законного представителя, достаточно устного сообщения о принятом решении. Если же заявление передано по подследственности либо в возбуждении уголовного дела отказано, о принятом решении должно быть сделано письменное сообщение. В случае отказа в возбуждении уголовного дела к письму в соответствии с ч. 4 ст. 148 УПК РФ должна быть приложена копия вынесенного постановления. В письменном сообщении о принятом решении должно содержаться разъяснение права обжаловать это решение как прокурору или руководителю следственного органа, так и непосредственно в суд, а также порядок обжалования (ст. 124 и 125 УПК РФ соответственно).

§ 4. Порядок возбуждения уголовного дела

В соответствии со ст. 146 УПК РФ при наличии повода и основания орган дознания, дознаватель или следователь в пределах своей компетенции возбуждают уголовное дело, о чем выносится соответствующее постановление. Этот порядок установлен для возбуждения уголовных дел публичного и частно-публичного обвинения. Порядок возбуждения уголовных дел частного обвинения (т. е. уголовных дел о преступлениях, указанных в ч. 2 ст. 20 УПК РФ) обладает определенными особенностями, установленными в ст. 318 УПК РФ¹.

При наличии повода и основания для возбуждения уголовного дела решение о возбуждении дела может быть принято, если отсутствуют сведения о наличии какого-либо из обстоятельств, исключающих производство по уголовному делу (ст. 24 УПК РФ).

Орган дознания, дознаватель, следователь обязаны принять сообщение о любом совершенном или готовящемся преступлении, однако возбуждать уголовные дела они могут только в пределах своей компетенции, которая устанавливается правилами подследственности. Кроме того, в ст. 448 УПК РФ установлены пределы компетенции принимать решение о возбуждении уголовного дела в отношении отдельных категорий лиц.

В соответствии с ч. 2 ст. 146 УПК РФ в постановлении о возбуждении уголовного дела указываются: 1) дата, время и место его вынесения; 2) кем оно вынесено; 3) повод и основание для возбуждения уголовного дела; 4) пункт, часть, статья УК РФ, на основании которых возбуждается уголовное дело.

Во вводной части постановления о возбуждении уголовного дела указываются: название документа, место, день, месяц и год его вынесения (закон требует указывать также время вынесения постановления, т. е. часы и минуты, хотя в установленной форме постановления для этого не отведено специальной графы); сведения о должностном лице; факт рассмотрения им сообщения о преступлении; от кого и когда это сообщение поступило.

Далее идет описательно-мотивировочная часть постановления, в которой после слова «установил» излагаются поводы и основания для возбуждения уголовного дела.

В резолютивной части после слов «принимая во внимание, что имеются достаточные данные, указывающие на признаки преступления, предусмотренного ст. ____ УК РФ, и руководству-

¹ См. гл. 20 учебника.

ясь ст. 37, 140, 145 и 146 (147) УПК РФ» содержится решение о возбуждении уголовного дела.

В решении о возбуждении уголовного дела возможны два варианта: 1) возбуждение уголовного дела по признакам какого-то преступления (по факту преступления) с указанием пункта, части, статьи УК РФ; 2) возбуждение уголовного дела в отношении конкретного лица с указанием его фамилии, имени, отчества, пункта, части, статьи УК РФ, предусматривающих преступление, признаки которого усматриваются в деянии. С момента возбуждения уголовного дела в отношении конкретного лица в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 46 УПК РФ данное лицо приобретает процессуальный статус подозреваемого.

В соответствии с ч. 4 ст. 146 УПК РФ копия постановления дознавателя о возбуждении уголовного дела незамедлительно (т. е. без неоправданных задержек) направляется прокурору. Получив документ, прокурор в рамках осуществления им своих надзорных полномочий проверяет законность и обоснованность соответствующего процессуального решения. Если постановление будет признано незаконным или необоснованным, то прокурор в срок не позднее 24 часов с момента получения материалов вправе своим мотивированным постановлением отменить постановление о возбуждении уголовного дела. Этим же полномочием прокурор наделен и в случаях, когда уголовные дела возбуждаются капитанами морских или речных судов, находящихся в дальнем плавании, руководителями геологоразведочных партий или зимовок, удаленных от мест расположения органов дознания, главами дипломатических представительств или консульских учреждений Российской Федерации.

О принятом решении следователь и дознаватель обязаны незамедлительно уведомить заявителя, а также лицо, в отношении которого было возбуждено уголовное дело.

§ 5. Отказ в возбуждении уголовного дела

Отказ в возбуждении уголовного дела представляет собой исключение документального производства, предусмотренного УПК РФ, и совершения связанных с ним уголовно-процессуальных действий, включая следственные действия и меры процессуального принуждения.

В соответствии со ст. 148 УПК РФ при отсутствии основания для возбуждения уголовного дела следователь, орган дознания или дознаватель выносит постановление об отказе в возбу-

ждении уголовного дела. Отсутствие оснований для возбуждения уголовного дела означает, что содержащиеся в сообщении и других собранных материалах данные свидетельствуют об отсутствии деяния, на которое указывает заявитель (отсутствие события преступления), либо об отсутствии в этом деянии состава преступления (п. 1—2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ).

Отсутствие события преступления предполагает отсутствие самого факта (события), для расследования которого ведется производство по уголовному делу. Это основание включает в себя также случаи, когда событие предполагавшегося преступления явилось результатом действия стихийных сил природы (наводнение, землетрясение, удар молнии и т. д.), физиологических, физических или химических процессов, не зависящих от сознания и волевого контроля лиц, а также случаи, когда происшедшее явилось результатом действия самого потерпевшего (самоубийство, несчастный случай на производстве в результате вины пострадавшего при отсутствии вины других лиц).

Отсутствие в деянии состава преступления означает, что сам факт деяния, совершенного конкретным лицом, установлен, но оно не предусмотрено либо не расценивается уголовным законом в качестве преступления вследствие того, что: 1) преступность и наказуемость деяния устранены уголовным законом, вступившим в силу после совершения этого деяния; 2) отсутствуют предусмотренные законом условия для признания наличия состава преступления; 3) деяние имело место и предусмотрено УК РФ, но нет признаков, указывающих на умысел или неосторожность лица, его совершившего (казус); 4) деяние совершено в состоянии необходимой обороны или крайней необходимости; 5) имел место добровольный отказ от совершения преступления, если фактически совершенное деяние не содержит состава иного преступления; 6) имеются установленные законом условия, исключающие уголовную наказуемость деяния.

В возбуждении уголовного дела отказывается и при наличии достаточных данных, указывающих на признаки преступления, если одновременно имеются основания отказа в возбуждении уголовного дела, которые не исключают наличия оснований для возбуждения уголовного дела. К числу таких оснований относятся истечение сроков давности уголовного преследования, смерть подозреваемого или обвиняемого, отсутствие заявления потерпевшего по делам частного и частно-публичного обвинения, отсутствие в соответствующих случаях согласия суда на возбуждение уголовного дела (п. 3—6 ч. 1 ст. 24 УПК РФ).

Отказ в возбуждении уголовного дела ввиду отсутствия в деянии состава преступления допускается только в отношении конкретного лица.

Истечение сроков давности уголовного преследования определяется на основании ст. 78 УК РФ, в которой установлены сроки давности и сформулированы основные правила их применения.

Лицо освобождается от уголовной ответственности, если со дня совершения преступления истекли следующие сроки: а) два года после совершения преступления небольшой тяжести; б) шесть лет после совершения преступления средней тяжести; в) 10 лет после совершения тяжкого преступления; г) 15 лет после совершения особо тяжкого преступления. Виды преступлений, отнесенные к той или иной категории, определены в ст. 15 УК РФ.

Сроки давности исчисляются со дня совершения преступления и до момента вступления приговора суда в законную силу. В случае совершения лицом нового преступления сроки давности по каждому преступлению исчисляются самостоятельно. Срок давности по длящимся преступлениям начинает течь с момента, когда лицо явилось с повинной или было задержано, а по продолжаемым преступлениям срок давности начинает течь с момента исполнения последнего деяния, образующего общий состав.

При решении вопроса об отказе в возбуждении уголовного дела в связи с истечением сроков давности следует выяснить, не были ли они приостановлены. Течение сроков давности приостанавливается, если лицо, совершившее преступление, уклоняется от следствия или суда. В этом случае течение сроков давности возобновляется с момента задержания указанного лица или его явки с повинной.

Вопрос о применении сроков давности к лицу, совершившему преступление, наказуемое смертной казнью или пожизненным лишением свободы, решается судом. К лицам, совершившим преступления против мира и безопасности человечества, предусмотренные ст. 353, 356—358 УК РФ, сроки давности не применяются.

Смерть подозреваемого или обвиняемого влечет отказ в возбуждении уголовного дела, поскольку указанное обстоятельство свидетельствует об отсутствии субъекта преступления.

Производство в отношении умершего может вестись только в интересах его реабилитации, т. е. восстановления доброго

имени, когда имеющиеся в деле данные дают основание считать, что уголовное дело может быть прекращено по основаниям, предусмотренным п. 1, 2, 5 и 6 ч. 1 ст. 245, п. 1, 4—8 ч. 1 ст. 27 УПК РФ, дающим в соответствии со ст. 133 Кодекса право на реабилитацию.

Отсутствие заявления потерпевшего исключает производство по уголовным делам частного и частно-публичного обвинения. К первым относятся уголовные дела о преступлениях, предусмотренных ст. 115, 116, ч. 1 ст. 129 и ст. 130 УК РФ. Эти уголовные дела возбуждаются не иначе как по заявлению потерпевшего, его законного представителя и представителя и подлежат прекращению в связи с примирением потерпевшего с обвиняемым. К уголовным делам частно-публичного обвинения относятся дела о преступлениях, предусмотренных ч. 1 ст. 131, ч. 1 ст. 136, ч. 1 ст. 137, ч. 1 ст. 138, ч. 1 ст. 139, ст. 145, ч. 1 ст. 146 и ч. 1 ст. 147 УК РФ. Эти уголовные дела возбуждаются не иначе как по заявлению потерпевшего и могут быть прекращены лишь на общих основаниях.

Следователь, а также дознаватель с согласия прокурора возбуждают уголовное дело частного и частно-публичного обвинения и при отсутствии заявления потерпевшего или его законного представителя в случаях, когда преступление было совершено в отношении лица, которое в силу зависимого или беспомощного состояния либо по иным причинам не может защищать свои права и законные интересы. К иным причинам относится также случай совершения преступления лицом, данные о котором не известны.

По этому же основанию уголовное дело не может быть возбуждено, а возбужденное уголовное дело подлежит прекращению, если деяние, предусмотренное гл. 23 УК РФ, причинило вред интересам исключительно коммерческой или иной организации, не являющейся государственным или муниципальным предприятием, и не причинило вреда интересам других организаций, а также интересам граждан, общества или государства, когда уголовное дело возбуждается по заявлению руководителя данной организации или с его согласия¹.

¹ Глава 23 УК РФ содержит перечень следующих составов преступлений: ст. 201 «Злоупотребление полномочиями»; ст. 202 «Злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами»; ст. 203 «Превышение полномочий служащими частных охранных или детективных служб»; ст. 204 «Коммерческий подкуп».

В особом порядке уголовное дело возбуждается в отношении члена Совета Федерации, депутата Государственной Думы, Генерального прокурора РФ, судьи Конституционного Суда РФ, судьи Верховного Суда РФ, судьи Высшего Арбитражного Суда РФ, иных судей, Председателя Счетной палаты РФ, его заместителя и аудиторов Счетной палаты РФ, Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации, Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий, кандидата в Президенты РФ, депутата законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта РФ, Председателя Следственного комитета при прокуратуре РФ, руководителя следственного органа, следователя, адвоката и ряда иных лиц, перечисленных в ст. 447 УПК РФ¹.

Отсутствие оснований для возбуждения уголовного дела либо наличие основания отказа в возбуждении уголовного дела должно быть установлено с достаточной степенью точности, которую можно достичь средствами, имеющимися в распоряжении следователя или дознавателя на этой стадии уголовного процесса.

Решение об отказе в возбуждении уголовного дела оформляется мотивированным постановлением, в котором должны быть изложены результаты проверки сообщения о преступлении, приведены данные, свидетельствующие об отсутствии конкретных предусмотренных законом оснований для возбуждения уголовного дела либо о наличии основания отказа в возбуждении уголовного дела со ссылкой на пункт, часть, статью УПК РФ, и сформулировано решение об отказе в возбуждении уголовного дела.

Если проверялось сообщение о преступлении, связанном с подозрением в его совершении конкретного лица или лиц, то следователь, орган дознания обязаны рассмотреть вопрос о возбуждении уголовного дела за заведомо ложный донос в отношении лица, заявившего или распространившего ложное сообщение о преступлении. В случае возбуждения уголовного дела по признакам преступления, предусмотренного ст. 306 УК РФ, об этом выносится отдельное постановление в обычном порядке.

Материалы об отказе в возбуждении уголовного дела регистрируются в Журнале учета материалов, по которым вынесены постановления об отказе в возбуждении уголовного дела.

¹ Подробно об этом см. гл. 28 учебника.

Об отказе в возбуждении уголовного дела уведомляются заявитель и прокурор. С этой целью им в течение 24 часов с момента вынесения постановления об отказе в возбуждении уголовного дела направляется его копия. Если сообщение о преступлении было распространено средством массовой информации, то информация об отказе в возбуждении уголовного дела направляется также в это средство массовой информации, которое обязано ее опубликовать.

Одновременно с направлением заявителю копии постановления об отказе в возбуждении уголовного дела ему разъясняется право обжаловать данное постановление прокурору или непосредственно в суд в порядке, установленном ст. 125 и 145 УПК РФ.

Признав отказ следователя в возбуждении уголовного дела незаконным или необоснованным, прокурор выносит мотивированное постановление о направлении материалов следственного органа для решения вопроса об отмене постановления следователя. Если прокурор признает незаконным или необоснованным постановление об отказе в возбуждении уголовного дела, вынесенное органом дознания или дознавателем, то самостоятельно отменяет его и направляет постановление со своими указаниями начальнику органа дознания.

Судья, признав отказ в возбуждении уголовного дела незаконным или необоснованным, выносит соответствующее постановление и направляет его для исполнения руководителю следственного органа либо начальнику органа дознания.

Глава 12. Предварительное расследование: понятие и общие условия

§ 1. Понятие предварительного расследования и его значение

Предварительное расследование — стадия уголовного судопроизводства, которая начинается после возбуждения уголовного дела.

Предварительное расследование представляет собой стадию уголовного судопроизводства, в ходе которой специально уполномоченные государственные органы и должностные лица (следователь, дознаватель, орган дознания) осуществляют собирание, проверку и оценку доказательств, в результате чего принимается решение о прекращении уголовного дела или о направлении его в суд с обвинительным заключением (обвинительным актом) для последующего разрешения.

На этой стадии осуществляется уголовное преследование следователем, органом дознания, дознавателем в порядке, установленном законом. Происходит установление обстоятельств совершенного преступления. Изобличается лицо, его совершившее, ему предъявляется обвинение. Также в рамках данной стадии выполняются иные процессуальные действия, обеспечивающие законность и эффективность предварительного расследования, соблюдение прав подозреваемого, обвиняемого, иных участников уголовного судопроизводства.

Стадия заканчивается направлением уголовного дела в суд или же его прекращением. В этой стадии обстоятельства, подлежащие доказыванию, устанавливаются в основном путем производства следственных действий. Предварительным же расследование именуется потому, что оно предшествует основному, которое будет протекать на стадии судебного разбирательства в суде первой инстанции. Там в ходе судебного следствия судом с участием сторон непосредственно будут исследованы все доказательства, собранные при предварительном расследовании, а также непосредственно представленные в суд сторонами.

Значение предварительного расследования состоит в том, что в рамках данной стадии происходит формирование доказатель-

ственной базы для последующего рассмотрения и разрешения уголовного дела судом первой инстанции, а лица, непричастные к совершению преступления, ограждаются от незаконного и необоснованного привлечения к уголовной ответственности.

§ 2. Общие условия предварительного расследования

На стадию предварительного расследования распространяется действие принципов уголовного судопроизводства. Но существует и специфика деятельности на этой стадии, поэтому гл. 21 УПК РФ посвящена общим условиям предварительного расследования. В этой главе определены формы предварительного расследования, подследственность, место производства предварительного расследования, порядок соединения уголовных дел, выделения уголовного дела, а также ряд других процессуальных правил, которыми должны руководствоваться следователи, органы дознания, дознаватели и прокуроры.

Общие условия предварительного расследования представляют собой соответствующие назначению уголовного судопроизводства и вытекающие из содержания принципов нормативные положения, которые регламентируют наиболее важные вопросы предварительного расследования, обеспечивают надлежащий порядок досудебного производства по уголовным делам и всемерную реализацию прав и законных интересов лиц, вовлеченных в уголовное судопроизводство.

К общим условиям предварительного расследования отнесены правила, закрепленные в гл. 21 УПК РФ.

Формы предварительного расследования (ст. 150 УПК РФ). Предварительное расследование — родовое понятие. Данная деятельность может осуществляться в двух формах: предварительное следствие или дознание.

Предварительное следствие — основная и более сложная в сравнении с дознанием форма. Оно обязательно по всем уголовным делам, за исключением уголовных дел о преступлениях, прямо указанных в ч. 3 ст. 150 УПК РФ, по которым осуществляется дознание. Кроме того, дознание может проводиться по уголовным делам об иных преступлениях небольшой и средней тяжести по письменному указанию прокурора.

С другой стороны, также по письменному указанию прокурора уголовное дело, расследуемое согласно ч. 3 ст. 150 УПК РФ в форме дознания, может быть передано для производства

предварительного следствия. Такое обычно случается, если уголовное дело представляет сложность в доказывании.

Дознание проводится по тем же правилам, что и предварительное следствие, за исключением особенностей, обусловленных нетяжким характером преступлений. В частности, в связи с этим дознание должно быть окончено в течение 30 суток. Этот срок может быть продлен прокурором лишь при наличии соответствующих оснований. Согласно ч. 3—5 ст. 223 УПК РФ при необходимости срок дознания продлевается до 30 суток; в необходимых случаях, в том числе связанных с производством судебной экспертизы, — до шести месяцев; в исключительных случаях, связанных с исполнением запроса о правовой помощи, — до 12 месяцев. В первых двух случаях срок дознания продлевает прокурор района или его заместитель, а также приравненные к нему прокуроры; в третьем — прокурор субъекта РФ или приравненный к нему военный прокурор.

Подследственность (ст. 151 УПК РФ). Подследственность — это совокупность установленных в законе правил, которые позволяют определить принадлежность уголовного дела к компетенции следователя или дознавателя определенного ведомства. Принадлежность эта обусловлена квалификацией преступления, по признакам которого возбуждено уголовное дело. В отдельных случаях, прямо указанных в законе, подследственность зависит от должностного положения лица, в отношении которого ведется предварительное расследование.

Согласно родовой (предметной) подследственности предварительное следствие осуществляют следователи: Следственного комитета при прокуратуре РФ; органов федеральной службы безопасности; органов внутренних дел Российской Федерации; органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ. Предварительное расследование в форме дознания согласно данному виду подследственности осуществляют дознаватели различных органов дознания, указанные в ч. 3 ст. 151 УПК РФ.

Следователи Следственного комитета при прокуратуре РФ осуществляют предварительное следствие по уголовным делам о преступлениях, указанных в п. 1 ч. 2 ст. 151 УПК РФ. В основном это уголовные дела о преступлениях, представляющих наибольшую общественную опасность, в частности об убийствах, изнасилованиях, о преступлениях против политических, социальных, личных прав и свобод человека и гражданина, уголовные дела о терроризме, бандитизме, организации незаконных вооруженных формирований, массовых беспорядков.

Следователи органов федеральной службы безопасности осуществляют предварительное следствие по уголовным делам о преступлениях, указанных в п. 2 ч. 2 ст. 151 УПК РФ. Это уголовные дела о преступлениях против государственной безопасности (государственная измена, шпионаж и др.); ряде преступлений, совершенных в сфере экономической деятельности, против общественной безопасности (терроризм и др.).

Следователи органов внутренних дел Российской Федерации проводят предварительное следствие по основной массе уголовных дел. Это уголовные дела о причинении тяжкого или средней тяжести вреда здоровью, истязаниях, кражах, грабежах, разбоях, мошенничестве, другие дела о преступлениях в сфере экономической деятельности и т. д.

Следователи органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ осуществляют предварительное следствие по уголовным делам о преступлениях, указанных в п. 5 ч. 2 ст. 151 УПК РФ, т. е. тех, которые связаны с профилем деятельности данных органов.

Дознание по всем уголовным делам, требующим расследования в этой форме, производится согласно п. 1 ч. 3 ст. 151 УПК РФ дознавателями органов внутренних дел, за исключением дел, по которым дознание производится дознавателями: а) пограничных органов федеральной службы безопасности (п. 3 ч. 3); б) органов службы судебных приставов (п. 4 ч. 3); в) органов государственного пожарного надзора федеральной противопожарной службы (п. 6 ч. 3). Дознаватели органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ производят дознание по уголовным делам о преступлениях, указанных в п. 8 ч. 3 ст. 151 УПК, — это преступления небольшой тяжести, связанные с незаконным изготовлением, приобретением, хранением, сбытом наркотических средств или психотропных веществ, и некоторые другие им подобные деяния.

Персональная (субъектная) подследственность зависит от личности или должностного положения лиц, относительно которых имеются сведения как о совершивших преступление.

Так, следователи Следственного комитета при прокуратуре РФ согласно ч. 2 ст. 151 УПК РФ осуществляют предварительное следствие по уголовным делам (независимо от квалификации преступления) в отношении: 1) лиц, указанных в ст. 447 УПК РФ, т. е. в отношении депутатов, прокуроров, следователей, адвокатов, некоторых других должностных лиц, названных в данной статье; 2) должностных лиц правоохранительных

органов, военнослужащих, некоторых других лиц, названных в подп. «в» п. 1 ч. 2 ст. 151 УПК РФ. Также следователи прокуратуры расследуют преступления, совершенные иными лицами в отношении сотрудников правоохранительных органов, военнослужащих, ряда других лиц в связи с их служебной деятельностью.

Альтернативная подследственность — это правило, в соответствии с которым предварительное следствие по определенным категориям преступлений может осуществляться следователем органа, выявившего эти преступления. Перечень таких составов содержится в ч. 5 ст. 151 УПК РФ (квалифицированные кражи, мошенничество, незаконная банковская деятельность, контрабанда, злоупотребление должностными полномочиями и др.).

Подследственность по связи уголовных дел установлена для преступлений, названных в ч. 6 ст. 151 УПК РФ. По этим уголовным делам предварительное следствие производит следователь того органа, к чьей подследственности относится преступление, в связи с которым возбуждено соответствующее дело. Это уголовные дела о злоупотреблениях должностным положением, получении взятки, заведомо ложном доносе и др.

Споры о подследственности уголовного дела разрешает прокурор (ч. 8 ст. 151 УПК РФ).

Место производства предварительного расследования (ст. 152 УПК РФ). Вопросы, возникающие при определении места производства предварительного расследования, разрешены в ст. 152 УПК РФ. По общему правилу предварительное расследование производится по месту совершения преступления, т. е. в том же районе, городе, в котором были окончены преступные действия. Если следователю нужно провести следственные или розыскные действия в другом месте, то он вправе это сделать сам или же обратиться с письменным поручением о производстве следственных или розыскных действий к следователю или органу дознания. Это поручение должно быть выполнено в срок не более 10 суток с момента его получения.

В отступление от общего правила в целях обеспечения полноты, объективности, соблюдения процессуальных сроков предварительное расследование может производиться по месту нахождения обвиняемого или большинства свидетелей.

Если преступления совершены в разных местах, то предварительное расследование производится по месту совершения большинства преступлений или наиболее тяжкого из них.

Если место совершения преступления в начале предварительного расследования не было установлено, то до его установления досудебное производство ведется по месту выявления признаков преступления (например, в том месте, где были обнаружены предметы преступного посягательства). В этом и в других подобных случаях следователь (дознатель) производит все неотложные следственные действия по закреплению следов преступления, после чего следователь передает уголовное дело руководителю следственного органа, а дознаватель — прокурору для направления по подследственности.

Соединение уголовных дел (ст. 153 УПК РФ). Обычно уголовное дело возбуждается в связи с выявлением какого-то конкретного преступления. На практике нередко возникает потребность соединить в одно производство несколько уголовных дел. Статья 153 УПК РФ разрешает такое соединение уголовных дел в отношении: 1) нескольких лиц, совершивших одно или несколько преступлений в соучастии; 2) одного лица, совершившего несколько преступлений; 3) лица, обвиняемого в заранее не обещанном укрывательстве преступлений, расследуемых по этим уголовным делам.

Соединение уголовных дел, кроме того, допускается в случаях, когда лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, не установлено, но имеются достаточные основания полагать, что преступления, по фактам совершения которых были возбуждены уголовные дела, совершены одним лицом или группой лиц. Такое соединение возможно, в частности, если установлено, что на местах совершения преступлений следы оставлены одним и тем же лицом, преступления сходны по способу совершения, использованию одного и того же орудия или по иным признакам.

Соединение уголовных дел во всех случаях производится на основании постановления руководителя следственного органа.

Если уголовные дела, подлежащие соединению, были возбуждены в разное время, то срок предварительного расследования по объединенному уголовному делу определяется по тому уголовному делу, которое было возбуждено ранее других. При этом срок производства по остальным уголовным делам поглощается наиболее длительным сроком и дополнительно не учитывается.

Выделение уголовного дела (ст. 154 УПК РФ). На практике при расследовании большого по объему уголовного дела о совершении целого ряда преступлений, разных по квалификации,

тяжести или же если не все они совершены одними и теми же лицами, возникает целесообразность выделения уголовного дела. Но такое выделение не должно повлиять на полноту и всесторонность последующего производства по основному и выделенному уголовному делу.

Поэтому в ч. 1 ст. 154 УПК РФ указано, что дознаватель, следователь вправе выделить в отдельное производство другое уголовное дело только в отношении: 1) отдельных подозреваемых или обвиняемых по уголовным делам о преступлениях, совершенных в соучастии, если предварительное расследование подлежит приостановлению по основаниям, указанным в п. 1—4 ч. 1 ст. 208 УПК РФ¹; 2) несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого, привлеченного к уголовной ответственности вместе с совершеннолетними обвиняемыми; 3) иных лиц, подозреваемых или обвиняемых в совершении преступления, не связанного с другими преступлениями, если это стало известно в ходе предварительного расследования.

Согласно ч. 2 ст. 154 УПК РФ, если уголовное дело выделено в отдельное производство для расследования нового преступления или в отношении нового лица, то в постановлении следователя, дознавателя должно содержаться и решение о возбуждении уголовного дела. В этом случае срок предварительного расследования исчисляется со дня вынесения постановления о выделении уголовного дела. В остальных случаях срок предварительного расследования исчисляется с момента возбуждения основного уголовного дела.

В выделенном уголовном деле должны содержаться подлинники или заверенные следователем, дознавателем копии процессуальных документов, относящиеся к расследуемому преступлению. Речь идет, в частности, о протоколах следственных действий, иных документах, имеющих доказательственное значение.

¹ В соответствии с ч. 1 ст. 208 УПК РФ предварительное следствие приостанавливается при наличии одного из следующих оснований: 1) лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, не установлено; 2) подозреваемый или обвиняемый скрылся от следствия либо место его нахождения не установлено по иным причинам; 3) место нахождения подозреваемого или обвиняемого известно, но реальная возможность его участия в уголовном деле отсутствует; 4) временное тяжелое заболевание подозреваемого или обвиняемого, удостоверенное медицинским заключением, препятствует его участию в следственных и иных процессуальных действиях.

Выделение в отдельное производство материалов уголовного дела (ст. 155 УПК РФ). От выделения уголовного дела необходимо отличать выделение в отдельное производство материалов уголовного дела, предусмотренное ст. 155 УПК РФ. В этой статье речь идет о случаях, когда в ходе предварительного расследования из показаний допрошенных лиц, содержания других доказательств становится известно о совершении преступления, не связанного с расследуемым деянием.

В данной ситуации следователь (дознатель) выносит постановление о выделении в отдельное производство материалов уголовного дела. Эти материалы затем направляются: следователем — руководителю следственного органа, дознавателем — прокурору.

Выделенные материалы, содержащие сведения о новом преступлении, если будет возбуждено уголовное дело, допускаются в качестве доказательств при условии, что они отвечают требованиям о допустимости (ст. 75, ч. 1 ст. 88 УПК РФ).

Начало производства предварительного расследования (ст. 156 УПК РФ). В ст. 156 УПК РФ закреплено, что предварительное расследование начинается с момента возбуждения уголовного дела, о чем следователь, дознаватель, орган дознания выносит постановление. Обычно следователь, дознаватель возбуждает уголовное дело в том случае, когда оно ему подследственно; поэтому в постановлении о возбуждении дела он указывает о принятии его к своему производству.

Руководитель следственного органа, начальник органа дознания вправе поручить расследование по уголовному делу не тому следователю или дознавателю, который его возбудил, а другому. В этой ситуации следователь, дознаватель выносит отдельное постановление о принятии уголовного дела к производству; копия этого постановления в течение 24 часов направляется прокурору.

Фразу «предварительное расследование начинается с момента возбуждения уголовного дела» нужно понимать в том смысле, что только после возбуждения уголовного дела у следователя, дознавателя возникает право на производство предварительного расследования (производство следственных действий, применение мер процессуального принуждения, в частности задержание подозреваемого и др.).

Производство неотложных следственных действий (ст. 157 УПК РФ). В силу специфики своей работы органы дознания чаще всего первыми узнают о совершении преступлений, в том

числе и тех, по которым обязательно предварительное следствие. Согласно ч. 1 ст. 157 УПК РФ при наличии признаков преступления, по которому предварительное следствие обязательно, орган дознания возбуждает уголовное дело и производит неотложные следственные действия. К неотложным относятся те следственные действия, которые необходимы для обнаружения и закрепления следов преступления, а также других доказательств, требующих незамедлительного собирания и проверки. Перечень следственных действий, которые признаются неотложными, в УПК РФ отсутствует.

После производства этих следственных действий, но не позднее 10 суток со дня возбуждения уголовного дела орган дознания обязан направить уголовное дело со всеми материалами расследования руководителю следственного органа для организации дальнейшего предварительного следствия.

После направления уголовного дела руководителю следственного органа орган дознания может проводить по нему следственные действия и оперативно-розыскные мероприятия только по письменному поручению следователя. Но из этого общего правила есть исключение. В соответствии с ч. 4 ст. 157 УПК РФ, если по уголовному делу не обнаружено лицо, совершившее преступление, то орган дознания обязан и после принятия следователем уголовного дела к своему производству осуществлять розыскные и оперативно-розыскные меры для установления лица, совершившего преступление, уведомляя следователя об их результатах.

При этом согласно ч. 2 ст. 41 УПК РФ уголовно-процессуальная деятельность, в том числе и производство неотложных следственных действий, не может быть возложена на сотрудника органа дознания, который проводил или проводит по данному уголовному делу оперативно-розыскные мероприятия.

В ч. 2 ст. 157 УПК РФ указано, какие органы и должностные лица из числа уполномоченных осуществлять дознание производят неотложные следственные действия. Прежде всего, это дознаватели органов внутренних дел (по всем уголовным делам, по которым требуется предварительное следствие, за исключением дел, указанных в п. 2—6 ч. 2 ст. 157 УПК РФ), а по уголовным делам о преступлениях, подследственных следователям органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, — дознаватели этих органов. Кроме них правом проводить неотложные следственные действия наделены по делам о преступлениях соответствующих видов (они

указаны в п. 2—6 ч. 2 ст. 157 УПК) органы федеральной службы безопасности, таможенные органы, командиры воинских частей и других указанных в п. 4 ч. 2 ст. 157 УПК РФ воинских подразделений; начальники учреждений и органов уголовно-исполнительной системы Министерства юстиции РФ, иные должностные лица, которым предоставлены полномочия органов дознания в соответствии со ст. 40 УПК РФ.

Окончание предварительного расследования (ст. 158 УПК РФ). В соответствии со ст. 158 УПК РФ осуществляется одним из двух способов: 1) направлением уголовного дела в суд; 2) прекращением уголовного дела.

Убедившись, что виновность обвиняемого доказана и отсутствуют основания для прекращения уголовного дела, следователь производит процессуальные действия, указанные в гл. 30 УПК РФ, составляет обвинительное заключение и направляет уголовное дело прокурору.

Прокурор, действуя в порядке, установленном гл. 31 УПК РФ, при согласии с обвинительным заключением утверждает его и направляет уголовное дело в суд для рассмотрения по существу.

По окончании предварительного расследования в форме дознания дознаватель составляет обвинительный акт, утверждаемый начальником органа дознания. После этого уголовное дело направляется прокурору для утверждения обвинительного акта и последующего направления в суд.

Основания и порядок прекращения уголовного дела установлены в гл. 29 УПК РФ. Если прекращается уголовное дело, то прекращается и уголовное преследование, т. е. процессуальная деятельность стороны обвинения в целях изобличения подозреваемого, обвиняемого в совершении преступления. Но прекращение уголовного преследования не во всех случаях ведет к прекращению уголовного дела. Имеются ситуации, когда необходимо продолжить расследование для установления и уголовного преследования подлинного подозреваемого, обвиняемого¹.

Если в ходе предварительного расследования будут установлены обстоятельства, способствующие совершению преступления, то следователь, дознаватель вправе сообщить о них в представлении в соответствующую организацию или должностному лицу для принятия мер по устранению указанных обстоя-

¹ Об этом подробнее см. в § 3 гл. 4 учебника.

тельств. Это представление подлежит рассмотрению с обязательным уведомлением в течение месяца о принятых мерах.

Восстановление уголовных дел (ст. 158¹ УПК РФ). Восстановление утраченного уголовного дела либо его материалов производится по постановлению руководителя следственного органа, начальника органа дознания, а если утрата произошла в суде, то по решению суда, которое направляется для исполнения в орган предварительного расследования. При восстановлении используются сохранившиеся копии материалов уголовного дела; возможно производство следственных и иных процессуальных действий. При этом не исчисляются заново сроки предварительного расследования и содержания под стражей. Они продолжают течь, т. е. исчисляются в порядке, установленном ст. 109, 162, 223 УПК РФ. Если по уголовному делу истек предельный срок содержания под стражей, то обвиняемый подлежит немедленному освобождению.

Обязательность рассмотрения ходатайства (ст. 159 УПК РФ). В соответствии с этим требованием следователь, дознаватель обязан рассмотреть каждое ходатайство, заявленное лицами, имеющими на это право (т. е. участниками уголовного судопроизводства с собственным интересом и их представителями, указанными в законе, а также экспертом)¹. Ходатайство согласно ст. 121 УПК РФ подлежит рассмотрению и разрешению непосредственно после его заявления. Если немедленное принятие решения невозможно, то ходатайство должно быть разрешено не позднее трех суток. При этом следователь, дознаватель обязан удовлетворить каждое ходатайство подозреваемого, обвиняемого, его защитника, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика или их представителей о производстве следственных действий, судебной экспертизы, если они необходимы для установления обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела.

Если ходатайство полностью или частично отклонено, то об этом составляется мотивированное постановление, которое может быть обжаловано в порядке, установленном в гл. 16 УПК РФ.

Меры попечения о детях, об иждивенцах подозреваемого или обвиняемого и меры по обеспечению сохранности его имущества (ст. 160 УПК РФ). Согласно ч. 1 ст. 160 УПК РФ следователь, дознаватель принимает меры попечения о детях, об иждивенцах и меры по обеспечению сохранности имущества, если у подоз-

¹ Об этом подробнее см. в § 1—2 гл. 8 учебника.

реваемого, обвиняемого, задержанного или заключенного под стражу: а) остались без присмотра и помощи несовершеннолетние дети, другие иждивенцы, престарелые родители, нуждающиеся в уходе; б) осталось без присмотра имущество и жилище.

При этом следователь, дознаватель должен действовать не только по ходатайству подозреваемого, обвиняемого, но и по собственной инициативе, как только ему станет известно об указанных выше обстоятельствах из материалов уголовного дела или же из других источников.

Недопустимость разглашения данных предварительного расследования (ст. 161 УПК РФ). Данные предварительного расследования (содержание допросов свидетелей, потерпевших, подозреваемых, обвиняемых, результаты следственных действий, иные доказательства и информация о ходе расследования) не подлежат разглашению, поскольку это обеспечивает охрану прав и свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве, устраняет возможность неправомерного противодействия расследованию путем запугивания, подкупа, расправы с потерпевшими, свидетелями, другими участниками следственных действий, уничтожения документов, других доказательств. Неразглашение данных предварительного расследования необходимо и в силу ряда других причин, в частности в силу презумпции невиновности.

В необходимых случаях следователь или дознаватель предупреждает участников уголовного судопроизводства о недопустимости разглашения без соответствующего разрешения ставших им известными данных предварительного расследования. Об этом у них берется подписка с предупреждением об ответственности в соответствии со ст. 310 УК РФ.

При необходимости обеспечить безопасность потерпевшего, свидетеля и других лиц следователь согласно ч. 9 ст. 166 УПК РФ вправе в протоколе следственного действия не приводить данные об их личности.

Неразглашение данных предварительного расследования — вынужденная мера, и применяться она должна так, чтобы под предлогом секретности не создавались условия для волокиты, принятия в ходе предварительного расследования незаконных и необоснованных решений, осуществления противоправных действий.

Глава 13. Следственные действия

§ 1. Понятие следственных действий и их общая характеристика

В решении основных задач предварительного расследования главная роль отводится уголовно-процессуальному доказыванию, которое в соответствии со ст. 85 УПК РФ состоит в собирании, проверке и оценке доказательств. Собирание доказательств осуществляется прежде всего путем производства следственных действий, предусмотренных Кодексом.

Следственные действия характеризуются рядом признаков: 1) они нацелены на собирание и проверку доказательств; 2) процедура их производства детально урегулирована УПК РФ; 3) их вправе производить определенные должностные лица уголовного судопроизводства; 4) при их производстве возможно применение указанных в законе мер процессуального принуждения; 5) следственные действия, связанные с ограничением конституционных прав и свобод лиц, как правило, производятся на основании судебного решения.

Отсутствие определения следственного действия является одним из пробелов действующего УПК РФ. Исходя из указанных выше признаков, **следственное действие** можно определить как обеспеченное государственным принуждением действие, предусмотренное УПК РФ, проводимое следователем или дознавателем на основаниях и в порядке, установленных Кодексом, в целях собирания и проверки доказательств и реализации назначения предварительного расследования и уголовного судопроизводства в целом.

При этом основным, определяющим свойством следственных действий является их направленность на формирование доказательственной базы по уголовному делу.

Понятия «следственные действия» и «процессуальные действия» соотносятся между собой как философские категории части и целого. Все следственные действия являются процессуальными, поскольку порядок их производства закреплен в уголовно-процессуальном законодательстве. С другой стороны, не все процессуальные действия относятся к разряду следственных,

поскольку в их результате собирания и проверки доказательств не производится (например, ознакомление обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела).

К следственным действиям относятся: осмотр, освидетельствование, следственный эксперимент, обыск, выемка, наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, контроль и запись переговоров, допрос, очная ставка, опознание, проверка показаний на месте, производство судебной экспертизы.

Некоторые ученые выделяют в качестве самостоятельных следственных действий задержание, эксгумацию, наложение ареста на имущество, получение образцов для сравнительного исследования. Однако нельзя не учитывать, что задержание подозреваемого хотя и служит собиранию и проверке доказательств, является все же, как и наложение ареста на имущество, мерой процессуального принуждения. Их целесообразнее рассматривать именно в качестве таковых. Эксгумацию закон объединил с осмотром трупа в ст. 178 УПК РФ, в связи с тем что она проводится для осмотра и других исследований трупа. Получение образцов для сравнительного исследования может рассматриваться и в качестве самостоятельного процессуального действия (ст. 202 УПК РФ), но чаще осуществляется в ходе производства судебных экспертиз.

УПК РФ содержит ряд статей, посвященных общим правилам и условиям производства следственных действий.

Так, общие правила производства следственных действий определены в ст. 164 УПК РФ.

В ч. 1 данной статьи указано, что постановление следователя требуется для производства таких следственных действий, как осмотр трупа, связанный с его эксгумацией, если имеется согласие родственников покойного (ч. 3 ст. 178 УПК РФ); освидетельствование (ст. 179 УПК РФ); обыск в помещении, не являющемся жилищем (ст. 182 УПК РФ); выемка в помещении, не являющемся жилищем (ст. 183 УПК РФ).

В ч. 2 ст. 164 содержится отсылка к п. 4—9 и 11 ч. 2 ст. 29 УПК РФ, в которых определены случаи, когда следственные действия производятся на основании судебного решения. Судебное решение требуется для производства осмотра жилища при отсутствии согласия проживающих в нем лиц, обыска и (или) выемки в жилище, личного обыска (за исключением личного обыска задержанного подозреваемого), выемки предметов и документов, содержащих государственную или иную охраняемую законом тайну, а также предметов и документов, содержа-

тих информацию о вкладах и счетах граждан в банках и иных кредитных организациях, наложения ареста на корреспонденцию и выемки ее в учреждениях связи, наложения ареста на имущество и денежные средства физических и юридических лиц на счетах и во вкладах или на хранении в банках и иных кредитных организациях, о контроле и записи телефонных и иных переговоров.

Для получения судебного решения следователь с согласия руководителя следственного органа, а дознаватель с согласия прокурора возбуждает перед судом ходатайство о производстве следственного действия, о чем выносит постановление (ст. 165 УПК РФ). Ходатайство о производстве данного следственного действия рассматривается единолично судьей районного суда или военного суда соответствующего уровня по месту производства предварительного расследования или производства следственного действия не позднее 24 часов с момента поступления ходатайства.

В судебном заседании вправе участвовать прокурор, следователь и дознаватель.

Рассмотрев ходатайство, судья выносит постановление о разрешении производства следственного действия или об отказе в его производстве с указанием мотивов отказа.

Если производство осмотра места жилища, обыска и выемки в жилище, а также личного обыска не терпит отлагательства, эти следственные действия могут производиться без получения судебного решения, только на основании постановления следователя или дознавателя. В такой ситуации следователь, дознаватель в течение 24 часов с момента начала производства следственного действия уведомляет судью и прокурора о производстве следственного действия. Кроме уведомления в целях проверки законности решения о его производстве представляются копии постановления о производстве следственного действия и протокола следственного действия. Судья в течение 24 часов проверяет законность произведенного следственного действия и выносит постановление о его законности или незаконности. Если судья признает произведенное следственное действие незаконным, все доказательства, полученные при его производстве, признаются недопустимыми как полученные с нарушением требований УПК РФ.

Следственное действие не может, за исключением случаев, не терпящих отлагательства, производиться в ночное время, т. е. с 22.00 до 6.00 часов по местному времени.

При производстве следственных действий недопустимо применение насилия, угроз и иных незаконных мер, а равно создание опасности для жизни и здоровья участвующих в следственном действии лиц.

Если следователь, дознаватель привлекает к участию в следственном действии участников уголовного судопроизводства со стороны обвинения или защиты, он обязан удостовериться в их личности, разъяснить им права, ответственность, а также порядок производства следственного действия. Если в следственном действии участвует потерпевший, свидетель, специалист или переводчик, они предупреждаются об уголовной ответственности соответственно за заведомо ложные показания, заключение эксперта или неправильный перевод, а также за отказ свидетеля или потерпевшего от дачи показаний (в соответствии со ст. 307 и 308 УК РФ).

Согласно УПК РФ такие следственные действия, как осмотр (ст. 177), в том числе осмотр трупа (ст. 178), следственный эксперимент (ст. 181), обыск (ст. 182), выемка (ст. 183), личный обыск (ст. 184), осмотр почтово-телеграфных отправлений, на которые ранее был наложен арест (ч. 5 ст. 185), осмотр и прослушивание фонограммы, полученной в результате контроля и записи переговоров (ч. 6 ст. 186), предъявление для опознания (ст. 193), проверка показаний на месте (ст. 194), производятся с участием не менее двух понятых, которые вызываются для удостоверения факта производства следственного действия, его хода и результатов.

Частью 3 ст. 170 УПК РФ предусмотрено, 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, о чем в протоколе следственного действия делается соответствующая запись. В этих случаях применяются технические средства фиксации хода и результатов его проведения. Если в ходе следственного действия применение технических средств невозможно, в протоколе делается соответствующая запись.

При производстве следственного действия могут применяться технические средства и способы обнаружения, фиксации и изъятия следов преступления и вещественных доказательств. Следственное действие проводится лицом, принявшим уголовное дело к производству, или по его поручению.

Следователь имеет право привлечь к участию в следственном действии должностное лицо органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, о чем делается отметка в протоколе следственного действия.

Протокол следственного действия составляется в соответствии со ст. 166 УПК РФ в ходе следственного действия или непосредственно после его окончания. Он может быть написан от руки или изготовлен с помощью технических средств. При производстве следственного действия могут также применяться стенографирование, фотографирование, киносъемка, аудио- и видеозапись. Стенограмма и стенографическая запись, фотографические негативы и снимки, материалы аудио- и видеозаписи хранятся при уголовном деле.

В протоколе должны быть указаны: место и дата производства следственного действия, время его начала и окончания с точностью до минуты; должность, фамилия и инициалы лица, составившего протокол; фамилия, имя и отчество каждого лица, участвовавшего в следственном действии, а в необходимых случаях — его адрес и другие данные о его личности.

В протоколе описываются все процессуальные действия в том же порядке, в каком они производились, выявленные при их производстве существенные для данного уголовного дела обстоятельства, а также излагаются заявления лиц, участвовавших в следственном действии.

В протоколе также должны быть указаны технические средства, примененные при производстве следственного действия, условия и порядок их использования, объекты, к которым эти средства были применены, и полученные результаты. Кроме того, должно быть отмечено, что лица, участвующие в следственном действии, были заранее предупреждены о применении при производстве следственного действия технических средств.

Протокол предъявляется для ознакомления всем лицам, участвовавшим в следственном действии. Им разъясняется их право делать подлежащие в протокол замечания о его дополнении и уточнении. Все внесенные замечания о дополнении и уточнении протокола должны быть оговорены и удостоверены подписями этих лиц.

Протокол подписывается следователем (дознавателем) и лицами, участвовавшими в следственном действии. К нему прилагаются фотографические негативы и снимки, киноплёнки, диапозитивы, фонограммы допроса, кассеты видеозаписи, носители компьютерной информации, чертежи, планы, схемы,

слепок и оттиски следов, выполненные при производстве следственного действия.

При необходимости обеспечить безопасность потерпевшего, его представителя, свидетеля, их близких родственников, родственников и близких лиц следователь имеет право в протоколе следственного действия, в котором участвуют потерпевший, его представитель или свидетель, не приводить данные об их личности. В этой ситуации следователь с согласия руководителя следственного органа выносит постановление, в котором излагаются причины принятия решения о сохранении в тайне этих данных, указывается псевдоним участника следственного действия и приводится образец его подписи, которые он будет использовать в протоколах следственных действий, произведенных с его участием. Постановление помещается в конверт, который после этого опечатывается и приобщается к уголовному делу.

В протоколе должна быть сделана запись о разъяснении участникам следственных действий в соответствии с УПК РФ их прав, обязанностей, ответственности и порядка производства следственного действия, которая удостоверяется подписями участников следственного действия.

§ 2. Процессуальный порядок производства следственных действий

Осмотр (ст. 176—178, 180 УПК РФ) — следственное действие, заключающееся в непосредственном восприятии лицом обстановки места происшествия, участков местности, жилища, иного помещения, предметов, документов, трупа в целях обнаружения следов преступления, выяснения других обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела.

В УПК РФ говорится о следующих видах осмотра: осмотр места происшествия, местности, жилища, иного помещения, предметов и документов (ст. 176), осмотр трупа (ст. 178), осмотр почтово-телеграфной корреспонденции (ст. 185), осмотр фонограммы, полученной в результате контроля и записи переговоров (ч. 7 ст. 186).

Осмотр, как правило, производится после возбуждения уголовного дела.

Осмотр места происшествия — единственный вид осмотра, который в случаях, не терпящих отлагательства, может быть произведен до возбуждения уголовного дела.

Осмотр производится чаще всего без вынесения постановления о его производстве. Исключением является осмотр жилища, которое может быть осмотрено только с согласия проживающих в нем лиц на основании постановления следователя (дознавателя) или на основании судебного решения, вынесенного в порядке ст. 165 УПК РФ.

Постановление выносится следователем и в случаях необходимости эксгумации для осмотра трупа. Если родственники покойного возражают против эксгумации, разрешение на ее производство выдается судом.

Осмотр трупа производится на месте его обнаружения с участием судебно-медицинского эксперта, а при невозможности его участия — другого врача.

Все виды осмотра производятся, как правило, с участием понятых, за исключением случаев, предусмотренных ч. 3 ст. 170 УПК РФ. Опасность для жизни и здоровья людей может наступить вследствие ведущихся в месте осмотра боевых действий, угрозы воздействия радиоактивных и других веществ и т. п.

Осмотр помещения организации производится в присутствии представителя администрации. Если обеспечить его присутствие не представляется возможным, об этом делается запись в протоколе осмотра.

Для участия в осмотре следователь может пригласить специалистов (криминалистов, кинологов, инженеров-техников, технологов и других лиц, помощь которых может понадобиться для более качественного осмотра).

В ходе осмотра могут применяться технические средства фиксации процесса и результатов осмотра (фото-, видеозапись и др.), а также технические средства выявления, фиксации, изъятия следов и других объектов и даже исследований этих объектов, если результаты исследования очевидны для всех участников осмотра.

Осмотр следов преступления и иных обнаруженных предметов обычно производится на месте производства следственного действия. Если для осмотра требуется продолжительное время или осмотр на месте затруднен, то предметы изымаются, упаковываются, опечатываются и заверяются подписями следователя и понятых на месте осмотра. Изымаются только те предметы, которые могут иметь отношение к уголовному делу. Их индивидуальные признаки по возможности должны быть указаны в протоколе осмотра.

Все обнаруженное и изъятое должно предъявляться понятным и другим участникам осмотра.

Протокол осмотра составляется в соответствии с правилами ст. 166, 167 и 180 УПК РФ.

В нем описываются все действия следователя, а также обнаруженное при осмотре в той последовательности, в какой производился осмотр, и в том виде, в каком обнаруженное находилось в момент осмотра. Перечисляются и описываются все обнаруженные предметы.

Указывается время, погода и освещение, которые были в момент осмотра. При применении технических средств описывается, какие технические средства были применены и при каких условиях, какие получены результаты.

В протоколе перечисляется и описывается все изъятое в ходе осмотра. Указывается, как изъяты эти объекты, как они упакованы, какой печатью опечатаны и куда направлены после осмотра.

Освидетельствование (ст. 179 УПК РФ) — следственное действие, заключающееся в осмотре подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего и свидетеля в целях установления на их теле следов преступления, телесных повреждений, наличия или отсутствия особых примет, выявления состояния опьянения или иных свойств и признаков, имеющих значение для уголовного дела.

Цели, условия и процедура освидетельствования закреплены в ст. 179-180 УПК РФ.

Освидетельствование производится в случаях, когда для достижения указанных целей достаточно осмотра и не требуется производства судебной экспертизы.

Освидетельствование свидетеля производится с его согласия, за исключением случаев, когда оно необходимо для оценки достоверности его показаний.

О производстве освидетельствования выносятся постановления, обязательные для освидетельствуемого лица.

Освидетельствование производится следователем. При необходимости он привлекает к участию в следственном действии врача или другого специалиста.

Освидетельствование, сопровождаемое обнажением, может производиться лишь лицом одного пола с освидетельствуемым. При освидетельствовании лица другого пола следователь не присутствует, а освидетельствование производится врачом. Запрещается производство действий, унижающих достоинство освидетельствуемого или опасных для его жизни и здоровья. Если

освидетельствование сопровождается обнажением, фотографирование, видео- и киносъемка могут производиться только с согласия освидетельствуемого лица.

Протокол освидетельствования составляется с соблюдением требований ст. 166, 167 и 180 УПК РФ.

Следственный эксперимент (ст. 181 УПК РФ) — следственное действие, проводимое путем воспроизведения действий, а также обстановки или иных обстоятельств проверяемого события в целях проверки и уточнения данных, имеющих значение для уголовного дела.

При проведении следственного эксперимента проверяется возможность восприятия каких-либо фактов совершения определенных действий, наступления какого-либо события. Может также выявляться последовательность произошедшего события и механизм образования следов.

К участию в следственном эксперименте могут быть привлечены подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, свидетель, а в случае необходимости — и специалисты.

Применительно к этому следственному действию особенно важными являются положения о недопустимости действий, угрожающих жизни и здоровью его участников, их чести и достоинству.

Воспроизводство действий и иных обстоятельств события должно происходить в условиях, максимально приближенных к тем, в которых происходили реальные события. Одной из разработанных наукой и практикой рекомендаций является неоднократное воспроизведение проверяемых действий.

В протоколе описываются детально и условия, и сами воспроизводимые действия, а также полученные результаты (и положительные, и отрицательные). В качестве приложений к протоколу составляются масштабные и схематические планы, фототаблицы, приобщаются видеозаписи.

Обыск (ст. 182, 184 УПК РФ) — следственное действие, заключающееся в принудительном обследовании жилища и других помещений, транспорта, участков местности и иных мест и физических лиц в целях отыскания и изъятия орудий преступления, предметов, документов и ценностей, которые могут иметь значение для уголовного дела. Обыск может производиться также в целях обнаружения разыскиваемых лиц и трупов (ч. 16 ст. 182 УПК РФ).

Основания и порядок производства обыска определены в ст. 182, 184 УПК РФ.

В связи с тем, что обыск затрагивает право на неприкосновенность жилища, в ст. 25 Конституции РФ закреплено, что никто не вправе проникать в жилище против воли проживающих в нем лиц иначе как в случаях, установленных федеральным законом, или на основании судебного решения.

Для производства обыска нужны основания. Фактическим основанием является наличие достаточных данных полагать, что в каком-либо месте или у какого-либо лица могут находиться орудия преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела (ч. 1 ст. 182 УПК РФ). Эти сведения могут содержаться в показаниях потерпевших, свидетелей, других источниках доказательств.

Формальным (юридическим) основанием являются процессуальные документы, наличие которых делает обыск законным.

До начала обыска следователь обязан предъявить постановление о его производстве, а при обыске в жилище и личном обыске, кроме личного обыска подозреваемого при его задержании, — и судебное решение, позволяющее производство обыска.

Предъявив указанные документы, следователь должен предложить добровольно выдать подлежащие изъятию предметы, документы и ценности, имеющие значение для уголовного дела. Если они выданы добровольно и нет оснований опасаться сокрытия других подобных объектов, то следователь вправе не производить обыск.

В производстве обыска участвуют понятые, лицо, в помещении которого производится обыск, либо совершеннолетние члены его семьи. При производстве обыска вправе присутствовать защитник, а также адвокат того лица, в помещении которого производится обыск.

Если обыск производится в помещении организации, то обыск производится в присутствии ее представителей.

Следователь имеет право запретить лицам, присутствующим в месте проведения обыска, покидать это место, а также общаться друг с другом или иными лицами до окончания обыска. Он вправе также вскрывать любые помещения, если владелец отказывается открыть их добровольно. При этом нельзя допускать не вызываемое необходимостью повреждение имущества.

Следователь принимает меры к тому, чтобы не были оглашены выявленные в ходе обыска обстоятельства частной жизни лица, в помещении которого производится обыск, его личная и (или) семейная тайна, а также обстоятельства частной жизни других лиц.

При производстве обыска в любом случае должны изыматься предметы и документы, изъятые из оборота.

Все обнаруженные и изъятые предметы, документы и ценности предъявляются понятым и другим лицам, присутствующим при обыске, и в случае необходимости упаковываются и опечатываются на месте обыска, что удостоверяется подписями указанных лиц.

При производстве обыска составляется протокол. Его копия вручается лицу, в помещении которого был произведен обыск, либо совершеннолетнему члену его семьи. Если обыск производился в помещении организации, копия протокола вручается под расписку представителю администрации соответствующей организации.

В протоколе должно быть указано, в каком месте и при каких обстоятельствах были обнаружены предметы, документы или ценности. Отмечается, выданы ли они добровольно или были изъяты принудительно. Все изымаемое должно быть перечислено с точным указанием количества, меры, веса, индивидуальных признаков и, по возможности, стоимости.

Если в ходе обыска предпринимались попытки уничтожить или спрятать подлежащие изъятию объекты, в протоколе делается соответствующая запись и указываются принятые меры.

При производстве *личного обыска*, регламентированного ст. 184 УПК РФ, исследуется тело человека, находящаяся на нем одежда, личные вещи, ручная кладь. Лицо, производящее личный обыск, и понятые, специалисты должны быть одного пола с обыскиваемым.

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.

Выемка (ст. 183 УПК РФ) — следственное действие, состоящее в изъятии у физического лица или юридических лиц индивидуально определенных предметов и документов, имеющих значение для уголовного дела, если точно известно, где и у кого они находятся.

Выемка отличается от обыска тем, что заранее известно, какие предметы и документы необходимо изъять и где конкретно они находятся.

Выемка производится по постановлению следователя в порядке, установленном ст. 183 УПК РФ, при соблюдении общих с обыском правил, предусмотренных ст. 182 Кодекса.

Выемка предметов и документов, составляющих государственную или иную охраняемую законом тайну, а также предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах граждан в банках и иных кредитных организациях, производится на основании судебного решения, принимаемого в порядке, установленном ст. 165 УПК РФ.

До начала выемки следователь предлагает добровольно выдать предметы и документы, подлежащие изъятию, а в случае отказа производит выемку принудительно.

Наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотр и выемка (ст. 185 УПК РФ) носит комплексный характер, поскольку оно включает в себя последовательно три действия: наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, осмотр всех без исключения объектов, подвергнутых аресту, и последующая выемка корреспонденции, имеющей значение для уголовного дела.

Арест налагается в тех случаях, когда имеются достаточные основания полагать, что предметы, документы или сведения, имеющие значение для уголовного дела, могут содержаться соответственно в бандеролях, посылках или других почтово-телеграфных отправлениях либо в телеграммах или радиogramмах.

Решение о наложении ареста принимается на основании судебного решения, которому предшествует ходатайство следователя.

В ходатайстве следователя о наложении ареста на почтово-телеграфные отправления и производстве их осмотра и выемки согласно ч. 3 ст. 185 УПК РФ указываются: 1) фамилия, имя, отчество и адрес лица, почтово-телеграфные отправления которого должны задерживаться; 2) основания наложения ареста, производства осмотра и выемки; 3) виды почтово-телеграфных отправлений, подлежащих аресту; 4) наименование учреждения связи, на которое возлагается обязанность задерживать соответствующие почтово-телеграфные отправления.

До производства выемки следователь производит осмотр почтово-телеграфных отправлений, чтобы убедиться, что будет произведена выемка именно тех почтово-телеграфных отправлений, которые необходимы.

Осмотр, выемка и снятие копий с задержанных почтово-телеграфных отправлений производятся следователем в соот-

ветствующем учреждении связи с участием понятых из числа работников данного учреждения. В необходимых случаях следователь вправе пригласить для участия в осмотре и выемке специалиста, а также переводчика. Присутствующим при производстве выемки лицам разъясняются их права и обязанности.

Изымаемые предметы и документы предъявляются указанным лицам. Процедура выемки, ее результаты и индивидуальные признаки предметов и документов отражаются в протоколе, оформляемом в соответствии со ст. 166 УПК РФ.

По исчезновении надобности следователь своим постановлением отменяет арест на почтово-телеграфные отправления.

Контроль и запись переговоров (ст. 186 УПК РФ) — следственное действие, содержанием которого являются проводимые в установленном законом порядке, на основании судебного решения соответствующими органами контроль и запись переговоров, если имеются достаточные основания полагать, что телефонные и иные переговоры подозреваемого, обвиняемого и других лиц могут содержать сведения, имеющие значение для уголовного дела.

В ч. 2 ст. 186 УПК РФ определено, что если существует угроза совершения насилия, вымогательства и других преступных действий в отношении потерпевшего, свидетеля или их близких родственников, родственников, близких лиц, то контроль и запись телефонных и иных переговоров допускаются по письменному заявлению указанных лиц, а при отсутствии такого заявления — на основании судебного решения.

Необходимо иметь в виду, что закон допускает проведение этого действия только по уголовным делам о преступлениях средней тяжести, а также о тяжких и особо тяжких преступлениях. Такое положение справедливо, поскольку речь идет об ограничении одного из важнейших прав граждан, установленного ч. 2 ст. 23 Конституции РФ.

Для получения судебного решения следователь обращается в суд с соответствующим ходатайством.

В ч. 3 ст. 186 УПК РФ указан перечень информации, которая должна содержаться в ходатайстве следователя о производстве контроля и записи телефонных и иных переговоров: 1) уголовное дело, при производстве по которому необходимо применение данной меры; 2) основания, по которым производится следственное действие; 3) срок осуществления контроля и записи; 4) наименование органа, которому поручается техническое осуществление контроля и записи.

Из перечисленного наибольшую сложность представляет определение оснований производства контроля и записи пере-

говоров. Таковыми могут служить: 1) существование угрозы совершения насилия, вымогательства и других преступных действий в отношении потерпевшего, свидетеля или их близких родственников, родственников, близких лиц (ч. 2 ст. 186 УПК РФ); 2) обоснованный прогноз следователя о возможности получения путем контроля и записи переговоров информации, имеющей значение для уголовного дела.

Представляется, что таким основанием могут служить и результаты оперативно-розыскной деятельности, произведенной соответствующими органами. Ее можно рассматривать в качестве основания, если она содержится в официальных документах, представленных следователю органом, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность.

К лицам, переговоры которых могут прослушиваться, относятся, кроме обвиняемых и подозреваемых, и другие лица, возможно причастные к преступлению, а также потерпевшие и свидетели.

Постановление судьи о производстве контроля и записи переговоров направляются в соответствующий орган.

Производство контроля и записи переговоров может устанавливаться на срок не более шести месяцев. Оно прекращается с исчезновением необходимости в данной мере по постановлению следователя, но не позднее окончания предварительного расследования по данному уголовному делу.

В течение всего срока производства контроля и записи телефонных и иных переговоров следователь вправе в любое время истребовать от органа, их осуществляющего, фонограмму для осмотра и прослушивания. Фонограмма передается следователю в печатанном виде с сопроводительным письмом, в котором должны быть указаны дата и время начала и окончания записи указанных переговоров и краткие характеристики использованных при этом технических средств.

Следователь с участием понятых, а при необходимости специалиста и лиц, телефонные и иные переговоры которых были записаны, производит осмотр и прослушивание фонограммы и составляет протокол, в котором должна быть дословно изложена та часть фонограммы, которая, по мнению следователя, имеет отношение к данному уголовному делу.

Лица, которые участвовали в осмотре и прослушивании фонограммы, имеют право в том же протоколе или отдельно изложить свои замечания к протоколу.

Фонограмма в полном объеме должна быть приобщена к материалам уголовного дела в качестве вещественного доказательства. Она хранится в опечатанном виде в условиях, исключающих возможность ее прослушивания и тиражирования посторонними лицами.

Эти условия должны обеспечивать и сохранность фонограммы, и техническую пригодность для дальнейшего прослушивания, в том числе в судебном заседании.

Допрос (ст. 187—191 УПК РФ) — следственное действие, содержанием которого является получение показаний от лица, которое обладает сведениями, имеющими значение для уголовного дела. Это наиболее распространенное следственное действие, целью которого является получение полных и достоверных сведений об обстоятельствах, входящих в предмет доказывания, и иных обстоятельствах, имеющих значение для правильного расследования, рассмотрения и разрешения уголовного дела. Целью допроса также может быть и проверка имеющихся доказательств.

В зависимости от процессуального положения допрашиваемого различают допрос свидетеля, потерпевшего, подозреваемого, обвиняемого, эксперта, специалиста.

Каждый вид допроса имеет особенности процессуальной регламентации, но имеются и отдельные общие положения.

Правовая основа допроса содержится в Конституции РФ (ст. 48-52, 173-174, 187-191, 205 и др.).

Основанием для производства допроса конкретных лиц является процессуальная, а иногда и оперативная информация о том, что этому лицу может быть что-либо известно об имеющих значение для уголовного дела обстоятельствах.

Допрос, как правило, проводится по месту производства предварительного следствия, в кабинете следователя. Следователь вправе, если признает это необходимым по тактическим или иным соображениям, провести допрос в месте нахождения допрашиваемого (потерпевшего — в больнице, несовершеннолетнего свидетеля — в школе и т. п.).

В законе содержатся применительно к допросу определенные обязательные для следователя ограничения, связанные с защитой прав и свобод человека и гражданина.

Статья 51 Конституции РФ содержит указание, что: 1) никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом; 2) федеральным законом могут устанавли-

ваться иные случаи освобождения от обязанности давать свидетельские показания.

Так, допрос не может длиться непрерывно более четырех часов. Продолжение допроса допускается после перерыва не менее чем на один час для отдыха и принятия пищи. Общая продолжительность допроса в течение дня не должна превышать восьми часов. В ч. 4 ст. 187 УПК РФ определено, что при наличии медицинских показаний продолжительность допроса устанавливается на основании заключения врача.

Порядок вызова на допрос определен в ст. 188 УПК РФ.

Свидетель, потерпевший вызывается на допрос повесткой, в которой должно быть указано, кто и в каком качестве вызывается, к кому и по какому адресу, дата и время явки на допрос, а также последствия неявки без уважительной причины.

Повестка вручается непосредственно лицу, вызываемому на допрос, под расписку или передается с помощью средств связи. Если это лицо временно отсутствует, повестка вручается совершеннолетнему члену его семьи либо передается администрации по месту его работы или по поручению следователя иным лицам и организациям, которые обязаны передать повестку лицу, вызываемому на допрос.

Вызванный на допрос человек обязан явиться в назначенный срок либо заранее уведомить следователя о причинах неявки. В случае неявки без уважительных причин он может быть подвергнут приводу.

Несовершеннолетние до 16 лет вызываются на допрос через его законных представителей либо через администрацию по месту его работы или учебы. Допускается и иной порядок, если это вызывается обстоятельствами уголовного дела.

Военнослужащие вызываются на допрос через командование войсковой части.

Перед допросом следователь выполняет требования ч. 4 ст. 164 УПК РФ, т. е. разъясняет допрашиваемому и иным лицам, участвующим в допросе, их права, ответственность, а также порядок производства данного следственного действия. Если у следователя возникают сомнения, владеет ли допрашиваемый языком, на котором ведется производство по уголовному делу, то он должен выяснить, на каком языке допрашиваемый желает давать показания.

В процессе допроса запрещается задавать наводящие вопросы. В остальном следователь свободен при выборе тактики допроса.

Допрашиваемое лицо вправе пользоваться документами и записями.

Если свидетель явился на допрос с адвокатом, приглашенным им для оказания юридической помощи, то адвокат присутствует при допросе и пользуется правами, предусмотренными ч. 2 ст. 53 УПК РФ. Реализуя данные права, адвокат в присутствии следователя может давать свидетелю краткие консультации, задавать с разрешения следователя вопросы, делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записей в протоколе данного следственного действия. Следователь может отвести вопросы адвоката, но обязан занести отведенные вопросы в протокол.

По окончании допроса адвокат вправе делать заявления о нарушениях прав и законных интересов свидетеля. Эти заявления также заносятся в протокол допроса.

В ходе допроса по инициативе следователя или по ходатайству допрашиваемого лица могут быть проведены фотографирование, аудио- и (или) видеозапись, киносъемка, материалы которых хранятся при уголовном деле и по окончании предварительного следствия опечатываются.

Ход и результаты допроса отражаются в протоколе допроса, составляемом в соответствии со ст. 166 и 167 УПК РФ.

Показания допрашиваемого записываются в протоколе от первого лица и по возможности дословно. Вопросы и ответы на них записываются в той же последовательности, что и в ходе допроса. Записываются все вопросы, в том числе и те, которые были отведены следователем или на которые отказалось отвечать допрашиваемое лицо, с указанием мотивов отвода или отказа.

Если в процессе допроса допрашиваемому предъявлялись вещественные доказательства и документы, оглашались протоколы других следственных действий и воспроизводились материалы аудио- и (или) видеозаписи, киносъемки следственных действий, то об этом делается соответствующая запись в протоколе допроса. Также должны быть отражены показания допрашиваемого лица, данные при этом.

Если в ходе допроса использовались технические средства и способы фиксации, в протоколе должны содержаться: 1) запись о проведении фотографирования, аудио- и (или) видеозаписи, киносъемки; 2) сведения о технических средствах, условиях их применения и о фактах приостановления аудио- и (или) видеозаписи, киносъемки, причина и длительность остановки их записи; 3) заявления допрашиваемого по поводу проведения и

длительности остановки их записи; 4) заявления допрашиваемого по поводу проведения фотографирования, аудио- и (или) видеозаписи, киносъемки; 5) подписи допрашиваемого лица и следователя, удостоверяющие правильность протокола.

Допрашиваемый в ходе допроса может изготовить схемы, чертежи, рисунки, диаграммы, которые приобщаются к протоколу, о чем в нем делается соответствующая запись.

Если допрашиваемый ходатайствует о дополнении или об уточнении протокола, это ходатайство подлежит обязательному удовлетворению.

В протоколе должны быть указаны все лица, участвовавшие в допросе. Каждый из них должен подписать протокол, а также все сделанные к нему дополнения и уточнения.

Факт ознакомления с показаниями и правильность их записи допрашиваемый удостоверяет своей подписью в конце протокола. Допрашиваемый подписывает также каждую страницу протокола.

Отказ от подписания протокола допроса или невозможность его подписания лицами, участвовавшими в допросе, удостоверяется в порядке, установленном ст. 167 УПК РФ.

Определенные особенности имеет допрос несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля. Они указаны в ст. 191 УПК РФ.

В частности, допрос потерпевшего или свидетеля в возрасте до 14 лет, а по усмотрению следователя и допрос потерпевшего либо свидетеля в возрасте от 14 до 18 лет проводятся с участием педагога. При допросе несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля вправе присутствовать его законный представитель.

Потерпевшие и свидетели в возрасте до 16 лет не предупреждаются об ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. При разъяснении этим лицам их процессуальных прав, предусмотренных ст. 42 или 56 УПК РФ, им указывается на необходимость говорить правду.

В остальном процедура допроса несовершеннолетнего или свидетеля должна соответствовать общим положениям допроса, рассмотренным выше.

Очная ставка (ст. 192 УПК РФ) — следственное действие, состоящее в том, что ранее допрошенным лицам, в показаниях которых имеются существенные противоречия, задаются очередные вопросы и выслушиваются их ответы, о чем составляется протокол.

Понятия существенных противоречий в законе не дано, но на практике обычно таковыми считаются противоречия в пока-

заниях по обстоятельствам, подлежащим доказыванию по уголовному делу.

В очной ставке могут принимать участие обвиняемые и подозреваемые, свидетели и потерпевшие. При необходимости лицам предоставляется переводчик.

Свидетель и потерпевший предупреждаются об ответственности за дачу заведомо ложных показаний и за отказ от дачи показаний (ст. 307 и 308 УК РФ), как и при обычном допросе.

Всем участникам очной ставки разъясняются их права и обязанности.

После этого следователь выясняет у лиц, между которыми проводится очная ставка, знают ли они друг друга и в каких отношениях между собой находятся. Допрашиваемым поочередно предлагается дать показания по обстоятельствам, для выяснения которых проводится очная ставка.

Закон не устанавливает очередность допроса на очной ставке, но обычно первым предлагают дать показания лицу, информация которого соответствует большинству доказательств, собранных в ходе предварительного расследования.

После дачи показаний следователь может задавать вопросы каждому из допрашиваемых лиц. Лица, между которыми проводится очная ставка, могут с разрешения следователя задавать вопросы друг другу.

В ходе очной ставки следователь имеет право предъявить допрашиваемым вещественные доказательства и документы.

Оглашение показаний допрашиваемых лиц, содержащихся в протоколах предыдущих допросов, а также воспроизведение аудио- и (или) видеозаписи, киносъемки этих показаний допускаются лишь после дачи показаний указанными лицами или их отказа от дачи показаний на очной ставке.

В протоколе очной ставки показания допрашиваемых лиц записываются в той очередности, в которой они давались. Каждое из допрашиваемых лиц подписывает свои показания, каждую страницу протокола и протокол в целом.

Предъявление для опознания (ст. 193 УПК РФ) — следственное действие, заключающееся в предъявлении свидетелю, потерпевшему, подозреваемому или обвиняемому в установленном законом порядке человека либо предмета в группе схожих лиц или однородных предметов с целью установления его тождества или различия по приметам или особенностям с лицом или предметом, наблюдавшимся им ранее в связи с расследуемыми обстоятельствами и о котором он давал показания на допросе.

В ч. 2 ст. 193 УПК РФ определено, что опознающие предварительно допрашиваются об обстоятельствах, при которых они видели предъявленные для опознания лицо или предмет, а также о приметах и особенностях, по которым они могут его опознать.

Процесс опознания состоит в том, что опознающий проводит сравнение с предъявленными ему лицами или предметами того мысленного образа, который сохранился в его памяти. Опознающий может проводить сравнение с помощью всех органов чувств (зрение, слух, обоняние, осязание).

В зависимости от особенностей восприятия опознание может производиться по признакам внешности, по особенностям походки, голоса, запаха. В законе эти виды и особенности опознания не указаны, но на практике применяются.

Не может проводиться повторное опознание лица или предмета тем же опознающим и по тем же признакам.

Лицо предъявляется для опознания вместе с другими лицами, по возможности внешне сходными с ним. Во всяком случае, не должно быть существенных различий в возрасте, внешности, одежде: брюнет и блондин, молодой и старый и т. п.

Общее число лиц, предъявляемых для опознания, должно быть не менее трех. Но это правило не распространяется на опознание трупа, который предъявляется в единственном числе.

Если опознается живое лицо, то перед началом опознания ему предлагается занять любое место среди предъявляемых лиц, о чем в протоколе опознания делается соответствующая запись.

При невозможности предъявления лица опознание может быть проведено по его фотографии, предъявляемой одновременно с фотографиями других лиц, внешне сходных с опознаваемым. Количество фотографий также должно быть не менее трех.

Если для опознания предъявляется предмет, он располагается в группе однородных предметов в количестве не менее трех. Если невозможно предъявить сам предмет, его опознание также может быть произведено по фотографиям.

Если опознающий опознал лицо или предмет, ему предлагается указать опознанный объект и объяснить, по каким приметам или особенностям он опознал лицо либо предмет. Наводящие вопросы не допускаются.

При необходимости обеспечения безопасности опознающего предъявление лица для опознания может быть произведено в условиях, исключающих визуальное наблюдение опознающего

опознаваемым. Например, в помещении, отгороженном одно-сторонним зеркальным стеклом.

В этом случае понятия находятся в месте нахождения опознающего.

По окончании опознания в соответствии со ст. 166 и 167 УПК РФ составляется протокол предъявления для опознания. В нем указываются условия, результаты опознания и по возможности дословно излагаются объяснения опознающего. Если предъявление для опознания лица проводилось в условиях, исключающих визуальное наблюдение опознаваемым опознающего, это также отмечается в протоколе.

Проверка показаний на месте (ст. 194 УПК РФ) — следственное действие, которое производится в целях установления новых обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела, и заключается в повторной даче показаний, воспроизведении обстановки и обстоятельств события лицом, показания которого проверяются, на месте, связанном с расследуемым событием.

Доказательственное значение проверки показаний на месте состоит в том, что в результате ее производства могут быть получены новые доказательства. Поэтому данное следственное действие нецелесообразно в тех случаях, когда новые доказательства заведомо не могут быть получены (например, если лицо не помнит, где именно было совершено преступление, где было спрятано, выброшено или утеряно орудие преступления и т. п.). Также не имеет доказательственной ценности проверка показаний на месте, осуществляемая в форме так называемого закрепления показаний.

Лицо, показания которого проверяются, может иметь процессуальный статус подозреваемого, обвиняемого, свидетеля, потерпевшего.

Согласно ч. 2 ст. 194 УПК РФ проверка показаний на месте заключается в том, что ранее допрошенное лицо воспроизводит на месте обстановку и обстоятельства исследуемого события, указывает на предметы, документы, следы, имеющие значение для уголовного дела, демонстрирует определенные действия. Какое-либо постороннее вмешательство в ход проверки и навязывающие вопросы недопустимы.

В производстве следственного действия участвуют понятия. После обнаружения предметов, документов, следов помощь следователю в описании и изъятии этих объектов может оказать специалист, приглашенный для этих целей.

Не допускается одновременная проверка на месте показаний нескольких лиц.

Проверка показаний начинается с предложения лицу указать место, где его показания будут проверяться. Лицу, показания которого проверяются, после его свободного рассказа и демонстрации действий могут быть заданы вопросы.

Ход и результаты проверки показаний на месте обычно фиксируются при помощи видео-, кино-, фотосъемки.

Протокол проверки показаний на месте составляется в соответствии со ст. 166 и 167 УПК РФ.

Производство судебной экспертизы (гл. 27 УПК РФ) — следственное действие, содержанием которого является проводимое с использованием специальных знаний по постановлению следователя или определению суда специально назначенным лицом (экспертом) исследование в установленной уголовно-процессуальным законом форме различных объектов и процессов в целях установления обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела.

В п. 3 ч. 2 ст. 74 УПК РФ указывается, что заключение и показания эксперта допускаются в качестве доказательств.

Статья 80 УПК РФ определяет заключение эксперта как представленные в письменном виде содержание исследования и выводы по вопросам, поставленным перед экспертом лицом, ведущим производство по уголовному делу, или сторонами. Показания эксперта — сведения, сообщенные им на допросе, проведенном после получения его заключения, в целях разъяснения или уточнения данного заключения¹.

Признав необходимым назначение судебной экспертизы, следователь выносит об этом постановление. При необходимости помещения подозреваемого, обвиняемого, не находящегося под стражей, в медицинский или психиатрический стационар для производства соответственно судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы следователь возбуждает перед судом ходатайство, в котором указываются: 1) основания назначения судебной экспертизы; 2) фамилия, имя и отчество эксперта или наименование экспертного учреждения, в котором должна быть произведена судебная экспертиза; 3) вопросы, поставленные перед экспертом; 4) материалы, предоставляемые в распоряжение эксперта. Данное ходатайство рассматривается и разрешается судьей в порядке, установленном ст. 165 УПК РФ.

¹ Об этом подробнее см. в § 4 гл. 6 учебника.

Судебная экспертиза может производиться или государственными судебными экспертами, или иными экспертами из числа лиц, обладающих специальными знаниями.

После вынесения постановления о назначении судебной экспертизы (или получения судебного решения) следователь знакомит с ним подозреваемого, обвиняемого, его защитника и разъясняет им права, предусмотренные ст. 198 УПК РФ. Об этом составляется протокол, подписываемый следователем и лицами, которые ознакомлены с постановлением.

Аналогичным образом с постановлением о назначении судебной экспертизы знакомится потерпевший, в отношении которого производилась судебная экспертиза, и (или) его законный представитель.

В ст. 198 УПК РФ определены права подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля, которые они имеют при назначении и производстве экспертизы. Так, они вправе: 1) знакомиться с постановлением о назначении судебной экспертизы; 2) заявлять отвод эксперту или ходатайствовать о производстве судебной экспертизы в другом экспертном учреждении; 3) ходатайствовать о привлечении в качестве экспертов указанных ими лиц либо о производстве судебной экспертизы в конкретном экспертном учреждении; 4) ходатайствовать о внесении в постановление о назначении судебной экспертизы дополнительных вопросов эксперту; 5) присутствовать с разрешения следователя при производстве судебной экспертизы, давать объяснения эксперту; 6) знакомиться с заключением эксперта или сообщением о невозможности дать заключение, а также с протоколом допроса эксперта.

Статья 196 УПК РФ содержит перечень ситуаций, когда назначение и производство экспертизы обязательно. Это требуется в случаях, когда необходимо установить: 1) причины смерти; 2) характер и степень вреда, причиненного здоровью; 3) психическое или физическое состояние подозреваемого, обвиняемого, когда возникает сомнение в его виновности или способности самостоятельно защищать свои права и законные интересы в уголовном судопроизводстве; 4) психическое или физическое состояние потерпевшего, когда возникает сомнение в его способности правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела, и давать показания; 5) возраст подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, когда это имеет значение для уголовного дела, а документы, подтверждающие его возраст, отсутствуют или вызывают сомнение.

Судебная экспертиза в отношении потерпевшего, за исключением случаев, указанных в п. 2, 4 и 5, а также в отношении свидетеля производится с их (или их законных представителей) письменного согласия.

Следователь имеет право присутствовать при производстве судебной экспертизы, получать разъяснения эксперта по поводу проводимых им действий.

Факт присутствия следователя при производстве судебной экспертизы отражается в заключении эксперта.

Если судебная экспертиза проводится в экспертном учреждении, следователь направляет руководителю этого учреждения постановление о назначении судебной экспертизы и материалы, необходимые для ее производства.

Получив это постановление, руководитель экспертного учреждения поручает производство экспертизы конкретному эксперту или нескольким экспертам из числа работников данного учреждения и уведомляет об этом следователя. При этом руководитель экспертного учреждения, за исключением руководителя государственного судебно-экспертного учреждения, разъясняет эксперту его права и ответственность за дачу заведомо ложного заключения и другие положения ст. 57 УПК РФ¹.

Руководитель экспертного учреждения вправе возвратить без исполнения постановление о назначении судебной экспертизы и материалы, представленные для ее производства, если в данном учреждении нет эксперта конкретной специальности либо специальных условий для проведения исследований, указав мотивы, по которым производится возврат.

Если судебная экспертиза проводится вне экспертного учреждения, то следователь вручает постановление и необходимые материалы эксперту и разъясняет ему права и ответственность, предусмотренные ст. 57 УПК РФ.

Эксперт имеет право возвратить без исполнения постановление, если представленных материалов недостаточно для производства судебной экспертизы или он считает, что не обладает достаточными знаниями для ее производства.

В некоторых ситуациях возникает необходимость в комиссионной или комплексной судебной экспертизе (ст. 200 и 201 УПК РФ).

¹ Подробно о содержании процессуального статуса эксперта см. в § 5 гл. 5 учебника.

Комиссионная судебная экспертиза производится не менее чем двумя экспертами одной специальности. Комиссионный характер экспертизы определяется следователем либо руководителем экспертного учреждения, которому поручено производство судебной экспертизы.

Если по результатам проведенных исследований мнения экспертов по поставленным вопросам совпадают, то ими составляется единое заключение. Если есть разногласия, каждый из экспертов, участвовавших в производстве экспертизы, дает отдельное заключение по вопросам, вызвавшим разногласие.

Комплексной судебной экспертизой считается судебная экспертиза, производимая экспертами разных специальностей.

В заключении экспертов, участвовавших в производстве комплексной судебной экспертизы, указывается, какие исследования и в каком объеме провел каждый эксперт, какие факты он установил и к каким выводам пришел. Каждый из этих экспертов подписывает ту часть заключения, которая содержит описание проведенных им исследований, и несет за нее ответственность.

Для проведения целого ряда судебных экспертиз кроме материалов, полученных в ходе осмотра, обыска и других следственных действий, необходимы и образцы для сравнительного исследования.

В ч. 1 ст. 202 УПК РФ установлено, что следователь вправе получить образцы почерка или иные образцы для сравнительного исследования у подозреваемого, обвиняемого, а также у свидетеля или потерпевшего, если возникает необходимость проверить, оставлены ли ими следы в определенном месте или на вещественных доказательствах. О получении образцов для сравнительного исследования следователь выносит постановление. В необходимых случаях для получения образцов он привлекает специалистов.

При получении образцов для сравнительного исследования не должны применяться методы, опасные для жизни и здоровья или унижающие честь и достоинство человека.

Если получение образцов для сравнительного исследования является частью судебной экспертизы, то оно производится экспертом. В этом случае сведения о производстве указанного действия эксперт отражает в своем заключении (ч. 4 ст. 202 УПК РФ).

Из данного положения следует вывод о том, что получение образцов для сравнительного исследования может быть и эле-

ментом судебной экспертизы (если образцы получает сам эксперт), и самостоятельным процессуальным действием (если это производится по постановлению следователя с составлением отдельного протокола).

При производстве судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы может возникнуть необходимость в стационарном обследовании подозреваемого или обвиняемого.

В ст. 203 УПК РФ определено, что в такой ситуации подозреваемый или обвиняемый может быть помещен в медицинский или психиатрический стационар.

Для помещения в такой стационар подозреваемого или обвиняемого, не содержащегося под стражей, закон (ч. 2 ст. 203 УПК РФ) предусматривает необходимость судебного решения, принимаемого в порядке, установленном ст. 165 Кодекса.

В случае помещения в психиатрический стационар подозреваемого срок, в течение которого ему должно быть предъявлено обвинение, прерывается до получения заключения экспертов.

По результатам специальных исследований составляется заключение эксперта, в котором в соответствии со ст. 204 УПК РФ указываются: 1) дата, время и место производства судебной экспертизы; 2) основания производства судебной экспертизы; 3) должностное лицо, назначившее судебную экспертизу; 4) сведения об экспертном учреждении, а также фамилия, имя и отчество эксперта, его образование, специальность, стаж работы, ученая степень и (или) ученое звание, занимаемая должность; 5) сведения о предупреждении эксперта об ответственности за дачу заведомо ложного заключения; 6) вопросы, поставленные перед экспертом; 7) объекты исследований и материалы, представленные для производства судебной экспертизы; 8) данные о лицах, присутствовавших при производстве судебной экспертизы; 9) содержание и результаты исследований с указанием примененных методик; 10) выводы по поставленным перед экспертом вопросам и их обоснование.

В ч. 2 ст. 204 УПК РФ определено, что если при производстве судебной экспертизы эксперт установит обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела, но по поводу которых ему не были поставлены вопросы, то он вправе указать на них в своем заключении по собственной инициативе.

К заключению эксперта прилагаются иллюстрирующие заключение материалы (фотографии, схемы, графики и т. п.), которые являются его составной частью. Для разъяснения данного экспертом заключения следователь вправе по собственной

инициативе или по ходатайству подозреваемого, обвиняемого, его защитника допросить эксперта. Допрос эксперта до предоставления им заключения не допускается.

Эксперт не может быть допрошен по поводу сведений, ставших ему известными в связи с производством судебной экспертизы, если они не относятся к предмету данной судебной экспертизы.

Протокол допроса эксперта составляется в соответствии со ст. 166 и 167 УПК РФ.

Заключение эксперта или его сообщение о невозможности дать заключение, а также протокол допроса эксперта предъявляются следователем подозреваемому, обвиняемому, его защитнику с разъяснением им права ходатайствовать о назначении дополнительной либо повторной судебной экспертизы. Заключение эксперта предъявляется также потерпевшему и свидетелю, если судебная экспертиза производилась в отношении их.

Дополнительная судебная экспертиза может быть назначена при недостаточной ясности или полноте заключения эксперта, а также при возникновении новых вопросов в отношении ранее исследованных обстоятельств уголовного дела. Производство дополнительной экспертизы поручается тому же или другому эксперту.

Повторная судебная экспертиза может быть назначена по тем же вопросам в случаях возникновения сомнений в обоснованности заключения эксперта или наличия противоречий в выводах эксперта. Производство повторной экспертизы поручается другому эксперту.

Дополнительная и повторная судебные экспертизы назначаются на основании ст. 207 УПК РФ и производятся в соответствии со ст. 195—205 Кодекса.

Глава 14. Привлечение в качестве обвиняемого. Предъявление обвинения и допрос обвиняемого

§ 1. Основания и процессуальное оформление привлечения в качестве обвиняемого

Привлечение в качестве обвиняемого — этап стадии предварительного расследования. Он включает в себя три элемента: 1) вынесение мотивированного постановления (ст. 171 УПК РФ); 2) предъявление обвинения лицу, привлекаемому в качестве обвиняемого (ст. 172 УПК РФ); 3) допрос обвиняемого (ст. 173 УПК РФ).

Обвиняемым лицо становится с момента вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого (п. 1 ч. 1 ст. 47 УПК РФ).

Как обвиняемый он наделяется правом на защиту от сформулированного против него обвинения и иными правами, установленными в ч. 4 ст. 47 УПК РФ.

Следователь, принявший решение о привлечении лица в качестве обвиняемого, считает это лицо виновным в совершении преступления. Однако от имени государства лицо признается виновным лишь в момент вступления в законную силу обвинительного приговора суда.

С момента привлечения лица в качестве обвиняемого расширяются полномочия следователя по применению мер процессуального принуждения. Безличностные отношения, возникшие между государством и неизвестным до этого момента лицом, совершившим преступление, с этого момента персонифицируются.

Статья 171 УПК РФ регламентирует порядок привлечения в качестве обвиняемого и указывает, что обвинение в совершении преступления может иметь место лишь при наличии достаточных доказательств, дающих основания для обвинения лица в совершении преступления.

Таким образом, основанием предъявления обвинения является доказанность обстоятельств, составляющих содержание предъявляемого обвинения.

К этому моменту необходимо доказать соответствие между обстоятельствами, установленными с помощью собранных к этому времени доказательств, и составом преступления, предусмотренным конкретной статьей (частью, пунктом статьи) Особенной части УК РФ. В предмет доказывания для определения оснований привлечения в качестве обвиняемого входят как элементы состава преступления, указанные в уголовно-правовой норме, так и обстоятельства, перечисленные в ст. 73 УПК РФ.

При вынесении постановления о привлечении в качестве обвиняемого должно быть доказано: 1) событие преступления (время, место, способ и другие обстоятельства совершения преступления); 2) все остальные элементы, образующие состав преступления; 3) виновность в совершении преступления лица, которому предъявляется обвинение; 4) нет ли обстоятельств, исключающих уголовную ответственность или позволяющих освободить от нее.

При определении оснований, достаточных для привлечения в качестве обвиняемого, учитываются как сам факт установления обстоятельств, подлежащих доказыванию, так и степень их доказанности.

Какая совокупность доказательств достаточна для того, чтобы считать установленным каждое из отмеченных выше обстоятельств, решает лицо, производящее предварительное расследование, в результате оценки совокупности собранных и проверенных им доказательств. Эта совокупность на данном этапе не может быть исчерпывающей, поскольку еще не допрошен обвиняемый и не проверены его показания. Тем не менее решение следователя по уголовному делу должно быть правильным, своевременным и единственно возможным. Давать показания — это право обвиняемого. Следователь их может и не получить.

Поэтому обоснованным решение о привлечении в качестве обвиняемого может быть только при достижении такого уровня знаний, который исключал бы в данный момент вывод о невиновности обвиняемого.

Необоснованная задержка предъявления обвинения может иметь отрицательные последствия: будет стеснено право обвиняемого на защиту; это лишит следователя возможности активных действий по собиранию, проверке доказательств и применению мер процессуального принуждения.

Постановление о привлечении в качестве обвиняемого должно быть вынесено своевременно, т. е. как только будут собраны доказательства, относящиеся к конкретному лицу и достаточ-

ные для вывода о том, что его действия содержат состав преступления. Постановление о привлечении в качестве обвиняемого также является средством обеспечения права обвиняемого знать, в чем конкретно он обвиняется. Содержание постановления о привлечении в качестве обвиняемого регламентировано ч. 2 ст. 171 УПК РФ. Как и большинство процессуальных документов, оформляющих решения, оно состоит из вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной частей. Во *вводной части* отмечается: когда, где, кто, кому и по какому уголовному делу предъявляет обвинение, фамилия, имя и отчество лица, привлекаемого в качестве обвиняемого, число, месяц, год и место его рождения. *Описательная часть* содержит формулировку обвинения и является центральной в постановлении. Она включает в себя описание преступления с указанием времени, места его совершения, а также иных обстоятельств, подлежащих доказыванию в соответствии с п. 1—4 ч. 1 ст. 73 УПК РФ. В *резолютивной части* указывается пункт, часть, статья УК РФ, предусматривающая ответственность за данное преступление, и формулируется решение следователя привлечь конкретное лицо в качестве обвиняемого в совершении преступления.

Обстоятельства, признанные следователем доказанными и определяющие содержание предъявленного обвинения, должны соответствовать составу инкриминируемого деяния. Описательная часть постановления излагается таким образом, чтобы приводимые в ней данные отвечали собранным доказательствам и соответствовали составу преступления, предусмотренному уголовно-правовой нормой, указанной в резолютивной части. Если предъявляется обвинение в совершении нескольких преступлений, то вышеуказанные обстоятельства должны быть изложены применительно к каждому из них, а в резолютивной части перечисляются все статьи (части, пункты статей) Особенной части УК РФ.

Когда действия лица, привлекаемого в качестве обвиняемого, квалифицируются по уголовно-правовой норме, носящей бланкетный характер, соответствующие нормативные правовые акты, с нарушением которых связаны действия обвиняемого, указываются не в резолютивной, а в описательной части постановления. Объясняется это тем, что юридическая оценка действий обвиняемого и их квалификация производятся на основании уголовного закона. Приведение же соответствующих подзаконных актов в описательной части постановления конкретизирует содержание формулировки обвинения.

Перечисление в постановлении только юридических признаков, определяющих квалификацию преступления, не может быть признано достаточным. Обоснованность обвинения включает ссылку на фактические обстоятельства преступления. Требование фактической обоснованности означает, что в описательной части должны быть указаны конкретные факты, соответствующие юридическим признакам инкриминируемого деяния: когда, где, кем, какое и каким образом совершено преступление и можно ли считать это в достаточной мере доказанным.

Если не собрано достаточных сведений о преступлении, постановление не может быть вынесено, ибо привлечение в качестве обвиняемого в таком случае будет необоснованным.

По каждому из вменяемых в вину эпизодов необходимо указать не только время и место совершения преступления, но в ряде случаев — способ и вредные последствия, соответствующие объективной стороне преступления, а также обстоятельства, характеризующие субъективную сторону преступления (умысел или неосторожность). Каждый эпизод преступления, если их несколько, должен быть квалифицирован по соответствующей статье УК РФ.

В УПК РФ не содержится требования приводить в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого доказательства. Это законодатель оставляет на усмотрение следователя. В постановлении приводятся те доказательства, которые найдет возможным указать следователь. Насколько целесообразно указывать доказательства в постановлении, в каждом конкретном случае следователь должен решить сам, исходя из намеченного им плана дальнейшего расследования.

Если в совершении преступления обвиняется несколько человек, следователь обязан вынести в отношении каждого из них отдельное постановление, индивидуализировать в нем обвинение, точно указав, что именно совершено каждым из лиц, по какой статье (части, пункту статьи) Особенной части УК РФ квалифицируются конкретные деяния.

Обвинение должно быть сформулировано таким образом, чтобы оно было понятно обвиняемому, чтобы он имел реальную возможность самостоятельно защищать свои права и законные интересы независимо от того, участвует в уголовном деле защитник или нет. Лицо с момента вынесения постановления о привлечении его в качестве обвиняемого во всех случаях вправе пользоваться помощью защитника. Последний не бу-

дет участвовать только в случае, когда обвиняемый откажется от его участия и примет решение защищаться самостоятельно¹.

Копия постановления о привлечении в качестве обвиняемого вручается лицу (ч. 8 ст. 172 УПК РФ) и направляется прокурору (ч. 9 ст. 172 Кодекса).

§ 2. Предъявление обвинения

Одним из важных условий осуществления обвиняемым своих прав является его своевременное ознакомление с постановлением о привлечении в качестве обвиняемого. В соответствии с ч. 1 ст. 172 УПК РФ предъявление обвинения должно последовать не позднее трех суток с момента вынесения постановления. Этот срок может быть нарушен только в двух случаях: если неизвестно местопребывание обвиняемого или если он не явился по вызову следователя.

В тех случаях, когда обвиняемый скрылся и предъявить ему обвинение невозможно, следователь может объявить розыск обвиняемого, произвести обыск, выемку и наложить арест на имущество. Если обвиняемый был подвергнут приводу, то обвинение предъявляется в день привода (ч. 6 ст. 172 УПК РФ) при условии обеспечения следователем участия защитника.

Следователь должен заблаговременно уведомить обвиняемого о дне предъявления обвинения и одновременно разъяснить ему право самостоятельно пригласить защитника либо ходатайствовать об обеспечении участия защитника следователем в порядке, установленном ст. 50 УПК РФ, с оплатой его труда за счет средств федерального бюджета. Заблаговременное уведомление обвиняемого позволит последнему, как того требует ч. 3 ст. 47 УПК РФ, иметь достаточное время и возможность подготовиться к защите. Уведомление обвиняемого, находящегося на свободе, осуществляется повесткой или через средства связи. Обвиняемый, содержащийся под стражей, извещается о дне предъявления обвинения через администрацию места содержания под стражей.

Перед предъявлением обвинения следователь в присутствии защитника должен удостовериться в личности обвиняемого.

Предъявление обвинения состоит из трех действий: 1) объявление постановления о привлечении в качестве обвиняемого

¹ Исключения составляют случаи обязательного участия защитника, перечисленные в ст. 51 УПК РФ. Об этом подробнее см. в § 4 гл. 5 учебника.

(осуществляется путем оглашения или предоставления его обвиняемому и его защитнику для личного прочтения); 2) разъяснение обвиняемому существа предъявленного обвинения (ч. 5 ст. 172 УПК РФ); 3) разъяснение обвиняемому его прав, предусмотренных ч. 4 ст. 47 УПК РФ.

Разъяснение прав по смыслу закона должно предшествовать ознакомлению с постановлением, поскольку обвиняемый наделяется ими с момента вынесения постановления. Обвиняемому в этот момент должно быть объявлено, что он имеет право на защиту от предъявленного обвинения, разъяснены его права и обеспечена возможность защищаться всеми не запрещенными законом способами¹. Обвиняемый вправе не только защищать свои права и законные интересы, но и иметь достаточное время и возможность для подготовки к защите.

Обвиняемому также разъясняется содержание ч. 1 ст. 51 Конституции РФ, которая гласит: «Никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом». В соответствии с п. 4 ст. 5 УПК РФ близкими родственниками являются супруг, супруга, родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья, родные сестры, дедушка, бабушка, внуки.

Разъяснение сущности обвинения и процессуальных прав должно осуществляться полно и в понятных обвиняемому выражениях. Целесообразно разъяснить не только диспозицию, но и санкцию соответствующей статьи (статей) УК РФ, а также обстоятельства, принимаемые судом во внимание при определении меры наказания. После ответа на все возникшие у обвиняемого по этому поводу вопросы, а также заявления обвиняемого о том, что обвинение ему понятно, можно приступить к его допросу.

Объявление постановления, а также разъяснение его сущности и прав, в том числе и предусмотренных ч. 1 ст. 51 Конституции РФ, удостоверяются подписью обвиняемого на постановлении.

В случае отказа обвиняемого подписать постановление ему целесообразно разъяснить, что его подпись не свидетельствует о признании им себя виновным. Она свидетельствует лишь о том, что ему объявлено постановление и разъяснены его права. Свое отношение к предъявляемому обвинению он может изложить в протоколе допроса. Если же разъяснение не принесло

¹ Об этом подробнее см. в § 4 гл. 5 учебника.

результата, следователь делает в постановлении соответствующую запись (ч. 7 ст. 172 УПК РФ).

Защитник, ознакомившись с постановлением, вправе еще до допроса обвиняемого заявить ходатайство о внесении в него изменений, если он считает, что постановление о привлечении в качестве обвиняемого составлено с нарушением требований ст. 171 УПК РФ. Следователь обязан рассмотреть это ходатайство и в случае его удовлетворения внести необходимые изменения в постановление о привлечении в качестве обвиняемого и вновь выполнить требования ст. 172 УПК РФ.

Перед допросом следователь вручает обвиняемому и его защитнику копию постановления о привлечении в качестве обвиняемого.

Порядок привлечения в качестве обвиняемого отдельных категорий лиц установлен в гл. 52 УПК РФ¹.

§ 3. Допрос обвиняемого

После предъявления обвинения обвиняемый должен быть допрошен немедленно. Однако немедленный допрос возможен при соблюдении требований п. 9 ч. 4 ст. 47 и ч. 3 ст. 50 УПК РФ. Это означает, что обвиняемому до его допроса должна быть предоставлена возможность иметь свидание с защитником наедине и конфиденциально. Такое свидание не может быть ограничено во времени; не может быть ограничено и их количество.

Давать показания — это право обвиняемого, и ни в каких случаях оно не может превратиться в его обязанность. Поэтому в самом начале допроса следователь выясняет у обвиняемого, признает ли он себя виновным и желает ли дать показания по существу предъявленного обвинения.

При изъявлении желания дать показания и если у следователя возникли вопросы о языке, на котором может дать показания обвиняемый, следователь должен спросить последнего, на каком языке он желает дать показания. Если обвиняемый пожелал дать показания не на том языке, на котором ведется производство по уголовному делу, приглашается переводчик.

Если обвиняемый отказался дать показания, ему предоставляется возможность объяснить причины отказа. Об этом делается запись в протоколе допроса, что удостоверяется подписью следователя.

¹ Об этом подробнее см. в гл. 28 учебника.

Повторный допрос обвиняемого по тому же обвинению может производиться только по просьбе самого обвиняемого. Просьба обвиняемого отражается в протоколе допроса.

Если обвиняемый согласился дать показания, то допрос производится с соблюдением правил, установленных ст. 189 УПК РФ, а перед этим выполняются требования, предусмотренные ч. 4 ст. 164 УПК РФ.

Показания обвиняемого являются не только доказательством, но и средством его защиты от предъявленного обвинения. Показания обвиняемого, данные в ходе досудебного производства по уголовному делу в отсутствие защитника, включая случаи отказа от защитника, и не подтвержденные им в суде, являются недопустимыми доказательствами (п. 1 ч. 2 ст. 75 УПК РФ).

Тактику допроса обвиняемого следователь определяет самостоятельно. Вместе с тем представляется логичным предоставить обвиняемому возможность изложить все обстоятельства, связанные с обвинением, в порядке свободного рассказа, а после этого задать ему необходимые, по мнению следователя, вопросы и получить на них ответы. Изложение показаний в форме свободного рассказа будет более полно отвечать возможностям реализации обвиняемым его права на защиту и исключит возможность психологического воздействия на обвиняемого.

Обвиняемые по одному и тому же уголовному делу должны допрашиваться порознь в целях исключения влияния одного из них на другого.

Обвиняемые, как правило, допрашиваются по месту производства предварительного следствия, однако следователь вправе произвести допрос обвиняемого по месту его нахождения или жительства. Допрос по месту нахождения или жительства обвиняемого производится также с участием защитника. Если обвиняемый болен и находится дома или в лечебном учреждении, то допрос его возможен только с разрешения врача, официально удостоверенного справкой, а по решению следователя, возможно, и в присутствии врача.

Любое насилие в ходе допроса исключается. Угрозы, ложные обещания, подача ложной информации об осведомленности следователя и любая иная дезинформация недопустимы. Использование этих приемов может поставить под сомнение допустимость полученной информации в качестве доказательств.

Обвиняемый может дать показания не только по предъявленному обвинению, но и по поводу любых известных ему обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела, а также имеющих в уголовном деле доказательств.

Участвующий в допросе защитник с разрешения следователя может задавать вопросы обвиняемому. Вопросы, относящиеся к уголовному делу, и ответы на них подлежат занесению в протокол. Вопросы, отведенные следователем как не относящиеся к уголовному делу, также подлежат занесению в протокол.

В ходе допроса может применяться видео- и аудиозапись. Ее применение возможно по инициативе как следователя, так и обвиняемого. О применении этих технических средств по инициативе следователя обвиняемый должен быть поставлен в известность. Отрицательное отношение обвиняемого к применению технических средств при допросе может повлечь отказ обвиняемого отдачи показаний.

Допрос обвиняемого оформляется протоколом.

В протоколе первого допроса должны быть полно отражены сведения анкетного характера о личности обвиняемого. Закон требует обязательного отражения в протоколе следующих сведений об обвиняемом:

- 1) фамилия, имя и отчество;
- 2) дата и место рождения. При этом имеются в виду день, месяц и год рождения; место рождения указывается по существующему в момент рождения административно-территориальному делению;
- 3) гражданство. Если обвиняемый кроме гражданства России имеет еще гражданство другого государства, об этом следует указать. Здесь же следует указать, какое из двух гражданств является приобретенным вначале, а какое — позднее;
- 4) образование. Если гражданин имеет высшее образование, а затем им были защищены кандидатские или докторские диссертации, получены доцентские или профессорские звания, об этом также целесообразно указать. Об этом следует указать обязательно, если данная информация имеет значение для уголовного дела;
- 5) семейное положение, состав семьи. Здесь особенно важно указать о наличии несовершеннолетних детей, иждивенцев-инвалидов. Эти обстоятельства будут учтены судом при определении размера и вида наказания;
- 6) место работы или учебы, род занятий и должность. Эти данные могут способствовать более полной оценке личности, более правильной оценке противоправного деяния, совершенного обвиняемым;
- 7) место жительства. Нам представляется, что здесь необходимо отразить, кроме адреса места проживания, еще и характер занимаемого обвиняемым жилого помещения: отдельная квар-

тира, муниципальная, приватизированная, жилой дом на правах личной собственности, комната в коммунальной квартире;

8) наличие судимости. Особо должно быть отмечено наличие неснятой и непогашенной судимости. Когда, за что, к какому сроку был приговорен, был ли освобожден досрочно, условно-досрочно, по болезни и т. д. Если судимость снята или погашена, о ней следует упоминать лишь в случаях, когда это имеет значение для уголовного дела;

9) иные сведения, имеющие значение для уголовного дела. К таким сведениям могут относиться сведения о состоянии здоровья обвиняемого, наличии заболеваний, их тяжести, наличие группы инвалидности.

В протоколе допроса отражаются ход и результаты допроса. Протокол допроса составляется с соблюдением требований ст. 166-167 и 190 УПК РФ.

Показания записываются от первого лица и по возможности дословно. В целях обеспечения полноты показаний в протоколе содержание показаний может быть отражено с помощью стенографии и с использованием аудио- и видеозаписи. Об этом указывается в протоколе, а аудио- и видеозапись, а также стенограмма приобщаются к уголовному делу и хранятся при нем.

В ходе допроса обвиняемый может изготовить схему, начертить чертеж, сделать зарисовки, изготовить диаграмму. Все это должно быть приобщено к протоколу, о чем в протоколе делается соответствующая запись.

Если в допросе участвовал переводчик, то в протоколе должны содержаться данные о лице, осуществлявшем перевод, а также о предупреждении переводчика об уголовной ответственности за заведомо ложный перевод в соответствии со ст. 307 УК РФ. Обвиняемому должно быть разъяснено его право на отвод переводчика. Мнение обвиняемого о его доверии к переводчику отражается в протоколе.

По окончании допроса и после отражения в протоколе его хода и результатов следователь знакомит обвиняемого, защитника и других участвующих в допросе лиц с содержанием записей в протоколе. В протоколе отражается порядок ознакомления с документом — был ли он прочитан каждым из участников или оглашен следователем. После этого следователь выясняет у обвиняемого, защитника и других участников данного следственного действия, нет ли у них замечаний, дополнений и уточнений к протоколу. Если замечания, дополнения, уточнения имеются, то они вносятся в протокол. Факт внесения удостоверения подписями следователя и всех участвующих лиц.

Обвиняемый подписывает как весь протокол, так и каждую его страницу. Другие участники допроса подписывают протокол в целом.

Если в допросе участвовал переводчик, то он подписывает каждую страницу и весь протокол в целом.

Следователь, проводивший допрос, подписывает протокол в целом.

При последующих допросах, если данные о личности обвиняемого не изменились, законодатель разрешает ограничиться лишь указанием его фамилии, имени и отчества.

§ 4. Изменение и дополнение обвинения. Частичное прекращение уголовного преследования

В соответствии со ст. 175 УПК РФ, если при производстве предварительного следствия возникнут основания для изменения предъявленного обвинения или для его дополнения, следователь обязан предъявить обвиняемому новое обвинение с соблюдением требований ст. 171 — 173 УПК РФ и допросить его по этому обвинению с участием защитника.

Если в ходе предварительного следствия предъявленное обвинение в какой-либо части не найдет подтверждения, то следователь своим постановлением прекращает уголовное преследование в соответствующей части, о чем уведомляет обвиняемого, его защитника, а также прокурора (ч. 2 ст. 175 УПК РФ).

Закон не содержит указаний, позволяющих определить, что понимать под «частью обвинения».

Отграничение случаев изменения обвинения от того, когда можно прекратить уголовное преследование в определенной его части, означает, что в отношении этого обвинения производство могло осуществляться вполне самостоятельно, поэтому уголовное преследование в этой части прекращается.

К примеру, в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого фигурировало обвинение в совершении нескольких преступлений, и одно из них не подтвердилось. Можно вынести постановление о прекращении уголовного преследования в части этого обвинения. Если же отпадает не самостоятельное обвинение, а его часть, то в формулировку обвинения нужно внести соответствующие изменения, что повлечет за собой обязательное вынесение нового постановления о привлечении в качестве обвиняемого.

Установление новых обстоятельств повлечет за собой обвинение в новом преступлении, замену обвинения в совершении одного преступления на обвинение в совершении другого. В преж-

нее обвинение могут быть включены новые действия обвиняемого, образующие в совокупности с ранее предъявленными фактами единое преступление или определяющие неоднократность как квалифицирующий признак. В ранее предъявленное обвинение, кроме того, могут быть внесены уточнения, не влекущие за собой его изменения. Внесенные в обвинение изменения и дополнения могут отразиться на квалификации преступления. При этом обвинение может быть изменено как на более, так и на менее тяжкое.

Во всех этих случаях нужно выносить новое постановление о привлечении в качестве обвиняемого независимо от того, применяется ли закон о более тяжком или о менее тяжком преступлении. В любом из этих случаев обвиняемый должен иметь возможность осуществить предоставленные ему права, а для этого ему необходимо знать, в совершении какого преступления его обвиняют. Новая квалификация, предусматривающая менее тяжкое преступление, не лишает обвиняемого права на защиту.

Возможное ухудшение положения обвиняемого — не единственный признак, определяющий существенность дополнений или изменений обвинения. К их числу можно отнести место и время совершения преступления. Они хотя и не являются квалифицирующими признаками состава преступления, но прямо связаны с возможностью выдвижения алиби, а в отдельных случаях могут вообще поставить под сомнение совершение преступления данным лицом. Это обязывает следователя в подобных случаях предъявить обвинение вновь.

Таким образом, во всех случаях, когда формулировка обвинения дополняется или изменяется в связи с включением в нее обстоятельств, важных с точки зрения осуществления обвиняемым права на защиту, независимо от того, влияет ли это на юридическую оценку и квалификацию преступления, следователем должны быть внесены соответствующие изменения и дополнения в постановление о привлечении в качестве обвиняемого и выполнены требования ст. 171 — 173 УПК РФ.

Содержание постановления, вынесенного в связи с изменением обвинения, должно отвечать тем же требованиям, что и первоначально предъявленное. Поэтому новое постановление должно охватывать весь объем вменяемых обвиняемому обстоятельств, выноситься и предъявляться в строгом соответствии с требованиями, содержащимися в ст. 171 — 173 УПК РФ. Участие защитника при предъявлении повторного обвинения и допросе обвиняемого обязательно (за исключением случаев отказа от защитника, предусмотренных ст. 52 УПК РФ).

Глава 15. Приостановление и возобновление предварительного следствия

§ 1. Основания и условия приостановления предварительного следствия

Предварительное следствие можно считать завершенным, когда выяснены все обстоятельства, подлежащие доказыванию, а также иные обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела. Однако в процессе расследования иногда создаются ситуации, которые не позволяют следователю обеспечить участие в уголовном процессе лица, совершившего преступление, и поэтому он не может принять решение об окончании расследования. В этом случае следователь оказывается вынужден приостановить дальнейшее предварительное следствие¹.

Под приостановлением предварительного следствия понимается урегулированный законом, оформленный решением следователя временный перерыв в производстве по уголовному делу, в течение которого принимаются меры к устранению обстоятельств, вызвавших такой перерыв.

Предварительное следствие по уголовному делу может быть приостановлено при наличии предусмотренных в законе оснований и условий.

Основания приостановления предварительного следствия перечислены в ст. 208 УПК РФ. В соответствии с ч. 1 данной статьи предварительное следствие приостанавливается в случае, когда: 1) лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, не установлено; 2) подозреваемый или обвиняемый скрылся от следствия либо место его нахождения не установлено по иным причинам; 3) место нахождения подозреваемого или обвиняемого известно, однако реальная возможность его участия в уголовном деле отсутствует; 4) временное тяжелое заболевание по-

¹ По установленным в законе основаниям может быть приостановлено и предварительное расследование, осуществляемое в форме дознания. Эта возможность прямо вытекает из закрепленного в ч. 1 ст. 223 УПК РФ положения, согласно которому дознание осуществляется в порядке, установленном гл. 21, 22 и 24—29 УПК РФ (приостановление предварительного следствия регламентировано гл. 28 Кодекса).

дозреваемого или обвиняемого, удостоверенное медицинским заключением, препятствует его участию в следственных и иных процессуальных действиях.

Любое из указанных в законе оснований должно быть подтверждено доказательствами.

Приведенный перечень оснований приостановления предварительного следствия является исчерпывающим¹. Никакие другие обстоятельства, препятствующие окончанию предварительного расследования, такими основаниями служить не могут (например, длительное проведение сложной судебной экспертизы, выезд потерпевших, свидетелей на длительное время и т. п.). Если в этих случаях истекает срок предварительного расследования, то он должен быть продлен.

Рассмотрим каждое из названных оснований.

1. *Лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, не установлено.* Действующее законодательство обязывает следователя работать по уголовному делу до тех пор, пока не будет установлено лицо, совершившее преступление, или пока не истекут сроки давности привлечения к уголовной ответственности. Оперативно-розыскные мероприятия по установлению лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого, должны продолжаться и после приостановления предварительного следствия.

2. *Подозреваемый или обвиняемый скрылся от следствия либо место его нахождения не установлено по иным причинам.* Законодатель указывает на две причины неизвестности местопребывания подозреваемого или обвиняемого: а) подозреваемый или обвиняемый скрылся; б) по иным причинам место его нахождения не установлено.

Такое разграничение необходимо, потому что в зависимости от причин неизвестности местопребывания подозреваемого или обвиняемого возникают те либо иные юридические последствия.

¹ Конституционный Суд РФ, рассматривая принятые им жалобы граждан о нарушениях их конституционных прав и свобод законом, примененным или подлежащим применению (такие жалобы может подать и обвиняемый), уведомляет об этом суд или иной орган, в том числе и следователя. Получив уведомление, следователь вправе, по не обязан приостановить производство до принятия решения Конституционным Судом РФ. См. ст. 98 Федерального конституционного закона от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации».

Приостановление предварительного следствия осуществляется в пределах сроков давности привлечения к уголовной ответственности за совершение преступлений различных категорий. Если обвиняемый скрылся, то течение сроков давности приостанавливается. Если местопребывание обвиняемого неизвестно по иным причинам, этого не происходит.

По истечении сроков давности и при соблюдении иных условий, предусмотренных ст. 78 УК РФ, приостановленное уголовное дело прекращается, за исключением случаев, когда за совершение преступления законом не предусмотрены пожизненное лишение свободы или смертная казнь. В этом случае решение о прекращении уголовного дела принимает суд. Поэтому выяснение причины неизвестности местопребывания обвиняемого имеет важное значение. Обстоятельства, характеризующие причину неизвестности местопребывания, должны быть подтверждены доказательствами, особенно когда обвиняемый скрывается от следствия и суда.

3. *Место нахождения подозреваемого или обвиняемого известно, однако реальная возможность его участия в уголовном деле отсутствует.* К приостановлению предварительного следствия по этому основанию необходимо подходить очень осмотрительно. Здесь нужно установить, как долго будет сохраняться такая невозможность явки обвиняемого. Кроме того, следует проверить, не является ли создавшееся положение результатом умышленных действий обвиняемого, пожелавшего таким образом уклониться от ответственности за совершенное преступление.

Если обвиняемый находится на территории Российской Федерации, то необходимо установить, в течение какого времени будет отсутствовать транспортная связь. В создавшейся ситуации следует изучить все возможности к быстрой доставке обвиняемого к следователю.

К таким случаям следует отнести и обращение в Конституционный Суд РФ за разрешением вопроса о конституционности закона, подлежащего применению, когда до решения Конституционного Суда РФ уголовное дело может быть приостановлено¹.

В случае нахождения обвиняемого вне пределов Российской Федерации и уклонения его от явки по вызовам следователя

¹ Применительно к суду этот вопрос урегулирован в п. 3 ч. 1 ст. 238 УПК РФ.

уголовное дело может быть приостановлено до разрешения вопроса о выдаче. Однако в этом случае при наличии договоров об оказании юридической помощи по уголовным делам с государством места пребывания обвиняемого следует действовать в рамках таких договоров.

4. *Временное тяжелое заболевание подозреваемого или обвиняемого, удостоверенное медицинским заключением, препятствует его участию в следственных и иных процессуальных действиях.* Временное тяжелое заболевание подозреваемого или обвиняемого является основанием приостановления предварительного следствия лишь в случаях, когда оно временно исключает возможность его участия в предварительном следствии и тем самым препятствует продолжению и окончанию расследования.

Решая вопрос о приостановлении предварительного следствия в связи с психическим заболеванием, важно помнить, что вопрос о наличии психического заболевания, его степени и характере (временное, хроническое), а в связи с этим и вопрос о способности лица отдавать себе отчет в своих действиях или руководить ими решаются путем проведения судебно-психиатрической экспертизы (ст. 196 УПК РФ). Причем предварительное расследование может быть приостановлено лишь в случае совершения лицом преступления и последующего заболевания временным расстройством душевной деятельности. Во всех же остальных случаях уголовное дело должно быть прекращено или направлено в суд для применения в отношении обвиняемого принудительных мер медицинского характера.

Наличие иного временного тяжелого заболевания должно быть удостоверено медицинским заключением. При приостановлении предварительного следствия в связи с иным, кроме психического, временным тяжелым заболеванием подозреваемого или обвиняемого следователь через органы здравоохранения принимает меры для обязательного его лечения.

Наличия любого из оснований, рассмотренных выше, для приостановления предварительного следствия недостаточно, если не будут соблюдены указанные в законе условия. Под *условиями приостановления предварительного следствия* понимаются предусмотренные законом требования, соблюдение которых является обязательным.

Условия приостановления предварительного следствия могут быть подразделены на общие и частные.

К *общим условиям* относятся такие требования закона, которые должны быть исполнены при приостановлении предвари-

тельного следствия по любому из рассмотренных оснований. К ним относятся:

1) обязательность производства всех следственных действий по уголовному делу, если они возможны в отсутствие подозреваемого или обвиняемого, для выяснения входящих в предмет доказывания обстоятельств. Соблюдение этого требования необходимо ввиду того, что после возобновления предварительного следствия по истечении определенного срока отдельные следственные действия могут не принести желаемого результата, и тогда доказательственная информация будет безвозвратно утеряна. Свидетель может забыть отдельные обстоятельства, могут быть уничтожены вещественные доказательства и следы, оставленные на месте преступления, и т. д.;

2) доказанность по уголовному делу события преступления. При наличии любого из оснований, если не доказано событие преступления, уголовное дело подлежит прекращению.

Частные условия могут быть рассмотрены применительно к каждому из оснований приостановления предварительного следствия.

Для приостановления предварительного следствия в случае неустановления лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого, необходимо: 1) принятие всех мер к установлению лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого; 2) истечение срока предварительного следствия.

Эти два частных условия взаимосвязаны. Если не приняты все меры к установлению лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого, то истекший срок предварительного следствия должен быть продлен, а уголовное дело не может быть приостановлено.

Приостановление предварительного следствия в случаях, когда подозреваемый или обвиняемый скрылся или место его нахождения не установлено по иным причинам, возможно при соблюдении общих условий и дополнительно следующих частных условий: 1) истек срок предварительного следствия; 2) приняты все возможные меры к обнаружению места нахождения подозреваемого или обвиняемого.

В случае приостановления предварительного следствия на основании п. 3 ч. 1 ст. 208 УПК РФ, когда обвиняемый известен, но исключается его реальная возможность участия в расследовании, обязательно должно быть вынесено постановление о привлечении его в качестве обвиняемого и приняты все меры

к быстрейшему устранению препятствий к участию обвиняемого в производстве по уголовному делу.

Если выполнены все общие и частные условия, предварительное следствие может быть приостановлено по этому основанию и до истечения установленного законом срока предварительного расследования.

В случаях временного тяжелого заболевания подозреваемого или обвиняемого предварительное следствие по уголовному делу может быть приостановлено, если наличие временного психического или иного тяжелого заболевания удостоверено предусмотренными законом документами (соответственно заключением судебно-психиатрической экспертизы или медицинским заключением государственного медицинского учреждения).

§ 2. Процессуальный порядок приостановления предварительного следствия

В ходе досудебного производства по уголовному делу, если выявлены основания для приостановления предварительного следствия и соблюдены предусмотренные законом условия, следователь принимает соответствующее решение.

О приостановлении производства по уголовному делу следователь выносит мотивированное постановление.

Оно, как и все постановления, состоит из трех частей: вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной.

Во *вводной части* указываются обычные сведения, характерные для вводных частей большинства постановлений.

В *описательно-мотивировочной части* излагаются: 1) сущность уголовного дела; 2) доказательства, подтверждающие наличие события преступления и виновность в его совершении конкретного лица (если оно установлено); 3) основания приостановления предварительного следствия со ссылкой на соответствующие доказательства; 4) указание на соблюдение условий, связанных с принятием решения о приостановлении (истечение срока предварительного следствия); 5) информация о том, что все следственные действия выполнены (выполнение которых возможно в отсутствие обвиняемого и др.), со ссылкой на конкретный пункт ч. 1 ст. 208 УПК РФ.

В *резолютивной части* формулируется решение о приостановлении предварительного следствия. Здесь же указывается о направлении копии постановления о приостановлении предва-

рительного следствия прокурору. Постановление подписывается следователем.

Приостановив предварительное следствие, следователь уведомляет об этом потерпевшего, его представителя, гражданского истца, гражданского ответчика или их представителей и одновременно разъясняет им порядок обжалования данного решения. В случае приостановления предварительного следствия по основаниям, предусмотренным п. 3 и 4 ч. 1 ст. 208 УПК РФ, об этом уведомляются также обвиняемый и его защитник.

В зависимости от основания приостановления в резолютивной части также должно найти отражение одно из следующих решений: 1) поручение органу дознания установить лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого (такое решение формулируется, если предварительное следствие приостанавливается в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 208 УПК РФ); 2) объявление розыска подозреваемого или обвиняемого и поручение его производства органу дознания, если предварительное следствие приостанавливается в связи с тем, что подозреваемый или обвиняемый скрылся либо место его пребывания не установлено (такое решение одновременно с приостановлением предварительного следствия принимается в случае, когда ранее розыск не был объявлен — ч. 1—2 ст. 210 УПК РФ).

При приостановлении предварительного следствия в связи с розыском подозреваемого или обвиняемого следователь должен разрешить вопрос о мере пресечения в отношении обвиняемого. Поскольку в ч. 4 ст. 210 УПК РФ речь идет лишь об обвиняемом, при наличии оснований для избрания меры пресечения следователь должен вынести постановление о привлечении в качестве обвиняемого, что придает лицу соответствующий статус. Если мера пресечения была избрана ранее, то необходимо решить, должна ли она быть сохранена либо подлежит изменению.

Если подозреваемый или обвиняемый, заболевший временным расстройством душевной деятельности, нуждается в применении принудительных мер медицинского характера, следователь приостанавливает предварительное следствие, а уголовное дело направляется через прокурора в суд. Суд своим определением разрешает вопрос о применении принудительной меры медицинского характера (ч. 1 ст. 443 УПК РФ). Принудительное лечение в соответствии со ст. 446 УПК РФ отменяется судом, когда в этом отпадает надобность. Если лицо признается выздоровевшим, суд решает вопрос о возобновлении предварительного

го следствия и направлении уголовного дела для организации дальнейшего предварительного расследования по общим правилам.

Если по уголовному делу привлечено несколько обвиняемых, а основания для приостановления относятся не ко всем обвиняемым, следователь вправе выделить и приостановить дело в отношении отдельных обвиняемых (ч. 3 ст. 208 УПК РФ).

§ 3. Действия следователя после приостановления предварительного следствия

Деятельность следователя по приостановленным уголовным делам различается в зависимости от оснований приостановления предварительного следствия.

Поскольку следственные действия по приостановленным уголовным делам, как следует из ч. 3 ст. 209 УПК РФ, производиться не могут, эта деятельность должна носить розыскной и организационный характер.

Если предварительное расследование приостановлено ввиду неустановления лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого (п. 1 ч. 1 ст. 208 УПК РФ), то следователь должен непосредственно принимать меры к установлению такого лица.

Орган дознания по уголовным делам данной категории обязан и без поручений следователя принимать оперативно-розыскные меры по установлению преступника (ч. 4 ст. 157 УПК РФ). Наличие такой обязанности у органа дознания не исключает дачи ему следователем специального поручения об установлении лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого. Это поручение должно содержать необходимую информацию, позволяющую предпринимать меры к установлению лица, совершившего преступление.

Несмотря на данное поручение, следователь сам продолжает деятельность по установлению лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого. В этих целях он вновь изучает материалы уголовного дела, анализирует состоятельность выдвигавшихся версий и полноту их проверки, выявляет пробелы и намечает план конкретных действий.

В соответствии с п. 2 ч. 2 ст. 209 УПК РФ при неизвестности места нахождения подозреваемого или обвиняемого следователь принимает меры к его розыску. Этим определяется основное содержание деятельности следователя по уголовному делу, приостановленному на основании п. 2 ч. 1 ст. 208 УПК РФ.

Деятельность следователя по установлению места нахождения подозреваемого или обвиняемого в основном носит проверочный характер. Меры к обнаружению подозреваемого или обвиняемого следователь принимает как лично, так и через орган дознания.

Розыск подозреваемого или обвиняемого объявляется постановлением следователя и поручается органу дознания. Розыск может быть местным, всероссийским и международным. Следователь не решает вопроса о характере объявляемого им розыска — это является компетенцией органа дознания. Как правило, вначале проводится местный розыск, и если он не даст положительного результата, то органом дознания объявляется всероссийский розыск.

Как уже отмечалось, об объявлении розыска до приостановления предварительного следствия выносится специальное постановление. Если вопрос об объявлении розыска решается одновременно с приостановлением предварительного следствия, то это оформляется единым постановлением. Один его экземпляр подшивается в уголовное дело, а второй направляется в орган дознания. Это постановление является правовым основанием для организации и осуществления розыска обвиняемого.

Вместе с постановлением о приостановлении предварительного следствия и объявлении розыска подозреваемого или обвиняемого в орган дознания представляются: 1) постановление об избрании меры пресечения (согласно ч. 4 ст. 210 УПК РФ оно выносится лишь в отношении разыскиваемого обвиняемого); 2) справка о личности скрывшегося подозреваемого или обвиняемого.

При этом следует иметь в виду, что избрание в качестве меры пресечения заключения под стражу происходит лишь по судебному решению. В отсутствие обвиняемого согласно ч. 5 ст. 108 УПК РФ это допускается лишь в случае объявления обвиняемого в международный розыск. Однако это не означает, что следователь вправе объявлять такой розыск без наличия достаточных оснований, исключительно для того, чтобы в отношении обвиняемого была избрана данная мера пресечения.

В справке отражаются все сведения, необходимые для осуществления эффективного розыска: 1) фамилия, имя и отчество; 2) число, месяц и год рождения подозреваемого или обвиняемого; 3) последнее его место жительства и работы; 4) профессия и специальность; 5) отношение к воинской обязанности и данные о состоянии на воинском учете; 6) сведения о суди-

мости. Если подозреваемый или обвиняемый менял места жительства и работы, это тоже должно быть отражено в справке с указанием прошлых мест жительства и работы.

Кроме того, в справке целесообразно привести сведения о месте проживания близких родственников и друзей подозреваемого или обвиняемого; с кем он может поддерживать связи; приметы подозреваемого или обвиняемого; сведения о его привычках, склонностях, наличии при нем документов, оружия и вещей. Если имеется фотография подозреваемого или обвиняемого, то к справке следует приложить копию фотоизображения.

В справке может содержаться и иная информация, полезная для организации розыска подозреваемого или обвиняемого.

Поручение розыска органу дознания не освобождает следователя от проведения такового самостоятельно и параллельно с розыском, проводимым органом дознания.

Розыскная деятельность следователя осуществляется как до объявления розыска, так и после его объявления. После приостановления предварительного следствия и объявления розыска следователь лично, продолжая осуществлять розыск, изучает связи, окружение подозреваемого или обвиняемого, делает запросы в различные учреждения, направляет органам дознания других районов и городов поручения о производстве розыскных, оперативно-розыскных мероприятий.

Производя розыск, следователь: 1) наводит справки о возможном месте нахождения подозреваемого или обвиняемого по месту его жительства и работы, в адресном бюро, по месту жительства родственников подозреваемого или обвиняемого; 2) устанавливает, не содержится ли подозреваемый или обвиняемый под стражей в связи с совершением другого преступления или в лечебном учреждении; 3) проверяет в организациях набора рабочей силы, не заключал ли подозреваемый или обвиняемый договора о работе с выездом в какой-либо пункт страны; 4) выясняет через военкоматы, не находится ли подозреваемый или обвиняемый на постоянной или временной военной службе; 5) удостоверяется, нет ли трупа подозреваемого или обвиняемого в морге или среди неопознанных трупов.

Если в процессе розыскной работы возникнет необходимость в производстве следственных действий, то следователь в соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 211 УПК РФ должен возобновить предварительное следствие. В случае появления информации о том, что подозреваемый или обвиняемый поддерживает или может поддерживать письменную связь со своими родственни-

ками, после возобновления предварительного следствия может быть наложен арест на корреспонденцию этих родственников.

Вся работа по розыску, осуществляемая следователем, должна производиться в контакте с органом дознания, выполняющим поручение о розыске. Взаимная своевременная информация исключает дублирование в проведении розыскной работы.

Если уголовное дело было приостановлено по основанию, содержащемуся в п. 3 ч. 1 ст. 208 УПК РФ (место нахождения подозреваемого или обвиняемого известно, однако реальная возможность его участия в уголовном деле отсутствует), следователь должен регулярно проверять, не появилась ли соответствующая возможность. Для этого он направляет запросы в паспортно-визовую службу органов внутренних дел, выясняет, не исцезли ли иные обстоятельства, послужившие препятствием для осуществления предварительного следствия.

По уголовному делу, приостановленному в связи с временным тяжелым заболеванием подозреваемого или обвиняемого (п. 4 ч. 1 ст. 208 УПК РФ), деятельность следователя определяется стоящими перед ним задачами. И хотя уголовно-процессуальное законодательство Российской Федерации не содержит каких-либо норм, определяющих характер деятельности следователя, он и в этих случаях может оказать влияние на организацию более эффективного лечения, особенно когда подозреваемый или обвиняемый умышленно затягивает его или уклоняется от него.

§ 4. Возобновление приостановленного предварительного следствия

Ранее приостановленное предварительное следствие возобновляется, если отпали основания для приостановления либо возникла необходимость производства следственных действий, которые могут быть осуществлены без участия подозреваемого, обвиняемого (ч. 1 ст. 211 УПК РФ). Также согласно ч. 2 ст. 211 УПК РФ предварительное следствие может быть возобновлено постановлением руководителя следственного органа в связи с отменой постановления следователя в случае его незаконности или необоснованности¹.

¹ Если предварительное расследование осуществлялось в форме дознания, то приостановленное дознание в соответствии с ч. 3¹ ст. 223¹ УПК РФ возобновляется на основании постановления прокурора либо начальника подразделения дознания.

Предварительное следствие возобновляется мотивированным постановлением. По форме такое постановление состоит из трех частей: вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной.

Во *вводной части* содержится наименование документа, место, дата его составления, а также должность, классный чин или звание, фамилия и инициалы следователя (дознателя).

В *описательно-мотивировочной части* такого постановления отражаются сущность совершенного преступления, основания и мотивы приостановления предварительного расследования, дата приостановления. Затем со ссылкой на отпадение оснований для приостановления или необходимость производства по уголовному делу следственных действий для установления и проверки имеющих значение для уголовного дела обстоятельств указывается на необходимость возобновления предварительного расследования.

В *резолютивной части* формулируются решения о возобновлении предварительного расследования и о направлении копии постановления прокурору.

В соответствии с ч. 6 ст. 162 УПК РФ при возобновлении приостановленного уголовного дела срок дополнительного следствия устанавливается руководителем следственного органа, причем этот срок не может превышать одного месяца со дня поступления уголовного дела к следователю. При появлении оснований дальнейшее продление срока предварительного следствия производится на общих основаниях.

Производство по приостановленному уголовному делу по истечении срока давности, установленного ст. 78 УК РФ, подлежит прекращению. О прекращении уголовного дела выносится мотивированное постановление.

Глава 16. Окончание предварительного расследования

§ 1. Понятие окончания предварительного расследования

Окончание предварительного расследования — это заключительный этап досудебного производства по уголовному делу, в ходе которого следователь (дознатель) оценивает всю совокупность собранных по уголовному делу доказательств и на этой основе принимает решение о прекращении уголовного дела или о направлении уголовного дела в суд для его дальнейшего рассмотрения и разрешения.

При окончании предварительного расследования осуществляются следующие действия.

1. *Происходит оценка содержащихся в уголовном деле доказательств.* При этом следователь (дознатель) еще раз исследует накопленные в материалах уголовного дела доказательства на предмет их относимости, допустимости, достоверности, а всю совокупность доказательств — на предмет достаточности для принятия законного, обоснованного и мотивированного решения о форме окончания досудебного производства по уголовному делу.

Имеющиеся доказательства должны однозначно подтвердить все обстоятельства, подлежащие доказыванию по каждому уголовному делу (ст. 73 УПК РФ). Кроме того, следователь (дознатель) в каждом конкретном случае проверяет: 1) все ли необходимые следственные и иные процессуальные действия были проведены; 2) имеются ли в уголовном деле непроверенные и неопровергнутые версии, кроме основной; 3) присутствуют ли в материалах уголовного дела неразрешенные ходатайства; 4) правильно ли дана юридическая квалификация деяния; 5) приняты ли меры, направленные на возмещение материального ущерба, а также меры по обеспечению гражданского иска и возможной конфискации имущества; 6) приняты ли меры по выявлению и устранению обстоятельств, способствовавших совершению преступления.

2. *Осуществляется систематизация и надлежащее оформление материалов уголовного дела.* Назначение систематизации — собрать воедино материалы и расположить их таким образом, чтобы обеспечить наибольшую наглядность для подтверждения обвинительного или оправдательного тезиса следователя, дознавателя. Существует несколько способов систематизации материалов. *Систематический способ* заключается в расположении материалов в зависимости от того, какая группа обстоятельств устанавливается посредством доказательств, содержащихся в данных документах. *Хронологический способ* предписывает располагать материалы в той же последовательности, в которой они были получены следователем или дознавателем.

Каждый из приведенных способов имеет как преимущества, так и недостатки. Первый способ целесообразно применять при расследовании преступлений, совершенных в условиях очевидности, сложных с точки зрения доказывания, а также при наличии большого количества косвенных доказательств. Хронологическое расположение материалов оправдывает себя при расследовании единичных преступлений, совершенных, как правило, в условиях очевидности. При этом расположение материалов позволяет дать представление о том, как формировался вывод следователя о виновности лица, что дает возможность прокурору и суду проследить динамику доказательственной деятельности.

3. *Принимается решение о форме окончания предварительного расследования.* Уголовно-процессуальный закон предусматривает следующие формы окончания досудебного уголовного процесса: 1) прекращение уголовного дела (гл. 29 УПК РФ); 2) направление уголовного дела прокурору с обвинительным заключением или обвинительным актом (гл. 30, 32 УПК РФ); 3) направление уголовного дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера (гл. 51 УПК РФ). При этом направление уголовного дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера происходит лишь в результате предварительного следствия. Если факт наличия у лица психического расстройства будет установлен в ходе дознания, то уголовное дело через руководителя следственного органа незамедлительно направляется следователю.

Значение института окончания предварительного расследования состоит в следующем: 1) содержащиеся в материалах уголовного дела доказательства приводятся в стройную систему, что дает возможность наиболее полно осветить все обстоятель-

ства, подлежащие доказыванию; 2) лица, заинтересованные в результатах досудебного производства, приобретают право на ознакомление со всеми доказательствами, что позволяет им выработать или скорректировать собственную позицию по уголовному делу¹.

§ 2. Прекращение уголовного дела и уголовного преследования

Прекращение уголовного дела представляет собой закрепленный в соответствующем документе официальный отказ государства от дальнейшего производства по уголовному делу и привлечения лица к уголовной ответственности. Необходимо различать понятия «прекращение уголовного дела» и «прекращение уголовного преследования». В первом случае производство по уголовному делу прекращается в полном объеме с ликвидацией всех имевшихся правоотношений. Во втором случае решение о прекращении производства по уголовному делу принимается в отношении конкретного лица, которое ранее имело статус подозреваемого или обвиняемого. При этом производство в целом не прекращается, а продолжается в общем порядке².

Объем доказательств, которые фигурируют в материалах уголовного дела, должен быть идентичен при любом направлении уголовного дела, так как в процессе предварительного расследования решение о форме окончания досудебного производства по уголовному делу еще не принято. Решение о прекращении уголовного дела (уголовного преследования) принимается лишь в том случае, когда в результате доказывания будут установлены основания для прекращения уголовного дела или уголовного преследования. В соответствии со ст. 212 УПК РФ уголовное дело и уголовное преследование прекращаются при наличии оснований, предусмотренных ст. 24—25, 27—28 УПК РФ.

При прекращении уголовного дела по некоторым из оснований должностные лица обязаны принимать предусмотренные гл. 18 УПК РФ меры по реабилитации лица. К основаниям, вызывающим реабилитацию, в соответствии с ч. 2 ст. 212

¹ При прекращении уголовного дела заинтересованные лица с материалами уголовного дела не знакомятся, однако имеют возможность получить копию постановления и при несогласии с решением обжаловать его прокурору или в суд в порядке, установленном гл. 16 УПК РФ.

² Об этом подробнее см. в § 4 гл. 3 учебника.

УПК РФ относятся: 1) отсутствие события преступления (п. 1 ч. 1 ст. 24 УПК РФ); 2) отсутствие в деянии состава преступления (п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ); 3) непричастность подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления (п. 1 ч. 1 ст. 27 УПК РФ). Кроме того, в ч. 2 ст. 133 УПК РФ указаны еще некоторые основания прекращения уголовного дела, также вызывающие реабилитацию, а именно: 1) отсутствие заявления потерпевшего, если уголовное дело может быть возбуждено не иначе как по его заявлению, за исключением случаев, предусмотренных ч. 4 ст. 20 УПК РФ (п. 5 ч. 1 ст. 24); 2) отсутствие заключения суда о наличии признаков преступления в действиях одного из лиц, указанных в п. 1, 3—5, 9 и 10 ч. 1 ст. 448 УПК РФ, либо отсутствие согласия соответственно Совета Федерации, Государственной Думы, Конституционного Суда РФ, квалификационной коллегии судей на возбуждение уголовного дела или привлечение в качестве обвиняемого одного из лиц, указанных в п. 1 и 3—5 ч. 1 ст. 448 УПК РФ (п. 6 ч. 1 ст. 24); 3) наличие в отношении подозреваемого или обвиняемого вступившего в законную силу приговора по тому же обвинению либо определения суда или постановления судьи о прекращении уголовного дела по тому же обвинению (п. 4 ч. 1 ст. 27 УПК РФ); 4) наличие в отношении подозреваемого или обвиняемого неотмененного постановления органа дознания, следователя или прокурора о прекращении уголовного дела по тому же обвинению либо об отказе в возбуждении уголовного дела (п. 5 ч. 1 ст. 27 УПК РФ); 5) отказ Государственной Думы Федерального Собрания РФ в даче согласия на лишение неприкосновенности Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий, и (или) отказ Совета Федерации в лишении неприкосновенности данного лица (п. 6 ч. 1 ст. 27 УПК РФ)¹.

Все остальные основания прекращения уголовного дела и уголовного преследования реабилитацию не порождают. Однако это не означает, что лицо, в отношении которого уголовное дело или уголовное преследование было прекращено по данным основаниям, признается от имени государства виновным в совершении преступления. Для него никаких негативных последствий, связанных с состоянием судимости, не наступает.

При прекращении уголовного дела или уголовного преследования по некоторым основаниям, не вызывающим реабилитацию, необходимо соблюсти ряд дополнительных условий.

¹ Об этом подробнее см. в гл. 10 учебника.

Прекращение уголовного дела в связи с примирением сторон (ст. 25 УПК РФ) возможно лишь при соблюдении следующих условий: 1) получено согласие на прекращение уголовного дела (следователь получает согласие руководителя следственного органа, а дознаватель — согласие прокурора); 2) лицо подозревается или обвиняется в совершении преступления небольшой или средней тяжести; 3) потерпевший или его законный представитель обратился с заявлением, в котором содержится просьба о прекращении уголовного дела; 4) лицо примирилось с потерпевшим и загладило причиненный ему вред. Также следует различать данное основание с примирением сторон по уголовным делам частного обвинения, поскольку уголовное дело в силу ч. 2 ст. 20 УПК РФ при примирении потерпевшего с обвиняемым подлежит обязательному прекращению вплоть до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора.

Прекращение уголовного преследования в связи с деятельным раскаянием (ст. 28 УПК РФ) также возможно при одновременном соблюдении ряда условий, а именно: 1) следователем получено согласие руководителя следственного органа, а дознавателем — прокурора; 2) лицо подозревается или обвиняется в совершении преступления небольшой или средней тяжести¹; 3) лицу разъяснены основания прекращения уголовного преследования и право возражать против этого.

Выражением деятельного раскаяния являются случаи, когда лицо после совершения преступления добровольно явилось с

¹ Помимо преступлений небольшой или средней тяжести, уголовное преследование в связи с деятельным раскаянием может быть прекращено и по иным категориям преступлений в случаях, специально предусмотренных в следующих статьях Особенной части УК РФ: ст. 126 «Похищение человека»; ст. 198 «Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица»; ст. 204 «Коммерческий подкуп»; ст. 205 «Террористический акт»; ст. 205¹ «Содействие террористической деятельности»; ст. 205² «Публичные призывы к осуществлению террористической деятельности или публичное оправдание терроризма»; ст. 206 «Захват заложника»; ст. 208 «Организация незаконного вооруженного формирования или участие в нем»; ст. 222 «Незаконные приобретение, передача, сбыт, хранение, перевозка или ношение оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств»; ст. 223 «Незаконное изготовление оружия»; ст. 228 «Незаконные приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов»; ст. 275 «Государственная измена»; ст. 276 «Шпионаж»; ст. 278 «Насильственный захват власти или насильственное удержание вла-

повинной, способствовало раскрытию преступления, возместило причиненный ущерб или иным образом загладило вред, причиненный преступлением (ч. 1 ст. 75 УК РФ).

Прекращение уголовного дела или уголовного преследования оформляется постановлением, причем постановление следователя о прекращении производства по уголовному делу утверждается руководителем следственного органа (п. 9 ч. 1 ст. 39 УПК РФ), а постановление дознавателя — прокурором (п. 13 ч. 2 ст. 37 УПК РФ). К прокурору должна поступить и копия постановления независимо от того, кем оно было вынесено — дознавателем или следователем. В соответствии с ч. 2 ст. 213 УПК РФ в постановлении указываются: 1) дата и место его вынесения; 2) фамилия, инициалы и должность лица, его вынесшего; 3) повод и основание для возбуждения уголовного дела; 4) результаты предварительного расследования с указанием данных о лицах, в отношении которых осуществлялось уголовное преследование; 5) пункт, часть, статья УК РФ, предусматривающие преступление, по признакам которого было возбуждено уголовное дело; 6) применявшиеся меры пресечения; 7) пункт, часть, статья УПК РФ, на основании которых прекращаются уголовное дело и (или) уголовное преследование; 8) решение об отмене меры пресечения, а также наложения ареста на имущество, корреспонденцию, временного отстранения от должности, контроля и записи переговоров; 9) решение о вещественных доказательствах; 10) порядок обжалования данного постановления.

Постановление должно быть подписано должностным лицом, которое его составило.

Копия постановления о прекращении уголовного дела вручается или направляется подозреваемому или обвиняемому, потерпевшему, гражданскому истцу и гражданскому ответчику. При этом потерпевшему и гражданскому ответчику разъясняется право предъявить иск в порядке гражданского судопроизводства.

Прокурор, признав постановление следователя о прекращении уголовного дела или уголовного преследования незаконным или необоснованным, в соответствии с ч. 1 ст. 214 УПК

сти»; ст. 282¹ «Организация экстремистского сообщества»; ст. 282² «Организация деятельности экстремистской организации»; ст. 291 «Дача взятки»; ст. 307 «Заведомо ложные показания, заключение эксперта, специалиста или неправильный перевод»; ст. 337 «Самовольное оставление части или места службы»; ст. 338 «Дезертирство».

РФ вносит мотивированное постановление о направлении материалов руководителю следственного органа для решения вопроса об отмене постановления. Признав постановление следователя незаконным или необоснованным, руководитель следственного органа отменяет его и возобновляет производство по уголовному делу.

Если постановление о прекращении уголовного дела или уголовного преследования было вынесено дознавателем, то прокурор при обнаружении его незаконности или необоснованности своим постановлением отменяет его и возобновляет производство по уголовному делу.

§ 3. Окончание предварительного следствия с обвинительным заключением

Если в результате оценки доказательств следователь пришел к выводу о необходимости направления уголовного дела в суд с обвинительным заключением, то он последовательно осуществляет ряд действий.

1. *Участники уголовного процесса уведомляются об окончании предварительного следствия.* Согласно ст. 215 УПК РФ следователь, признав, что все следственные действия по уголовному делу произведены, а собранные доказательства достаточны для составления обвинительного заключения, уведомляет об этом обвиняемого и разъясняет ему право на ознакомление со всеми материалами уголовного дела как лично, так и с помощью защитника или законного представителя. О факте ознакомления составляется протокол в порядке, установленном ст. 166, 167 Кодекса.

Кроме самого обвиняемого, об окончании следственных действий уведомляется его защитник, законный представитель, а также потерпевший, гражданский истец и их представители. Этим лицам может быть направлено письменное уведомление под роспись, копия которого приобщается к уголовному делу.

2. *Происходит ознакомление с материалами уголовного дела заинтересованных участников уголовного судопроизводства.* При этом обязанности следователя по предъявлению материалов уголовного дела лицам, указанным в ст. 216 УПК РФ, и обвиняемому, его защитнику различны. Потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику или их представителям материалы уголовного дела предъявляются по их ходатайству. Обвиняемого и его защитника следователь знакомит с материалами уголовного дела без каких бы то ни было дополнительно

высказанных с их стороны пожеланий. Это же правило касается и ознакомления с материалами дознания.

Материалы уголовного дела предъявляются для ознакомления в полном объеме, в подшитом и пронумерованном виде. По ходатайству потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей они знакомятся с материалами уголовного дела полностью или частично (ч. 1 ст. 216 УПК РФ). Исключение составляют материалы, предоставляемые гражданскому истцу, гражданскому ответчику и их представителям, поскольку они вправе знакомиться лишь с материалами уголовного дела, относящимися к гражданскому иску (п. 12 ч. 4 ст. 44, ч. 3 ст. 45, п. 9 ч. 2 ст. 54, ч. 2 ст. 55 УПК РФ). Из сопоставления этих норм можно сделать вывод, что право гражданского истца и гражданского ответчика знакомиться с материалами уголовного дела полностью или частично распространяется только на ту часть материалов, которая относится к гражданскому иску.

Материалы о применении мер безопасности в отношении потерпевшего, его представителя, свидетеля, их близких родственников, родственников и близких лиц, предусмотренные ч. 9 ст. 166 УПК РФ, для ознакомления при окончании досудебного производства по делу не предъявляются.

В процессе ознакомления с материалами дела лица имеют право делать из него любые выписки. Возможно применение средств множительной техники за свой счет.

Уголовно-процессуальным законом (ст. 215 УПК РФ) детально регламентированы правила, позволяющие избежать затягивания сроков ознакомления с материалами уголовного дела. Так, если защитник обвиняемого или представитель потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика по уважительным причинам не может прибыть для ознакомления в назначенное время, следователь должен отложить ознакомление, но на срок не более пяти суток. При невозможности явки защитника и в этот срок следователь, дознаватель вправе предложить обвиняемому избрать другого защитника. При наличии ходатайства он должен принять меры для явки другого защитника. Если обвиняемый отказывается от назначенного защитника, то следователь предъявляет ему материалы уголовного дела для ознакомления без участия защитника. Исключение составляют случаи, когда в силу ст. 51 УПК РФ участие защитника обязательно¹.

¹ Об этом подробнее см. в § 4 гл. 5 учебника.

Если обвиняемый, не содержащийся под стражей, не является для ознакомления с материалами уголовного дела без уважительных причин либо иным образом уклоняется от ознакомления с ними, то следователь по истечении пяти суток со дня объявления об окончании следственных действий либо со дня окончания ознакомления с материалами уголовного дела иных участников уголовного судопроизводства составляет обвинительное заключение и направляет материалы уголовного дела прокурору (ч. 5 ст. 215 УПК РФ).

О ходе и результатах ознакомления потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, их представителей с материалами уголовного дела следователь составляет протокол. В нем отражается, кто из лиц, в течение какого промежутка времени и с какими материалами был ознакомлен. Если во время ознакомления или после его завершения кто-либо из вышеуказанных участников высказал замечания, заявления, они заносятся в протокол. При наличии письменного ходатайства оно приобщается к материалам уголовного дела, устное ходатайство также заносится в этот протокол, или составляется отдельный протокол.

Затем происходит ознакомление с материалами уголовного дела обвиняемого и его защитника. Ознакомление обвиняемого и его защитника со всеми материалами уголовного дела обеспечивает их активное участие в исследовании и оценке доказательств, положенных в основу обвинительного заключения.

Ознакомление происходит только после выполнения следователем требований ст. 216 УПК РФ, так как содержание ходатайств потерпевшего и результаты их разрешения должны быть доведены до сведения стороны защиты.

Если обвиняемый ранее отказался от помощи защитника, но изъявил желание знакомиться с материалами с его помощью, следователь должен обеспечить участие защитника в уголовном деле по соглашению или по назначению.

Ознакомление обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела производится в порядке, установленном ст. 217 УПК РФ. Все материалы предъявляются обвиняемому и его защитнику в подшитом и пронумерованном виде. Для ознакомления предъявляются также вещественные доказательства и по просьбе обвиняемого или его защитника фотографии, материалы аудио- и (или) видеозаписи, киносъемки и иные приложения к протоколам следственных действий. По ходатайству обвиняемого и его защитника следователь (дознатель) предос-

твляет им возможность знакомиться с материалами уголовного дела раздельно. Если в производстве по уголовному делу участвуют несколько обвиняемых, то последовательность предоставления им и их защитникам материалов уголовного дела устанавливается следователем.

Если по уголовному делу привлечено в качестве обвиняемых несколько лиц, материалы дела предъявляются каждому из них в отдельности.

Объявление несовершеннолетнему обвиняемому об окончании предварительного следствия и предъявление ему материалов уголовного дела происходит с обязательным участием защитника.

В ходе ознакомления с материалами уголовного дела следователь разъясняет обвиняемому его право заявлять ходатайства: 1) о рассмотрении уголовного дела судом с участием присяжных заседателей — в случаях, установленных в п. 1 ч. 3 ст. 31 УПК РФ; 2) о рассмотрении уголовного дела коллегией из трех профессиональных судей федерального суда общей юрисдикции — в случаях, предусмотренных п. 3 ч. 2 ст. 30 УПК РФ; 3) о применении особого порядка судебного разбирательства — в случаях, предусмотренных ст. 314 УПК РФ (при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением); 4) о проведении предварительных слушаний — в случаях, предусмотренных ст. 229 УПК РФ.

Протокол ознакомления обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела составляется по правилам, установленным в ст. 218 УПК РФ.

После ознакомления с материалами дела соответствующий протокол подписывают обвиняемый, следователь и защитник, если последний принимает участие в уголовном деле.

3. *Рассматриваются и разрешаются ходатайства, поступившие от участников процесса, ознакомившихся с материалами уголовного дела¹.* При удовлетворении ходатайства одного из участников уголовного судопроизводства следователь производит те процессуальные действия, которые вытекают из содержания ходатайства. В это время другие участники могут ознакомиться с материалами уголовного дела в общем порядке.

4. *Участникам уголовного судопроизводства предъявляются дополнительные материалы, если они появились в результате удовлетворения заявленных ходатайств.*

¹ Об этом подробнее см. в § 1—2 гл. 8 учебника.

В соответствии с ч. 2 ст. 219 УПК РФ по окончании производства дополнительных следственных действий следователь уведомляет об этом потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей, а также обвиняемого и его защитника. После этого им предоставляется возможность ознакомиться с дополнительными материалами уголовного дела.

Если после ознакомления с дополнительными материалами будут заявлены новые ходатайства, они подлежат разрешению на общих основаниях.

5. *Следователь составляет обвинительное заключение.* При окончании предварительного расследования с направлением уголовного дела в суд для разрешения вопроса о виновности лица в соответствующем документе излагаются установленные обстоятельства и формулируется обвинение, представляющее собой окончательный вывод следователя по материалам уголовного дела.

Под обвинительным заключением понимается процессуальный акт, в котором следователь, действуя в пределах своей компетенции, основываясь на имеющихся в материалах уголовного дела доказательствах, делает вывод о необходимости привлечения лица к уголовной ответственности, в связи с чем направляет уголовное дело прокурору, который в случае санкционирования решения передает уголовное дело в суд для его рассмотрения по существу предъявленного обвинения.

Посредством данного документа обеспечивается четкая аргументация вывода следователя о необходимости привлечения лица к уголовной ответственности. Поэтому перед составлением обвинительного заключения следователь должен тщательно изучить обстоятельства деяния, с позиций соответствия требованиям ст. 73 УПК РФ оценить все собранные по уголовному делу доказательства.

Также нужно иметь в виду, что в соответствии с ч. 1 ст. 88 УПК РФ каждое доказательство должно быть еще раз оценено с точки зрения его относимости, допустимости, достоверности, а все собранные доказательства в совокупности — достаточности для составления обвинительного заключения. Следователь вправе признать доказательство недопустимым¹. В этом случае оно не подлежит включению в обвинительное заключение.

В соответствии с ч. 1 ст. 220 УПК РФ *в обвинительном заключении следователь указывает:* 1) фамилии, имена и отчества

¹ О недопустимых доказательствах см. ст. 75 УПК РФ.

обвиняемого или обвиняемых; 2) данные о личности каждого из них; 3) существо обвинения, место и время совершения преступления, его способы, мотивы, цели, последствия и другие обстоятельства, имеющие значение для данного уголовного дела; 4) формулировку предъявленного обвинения с указанием пункта, части, статьи УК РФ, предусматривающих ответственность за данное преступление; 5) перечень доказательств, подтверждающих обвинение; 6) перечень доказательств, на которые ссылается сторона защиты; 7) обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание; 8) данные о потерпевшем, характере и размере вреда, причиненного ему преступлением; 9) данные о гражданском истце и гражданском ответчике.

Обвинительное заключение состоит из двух частей.

Вводная часть содержит наименование документа, указание, по какому уголовному делу составлено обвинительное заключение, фамилии и инициалы обвиняемых, а также статью (статьи) УК РФ, по которой предъявлено обвинение.

В *описательной части* должен быть приведен повод к возбуждению уголовного дела, а также основание его возбуждения с указанием нормы материального права, по которой было квалифицировано деяние. Затем в документе излагается существо обвинения, место и время совершения преступления, его способы, мотивы, цели, последствия и другие существенные обстоятельства.

Описывая совершенное лицом деяние, следователь должен строго придерживаться текста описательной части постановления о привлечении в качестве обвиняемого. Формулировка обвинения, изложенная в обвинительном заключении, не должна существенно отличаться от формулировки, которая содержится в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого, не должна ухудшать положение обвиняемого по сравнению с предъявленным обвинением или иным образом нарушать его право на защиту.

Далее следователь приводит доказательства, которые подтверждают факт совершения преступления и виновность обвиняемого в его совершении.

Данные, характеризующие личность обвиняемого, в обвинительном заключении приводятся с целью дать суду верное представление о моральном облике лица и иных существенных обстоятельствах, которые позволят индивидуализировать меру наказания в случае вынесения обвинительного приговора.

Сведения о прежних судимостях должны быть подтверждены копиями соответствующих приговоров. К данным, характеризующим личность, относятся также справки из наркологического, психоневрологического диспансера и иных медицинских учреждений о состоянии здоровья обвиняемого, сведения о наличии иждивенцев, подтвержденные соответствующими документами, и т. п. В обвинительном заключении должна быть использована информация, полученная из характеристик лица по месту работы и жительства.

Особую доказательственную ценность следует придавать характеристикам и другим данным о личности обвиняемого, которые нашли свое документальное выражение еще до возбуждения уголовного дела.

В соответствии с требованиями ч. 1 ст. 220 УПК РФ в обвинительном заключении должны быть отражены обстоятельства, как отягчающие, так и смягчающие наказание лица в случае признания его виновным по приговору суда.

Доводы обвиняемого и его защитника отражаются в обвинительном заключении в полном объеме. Результаты их проверки должны быть подтверждены конкретными доказательствами со ссылками на листы дела, на которых находится соответствующая информация.

Данные о потерпевшем, характере и размере вреда, причиненного ему преступлением, имеют доказательственное значение в той мере, в которой посредством их изучения можно определить степень общественной опасности деяния и тем самым более точно установить степень вины. В некоторых случаях данные о личности потерпевшего могут выступать в качестве квалифицирующих признаков преступления (например, изнасилование заведомо несовершеннолетней — ч. 2 ст. 131 УК РФ).

Данные о гражданском истце и гражданском ответчике в обвинительном заключении приводятся лишь в случаях, когда статусы этих процессуальных фигур не поглощаются соответственно статусом потерпевшего и обвиняемого.

В соответствии с ч. 3 ст. 220 УПК РФ надлежащим образом составленное обвинительное заключение подписывает следователь с указанием места и даты его составления.

Если обвиняемый не владеет языком производства по уголовному делу, осуществляется письменный перевод обвинительного заключения на родной язык лица или на иной язык, которым оно свободно владеет. Такой перевод приобщается к уголовному делу.

Согласно ч. 4 и 5 ст. 220 УПК РФ *к обвинительному заключению прилагаются:*

1) список лиц, подлежащих вызову в судебное заседание, с указанием их адресов и листов дела, на которых изложены их показания или заключения.

Вызову подлежат обвиняемый, потерпевший, гражданский истец и гражданский ответчик, их представители, свидетели, а также эксперты (при необходимости их допроса в суде).

В зависимости от того, какие обстоятельства из перечисленных в ст. 73 УПК РФ были установлены посредством показаний свидетелей, данные участники в списке лиц, подлежащих вызову в суд, разделяются на свидетелей обвинения и свидетелей защиты;

2) справка о сроках следствия, об избранных мерах пресечения с указанием времени содержания под стражей и домашнего ареста, вещественных доказательствах, гражданском иске, принятых мерах по обеспечению гражданского иска и возможной конфискации имущества, процессуальных издержках, а при наличии у обвиняемого, потерпевшего иждивенцев — о принятых мерах по обеспечению их прав. В справке должны быть указаны соответствующие листы уголовного дела.

В справке указывается, какие вещественные доказательства были приобщены к уголовному делу и где они находятся в момент составления обвинительного заключения.

В справке также приводятся денежное исчисление гражданского иска и листы дела, которые содержат подтверждающие иск документы. Если материальные претензии были удовлетворены на стадии предварительного расследования, гражданский иск по уголовному делу в суде считается незаявленным.

В справке содержатся сведения о том, на какое имущество обвиняемого был наложен арест, где это имущество находится в настоящее время. При аресте вкладов необходимо указать точное наименование и адрес учреждений, в которых находятся деньги или иные ценности.

Перечень судебных издержек установлен в ст. 131 УПК РФ.

Обвинительное заключение составляется в нескольких экземплярах, один из которых подшивается в уголовное дело, второй — передается в прокуратуру для приобщения к наблюдательному производству, остальные экземпляры по количеству обвиняемых вместе с материалами уголовного дела немедленно направляются прокурору в порядке ч. 6 ст. 220 УПК РФ.

Копию обвинительного заключения с приложениями обвиняемому вручает прокурор (ч. 2 ст. 222 УПК РФ). Данный порядок связан с тем, что прокурор по поступившему к нему уголовному делу вправе изменить содержание обвинительного заключения. По ходатайству защитника и потерпевшего им также вручаются копии обвинительного заключения.

§ 4. Окончание дознания с обвинительным актом

В соответствии с п. 8 ст. 5 УПК РФ дознание — форма предварительного расследования, осуществляемого дознавателем по уголовному делу, по которому производство предварительного следствия необязательно. Дознание производится в срок до 30 суток со дня возбуждения уголовного дела. При необходимости этот срок может продлеваться прокурором по основаниям и в порядке, установленном в ч. 3—5 ст. 223 УПК РФ.

При наличии оснований, закрепленных в ст. 24, 25, 28 УПК РФ, уголовное дело, расследование по которому осуществлялось в форме дознания, подлежит прекращению. Если же в результате предварительного расследования установлена совокупность доказательств, достаточная для направления уголовного дела в суд, то дознание оканчивается путем составления обвинительного акта.

Обвинительный акт представляет собой документ, в котором дознаватель, действуя в пределах своей компетенции, основываясь на имеющихся в материалах уголовного дела доказательствах, делает вывод о необходимости привлечения лица в качестве обвиняемого и последующего привлечения к уголовной ответственности, после чего представляет уголовное дело начальнику органа дознания, который, утвердив решение, направляет дело прокурору для последующего санкционирования решения и направления уголовного дела в суд для рассмотрения по существу предъявленного обвинения.

И обвинительное заключение, и обвинительный акт имеют практически одинаковую форму и содержание. В этих документах закрепляется итог досудебного производства по уголовному делу, содержатся конкретные доказательства, на которых основывается обвинение. Вместе с тем обвинительный акт имеет существенное отличие от обвинительного заключения. Он представляет собой документ с «двойным» назначением, поскольку не только знаменует собой окончание дознания, но и придает лицу процессуальный статус обвиняемого. Поэтому документ

одновременно и вызывает появление статуса обвиняемого у лица, в отношении которого осуществляется дознание (п. 2 ч. 1 ст. 47 УПК РФ), и содержит решение о направлении уголовного дела прокурору для его последующей передачи в суд (ч. 4 ст. 225 УПК РФ).

Требования к содержанию обвинительного акта закреплены в ст. 225 УПК РФ. В соответствии с ч. 1 данной статьи в *обвинительном акте указываются*: 1) дата и место его составления; 2) должность, фамилия, инициалы лица, его составившего; 3) данные о лице, привлекаемом к уголовной ответственности; 4) место и время совершения преступления, его способы, мотивы, цели, последствия и другие обстоятельства, имеющие значение для данного уголовного дела; 5) формулировка обвинения с указанием пункта, части, статьи УК РФ; 6) перечень доказательств, подтверждающих обвинение, и перечень доказательств, на которые ссылается сторона защиты; 7) обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание; 8) данные о потерпевшем, характере и размере причиненного ему вреда; 9) список лиц, подлежащих вызову в суд.

Обвинительный акт выносится в отношении лица, которое ранее имело лишь статус подозреваемого по уголовному делу. Поэтому одновременно с материалами уголовного дела обвинительный акт предъявляется для ознакомления лицу, в отношении которого осуществлялось дознание.

В соответствии с ч. 3 ст. 225 УПК РФ потерпевшему или его представителю по его ходатайству могут быть предоставлены для ознакомления обвинительный акт и материалы уголовного дела в том же порядке, который установлен для обвиняемого и его защитника.

Обвинительный акт, который был составлен дознавателем, утверждается начальником органа дознания (ч. 4 ст. 225 УПК РФ). Затем материалы уголовного дела вместе с обвинительным актом направляются прокурору.

§ 5. Действия и решения прокурора по уголовному делу, поступившему с обвинительным заключением (обвинительным актом)

В соответствии с ч. 1 ст. 37 УПК РФ прокурор является должностным лицом, уполномоченным в пределах своей компетенции осуществлять от имени государства уголовное преследование в ходе уголовного судопроизводства, а также надзор за

процессуальной деятельностью органов дознания и органов предварительного следствия. В наиболее полной мере полномочия прокурора проявляются при поступлении к нему уголовного дела с обвинительным заключением или с обвинительным актом.

Прокурор обязан тщательно изучить поступившее от следователя уголовное дело с обвинительным заключением. В течение 10 суток с момента поступления уголовного дела прокурор принимает одно из решений, установленных в ч. 1 ст. 221 УПК РФ.

1. *Прокурор утверждает обвинительное заключение и направляет уголовное дело в суд.* Такое решение прокурор принимает в случаях, когда он полностью согласен с ходом и результатами предварительного следствия.

2. *Прокурор возвращает уголовное дело следователю.* Это происходит в случаях, когда прокурор в результате проверки обнаружит, что по уголовному делу требуется произвести дополнительное следствие, изменить объем обвинения или квалификацию действий обвиняемых, а также пересоставить обвинительное заключение. Возвращение сопровождается письменными указаниями прокурора о том, какие именно недостатки уголовного дела требуется устранить.

Постановление прокурора о возвращении уголовного дела следователь может с согласия руководителя следственного органа обжаловать вышестоящему прокурору вплоть до Генерального прокурора РФ. Вышестоящий прокурор в течение 72 часов выносит постановление об отказе в удовлетворении ходатайства следователя или об отмене постановления нижестоящего прокурора. Во втором случае обвинительное заключение утверждается вышестоящим прокурором.

3. *Прокурор направляет уголовное дело вышестоящему прокурору для утверждения обвинительного заключения.* Это происходит в случаях, когда прокурор обнаружит, что уголовное дело подсудно вышестоящему суду в соответствии с правилами о подсудности, закрепленными в ст. 31 УПК РФ. Обвинительное заключение должен утверждать прокурор того же уровня, что и суд, который будет рассматривать уголовное дело. Например, если уголовное дело в качестве суда первой инстанции будет рассматривать суд субъекта РФ, то прокурор района направляет уголовное дело с обвинительным заключением прокурору соответствующего субъекта РФ.

Но, с другой стороны, если обвинительное заключение было утверждено вышестоящим прокурором в связи с отменой постановления нижестоящего прокурора о возвращении уголовного дела следователю, то уголовное дело в вышестоящий суд не передается.

Также прокурор при ознакомлении с уголовным делом вправе отменить меру пресечения в виде заключения под стражу, если будет установлено, что предельный срок содержания обвиняемого под стражей истек, а следователь не продлил его в установленном законом порядке.

Утвердив обвинительное заключение, прокурор направляет уголовное дело в суд. Об этом согласно ст. 222 УПК РФ прокурор уведомляет обвиняемого, его защитника, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, их представителей. Одновременно лицам разъясняется право заявлять ходатайства о проведении предварительного слушания в порядке, установленном гл. 15 УПК РФ.

Копию обвинительного заключения вместе с приложениями к нему прокурор вручает обвиняемому. При наличии ходатайств копии обвинительного заключения вручаются защитнику и потерпевшему.

Заключенный, содержащийся под стражей, получает копию обвинительного заключения через администрацию места содержания под стражей.

Если обвиняемый, как содержащийся, так и не содержащийся под стражей, отказался от получения копии обвинительного заключения или не явился для ее получения, то прокурор направляет уголовное дело в суд и указывает причины, по которым документ не был вручен обвиняемому. Данный порядок связан с тем, что обвиняемый может получить копию обвинительного заключения также и в суде.

Некоторые особенности имеет деятельность прокурора по уголовному делу, поступившему к нему с обвинительным актом.

Прокурор обязан рассмотреть такое уголовное дело и принять по нему в течение двух суток одно из решений, закрепленных в ст. 226 УПК РФ:

1) *об утверждении обвинительного акта и о направлении уголовного дела в суд;*

2) *о возвращении уголовного дела для производства дополнительного дознания либо пересоставления обвинительного акта.* Дополнительное дознание производится в срок не более 10 су-

ток, а пересоставление итогового документа — в срок не более трех суток. При наличии оснований дальнейшее продление сроков дознания происходит в общем порядке, установленном в ч. 3-5 ст. 223 УПК РФ;

3) *о прекращении уголовного дела по основаниям, предусмотренным ст. 24-25, 27-28 УПК РФ;*

4) *о направлении уголовного дела для производства предварительного следствия.* Это решение, в частности, принимается в тех случаях, когда срок дополнительного дознания заведомо будет превышать 10 суток.

При утверждении обвинительного акта прокурор так же, как и при утверждении обвинительного заключения, может вынести постановление об исключении из него отдельных пунктов обвинения или о переквалификации обвинения на менее тяжкое.

Копии обвинительного акта с приложениями вручаются обвиняемому в том же порядке, который установлен и при окончании предварительного следствия. Защитник и потерпевший в случае заявления ими ходатайства также получают копии обвинительного акта.

Глава 17. Подготовка к судебному заседанию. Предварительное слушание

§ 1. Сущность и значение стадии подготовки к судебному заседанию

После утверждения прокурором обвинительного заключения или обвинительного акта уголовное дело поступает в суд. Однако судебное разбирательство по данному уголовному делу назначается не сразу, поскольку существует необходимость проверки этого уголовного дела судьей. Такая проверка осуществляется в рамках начальной судебной стадии производства по уголовному делу, которая обычно именуется стадией подготовки к судебному заседанию.

Таким образом, **стадия подготовки к судебному заседанию** — это первоначальная судебная стадия, содержанием которой является деятельность судьи по проверке материалов поступившего к нему уголовного дела на предмет их доброкачественности, а также по созданию надлежащих условий для наиболее эффективного и полного рассмотрения и разрешения уголовного дела судом первой инстанции.

Стадия подготовки к судебному заседанию имеет ряд признаков, обусловленных ее местом и ролью в уголовном судопроизводстве.

1. *Данная стадия является первоначальной судебной стадией.* Это означает, что все процессуальные полномочия на данной стадии принадлежат судье. Стороны имеют лишь право заявлять ходатайства, а решения по существу уголовного дела принимает только судья. Исключение составляют случаи, когда прокурор отказывается от обвинения, что является основанием для прекращения уголовного дела или уголовного преследования (ч. 1 ст. 239 УПК РФ).

2. *Осуществляя действия и принимая решения на данной стадии, судья не вправе предрешать вопрос о виновности лица, в отношении которого осуществляется производство по уголовному делу.* В соответствии с ч. 2 ст. 8 УПК РФ никто не может быть признан виновным в совершении преступления и подвергнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда и в порядке, установленном УПК РФ.

3. На данной стадии существуют особые гарантии обеспечения прав сторон обвинения и защиты (в частности, право на заявление ходатайства об исключении доказательств из перечня доказательств, предъявляемых в судебном разбирательстве).

Значение стадии подготовки к судебному заседанию состоит в следующем.

1. Данная стадия является контрольной по отношению к предыдущим стадиям уголовного судопроизводства, поскольку в рамках этой стадии судья проверяет материалы поступившего к нему уголовного дела.

2. Данная стадия является подготовительной по отношению к стадии судебного разбирательства в суде первой инстанции, поскольку на данной стадии осуществляется ряд действий, направленных на создание надлежащих условий для наиболее эффективного и полного судебного разбирательства.

§ 2. Вопросы, подлежащие выяснению по поступившему в суд уголовному делу

По каждому поступившему в суд уголовному делу судья выясняет вопросы, обозначенные в ст. 228 УПК РФ.

1. Прежде всего судья должен выяснить, *подсудно ли уголовное дело данному суду*. Правила подсудности закреплены в ст. 31 УПК РФ. Перечень составов преступлений, уголовные дела о которых подсудны мировому судье, содержится в ч. 1 ст. 31 УПК РФ. К ним относятся уголовные дела о преступлениях, за совершение которых максимальное наказание не превышает трех лет лишения свободы. Исключение составляет ряд составов, указанных в этой же ч. 1 ст. 31 УПК РФ, которые, несмотря на сравнительную мягкость их санкций, являются слишком сложными для того, чтобы уголовные дела рассматривал мировой судья (например, ч. 1 ст. 107 УК РФ — убийство, совершенное в состоянии аффекта; ст. 108 УК РФ — убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, и т. п.). Районному суду в соответствии с ч. 2 ст. 31 УПК РФ подсудны уголовные дела о всех преступлениях, за исключением уголовных дел, подсудных мировым судьям, судам субъектов РФ и Верховному Суду РФ. Судам субъектов РФ (т. е. верховному суду республики, краевому или областному суду, суду города федерального значения, суду автономной области и суду автономного округа) подсудны уголовные дела о преступлениях, перечисленных в ч. 3 ст. 31

УПК РФ. В данной части перечислен ряд конкретных составов, а также содержится дополнительное указание на уголовные дела, переданные в данные суды по подсудности, и на уголовные дела, в материалах которых содержатся сведения, составляющие государственную тайну. Верховному Суду РФ в соответствии с ч. 4 ст. 31 УПК РФ подсудны уголовные дела в отношении лиц, указанных в ст. 452 УПК РФ. В ней закреплена возможность рассмотрения уголовного дела в отношении члена Совета Федерации, депутата Государственной Думы, а также судьи федерального суда Верховным Судом РФ в качестве суда первой инстанции независимо от того, какое преступление вменяется им в вину. Вышеуказанные лица должны заявить об этом ходатайство до начала судебного разбирательства. Подсудность уголовных дел военным судам закреплена в ч. 4—9 ст. 31 УПК РФ. При соединении уголовных дел в случае обвинения одного лица или группы лиц в совершении нескольких преступлений, уголовные дела о которых подсудны судам разных уровней, уголовное дело о всех преступлениях в соответствии со ст. 33 УПК РФ рассматривается вышестоящим судом. Кроме того, в ст. 34, 35 УПК РФ закреплены процедурные вопросы передачи уголовного дела по подсудности, а также изменения территориальной подсудности уголовного дела. Также судье при направлении уголовного дела следует иметь в виду, что споры о подсудности согласно ст. 36 УПК РФ недопустимы. Любое уголовное дело, переданное из одного суда в другой, в обязательном порядке должно быть принято к производству тем судом, в который оно было направлено.

2. Судья также выясняет, *вручены ли копии обвинительного заключения или обвинительного акта*. Часть 2 ст. 222 (для дознания — ч. 3 ст. 226) УПК РФ содержит указание о том, что копия обвинительного заключения (обвинительного акта) с приложениями вручается обвиняемому прокурором. При наличии ходатайства защитника и потерпевшего копии данного документа вручаются также и им. Поэтому судья должен проверять, вручены ли копии соответствующих документов не только обвиняемому, но и иным указанным лицам. Кроме того, судье следует иметь в виду, что судебное разбирательство согласно ч. 2 ст. 265 УПК РФ не может быть начато ранее семи суток со дня вручения обвиняемому копии обвинительного заключения или обвинительного акта. Поэтому судья при подготовке к судебному заседанию также должен исходить из необходимости соблюдения этого срока.

3. Судья проверяет, *подлежит ли отмене или изменению избранной меры пресечения*. В ходе подготовки к судебному заседанию мера пресечения может быть отменена или изменена в общем порядке, установленном ст. 110 УПК РФ. При этом мера пресечения может быть отменена в случае, когда судья выявит, что ее дальнейшее применение нецелесообразно. Мера пресечения, которая была избрана в отношении обвиняемого на стадии предварительного расследования, при наличии соответствующих оснований может быть изменена. При этом следует иметь в виду, что согласно п. 6 ч. 2 ст. 231 УПК РФ судья не вправе избирать меру пресечения в виде домашнего ареста или заключения под стражу. Судья также проверяет, был ли соблюден процессуальный порядок избрания меры пресечения. При обнаружении факта незаконного или необоснованного избрания меры пресечения судья обязан данную меру немедленно отменить.

Решение о заключении обвиняемого под стражу или о продлении срока содержания под стражей, принятое на стадии предварительного расследования, сохраняет свою силу после направления уголовного дела в суд только в течение срока, на который данная мера пресечения была установлена¹. Если данный срок истек, то судья обязан немедленно освободить обвиняемого из-под стражи.

4. Судья по поступившему в суд уголовному делу выясняет, *подлежат ли удовлетворению заявленные ходатайства и жалобы*. При этом судья изучает все ходатайства и жалобы, как поступившие непосредственно в суд, так и те, которые были поданы на стадии предварительного расследования, но остались без разрешения. Также следует иметь в виду, что речь в данном случае идет лишь о тех ходатайствах, поступление которых не является основанием проведения предварительного слушания (ст. 229 УПК РФ). Так, в соответствии с п. 1 ч. 2 данной статьи предварительное слушание назначается при наличии ходатайства стороны об исключении доказательства. Если судья устано-

¹ См. постановление Конституционного Суда РФ от 22 марта 2005 г. № 4-П «По делу о проверке конституционности ряда положений Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, регламентирующих порядок и сроки применения в качестве меры пресечения заключения под стражу на стадиях уголовного судопроизводства, следующих за окончанием предварительного расследования и направлением уголовного дела в суд, в связи с жалобами ряда граждан».

вит, что заявленные ходатайства или жалобы подлежат удовлетворению, он принимает соответствующие меры, установленные гл. 15 и 16 УПК РФ.

5. Судья устанавливает, *приняты ли меры по обеспечению возмещения вреда, причиненного преступлением, и возможной конфискации имущества*. При этом судья обязан проверить, были ли приняты соответствующие меры, и если да, то был ли соблюден процессуальный порядок их принятия (ст. 115—116 УПК РФ). Кроме того, в соответствии со ст. 230 УПК РФ судья по ходатайству потерпевшего, гражданского истца или их представителей либо прокурора вправе вынести постановление о принятии мер по обеспечению возмещения вреда, причиненного преступлением, либо возможной конфискации имущества. Исполнение этого постановления возлагается на судебных приставов-исполнителей.

6. Также судья должен установить, *имеются ли основания проведения предварительного слушания*. Согласно ч. 2 ст. 229 УПК РФ предварительное слушание проводится в следующих случаях: а) при наличии ходатайства стороны об исключении доказательства; б) при наличии основания для возвращения уголовного дела прокурору; в) при наличии основания для приостановления или прекращения уголовного дела; г) при наличии основания для решения вопроса о рассмотрении уголовного дела судом с участием присяжных заседателей; д) при наличии ходатайства стороны о проведении судебного разбирательства в порядке, предусмотренном ч. 5 ст. 247 УПК РФ.

В результате выяснения всех вопросов судья принимает одно из решений, установленных в ст. 227 УПК РФ: 1) о направлении уголовного дела по подсудности; 2) о назначении предварительного слушания; 3) о назначении судебного заседания. Любое из этих решений оформляется в виде постановления. В нем должны быть указаны: 1) дата и место вынесения постановления; 2) наименование суда, фамилия и инициалы судьи, вынесшего постановление; 3) основания принятого решения.

Решение должно быть принято в срок не позднее 30 суток со дня поступления уголовного дела в суд. Этот срок начинается с даты регистрации уголовного дела в учетной входящей документации суда. Закон (ч. 3 ст. 227 УПК РФ) предусматривает сокращенный 14-суточный срок принятия решения в тех случаях, когда в суд поступает уголовное дело в отношении обвиняемого, содержащегося под стражей.

Копия каждого из постановлений в обязательном порядке направляется обвиняемому, потерпевшему и прокурору. Это позволяет им своевременно подготовиться к своим дальнейшим действиям.

§ 3. Предварительное слушание

Предварительное слушание представляет собой судебное заседание, которое производится при необходимости разрешения ряда вопросов, требующих ознакомления с материалами уголовного дела и с мнением сторон.

Предварительное слушание, как уже говорилось, производится при наличии хотя бы одного из оснований, указанных в ст. 229 УПК РФ. Порядок предварительного слушания установлен в гл. 34 Кодекса. На данную процедуру распространяются положения гл. 33 УПК РФ, касающиеся общих вопросов подготовки к судебному заседанию, гл. 35 УПК РФ, в которой закреплены общие условия судебного разбирательства, а также гл. 36 УПК РФ, устанавливающей порядок судебной деятельности в подготовительной части судебного заседания.

Особое внимание законодатель уделяет порядку вызова сторон. Уведомление о вызове сторон в судебное заседание направляется не позднее чем за три дня до дня проведения предварительного слушания. В этом уведомлении должны быть указаны точная дата, время и место судебного заседания. По общему правилу явка лиц, своевременно извещенных об этом, не обязательна. В отсутствие обвиняемого предварительное слушание может быть произведено лишь по его ходатайству, поступившему в суд. Данное положение обеспечивает более надежное соблюдение прав этого участника уголовного судопроизводства.

Судебное заседание производится по общим правилам, установленным для такого рода деятельности. Данный вид заседания является закрытым. В начале судебного заседания судья выясняет, явились ли стороны и свидетели, о вызове которых сторонами было заявлено ходатайство. На вызванных свидетелей распространяется свидетельский иммунитет, установленный в ч. 1 ст. 51 Конституции РФ. В ходе предварительного слушания секретарь судебного заседания ведет протокол.

Требования, предъявляемые к ходатайству об исключении доказательства, установлены в ст. 235 УПК РФ. Оно должно содержать указание на доказательство, об исключении которого ходатайствует сторона, а также основания для исключения доказательства, предусмотренные ст. 75 УПК РФ, и конкретные обстоятельства, обосновывающие ходатайство.

Для проверки ходатайства судья вправе допросить свидетеля и приобщить к уголовному делу документ, указанный в ходатайстве, если до этого он не был приобщен к материалам уголовного дела. Также судья вправе огласить документы, как имеющиеся в материалах уголовного дела, так и дополнительно представленные сторонами.

При этом следует иметь в виду, что в случаях, когда ходатайство об исключении доказательства было заявлено стороной защиты на том основании, что оно было получено с нарушением требований УПК РФ, бремя опровержения доводов, представленных стороной защиты, лежит на прокуроре. В иных случаях бремя доказывания лежит на той стороне, которая заявила ходатайство.

Если стороной было заявлено ходатайство об исключении доказательства, то судья должен выяснить у другой стороны, нет ли у нее возражений. При отсутствии возражений судья удовлетворяет ходатайство. Приняв решение об исключении доказательства, суд не может использовать утратившее юридическую силу доказательство для обоснования приговора или иного судебного решения, а также исследовать и использовать его в ходе судебного разбирательства.

Решение об исключении доказательства, принятое в ходе предварительного слушания, окончательным не является. В соответствии с ч. 7 ст. 235 УПК РФ при рассмотрении уголовного дела по существу суд по ходатайству стороны вправе повторно рассмотреть вопрос о признании исключенного доказательства допустимым.

Если в результате исключения доказательств или по иным причинам прокурор изменит обвинение на более мягкое, то на предварительном слушании может быть принято решение о направлении уголовного дела по подсудности. Это, например, имеет место в случае, когда в ходе предварительного слушания обвинение в захвате заложника с квалифицирующими признаками (ч. 2 или 3 ст. 206 УК РФ) переqualифицируется в обвинение в захвате заложников без этих признаков (ч. 1 ст. 206 УК РФ). В результате уголовное дело подлежит направлению по подсудности из суда субъекта РФ в районный суд.

Предварительное слушание также проводится для установления оснований возвращения уголовного дела прокурору. В соответствии со ст. 237 УПК РФ судья по ходатайству стороны или по собственной инициативе может вернуть уголовное дело прокурору для устранения препятствий его рассмотрения судом в следующих случаях: 1) обвинительное заключение или обви-

нительный акт составлены с нарушением требований УПК РФ; 2) копия обвинительного заключения или обвинительного акта не была вручена обвиняемому, за исключением случаев, когда лицо уклонилось от получения копии; 3) имеется необходимость составления обвинительного заключения или обвинительного акта по уголовному делу, которое было направлено в суд в порядке ст. 439 УПК РФ с постановлением о применении принудительной меры медицинского характера; 4) имеются основания для соединения уголовных дел, предусмотренные ст. 153 УПК РФ; 5) при ознакомлении обвиняемого с материалами уголовного дела ему не были разъяснены предусмотренные ч. 5 ст. 217 УПК РФ права о рассмотрении в установленных законом случаях уголовного дела: а) судом с участием присяжных заседателей; б) коллегией из трех судей федерального суда общей юрисдикции; в) с применением особого порядка судебного разбирательства; г) с проведением предварительного слушания.

Конституционный Суд РФ в своем постановлении от 8 декабря 2003 г. № 18-П «По делу о проверке конституционности положений статей 125, 219, 227, 229, 236, 237, 239, 246, 254, 271, 378, 405 и 408, а также глав 35 и 39 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с запросами судов общей юрисдикции и жалобами граждан»¹ признал не противоречащей Конституции РФ ч. 1 ст. 237 УПК РФ, поскольку содержащиеся в ней положения по своему конституционно-правовому смыслу не исключают правомочие суда по ходатайству стороны или по собственной инициативе возвратить уголовное дело прокурору для устранения препятствий к его рассмотрению судом во всех случаях, когда в досудебном производстве были допущены существенные нарушения закона, не устранимые в судебном производстве, если возвращение дела не связано с восполнением неполноты проведенного дознания или предварительного следствия. После возвращения уголовного дела прокурору со стадии подготовки к судебному заседанию прокурор вправе осуществлять необходимые для устранения обнаруженных нарушений следственные и иные процессуальные действия. Это обеспечивает эффективное восстановление нарушенных прав участников уголовного судопроизводства допустившими эти нарушения органами расследования, а также при последующем разбирательстве уголовного дела судом.

Прокурор обязан устранить допущенные нарушения в течение пяти суток.

¹ СЗ РФ. 2003. № 51. Ст. 5026.

В ходе предварительного слушания судья в числе прочих разрешает вопрос о необходимости приостановления уголовного дела. Согласно ст. 238 УПК РФ судья выносит постановление о приостановлении производства по уголовному делу в следующих случаях: 1) когда обвиняемый скрылся и место его пребывания не установлено; 2) при тяжелом заболевании обвиняемого, если оно подтверждается медицинским заключением; 3) при направлении судом запроса в Конституционный Суд РФ или принятии Конституционным Судом РФ к рассмотрению жалобы о соответствии закона, примененного или подлежащего применению в данном уголовном деле, Конституции РФ; 4) когда место нахождения обвиняемого известно, однако реальная возможность его участия в судебном разбирательстве отсутствует.

Прекращение уголовного дела или уголовного преследования в результате предварительного слушания происходит при наличии соответствующих оснований (п. 3—6 ч. 1, ч. 2 ст. 24, п. 3—6 ч. 1 ст. 27 УПК РФ), а также при отказе прокурора от обвинения в порядке, установленном ч. 7 ст. 246 УПК РФ. Также по ходатайству одной из сторон судья вправе прекратить уголовное дело при наличии одного из оснований, предусмотренных ст. 25 и 28 УПК РФ (в связи с примирением сторон, а также в связи с деятельным раскаянием). Копия постановления о прекращении уголовного дела в соответствии с ч. 4 ст. 239 УПК РФ направляется прокурору, а также вручается лицу, в отношении которого прекращено уголовное преследование, и потерпевшему в течение пяти суток со дня его вынесения.

По общему правилу, установленному в ч. 7 ст. 236 УПК РФ, судебное решение, которое было принято по результатам предварительного слушания, обжалованию не подлежит. Исключение составляют закрепленные в этой же норме случаи, когда обжалуется *судебное решение о прекращении уголовного дела или решение о назначении судебного заседания в части разрешения вопроса о мере пресечения*. Кроме того, согласно постановлению Конституционного Суда РФ от 8 декабря 2003 г. № 18-П в установленном законом порядке в вышестоящий суд может быть обжаловано и *решение о приостановлении уголовного дела*.

§ 4. Назначение судебного заседания

Назначение судебного заседания может осуществляться как без проведения предварительного слушания, так и по результатам его проведения. И в том и в другом случае решение оформляется в виде постановления. В нем разрешается ряд вопросов,

необходимых для эффективного рассмотрения и разрешения уголовного дела в суде первой инстанции. К ним относятся следующие.

1. *О месте, дате и времени судебного заседания.* Точное установление этих параметров необходимо для создания надлежащей процедуры и разрешения вопроса о вызовах в суд.

2. *О рассмотрении уголовного дела судьей единолично или судом коллегиально.* Состав суда определен в ст. 30 УПК РФ. Суд первой инстанции рассматривает уголовные дела в следующем составе: 1) судья федерального суда общей юрисдикции — уголовные дела о всех преступлениях, за исключением уголовных дел, которые рассматриваются в ином составе; 2) судья федерального суда общей юрисдикции и коллегия из 12 присяжных заседателей — по ходатайству обвиняемого по уголовным делам о преступлениях, указанных в ч. 3 ст. 31 УПК РФ; 3) коллегия из трех судей федерального суда общей юрисдикции — уголовные дела о тяжких или особо тяжких преступлениях при наличии ходатайства обвиняемого, заявленного до назначения судебного заседания; 4) мировой судья — уголовные дела, подсудные ему в соответствии с ч. 1 ст. 31 УПК РФ.

3. *О назначении защитника в предусмотренных п. 2—7 ч. 1 ст. 51 УПК РФ случаях,* когда: 1) подозреваемый, обвиняемый является несовершеннолетним; 2) подозреваемый, обвиняемый в силу физических или психических недостатков не может самостоятельно осуществлять свое право на защиту; 3) подозреваемый, обвиняемый не владеет языком, на котором ведется производство по уголовному делу; 4) лицо обвиняется в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы или смертная казнь; 5) уголовное дело подлежит рассмотрению судом с участием присяжных заседателей; 6) обвиняемый заявил ходатайство о рассмотрении уголовного дела в порядке, установленном гл. 40 УПК РФ (при согласии лица с предъявленным ему обвинением).

4. *О вызове в судебное заседание лиц по спискам, представленным сторонами.* Список лиц, подлежащих вызову в суд со стороны обвинения и стороны защиты, прилагается к обвинительному заключению (ч. 4 ст. 220 УПК РФ) и обвинительному акту (п. 9 ч. 1 ст. 225 УПК РФ).

5. *О рассмотрении уголовного дела в закрытом судебном заседании.* В соответствии с ч. 2 ст. 241 УПК РФ закрытое судебное разбирательство допускается на основании определения или постановления суда в случаях, когда: 1) разбирательство уголовно-

го дела в суде может привести к разглашению государственной или иной охраняемой федеральным законом тайны; 2) рассматриваются уголовные дела о преступлениях, совершенных лицами, не достигшими возраста 16 лет; 3) рассмотрение уголовных дел о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности и других преступлениях может привести к разглашению сведений об интимных сторонах жизни участников уголовного судопроизводства либо сведений, унижающих их честь и достоинство; 4) этого требуют интересы обеспечения безопасности участников судебного разбирательства, их близких родственников, родственников или близких лиц.

6. О мере пресечения, за исключением случаев избрания меры пресечения в виде домашнего ареста или заключения под стражу. При этом следует иметь в виду, что судья вправе отменить или изменить меру пресечения, руководствуясь ст. 110 УПК РФ.

Кроме разрешения вышеуказанных вопросов, в постановлении также должно содержаться решение о назначении судебного заседания. Стороны извещаются о его месте, дате и времени не менее чем за пять суток до начала заседания.

Судья может принимать и иные меры, направленные на подготовку судебного заседания.

Срок начала разбирательства в судебном заседании установлен на законодательном уровне (ст. 233 УПК РФ). Рассмотрение уголовного дела в судебном заседании в любом случае начинается не позднее 14 суток со дня вынесения судьей постановления о назначении судебного заседания. По уголовным делам, подлежащим рассмотрению судом с участием присяжных заседателей, этот срок составляет не более 30 суток. В любом случае рассмотрение уголовного дела в судебном заседании не может быть начато ранее семи суток со дня вручения обвиняемому копии обвинительного заключения или обвинительного акта.

Глава 18. Судебное разбирательство в суде первой инстанции: понятие, общие условия

§ 1. Понятие судебного разбирательства в суде первой инстанции, его место и роль в уголовном судопроизводстве

Уголовное судопроизводство согласно ч. 1 ст. 6 УПК РФ имеет своим назначением защиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений, а также защиту личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод. Хотя защита личности от незаконного привлечения к уголовной ответственности может быть произведена и вне рамок производства в суде, все же основная масса уголовно-процессуальных правоотношений приходится именно на судебные стадии.

Термин «судебное разбирательство» означает, что соответствующая деятельность осуществляется именно в виде правосудия. При этом важно иметь в виду, что понятия «судебное производство» и «судопроизводство», несмотря на большое внешнее сходство, на самом деле не тождественны. Исторически уголовным судопроизводством именовалась вся без исключения уголовно-процессуальная деятельность, независимо от того, на каких стадиях она протекала. Именно в данном смысле в п. 56 ст. 5 УПК РФ уголовным судопроизводством поименовано как досудебное, так и судебное производство по уголовному делу. Судебное же производство (или судебное разбирательство) — это понятие, которое характеризует производство именно на судебных стадиях. В данном случае следует также иметь в виду, что законодатель в п. 51 ст. 5 УПК РФ установил, что под судебным разбирательством следует понимать судебное заседание не только первой, но и второй и надзорной инстанций. Поэтому, говоря о судебном разбирательстве, в ходе которого уголовное дело рассматривается по существу, т. е. с исследованием доказательств, следует в обязательном порядке уточнять, что оно производится в суде первой инстанции.

Судебное разбирательство в суде первой инстанции представляет собой регламентированную уголовно-процессуальным за-

конодательством деятельность суда по исследованию доказательств, как содержащихся в материалах уголовного дела, так и дополнительно представленных сторонами, в результате чего суд принимает решение о невиновности лица и вынесении оправдательного приговора или постановления о прекращении уголовного дела либо о виновности лица и вынесении обвинительного приговора с назначением наказания или без такового.

Сущность судебного разбирательства в суде первой инстанции состоит в том, что в рамках специальной процедуры осуществляется разрешение правоотношения, возникающего в результате совершения лицом преступления, т. е. виновно совершенного общественно опасного деяния, запрещенного УК РФ под угрозой наказания. Данная процедура обеспечивает не только неотвратимость привлечения лица к уголовной ответственности, но и всемерную реализацию конституционных и иных прав участников судопроизводства, входящих в содержание их процессуального статуса.

Судебное разбирательство в суде первой инстанции обладает рядом характерных признаков, обуславливающих его особую роль в общей системе стадий.

1. *Судебное разбирательство в суде первой инстанции считается центральной стадией во всем уголовном процессе, поскольку все остальные стадии являются либо подготовительными по отношению к ней, либо проверочными.* Так, на стадии предварительного расследования происходит формирование доказательственной базы, необходимой и достаточной для предъявления обвинения. Однако окончательно пределы доказывания устанавливаются лишь в суде в порядке, установленном ст. 252 УПК РФ. Стадия кассационного производства проверяет приговоры и иные решения суда первой инстанции, не вступившие в законную силу, надзорная инстанция — вступившие в законную силу и т. п.

2. *Только в результате рассмотрения и разрешения уголовного дела в суде первой инстанции лицо может быть признано виновным в совершении преступления и подвергнуто наказанию.* Тем самым осуществляется реализация закрепленного в ст. 8 УПК РФ принципа осуществления правосудия только судом.

3. *На данной стадии происходит наиболее полная реализация принципов уголовного судопроизводства, обеспечение прав и законных интересов лиц, вовлеченных в производство по уголовному делу.* Например, в ходе судебного следствия допрос производится не судом, а сторонами, суд же задает вопросы подсудимому лишь после его допроса сторонами (ст. 275 УПК РФ). По

окончании судебного следствия председательствующий согласно ст. 291 УПК РФ опрашивает стороны, желают ли они дополнить судебное следствие.

Таким образом, **значение стадии судебного разбирательства в суде первой инстанции** состоит в том, что она представляет собой центральную стадию уголовного судопроизводства, в ходе которой осуществляется правосудие и обеспечиваются права всех лиц, вовлеченных в производство по уголовному делу.

§ 2. Понятие и значение общих условий судебного разбирательства

В ходе судебного разбирательства в суде первой инстанции особое место занимают вопросы реализации положений, которые обеспечивают надлежащий порядок исследования доказательств, права и законные интересы лиц, вовлеченных в уголовное судопроизводство.

Среди всех этих норм особое место занимают предписания, которые устанавливают наиболее существенные черты судебного разбирательства в суде первой инстанции как центральной стадии уголовного процесса. Такие положения принято именовать общими условиями судебного разбирательства.

Общие условия судебного разбирательства представляют собой закрепленные в действующем законодательстве и вытекающие из содержания принципов уголовного судопроизводства положения, которые регулируют наиболее важные стороны судебного разбирательства в суде первой инстанции.

Из данного определения вытекает ряд признаков данных нормативных образований.

1. *Общие условия судебного разбирательства закреплены в действующем законодательстве в виде норм-предписаний.* В УПК РФ они закреплены в гл. 35, причем каждому из общих условий отведена отдельная статья (ст. 240—260).

2. *Общие условия судебного разбирательства вытекают из содержания принципов уголовного судопроизводства.* Это означает, что существует обусловленность содержания общих условий теми требованиями, которые установлены в гл. 2 УПК РФ. При этом важно иметь в виду, что отнесение одних положений к принципам уголовного судопроизводства (например, язык уголовного судопроизводства — ст. 18 УПК РФ), а других — к общим условиям (например, гласность — ст. 241 УПК РФ) является волей законодателя и одновременно соответствует объек-

тивными обстоятельствам. Так, положение о языке уголовного судопроизводства распространяется на все без исключения стадии, тогда как гласность присуща лишь судебному разбирательству и на досудебных стадиях не действует. Кроме того, ряд общих условий напрямую вытекает из принципов (например, равенство прав сторон, закрепленное в ст. 244 УПК РФ в качестве общего условия судебного разбирательства, входит в содержание принципа состязательности, который установлен в ст. 15 УПК РФ).

3. *Общие условия судебного разбирательства регулируют наиболее важные вопросы, возникающие при производстве по уголовному делу в суде первой инстанции.* При недостаточной нормативной урегулированности данных вопросов под угрозу срыва было бы поставлено все судебное разбирательство.

Все вышеуказанные признаки обуславливают особое **значение общих условий судебного разбирательства**, состоящее в том, что они, во-первых, обеспечивают позитивную реализацию принципов уголовного судопроизводства в ходе судебного разбирательства в суде первой инстанции и, во-вторых, позволяют унифицировать судебное разбирательство независимо от места нахождения суда на территории Российской Федерации, категории рассматриваемого уголовного дела и иных параметров.

§ 3. Содержание общих условий судебного разбирательства

Непосредственность и устность (ст. 240 УПК РФ). Данное общее условие требует, чтобы в судебном разбирательстве все доказательства по уголовному делу подлежали непосредственному исследованию. Термин «непосредственное исследование» означает, что в ходе судебного разбирательства судья лично должен убедиться в наличии доказательственной базы по уголовному делу. Все доказательства, как содержащиеся в материалах уголовного дела, так и дополнительно представленные в суд сторонами, проверяются и оцениваются по правилам, установленным в гл. 11 УПК РФ. Собираение доказательств может осуществляться не только в ходе предварительного расследования, но и в рамках судебного разбирательства. В ходе судебного следствия осуществляются допросы, производятся судебные экспертизы, осматриваются вещественные доказательства, местность, помещения, производится предъявление для опознания, освидетельствование. Однако в любом случае не могут

быть произведены следственные действия, которые направлены на изобличение лица в совершении преступления, такие как обыск, выемка.

Оглашение показаний, полученных в ходе предварительного расследования, может быть произведено лишь в порядке, установленном в ст. 276 и 281 УПК РФ¹.

Поскольку большинство доказательств уже содержится в материалах уголовного дела, основным содержанием деятельности суда является проверка доказательств. Данной процедуре подвергаются все доказательства независимо от того, производилась ли их проверка на предыдущих стадиях уголовного судопроизводства. Оценку доказательств суд производит, основываясь на положениях ст. 17 УПК РФ. Все доказательства должны быть оценены судьей по своему внутреннему убеждению, основанному на совокупности имеющихся в уголовном деле доказательств, руководствуясь при этом законом и совестью. При этом никакие доказательства не имеют заранее установленной силы.

Понятие «устность судебного разбирательства» означает, что все доказательства исследуются в судебном разбирательстве в форме судебного разбирательства. Это означает, что в суде вся информация передается изустно и воспринимается органами слуха участников судебного разбирательства.

Судья озвучивает все свои действия, а также требует от участников уголовного процесса, чтобы они обращались к суду в устной форме. Запрещено подменять выступления кого-либо из участников предоставлением ими письменных заявлений, объяснений и т. п. Содержащиеся в материалах уголовного дела документы также оглашаются в судебном заседании. Выступления участников уголовного процесса, а также иные озвученные сведения подлежат занесению в протокол судебного заседания.

Гласность (ст. 241 УПК РФ). Гласность судебного разбирательства — это общее условие, обеспечивающее открытость и общедоступность производства по уголовному делу в суде. По общему правилу судебное разбирательство происходит в открытых судебных заседаниях. В зал суда допускаются любые лица, достигшие 16-летнего возраста². Лица, которые присутствуют в открытом судебном заседании, вправе вести аудиозапись и пись-

¹ Об этом подробнее см. в гл. 19 учебника.

² Лица, не достигшие 16-летнего возраста, если они не являются участниками судебного разбирательства, в зал суда допускаются лишь с разрешения председательствующего.

менную запись. Фотографирование, видеозапись и киносъемка допускаются с разрешения председательствующего в судебном заседании. Приговор провозглашается в открытом судебном заседании. В тех случаях, когда уголовное дело рассматривалось в закрытом судебном заседании, на основании определения или постановления суда могут быть оглашены лишь вводная и резолютивная части приговора. При этом сторонам предоставляется возможность ознакомиться с полным текстом приговора в порядке, установленном в ч. 4 ст. 310 УПК РФ.

Закрытое судебное разбирательство проводится лишь в случаях, прямо указанных в законе, и с соблюдением всех норм уголовного судопроизводства. Судебное разбирательство может быть закрытым как полностью, так и в какой-либо своей части.

В соответствии с ч. 2 ст. 241 УПК РФ закрытое судебное заседание проводится на основании определения или постановления суда в случаях, когда: 1) разбирательство уголовного дела в суде может привести к разглашению государственной или иной охраняемой федеральным законом тайны; 2) рассматриваются уголовные дела о преступлениях, совершенных лицами, не достигшими возраста 16 лет; 3) рассмотрение уголовных дел о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности и других преступлениях может привести к разглашению сведений об интимных сторонах жизни участников уголовного судопроизводства либо сведений, унижающих их честь и достоинство; 4) этого требуют интересы обеспечения безопасности участников судебного разбирательства, их близких родственников, родственников или близких лиц.

Только с согласия самих лиц в открытом судебном заседании могут быть оглашены их переписка, запись телефонных или иных переговоров. Если согласия не получено, то в этой части судебное разбирательство осуществляется в закрытом режиме.

Неизменность состава суда (ст. 242 УПК РФ). Данное общее условие определяет, что судебное разбирательство от начала и до конца должно рассматриваться одним и тем же судьей или одним и тем же составом суда. Это обусловлено необходимостью исследовать все доказательства непосредственно, а также тем фактом, что оценке подлежит как каждое доказательство в отдельности, так и вся их совокупность.

Если кто-либо из судей не может продолжать участие в судебном заседании, то он заменяется другим судьей. После этого судебное разбирательство осуществляется с самого начала.

Причины невозможности участия судьи значения не имеют, самое основное — чтобы новый судья получил полное представление о содержании исследуемых доказательств.

Если уголовное дело подлежит рассмотрению судом с участием присяжных заседателей, то в составе коллегии присяжных заседателей помимо основного состава коллегии (12 членов) имеются и запасные присяжные заседатели (два человека). Запасные присяжные заседатели в судебном разбирательстве участия не принимают, однако постоянно находятся в зале суда и следят за ходом процесса. Согласно ст. 329 УПК РФ при выбытии из состава коллегии присяжных заседателей происходит их замена запасными. При этом судебное разбирательство продолжается в общем порядке.

Председательствующий (ст. 243 УПК РФ). Председательствующим является судья, который руководит судебным заседанием и принимает все предусмотренные УПК РФ меры по обеспечению состязательности и равноправия сторон.

В соответствии со ст. 30 УПК РФ рассмотрение уголовных дел в зависимости от категории преступлений и иных обстоятельств может осуществляться судом коллегиально или судьей единолично. При коллегиальном рассмотрении один из судей является председательствующим. Он не находится с иными судьями, входящими в состав суда, в отношениях власти и подчинения, не вправе навязывать им то либо иное разрешение вопроса. Так, в ходе совещания судей при постановлении приговора председательствующий в силу ч. 2 ст. 301 УПК РФ голосует последним.

При рассмотрении уголовного дела судьей единолично полномочия председательствующего исполняет этот судья. Особенности полномочий председательствующего в суде с участием присяжных заседателей установлены в гл. 42 УПК РФ.

Возложение на председательствующего обязанности принимать меры по обеспечению состязательности и равноправия сторон полностью соответствует современной концепции состязательного уголовного процесса. В соответствии со ст. 15 УПК РФ функции обвинения, защиты и разрешения уголовного дела отделены друг от друга и не могут быть возложены на один и тот же орган или одно и то же должностное лицо. При этом суд не является органом уголовного преследования, он не может выступать на стороне обвинения или стороне защиты. Суд лишь создает необходимые условия для исполнения сторо-

нами их процессуальных обязанностей и осуществления предоставленных им прав.

Равенство прав сторон (ст. 244 УПК РФ). В судебном заседании согласно данному общему условию стороны обвинения и защиты пользуются равными правами. Стороной обвинения в соответствии с п. 47 ст. 5 УПК РФ является прокурор, а также следователь, руководитель следственного органа, дознаватель, частный обвинитель, потерпевший, его законный представитель и представитель, гражданский истец и его представитель. Сторону защиты согласно п. 46 ст. 5 УПК РФ составляют обвиняемый, а также его законный представитель, защитник, гражданский ответчик, его законный представитель и представитель.

На стадии судебного разбирательства в суде первой инстанции (а равно и на последующих стадиях) суд является единственным органом, наделенным государственно-властными полномочиями. Все остальные участники уголовного судопроизводства обладают лишь правами по отстаиванию своей (или представляемой) позиции по уголовному делу.

Права сторон распространяются на заявление отводов и ходатайств, представление доказательств, участие в их исследовании, выступление в судебных прениях, представление суду письменных формулировок по вопросам, связанным с постановлением приговора, а также на рассмотрение иных вопросов, возникающих в ходе судебного разбирательства.

Вышеуказанные возможности стороны могут использовать по своему усмотрению. Однако реализация прав осуществляется с учетом особенностей процессуального статуса того либо иного участника уголовного судопроизводства. Так, гражданский ответчик может использовать права, перечисленные в ст. 244 УПК РФ, лишь в пределах разрешения вопросов, касающихся гражданского иска.

Секретарь судебного заседания (ст. 245 УПК РФ). Секретарь судебного заседания является должностным лицом, которое отвечает за ведение протокола судебного заседания. При этом он обязан полно и правильно излагать в протоколе действия и решения суда, а также действия участников судебного разбирательства, имевшие место в ходе судебного заседания.

Секретарь судебного заседания не является исключительно канцелярским работником. В ходе судебного разбирательства он осуществляет удостоверительную функцию, поскольку протоколы судебных действий, включенные в состав протокола судебного заседания, являются разновидностью доказательств,

перечисленных в ст. 74 УПК РФ. Данные о секретаре судебного заседания заносятся в соответствующий протокол (п. 3 ч. 3 ст. 259 УПК РФ), а также указываются в приговоре (п. 3 ст. 304 УПК РФ).

Секретарь судебного заседания осуществляет и иные действия. Например, в начале судебного разбирательства секретарь судебного заседания докладывает о явке лиц, которые должны участвовать в судебном заседании, и сообщает о причинах неявки отсутствующих (ст. 262 УПК РФ). При производстве по уголовным делам, рассматриваемым судом с участием присяжных заседателей, после назначения судебного заседания по распоряжению председательствующего секретарь судебного заседания (или помощник судьи) в соответствии со ст. 326 УПК РФ производит отбор кандидатов в присяжные заседатели из находящихся в суде общего и запасного годовых списков путем случайной выборки. Также секретарь судебного заседания (или помощник судьи) проводит проверку наличия обстоятельств, препятствующих участию лица в качестве присяжного заседателя в рассмотрении уголовного дела.

При наличии соответствующих оснований секретарь судебного заседания подлежит отводу (ст. 61, 62 УПК РФ).

Участие обвинителя (ст. 246 УПК РФ). Обязанность участия обвинителя в судебном разбирательстве вытекает из содержания принципа состязательности (ст. 15 УПК РФ). Обвинитель — понятие собирательное, поскольку в уголовном процессе в зависимости от видов уголовного преследования различаются государственные обвинители и обвинители частные.

Государственным обвинителем согласно п. 6 ст. 5 УПК РФ является поддерживающее от имени государства обвинение в суде по уголовному делу должностное лицо органа прокуратуры. Полномочиями частного обвинителя в силу п. 59 ст. 5 УПК РФ наделены потерпевший или его законный представитель и представитель по уголовным делам частного обвинителя.

Государственный обвинитель в обязательном порядке участвует во всех уголовных делах публичного и частно-публичного обвинения, а также при разбирательстве уголовного дела частного обвинения, если оно было возбуждено следователем либо с согласия прокурора дознавателем. Частный обвинитель поддерживает обвинение лишь по уголовным делам частного обвинения¹.

¹ Об этом подробнее см. в гл. 4 учебника.

Государственное обвинение может поддерживать как один прокурор, так и несколько прокуроров одновременно. При невозможности дальнейшего участия прокурора в судебном разбирательстве он может быть заменен. Однако вновь вступившему в уголовный процесс прокурору суд должен предоставить время для того, чтобы тот ознакомился с материалами уголовного дела и подготовился к судебному разбирательству. Затем судебное разбирательство при замене прокурора продолжается в общем порядке, а не начинается заново, как в случаях замены судьи. По ходатайству прокурора суд может повторить допросы свидетелей, потерпевших, экспертов либо иные следственные действия.

Государственный обвинитель в судебном разбирательстве в суде первой инстанции наделен следующими правами: 1) представлять доказательства и участвовать в их исследовании; 2) излагать суду свое мнение по существу обвинения, а также по другим вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства; 3) высказывать суду предложения о применении уголовного закона и назначении подсудимому наказания; 4) предъявлять или поддерживать предъявленный по уголовному делу гражданский иск, если этого требует охрана прав граждан, общественных или государственных интересов.

Государственный обвинитель должен быть убежден в законности и обоснованности предъявленного обвинения. Если в ходе судебного разбирательства он сделает вывод о том, что представленные доказательства не подтверждают предъявленное подсудимому обвинение, то он обязан отказаться от обвинения и изложить суду мотивы отказа. Полный или частичный отказ влечет за собой прекращение уголовного дела или уголовного преследования полностью или в соответствующей части.

Также государственный обвинитель вплоть до удаления суда в совещательную комнату может изменить обвинение в сторону его смягчения. При этом смягчение обвинения происходит одним из следующих способов: 1) путем исключения из юридической квалификации деяния признаков преступления, отягчающих наказание; 2) посредством исключения из обвинения ссылки на какую-либо норму УК РФ, если деяние подсудимого предусматривается другой нормой УК РФ, нарушение которой вменялось ему в обвинительном заключении или обвинительном акте; 3) путем перекалфикации деяния в соответствии с нормой УК РФ, предусматривающей более мягкое наказание.

Частный обвинитель в соответствии с ч. 2 ст. 43 УПК РФ также наделяется правами, установленными для государственного обвинителя, с учетом специфики судебного разбирательства по уголовным делам частного обвинения¹. Так, в ч. 5 ст. 321 УПК РФ установлено, что судебное следствие по уголовным делам частного обвинения начинается с изложения заявления частным обвинителем или его представителем. При одновременном рассмотрении по уголовному делу частного обвинения встречного заявления его доводы излагаются в том же порядке после изложения доводов основного заявления. Обвинитель вправе представлять доказательства, участвовать в их исследовании, излагать суду свое мнение по существу обвинения, о применении уголовного закона и назначении подсудимому наказания, а также по другим вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства. Обвинитель может изменить обвинение, если этим не ухудшается положение подсудимого и не нарушается его право на защиту, а также вправе отказаться от обвинения.

Согласно постановлению Конституционного Суда РФ от 8 декабря 2003 г. № 18-П «По делу о проверке конституционности положений статей 125, 219, 227, 229, 236, 237, 239, 246, 254, 271, 378, 405 и 408, а также глав 35 и 39 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с запросами судов общей юрисдикции и жалобами граждан» полный или частичный отказ государственного обвинителя от обвинения, влекущий прекращение уголовного дела, равно как и изменение государственным обвинителем обвинения в сторону смягчения, должен быть мотивирован со ссылкой на предусмотренные законом основания. Вынесение судом решения, обусловленного соответствующей позицией государственного обвинителя, допустимо лишь по завершении исследования значимых для этого материалов дела и заслушивания мнений участников судебного заседания со стороны обвинения и защиты. Законность, обоснованность и справедливость такого решения возможно проверить в вышестоящем суде.

Участие подсудимого (ст. 247 УПК РФ). Подсудимым в соответствии с ч. 2 ст. 47 УПК РФ является обвиняемый, по уголовному делу которого назначено судебное разбирательство. Подсудимый обладает всеми правами, присущими ему как лицу, обвиняемому в совершении конкретного преступления

¹ Об этом подробнее см. в гл. 20 учебника.

(преступлений). В частности, в п. 16 ч. 2 ст. 47 УПК РФ закреплено его право участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела судом первой, второй и надзорной инстанций.

По общему правилу, установленному в ч. 1 ст. 247 УПК РФ, судебное разбирательство уголовного дела в суде первой инстанции производится при обязательном участии подсудимого. Если лицо не явилось в судебное заседание, то рассмотрение уголовного дела откладывается в порядке, установленном в ч. 1—2 ст. 253 УПК РФ. При неявке подсудимого без уважительных причин суд вправе подвергнуть его приводу (ст. 113 УПК РФ), а также применить к нему или изменить ему меру пресечения в порядке, регламентированном ст. 255 Кодекса.

Исключение из данных правил составляют случаи, когда подсудимый по уголовному делу о преступлении небольшой или средней тяжести заявил ходатайство о рассмотрении данного уголовного дела в его отсутствие. Такое ходатайство должно быть подано в письменной форме до начала судебного разбирательства, т. е. на стадии подготовки к судебному заседанию. Также возможна подача ходатайства и непосредственно в судебном разбирательстве после надлежащей явки подсудимого. Тот факт, что в ч. 4 ст. 247 УПК РФ закреплено право (а не обязанность) суда проводить судебное разбирательство в отсутствие подсудимого, означает, что суд может признать явку подсудимого обязательной.

Участие защитника (ст. 248 УПК РФ). Защитником является лицо, осуществляющее в установленном УПК РФ порядке защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь при производстве по уголовному делу (ч. 1 ст. 49). Полномочия защитника установлены в ст. 53 УПК РФ. В частности, согласно п. 9 ч. 1 данной статьи защитник наделен правом участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй и надзорной инстанций, а также в рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора.

В ходе судебного разбирательства в суде первой инстанции защитник: 1) участвует в исследовании доказательств; 2) излагает суду свое мнение по существу обвинения и его доказанности, об обстоятельствах, смягчающих наказание подсудимого или оправдывающих его, о мере наказания, а также по другим вопросам (ч. 1 ст. 248 УПК РФ). Кроме того, защитник обладает всеми полномочиями, установленными в ч. 1 ст. 53 Кодекса.

При неявке защитника и невозможности его замены судебное разбирательство откладывается в порядке, установленном ч. 1—2 ст. 253 УПК РФ. При этом принимаются меры по замене защитника, предусмотренные ч. 3 ст. 50 УПК РФ. В случае неявки приглашенного защитника в течение пяти суток со дня заявления ходатайства о его приглашении суд вправе предложить подсудимому пригласить другого защитника. При отказе подсудимого от этого защитник назначается по инициативе суда.

Вновь вступивший в уголовный процесс защитник получает время для ознакомления с материалами уголовного дела и подготовки к участию в судебном разбирательстве. Продолжительность такого промежутка времени определяет суд с учетом объема уголовного дела и его сложности.

Замена защитника не вызывает повторения судебного разбирательства с самого начала. Однако по ходатайству защитника суд может повторить допросы свидетелей, потерпевших, экспертов либо иные судебные действия.

Участие потерпевшего (ст. 249 УПК РФ). Потерпевшим является физическое лицо, которому преступлением причинен физический, имущественный, моральный вред, а также юридическое лицо в случае причинения преступлением вреда его имуществу и деловой репутации (ч. 1 ст. 42 УПК РФ).

В числе прочих прав потерпевший согласно п. 14 ч. 2 ст. 42 УПК РФ имеет возможность участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй и надзорной инстанций. По общему правилу, установленному в ч. 1 ст. 249 Кодекса, судебное разбирательство происходит при участии потерпевшего и (или) его представителя. При неявке потерпевшего суд может рассмотреть уголовное дело в его отсутствие. Однако в случаях, когда явка потерпевшего будет признана судом обязательной, должны быть приняты необходимые меры по его вызову. Неявка потерпевшего без уважительных причин в случаях, когда его участие признано обязательным, вызывает применение к нему привода (ст. 113 УПК РФ).

Неявка потерпевшего без уважительных причин по уголовным делам частного обвинения свидетельствует о фактическом отказе лица от ранее предъявленного обвинения. Поэтому уголовное дело в таких случаях прекращается ввиду отсутствия в деянии состава преступления (п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ).

Участие гражданского истца или гражданского ответчика (ст. 250 УПК РФ). Гражданским истцом является физическое

или юридическое лицо, предъявляющее требование о возмещении имущественного вреда, при наличии оснований полагать, что данный вред причинен ему непосредственно преступлением (ч. 1 ст. 44 УПК РФ). В качестве гражданского ответчика может быть привлечено физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с ГК РФ несет ответственность за вред, причиненный преступлением (ч. 1 ст. 54 УПК РФ). В числе прочих прав у гражданского истца и гражданского ответчика имеется возможность участия в судебном разбирательстве (соответственно п. 14 ч. 4 ст. 44 и п. 10 ч. 2 ст. 54 УПК РФ).

В соответствии с ч. 1 ст. 250 УПК РФ в судебном разбирательстве принимают участие не только гражданский истец, гражданский ответчик, но и их представители. Вышеперечисленные лица в процессе пользуются всеми правами, входящими в содержание их процессуальных статусов.

По общему правилу гражданский иск рассматривается в присутствии гражданского истца, который обосновывает и поддерживает исковые требования. Согласно ч. 2 ст. 250 УПК РФ суд вправе рассмотреть гражданский иск в отсутствие гражданского истца, если: 1) об этом ходатайствует гражданский истец или его представитель; 2) гражданский иск поддерживает прокурор; 3) подсудимый полностью согласен с предъявленным гражданским иском.

В остальных случаях суд при неявке гражданского истца (его представителя) вправе оставить гражданский иск без рассмотрения. При этом за гражданским истцом сохраняется право предъявить иск в порядке гражданского судопроизводства. Аналогичным образом разрешается вопрос в случае прекращения уголовного дела ввиду отказа государственного обвинителя от обвинения (ч. 10 ст. 246 УПК РФ).

Участие специалиста (ст. 251 УПК РФ). 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 (ч. 1 ст. 58). В подготовительной части судебного разбирательства председательствующий разъясняет специалисту его права, предусмотренные ст. 58 УПК РФ, о чем специалист дает подписку, которая приобщается к протоколу судебного заседания. Участ-

вужа в судебном разбирательстве в суде первой инстанции, специалист осуществляет свои полномочия, закрепленные в ч. 3 ст. 58 УПК РФ. В частности, он с разрешения суда задает вопросы участникам судебного разбирательства, приносит жалобы на действия суда и использует иные права, входящие в содержание своего процессуального статуса.

Пределы судебного разбирательства (ст. 252 УПК РФ). По общему правилу судебное разбирательство проводится только в отношении обвиняемого и лишь по предъявленному ему обвинению. Данное положение в полной мере соответствует установленным в ст. 15 УПК РФ требованиям принципа состязательности, в силу которых суд не является органом уголовного преследования и не выступает на стороне обвинения или стороне защиты.

В судебном разбирательстве не должны разрешаться вопросы, прямо или косвенно касающиеся виновности иных лиц, если данные лица в ходе предварительного расследования не приобрели процессуального статуса обвиняемых (ч. 1 ст. 47 УПК РФ). Пределы обвинения устанавливаются в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого (если предварительное расследование осуществлялось в форме предварительного следствия) или в обвинительном акте (если предварительное расследование осуществлялось в форме дознания). Пределы частного обвинения определяет потерпевший или его законный представитель в заявлении, составленном и поданном с соблюдением требования ст. 318 УПК РФ.

Изменение обвинения в судебном разбирательстве допускается, если этим не ухудшается положение подсудимого и не нарушается его право на защиту (ч. 2 ст. 252 УПК РФ). Это означает, что подсудимому не должно инкриминироваться деяние, наказываемое более строго, нежели то, в совершении которого он был обвинен ранее. Обвинитель, кроме того, не вправе доказывать наличие отягчающих обстоятельств (ст. 63 УК РФ), если они не были указаны в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого.

Отложение и приостановление судебного разбирательства (ст. 253 УПК РФ). Отложение судебного разбирательства — это его временный перерыв на определенный срок. Решение об этом суд принимает при невозможности судебного разбирательства вследствие неявки в судебное заседание кого-либо из вызванных лиц или при необходимости истребования новых

доказательств. Данное решение оформляется определением или постановлением в порядке, установленном ст. 256 УПК РФ.

Одновременно с отложением судебного разбирательства суд принимает меры по вызову (приводу) неявившихся лиц или истребованию новых доказательств. После возобновления судебного разбирательства оно продолжается с того же момента, с которого было отложено.

Приостановление судебного разбирательства — это его прерыв на неопределенный срок в связи с невозможностью дальнейшего производства по уголовному делу. Основаниями для такого приостановления согласно ч. 3 ст. 253 УПК РФ являются следующие обстоятельства: 1) подсудимый скрылся; 2) подсудимый заболел психическим расстройством или иной тяжелой болезнью, исключающей возможность его явки. Решение о приостановлении судебного разбирательства оформляется определением или постановлением, вынесенным в установленном ст. 256 УПК РФ порядке.

Если при судебном разбирательстве по уголовному делу о преступлении, совершенном в соучастии, данные основания для приостановления имеются в отношении одного подсудимого, то суд может приостановить производство в отношении этого подсудимого, а в отношении остальных соучастников продолжить судебное разбирательство. Лишь при невозможности раздельного рассмотрения уголовного дела суд приостанавливает судебное разбирательство в целом.

Прекращение уголовного дела в судебном заседании (ст. 254 УПК РФ). В результате судебного разбирательства суд вправе не только вынести приговор (как обвинительный, так и оправдательный), но и прекратить уголовное дело.

Решение о прекращении уголовного дела суд принимает при наличии закрепленных в УПК РФ оснований. Во-первых, это могут быть случаи, когда во время судебного разбирательства будут установлены следующие обстоятельства: истечение срока давности уголовного преследования (п. 3 ч. 1 ст. 24 УПК РФ); смерть подсудимого, за исключением случаев, когда производство по уголовному делу необходимо для реабилитации умершего (п. 4 ч. 1 ст. 24 УПК РФ); отсутствие заявления потерпевшего, если уголовное дело может быть возбуждено не иначе как по его заявлению, за исключением случаев, предусмотренных ч. 4 ст. 20 УПК РФ (п. 5 ч. 1 ст. 24 Кодекса); отсутствие заключения суда о наличии признаков преступления в действиях одного из лиц, указанных в п. 1, 3—5, 9 и 10 ч. 1 ст. 448 УПК РФ,

либо отсутствие согласия соответственно Совета Федерации, Государственной Думы, Конституционного Суда РФ, квалификационной коллегии судей на возбуждение уголовного дела или привлечение в качестве обвиняемого одного из лиц, указанных в п. 1 и 3-5 ч. 1 ст. 448 УПК РФ (п. 6 ч. 1 ст. 24 Кодекса). Во-вторых, уголовное дело подлежит прекращению в связи с отсутствием в деянии состава преступления (п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ) в случае, когда в ходе судебного разбирательства будет установлено, что до вступления приговора в законную силу преступность и наказуемость этого деяния были устранены новым уголовным законом. В-третьих, уголовное дело прекращается вследствие акта об амнистии (п. 3 ч. 1 ст. 27 УПК РФ); при наличии в отношении подсудимого вступившего в законную силу приговора по тому же обвинению либо определения суда или постановления судьи о прекращении уголовного дела по тому же обвинению (п. 4 ч. 1 ст. 27 УПК РФ); при наличии в отношении подсудимого неотмененного постановления органа дознания, следователя или прокурора о прекращении уголовного дела по тому же обвинению либо об отказе в возбуждении уголовного дела (п. 5 ч. 1 ст. 27 УПК РФ); в случае отказа Государственной Думы Федерального Собрания РФ в даче согласия на лишение неприкосновенности Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий, и (или) отказа Совета Федерации в лишении неприкосновенности данного лица (п. 6 ч. 1 ст. 27 УПК РФ). В-четвертых, уголовное дело в ходе судебного разбирательства подлежит прекращению при отказе обвинителя от обвинения в соответствии с ч. 7 ст. 246 и ч. 3 ст. 249 УПК РФ. В-пятых, суд вправе прекратить уголовное дело при наличии следующих оснований: примирение сторон (ст. 25 УПК РФ)¹; деятельное раскаяние (ст. 28 УПК РФ).

Решение вопроса о мере пресечения (ст. 255 УПК РФ). В ходе судебного разбирательства суд наделен полномочиями избирать, изменять или отменять меру пресечения в отношении подсудимого.

По общему правилу нахождение подсудимого под стражей в качестве меры пресечения не может превышать шесть месяцев со дня поступления уголовного дела в суд и до вынесения при-

¹ По уголовным делам частного обвинения примирение сторон порождает у суда обязанность (а не право) прекратить уголовное дело в связи с примирением потерпевшего с обвиняемым (ч. 2 ст. 20 УПК РФ).

говора. Исключение составляет случай, когда суд вправе продлить срок содержания под стражей еще на три месяца. Это возможно по уголовным делам о тяжких и особо тяжких преступлениях и каждый раз не более чем на три месяца. В каждом случае такого продления суд обязан тщательно исследовать основания принимаемого решения и не допускать необоснованного затягивания сроков нахождения лица под стражей.

Важной гарантией законности содержания лица под стражей является возможность кассационного обжалования решения о продлении срока. Однако такое обжалование не приостанавливает производство по уголовному делу.

Порядок вынесения определения, постановления (ст. 256 УПК РФ). Суд, разрешая вопросы во время судебного заседания, закрепляет соответствующие решения в определениях или постановлениях. Применительно к деятельности суда первой инстанции в п. 23 ст. 5 УПК РФ установлено, что определение — это любое решение, за исключением приговора, вынесенное судом первой инстанции коллегиально при производстве по уголовному делу. В п. 25 этой же статьи говорится о том, что постановлением является любое решение, вынесенное судьей единолично.

Все постановления и определения подлежат оглашению в судебном заседании. Если судебное заседание является закрытым, то данные решения также оглашаются, но соответственно в закрытом заседании, назначенном и проводящемся в соответствии с ч. 2-3 ст. 241 УПК РФ.

Ряд решений суда первой инстанции в обязательном порядке выносятся в совещательной комнате и оформляется в виде отдельного документа. К ним относятся следующие: 1) о прекращении уголовного дела; 2) об избрании, изменении или отмене меры пресечения в отношении подсудимого; 3) о продлении срока содержания подсудимого под стражей; 4) об отводах; 5) о назначении судебной экспертизы.

Все остальные определения или постановления по усмотрению суда выносятся как в зале судебного заседания, так и в совещательной комнате. Их содержание заносится в протокол судебного заседания.

Регламент судебного заседания (ст. 257 УПК РФ). Регламент судебного заседания представляет собой определенный ритуал судебного разбирательства по уголовному делу в суде первой инстанции, направленный на достижение назначения уголов-

ного судопроизводства и оказание максимального воспитательного воздействия.

При входе судей все присутствующие в зале судебного заседания лица обязаны встать и тем самым приветствовать суд. Участники судебного разбирательства обращаются к суду, дают показания и делают заявления стоя. Лицо может давать показания сидя лишь с разрешения председательствующего (как правило, при наличии заболевания или инвалидности).

Участники судебного разбирательства, а также иные лица, присутствующие в зале судебного заседания, обращаются к суду со словами «Уважаемый суд», а к судье — «Ваша честь» (ч. 3 ст. 257 УПК РФ).

Обязанность обеспечивать порядок судебного заседания, а также выполнять распоряжения председательствующего возложена на судебного пристава. Также обязаны выполнять законные требования председательствующего и участники судебного разбирательства, а также иные присутствующие лица.

Требования судебного пристава по обеспечению порядка судебного заседания обязательны для всех лиц, присутствующих в зале судебного заседания.

Меры воздействия за нарушение порядка в судебном заседании (ст. 258 УПК РФ). Лицо, присутствующее в зале судебного заседания, при нарушении им порядка, неподчинении распоряжениям председательствующего или судебного пристава подвергается одной из следующих мер воздействия: 1) предупреждается о недопустимости такого поведения; 2) удаляется из зала судебного заседания; 3) на него налагается денежное взыскание в порядке, установленном ст. 117, 118 УПК РФ.

Если распоряжениям председательствующего не подчинился обвинитель или защитник, то по определению суда слушание уголовного дела может быть отложено, если это лицо нельзя заменить другим без ущерба для уголовного дела. Одновременно суд сообщает о ненадлежащем поведении прокурора вышестоящему прокурору, а адвоката - в адвокатскую палату субъекта РФ, членом которой он состоит.

Подсудимый при нарушении порядка в судебном заседании может быть удален из зала суда до окончания прений сторон. При этом ему предоставляется право на последнее слово. Приговор в этом случае провозглашается в присутствии подсудимого или объявляется ему под расписку немедленно после провозглашения.

Протокол судебного заседания (ст. 259 УПК РФ). В ходе судебного заседания в обязательном порядке ведется протокол. Данный документ является важнейшим средством фиксации сведений, исследованных в судебном разбирательстве в суде первой инстанции. Протокол судебного заседания имеет равное доказательственное значение независимо от того, каким образом он был оформлен (написан от руки, напечатан на пишущей машинке, изготовлен с использованием компьютера).

В соответствии с ч. 3 ст. 259 УПК РФ протокол судебного заседания содержит следующие сведения: 1) место и дата заседания, время его начала и окончания; 2) какое уголовное дело рассматривается; 3) наименование и состав суда, данные о секретаре, переводчике, обвинителе, защитнике, подсудимом, а также о потерпевшем, гражданском истце, гражданском ответчике, их представителях и других вызванных в суд лицах; 4) данные о личности подсудимого и об избранной в отношении его мере пресечения; 5) действия суда в том порядке, в каком они имели место в ходе судебного заседания; 6) заявления, возражения и ходатайства участвующих в уголовном деле лиц; 7) определения или постановления, вынесенные судом без удаления в совещательную комнату; 8) определения или постановления, вынесенные судом с удалением в совещательную комнату; 9) сведения о разъяснении участникам уголовного судопроизводства их прав, обязанностей и ответственности; 10) подробное содержание показаний; 11) вопросы, заданные допрашиваемым, и их ответы; 12) результаты произведенных в судебном заседании осмотров и других действий по исследованию доказательств; 13) обстоятельства, которые участники уголовного судопроизводства просят занести в протокол; 14) основное содержание выступлений сторон в судебных прениях и последнего слова подсудимого; 15) сведения об оглашении приговора и о разъяснении порядка ознакомления с протоколом судебного заседания и принесения замечаний на него; 16) сведения о разъяснении оправданным и осужденным порядка и срока обжалования приговора, а также о разъяснении права ходатайствовать об участии в рассмотрении уголовного дела судом кассационной инстанции.

Кроме того, в протокол помещается информация о мерах воздействия, которые были приняты в отношении лица, нарушившего порядок в судебном заседании, а также об использовании в ходе судебного разбирательства в суде первой инстанции технических средств фиксации информации.

Согласно ч. 6 ст. 259 УПК РФ протокол изготавливается и подписывается председательствующим и секретарем судебного заседания в течение трех суток со дня окончания судебного заседания. Протокол может быть изготовлен по частям, каждая из которых, как и протокол в целом, подписывается председательствующим и секретарем.

Замечания на протокол судебного заседания (ст. 260 УПК РФ). Возможность подачи замечаний на протокол судебного заседания гарантирует надлежащее качество его изготовления, а также предоставляет сторонам возможность проконтролировать правильность занесенных в него сведений.

Стороны могут подать замечания на протокол судебного заседания в течение трех суток со дня ознакомления с протоколом¹. Такие замечания председательствующий обязан рассмотреть незамедлительно. В необходимых случаях он вправе вызвать лиц, подавших замечания, для уточнения их содержания.

По результатам рассмотрения замечаний председательствующий выносит одно из следующих решений: 1) об удостоверении правильности замечаний; 2) об отклонении замечаний. Эти решения оформляются в виде постановления председательствующего, которое вместе с замечаниями приобщается к протоколу судебного заседания.

¹ Ознакомление с протоколом судебного заседания производится в порядке, установленном ч. 7 ст. 259 УПК РФ.

Глава 19. Порядок судебного разбирательства в суде первой инстанции

§ 1. Структура судебного разбирательства в суде первой инстанции

Как уже отмечалось ранее, судебное разбирательство в суде первой инстанции является центральной стадией производства по уголовному делу. Деятельность, осуществляемая на данной стадии, характеризуется наличием особых гарантий, обеспечивающих всестороннюю охрану и защиту прав и законных интересов лиц, вовлеченных в уголовный процесс. Именно в этой связи законом предусмотрена детальная регламентация процедуры судебного разбирательства в суде первой инстанции (гл. 36—40 УПК РФ). В соответствии с данными положениями рассмотрение и разрешение уголовного дела обычно проходит ряд этапов: 1) подготовительная часть судебного разбирательства; 2) судебное следствие; 3) прения сторон и последнее слово подсудимого; 4) постановление приговора.

По общему правилу данные этапы протекают последовательно. Исключение составляют следующие случаи: 1) когда в судебном заседании суд прекращает уголовное дело в порядке, установленном ст. 254 УПК РФ; 2) когда суд возобновляет судебное следствие после этапа прений сторон и последнего слова подсудимого в порядке, предусмотренном ст. 294 УПК РФ; 3) когда судебное разбирательство происходит в особом порядке при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением в соответствии с положениями гл. 40 УПК РФ.

§ 2. Подготовительная часть судебного заседания

Подготовительная часть судебного заседания представляет собой начальный этап судебного разбирательства в суде первой инстанции, в ходе которого создаются надлежащие условия для последующего рассмотрения и разрешения уголовного дела, а также наиболее полным образом обеспечиваются права и законные интересы лиц, вовлеченных в уголовный процесс.

Подготовительная часть судебного заседания представляет собой определенный алгоритм действий суда и иных участников.

1. *Открытие судебного заседания (ст. 261 УПК РФ)*. В ранее назначенное время председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое уголовное дело подлежит разбирательству (номер уголовного дела, фамилия, имя и отчество обвиняемого, статьи УК РФ, по которым лицу было предъявлено обвинение).

2. *Проверка явки в суд (ст. 262 УПК РФ)*. Секретарь судебного заседания докладывает о явке лиц, которые должны участвовать в судебном заседании, и сообщает о причинах неявки отсутствующих.

3. *Разъяснение переводчику его прав (ст. 263 УПК РФ)*. Председательствующий разъясняет переводчику его права, предусмотренные ст. 59 УПК РФ. Об этом переводчик дает подписку, которая приобщается к уголовному делу.

4. *Удаление свидетелей из зала судебного заседания (ст. 264 УПК РФ)*. Явившиеся свидетели до начала их допроса подлежат удалению из зала судебного заседания. Это делается в целях избежания влияния на свидетелей информации, которая будет оглашена в ходе судебного слушания. Кроме того, судебный пристав должен принимать меры к тому, чтобы недопрошенные свидетели не общались с допрошенными свидетелями, а также с иными лицами, находящимися в зале судебного заседания.

5. *Установление личности подсудимого и своевременности вручения ему копии обвинительного заключения или обвинительного акта (ст. 265 УПК РФ)*. Установление личности подсудимого производится по официальным документам. При этом председательствующий выясняет: 1) фамилию, имя, отчество подсудимого; 2) год, месяц, день и место рождения; 3) владеет ли подсудимый языком уголовного судопроизводства; 4) место жительства подсудимого; 5) место работы, род занятий; 6) образование; 7) семейное положение; 8) другие данные, касающиеся личности подсудимого. Затем председательствующий выясняет, вручена ли и когда именно подсудимому копия обвинительного заключения или обвинительного акта, а если прокурор изменял обвинение (в сторону его смягчения) — также и копия постановления прокурора об изменении обвинения. При этом судебное разбирательство в любом случае не может быть начато ранее семи суток со дня вручения обвиняемому копии данных документов. Если копии вручены не были или были вручены, но не

своевременно, то судебное разбирательство откладывается на срок не менее семи суток в порядке, установленном ч. 1—2 ст. 253 УПК РФ.

6. *Объявление состава суда, других участников судебного разбирательства и разъяснение им права отвода* (ст. 266 УПК РФ). При этом председательствующий производит следующие действия: 1) объявляет состав суда; 2) сообщает, кто является обвинителем, защитником, потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком и их представителями, а также секретарем судебного заседания, экспертом, специалистом и переводчиком; 3) разъясняет сторонам их право заявлять отвод составу суда или кому-либо из судей в соответствии с гл. 9 УПК РФ. Заявленные отводы разрешаются в установленном законом порядке.

7. *Разъяснение подсудимому его прав* (ст. 267 УПК РФ). Председательствующий обязан разъяснить подсудимому права, предусмотренные ст. 47 УПК РФ.

8. *Разъяснение потерпевшему, гражданскому истцу и гражданскому ответчику их прав* (ст. 268 УПК РФ). Председательствующий разъясняет потерпевшему (ст. 42 УПК РФ), гражданскому истцу (ст. 44 УПК РФ), их представителям (ст. 45 УПК РФ), а также гражданскому ответчику (ст. 54 УПК РФ) и его представителю (ст. 55 УПК РФ) их права и ответственность в судебном разбирательстве, предусмотренные соответствующими статьями Кодекса.

9. *Разъяснение эксперту его прав* (ст. 269 УПК РФ). Председательствующий обязан разъяснить эксперту его права и ответственность, предусмотренные ст. 58 УПК РФ. О факте разъяснения ему прав и ответственности эксперт дает подписку, которая приобщается к материалам уголовного дела.

10. *Разъяснение специалисту его прав* (ст. 270 УПК РФ). Председательствующий разъясняет специалисту его права и ответственность, предусмотренные ст. 270 УПК РФ. О факте разъяснения ему прав и ответственности специалист дает подписку, которая подлежит приобщению к материалам уголовного дела.

11. *Заявление и разрешение ходатайств* (ст. 271 УПК РФ). При этом председательствующий опрашивает стороны, есть ли у них ходатайства: 1) о вызове новых свидетелей, экспертов и специалистов; 2) об истребовании вещественных доказательств и документов; 3) об исключении доказательств, полученных с нарушением требований УПК РФ. Любое ходатайство должно быть обоснованным. Суд заслушивает мнения участников судебного

разбирательства, рассматривает каждое заявленное ходатайство и принимает одно из следующих решений: а) об удовлетворении ходатайства; б) об отказе в удовлетворении ходатайства. Удовлетворив ходатайство, суд совершает те действия, о которых было заявлено ходатайство. Полный или частичный отказ в удовлетворении ходатайства оформляется определением суда (или постановлением при рассмотрении уголовного дела судьей единолично). Если в отношении ходатайства было принято решение о его отказе, то лицо вправе заявить его вновь в ходе дальнейшего судебного разбирательства. В любом случае суд не вправе отказать в удовлетворении ходатайства о допросе в судебном заседании лица в качестве свидетеля или специалиста, явившегося в суд по инициативе сторон.

12. *Разрешение вопроса о возможности рассмотрения уголовного дела в отсутствие кого-либо из участников уголовного судопроизводства (ст. 272 УПК РФ).* Если кто-либо из участников уголовного судопроизводства в суд не явился, то суд заслушивает мнения сторон о возможности судебного разбирательства в отсутствие неявившегося лица. Затем суд выносит одно из следующих решений: а) об отложении судебного разбирательства; б) о продолжении судебного разбирательства. Данное решение оформляется определением суда или постановлением (при рассмотрении уголовного дела судьей единолично). Одновременно суд принимает меры по вызову или приводу неявившегося участника.

§ 3. Судебное следствие

Судебное следствие представляет собой центральный этап судебного разбирательства, в рамках которого происходит исследование доказательств, как содержащихся в материалах уголовного дела, так и дополнительно представленных в суд сторонами.

В обоснование приговора могут быть положены лишь те доказательства, которые согласно ст. 240 УПК РФ были непосредственно исследованы в ходе судебного следствия. Изданного правила установлены лишь незначительные исключения. Так, оглашение показаний подсудимого может производиться по ходатайству сторон в следующих случаях: 1) при наличии существенных противоречий между показаниями, данными подсудимым в ходе предварительного расследования и в суде (за исключением случая, когда лицо давало показания в отсутствие за-

щитника); 2) когда уголовное дело рассматривается в отсутствие подсудимого в соответствии с ч. 4 ст. 246 УПК РФ; 3) при отказе подсудимого от дачи показаний, если он давал показания, будучи в соответствии с п. 3 ч. 4 ст. 47 УПК РФ предупрежденным о возможности использования его показаний в качестве доказательств. В соответствии со ст. 281 УПК РФ оглашение в суде показаний потерпевшего и свидетеля, а также использование иных материалов, полученных в ходе их допросов, допускаются с согласия сторон в случае неявки указанных лиц. Не только по ходатайству стороны, но и по собственной инициативе суд вправе принять решение об оглашении ранее данных потерпевшим и свидетелем показаний в случаях: 1) смерти потерпевшего; 2) тяжелой болезни, препятствующей явке в суд; 3) отказа потерпевшего или свидетеля, являющегося иностранным гражданином, явиться по вызову суда; 4) стихийного бедствия или иных чрезвычайных обстоятельств, препятствующих явке в суд. Также по ходатайству хотя бы одной из сторон суд вправе принять решение об оглашении показаний потерпевшего или свидетеля, ранее данных при производстве предварительного расследования либо в суде, при наличии существенных противоречий между ранее данными показаниями и теми показаниями, которые были даны в суде.

Основным отличием судебного следствия от следствия предварительного является то, что в судебном заседании основные участники судебного следствия — стороны, а не суд. Именно стороны в условиях состязательности производят допросы, исследование иных доказательств. Суд лишь создает условия для реализации сторонами их прав.

Судебное следствие представляет собой определенный алгоритм действий, регламентированный гл. 37 УПК РФ.

1. В начале судебного следствия (ст. 273 УПК РФ) государственный обвинитель излагает предъявленное подсудимому обвинение. При изложении обвинения государственный обвинитель не зачитывает обвинительное заключение или обвинительный акт в полном объеме, а приводит содержание обвинительного тезиса и объявляет, какое деяние вменяется лицу в вину. По уголовным делам частного обвинения частный обвинитель аналогичным образом излагает содержание заявления.

После этого председательствующий опрашивает подсудимого, понятно ли ему обвинение, признает ли он себя виновным и желает ли он или его защитник выразить свое отношение к предъявленному обвинению.

2. Порядок исследования доказательств согласно ст. 274 УПК РФ устанавливается той стороной, которая представляет соответствующие доказательства суду. Порядок представления доказательств, установленный в ч. 2 данной статьи, вытекает из содержания принципа состязательности. Так, первой всегда представляет доказательства сторона обвинения. Лишь после исследования доказательств, которые были представлены стороной обвинения, исследуются доказательства, представленные стороной защиты.

В гл. 37 УПК РФ (ст. 275—290) содержится описание действий по исследованию доказательств, проводимых в рамках судебного следствия. При этом следует иметь в виду, что на практике в начале судебного следствия производится допрос подсудимого (при его согласии дать показания) и лишь затем — иные следственные действия в различной последовательности. В основном в ходе судебного следствия данные действия производятся в том же порядке, что и в ходе досудебного производства по уголовному делу. Поэтому в гл. 37 УПК РФ закреплены лишь особенности, касающиеся производства тех либо иных следственных действий, а не полная процедура.

3. Порядок допроса подсудимого регламентирован ст. 275 УПК РФ. При согласии подсудимого дать показания первыми его допрашивают защитник и участники судебного разбирательства со стороны защиты. Затем допрос осуществляет государственный обвинитель и участники судебного разбирательства со стороны обвинения. Председательствующий отклоняет наводящие вопросы и вопросы, не имеющие отношения к уголовному делу. Суд задает подсудимому вопросы лишь после его допроса сторонами.

Подсудимый в ходе его допроса вправе пользоваться письменными заметками. По требованию суда они должны быть предъявлены суду. Однако суд не вправе использовать содержание этих заметок для изобличения лица в совершении преступления или в качестве обвинительного доказательства.

Допрос подсудимого в отсутствие другого подсудимого в соответствии с ч. 4 ст. 275 УПК РФ допускается по ходатайству сторон или по инициативе суда, о чем выносится определение или постановление. В этом случае после возвращения отсутствовавшего подсудимого в зал судебного заседания председательствующий сообщает ему содержание показаний, данных в его отсутствие, и предоставляет ему возможность задавать вопросы подсудимому, допрошенному в его отсутствие.

Кроме того, в ч. 3 ст. 274 УПК РФ закреплено право подсудимого с разрешения председательствующего давать показания в любой момент судебного следствия.

4. Допрос потерпевшего, согласно ст. 277 УПК РФ, производится в том же порядке, что и допрос свидетелей. Однако в отличие от свидетелей потерпевший так же, как и подсудимый, с разрешения председательствующего может давать показания в любой момент судебного следствия.

5. Допрос свидетелей регламентирован ст. 278 УПК РФ. Свидетели допрашиваются порознь и в отсутствие недопрошенных свидетелей. Перед допросом председательствующий совершает следующие действия: 1) устанавливает личность свидетеля; 2) выясняет его отношение к подсудимому и потерпевшему; 3) разъясняет свидетелю права, обязанности и ответственность, предусмотренные ст. 56 УПК РФ; 4) отбирает от свидетеля подписку о разъяснении содержания ст. 56 УПК РФ и приобщает подписку к протоколу судебного заседания.

Первой вопросы свидетелю задает та сторона, по ходатайству которой он был вызван в судебное заседание. Судья задает свидетелю вопросы лишь после того, как он был допрошен сторонами.

Допрошенные свидетели до окончания судебного следствия могут покинуть зал судебного заседания с разрешения председательствующего, который, в свою очередь, при принятии решения должен учитывать мнение сторон.

Правила, обеспечивающие безопасность свидетеля, закреплены в ч. 5—6 ст. 278 УПК РФ. По определению суда (или постановлению судьи при рассмотрении уголовного дела единолично) суд вправе в целях обеспечения безопасности свидетеля, его близких родственников, родственников и близких лиц провести его допрос в условиях, исключающих визуальное наблюдение свидетеля другими участниками судебного разбирательства. Однако при заявлении сторонами обоснованного ходатайства о раскрытии подлинных сведений о свидетеле суд вправе предоставить сторонам возможность ознакомления с указанными сведениями. Ходатайство считается обоснованным в тех случаях, когда это необходимо для защиты подсудимого или для установления каких-либо существенных обстоятельств.

Давая показания, потерпевший и свидетель согласно ст. 279 УПК РФ вправе пользоваться письменными заметками и документами, которые должны предъявляться суду по его требованию.

Потерпевший и свидетель могут зачитать имеющиеся у них документы, которые относятся к данным ими показаниям. Эти документы после прочтения предъявляются суду и по его определению или постановлению могут быть приобщены к материалам уголовного дела в качестве доказательств.

6. Особенности допроса несовершеннолетнего потерпевшего и свидетеля установлены в ст. 280 УПК РФ. При допросе потерпевших и свидетелей в возрасте до 14 лет, а по усмотрению суда и в возрасте от 14 до 18 лет участвует педагог. Участие педагога, кроме того, обязательно во всех случаях, когда проводится допрос несовершеннолетних потерпевших и свидетелей, имеющих физические или психические недостатки.

До начала допроса несовершеннолетнего с участием педагога председательствующий разъясняет педагогу его права и делает в протоколе судебного заседания соответствующую запись. Педагог, в частности, вправе с разрешения председательствующего задавать вопросы несовершеннолетнему потерпевшему, свидетелю.

При необходимости для участия в допросе несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля могут быть вызваны их законные представители. Таковыми в соответствии с п. 12 ст. 5 УПК РФ являются родители, усыновители, опекуны или попечители несовершеннолетнего, представители учреждений или организаций, на попечении которых находится несовершеннолетний, органы опеки и попечительства. Если потерпевший или свидетель не достиг 14-летнего возраста, то участие в допросе его законного представителя обязательно.

Законный представитель может с разрешения председательствующего задавать допрашиваемому лицу вопросы.

Если потерпевший или свидетель не достиг 16-летнего возраста, то перед началом допроса председательствующий разъясняет ему значение для уголовного дела правдивых и полных показаний, однако не предупреждает об уголовной ответственности за отказ от дачи показания и за дачу заведомо ложных показаний, поскольку таковая наступает лишь с 16 лет.

По ходатайству сторон, а также по инициативе суда в целях охраны прав несовершеннолетних и свидетелей, не достигших 18 лет, на основании определения или постановления суда допрос может быть произведен в отсутствие подсудимого. После возвращения подсудимого в зал судебного заседания ему сообщаются показания этих лиц и предоставляется возможность задавать им вопросы.

По окончании допроса потерпевший или свидетель, не достигший возраста 18 лет, педагог, а также законные представители с разрешения председательствующего могут покинуть зал судебного заседания.

7. Допрос эксперта в судебном заседании происходит в порядке, установленном ст. 282 УПК РФ. Суд по ходатайству сторон или по собственной инициативе вправе вызвать для допроса эксперта, который дал заключение в ходе предварительного расследования, для разъяснения или дополнения данного им заключения. При этом в качестве эксперта может быть допрошено лишь то лицо, которое произвело судебную экспертизу в ходе предварительного расследования (гл. 27 УПК РФ) или в суде (ст. 283 УПК РФ).

После оглашения заключения эксперта стороны вправе задать ему вопросы. При этом первой вопросы задает та сторона, по инициативе которой была назначена экспертиза. При необходимости суд предоставляет эксперту время, необходимое для подготовки ответов на вопросы суда и сторон.

8. Производство судебной экспертизы в судебном заседании регламентировано ст. 283 УПК РФ. Суд назначает судебную экспертизу как по собственной инициативе, так и по ходатайству сторон. В случае назначения судебной экспертизы председательствующий предлагает сторонам представить в письменном виде вопросы эксперту. Затем вопросы оглашаются, после чего по ним должны быть заслушаны мнения участников судебного разбирательства. В результате суд отклоняет те вопросы, которые не относятся к уголовному делу или компетенции эксперта, а также формулирует новые вопросы.

Судебная экспертиза производится в общем порядке, установленном гл. 27 УПК РФ. Если между заключениями экспертов имеются противоречия, которые невозможно устранить путем допросов экспертов, суд по ходатайству сторон или по собственной инициативе вправе назначить повторную либо дополнительную экспертизу.

9. Вещественные доказательства в ходе судебного следствия осматриваются в порядке, закрепленном в ст. 284 УПК РФ. Осмотр вещественных доказательств производится в любой момент судебного следствия по ходатайству сторон. При этом суд непосредственно обозревает вещественные доказательства, а также демонстрирует их участникам судебного разбирательства в суде первой инстанции. Лица, которым были предъявлены вещественные доказательства, вправе обращать внимание суда

на обстоятельства, связанные со свойствами, приметами и особенностями данных доказательств.

10. Оглашение протоколов следственных действий и иных документов согласно ст. 285 УПК РФ может быть произведено полностью или частично на основании определения или постановления суда, если в этих документах изложены или удостоверены обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела. При этом протоколы следственных действий, заключение эксперта и иные документы оглашаются стороной, которая ходатайствовала об их оглашении, либо судом.

11. В соответствии со ст. 286 УПК РФ документы, представленные в судебное заседание сторонами или истребованные судом, могут быть на основании определения или постановления суда исследованы и приобщены к материалам уголовного дела.

12. В ходе судебного следствия возможен осмотр местности и помещения (ст. 287 УПК РФ). Он производится судом с участием сторон, а при необходимости и с участием свидетелей, эксперта и специалиста. Осмотр помещения проводится на основании определения или постановления суда. Поскольку суд непосредственно обозревает местность или помещение, участие понятых в производстве данного следственного действия не требуется.

По прибытии на место осмотра председательствующий объявляет о продолжении судебного заседания, после чего суд приступает к осмотру. При этом подсудимому, потерпевшему, свидетелям, эксперту и специалисту могут быть заданы вопросы в связи с осмотром. При ответе на данные вопросы на подсудимого распространяется его право отказаться от дачи показаний (п. 3 ч. 4 ст. 47 УПК РФ), а на иных лиц — право не свидетельствовать против себя и своих близких родственников (ч. 1 ст. 51 Конституции РФ).

13. Следственный эксперимент в рамках судебного разбирательства в суде первой инстанции регламентирован ст. 288 УПК РФ. Он производится судом с участием сторон, а при необходимости и с участием свидетелей, эксперта и специалиста. Юридическим основанием для производства следственного эксперимента являются определения или постановления суда (на стадии предварительного расследования письменное решение о производстве данного следственного действия не выносится).

Данное следственное действие в суде первой инстанции производится по общим правилам, установленным в ст. 181 УПК РФ.

14. Предъявление для опознание лица или предмета в ходе судебного следствия согласно ст. 289 УПК РФ производится в соответствии с требованиями ст. 193 Кодекса.

15. Порядок производства освидетельствования в ходе судебного следствия установлен в ст. 290 УПК РФ. Освидетельствование производится на основании определения или постановления суда в случаях, предусмотренных ч. 1 ст. 179 УПК РФ (т. е. для обнаружения на теле человека особых примет, следов преступления, телесных повреждений, выявления состояния опьянения или иных свойств и признаков, имеющих значение для уголовного дела, если для этого не требуется производство судебной экспертизы).

Если освидетельствование лица сопровождается его обнажением, то оно производится врачом или иным специалистом в отдельном помещении. После подписания им акта указанные лица возвращаются в зал судебного заседания. В присутствии сторон врач или иной специалист сообщает суду о следах и приметах на теле освидетельствованного, а также отвечает на вопросы сторон и судей, входящих в состав суда. Акт освидетельствования приобщается к материалам уголовного дела.

16. Особый порядок имеет окончание судебного следствия (ст. 291 УПК РФ). По окончании исследования доказательств председательствующий опрашивает стороны, желают ли они дополнить судебное следствие, и если да, то чем именно. В случае заявления ходатайства о дополнении судебного следствия суд обсуждает его и принимает решение о его удовлетворении и о дополнении судебного следствия или об отказе в удовлетворении.

Если ходатайства о дополнении судебного следствия от сторон не поступили, а также после разрешения ходатайств и выполнения связанных с этим судебных действий председательствующий объявляет судебное следствие окончанным.

§ 4. Прения сторон и последнее слово подсудимого

Прения сторон и последнее слово подсудимого — это этап судебного разбирательства в суде первой инстанции, в ходе которого участникам уголовного судопроизводства как со стороны обвинения, так и со стороны защиты предоставляется возможность высказаться по существу предъявленного обвинения и исследованных в судебном заседании доказательств.

Прения сторон — это поочередные выступления, в ходе которых представители стороны обвинения и стороны защиты

оценивают исследованные в судебном заседании доказательства и предлагают суду принять решение о виновности или невиновности лица, о виде и размере предстоящего наказания в случае признания лица виновным, а также по другим вопросам, входящим в компетенцию суда.

Содержание и порядок прений сторон установлены в ст. 292 УПК РФ. По общему правилу прения сторон состоят из речей обвинителя и защитника. При отсутствии защитника в прениях сторон выступает сам подсудимый. Если на момент произнесения сторонами прений подсудимый пожелает воспользоваться помощью защитника, то суд обязан предоставить ему такую возможность.

В прениях сторон по их желанию также вправе участвовать потерпевший и его представитель. При наличии такого желания суд обязан допустить указанных лиц к участию на данном этапе судебного разбирательства в суде первой инстанции. Ряд участников (гражданский истец, гражданский ответчик, их представители, подсудимый) вправе заявлять ходатайства об участии в прениях сторон.

Последовательность выступлений участников прений сторон обусловлена содержанием принципа состязательности (ст. 15 УПК РФ) и определяется судом. При этом во всех случаях первым выступает обвинитель, а последними — подсудимый и его защитник. Аналогичным образом гражданский ответчик и его представитель выступают в прениях сторон после гражданского истца и его представителя.

В своих выступлениях участники прений сторон не вправе ссылаться на те доказательства, которые не были рассмотрены в ходе судебного следствия или которые были признаны недопустимыми в силу ст. 75 УПК РФ.

Поскольку стороны свободны в изложении своей позиции, суд ограничивать продолжительность прений сторон не вправе. Однако председательствующий может останавливать лиц, если они касаются обстоятельств, не имеющих отношения к рассматриваемому уголовному делу, а также доказательств, которые ранее были признаны недопустимыми.

В соответствии с ч. 6 ст. 292 УПК РФ после произнесения речей участниками прений сторон каждый из них может выступить еще один раз с репликой. Реплика — это краткое высказывание одного участника относительно выступления другого участника прений. Право последней реплики в любом случае принадлежит подсудимому или его защитнику.

Кроме выступлений участники прений сторон вправе в письменном виде представить суду свои формулировки по ряду вопросов, подлежащих разрешению судом при постановлении приговора (п. 1–6 ч. 1 ст. 299 УПК РФ).

После окончания прений сторон председательствующий предоставляет подсудимому последнее слово.

Последнее слово подсудимого представляет собой речь, с которой подсудимый обращается к суду с различными просьбами, а также высказывает свое отношение к инкриминируемому ему деянию. Подсудимый при произнесении им последнего слова во времени не ограничен. Однако председательствующий вправе останавливать его в том случае, когда лицо сообщает информацию, не относящуюся к рассматриваемому уголовному делу.

Если участники в ходе прений сторон или подсудимый в последнем слове сообщат о наличии новых доказательств, то суд вправе возвратиться к этапу судебного следствия, после чего вновь будут происходить прения сторон и последнее слово подсудимого.

После произнесения подсудимым последнего слова суд незамедлительно удаляется в совещательную комнату для постановления и последующего провозглашения приговора. Перед удалением суда в совещательную комнату суд объявляет о времени оглашения приговора.

§ 5. Постановление и провозглашение приговора

Приговор в п. 28 ст. 5 УПК РФ определен как решение о невиновности или виновности подсудимого и назначении ему наказания либо об освобождении его от наказания, вынесенное судом первой или апелляционной инстанции.

Приговор по своей правовой природе является актом правосудия, в котором в установленном законом порядке разрешается основной вопрос всего уголовного дела. Именно в приговоре наиболее полно реализуется принцип осуществления правосудия только судом. В ч. 2 ст. 8 УПК РФ закреплено, что никто не может быть признан виновным в совершении преступления и подвергнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда и в порядке, установленном Кодексом.

Приговор постановляется от имени Российской Федерации (ст. 296 УПК РФ). Это положение означает, что вынесение оправдательного приговора свидетельствует об отказе государства от осуществления уголовного преследования конкретного лица. Обвинительный приговор, напротив, означает, что государство

признало лицо виновным и что оно подлежит наказанию в установленном законом порядке или освобождается от наказания.

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

В ст. 297 УПК РФ установлены такие предъявляемые к приговору требования, как законность, обоснованность и справедливость.

Законность приговора — это такое его свойство, в соответствии с которым форма и содержание приговора должны соответствовать действующему законодательству.

Требование законности означает, что приговор как итоговый акт правосудия был постановлен в результате досудебного и судебного производства, основанного на строгом соблюдении действующего законодательства. При этом в ходе уголовного судопроизводства должен неукоснительно соблюдаться не только УПК РФ, но и иные законы, применяющиеся в ходе предварительного расследования и судебного разбирательства.

Обоснованность приговора — это требование, согласно которому приговор основывается на совокупности доказательств, непосредственно исследованных в судебном разбирательстве. В результате все доказательства, как имевшиеся в материалах уголовного дела, так и непосредственно представленные в судебное заседание, должны быть тщательно проверены в ходе судебного следствия. Доказательства оцениваются в соответствии с принципом свободы оценки доказательств (ст. 17 УПК РФ).

Приговор может быть постановлен лишь на основании непротиворечивых доказательств, которые являются достаточными для принятия этого итогового решения.

В обоснование приговора не могут быть положены доказательства, которые не были непосредственно исследованы в судебном заседании. Исключения составляют лишь случаи, указанные в ст. 276 и 281 УПК РФ.

В ч. 4 ст. 14 УПК РФ закреплен категорический запрет обосновывать обвинительный приговор предположениями.

Приговор не может быть признан законным и обоснованным, если обстоятельства, влияющие на квалификацию соде-

янного, не были в должной степени исследованы и оценены. В частности, приговор не может быть основан на заключении эксперта, правильность которого вызывает сомнение.

Справедливость — это свойство, определяющее приговор как акт, по которому при отсутствии доказательств виновности лица оно было оправдано, а при наличии достаточных доказательств виновности было назначено наказание в пределах санкции, установленной соответствующей статьей Особенной части УК РФ, строго соответствующее тяжести совершенного деяния и личности осужденного.

При этом само по себе установление наказания в пределах санкции уголовно-правовой нормы не свидетельствует о справедливости приговора. Лишь полное совпадение деяния и назначенного наказания означает, что по уголовному делу было вынесено действительно справедливое итоговое решение.

Существует определенная *процедура постановления приговора*. Ее соблюдение обеспечивает соответствие приговора надлежащим требованиям и создает условия для обеспечения правосудия по уголовным делам.

В соответствии с ч. 1 ст. 298 УПК РФ приговор постановляется судом в совещательной комнате. Иные лица, кроме судей, входящих в состав суда, находиться в совещательной комнате во время постановления приговора не вправе. Поскольку совещание может быть весьма продолжительным, по окончании рабочего времени в суде, а также в течение рабочего дня судьи могут делать перерыв для отдыха и выходить из совещательной комнаты. При этом судьи обязаны хранить тайну совещательной комнаты. Они не вправе разглашать суждения, имевшие место при обсуждении и постановлении приговора.

Предметом совещания судей являются вопросы, подлежащие разрешению при постановлении приговора по каждому уголовному делу. Независимо от категории и объема уголовного дела при постановлении приговора суд разрешает следующие вопросы, перечисленные в ст. 299 УПК РФ: 1) доказано ли, что имело место деяние, в совершении которого обвиняется подсудимый; 2) доказано ли, что деяние совершил подсудимый; 3) является ли это деяние преступлением, и какими пунктом, частью, статьей УК РФ оно предусмотрено; 4) виновен ли подсудимый в совершении этого преступления; 5) подлежит ли подсудимый наказанию за совершенное им преступление; 6) имеются ли обстоятельства, смягчающие или отягчающие наказание; 7) какое наказание должно быть назначено подсудимому; 8) имеются ли основания для постановления приговора

без назначения наказания или освобождения от наказания; 9) какой вид исправительного учреждения и режим должны быть определены подсудимому при назначении ему наказания в виде лишения свободы; 10) подлежит ли удовлетворению гражданский иск, в чью пользу и в каком размере; 11) как поступить с имуществом, на которое наложен арест для обеспечения гражданского иска или возможной конфискации; 12) как поступить с вещественными доказательствами; 13) на кого и в каком размере должны быть возложены процессуальные издержки; 14) должен ли суд в случаях, предусмотренных ст. 48 УК РФ, лишить подсудимого специального, воинского или почетного звания, классного чина, а также государственных наград; 15) могут ли быть применены принудительные меры воспитательного воздействия в случаях, предусмотренных ст. 90 и 91 УК РФ; 16) могут ли быть применены принудительные меры медицинского характера в случаях, предусмотренных ст. 99 УК РФ; 17) следует ли отменить или изменить меру пресечения в отношении подсудимого.

При рассмотрении уголовного дела судьей единолично все вопросы им разрешаются в совещательной комнате самостоятельно. Если уголовное дело рассматривалось судом коллегиально, то разрешение вопросов происходит путем голосования в порядке, установленном ст. 301 УПК РФ. При этом председательствующий ставит на разрешение вопросы в том же порядке, в котором они перечислены в ст. 299 УПК РФ.

По общему правилу при разрешении вопросов никто из судей не вправе воздерживаться от голосования. Все вопросы разрешаются большинством голосов. Во избежание давления на иных судей председательствующий голосует последним.

Если судья голосовал за оправдание подсудимого и остался в меньшинстве, то ему предоставляется право воздержаться от голосования по вопросам применения уголовного закона. Если мнения судей по вопросам о квалификации преступления и мере наказания разошлись, то голос, поданный за оправдание, должен быть присоединен к голосу, поданному за квалификацию преступления по статье (части, пункту статьи) УК РФ, предусматривающей менее тяжкое преступление и назначение менее сурового наказания.

Наказание в виде смертной казни назначается только по единогласному решению всех судей, входящих в состав суда.

Если судья остался при особом мнении, то он может выразить его в письменном виде. Документ оглашению в судебном заседании не подлежит, но приобщается к приговору. При про-

изводстве по уголовному делу на последующих стадиях вышестоящий суд в при принятии решения изучает особое мнение судьи и оценивает содержащиеся в данном документе доводы.

В зависимости от того, каким образом были разрешены указанные в ст. 299 УПК РФ вопросы, суд выносит оправдательный или обвинительный приговор¹.

Оправдательный приговор постановляется во всех случаях, когда в отношении конкретного лица не установлены обстоятельства, подлежащие доказыванию по уголовному делу (ст. 73 УПК РФ). Этот факт находит свое процессуальное выражение в том, что: 1) не установлено событие преступления; 2) подсудимый не причастен к совершению преступления; 3) в деянии подсудимого отсутствует состав преступления; 4) в отношении подсудимого коллегией присяжных заседателей вынесен оправдательный вердикт (ч. 2 ст. 302 УПК РФ).

Оправдание подсудимого по любому из вышеуказанных оснований влечет его реабилитацию².

Обвинительный приговор в соответствии с ч. 4 ст. 14 и ч. 4 ст. 302 УПК РФ не может быть основан на предположениях. Он постановляется лишь при условии, что в ходе судебного разбирательства виновность подсудимого в совершении преступления подтверждена всей совокупностью исследованных судом доказательств.

Существуют разновидности обвинительного приговора.

Обвинительный приговор с назначением наказания, подлежащего отбыванию осужденным, является актом правосудия, в соответствии с которым лицо признается виновным и подвергается наказанию в пределах санкции статьи (части, пункта статьи) Особенной части УК РФ, предусматривающей ответственность за данное преступление. При этом в приговоре суд должен точно определить вид наказания, его размер и начало исчисления срока отбывания.

Обвинительный приговор с назначением наказания и освобождением от его отбывания выносится в тех случаях, когда к мо-

¹ Признав, что подсудимый после совершения деяния находился в состоянии невменяемости или что у подсудимого после совершения преступления наступило психическое расстройство, суд в соответствии с ч. 2 ст. 300 и ст. 443 УПК РФ выносит не приговор, а постановление об освобождении этого лица от уголовной ответственности или от наказания и о применении к нему принудительных мер медицинского характера.

² Об этом подробнее см. в гл. 10 учебника.

менту вынесения приговора: 1) издан акт об амнистии, освобождающий от применения наказания, назначенного осужденному данным приговором; 2) время нахождения подсудимого под стражей по данному уголовному делу с учетом правил наказания, установленных ст. 72 УК РФ, поглощает наказание, назначенное подсудимому судом; 3) установлено, что лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, вследствие изменения обстановки перестало быть общественно опасным или что совершенное им деяние по этой же причине перестало быть общественно опасным (ст. 80¹ УК РФ); 4) разрешен вопрос о применении к несовершеннолетнему принудительных мер воспитательного воздействия (ст. 92 УК РФ).

Обвинительный приговор без назначения наказания может быть вынесен в случаях, когда не только применение, но и назначение наказания в отношении лица нецелесообразно. Такой приговор, в частности, выносится в случаях, когда истекли сроки давности, однако подсудимый настаивал на рассмотрении уголовного дела в судебном заседании. Если лицо будет признано виновным, то постановляется соответствующий приговор, однако наказание не назначается.

И обвинительный, и оправдательный приговор имеет в целом сходную структуру. Документ состоит из трех частей: вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной.

Вводная часть приговора содержит информацию о постановлении приговора именем Российской Федерации, дате и месте его постановления, наименование судебного органа, состав суда, данные об иных участниках судебного разбирательства, указание на норму уголовного права, в соответствии с которой лицо обвиняется, а также иные данные, указанные в ст. 304 УПК РФ.

Описательно-мотивировочная и резолютивная части оправдательного и обвинительного приговоров различаются.

В оправдательном приговоре описательно-мотивировочная часть содержит существо предъявленного обвинения, обстоятельства уголовного дела, установленные судом, основания оправдания подсудимого и подтверждающие их доказательства, мотивы, по которым суд отверг доказательства, представленные стороной обвинения, а также мотивы решения в отношении гражданского иска (ст. 305 УПК РФ). Резолютивная часть оправдательного приговора в числе прочих сведений, перечисленных в ст. 306 УПК РФ, содержит решение о признании подсудимого невиновным и основания его оправдания, решение об отмене мер процессуального принуждения, если таковые были

приняты, а также разъяснение порядка возмещения вреда, связанного с незаконным преследованием.

Описательно-мотивировочная часть обвинительного приговора согласно ст. 307 УПК РФ содержит описание преступного деяния, признанного судом доказанным, доказательства, на основе которых суд принял решение о виновности лица, и мотивы, по которым он отверг другие доказательства, указание на смягчающие и отягчающие ответственность обстоятельства (при наличии таковых), а также обоснование принятых решений по другим вопросам, указанным в ст. 299 УПК РФ.

В резолютивной части обвинительного приговора в соответствии со ст. 308 УПК РФ указывается решение о признании подсудимого виновным в совершении преступления, предусмотренного определенной статьей (частью, пунктом статьи) Особенной части УК РФ, вид и размер назначенного наказания, вид исправительного учреждения, а также содержится иная информация.

В *резолютивной части* как оправдательного, так и обвинительного приговора кроме вышеуказанных сведений содержится разрешение вопросов по предъявленному гражданскому иску, а также о вещественных доказательствах, о распределении процессуальных издержек.

Приговор, который был постановлен судом в совещательной комнате, в соответствии со ст. 310 УПК РФ провозглашается в зале судебного заседания председательствующим. Все присутствующие обязаны выслушивать приговор стоя. При необходимости подсудимому обеспечивается перевод приговора на его родной язык.

Если лицо было осуждено к смертной казни, то председательствующий сразу же после провозглашения приговора разъясняет ему право ходатайствовать о помиловании.

Копии приговора не позднее пяти суток со дня его провозглашения должны быть вручены заинтересованным лицам, указанным в ст. 312 УПК РФ.

§ 6. Особый порядок судебного разбирательства при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением

В ходе досудебного производства по уголовному делу подлежат доказыванию все без исключения обстоятельства, перечисленные в ст. 73 УПК РФ: событие преступления; виновность лица в совершении преступления, форма его вины и мотивы; обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого; характер и размер вреда, причиненного преступлением; обстоя-

тельства, исключаящие преступность и наказуемость деяния; обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание; обстоятельства, которые могут повлечь за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания; обстоятельства, способствовавшие совершению преступления, и др.

При этом признание лицом своей вины может быть использовано для обоснования обвинения лишь при подтверждении такого признания всей совокупностью собранных по уголовному делу доказательств. Однако сам по себе факт такого признания является выражением того, что лицо раскаялось в содеянном и способствовало предварительному расследованию.

В этой связи в УПК РФ установлена возможность осуществления судебного разбирательства в особом порядке в том случае, когда обвиняемый полностью согласен с предъявленным ему обвинением. Данный порядок, упрощенный в сравнении с обычным, установлен в разделе X (гл. 40) УПК РФ.

В соответствии с ч. 1 ст. 314 УПК РФ обвиняемый вправе при наличии согласия государственного или частного обвинителя и потерпевшего заявить о согласии с предъявленным ему обвинением и ходатайствовать о постановлении приговора без проведения судебного разбирательства по уголовным делам о преступлениях, наказание за которые, предусмотренное УК РФ, не превышает 10 лет лишения свободы.

Из этого положения вытекает ряд условий, необходимых для применения особого порядка судебного разбирательства.

1. Обвиняемый делает официальное заявление о согласии с предъявленным обвинением.

2. Ходатайство о постановлении приговора без проведения судебного разбирательства обвиняемый заявляет в присутствии защитника и в период, установленный ст. 315 УПК РФ, т. е. в момент ознакомления с материалами уголовного дела или на предварительном слушании, когда оно является обязательным в соответствии с ч. 2 ст. 229 Кодекса.

3. Обвиняемый осознает характер и последствия заявленного им ходатайства.

4. Государственный или частный обвинитель и потерпевший не высказывают возражений против рассмотрения уголовного дела в особом порядке.

5. Лицо обвиняется в совершении преступления, наказание за которое не превышает 10 лет лишения свободы.

6. Обвинение обосновано и подтверждается собранными по уголовному делу доказательствами.

7. Обвиняемый понимает существо обвинения и согласен с ним в полном объеме.

8. Отсутствуют основания для прекращения уголовного дела¹.

Если по уголовному делу обвиняется несколько лиц, а ходатайство о постановлении приговора без судебного разбирательства заявили лишь некоторые из них или хотя бы один из обвиняемых является несовершеннолетним, то при невозможности выделить уголовное дело в отношении этих лиц в отдельное производство такое дело в отношении всех обвиняемых рассматривается в общем порядке².

Значение особого порядка судебного разбирательства состоит в следующем: 1) обвиняемый при согласии с предъявленным ему обвинением получает возможность облегчения своей участи; 2) государство осуществляет экономию процессуальных и материальных ресурсов.

В любом случае ходатайство о постановлении приговора без проведения судебного разбирательства заявляется в присутствии защитника. Участие защитника в данной процедуре обязательно (п. 7 ч. 1 ст. 51 УПК РФ).

Суд при поступлении к нему уголовного дела должен убедиться в том, что обвиняемый сознает характер и последствия заявленного им ходатайства, а также что ходатайство было заявлено добровольно и после проведения консультаций с защитником. Эти вопросы суд выясняет в ходе подготовки к судебному разбирательству, а также в судебном заседании.

Ходатайство обвиняемого о проведении судебного разбирательства в особом порядке не имеет для суда обязательной силы. Суд может назначить обычное судебное разбирательство в том случае, когда будет установлено, что нарушены установленные законом требования к подаче ходатайства или что обвинитель или потерпевший возражают против поданного обвиняемым ходатайства.

Порядок проведения судебного заседания и постановления приговора регламентирован ст. 316 УПК РФ. Также следует иметь в виду, что в законе нечетко обозначен состав суда, который рассматривает уголовные дела в особом порядке. Теоретически возможны ситуации, когда обвиняемый одновременно заявит и ходатайство о применении особого порядка при его

¹ См. п. 2 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 декабря 2006 г. № 60 «О применении судами особого порядка судебного разбирательства уголовных дел» (Российская газета. 2006. 20 дек.).

² Там же.

согласии с предъявленным обвинением, и ходатайство о том, чтобы уголовное дело слушалось коллегией из трех судей федерального суда общей юрисдикции, поскольку в силу п. 3 ч. 2 ст. 30 УПК РФ в ведении такого состава суда находится рассмотрение уголовных дел о тяжких и особо тяжких преступлениях. Однако реально вряд ли возможна ситуация, чтобы обвиняемый одновременно доверил суду разрешить вопрос о назначении ему наказания без проведения судебного разбирательства и не пожелал, чтобы это сделал судья единолично. В случаях, указанных в ч. 1 ст. 31 УПК РФ, данное уголовное дело рассматривает мировой судья.

Судебное заседание проводится в общем порядке, установленном для рассмотрения и разрешения уголовного дела в суде первой инстанции, за исключением ряда особенностей.

Прежде всего, в ходе судебного заседания участие обвиняемого и его защитника является обязательным. Поэтому в данном случае не действует закрепленное в ч. 4 ст. 247 УПК РФ правило, согласно которому по уголовным делам о преступлениях небольшой или средней тяжести при наличии ходатайства подсудимого возможно проведение судебного разбирательства в его отсутствие. В судебном заседании принимает участие государственный или частный обвинитель.

В начале судебного заседания выступает государственный или частный обвинитель с изложением предъявленного подсудимому обвинения.

Затем судья опрашивает подсудимого, понятно ли ему обвинение, согласен ли он с его содержанием и поддерживает ли он ранее заявленное ходатайство. Если в судебном заседании участвует потерпевший, то судья выясняет и его мнение относительно заявленного ходатайства. При отсутствии потерпевшего судья удостоверяется в том, что у потерпевшего, надлежащим образом извещенного о месте и времени судебного заседания, отсутствуют возражения против заявленного обвиняемым ходатайства о постановлении приговора без судебного разбирательства. Для этого в материалах уголовного дела должно присутствовать письменное согласие потерпевшего.

В рамках такой процедуры доказательства по общему правилу не исследуются. Могут быть исследованы лишь обстоятельства, которые характеризуют личность подсудимого, а также обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание.

Тот факт, что подсудимый согласился с предъявленным обвинением, не освобождает судью от обязанности тщательно изучить все содержащиеся в уголовном деле доказательства.

Лишь при наличии у судьи внутреннего убеждения в виновности подсудимого, которое основано на оценке содержащихся в уголовном деле доказательств, им постановляется обвинительный приговор. Максимально назначенное наказание по такому приговору в любом случае не может превышать две трети максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление.

Обвинительный приговор может быть обжалован в апелляционном и кассационном порядке, за исключением основания, предусмотренного п. 1 ст. 379 УПК РФ (несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам уголовного дела, установленным судом).

Если при рассмотрении уголовного дела в особом порядке судья постановляет приговор, то такой приговор по общему правилу является обвинительным. Вместе с тем гл. 40 УПК РФ не содержит норм, которые запрещают принимать иные кроме обвинительного приговора решения, если для этого не требуется исследования собранных доказательств и фактические обстоятельства при этом не изменятся. Это, например, решения о переквалификации содеянного обвиняемым (в сторону смягчения обвинения), о прекращении уголовного дела в связи с истечением сроков давности, изменением уголовного закона, примирением с потерпевшим, амнистией, отказом государственного обвинителя от обвинения. Если для вынесения оправдательного приговора требуется исследование доказательств, то судья выносит постановление о прекращении особого порядка судебного разбирательства и назначает рассмотрение уголовного дела в общем порядке.

Глава 20. Производство по уголовным делам, подсудным мировому судье

§ 1. Подсудность уголовных дел мировому судье

Институт мировых судей впервые был образован в России в результате Судебной реформы, проводившейся во второй половине XIX в. В современной России он был воссоздан Федеральным конституционным законом от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации». В соответствии со ст. 4 данного Закона мировые судьи являются судьями общей юрисдикции субъектов Российской Федерации и входят в единую судебную систему государства. Более детально правовое положение мировых судей регламентировано Федеральным законом от 17 декабря 1998 г. № 188-ФЗ «О мировых судьях в Российской Федерации»¹.

Воссоздание института мировых судей обусловлено необходимостью максимального приближения правосудия к потребностям населения и упрощения порядка обращения граждан к судье для восстановления их нарушенных прав.

В соответствии с ч. 1 ст. 31 УПК РФ мировой судья должен рассматривать единолично по первой инстанции уголовные дела о преступлениях, за совершение которых максимальное наказание не превышает трех лет лишения свободы, за исключением дел о преступлениях, которые также перечислены в этой статье. Среди составов, которые исключены из подсудности мирового судьи, значатся, в частности, убийство, совершенное в состоянии аффекта (ч. 1 ст. 107 УК РФ), убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст. 108 УК РФ), причинение смерти по неосторожности (ч. 1 и 2 ст. 109 УК РФ) и др. Можно сделать вывод, что исключение составили уголовные дела о преступлениях, рассмотрение которых составляет значительные трудно-

¹ СЗ РФ. 1998. № 51. Ст. 6270.

сти для мировых судей и требует более длительного исследования всех обстоятельств, подлежащих доказыванию.

Анализ УПК РФ позволяет указать категории уголовных дел, подсудных мировому судье: 1) все уголовные дела частного обвинения (ч. 2 ст. 20); 2) уголовные дела, предварительное расследование по которым осуществлялось в форме дознания, если максимальное наказание за преступление не превышает трех лет лишения свободы (ч. 1 ст. 31, ч. 3 ст. 150)¹; 3) некоторые уголовные дела, предварительное расследование по которым осуществлялось в форме предварительного следствия, если максимальное наказание за преступление не превышает трех лет лишения свободы (ч. 1 ст. 31, ч. 2 ст. 151). Ряд составов преступлений относится к подследственности следователей органов внутренних дел и к подсудности мировых судей. В частности, это причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью в состоянии аффекта (ст. 113 УК РФ); причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст. 114 УК РФ); неоказание помощи больному (ст. 124 УК РФ); воспрепятствование законной предпринимательской или иной деятельности (ст. 169 УК РФ); лжепредпринимательство (ст. 173 УК РФ) и др.

Рассмотрение уголовных дел мировыми судьями осуществляется по общим правилам, предусмотренным гл. 33—39 УПК РФ, за некоторыми исключениями, которые касаются сроков рассмотрения уголовных дел, порядка обжалования процессуальных решений. При этом наиболее существенными являются особенности производства по уголовным делам частного обвинения.

§ 2. Возбуждение уголовного дела частного обвинения и полномочия мирового судьи по уголовному делу частного обвинения

К уголовным делам частного обвинения относятся дела о преступлениях, предусмотренных ст. 115 «Умышленное причинение легкого вреда здоровью», ст. 116 «Побои», ч. 1 ст. 129

¹ При этом уголовные дела по некоторым составам преступлений, по которым осуществляется дознание, могут не входить в компетенцию мирового судьи, поскольку они перечисляются в виде исключения в ч. 1 ст. 31 УПК РФ.

«Клевета», ст. 130 «Оскорбление» УК РФ. По перечисленным преступлениям уголовное дело возбуждается непосредственно в суде в порядке, предусмотренном ст. 318 УПК РФ. По общему правилу предварительное расследование по таким уголовным делам не производится, за исключением случаев возбуждения уголовного дела прокурором в соответствии с ч. 3 ст. 318 УПК РФ.

Уголовное дело частного обвинения возбуждается, как правило, в отношении конкретного лица. Потерпевший или его законный представитель подает в суд заявление, что и является актом возбуждения уголовного дела.

В случае смерти потерпевшего уголовное дело возбуждается путем подачи заявления его близким родственником или следователем, а также с согласия прокурора дознавателем.

В соответствии с ч. 4 ст. 20 УПК РФ следователь или с согласия прокурора дознаватель вправе возбуждать уголовные дела частного и лично-публичного обвинения и 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. К иным причинам относится также случай совершения преступления лицом, данные о котором не известны. Следует отметить, что такое возбуждение уголовного дела не лишает стороны права на примирение.

Заявление в соответствии со ст. 318 УПК РФ должно содержать следующие данные: 1) наименование суда, в который оно подается; 2) описание события преступления, места, времени, а также обстоятельств его совершения; 3) просьбу, адресованную суду, о принятии уголовного дела к производству; 4) данные о потерпевшем, а также о документах, удостоверяющих его личность; 5) данные о лице, привлекаемом к уголовной ответственности; 6) список свидетелей, которых необходимо вызвать в суд; 7) подпись лица, его подавшего. К заявлению, поданному мировому судье, прилагаются копии в количестве, соответствующем числу лиц, в отношении которых возбуждается уголовное дело.

Важное значение имеет момент подачи заявления, поскольку именно с момента принятия заявления судом к производству подавшее его лицо приобретает статус частного обвинителя, обладающего правами, предусмотренными ст. 42 и 43 УПК РФ.

Мировой судья в случаях несоответствия поданного заявления указанным требованиям, а также если не будет предоставлено достаточное количество его копий, выносит постановление о возвращении заявления подавшему его лицу. В данном постановлении предлагается привести заявление в соответствие с требованиями закона и устанавливается необходимый для этого срок. Если указания мирового судьи, содержащиеся в постановлении, не исполнены, то он отказывает в принятии заявления к своему производству, о чем должен быть уведомлен заявитель.

Мировой судья по ходатайству сторон вправе оказать им содействие в собирании доказательств, которые стороны не могут получить самостоятельно. Законодатель четко не установил формы указанного содействия, однако представляется, что содействие выражается в направлении мировым судьей запросов (требований) о предоставлении предметов или документов, позволяющих установить сведения, имеющие значение для уголовного дела.

Установив основания для назначения судебного заседания, мировой судья в течение семи суток со дня поступления заявления в суд осуществляет ряд подготовительных действий, предусмотренных ч. 3 ст. 319 УПК РФ: 1) вызывает лицо, в отношении которого подано заявление; 2) знакомит лицо с материалами уголовного дела и вручает ему копию поданного заявления; 3) разъясняет подсудимому его права в судебном заседании, предусмотренные ст. 47 УПК РФ; 4) выясняет, кого, по мнению данного лица, необходимо вызвать в суд в качестве свидетелей защиты.

О совершении указанных действий от лица, в отношении которого подано заявление, берется подписка. Если данное лицо по вызову не явилось, то копия заявления с разъяснением прав подсудимого, а также условий и порядка примирения сторон направляется подсудимому по почте.

Учитывая, что уголовное дело частного обвинения подлежит прекращению в случае примирения сторон, мировой судья обязан разъяснить сторонам возможность примирения и его юридические последствия. Для потерпевшего такими последствиями является невозможность повторного обращения в суд с просьбой о привлечении к уголовной ответственности того же лица по тому же обвинению, а для подсудимого таким последствием является прекращение уголовного дела и уголовного преследования по основанию, не вызывающему реабилитации,

а также возможность предъявления к нему иска в порядке гражданского судопроизводства. При поступлении от сторон заявлений о примирении мировой судья должен вынести постановление о прекращении уголовного дела в соответствии с ч. 2 ст. 20 УПК РФ.

Примирение сторон допускается в любой момент производства по уголовному делу вплоть до удаления мирового судьи в совещательную комнату для постановления приговора.

Если примирение сторон не было достигнуто, то мировой судья назначает рассмотрение уголовного дела в судебном заседании, о чем выносится соответствующее постановление. В постановлении мировой судья разрешает вопросы, указанные в ст. 227 УПК РФ (о дате, месте, времени судебного заседания, о назначении защитника в случаях, когда его участие является обязательным (ст. 51 УПК РФ), о вызове в судебное заседание лиц по спискам, представленным сторонами, о рассмотрении уголовного дела в закрытом судебном заседании в предусмотренных законом случаях, о мере пресечения, за исключением избрания меры пресечения в виде домашнего ареста и заключения под стражу).

При поступлении уголовного дела с обвинительным актом или обвинительным заключением мировой судья осуществляет подготовительные действия и принимает решения по общим правилам, предусмотренным гл. 33 УПК РФ.

§ 3. Рассмотрение уголовного дела в судебном заседании

В соответствии с ч. 2 ст. 321 УПК РФ судебное разбирательство у мирового судьи должно быть начато не ранее трех и не позднее 14 суток со дня поступления в суд заявления или уголовного дела с обвинительным актом либо обвинительным заключением.

При производстве по уголовному делу частного обвинения может быть рассмотрено встречное заявление, которое подается лицом, в отношении которого потерпевшим подано заявление о совершении преступления. Встречное заявление может быть подано до начала судебного следствия. Соединение заявлений осуществляется на основании постановления мирового судьи. Встречное заявление обуславливает двойной статус лиц, подавших заявления: они одновременно выступают как частными обвинителями, так и подсудимыми. В этой связи судебное разбирательство должно быть отложено на срок до трех суток, что-

бы предоставить частному обвинителю, который также стал и подсудимым, возможность подготовиться для защиты в суде.

Неявка потерпевшего без уважительных причин в судебное заседание в соответствии с ч. 3 ст. 249 УПК РФ влечет за собой прекращение уголовного дела по основанию, предусмотренному п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ (отсутствие в деянии состава преступления).

Судебное заседание, проводимое мировым судьей, по своей структуре аналогично обычному судебному заседанию. Оно состоит из подготовительной части, судебного следствия, прений сторон, последнего слова подсудимого, постановления и провозглашения приговора.

В судебном заседании обвинение поддерживается в зависимости от категории рассматриваемого уголовного дела различными лицами: государственным обвинителем в случаях, предусмотренных ч. 4 ст. 20 и ч. 3 ст. 318 УПК РФ (при возбуждении уголовного дела прокурором, в случае когда потерпевший в силу беспомощного или зависимого состояния или по иным причинам не способен отстаивать свои законные права и интересы); частным обвинителем — по уголовным делам частного обвинения. Частный и государственный обвинители в соответствии с ч. 5 ст. 321 УПК РФ вправе представлять доказательства, участвовать в их исследовании, излагать суду свое мнение по существу обвинения, о применении уголовного закона и назначении подсудимому наказания, а также по другим вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства. Обвинитель вправе изменить обвинение, если при этом не будет ухудшено положение подсудимого и не нарушится его право на защиту, а также может отказаться от обвинения. Помимо указанных обвинитель в ходе судебного разбирательства у мирового судьи может использовать иные права, предусмотренные ст. 246 УПК РФ, если это не противоречит правилам производства у мирового судьи.

Судебное следствие по уголовным делам частного обвинения начинается с изложения частным обвинителем или его представителем заявления. При наличии встречного заявления его доводы излагаются после изложения доводов основного заявления. После исследования доказательств, представленных в связи с основным заявлением, подлежат исследованию доказательства, на которые указал встречный заявитель.

По окончании судебного следствия, прений сторон и произнесения подсудимым последнего слова мировой судья удаляется в совещательную комнату для постановления приговора.

Приговор постановляется мировым судьей в соответствии с общими правилами, установленными в гл. 39 УПК РФ. Он должен дать однозначный ответ на вопросы, разрешаемые судом при постановлении приговора в соответствии со ст. 299 УПК РФ (доказано ли, что имело место деяние, в совершении которого обвиняется подсудимый; доказано ли, что деяние совершил подсудимый; является ли это деяние преступлением; виновен ли подсудимый в совершении этого деяния и др.). После этого мировой судья составляет приговор по общим правилам, закрепленным в ст. 303 УПК РФ.

После подписания приговора мировой судья возвращается в зал судебного заседания и провозглашает приговор. При этом сторонам разъясняется право обжаловать приговор в течение 10 суток со дня его провозглашения. Представление прокурора и жалобы иных заинтересованных лиц подаются непосредственно мировому судье и направляются им вместе с материалами уголовного дела в районный суд для рассмотрения в апелляционном порядке.

Если в ходе судебного разбирательства мировой судья выяснит, что в действиях подсудимого имеются признаки преступления, производство по которому осуществляется в публичном или частно-публичном порядке, то он выносит постановление о прекращении уголовного преследования по делу и направлении материалов руководителю следственного органа или начальнику органа дознания для решения вопроса о возбуждении уголовного дела. О принятом мировым судьей решении уведомляется потерпевший или его законный представитель.

Глава 21. Производство в суде с участием присяжных заседателей

§ 1. Общая характеристика производства по уголовным делам в суде с участием присяжных заседателей

Традиционно основную роль суда с участием присяжных заседателей в уголовном судопроизводстве видят в обеспечении права человека быть признанным виновным в преступлении не иначе как по решению равных обвиняемому людей, народных представителей. Реализация этого права обеспечивает более надежную, чем в обычном суде, защиту прав и свобод человека и гражданина, его чести и общественной репутации от незаконного и необоснованного уголовного преследования, следственных и судебных ошибок, обусловленных обвинительным уклоном органов дознания, следователей, прокуроров и судей.

В соответствии с ч. 4 ст. 123 Конституции РФ судопроизводство с участием присяжных заседателей осуществляется в случаях, предусмотренных федеральным законом. За обвиняемым в этих случаях признается право на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей, причем исключительная мера наказания — смертная казнь — может быть назначена только при предоставлении обвиняемому права на рассмотрение его дела именно данным судом.

Праву обвиняемого на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей в предусмотренных законом случаях Конституция РФ придает настолько важное значение, что запрещает ограничивать это право человека и гражданина даже в условиях чрезвычайного положения (ч. 3 ст. 56).

В п. 2 ч. 2 ст. 30 УПК РФ закреплено положение о том, что по ходатайству обвиняемого судья федерального суда общей юрисдикции и коллегия из 12 присяжных заседателей рассматривают уголовные дела о преступлениях, указанных в ч. 3 ст. 31 Кодекса (т. е. уголовные дела, подсудные суду субъекта РФ).

Выбор данного состава суда носит добровольный характер и полностью зависит от волеизъявления обвиняемого. При oznакomлении обвиняемого и его защитника с материалами уголов-

ного дела, подсудного суду субъекта РФ, следователь согласно ч. 5 ст. 217 УПК РФ обязан разъяснить обвиняемому его право ходатайствовать о рассмотрении его дела судом с участием присяжных заседателей. О разъяснении обвиняемому его права ходатайствовать о рассмотрении его уголовного дела судом с участием присяжных заседателей, а также о его желании воспользоваться этим правом или отказаться от него следователь обязан сделать запись в протоколе ознакомления с материалами уголовного дела (ч. 2 ст. 218 УПК РФ).

Особенностью суда с участием присяжных заседателей являются раздельное существование в нем двух самостоятельных составов и четкое разграничение компетенции между ними. В соответствии с ч. 1 ст. 334 УПК РФ состоящая из 12 человек коллегия присяжных заседателей разрешает только вопросы, относящиеся к фактической стороне деяния. Профессиональный федеральный судья, имеющий статус председательствующего, решает правовые вопросы, на основании вердикта коллегии присяжных заседателей постановляет приговор.

Реализация конституционного права каждого человека на рассмотрение его уголовного дела судом с участием присяжных заседателей в случаях, предусмотренных законом, функционирование этой формы судопроизводства в Российской Федерации способствуют воспитанию у следователей, прокуроров, адвокатов и судей нового правового мышления, основанного на уважении прав человека.

§ 2. Особенности производства по уголовным делам в суде с участием присяжных заседателей

Суд с участием присяжных заседателей не является какой-то исключительной формой судопроизводства. Согласно ст. 324 УПК РФ производство в суде с участием присяжных заседателей ведется в общем порядке с учетом особенностей, предусмотренных гл. 42 УПК РФ. Эти особенности раскрываются в статьях данной главы, определяющих: 1) особенности проведения предварительного слушания в суде с участием присяжных заседателей; 2) порядок составления предварительного списка присяжных заседателей; 3) структуру и порядок заседания суда с участием присяжных заседателей.

Особенности проведения предварительного слушания в суде с участием присяжных заседателей. Согласно п. 5 ч. 2 ст. 229 УПК РФ проведение предварительного слушания обязательно

для решения вопроса о рассмотрении уголовного дела судом с участием присяжных заседателей.

В соответствии с ч. 1 ст. 325 УПК РФ предварительное слушание в суде с участием присяжных заседателей проводится в порядке, установленном гл. 34 УПК РФ, с учетом следующих положений.

1. Уголовное дело, в котором участвует несколько подсудимых, должно рассматриваться судом с участием присяжных заседателей в отношении всех подсудимых, если хотя бы один из них до назначения судебного заседания заявил ходатайство о рассмотрении уголовного дела данным составом суда (п. 1 ч. 5 ст. 231, ч. 2 ст. 325 УПК РФ). Однако при этом следует иметь в виду, что в случаях, когда другие обвиняемые при ознакомлении с материалами уголовного дела возражали против его рассмотрения судом с участием присяжных заседателей, следовательно был обязан рассмотреть вопрос о выделении уголовного дела в отношении этих обвиняемых в отдельное производство. И только при невозможности этого уголовное дело в целом рассматривается судом с участием присяжных заседателей (п. 1 ч. 5 ст. 217 УПК РФ).

2. Если подсудимый не заявил ходатайство о рассмотрении его уголовного дела судом с участием присяжных заседателей, то данное уголовное дело рассматривается другим составом суда в порядке, установленном ч. 2 ст. 30 УПК РФ.

3. В постановлении о назначении уголовного дела к слушанию судом с участием присяжных заседателей должно быть определено количество кандидатов в присяжные заседатели, подлежащих вызову в судебное заседание, которых должно быть не менее 20, а также указано, открытым, закрытым или частично закрытым будет судебное заседание; в последнем случае суд должен определить, в какой части будет закрыто судебное заседание (ч. 4 ст. 325 УПК РФ).

4. Постановление судьи о рассмотрении уголовного дела с участием присяжных заседателей является окончательным; последующий отказ подсудимого от рассмотрения уголовного дела в таком составе не принимается (ч. 5 ст. 325 УПК РФ).

5. Копии постановления, вынесенного судьей по результатам предварительного слушания, вручаются сторонам по их просьбе (ч. 6 ст. 325 УПК РФ).

Порядок составления предварительного списка присяжных заседателей. Порядок составления предварительного списка присяжных заседателей определен ст. 326 УПК РФ.

После назначения судебного заседания по распоряжению председательствующего секретарь судебного заседания или помощник судьи производит отбор кандидатов в присяжные заседатели из находящихся в суде общего и запасного годовых списков путем случайной выборки (ч. 1 ст. 326 УПК РФ). Указанные списки составляются и направляются в суд администрацией соответствующего субъекта РФ.

Порядок составления и направления списков установлен в ст. 5—8 Федерального закона от 20 августа 2004 г. № 113-ФЗ «О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации»¹. Случайная выборка может производиться при помощи компьютера или иным способом, например путем отбора из списка каждого пятого, каждого восьмого и т. п.

Секретарь судебного заседания или помощник судьи проводит проверку наличия обстоятельств, препятствующих участию лица в качестве присяжного заседателя в рассмотрении уголовного дела, с учетом требований, предъявляемых законом к кандидатам в присяжные заседатели. Согласно ст. 3 названного Федерального закона присяжными заседателями могут быть граждане, включенные в списки кандидатов в присяжные заседатели и призванные в установленном УПК РФ порядке к участию в рассмотрении судом уголовного дела. В качестве присяжных заседателей не могут выступать следующие лица: 1) не достигшие к моменту составления списков кандидатов в присяжные заседатели возраста 25 лет; 2) имеющие непогашенную или неснятую судимость; 3) признанные судом недееспособными или ограниченные судом в дееспособности; 4) состоящие на учете в наркологическом или психоневрологическом диспансере в связи с лечением от алкоголизма, наркомании, токсикомании, хронических и затяжных психических расстройств. В качестве присяжных заседателей также не допускаются лица: 1) подозреваемые или обвиняемые в совершении преступлений; 2) не владеющие языком, на котором ведется судопроизводство; 3) имеющие физические или психические недостатки, препятствующие полноценному участию в рассмотрении судом уголовного дела.

Кроме того, в соответствии с п. 2 ст. 7 указанного Федерального закона гражданин может подать письменное заявление о его исключении из списка кандидатов в присяжные заседатели,

¹ СЗ РФ. 2004. № 34. Ст. 3528.

если он является: 1) лицом, не владеющим языком, на котором ведется судопроизводство; 2) лицом, не способным исполнять обязанности присяжного заседателя по состоянию здоровья, подтвержденному медицинскими документами; 3) лицом, достигшим возраста 65 лет; 4) лицом, замещающим государственные должности или выборные должности в органах местного самоуправления; 5) военнослужащим; 6) судьей, прокурором, следователем, дознавателем, адвокатом, нотариусом или имеющим специальное звание сотрудником органов внутренних дел, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, службы судебных приставов, таможенных органов, органов и учреждений уголовно-исполнительной системы, а также лицом, осуществляющим частную детективную деятельность на основе специального разрешения (лицензии); 7) священнослужителем.

Если в суде будет выявлено, что в поступивших общем и запасном списках кандидатов в присяжные заседатели имеются лица, которые не могут исполнять обязанности присяжных заседателей по любым основаниям из числа указанных выше, то председатель суда вносит в высший исполнительный орган государственной власти субъекта Российской Федерации представление о необходимости изменения и дополнения этих списков.

Следует также иметь в виду, что одно и то же лицо не может участвовать в течение года в судебных заседаниях в качестве присяжного заседателя более одного раза (ч. 3 ст. 326 УПК РФ).

По завершении отбора кандидатов в присяжные заседатели для участия в рассмотрении уголовного дела составляется предварительный список с указанием их фамилий, имен, отчеств и домашних адресов, который подписывается секретарем судебного заседания или помощником судьи, составившим данный список (ч. 4 ст. 326 УПК РФ).

Фамилии кандидатов в присяжные заседатели вносятся в список в том порядке, в каком проходила случайная выборка (ч. 5 ст. 326 УПК РФ).

Включенным в предварительный список кандидатам в присяжные заседатели не позднее чем за семь суток до начала судебного разбирательства вручаются извещения с указанием даты и времени прибытия в суд (ч. 6 ст. 326 УПК РФ). Целесообразно также разъяснить порядок и сроки исполнения гражданином обязанностей присяжного заседателя, порядок материального обеспечения присяжных заседателей, гарантии

независимости и неприкосновенности присяжного заседателя (ст. 10—12 Федерального закона «О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации») и сообщить об ответственности за уклонение лица от исполнения обязанностей присяжного заседателя без уважительных причин.

Структура и порядок заседания суда с участием присяжных заседателей. Согласно гл. 42 УПК РФ структура заседания суда с участием присяжных заседателей включает следующие элементы: 1) подготовительная часть судебного заседания (ст. 327); 2) формирование коллегии присяжных заседателей (ст. 328—334); 3) судебное следствие (ст. 335); 4) прения сторон и последнее слово подсудимого (ст. 336, 337); 5) постановка вопросов, подлежащих разрешению присяжными заседателями (ст. 338, 339); 6) напутственное слово председательствующего (ст. 340); 7) совещание, голосование, вынесение и провозглашение вердикта (ст. 341—345); 8) судебное разбирательство после провозглашения вердикта, обсуждение последствий вердикта (ст. 346, 347); 9) вынесение председательствующим решения (ст. 348—352).

Порядок проведения подготовительной части судебного заседания. Согласно ч. 1 ст. 327 УПК РФ подготовительные действия в суде с участием присяжных заседателей проводятся в общем порядке, установленном гл. 36 УПК РФ, с учетом следующих требований данной статьи:

1) после доклада о явке сторон и других участников уголовного судопроизводства секретарь судебного заседания или помощник судьи докладывает о явке кандидатов в присяжные заседатели (ч. 2);

2) если в судебное заседание явилось менее 20 кандидатов в присяжные заседатели, то председательствующий дает распоряжение о дополнительном вызове в суд кандидатов в присяжные заседатели (ч. 3);

3) списки кандидатов в присяжные заседатели, явившихся в судебное заседание, без указания их домашнего адреса вручаются сторонам (ч. 4). Это делается в целях обеспечения безопасности присяжных заседателей и защиты их от посторонних воздействий;

4) разъясняя права сторонам, председательствующий помимо прав, предусмотренных соответствующими статьями части первой УПК РФ (общими положениями гл. 6—8 УПК РФ), должен разъяснить им: право заявить мотивированный отвод

присяжному заседателю; право подсудимого или его защитника, государственного обвинителя на немотивированный отвод присяжного заседателя, который может быть заявлен каждым из участников дважды; иные права, предусмотренные гл. 42 УПК РФ, а также юридические последствия неиспользования таких прав (ч. 5). Под «иными правами» имеются в виду, в частности:

— право сторон задавать кандидатам в присяжные заседатели вопросы, направленные на выяснение обстоятельств, которые могут препятствовать участию данного лица в качестве присяжного заседателя и послужить основанием для его отвода (ч. 8 ст. 328 УПК РФ);

— право ходатайствовать об устранении из уголовного дела доказательств, недопустимость которых выяснилась в ходе судебного разбирательства (ч. 5 ст. 335 УПК РФ);

— право выступать в прениях сторон и с репликой по окончании судебного следствия (ст. 336 и 337 УПК РФ) и при обсуждении последствий вердикта присяжных заседателей (ч. 3 и 4 ст. 347 УПК РФ);

— право сторон высказывать свои замечания по содержанию и формулировке предложенных судьей вопросов, подлежащих разрешению присяжными заседателями, и вносить предложения о постановке новых вопросов (ч. 2 ст. 338 УПК РФ);

— право сторон высказывать возражения в связи с содержанием напутственного слова председательствующего по мотивам нарушения им требований объективности и беспристрастности (ч. 6 ст. 340 УПК РФ).

Процессуальный порядок формирования коллегии присяжных заседателей включает систему предусмотренных ст. 328—334 УПК РФ процессуальных действий, направленных на решение следующих задач: 1) обоснованное разрешение вопроса об освобождении того или иного кандидата от исполнения обязанностей присяжного заседателя; 2) формирование оптимального качественного и количественного состава коллегии присяжных заседателей, ее оптимальной структуры как малой социальной группы, призванной коллективно решать указанные вопросы; 3) подтягивание и корректировка нравственного и правового сознания присяжных заседателей до уровня, обеспечивающего их сознательное, объективное, ответственное отношение к выполнению своих обязанностей, их способность правильно и справедливо решать сложные и ответственные вопросы о фактической стороне уголовного дела и о виновности лица.

Именно на решение этих взаимосвязанных задач направлены следующие процессуальные действия.

1. После выполнения председательствующим в подготовительной части судебного заседания требований ст. 327 УПК РФ явившиеся кандидаты в присяжные заседатели приглашаются в зал судебного заседания (ч. 1 ст. 328 УПК РФ). Председательствующий произносит перед кандидатами в присяжные заседатели краткое вступительное слово, в котором он: представляется им; представляет стороны; сообщает, какое уголовное дело подлежит рассмотрению; сообщает, какова предполагаемая продолжительность судебного разбирательства; разъясняет задачи, стоящие перед присяжными заседателями, и условия их участия в рассмотрении данного уголовного дела, предусмотренные УПК РФ (ч. 2 ст. 328). С этой целью председательствующий разъясняет присяжным заседателям:

— предусмотренные ч. 1 ст. 334 УПК РФ полномочия присяжных заседателей: в ходе судебного разбирательства уголовного дела присяжные заседатели разрешают только те вопросы, которые предусмотрены п. 1, 2 и 4 ч. 1 ст. 299 УПК РФ и сформулированы в вопросном листе; в случае признания подсудимого виновным присяжные заседатели также указывают в соответствии со ст. 339 УПК РФ, заслуживает ли подсудимый снисхождения;

— порядок оплаты их труда, гарантии их независимости и безопасности, цель и порядок предстоящего отбора, требования, предъявляемые законом к кандидатам в присяжные заседатели, какие обстоятельства по закону могут препятствовать их участию в рассмотрении уголовного дела и дают им право просить об освобождении от исполнения обязанностей присяжного заседателя;

— их обязанность правдиво отвечать на задаваемые им вопросы, а также предоставить необходимую информацию о себе и об отношениях с другими участниками уголовного судопроизводства.

После этого председательствующий опрашивает кандидатов в присяжные заседатели о наличии обстоятельств, препятствующих их участию в качестве присяжных заседателей в рассмотрении уголовного дела (ч. 3 ст. 328 УПК РФ).

2. Каждый из кандидатов в присяжные заседатели вправе указать на причины, препятствующие исполнению им обязанностей присяжного заседателя, а также заявить самоотвод (ч. 4 ст. 328 УПК РФ). По ходатайствам кандидатов в присяжные за-

седатели о невозможности участия в судебном разбирательстве заслушивается мнение сторон, после чего судья принимает решение (ч. 5 ст. 328 УПК РФ). Кандидаты в присяжные заседатели, ходатайства которых об освобождении от участия в рассмотрении уголовного дела удовлетворены, исключаются из предварительного списка и удаляются из зала судебного заседания (ч. 6 ст. 328 УПК РФ).

3. После удовлетворения самоотводов кандидатов в присяжные заседатели председательствующий предлагает сторонам воспользоваться своим правом на мотивированный отвод (ч. 7 ст. 328 УПК РФ). Основанием для удовлетворения мотивированного отвода в отношении определенного кандидата являются предусмотренные ч. 2 ст. 3 Федерального закона «О присяжных заседателях судов общей юрисдикции в Российской Федерации» обстоятельства, которые препятствуют участию лица в качестве присяжного заседателя. Председательствующий предоставляет сторонам возможность задать каждому из оставшихся кандидатов в присяжные заседатели вопросы, которые, по их мнению, связаны с выяснением обстоятельств, препятствующих участию лица в качестве присяжного заседателя в рассмотрении данного уголовного дела. Первой проводит опрос кандидатов в присяжные заседатели сторона защиты. Если сторону представляют несколько участников, то очередность их участия в опросе, производимом стороной, устанавливается по договоренности между ними (ч. 8 ст. 328 УПК РФ).

Каждый вопрос должен предполагать единственный однозначный ответ — утвердительный либо отрицательный. Нельзя ставить вопросы громоздкие, запутанные, допускающие двоякие ответы на них. Вопросы не должны формировать предубеждение присяжных по отношению к подсудимому, а также преждевременно раскрывать обстоятельства дела. В вопросах не должна проявляться позиция государственного обвинителя или защитника. Мнение, на которое делается ссылка в вопросе, не следует приписывать определенному, в особенности авторитетному, лицу. Вопросы нужно ставить так, чтобы кандидату в присяжные заседатели легко было дать честный ответ, чтобы эти вопросы не задевали его самолюбие и не выставляли его в смешном виде. Не нужно ставить бессмысленные, т. е. бесполезные для целей судебного разбирательства, вопросы. Если вопрос может восприниматься присяжными как бессмысленный, необходимо пояснить, зачем он задается.

Поскольку задаваемые кандидатам в присяжные заседатели вопросы могут касаться их личной жизни, подобные вопросы задают в письменном виде через председательствующего, который решает, следует ли задать тот или иной вопрос. При необходимости выяснить у определенного лица какие-либо обстоятельства, которые не должны обсуждаться публично, этот кандидат приглашается к столу судьи, куда подходят также представители сторон обвинения, защиты и секретарь судебного заседания. В их присутствии кандидат в присяжные заседатели отвечает на поставленные ему вопросы.

4. После завершения опроса кандидатов в присяжные заседатели происходит обсуждение каждого кандидата в последовательности, определенной списком кандидатов. Председательствующий опрашивает стороны, имеются ли у них отводы в связи с обстоятельствами, препятствующими участию лица в качестве присяжного заседателя в рассмотрении уголовного дела (ч. 9 ст. 328 УПК РФ). Стороны передают председательствующему мотивированные письменные ходатайства об отводах, не оглашая их. Эти ходатайства разрешаются судьей без удаления в совещательную комнату. Отведенные кандидаты в присяжные заседатели исключаются из предварительного списка (ч. 10 ст. 328 УПК РФ). Председательствующий доводит свое решение по мотивированным отводам до сведения сторон. Он также может довести свое решение до сведения кандидатов в присяжные заседатели (ч. 11 ст. 328 УПК РФ). Число мотивированных отводов уголовно-процессуальным законом не ограничено.

5. Если в результате удовлетворения заявленных самоотводов и мотивированных отводов осталось менее 18 кандидатов в присяжные заседатели, то председательствующий согласно ч. 12 ст. 328 УПК РФ принимает меры, предусмотренные ч. 3 ст. 327 Кодекса: дает распоряжение о дополнительном вызове в суд кандидатов в присяжные заседатели. После этого предварительный список кандидатов в присяжные заседатели пополняется в соответствии со ст. 326 УПК РФ. Если количество оставшихся кандидатов в присяжные заседатели составляет 18 или более, то председательствующий предлагает сторонам заявить немотивированные отводы (ч. 12 ст. 328 УПК РФ). Немотивированные отводы могут быть заявлены подсудимым или его защитником, а также государственным обвинителем путем вычеркивания ими из полученного предварительного списка фамилий отводимых кандидатов в присяжные заседатели, после чего эти списки передаются председательствующему без оглашения фами-

лий отводимых присяжных заседателей. Эти списки, а также мотивированные ходатайства об отводе присяжных заседателей приобщаются к материалам уголовного дела. Каждый из названных участников вправе заявить немотивированные отводы дважды, а если позволяет количество неотведенных кандидатов, то председательствующий может предоставить сторонам право на равное число дополнительных немотивированных отводов (п. 2 ч. 5 ст. 327, ч. 13 и 16 ст. 328 УПК РФ). Немотивированный отвод первым заявляет государственный обвинитель, который согласовывает свою позицию по отводам с другими участниками уголовного судопроизводства со стороны обвинения. Если в уголовном деле участвуют несколько подсудимых, то немотивированный отвод производится по их взаимному согласию, а в случае недостижения согласия — путем разделения между ними количества отводимых присяжных заседателей поровну, если это возможно. Если такое разделение невозможно, то подсудимые реализуют свое право на немотивированный отвод большинством голосов или по жребию (ч. 15 ст. 328 УПК РФ).

6. После завершения процедуры отбора присяжных заседателей, решения всех вопросов о самоотводах и об отводах кандидатов в присяжные заседатели секретарь судебного заседания или помощник судьи по указанию председательствующего составляет список оставшихся кандидатов в присяжные заседатели в той последовательности, в которой они были включены в первоначальный список (ч. 17 ст. 328 УПК РФ). Если количество неотведенных кандидатов превышает 14, то в протокол судебного заседания по указанию председательствующего включаются 14 первых по списку кандидатов (ч. 18 ст. 328 УПК РФ). После этого председательствующий объявляет результаты отбора, не указывая оснований исключения из списка тех или иных кандидатов в присяжные заседатели, благодарит остальных кандидатов в присяжные заседатели (ч. 19 ст. 328 УПК РФ). Если оставшихся кандидатов в присяжные заседатели окажется меньше 14, то необходимое количество лиц вызывается в суд дополнительно по запасному списку. В отношении вновь вызванных в суд кандидатов в присяжные заседатели вопросы об их освобождении от участия в рассмотрении уголовного дела и отводах решаются в общем порядке, установленном ч. 20 ст. 328 УПК РФ. Председательствующий оглашает фамилии, имена и отчества присяжных заседателей, занесенные в протокол судебного заседания. При этом первые 12 образуют коллегию при-

сяжных заседателей по уголовному делу, а два последних участвуют в рассмотрении уголовного дела в качестве запасных присяжных заседателей (ч. 21 ст. 328 УПК РФ). С учетом характера и сложности уголовного дела по решению председательствующего может быть избрано большее количество запасных присяжных заседателей, которые также включаются в протокол судебного заседания (ч. 18 ст. 328 УПК РФ). Опытным путем установлено, что по сложным делам для принятия качественного решения по вопросам о фактической стороне дела и виновности подсудимого больше всего приспособлена коллегия присяжных заседателей, состоящая из 12 присяжных заседателей. При таком количественном составе присяжные заседатели не только дополняют друг друга по запасу знаний об окружающей действительности, но и в меньшей степени подвержены влиянию конформизма, т. е. склонности без достаточного самостоятельного осмысления, пассивно, некритически присоединяться к мнению большинства или авторитетов, формального или неформального лидера.

7. По завершении формирования коллегии присяжных заседателей председательствующий предлагает 12 присяжным заседателям занять отведенное им место на скамье присяжных заседателей, которая должна быть отделена от присутствующих в зале судебного заседания и расположена, как правило, напротив скамьи подсудимых. Запасные присяжные заседатели занимают на скамье присяжных заседателей специально отведенные для них председательствующим места (ч. 22 ст. 328 УПК РФ). Реализация этого элемента процессуальной формы обеспечивает не только оптимальную структурную организацию коллегии присяжных заседателей как малой социальной группы, призванной решать сложные и ответственные вопросы о фактической стороне уголовного дела и виновности подсудимого, но и ограждение присяжных от неправомерного влияния заинтересованных лиц и присутствующей в зале судебного заседания публики, способствует повышению у присяжных чувства ответственности и гражданского мужества.

8. Формирование коллегии присяжных заседателей производится в закрытом судебном заседании. Если в материалах уголовного дела содержатся сведения, составляющие государственную или иную охраняемую федеральным законом тайну, то у присяжных заседателей отбирается подписка о ее неразглашении. Присяжный заседатель, отказавшийся дать такую подписку

ку, отводится председательствующим и заменяется запасным присяжным заседателем (ч. 23 и 24 ст. 328 УПК РФ).

Замена присяжного заседателя осуществляется и в других предусмотренных законом случаях (ст. 329 УПК РФ). Так, если в ходе судебного разбирательства, но до удаления присяжных в совещательную комнату для вынесения вердикта выяснится, что кто-либо из присяжных заседателей не может продолжать участвовать в судебном заседании или отстраняется судьей от участия в судебном заседании, то он заменяется запасным присяжным в последовательности, указанной в списке при формировании коллегии присяжных заседателей по уголовному делу. Если в ходе судебного разбирательства выбывает старшина присяжных заседателей, то его замена производится путем повторных выборов в порядке, установленном ст. 331 УПК РФ. Если количество выбывших присяжных заседателей превышает количество запасных, то состоявшееся судебное разбирательство признается недействительным. В этом случае в соответствии со ст. 328 УПК РФ председательствующий приступает к отбору присяжных заседателей, в котором могут принимать участие и присяжные заседатели, освободившиеся в связи с роспуском коллегии. Если невозможность участия в судебном заседании кого-либо из присяжных заседателей выявится во время вынесения вердикта, то присяжные заседатели должны выйти в зал судебного заседания, произвести доукомплектование коллегии из числа запасных присяжных заседателей и удалиться для дальнейшего обсуждения вердикта.

9. Одним из важных процессуальных средств формирования качественного состава коллегии присяжных заседателей является предусмотренный ст. 330 УПК РФ порядок роспуска коллегии присяжных заседателей ввиду тенденциозности ее состава. До приведения присяжных заседателей к присяге стороны вправе заявить, что вследствие особенностей рассматриваемого уголовного дела образованная коллегия присяжных заседателей в целом может оказаться неспособной вынести объективный вердикт. Выслушав мнение сторон, председательствующий разрешает данное заявление в совещательной комнате и выносит постановление. Если заявление будет признано обоснованным, то председательствующий распускает коллегия присяжных заседателей и возобновляет подготовку к рассмотрению уголовного дела судом с участием присяжных заседателей в соответствии со ст. 324 УПК РФ.

10. Структурная организация коллегии присяжных заседателей завершается процедурой избрания старшины присяжных заседателей: после образования коллегии присяжных заседателей, но до приведения их к присяге входящие в коллегию присяжные в совещательной комнате открытым голосованием избирают большинством голосов старшину, который о своем избрании сообщает председательствующему (ч. 1 ст. 331 УПК РФ). Закон не предусматривает права присяжного заседателя воздерживаться от голосования. Старшина присяжных заседателей руководит ходом совещания присяжных заседателей, по их поручению обращается к председательствующему с вопросами и просьбами, оглашает поставленные судом вопросы, записывает ответы на них, подводит итоги голосования, оформляет вердикт и по указанию председательствующего провозглашает его в судебном заседании (ч. 2 ст. 331 УПК РФ).

11. Для формирования коллегии присяжных заседателей важное значение имеет предусмотренная ст. 332 и 333 УПК РФ процедура принятия присяжными заседателями присяги и разъяснения им их прав и обязанностей. После избрания старшины присяжных заседателей председательствующий обращается к присяжным заседателям с предложением принять присягу и зачитывает ее текст. После этого председательствующий называет последовательно по списку фамилии присяжных заседателей, каждый из которых на обращение к нему председательствующего отвечает: «Я клянусь» (ч. 2 ст. 332 УПК РФ). Присягу принимают также запасные присяжные заседатели (ч. 3 ст. 332 УПК РФ). О принятии присяги делается отметка в протоколе судебного заседания (ч. 4 ст. 332 УПК РФ). Присяжный заседатель, отказавшийся принять присягу, должен быть отведен и заменен запасным. Все присутствующие в зале суда выслушивают текст присяги и ее принятие стоя (ч. 5 ст. 332 УПК РФ).

12. После принятия присяги председательствующий разъясняет присяжным заседателям их права и обязанности (ч. 6 ст. 332 УПК РФ). Присяжные заседатели, в том числе и запасные, *вправе*: участвовать в исследовании всех обстоятельств уголовного дела; задавать через председательствующего вопросы допрашиваемым лицам, участвовать в осмотре вещественных доказательств, документов и производстве иных следственных действий; просить председательствующего разъяснить нормы закона, относящиеся к уголовному делу, содержание оглашенных в суде документов и другие неясные для них вопросы и по-

нения; вести собственные записи и пользоваться ими при подготовке в совещательной комнате ответов на поставленные перед присяжными заседателями вопросы (ч. 1 ст. 333 УПК РФ). Присяжные заседатели *не вправе*: отлучаться из зала судебного заседания во время слушания уголовного дела; высказывать свое мнение по рассматриваемому уголовному делу до обсуждения вопросов при вынесении вердикта; общаться с лицами, не входящими в состав суда, по поводу обстоятельств рассматриваемого уголовного дела; собирать сведения по уголовному делу вне судебного заседания; нарушать тайну совещания и голосования присяжных заседателей по поставленным перед ними вопросам (ч. 2 ст. 333 УПК РФ). За неявку в суд без уважительной причины присяжный заседатель может быть подвергнут денежному взысканию в порядке, установленном ст. 118 УПК РФ (ч. 3 ст. 333 УПК РФ). Председательствующий предупреждает присяжных заседателей о том, что в случае нарушения требований, предусмотренных ч. 2 ст. 333 УПК РФ, присяжный заседатель может быть отстранен от дальнейшего участия в рассмотрении уголовного дела по инициативе судьи или по ходатайству сторон. В этом случае присяжный заседатель заменяется запасным (ч. 4 ст. 333 УПК РФ).

Особенности судебного следствия в суде с участием присяжных заседателей. Судебное следствие в суде с участием присяжных заседателей начинается со вступительных заявлений государственного обвинителя и защитника (ч. 1 ст. 335 УПК РФ).

Во вступительном заявлении государственный обвинитель излагает существо предъявленного обвинения и предлагает порядок исследования представленных им доказательств (ч. 2 ст. 335 УПК РФ). По форме и содержанию заявление прокурора — это краткое и понятное для присяжных заседателей изложение существа предъявленного обвинения, но без упоминания о фактах судимости и иных данных, способных вызвать у них предубеждение. Во вступительном заявлении государственный обвинитель, кроме того, предлагает порядок исследования доказательств, т. е. оптимальную с позиции обвинения последовательность исследования доказательств.

Установление оптимального порядка исследования доказательств (с учетом требований ст. 274 УПК РФ) позволяет разумно организовать судебное разбирательство, провести его наиболее рационально, целеустремленно, чтобы обеспечить исследование всех доказательств, необходимых для выяснения возникающих по уголовному делу вопросов, при наименьших затратах сил

и времени суда, сторон и вызываемых в судебное заседание граждан.

После вступительного заявления государственного обвинителя защитник высказывает согласованную с подсудимым позицию по предъявленному обвинению и мнение о порядке исследования представленных им доказательств (ч. 3 ст. 335 УПК РФ).

После допроса подсудимого, потерпевшего, свидетелей, эксперта сторонами присяжные заседатели через председательствующего вправе задать им вопросы. Вопросы излагаются присяжными заседателями в письменном виде и подаются председательствующему через старшину. Эти вопросы формулируются председательствующим и могут быть им отведены как не относящиеся к предъявленному обвинению (ч. 4 ст. 335 УПК РФ).

Судья по собственной инициативе, а также по ходатайству сторон исключает из уголовного дела доказательства, недопустимость которых выявилась в ходе судебного разбирательства (ч. 5 ст. 335 УПК РФ). По смыслу закона исключение из разбирательства уголовного дела в суде с участием присяжных заседателей недопустимых доказательств может проводиться как в подготовительной части судебного заседания, так и на всем протяжении судебного следствия.

Председательствующий судья *не вправе отказать стороне в исследовании доказательств*, если оно не исключено из разбирательства как недопустимое.

В процессе судебного следствия в суде с участием присяжных заседателей стороны не могут упоминать о существовании исключенных из разбирательства доказательств. Если в ходе судебного разбирательства возникает вопрос о недопустимости доказательств, то они рассматриваются в отсутствие присяжных заседателей. Заслушав мнение сторон, судья принимает решение об исключении доказательства, признанного им недопустимым (ч. 6 ст. 335 УПК РФ).

Следует учитывать, что исключение из судебного разбирательства допустимых доказательств приводит к неполноте судебного следствия. При неполноте судебного следствия у присяжных заседателей появляются непреодолимые сомнения, колебания, не формируется нравственно-психологическая готовность вынести обвинительный вердикт, у многих из них «не поднимается рука» дать положительный ответ на вопрос о виновности, даже если им кажется, что подсудимый скорее виновен, чем невиновен.

Приобщенные к уголовному делу вещественные доказательства должны быть продемонстрированы в ходе судебного следствия наглядно и убедительно, чтобы их значение было понятно присяжным заседателям. Оглашение лишь протокола их осмотра, как правило, эту задачу не выполняет.

Согласно ч. 7 ст. 335 УПК РФ в ходе судебного следствия в присутствии присяжных заседателей подлежат исследованию только те фактические обстоятельства уголовного дела, доказанность которых устанавливается ими в соответствии с полномочиями, предусмотренными ст. 334 УПК РФ.

Данные о личности подсудимого исследуются с участием присяжных заседателей лишь в той мере, в какой они необходимы для установления отдельных признаков состава преступления, в совершении которого он обвиняется. Запрещается исследовать факты прежней судимости, признания подсудимого хроническим алкоголиком или наркоманом, а также иные данные, способные вызвать предубеждение присяжных в отношении подсудимого (ч. 8 ст. 335 УПК РФ). Такое же предубеждение могут вызвать и другие не имеющие прямого отношения к виновности подсудимого сведения, отрицательно характеризующие его личность.

В то же время данные о состоянии здоровья, о семейном положении и другие сведения о личности подсудимого могут исследоваться с участием присяжных заседателей в тех случаях, когда они необходимы для правильного и справедливого решения вопросов о том, заслуживает ли подсудимый снисхождения (например, сведения о тяжелой неизлечимой болезни подсудимого или о том, что на его иждивении находятся несовершеннолетние дети).

В процессе судебного следствия важно оградить присяжных заседателей от сведений, выходящих за пределы доказывания, так как это может оказать на них неблагоприятное эмоциональное воздействие, отрицательно повлиять на их объективность и беспристрастность. Поэтому председательствующий в соответствии со ст. 243 УПК РФ вправе устранить такое доказательство из судебного разбирательства с обязательным приведением в постановлении мотивов принятого решения.

За исключением отмеченных выше особенностей судебное следствие в суде с участием присяжных заседателей ведется в общем порядке, который регламентируется гл. 37 УПК РФ.

Особенности прений сторон в суде с участием присяжных заседателей. В соответствии с ч. 1 ст. 336 УПК РФ после окончания

судебного следствия суд с участием присяжных заседателей переходит к выслушиванию прений сторон, которые проводятся по общим правилам, установленным ст. 292 УПК РФ.

В прениях сторон участники судебного разбирательства с учетом данных, полученных в ходе судебного следствия, обосновывают свою позицию по уголовному делу в соответствии с выполняемой ими уголовно-процессуальной функцией.

Прения сторон состоят из речей обвинителя и защитника. Выступление государственного обвинителя и защитника с судебной речью является итогом всей деятельности в состязательном уголовном судопроизводстве. На данном этапе судопроизводства они должны четко и ясно изложить свою позицию по конкретному уголовному делу и таким образом повлиять на формирование внутреннего убеждения присяжных заседателей по вопросам, разрешение которых относится к их компетенции.

В прениях сторон могут также участвовать потерпевший и его представитель. Гражданский истец, гражданский ответчик, их представители, подсудимый вправе ходатайствовать об участии в прениях сторон (ч. 2 ст. 292 УПК РФ).

Последовательность выступлений участников прений сторон (в тех случаях, когда в уголовном деле принимают участие несколько защитников или несколько обвинителей) устанавливается судом. При этом первым во всех случаях выступает обвинитель, а последним — подсудимый и его защитник. Гражданский ответчик и его представитель выступают в прениях сторон после гражданского истца и его представителя (ч. 3 ст. 292 УПК РФ).

Участники прений сторон не вправе ссылаться на доказательства, которые не рассматривались в судебном заседании или были признаны судом недопустимыми (ч. 4 ст. 292 УПК РФ).

Суд не вправе ограничивать продолжительность прений сторон, однако может прервать выступления, если они касаются указанных выше обстоятельств, и разъяснить присяжным заседателям, что они не должны учитывать данные обстоятельства при вынесении вердикта (ч. 5 ст. 292, ч. 3 ст. 337 УПК РФ).

По уголовным делам, рассматриваемым судом с участием присяжных заседателей, закон разделяет судебную процедуру прений сторон на два этапа: до вынесения вердикта присяжными заседателями (ст. 336 УПК РФ) и после вынесения вердикта (ч. 4 ст. 347 УПК РФ).

На первом этапе прения сторон в соответствии с ч. 2 ст. 336 УПК РФ проводятся лишь в пределах вопросов, подлежащих разрешению присяжными заседателями.

Стороны не вправе касаться обстоятельств, которые будут обсуждаться после вынесения вердикта без участия присяжных заседателей. Если участник прений сторон упоминает о таких обстоятельствах, то председательствующий останавливает его и разъясняет присяжным заседателям, что указанные обстоятельства не должны быть приняты ими во внимание при вынесении вердикта (ч. 2 ст. 337 УПК РФ).

После окончания прений сторон все их участники имеют право на реплику. Право последней реплики принадлежит защитнику и подсудимому (ч. 1 ст. 337 УПК РФ). Выступление государственного обвинителя и защитника с репликой представляет собой их замечания и возражения на выступления процессуального противника и (или) других участников прений сторон. Государственный обвинитель и защитник должны обязательно указать, на выступление какого участника прений сторон они намерены ответить в реплике.

Подсудимому представляется последнее слово по общим правилам, установленным в ст. 293 УПК РФ.

Порядок постановки вопросов, подлежащих разрешению коллегией присяжных заседателей, и произнесения председательствующим напутственного слова. Вопросы, подлежащие разрешению коллегией присяжных заседателей, председательствующий судья формулирует в письменном виде после окончания прений сторон с учетом результатов судебного следствия и приведенных сторонами в прениях доводов, т. е. тогда, когда уже исследованы все доказательства, прояснилась позиция сторон и когда уже можно поставить перед присяжными заседателями те вопросы, на которые должны дать ответы только они.

Текст сформулированных для присяжных заседателей вопросов председательствующий передает сторонам.

Для эффективной реализации своих полномочий при постановке вопросов государственный обвинитель и защитник должны прежде всего основательно разобраться в сформулированных в ст. 339 УПК РФ общих положениях о типе и содержании вопросов, которые могут быть поставлены коллегии присяжных заседателей, а также в требованиях, предъявляемых к постановке любого вопроса и формулировке его в вопросном листе.

Согласно ч. 1 ст. 339 УПК РФ по каждому из деяний, в совершении которых обвиняется подсудимый, ставится три ос-

новых вопроса, определяющих содержание вердикта: 1) доказано ли, что деяние имело место; 2) доказано ли, что это деяние совершил подсудимый; 3) виновен ли подсудимый в совершении этого деяния.

Поскольку выводы суда не могут основываться на предположениях, перед присяжными заседателями не могут ставиться вопросы о вероятности виновности подсудимого в совершении деяния. В вопросном листе недопустима и постановка вопросов о виновности иных, кроме подсудимых, лиц.

В соответствии с ч. 2 ст. 339 УПК РФ в вопросном листе возможна (если обстоятельства уголовного дела позволяют это сделать) также постановка одного основного вопроса о виновности подсудимого, являющегося соединением всех трех основных вопросов, указанных в ч. 1 ст. 339 УПК РФ. Однако следует помнить, что в сформулированном по правилам ч. 2 ст. 339 УПК РФ вопросе должны найти отражение все три основных вопроса (и о доказанности события преступления, и о причастности к нему подсудимого, и о его виновности).

После основного вопроса о виновности подсудимого могут ставиться частные вопросы о таких обстоятельствах, которые влияют на степень виновности либо изменяют ее характер, влекут за собой освобождение подсудимого от ответственности. В необходимых случаях отдельно ставятся также частные вопросы о степени осуществления преступного намерения, причинах, в силу которых деяние не было доведено до конца, степени и характере соучастия каждого из подсудимых в совершении преступления.

Главное предназначение постановки частных вопросов заключается в том, чтобы помочь присяжным заседателям полно и правильно ответить на основные вопросы о фактических обстоятельствах уголовного дела и виновности или невиновности подсудимого. Постановка присяжным заседателям частных вопросов, кроме того, помогает решить вопрос о том, заслуживает ли подсудимый снисхождения в случае признания его виновным (ч. 4 ст. 339 УПК РФ). Частные вопросы ставятся не всегда, а лишь в случаях, когда без их постановки невозможно получить правильные и полные ответы коллегии присяжных заседателей по обязательным вопросам.

На время обсуждения и формулирования вопросов присяжные заседатели удаляются из зала судебного заседания (ч. 3 ст. 338 УПК РФ). С учетом замечаний и предложений сторон судья в совещательной комнате окончательно формулирует во-

просы, подлежащие разрешению присяжными заседателями, и вносит их в вопросный лист, который подписывается им (ч. 4 ст. 338 УПК РФ). Вопросный лист оглашается в присутствии присяжных заседателей и передается старшине присяжных заседателей. Перед удалением в совещательную комнату присяжные заседатели вправе получить от председательствующего разъяснения по возникшим у них неясностям в связи с поставленными вопросами, не касаясь при этом существа возможных ответов на эти вопросы (ч. 5 ст. 338 УПК РФ). Они также могут попросить разъяснения по поставленным вопросам и после того, как ушли на совещание, если необходимость в этом возникла уже в ходе обсуждения вопросов. Председательствующий дает необходимые разъяснения присяжным заседателям, он также, выслушав мнение сторон, может внести уточнения в поставленные вопросы либо дополнить вопросный лист новыми вопросами. Если в вопросный лист внесены изменения, то председательствующий в кратком напутственном слове должен разъяснить присяжным заседателям смысл этих изменений, а само напутственное слово должно быть отражено в протоколе (ч. 2-3 ст. 344 УПК РФ).

Напутственное слово председательствующего согласно ч. 1 ст. 340 УПК РФ произносится перед удалением коллегии присяжных заседателей в совещательную комнату для вынесения вердикта. При произнесении напутственного слова председательствующему запрещается в какой-либо форме выражать свое мнение по вопросам, поставленным перед коллегией присяжных заседателей (ч. 2 ст. 340 УПК РФ). Стороны вправе заявить в судебном заседании возражения в связи с содержанием напутственного слова председательствующего по мотивам нарушения им принципа объективности и беспристрастности (ч. 6 ст. 340 УПК РФ).

Порядок совещания, голосования, вынесения и провозглашения вердикта. Предусмотренный уголовно-процессуальным законом порядок совещания, голосования, вынесения и провозглашения вердикта направлен на формирование благоприятных процессуальных и социально-психологических условий для коллективного обсуждения и объективного, правильного и справедливого решения поставленных перед коллегией присяжных заседателей вопросов о фактической стороне дела, виновности подсудимого и о том, заслуживает ли он снисхождения (если коллегия присяжных заседателей признает подсудимого виновным).

В ст. 341 УПК РФ установлены процессуальные нормы, обеспечивающие тайну совещания присяжных заседателей, возможность прервать совещание для отдыха и использовать в совещательной комнате записи, которые они вели в судебном заседании.

Согласно ст. 342 УПК РФ совещанием присяжных заседателей руководит старшина присяжных заседателей, который ставит на обсуждение вопросы в последовательности, установленной вопросным листом, проводит голосование по ответам на них и ведет подсчет голосов. Обсуждение вопросов в том порядке, в каком они изложены в вопросном листе, обеспечивает логичность и последовательность совещания. Так, отрицательный ответ на любой из основных вопросов исключает необходимость ответа на последующие вопросы; голосование проводится открыто. Никто из присяжных заседателей не вправе воздерживаться при голосовании. Присяжные заседатели голосуют по списку. Старшина голосует последним с тем, чтобы он при голосовании не оказывал влияния на остальных членов коллегии.

Согласно ст. 343 УПК РФ присяжные заседатели при обсуждении поставленных перед ними вопросов должны стремиться к принятию единодушных решений. Если присяжным заседателям при обсуждении в течение трех часов не удалось достигнуть единодушия, то решение принимается голосованием. Если присяжные заседатели, не достигнув единодушия, вернуться в зал судебного заседания до истечения трех часов, то председательствующий должен предложить им продолжить совещание. Обвинительный вердикт считается принятым, если за утвердительные ответы на каждый из трех основных вопросов, указанных в ч. 1 ст. 339 УПК РФ, проголосовало большинство присяжных заседателей, т. е. семь и более человек. Следует учитывать, что вывод о том, в каком именно деянии признан виновным подсудимый коллегией присяжных заседателей, может зависеть и от ответов на последующие частные вопросы. Согласно ч. 6 ст. 339 УПК РФ при вынесении вердикта «виновен» присяжные заседатели вправе изменить обвинение в сторону, благоприятную для подсудимого. Оправдательный вердикт считается принятым, если за отрицательный ответ на любой из поставленных в вопросном листе основных вопросов проголосовало не менее шести присяжных заседателей. Ответы на другие вопросы определяются простым большинством голосов присяжных заседателей. Если голоса разделились поровну, то принимается наиболее благоприятный для подсудимого ответ.

Вопросный лист с внесенными в него ответами на поставленные вопросы подписывается старшиной присяжных заседателей.

В ст. 344 УПК РФ предусмотрен порядок дачи председательствующим дополнительных разъяснений, уточнения поставленных вопросов, возобновления судебного следствия и проведения других связанных с этим процессуальных действий (прений сторон по вновь исследованным обстоятельствам, последнего слова подсудимого и напутственного слова председательствующего).

После подписания вопросного листа с внесенными в него ответами на поставленные вопросы присяжные заседатели возвращаются в зал судебного заседания. Старшина присяжных заседателей передает председательствующему вопросный лист с внесенными в него ответами. При отсутствии замечаний председательствующий возвращает вопросный лист старшине присяжных заседателей для провозглашения. Все находящиеся в зале суда выслушивают вердикт стоя. Провозглашенный вердикт передается председательствующему для приобщения к материалам уголовного дела.

Порядок судебного разбирательства после провозглашения вердикта и обсуждения последствий вердикта. После провозглашения вердикта присяжных заседателей судебное разбирательство продолжается с участием сторон, но без присяжных заседателей. Председательствующий благодарит присяжных заседателей и объявляет об окончании их участия в судебном разбирательстве (ч. 2 ст. 346 УПК РФ), разъясняет им положение ч. 3 ст. 346 УПК РФ о том, что последствия вердикта обсуждаются без участия присяжных заседателей, а также об имеющемся у них праве остаться до окончания рассмотрения уголовного дела в зале судебного заседания на отведенных для публики местах.

Если подсудимый, находившийся под стражей, был признан присяжными заседателями невиновным, то он немедленно освобождается из-под стражи в зале судебного заседания (ч. 1 ст. 346 УПК РФ).

При вынесении присяжными заседателями оправдательного вердикта исследуются и обсуждаются лишь вопросы, связанные с разрешением гражданского иска, распределением судебных издержек, вещественными доказательствами (ч. 2 ст. 347 УПК РФ).

В случае вынесения обвинительного вердикта производится исследование обстоятельств, связанных с квалификацией содеянного подсудимым, назначением ему наказания, разрешением

гражданского иска и другими вопросами, разрешаемыми судом при постановлении обвинительного приговора. По окончании исследования указанных обстоятельств еще раз проводятся прения сторон, во время которых последними выступают защитник и подсудимый (ч. 3 ст. 347 УПК РФ).

Стороны могут затрагивать в своих выступлениях любые вопросы права, подлежащие разрешению при постановлении судом обвинительного приговора, однако им запрещено ставить под сомнение правильность вердикта, вынесенного присяжными заседателями (ч. 4 ст. 347 УПК РФ). Какой-либо иной специфики в сравнении с рассмотрением уголовных дел в общем порядке, т. е. без участия присяжных заседателей, на данном этапе судопроизводства нет.

По окончании прений сторон подсудимому предоставляется последнее слово, после чего судья удаляется для вынесения решения по уголовному делу (ч. 5 ст. 347 УПК РФ).

Порядок принятия председательствующим решения. Принимая решение по уголовному делу, рассмотренному судом с участием присяжных заседателей, председательствующий должен руководствоваться положениями уголовно-процессуального закона об обязательности вердикта (ст. 348 УПК РФ), о правовых последствиях признания подсудимого заслуживающим снисхождения (ст. 349 УПК РФ), видах решений, принимаемых председательствующим (ст. 350 УПК РФ), порядке постановления приговора (ст. 351 УПК РФ) и прекращения рассмотрения уголовного дела в связи с установленной невменяемостью подсудимого (ст. 352 УПК РФ).

Оправдательный вердикт коллегии присяжных заседателей обязателен для председательствующего судьи и влечет за собой постановление оправдательного приговора (ч. 1 ст. 348 УПК РФ). Обвинительный вердикт согласно ч. 2 ст. 348 УПК РФ также обязателен для председательствующего по уголовному делу, за исключением двух случаев: 1) если председательствующий признает, что деяние подсудимого, признанное присяжными доказанным, *не содержит признаков преступления*, то обвинительный вердикт коллегии присяжных заседателей не препятствует постановлению оправдательного приговора (ч. 4 ст. 348 УПК РФ); 2) если председательствующий придет к выводу, что обвинительный вердикт вынесен *в отношении невиновного* и имеются достаточные основания для постановления оправдательного приговора ввиду того, что не установлено событие преступления либо не доказано участие подсудимого в

совершении преступления, то он выносит постановление о роспуске коллегии присяжных заседателей и направлении уголовного дела на новое рассмотрение иным составом суда со стадии предварительного слушания. Это постановление принимается судьей самостоятельно, без обсуждения со сторонами, и обжалованию в кассационном порядке не подлежит (ч. 5 ст. 348 УПК РФ).

В остальных случаях председательствующий квалифицирует содеянное подсудимым в соответствии с обвинительным вердиктом, а также установленными судом обстоятельствами, не подлежащими разрешению присяжными заседателями и требующими собственно юридической оценки (ч. 3 ст. 348 УПК РФ).

Согласно ст. 349 УПК РФ указание в вердикте на то, что подсудимый, признанный виновным, заслуживает снисхождения, обязательно для председательствующего при назначении наказания. В этом случае наказание ему назначается с применением положений ст. 64 и 65 УК РФ. При этом исключается возможность применения к нему наиболее строгих видов наказания, предусмотренных УК РФ, ограничивается максимальный срок или размер наказания, которое могло бы быть ему назначено по соответствующей статье Особенной части УК РФ. Может быть назначено более мягкое наказание, чем это предусмотрено за преступление, в котором подсудимый признан виновным. Обстоятельства, отягчающие наказание, в данном случае также не учитываются.

В соответствии со ст. 350 УПК РФ разбирательство уголовного дела в суде с участием присяжных заседателей заканчивается принятием председательствующим одного из следующих решений:

1) постановления о прекращении уголовного дела — в случаях, предусмотренных ст. 254 УПК РФ, т. е. в случаях, когда во время судебного разбирательства будут установлены обстоятельства, указанные в п. 3—6 ч. 1, в ч. 2 ст. 24 и п. 3—7 ч. 1 ст. 27 УПК РФ; в случае отказа обвинителя от обвинения в соответствии с ч. 7 ст. 246 или ч. 3 ст. 249 УПК РФ; в случаях, предусмотренных ст. 25 и 28 УПК РФ;

2) оправдательного приговора — в случаях, когда присяжные заседатели дали отрицательный ответ хотя бы на один из трех основных вопросов, указанных в ч. 1 ст. 339 УПК РФ, либо когда председательствующий признал отсутствие в деянии признаков преступления;

3) обвинительного приговора с назначением наказания, без назначения наказания, с назначением наказания и освобождением от него — в соответствии со ст. 302, 307 и 308 УПК РФ;

4) постановления о роспуске коллегии присяжных заседателей и направлении уголовного дела на новое рассмотрение иным составом суда — в случае, предусмотренном ч. 5 ст. 348 УПК РФ.

Согласно ст. 351 УПК РФ приговор постановляется председательствующим в порядке, установленном гл. 39 Кодекса, со следующими изъятиями: 1) во вводной части приговора не указываются фамилии присяжных заседателей; 2) в описательно-мотивировочной части оправдательного приговора излагается существо обвинения, по поводу которого коллегией присяжных заседателей был вынесен оправдательный вердикт, и содержатся ссылки на вердикт коллегии присяжных заседателей либо отказ государственного обвинителя от обвинения; 3) в описательно-мотивировочной части обвинительного приговора должны содержаться описание преступного деяния, в совершении которого подсудимый признан виновным, квалификация содеянного, мотивы назначения наказания и обоснование решения суда в отношении гражданского иска; 4) в резолютивной части приговора должны содержаться разъяснения о кассационном порядке его обжалования.

Если в ходе разбирательства уголовного дела судом с участием присяжных заседателей будут установлены обстоятельства, свидетельствующие о невменяемости подсудимого в момент совершения деяния, в котором он обвиняется, или свидетельствующие о том, что после совершения преступления у подсудимого наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение или исполнение наказания, что подтверждается результатами судебно-психиатрической экспертизы, то председательствующий согласно ч. 1 ст. 352 УПК РФ выносит постановление о прекращении рассмотрения уголовного дела с участием присяжных заседателей и направлении его для рассмотрения судом в порядке, установленном гл. 51 УПК РФ. Согласно ч. 2 ст. 352 Кодекса постановления, вынесенные в соответствии с требованиями данной статьи, обжалованию не подлежат.

Глава 22. Производство в суде второй инстанции

§ 1. Апелляционное и кассационное обжалование судебных решений

Производство в суде второй инстанции включает в себя производство в судах апелляционной и кассационной инстанций.

Основанием производства в суде второй инстанции ст. 354 УПК РФ называет апелляционную и кассационную жалобы и представление.

В апелляционном порядке обжалуются не вступившие в законную силу приговоры и постановления мировых судей. В кассационном порядке обжалуются не вступившие в законную силу решения судов первой и апелляционной инстанций (кроме не вступивших в законную силу приговоров и постановлений мировых судей).

Перечень субъектов обжалования, установленный законом, является исчерпывающим. *Право обжалования* в соответствии с ч. 4 ст. 354 УПК РФ принадлежит осужденному, оправданному, их защитникам и законным представителям, государственному обвинителю и вышестоящему прокурору, потерпевшему и его представителю, а также гражданскому истцу, гражданскому ответчику или их представителям, которые вправе обжаловать судебное решение в части, касающейся гражданского иска.

Часть 1 ст. 356 УПК РФ указывает, что жалоба и представление приносятся через суд, постановивший приговор или вынесший другое обжалуемое решение. Данное требование связано с тем, что в течение срока обжалования уголовное дело находится в этом суде. Это позволяет контролировать движение жалоб, сопоставлять сроки их поступления с датами вручения копий состоявшихся судебных постановлений, знакомить стороны с поступившими жалобами и возражениями на них, с материалами уголовного дела, а при непоступлении жалоб и представлений — определять дату вступления в законную силу приговора или иного решения.

Апелляционные жалобы и представления подаются (адресуются) в районный суд, а приносятся через мирового судью, постановившего приговор.

Кассационные жалобы и представления на приговор и иное решение районного суда, действовавшего в качестве суда первой или апелляционной инстанции, подаются в судебную коллегию по уголовным делам суда субъекта РФ. Эти акты приносятся через районный суд, постановивший приговор.

Кассационные жалобы и представления на приговоры или иные решения судов субъектов РФ подаются в Судебную коллегию по уголовным делам Верховного Суда РФ, а кассационные жалобы и представления на приговоры или иные решения Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ — в Кассационную коллегию Верховного Суда РФ.

Не подлежат апелляционному и кассационному обжалованию только те определения или постановления, вынесенные в ходе судебного разбирательства, о которых прямо говорится в ч. 5 ст. 355 УПК РФ. Это определения и постановления о порядке исследования доказательств, об удовлетворении или отклонении ходатайств участников судебного разбирательства, о мерах обеспечения порядка в зале судебного заседания (кроме наложения денежных взысканий).

Однако возражения против определений и постановлений, не обжалуемых в апелляционном и кассационном порядке, могут быть включены в апелляционную или кассационную жалобу.

В ст. 356 УПК РФ установлен единый срок для обжалования не вступивших в законную силу судебных постановлений — 10 суток. Этот срок относится к приговорам и другим судебным постановлениям судов всех звеньев судебной системы. Он исчисляется со дня провозглашения приговора, а для осужденного, содержащегося под стражей, — со дня вручения ему копии приговора. Пропуск срока при подаче жалобы или представления влечет оставление их без рассмотрения.

Исчисление, окончание, соблюдение и продление срока, а также восстановление пропущенного срока рассмотрения апелляционной и кассационной жалобы производятся по правилам, содержащимся в ст. 128—130 УПК РФ. Согласно ст. 128 Кодекса течение процессуального срока, исчисляемого сутками, начинается на следующие сутки после календарной даты или наступления события, которым определено его начало. Из этого следует, что течение 10-дневного срока, установленного ч. 1 ст. 356 УПК РФ, начинается на следующие сутки после провозглашения приговора или другого судебного постановления, а истекает в 24 часа последних суток.

Срок не считается пропущенным, если до его окончания жалоба или представление были сданы на почту или администрации места заключения под стражу.

В соответствии с ч. 3 ст. 356 УПК РФ жалобу или представление, поданные с пропуском срока, оставляют без рассмотрения.

Вместе с тем законодатель позволяет восстановить пропущенный по уважительной причине срок (ст. 357 УПК РФ). Сторона, пропустившая срок, может обратиться к судье, председательствовавшему в судебном разбирательстве уголовного дела, с ходатайством о восстановлении пропущенного срока. В ходатайстве необходимо указать причины, повлекшие пропуск срока, и обосновать их уважительность.

Судья, вынесший обжалуемое решение, рассматривает ходатайство о восстановлении срока в судебном заседании.

В ч. 2 ст. 357 УПК РФ закреплена обязанность судьи восстановить пропущенный срок в тех случаях, когда копии обжалованного судебного решения были вручены субъектам кассационного обжалования по истечении пяти суток со дня его провозглашения.

При поступлении в суд первой инстанции жалоб и представлений на состоявшееся решение суд должен осуществить следующие действия: 1) известить о принесенных жалобах или представлении осужденного или оправданного, его защитника, обвинителя, потерпевшего и его представителя, а также гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей, если жалоба или представление касаются их интересов; 2) направить копии поступивших жалоб или представления всем субъектам апелляционного и кассационного обжалования; 3) разъяснить названным лицам возможность подачи на указанные жалобу или представление возражений в письменном виде с указанием срока подачи.

Возражения, поступившие на апелляционную или кассационную жалобу или представление, являются способом защиты права. Письменные возражения помогают суду сформировать мнение по уголовному делу с учетом правовой позиции сторон. Направление возражения на жалобу является правом, а не обязанностью участников процесса. Вместе с тем Генеральный прокурор РФ приказом от 3 июня 2002 г. № 28 «Об организации работы прокуроров в судебных стадиях уголовного судопроизводства» обязал государственных обвинителей при несо-

гласии с доводами жалоб стороны защиты подавать свои мотивированные возражения.

Возражения, поступившие на апелляционные или кассационные жалобы либо представление, приобщаются к материалам уголовного дела. Ознакомиться с ними имеют право все субъекты обжалования.

Принесение апелляционной жалобы или представления переносит вступление приговора в законную силу на более поздний срок, и его исполнение осуществляется после постановления решения апелляционной или кассационной инстанции. До вступления приговора в законную силу подсудимого в зале суда немедленно освобождают из-под стражи в случаях: 1) вынесения оправдательного приговора; 2) вынесения обвинительного приговора без назначения наказания; 3) вынесения обвинительного приговора с назначением наказания и с освобождением от его отбывания; 4) назначения наказания, не связанного с лишением свободы, или наказания в виде лишения свободы условно (ст. 311 УПК РФ). Суд может также постановить немедленно исполнить свое решение о мере пресечения и заключить под стражу осужденного в соответствии со ст. 108 УПК РФ.

Суд, вынесший обжалуемое решение, обязан по истечении срока обжалования известить стороны о направлении уголовного дела в суд второй инстанции.

Лицо, которое подало жалобу или представление, может отозвать их до начала заседания суда второй инстанции.

При отзыве жалобы производство в суде второй инстанции прекращается. Этого не происходит, если решение было обжаловано несколькими участвующими в уголовном деле лицами.

Право сторон до начала судебного заседания вносить изменения и дополнения в свою апелляционную или кассационную жалобу или представление имеет существенные ограничения, относящиеся только к стороне обвинения и связанные с запретом «поворота к худшему». В дополнительных жалобах и представлениях, поданных стороной обвинения после истечения срока обжалования, нельзя просить суд ухудшить положение осужденного, если об этом не ставился вопрос в первоначальных жалобах или представлении.

Право сторон до начала судебного заседания вносить изменения и дополнения в свою апелляционную или кассационную жалобу либо представление по основаниям, влекущим улучшение положения осужденного, ничем не ограничено.

Как следует из сопоставления ч. 1 ст. 360, ст. 361 и ст. 373 УПК РФ, предмет и пределы судебного разбирательства в апелляционном и кассационном порядке определены одинаково. Это законность, обоснованность и справедливость приговора.

В соответствии с ч. 2 ст. 360 УПК РФ суд, рассматривающий уголовное дело в апелляционном или кассационном порядке, проверяет законность, обоснованность и справедливость судебного решения лишь в той части, в которой оно обжаловано. Однако здесь также говорится о том, что если при рассмотрении уголовного дела будут установлены обстоятельства, которые касаются интересов других лиц, осужденных или оправданных по этому же уголовному делу и в отношении которых жалоба или представление не были поданы, то уголовное дело должно быть проверено и в отношении этих лиц. При этом не может быть ухудшено их положение.

По смыслу ч. 3 ст. 360 УПК РФ по собственной инициативе суд в кассационном порядке может только смягчить осужденному наказание или применить закон о менее тяжком преступлении. Это правило носит наименование «недопустимость поворота к худшему при пересмотре приговора в кассационном порядке». При пересмотре приговора в апелляционном порядке принцип недопустимости поворота к худшему не применяется, поскольку по приговору суда апелляционной инстанции наказание по жалобе (представлению) стороны обвинения может быть усилено.

§ 2. Апелляционный порядок рассмотрения уголовного дела

В соответствии со ст. 361 УПК РФ суд апелляционной инстанции в составе судьи федерального районного суда проверяет по апелляционным жалобам и представлениям законность, обоснованность и справедливость приговора и постановления мирового судьи.

Основное отличие апелляции от кассации состоит в том, что в первом случае судебное производство осуществляется путем рассмотрения уголовного дела по существу, т. е. с исследованием доказательств. В кассационном же порядке, как правило, исследования доказательств не происходит, и суд кассационной инстанции оценивает законность, обоснованность и мотивированность приговора или иных судебных решений, исходя из

материалов уголовного дела и объяснений явившихся участников судебного разбирательства.

Рассмотрение уголовного дела в апелляционном порядке должно быть начато не позднее 14 суток со дня поступления апелляционной жалобы или представления (ст. 362 УПК РФ).

Требования к апелляционным жалобам или представлениям закреплены в ст. 363 УПК РФ.

Апелляционные жалоба или представление должны содержать:

- 1) наименование суда апелляционной инстанции, в который подаются жалоба или представление; 2) данные о лице, подавшем жалобу или представление, с указанием его процессуального положения, места жительства или места нахождения; 3) указание на приговор или иное судебное решение и наименование суда, его постановившего или вынесшего; 4) доводы лица, подавшего жалобу или представление, и доказательства, обосновывающие его требования; 5) перечень прилагаемых к жалобе или представлению материалов; 6) подпись лица, подавшего жалобу или представление.

В случае несоответствия требованиям, установленным ч. 1 ст. 363 УПК РФ, что препятствует рассмотрению уголовного дела, жалоба или представление возвращаются судьей, который назначает срок для их пересоставления. Если требования судьи не выполнены, то жалоба или представление считаются не поданными и апелляционное производство прекращается.

Сторона вправе в подтверждение оснований жалобы или представления либо возражений против жалобы или представления другой стороны представить в суд новые материалы или ходатайствовать о вызове в суд указанных ею свидетелей и экспертов.

Назначение и подготовка заседания суда апелляционной инстанции в соответствии со ст. 364 УПК РФ проходят по правилам, сходным с существующими в суде первой инстанции.

1. Изучив поступившее уголовное дело, судья *выносит постановление о назначении судебного заседания*, в котором разрешаются следующие вопросы: 1) о месте, дате и времени начала рассмотрения уголовного дела; 2) о вызове в судебное заседание свидетелей, экспертов и других лиц; 3) о сохранении, об избрании, отмене или изменении меры пресечения в отношении подсудимого или осужденного; 4) о рассмотрении уголовного дела в закрытом судебном заседании в случаях, предусмотренных ст. 241 УПК РФ.

2. О месте, дате и времени рассмотрения уголовного дела извещаются стороны. Неявка лиц, которые не подавали жалобу на приговор суда первой инстанции, не препятствует рассмотрению уголовного дела и вынесению решения.

В судебном заседании обязательно участие: государственного обвинителя (по уголовным делам публичного и частного-публичного обвинения); частного обвинителя, подавшего жалобу (по уголовным делам частного обвинения); подсудимого или осужденного, который подал жалобу или в защиту интересов которого поданы жалоба или представление, защитника — в случаях, когда его участие является обязательным.

В судебном заседании суда апелляционной инстанции секретарь судебного заседания ведет протокол в соответствии со ст. 259 УПК РФ. На протокол стороны могут принести замечания, которые рассматриваются председательствующим в порядке, установленном ст. 260 УПК РФ для суда первой инстанции.

3. Существенной спецификой в суде апелляционной инстанции характеризуется судебное следствие.

В отличие от процедуры, имеющейся в суде первой инстанции, судебное следствие в суде апелляционной инстанции начинается с краткого изложения председательствующим содержания приговора, а также существа апелляционных жалобы или представления и возражений на них.

После доклада председательствующего суд заслушивает выступления стороны, подавшей жалобу или представление, и возражения другой стороны.

Затем суд переходит к проверке доказательств. Свидетели, допрошенные в суде первой инстанции, допрашиваются в суде апелляционной инстанции лишь в случаях, когда их вызов суд признал необходимым.

Стороны вправе заявить ходатайство о вызове новых свидетелей, производстве судебной экспертизы, об истребовании вещественных доказательств и документов, в исследовании которых им было отказано судом первой инстанции. При этом суд апелляционной инстанции не вправе отказать в удовлетворении ходатайства на том основании, что оно не было удовлетворено судом первой инстанции (ст. 365 УПК РФ). По завершении судебного следствия судья выясняет у сторон, имеются ли у них ходатайства о дополнении судебного следствия. Суд разрешает эти ходатайства, после чего переходит к прениям сторон.

4. В прениях первым выступает лицо, подавшее жалобу или представление. Затем выступают участники уголовного судопроизводства с той же и с другой стороны.

По окончании прений сторон судья предоставляет подсудимому последнее слово, после чего удаляется в совещательную комнату для принятия решения.

5. Статья 367 УПК РФ определяет виды решений, принимаемых судом апелляционной инстанции, а также порядок принятия этих решений.

При принятии решения суд апелляционной инстанции вправе ссылаться в обоснование своего решения на оглашенные в суде показания лиц, не вызывавшихся в заседание суда апелляционной инстанции, но допрошенных в суде первой инстанции. Если эти показания оспариваются сторонами, то лица, давшие их, подлежат допросу.

В решении указываются основания, по которым приговор суда первой инстанции признается законным, обоснованным и справедливым, а доводы лица, подавшего жалобу или представление, необоснованными, либо основания полной или частичной отмены или изменения обжалованного приговора.

Суд апелляционной инстанции по результатам рассмотрения уголовного дела принимает одно из следующих решений: 1) об оставлении приговора суда первой инстанции без изменения, а апелляционных жалобы или представления без удовлетворения (в этом случае суд выносит постановление); 2) об отмене обвинительного приговора суда первой инстанции и оправдании подсудимого или о прекращении уголовного дела (постановляется приговор суда апелляционной инстанции); 3) об отмене оправдательного приговора суда первой инстанции и о вынесении обвинительного приговора; 4) об изменении приговора суда первой инстанции (также постановляется приговор).

Основания отмены или изменения приговора суда первой инстанции закреплены в ст. 369 УПК РФ.

Основаниями отмены или изменения приговора суда первой инстанции и постановления нового приговора являются: 1) несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам уголовного дела, установленным судом апелляционной инстанции, — в случаях, предусмотренных ст. 380 УПК РФ; 2) нарушение уголовно-процессуального закона — в случаях, предусмотренных ст. 381 УПК РФ; 3) неправильное применение уголовного закона — в случаях, предусмотренных

ст. 382 УПК РФ; 4) несправедливость назначенного наказания — в случаях, предусмотренных ст. 383 УПК РФ.

При этом приговор суда первой инстанции может быть изменен в сторону ухудшения положения осужденного не иначе как по представлению прокурора либо жалобе потерпевшего, частного обвинителя или их представителей. В таком же порядке может быть отменен и оправдательный приговор (ст. 370 УПК РФ). Оправдательный приговор может быть изменен в части мотивов оправдания и по жалобе оправданного.

Приговоры и постановления суда апелляционной инстанции могут быть обжалованы в вышестоящий суд в кассационном порядке.

§ 3. Кассационный порядок рассмотрения уголовного дела

Кассационный порядок рассмотрения уголовных дел осуществляется в целях проверки законности, обоснованности и справедливости судебных решений, не вступивших в законную силу (ч. 3 ст. 354 УПК РФ) и обжалованных участниками уголовного судопроизводства из числа указанных в ч. 4 ст. 354 Кодекса.

Приговоры суда должны быть, кроме того, мотивированными (ч. 4 ст. 7 УПК РФ). Поэтому кассационной инстанции надлежит проверить также и мотивированность судебных решений, не вступивших в законную силу.

Кассационная инстанция — суд, рассматривающий в кассационном порядке уголовные дела по жалобам и представлениям на не вступившие в законную силу приговоры, определения и постановления судов первой и апелляционной инстанций. Предмет проверки кассационной инстанции составляют: 1) не вступившие в законную силу приговоры, определения, постановления судов первой и апелляционной инстанций; 2) обстоятельства и доказательства, на которых основаны акты правосудия; 3) правильность применения законов в досудебном и судебном производстве.

Деятельность кассационной инстанции осуществляется в форме судебного разбирательства, гарантирующего возможность проверить достоверность установленных нижестоящим судом обстоятельств и доказательств, положенных в основу принятых судебных решений.

В связи с этим в приказе Генерального прокурора РФ от 3 июня 2002 г. № 28 «Об организации работы прокуроров в судебных стадиях уголовного судопроизводства» прокурорам предписано активно участвовать в исследовании доказательств в суде не только первой, но и второй инстанции.

Проверку приговора, определения и постановления по уголовному делу кассационная инстанция производит под углом зрения таких важных требований, как законность, обоснованность, справедливость. Каждое из них несет определенную смысловую нагрузку, а в совокупности они определяют единые требования к приговору (ч. 1 ст. 297 УПК РФ) и другим актам правосудия.

Законность — это качество, свидетельствующее о неуклонном соблюдении предписаний УПК РФ при рассмотрении дела и постановлении судебного решения, а также о правильном применении материальных законов при осуществлении правосудия. *Обоснованность* означает, что судебное решение опирается на установленные судом обстоятельства и исследованные им доказательства по конкретному уголовному делу. *Справедливость* есть такая нравственная и правовая категория, основываясь на которой суд при отправлении правосудия должен беспристрастно разрешить уголовное дело. При этом соразмерными должны быть все оценки и выводы суда о виновности и наказании, степени общественной опасности преступного деяния и совершившего его лица, юридической оценки содеянного и фактических обстоятельств по уголовному делу.

Кассационное производство представляет собой определенный алгоритм действий суда и иных участников уголовного судопроизводства.

1. Судья проверяет поступившее к нему уголовное дело с кассационными жалобой или представлением.

Для кассационных жалоб и представлений законом установлены требования к форме и содержанию.

Единая система требований к кассационным жалобам и представлениям включает многие слагаемые, касающиеся: 1) наименования суда, которому направляется представление; 2) участников уголовного процесса, подавших жалобу или представление, их статуса (государственный обвинитель либо вышестоящий прокурор, защитник, осужденный, оправданный, законный представитель, потерпевший, его представитель и др.), подписи подавшего жалобу или представление; 3) обжалуемых

актов правосудия, постановившего их суда, времени вынесения решения.

В системе требований к кассационным жалобе и представлению особое значение имеют доводы, обосновывающие неправосудность приговора и иных судебных решений. Такие доводы непременно должны охватывать обстоятельства уголовного дела, исследованные по нему доказательства, а также юридические основания обжалования: нарушение предписаний процессуального и неправильное применение норм материального законов (ст. 379 УПК РФ).

В отношении содержания кассационной жалобы и представления закон не указывает на неперенное наличие в них процессуальных требований стороны. Однако требования участника процесса обязательно следует сформулировать в представлении с тем, чтобы кассационной инстанции была известна позиция стороны обвинения, обжаловавшей судебные решения, относительно судьбы последних.

В подтверждение своих процессуальных требований участника уголовного судопроизводства вправе приложить к кассационным жалобе и представлению дополнительные материалы. Перечень их приводится в жалобе или представлении.

Кассационная инстанция в первую очередь проверяет поданную жалобу или представление с точки зрения соответствия их формы и содержания требованиям, указанным в законе. Также выясняется, не препятствует ли рассмотрению уголовного дела выявленное судом второй инстанции несоответствие кассационной жалобы или представления указанным в законе требованиям.

Признав кассационную жалобу или представление не соответствующими предусмотренным законом требованиям, кассационная инстанция возвращает их для пересоставления.

Регламентируя право на отзыв кассационных жалоб или представления, закон указывает, что сделать это до начала судебного заседания может лишь подавшее лицо (ч. 3 ст. 359 УПК РФ). Из этого следуют два вывода: 1) отзыв кассационной жалобы или представления допускается только до начала судебного заседания кассационной инстанции; 2) названный процессуальный документ вправе отозвать только лицо, подавшее его, а не кто-либо из иных участников.

2. По поступившему уголовному делу с кассационными жалобой или представлением судья суда второй инстанции назначает дату, время и место судебного заседания.

После назначения судебного заседания, но не позднее 14 суток до дня начала рассмотрения уголовного дела судом второй инстанции стороны должны быть извещены о дате, времени и месте слушания.

Неявка сторон в заседание суда второй инстанции не препятствует рассмотрению уголовного дела, если они были своевременно извещены о дате, времени и месте судебного заседания. Однако суд может признать обязательным участие осужденного (ч. 2 ст. 376 УПК РФ).

3. Уголовное дело рассматривается судом кассационной инстанции в порядке, установленном ст. 377 УПК РФ.

Выполнение предписаний о порядке рассмотрения уголовного дела кассационной инстанцией закон возложил на председательствующего в судебном заседании. Он открывает судебное заседание, объявляет, какое уголовное дело рассматривается, по чьим жалобам или представлению, состав суда, фамилии, имена и отчества лиц, являющихся представителями сторон уголовного процесса, и т. д.

Разъяснив участникам кассационного производства их процессуальные права и обязанности, председательствующий выясняет, нет ли у них ходатайств и отводов. В частности, стороны могут заявить ходатайства о приобщении к уголовному делу дополнительных материалов, об отложении рассмотрения уголовного дела и др. По установленным законом основаниям (ст. 61 УПК РФ) стороны вправе заявить отвод прокурору, судье (ст. 64, 66 УПК РФ).

В исследовании обстоятельств и материалов уголовного дела в кассационном порядке важное место занимает доклад одного из судей. В его докладе должна содержаться краткая информация о приговоре или ином судебном решении, кассационных жалобах и представлении, изложенных в них требованиях, приобщенных к ним документах и материалах.

После доклада судьи председательствующий в судебном заседании предоставляет слово стороне, подавшей жалобу или представление, для обоснования своих доводов, возражений и требований. Если на судебное решение принесена и жалоба, и представление, суд определяет порядок выступлений лиц, как правило, таким образом, чтобы первой выступила сторона обвинения, поддерживающая кассационное представление.

Закон предусматривает очень важное положение, заключающееся в том, что стороны вправе ходатайствовать перед кассационной инстанцией о непосредственном исследовании дока-

зательств по уголовному делу в соответствии с правилами, установленными гл. 37 УПК РФ. Однако практика деятельности Верховного Суда РФ говорит о том, что речь может идти лишь о доказательствах, имеющихся в материалах уголовного дела.

При рассмотрении уголовного дела стороны вправе представлять суду второй инстанции дополнительные материалы, подтверждающие или опровергающие доводы, изложенные в кассационной жалобе либо представлении, например документы (справки, свидетельства, сертификаты, лицензии, выписки из книги приказов, историй болезней и т. д.).

Реализация права сторон на представление дополнительных материалов суду кассационной инстанции увязана с определенными требованиями: 1) лицо, представляющее дополнительные материалы, обязано указать, каким путем и в связи с чем они получены; 2) дополнительные материалы недопустимо получать путем производства следственных действий.

4. В результате рассмотрения уголовного дела в кассационном порядке суд принимает законное, обоснованное и мотивированное решение.

Согласно ст. 378 УПК РФ суд в совещательной комнате принимает одно из следующих решений: 1) об оставлении приговора или иного обжалуемого судебного решения без изменения, а жалобы или представления без удовлетворения; 2) об отмене приговора или иного обжалуемого судебного решения и о прекращении уголовного дела; 3) об отмене приговора или иного обжалуемого судебного решения и о направлении уголовного дела на новое судебное разбирательство в суд первой или апелляционной инстанции со стадии предварительного слушания, или судебного разбирательства, или действий суда после вынесения вердикта присяжных заседателей; 4) об изменении приговора или иного обжалуемого судебного решения. Любое из этих решений оформляется определением.

Приговор или иное судебное решение кассационная инстанция оставляет без изменения, если доводы кассационных жалоб и представлений не находят подтверждения в материалах уголовного дела и не колеблют законности, обоснованности и справедливости обжалованных актов правосудия, вынесенных судом первой инстанции. В таком случае суд второй инстанции принимает решение об оставлении кассационной жалобы или представления без удовлетворения.

Если при рассмотрении уголовного дела в кассационном порядке будет установлено хотя бы одно из оснований, преду-

смотренных ст. 24—25, 27—28, 254 УПК РФ и влекущих прекращение уголовного дела, суд второй инстанции принимает решение об отмене приговора, иного судебного решения и о прекращении уголовного дела, одновременно означающее и прекращение уголовного преследования (ч. 3 ст. 24 УПК РФ).

Одно из решений, принимаемых судом второй инстанции в результате рассмотрения уголовного дела в кассационном порядке, состоит в отмене обжалованного приговора, иного решения и направлении дела: 1) на новое судебное разбирательство в суд первой инстанции со стадии предварительного слушания или судебного разбирательства; 2) на новое судебное рассмотрение со стадии действий суда после вынесения вердикта присяжных заседателей (п. 3 ч. 1 ст. 378 УПК РФ).

Кассационная инстанция принимает одно из перечисленных решений в случаях, когда на досудебных и судебных стадиях производства по уголовному делу были допущены нарушения уголовно-процессуального закона (например, о праве подсудимого на рассмотрение его дела судьей или судом, которым оно подсудно, о языке судопроизводства, о недопустимых доказательствах, неизменности состава суда и др.), если это воспрепятствовало постановлению законного, обоснованного и справедливого приговора (иного судебного решения).

Эти и иные нарушения закона должны быть устранены в ходе нового рассмотрения уголовного дела судом первой инстанции. В определении суд второй инстанции четко указывает, в чем конкретно выразились выявленные им нарушения и каким путем следует их устранить при новом рассмотрении уголовного дела.

Статья 379 УПК РФ закрепляет общий и исчерпывающий перечень оснований отмены или изменения приговора, иного судебного решения судом второй инстанции. Перечисленные в ней основания отмены или изменения судебных решений затем раскрываются и конкретизируются в ряде последующих статей Кодекса.

В ст. 381 УПК РФ приведены понятие и конкретный перечень нарушений уголовно-процессуального закона, при наличии которых приговор, иное судебное решение подлежат отмене или изменению в кассационном порядке. Кассационная инстанция приходит к выводу о наличии нарушений уголовно-процессуального закона, влекущих отмену или изменение приговора, иного судебного решения, в случаях, когда они свидетельствуют о лишении или стеснении прав участников процес-

са или о несоблюдении процедуры судопроизводства либо если они иным путем повлияли или могли повлиять на постановление законного, обоснованного и справедливого приговора.

Для выводов о неправомерности приговора и о необходимости отменить или изменить его достаточно одного из перечисленных в УПК РФ оснований.

В ч. 2 ст. 381 УПК РФ закреплены основания, которые во всех случаях влекут отмену или изменение приговора. Ввиду этого они признаны существенными нарушениями. Полномочия суда второй инстанции принимать решения об отмене или изменении обжалованного приговора закон закрепил в качестве альтернативы, предоставив самой кассационной инстанции право принимать одно из названных решений.

Все многообразие проявлений неправильного применения уголовного закона охватывают следующие емкие и содержательные формулировки ст. 382 УПК РФ: нарушение требований Общей части либо применение статьи или пунктов и части статьи Особенной части УК РФ, которые не подлежали применению в данном конкретном случае.

Неправильное применение уголовного закона может выразиться также и в назначении более строгого наказания, чем то, которое предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК РФ. Речь идет о ситуациях, когда суд в приговоре назначил подсудимому наказание, превышающее сроки, установленные санкцией статьи, в соответствии с которой подсудимый был признан виновным и осужден.

Назначение такого наказания может быть следствием неправильного применения правил сложения или поглощения наказаний либо правил назначения наказаний по совокупности приговоров. Такую судебную ошибку кассационная инстанция устраняет путем изменения приговора и назначения наказания в пределах санкции соответствующей статьи УК РФ.

УПК РФ также содержит взаимосвязанные понятия «справедливость приговора» и «несправедливость приговора».

Понятие и характеристика приговора как несправедливого в первую очередь раскрыты через несправедливость наказания вследствие его как чрезмерной мягкости, так и чрезмерной суровости. Чрезмерно мягким наказание признается в связи с тем, что оно: 1) не соответствует тяжести преступления и личности осужденного, т. е. при назначении вида и размера наказания подсудимому нарушены общие начала назначения наказания, установленные гл. 10 УК РФ; 2) хотя и не выходит за

пределы санкции конкретной статьи Особенной части УК РФ, но несправедливо в силу чрезмерной мягкости или чрезмерной суровости.

Статья 383 УПК РФ также предусматривает основания и условия отмены приговора в кассационном порядке и направления уголовного дела на новое судебное рассмотрение. Решение об этом суд второй инстанции принимает в связи с признанием наказания, назначенного подсудимому судом первой или апелляционной инстанции, несправедливым в силу его чрезмерной мягкости.

По данному основанию кассационная инстанция вправе отменить приговор и направить уголовное дело на новое судебное рассмотрение только при наличии представления прокурора или жалобы частного обвинителя, потерпевшего либо его представителя, принесенных на чрезмерную мягкость наказания.

Оправдательный приговор не должен содержать формулировок, ставящих под сомнение невиновность оправданного (ч. 2 ст. 305 УПК РФ). Наличие в нем таких формулировок, а также несогласие с основаниями оправдания дают оправданному право обжаловать оправдательный приговор только в данной части. Признав доводы оправданного обоснованными и заслуживающими внимания, кассационная инстанция отменяет оправдательный приговор только в обжалованной части.

Суд второй инстанции не вправе отменить приговор в отношении оправданных, относительно которых в представлении прокурора или жалобе потерпевшего либо его представителя не ставится вопрос об отмене приговора.

В ч. 2 ст. 385 УПК РФ данное требование выражено в том, что кассационная инстанция вправе отменить оправдательный приговор по представлению прокурора или жалобе потерпевшего либо его представителя в связи с нарушениями уголовно-процессуального закона, ограничившими возможности перечисленных участников судопроизводства представлять доказательства или повлиявшими на содержание поставленных перед присяжными заседателями вопросов и ответов на них. Этот перечень является исчерпывающим.

Постановленный на основании вердикта присяжных заседателей оправдательный приговор не должен противоречить вердикту. Требование закона о недопустимости противоречий между оправдательным приговором и вердиктом относится ко всем вопросам, которые разрешаются в названных судебных решениях.

Непременное условие отмены приговора с направлением уголовного дела на новое судебное разбирательство в новом составе суда состоит в наличии выводов в решении суда второй инстанции о неправомерности приговора и возможности устранения допущенных при его постановлении нарушений лишь в судебном разбирательстве. Только с этого этапа по закону начинается повторное судопроизводство по уголовному делу, по которому приговор был отменен в кассационном порядке и уголовное дело было направлено на новое судебное разбирательство.

Отменяя приговор или иное судебное решение с направлением уголовного дела на новое судебное рассмотрение, суд второй инстанции вправе давать указания, обязательные при рассмотрении этого уголовного дела. Однако такого рода указания не должны предрешать вопросы, перечисленные в ч. 2 ст. 386 УПК РФ, которые предстоит решать суду при новом рассмотрении уголовного дела. Перечисленные в ней вопросы касаются существа уголовного дела и будущего приговора, поэтому какие-либо указания по ним означали бы ограничение самостоятельности, независимости и беспристрастности судей.

Закон отдельно урегулировал вопросы о порядке отмены, направления уголовного дела на новое рассмотрение и о моменте его начала при отмене приговора, противоречащего вердикту присяжных заседателей. В таком случае кассационная инстанция отменяет приговор и передает уголовное дело в суд первой инстанции на новое рассмотрение. Оно начинается с действий председательствующего, предусмотренных ст. 346 УПК РФ, а затем продолжается в предусмотренном законом порядке (ст. 347-353 УПК РФ).

В ст. 387 УПК РФ определены и закреплены основы, объем и пределы компетенции судов второй инстанции по внесению изменений в приговор, иное судебное решение по результатам рассмотрения уголовного дела в кассационном порядке.

Изменение приговора, иного судебного решения в кассационном порядке не должно повлечь ухудшение положения осужденного. Это означает, что суд второй инстанции не только вправе применить к деяниям осужденного закон о более тяжком преступлении или усилить назначенное ему наказание, но и не может изменить обстоятельства в худшую для осужденного сторону, увеличить размер сумм, взыскиваемых в возмещение причиненного вреда.

Кассационная инстанция ни при каких условиях не вправе изменить приговор и переквалифицировать действия осужденного на закон о более тяжком преступлении или усилить назначенное виновному наказание либо вменить ему в вину деяния, отвергнутые судом первой инстанции при постановлении приговора ввиду того, что они основаны на недопустимых доказательствах.

Не изменяя юридической оценки совершенного осужденным преступления, суд второй инстанции вправе: 1) снизить меру наказания; 2) исключить из приговора дополнительную меру наказания; 3) уменьшить срок дополнительного наказания (например, сократить срок, в течение которого осужденному запрещено занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью); 4) перейти от правила поглощения наказаний, примененного при постановлении приговора, к правилу сложения наказаний, но при условии, что окончательно назначенное наказание не будет превышать размера, определенного приговором; 5) применить акт об амнистии при рассмотрении конкретного уголовного дела.

На основании имеющихся в уголовном деле и дополнительных представленных материалов кассационная инстанция вправе изменить приговор в части решений по гражданскому иску, исключив указание на его удовлетворение, или уменьшить сумму удовлетворенного иска.

Только в одном случае закон разрешает кассационной инстанции при изменении приговора отступить от принципиальных положений запрета поворота решения к худшему — когда речь идет об отмене необоснованно назначенного осужденному более мягкого вида исправительного учреждения, чем предусматривает закон. В этом случае суд второй инстанции изменяет приговор и назначает осужденному вид исправительного учреждения в соответствии с предписаниями УК РФ.

Глава 23. Исполнение приговора

§ 1. Вступление приговора в законную силу и обращение его к исполнению

Обращение приговора к исполнению судом является начальным моментом его исполнения (например, при назначении наказания в виде лишения свободы, ареста или исправительных работ). Сама стадия исполнения приговора как уголовно-процессуальная деятельность носит дискретный характер. Она протекает лишь в те периоды, когда возникают вопросы, относящиеся к компетенции суда.

Исполнение приговора — стадия уголовного судопроизводства, содержанием которой является деятельность суда по обращению приговора к исполнению и разрешению ряда вопросов, возникающих во время отбывания наказания, а также после фактического отбытия наказания.

Обращение приговора к исполнению осуществляется посредством процессуальных действий, предпринимаемых судом. В приведении же приговора в исполнение, кроме суда, принимают участие и другие органы и учреждения, действия которых лежат за пределами уголовного судопроизводства (учреждения исполнения наказаний Министерства юстиции РФ, служба судебных приставов-исполнителей и др.).

В случае оправдания подсудимого, находящегося по стражей, назначения ему наказания, не связанного с лишением свободы, или освобождения его от наказания в связи с применением амнистии суд по окончании судебного заседания немедленно освобождает его из-под стражи.

Подача кассационной (апелляционной) жалобы или представления приостанавливает обращение приговора к исполнению.

Если по уголовному делу осуждена группа лиц, а приговор обжалован или по нему внесено представление в отношении одного или нескольких осужденных, то он вступает в законную силу в отношении всех осужденных только после рассмотрения уголовного дела судом кассационной или апелляционной ин-

станции. Это соответствует и положению ч. 2 ст. 360 УПК РФ, согласно которой суд апелляционной и кассационной инстанций вправе проверить уголовное дело и в отношении осужденных или оправданных, не обжаловавших приговор, если этим не ухудшится их положение.

В соответствии со ст. 392 УПК РФ вступившие в законную силу приговор, определение и постановление суда подлежат обязательному исполнению на всей территории Российской Федерации.

Вступившие в законную силу приговор, определение, постановление суда обязательны для всех органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, иных физических и юридических лиц.

Обращение приговора к исполнению возлагается на суд, рассматривавший уголовное дело в качестве суда первой инстанции. Судья или председатель суда направляет учреждению или органу, на которые возложено исполнение приговора, копию приговора, а также копию определения суда кассационной инстанции (при наличии этого документа).

Копия приговора направляется: 1) администрации следственного изолятора — при осуждении к лишению свободы на определенный срок или к пожизненному лишению свободы; 2) уголовно-исполнительной инспекции — в отношении осужденных к обязательным работам, исправительным работам, лишению права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, а также осужденных условно; 3) подразделению службы судебных приставов — при осуждении к штрафу и назначению имущественных взысканий; 4) по месту работы осужденного, а также органам, правомочным в соответствии с законом аннулировать разрешение на занятие соответствующей деятельностью, — если лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью назначено в качестве основного наказания; 5) уголовно-исполнительной инспекции по месту жительства, избранному осужденным, — если лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью назначено в качестве дополнительного наказания к лишению свободы (по отбытии осужденным основного наказания); 6) должностному лицу, присвоившему осужденному звание, классный чин или наградившему его государственной наградой, — при лишении осужденного специального, воинского

или почетного звания, классного чина или государственной награды, одновременно направляются награды и документы к ним (ст. 61 УИК РФ).

О применении принудительных мер медицинского характера к лицу, содержащемуся под стражей, суд сообщает администрации места содержания под стражей, в иных случаях — органу здравоохранения по месту жительства этого лица для помещения его в лечебное учреждение.

Председатель суда (судья) обязан лично проверить исполнение приговора (определения, постановления). Уголовное дело не может быть направлено для хранения в архив до получения ответа от тех органов, которым поручено исполнение приговора. Только по получении соответствующих сообщений приговор (определение, постановление) считается обращенным к исполнению.

Учреждения и органы, на которые возложено исполнение приговора, обязаны извещать суд, постановивший приговор, о приведении его в исполнение. Суд должен знать, в каком месте отбывает наказание осужденный к лишению свободы, поскольку в течение всего периода отбывания наказания приговор может быть отменен или изменен.

В соответствии со ст. 394 УПК РФ и ч. 2 ст. 75 УИК РФ администрация следственного изолятора по вступлении приговора в законную силу обязана сообщить одному из близких родственников или родственников осужденного (по его выбору) адрес учреждения, в которое он направляется для отбывания наказания.

Если администрация следственного изолятора по каким-либо причинам не известила никого из родственников осужденного о том, куда он направлен для отбывания наказания, родственники вправе обратиться за получением информации в суд, вынесший приговор, либо к прокурору, осуществляющему надзор за соблюдением законов администрацией мест содержания под стражей.

В соответствии со ст. 395 УПК РФ родственникам предоставляется свидание с осужденным, содержащимся под стражей, до обращения приговора к исполнению.

Разрешение на свидание с осужденным, содержащимся под стражей, дает судья, председательствующий по делу, либо председатель суда по просьбе родственников, выраженной в письменной форме.

Получив письменное разрешение судьи, администрация места содержания под стражей дает письменное распоряжение о проведении свидания. При этом общая продолжительность свидания не может превышать трех часов (ст. 18 УИК РФ).

§ 2. Производство по рассмотрению и разрешению вопросов, связанных с исполнением приговора

Исполнение уголовных наказаний входит в компетенцию органов и учреждений уголовно-исполнительной системы Министерства юстиции РФ и других уполномоченных на то государственных органов. Порядок и условия исполнения уголовных наказаний определяются УИК РФ.

В процессе исполнения приговора могут возникать различные вопросы. Часть из них в соответствии с уголовно-исполнительным законодательством разрешается администрацией органов и учреждений, исполняющих наказание (например, о переводе осужденных в определенные УИК РФ условия отбывания наказания, о предоставлении свиданий, о применении к осужденным поощрений и дисциплинарных взысканий). Однако наиболее важные вопросы, непосредственно затрагивающие права осужденных, законодатель отнес к компетенции суда. Порядок рассмотрения и разрешения судом вопросов, связанных с исполнением приговоров, определяется гл. 47 УПК РФ.

Статья 396 УПК РФ определяет, какие именно суды разрешают вопросы, возникающие при исполнении приговора. Это может быть: 1) суд, постановивший приговор; 2) суд по месту отбывания наказания осужденным либо по месту применения принудительных мер медицинского характера; 3) суд по месту жительства осужденного или по месту последнего проживания осужденного в Российской Федерации.

Судом, постановившим приговор, разрешаются вопросы: 1) о возмещении вреда реабилитированному, восстановлении его трудовых, пенсионных, жилищных и иных прав; 2) о замене одного вида наказания другим в случае злостного уклонения от его отбывания; 3) об освобождении от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора; 4) об исполнении приговора при наличии других неисполненных приговоров, если это не решено в последнем по времени приговоре; 5) о зачете времени содержания под стражей, а также времени пребывания в лечебном учреждении в срок отбывания наказания; 6) о снижении размера удержания из заработ-

ной платы осужденного к исправительным работам в случае ухудшения его материального положения; 7) о разъяснении сомнений и неясностей, возникающих при исполнении приговора; 8) об освобождении несовершеннолетних от наказания с применением принудительных мер воспитательного воздействия; 9) о передаче гражданина иностранного государства, осужденного к лишению свободы судом Российской Федерации, для отбывания наказания в государство, гражданином которого осужденный является; 10) об отсрочке исполнения приговора.

Судом по месту отбывания наказания осужденным либо по месту применения принудительных мер медицинского характера разрешаются вопросы: 1) об изменении вида исправительного учреждения, назначенного по приговору суда лицу, осужденному к лишению свободы; 2) об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания; 3) о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания; 4) об освобождении от наказания в связи с болезнью осужденного; 5) о продлении, об изменении или о прекращении применения принудительных мер медицинского характера; 6) об освобождении от наказания или о смягчении наказания вследствие издания уголовного закона, имеющего обратную силу; 7) о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания либо освобождении от наказания в виде ограничения по военной службе в отношении военнослужащего, уволенного с военной службы.

Судом по месту жительства осужденного разрешаются вопросы: 1) об отмене условно-досрочного освобождения, условного осуждения или о продлении испытательного срока; 2) об отмене либо о дополнении возложенных на осужденного обязанностей; 3) об отмене отсрочки отбывания наказания беременной женщине и женщине, имеющей малолетних детей; 4) о снятии судимости.

Все вопросы, касающиеся исполнения приговора, независимо от того, какой вид наказания был назначен осужденному, разрешаются судьей единолично в судебном заседании в порядке, предусмотренном ст. 399 УПК РФ.

По ходатайству осужденного суд рассматривает вопросы о его условно-досрочном освобождении, об освобождении от наказания в связи с болезнью, об освобождении от наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора, о зачете времени содержания под стражей и времени пребывания в лечебном учреждении в срок наказания, об освобождении от наказания или о смягчении наказания вследствие издания

уголовного закона, имеющего обратную силу, о снижении размера удержания из заработной платы осужденного к исправительным работам, о разьяснении сомнений и неясностей, возникающих при исполнении приговора. Безусловно, в этих случаях в суд, кроме ходатайства осужденного, также направляются заключение учреждения или органа, исполняющего приговор, характеристика осужденного и другие необходимые документы. В то же время осужденному предоставлено право непосредственно обращаться в суд, например, с ходатайством о своем условно-досрочном освобождении, о смягчении наказания, а не ждать, когда по его просьбе представление в суд направит администрация колонии.

В других случаях, предусмотренных ст. 297 УПК РФ, с представлением в суд обращается учреждение или орган, исполняющие наказание (например, о переводе осужденного из колонии общего или строгого режима в колонию-поселение, о переводе осужденного из колонии в тюрьму, о замене наказания в случае злостного уклонения от его отбывания), либо орган внутренних дел по месту задержания осужденного, уклоняющегося от отбывания наказания.

Вопросы о возмещении вреда реабилитированному и восстановлении его прав суд рассматривает по ходатайству реабилитированного, т. е. лица, в отношении которого постановлен оправдательный приговор либо постановление (определение) о прекращении уголовного дела или уголовного преследования по основаниям, указанным в п. 3 ч. 2 ст. 133 УПК РФ.

Среди вопросов, разрешаемых судом, особое место занимает предоставление отсрочки исполнения приговора (ст. 398 УПК РФ).

Отсрочку исполнения приговора об осуждении лица к обязательным работам, исправительным работам, ограничению свободы, аресту или лишению свободы следует рассматривать как исключение из общего правила, согласно которому приговор, вступивший в законную силу, должен быть приведен в исполнение. Исходя из этого закон строго ограничил перечень оснований, дающих суду право отсрочить исполнение приговора.

Это — болезнь осужденного, препятствующая отбыванию им назначенного судом наказания; беременность осужденной или наличие у нее малолетних детей до достижения младшим ребенком возраста 14 лет (кроме осужденных к лишению свободы на срок свыше пяти лет за тяжкие и особо тяжкие преступления против личности); тяжкие последствия или угроза их

§ 2. Рассмотрение и разрешение вопросов по исполнению приговора 399

возникновения для осужденного или его близких родственников, вызванные пожаром, иным стихийным бедствием, тяжелой болезнью или смертью единственного трудоспособного члена семьи либо иными чрезвычайными обстоятельствами.

Закон также допускает отсрочку или рассрочку исполнения штрафа на срок до трех лет (ст. 398 УПК РФ).

Вопрос о предоставлении отсрочки исполнения приговора разрешается судом по ходатайству осужденного.

Наконец, согласно ст. 400 УПК РФ по ходатайству лица, отбывшего наказание, суд рассматривает вопрос о снятии судимости до истечения сроков, установленных в ст. 86 УК РФ.

В судебных заседаниях при рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора, вправе участвовать осужденный и его адвокат, представитель учреждения, исполняющего наказание, прокурор, а если вопрос касается гражданского иска — также гражданский истец и гражданский ответчик.

Участие представителя специализированного государственного органа, обеспечивающего исправление несовершеннолетних, а также адвоката обязательно при рассмотрении судом вопросов, связанных с освобождением от наказания несовершеннолетних с применением принудительных мер воспитательного воздействия.

При рассмотрении судом вопросов, связанных с исполнением приговора, ведется протокол, в котором должен быть отражен весь ход судебного заседания.

Судебное заседание начинается с доклада представителя учреждения или органа, подавшего представление, либо с объяснения заявителя. Затем исследуются представленные материалы, заслушиваются объяснения лиц, явившихся в судебное заседание, мнение прокурора, после чего судья выносит постановление (ч. 7 ст. 399 УПК РФ).

Постановление судьи может быть обжаловано в кассационном порядке.

Глава 24. Производство в надзорной инстанции

§ 1. Понятие производства в надзорной инстанции и его значение

Производство в надзорной инстанции так же, как и возобновление производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств, может быть отнесено к категории исключительных производств. Как правило, вступивший в законную силу приговор должен исполняться. Пересмотр такого приговора возможен только в исключительных случаях, предусмотренных законом.

Производство в надзорной инстанции представляет собой деятельность вышестоящего суда по проверке вступившего в законную силу судебного решения в случае поступления жалобы заинтересованных лиц или представления прокурора на незаконность, необоснованность или несправедливость этого решения.

Возбуждение производства в надзорной инстанции по уголовному делу со вступившим в законную силу приговором, определением суда, постановлением судьи в соответствии со ст. 402 УПК РФ допускается по ходатайству одного из указанных в законе участников процесса (осужденного, оправданного, их защитников, законных представителей, потерпевшего, его представителя). Это ходатайство именуется надзорной жалобой. Пересмотр также возможен по ходатайству прокурора, которое именуется надзорным представлением. Право на принесение надзорной жалобы имеют также подозреваемый и обвиняемый. Это связано с возможностью обжалования в порядке надзора вступивших в законную силу судебных решений об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу.

Любое уголовное дело может быть рассмотрено в надзорной инстанции только по жалобе участника процесса, указанного в законе. Однако для граждан сохраняется прежняя возможность обращения с жалобой к соответствующему прокурору, обладающему правом принесения надзорного представления.

Пересмотр приговора, определения суда, постановления судьи в порядке надзора может иметь место лишь при следующих условиях: 1) вступление решения в законную силу; 2) наличие

надзорной жалобы или надзорного представления; 3) возбуждение судьей вышестоящего суда надзорного производства и направление надзорной жалобы либо представления на рассмотрение суда надзорной инстанции.

Решение вопроса о том, какой судебный орган должен рассматривать надзорную жалобу или надзорное представление, зависит от того, какой суд постановил приговор либо другое решение, вступившие в законную силу. Суды, рассматривающие надзорные жалобы или представления, указаны в ст. 403 УПК РФ.

Надзорная жалоба или надзорное представление на вступивший в законную силу приговор и постановление мирового судьи, на приговор, определение и постановление районного суда, на приговор апелляционной инстанции районного суда, на кассационное определение верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области и суда автономного округа подается в президиум суда субъекта РФ.

Президиум окружного (флотского) военного суда рассматривает надзорную жалобу и надзорное представление на приговор, определение и постановление гарнизонного военного суда, а также на кассационное определение окружного (флотского) военного суда.

Военная коллегия Верховного Суда РФ рассматривает надзорную жалобу и надзорное представление: 1) на судебное решение окружного (флотского) военного суда, на приговор, определение и постановление гарнизонного военного суда, на кассационное определение окружного (флотского) военного суда, если они обжаловались в порядке надзора в президиум окружного (флотского) военного суда; 2) на приговор, определение и постановление окружного (флотского) военного суда, если указанные судебные решения не были предметом рассмотрения Верховным Судом РФ в кассационном порядке; 3) на постановление президиума окружного (флотского) военного суда.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ рассматривает: 1) надзорную жалобу и надзорное представление на приговор и постановление мирового судьи, приговор, определение и постановление районного суда, приговор апелляционной инстанции, вступившие в законную силу, и судебное решение, вынесенное в кассационном порядке, если они обжаловались в порядке надзора в президиум верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города феде-

рального значения, суда автономной области и суда автономного округа; 2) приговор, определение и постановление верховного суда республик, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области и суда автономного округа, если указанные судебные решения не были предметом рассмотрения Верховным Судом РФ в кассационном порядке; 3) постановления президиума верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области и суда автономного округа.

Президиум Верховного Суда РФ рассматривает надзорную жалобу и надзорное представление на определение Кассационной коллегии Верховного Суда РФ, на приговор, определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ или Военной коллегии Верховного Суда РФ, на постановление судьи Верховного Суда РФ о назначении судебного заседания.

Судебная коллегия по уголовным делам и Военная коллегия Верховного Суда РФ рассматривают уголовные дела по надзорным жалобе и представлению в составе трех судей, один из которых председательствует в судебном заседании. Решения принимаются большинством голосов.

Президиумы судов обязаны рассматривать уголовные дела в составе большинства членов президиума. При этом в заседании президиума по конкретному делу не вправе участвовать судьи, которые ранее уже участвовали в рассмотрении этого же уголовного дела в суде первой или второй инстанции.

Значение производства в надзорной инстанции состоит в том, что рамках данной процедуры участникам уголовного судопроизводства обеспечивается возможность обжаловать приговоры и иные судебные решения, которые вступили в законную силу, и добиваться восстановления нарушенных прав и законных интересов.

§ 2. Порядок составления, принесения и рассмотрения надзорных жалобы или представления

Закон устанавливает, что надзорная жалоба или надзорное представление должны быть составлены в соответствии с требованиями, предъявляемыми к кассационной жалобе и кассационному представлению.

В надзорной жалобе или надзорном представлении должно быть указано: 1) наименование суда надзорной инстанции, в который подаются жалоба или представление; 2) данные о ли-

це, подавшем жалобу либо представление, его процессуальное положение, место жительства или место нахождения; 3) указание на приговор или иное решение, которое обжалуется; наименование суда, его постановившего или вынесшего; 4) доводы лица, подавшего жалобу или представление, с указанием оснований для отмены или изменения судебного решения; 5) перечень прилагаемых к жалобе или представлению материалов; 6) подпись лица, подавшего жалобу или представление. В надзорной жалобе могут содержаться и иные сведения. Так, если осужденный заявляет ходатайство об участии в рассмотрении дела судом надзорной инстанции, об этом указывается в его надзорной жалобе.

В ст. 402 УПК РФ указано, что надзорное представление может быть принесено прокурором, но не обозначено, какой именно прокурор вправе принести надзорное представление. Это было уточнено в приказе Генерального прокурора РФ от 11 февраля 2003 г. № 10 «Об участии прокуроров в надзорной стадии уголовного судопроизводства». В соответствии с этим приказом надзорные представления в президиум суда субъекта РФ приносятся прокурором соответствующего субъекта РФ или его заместителем. Надзорное представление в Судебную коллегия по уголовным делам, Военную коллегия и Президиум Верховного Суда РФ приносится Генеральным прокурором РФ или его заместителем (в том числе Главным военным прокурором, который по должности является заместителем Генерального прокурора РФ).

Пересмотр приговора, а также определения и постановления суда в рамках надзорного производства, влекущий за собой ухудшение положения осужденного, допускается по жалобе потерпевшего, его представителя, а также прокурора в течение одного года с момента вступления приговора или иного судебного решения в законную силу. Пересмотр приговора и иных судебных решений в сторону, улучшающую положение осужденного, никакими сроками не ограничен¹.

¹ См.: Постановление Конституционного Суда РФ от 11 мая 2005 г. № 5-П «По делу о проверке конституционности статьи 405 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с запросом Курганского областного суда, жалобами Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации, производственно-технического кооператива «Содействие», общества с ограниченной ответственностью «Карелия» и ряда граждан» // СЗ РФ. 2005. № 22. Ст. 2194.

Для рассмотрения надзорной жалобы или надзорного представления суду в соответствии со ст. 406 УПК РФ отводится до 30 суток со дня их поступления.

Надзорные жалоба или представление предварительно рассматриваются судьей того суда, в который они поступили. Судья вправе истребовать уголовное дело, однако никаких судебных заседаний он не проводит.

Изучив надзорные жалобу или представление, судья выносит одно из постановлений: 1) об отказе в удовлетворении надзорных жалобы или представления; 2) о возбуждении надзорного производства и передаче надзорных жалобы или представления на рассмотрение суда надзорной инстанции вместе с уголовным делом, если оно было истребовано.

Суду субъекта РФ, Председателю Верховного Суда РФ и его заместителям законом предоставлено право не согласиться с решением судьи об отказе в удовлетворении надзорной жалобы или надзорного представления прокурора.

В этом случае указанные председатели судов и их заместители вправе отменить решение судьи об отказе в удовлетворении надзорной жалобы либо надзорного представления, возбудить надзорное производство и передать надзорные жалобу или представление на рассмотрение суда надзорной инстанции.

§ 3. Рассмотрение уголовного дела судом надзорной инстанции

Установленный законом (ст. 407 УПК РФ) срок рассмотрения уголовного дела судом надзорной инстанции в судебном заседании составляет до 15 суток, а в Верховном Суде РФ — до 30 суток.

В судебном заседании участвует прокурор. Участие в судебном заседании осужденного, оправданного, их защитников и законных представителей, иных лиц, интересы которых непосредственно затрагиваются жалобой или представлением, является обязательным в случаях заявления ими ходатайства об этом. Указанным лицам предоставляется возможность ознакомиться с надзорной жалобой или надзорным представлением.

Рассмотрение начинается с доклада уголовного дела членом президиума суда надзорной инстанции или другим судьей, ранее не участвовавшим в рассмотрении данного уголовного дела. Он излагает обстоятельства уголовного дела, содержание приговора, определения или постановления, мотивы надзорной

жалобы или надзорного представления и вынесенного по ним постановления о возбуждении надзорного производства. Судьи и другие участвующие в рассмотрении уголовного дела лица могут задавать докладчику вопросы.

Прокурору предоставляется слово для поддержания своего надзорного представления. Он также вправе высказать свое мнение по надзорной жалобе. Участвующие в судебном заседании осужденный, оправданный, их защитники или законные представители, потерпевший и его представитель вправе после выступления прокурора дать свои устные объяснения. После этого стороны удаляются из зала судебного заседания. Требования председательствующего в судебном заседании надзорной инстанции по порядку ведения процесса обязательны для всех присутствующих.

Затем президиум верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области и суда автономного округа, Президиум Верховного Суда РФ выносит постановление, а Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ и Военная коллегия Верховного Суда РФ — определение.

Для принятия решения об отмене или изменении приговора, определения, постановления суда необходимо простое большинство голосов судей, принимающих участие в рассмотрении уголовного дела.

Надзорная жалоба или надзорное представление при равенстве голосов судей считаются отклоненными. Исключение составляет случай, прямо оговоренный ч. 10 ст. 407 УПК РФ. При рассмотрении Президиумом Верховного Суда РФ жалобы или представления об отмене смертной казни и о замене ее более мягким наказанием надзорные жалоба или представление прокурора считаются удовлетворенными, если за оставление смертной казни проголосуют менее двух третей членов Президиума Верховного Суда РФ из присутствующих на заседании президиума.

Принятое решение объявляется в обозначенное время председателем суда или его заместителем, председательствовавшим на заседании Президиума. Участвовавшие в судебном заседании Президиума лица вправе присутствовать при оглашении постановления.

Суд надзорной инстанции согласно ст. 408 УПК РФ вправе:
1) оставить без удовлетворения надзорную жалобу или надзорное представление, а обжалуемые судебные решения без изме-

нения; 2) отменить приговор, определение либо постановление суда и все последующие судебные решения и прекратить производство по данному уголовному делу; 3) отменить приговор, определение или постановление суда и все последующие судебные решения и передать уголовное дело на новое судебное рассмотрение; 4) отменить приговор суда апелляционной инстанции и передать уголовное дело на новое апелляционное рассмотрение; 5) отменить определение суда кассационной инстанции и все последующие судебные решения и передать уголовное дело на новое кассационное рассмотрение; 6) внести изменения в приговор, определение или постановление суда, не ухудшающие положения осужденного.

При этом суд надзорной инстанции должен мотивировать принятое решение, указать конкретное основание оставления надзорной жалобы или надзорного представления либо отмены или изменения судебного решения.

Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ, рассматривавшей уголовное дело в качестве суда надзорной инстанции, подписывается всем составом суда, а постановление президиума — председательствующим на заседании президиума. Они приобщаются к уголовному делу вместе с надзорной жалобой или надзорным представлением, послужившими поводом для возбуждения надзорного производства, постановлением судьи, в производстве которого находились данные надзорные жалоба либо представление.

Определение или постановление суда надзорной инстанции, согласно которому осужденный подлежит освобождению из-под стражи, исполняется в этой части немедленно, если осужденный участвует в заседании суда. В других случаях копия выписки из резолютивной части об освобождении осужденного из-под стражи направляется администрации места содержания под стражей для немедленного исполнения.

Основания отмены или изменения судебного решения, вступившего в законную силу, совпадают с основаниями отмены или изменения судебного решения судом кассационной инстанции (ст. 379 УПК РФ)¹. Это несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам уголовного дела, установленным судом первой или апелляционной инстанции, нарушение уголовно-процессуального закона, не-

¹ Об этом подробнее см. в § 3 гл. 22 учебника.

правильное применение уголовного закона, несправедливость приговора.

Необходимо иметь в виду, что суд надзорной инстанции должен проверять уголовное дело в полном объеме, а также в отношении всех осужденных независимо от содержания надзорной жалобы или надзорного представления (ст. 410 УПК РФ).

Суд надзорной инстанции не вправе считать доказанными факты, которые не были установлены в приговоре или были отвергнуты им, а также предрешать вопросы о доказанности или недоказанности обвинения, достоверности или недостоверности того или иного доказательства и преимуществах одних доказательств перед другими. Он не вправе принимать и решения о применении судом первой или апелляционной инстанции того либо иного уголовного закона и о мере наказания. Отменяя определение суда кассационной инстанции, суд надзорной инстанции не вправе предрешать выводы, которые могут быть сделаны судом кассационной инстанции при повторном рассмотрении данного уголовного дела.

После отмены первоначального приговора суда или определения суда кассационной инстанции уголовное дело подлежит рассмотрению в общем порядке независимо от мотивов его отмены (ст. 411 УПК РФ).

Никаких исключений для повторного рассмотрения уголовного дела, кроме обязательного устранения нарушений, указанных в решении надзорной инстанции, в УПК РФ не предусмотрено.

Приговор, постановленный судом первой инстанции при новом рассмотрении уголовного дела, может быть обжалован в обычном порядке в соответствии с гл. 43—45 и 48 УПК РФ.

Глава 25. Возобновление производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств

§ 1. Понятие и основания возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств

Возобновление уголовных дел ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств является второй (после производства в суде надзорной инстанции), особой, стадией уголовного процесса, в рамках которой пересматриваются вступившие в законную силу приговоры, определения и постановления всех судов и всех судебных инстанций.

Пересмотр приговоров, определений и постановлений суда ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств отличается от пересмотра уголовных дел в порядке судебного надзора по основаниям, условиям возбуждения производства и последствиям пересмотра.

Основанием возобновления уголовных дел является установление наличия новых или вновь открывшихся обстоятельств.

Новыми обстоятельствами являются такие, которые не существовали при постановлении приговора, определения или постановления, ввиду чего не были и не могли быть известными суду при вынесении решения, если они устраняют преступность и наказуемость деяния. Появление новых обстоятельств во всех случаях должно влечь прекращение как уголовного преследования в отношении конкретного лица, так и уголовного дела в целом.

Закон (ч. 4 ст. 413 УПК РФ) выделяет три самостоятельных вида новых обстоятельств, устраняющих преступность и наказуемость деяния. К ним относятся:

1) признание Конституционным Судом РФ закона, примененную судом в данном уголовном деле, не соответствующим Конституции РФ. Таким законом может быть как материальный уголовный закон, так и уголовно-процессуальный или иной закон;

2) установленное Европейским Судом по правам человека нарушение Конвенции о защите прав человека и основных свобод при рассмотрении судом Российской Федерации уголовного дела, связанное с применением федерального закона, не соответствующего положениям Конвенции о защите прав человека и основных свобод, или иные нарушения положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод;

3) иные новые обстоятельства.

Таким образом, наличие новых обстоятельств, указанных в п. 1 и 2 ч. 4 ст. 413 УПК РФ, во всех случаях должно быть установлено соответственно решением Конституционного Суда РФ или Европейского Суда по правам человека. Появление иных новых обстоятельств, предусмотренных п. 3 ч. 4 ст. 413 УПК РФ, возможно без решений судебных органов.

Принятие законодательными органами новых законов, устраняющих преступность и наказуемость деяний, нельзя рассматривать как новые обстоятельства. В этом случае решение принимается в соответствии с п. 13 ст. 397 УПК РФ и ст. 10 УК РФ. Решение об освобождении от наказания и прекращении уголовного дела и уголовного преследования принимается судом по ходатайству осужденного в порядке, установленном ст. 399 УПК РФ.

Закон не дает перечня «иных новых обстоятельств», появление которых служило бы основанием к отмене приговора, определения, постановления в соответствии с гл. 49 УПК РФ. Вместе с тем законодатель четко устанавливает, что под новыми обстоятельствами, указанными в ч. 4 ст. 413 УПК РФ, куда входят и «иные новые обстоятельства», следует понимать обстоятельства, неизвестные суду на момент вынесения судебного решения. Вместе с тем это такие обстоятельства, которые «устраняют преступность и наказуемость деяния». Это означает, что к «иным новым обстоятельствам» нельзя относить обстоятельства, устанавливающие уголовную ответственность, усиливающие или отягчающие ответственность или наказание. Следовательно, пересмотреть приговор по правилам, установленным гл. 49 УПК РФ, в связи с «иными новыми обстоятельствами» в сторону усиления наказания закон не позволяет.

Вновь открывшиеся обстоятельства — это фактически существовавшие при постановлении приговора обстоятельства, которые в силу преступного поведения должностных лиц уголовного судопроизводства или иных участников не были выявлены, а их влияние при постановлении приговора не могло быть учтено.

Таким образом, вновь открывшиеся обстоятельства находятся в органической связи с обстоятельствами, подлежащими доказыванию по уголовному делу (ст. 73 УПК РФ). Для вновь открывшихся обстоятельств, кроме того, характерны такие их признаки, как неизвестность, существенность и существование до постановления приговора.

В ч. 3 ст. 413 УПК РФ обозначены три самостоятельные группы оснований возобновления дел ввиду вновь открывшихся обстоятельств. Все они должны быть установлены вступившими в законную силу приговорами. К данным группам оснований относятся следующие.

1. *Заведомая ложность показаний потерпевшего или свидетеля, заключения эксперта, а равно подложность вещественных доказательств, протоколов следственных или судебных действий и иных документов или заведомая неправильность перевода.* Все указанные признаки являются основанием к отмене приговора, если будет установлено, что их наличие, установленное приговором, повлекло за собой постановление незаконного, необоснованного или несправедливого приговора, вынесение незаконного, необоснованного определения или постановления.

2. *Преступные действия дознавателя, следователя или прокурора.* Законодатель не раскрывает характера преступных действий дознавателя, следователя или прокурора. Их характер, разнообразие могут быть столь большими, что нет смысла в их перечислении, даже примерном. Законодатель указал на главное — их следствием должно быть постановление незаконного, необоснованного или несправедливого приговора, вынесение незаконного или необоснованного определения либо постановления. Связь преступных действий с наступлением указанных последствий должна быть бесспорно установлена. Если связь будет отсутствовать, то не будет и основания к отмене приговора, определения или постановления ввиду вновь открывшихся обстоятельств.

3. *Преступные действия судьи, совершенные им при рассмотрении данного уголовного дела.* Преступные злоупотребления судьи при постановлении приговора должны быть установлены приговором. Наличие такого приговора, вступившего в законную силу, будет свидетельствовать о том, что судья не имел права, как заинтересованное лицо, вообще рассматривать данное уголовное дело и подлежал отводу. Он сам в соответствии с ч. 1 ст. 62 УПК РФ обязан был устраниваться от рассмотрения уголовного дела. Если он сам не устранился, ему мог бы быть

заявлен отвод. Однако заявить такой отвод никто не имел возможности из-за отсутствия информации о преступной заинтересованности судьи. Приговор, постановленный с участием такого судьи, во всех случаях подлежит отмене как постановленный незаконным составом суда (п. 2 ч. 2 ст. 381 УПК РФ). При этом нет никаких оснований обсуждать вопрос об обоснованности или справедливости приговора. Он во всех случаях не может быть справедливым и обоснованным.

Вновь открывшиеся обстоятельства, если их не представится возможным установить вступившим в законную силу приговором суда (смерть обвиняемого, недостижение лицом возраста, с которого наступает уголовная ответственность, истечение сроков давности, наличие акта об амнистии), могут быть установлены постановлением следователя или дознавателя о прекращении уголовного дела.

§ 2. Сроки возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств

Возобновление уголовных дел ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств представляет собой пересмотр приговора, определения или постановления ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств уполномоченной на то судебной инстанцией.

Под этим следует понимать не только собственно пересмотр приговора, но и всю подготовительную деятельность: 1) прокурора — по возбуждению производства и направлению материалов руководителю следственного органа; 2) следователя — по расследованию новых обстоятельств; 3) прокурора — по внесению заключения в соответствующую судебную инстанцию; 4) Председателя Верховного Суда РФ — по подготовке представления и внесению его в Президиум Верховного Суда РФ в связи с состоявшимся решением Конституционного Суда РФ или Европейского Суда по правам человека, обозначивших в своих решениях наличие новых обстоятельств по пересмотру приговора, определения или постановления по конкретному уголовному делу, вступивших в законную силу.

Требованием закона по процессуальным срокам является указание на то, что пересмотр обвинительного приговора ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств в пользу осужденного никакими сроками не ограничен. Это означает, что нет

таких сроков как для пересмотра приговора, так и для начала деятельности прокурора по возобновлению производства, расследованию и представлению заключения в соответствующую судебную инстанцию. Даже смерть осужденного не является препятствием для возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств в целях его реабилитации.

Пересмотр оправдательного приговора, определения или постановления о прекращении уголовного дела либо обвинительного приговора в связи с мягкостью наказания или необходимостью применения к осужденному закона о более тяжком преступлении допускается лишь в течение сроков давности привлечения к уголовной ответственности, установленных ст. 78 УК РФ, и не позднее одного года со дня обнаружения вновь открывшихся обстоятельств¹.

Днем открытия новых или вновь открывшихся обстоятельств считается: 1) день вступления в законную силу приговора, определения, постановления суда в отношении лица, виновного в даче ложных показаний, представлении ложных доказательств, неправильном переводе или совершении преступных действий в ходе уголовного судопроизводства, — в случаях, указанных в ч. 3 ст. 413 УПК РФ, куда входят преступные действия дознавателей, следователей, прокуроров и судей; 2) день вступления в силу решения Конституционного Суда РФ о несоответствии Конституции РФ закона, примененного в данном уголовном деле; 3) день вступления в силу решения Европейского Суда по правам человека о наличии нарушения положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод; 4) день подписания прокурором заключения о необходимости возобновления производства ввиду новых обстоятельств (при наличии «иных новых обстоятельств», предусмотренных п. 3 ч. 4 ст. 413 УПК РФ).

§ 3. Возбуждение производства ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств

Возбуждение производства ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств отличается от возобновления уголовных дел ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.

Возбуждает производство ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств по п. 1—3 ч. 3 и п. 3 ч. 4 ст. 413 УПК РФ

¹ Подробно о порядке истечения сроков давности см. в § 5 гл. 15 учебника.

прокурор. Он же составляет заключение и входит с ним в соответствующую судебную инстанцию с постановкой вопроса о возобновлении уголовного дела ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.

Согласно п. 1—2 ч. 4 ст. 413 УПК РФ ввиду новых обстоятельств Председатель Верховного Суда РФ входит с представлением в Президиум Верховного Суда РФ, который наделен правом принять решение о возобновлении уголовного дела по представлению Председателя Верховного Суда РФ.

По заключению прокурора возобновить производство по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств в пределах своих полномочий может одна из судебных инстанций из числа обозначенных в ст. 417 УПК РФ.

Поводами к возбуждению производства ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств могут быть заявления граждан, в том числе осужденных, их защитников, родственников, явка с повинной, сообщения предприятий, учреждений, организаций независимо от форм собственности, публикации в средствах массовой информации и др.

Основанием возбуждения производства будет наличие информации о новых или вновь открывшихся обстоятельствах, которые свидетельствуют о незаконности, необоснованности или несправедливости вступившего в законную силу приговора, определения, постановления. Наличие повода и основания позволяет возбудить производство ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств. Решение о возбуждении такого производства оформляется мотивированным постановлением прокурора.

Возбудить производство ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств может прокурор либо его заместитель.

Основанием возобновления уголовного дела будут установленные вступившим в законную силу приговором суда или заключением прокурора, составленным после проведенного расследования, новые или вновь открывшиеся обстоятельства. Решение о возобновлении уголовного дела может принять только суд, полномочия которого определены ст. 417 УПК РФ.

Глава 49 УПК РФ не регламентирует форму и сроки рассмотрения поводов и оснований для возбуждения производства ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.

Учитывая специфику информации и поводов, в которых она содержится, сроки ее рассмотрения законодатель не устанавливает. Полученная информация должна быть проверена, истре-

бованы копия приговора и справка о вступлении его в законную силу. Для выполнения этой работы потребуются сроки более длительные, чем для рассмотрения жалобы. Здесь неприемлемы и сроки, установленные для рассмотрения сообщения о преступлении (ч. 1 и 3 ст. 144 УПК РФ).

Вместе с тем прокурору целесообразно по возможности придерживаться сроков, установленных ч. 1 ст. 124 и ч. 1 и 3 ст. 144 УПК РФ. Во всяком случае информация о новых или вновь открывшихся обстоятельствах должна рассматриваться без волокиты, а решение о возбуждении производства или об отказе в его возбуждении должно быть принято в разумные сроки.

При наличии поводов в зависимости от их характера прокурор производит действия, указанные в ч. 3 или 4 ст. 415 УПК РФ.

Если имеются сведения о наличии *вновь открывшихся обстоятельств*, указанных в п. 1—3 ч. 3 ст. 413 УПК РФ (заведомая ложность показаний, заведомая ложность заключения эксперта, подложность доказательств, преступные действия должностных лиц уголовного судопроизводства), то прокурор возбуждает производство ввиду вновь открывшихся обстоятельств, проводит *проверку*, а также истребует копию приговора и справку суда о вступлении его в законную силу. Проверка состоит в том, что прокурор изучает материалы истребованного уголовного дела, после чего приобщает к материалам уголовного дела приговор, которым установлены вновь открывшиеся обстоятельства.

Если имеются сведения о наличии *новых обстоятельств* (ч. 4 ст. 413 УПК РФ), то прокурор выносит постановление о возбуждении производства ввиду новых обстоятельств, после чего направляет материалы руководителю следственного органа для производства расследования этих обстоятельств и решения вопроса об уголовном преследовании по фактам выявленных нарушений уголовного закона. Расследование новых обстоятельств руководитель следственного органа поручает следователю или осуществляет самостоятельно, пользуясь при этом полномочиями следователя.

В ходе расследования новых обстоятельств следователь может проводить все следственные действия по собиранию доказательств. Однако в ходе расследования следователь никому обвинения не предъявляет, мер пресечения не применяет. Сроки расследования по возбужденному производству законом не ус-

тановлены. Порядок их продления не урегулирован. Представляется, что следователь должен придерживаться общих сроков расследования (ст. 162 УПК РФ).

Когда основания для возбуждения производства отсутствуют, прокурор должен отказать в его возбуждении. Если же производство было возбуждено, а расследование не подтвердило наличия новых обстоятельств, то оно прекращается.

§ 4. Действия прокурора по окончании проверки вновь открывшихся обстоятельств или расследования новых обстоятельств

Убедившись в наличии вновь открывшихся обстоятельств, прокурор в результате проверки выносит заключение. Свое заключение и все проверочные материалы вместе с уголовным делом, по которому надлежит возобновить производство, прокурор направляет в суд, если он сам полномочен это сделать. Прокурор района такое заключение и все материалы направляет в районный суд, если подлежит возобновлению уголовное дело, приговор по которому вынесен мировым судьей. Если подлежит возобновлению уголовное дело, приговор по которому постановлен районным судом, то прокурор района направляет проект заключения со своим представлением и всеми материалами вышестоящему прокурору для направления его в президиум суда субъекта РФ. Если уголовное дело может быть возобновлено соответствующей инстанцией Верховного Суда РФ, то такое уголовное дело с проектом заключения прокурор субъекта Федерации направляет Генеральному прокурору РФ, который при наличии основания направит дело в соответствующую судебную инстанцию Верховного Суда РФ.

Если нет оснований к направлению уголовного дела в суд для его возобновления ввиду вновь открывшихся обстоятельств, то прокурор прекращает возбужденное им производство, о чем уведомляет всех заинтересованных лиц и разъясняет им право на обжалование принятого решения.

Если производство возбуждено в связи с новыми обстоятельствами, предусмотренными п. 3 ч. 4 ст. 413 УПК РФ, то по окончании расследования, если наличие новых обстоятельств подтвердилось, прокурор все материалы расследования вместе с истребованным уголовным делом и своим заключением направляет в суд.

§ 5. Порядок разрешения судом вопроса о возобновлении производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств

Правом возобновлять уголовные дела ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств наделены судебные инстанции, перечень которых дан в ст. 417 УПК РФ.

Районный суд уполномочен возобновить производство по уголовному делу, приговор по которому были вынесен мировым судьей и вступил в законную силу, если данный приговор не пересматривался в апелляционном порядке.

Приговоры, постановленные районным судом, могут быть пересмотрены ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств президиумом суда субъекта РФ. Если он пересматривался в надзорном порядке Верховным Судом РФ, то такой приговор может быть пересмотрен той же судебной инстанцией Верховного Суда РФ.

Предыдущее рассмотрение уголовного дела той же кассационной или надзорной инстанцией не является препятствием для пересмотра приговора ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.

Заключение прокурора о возобновлении производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств рассматривается в судебном заседании в порядке, установленном ст. 407 УПК РФ, которая регламентирует рассмотрение уголовного дела в порядке надзора. Это означает, что при рассмотрении дела ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств существует следующая процедура.

Заключение прокурора в президиуме суда субъекта РФ должно быть рассмотрено не позднее 15 суток, а Верховным Судом РФ — не позднее 30 суток со дня поступления его в суд. В судебном заседании принимают участие прокурор, осужденный, оправданный, их защитники и законные представители, иные лица, интересы которых непосредственно затрагиваются заключением или представлением, при условии заявления ими ходатайства об этом. Участвующие лица могут ознакомиться с заключением.

Уголовное дело докладывается: 1) судьей районного суда при рассмотрении дела в районном суде; 2) членом президиума суда субъекта Федерации, членом Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ — при рассмотрении в них заключения прокурора; 3) в Президиуме Верховного Су-

да РФ — членом Президиума или другим судьей, ранее не участвовавшим в рассмотрении дела. Докладчик излагает обстоятельства уголовного дела, содержание приговора, определения или постановления, содержание заключения или представления и высказанные в заключении предложения. Докладчику могут быть заданы вопросы.

Затем слово предоставляется прокурору для обоснования и поддержания вынесенного им заключения. Если в судебном заседании участвуют осужденный, оправданный, их защитники, потерпевшие, их представители, то после выступления прокурора они могут дать свои устные пояснения.

В конце заседания участвующие в заседании суда стороны удаляются, а суд остается для вынесения постановления — президиумом, определения — судебной коллегией. Постановление президиума подписывается председателем, а определение — всеми судьями.

По результатам рассмотрения заключения прокурора суд лишен права изменить первоначальный приговор, определение или постановление. В этом состоит одна из особенностей возобновления уголовного дела ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств. В случае необходимости изменения вынесенного по делу решения ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств ранее принятое решение отменяется, а уголовное дело подлежит направлению на новое судебное рассмотрение.

Если есть основание, то ранее принятое решение (приговор, определение или постановление) ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств отменяется, а уголовное дело прекращается.

При отсутствии оснований к отмене приговора, определения или постановления в связи с появлением новых или вновь открывшихся обстоятельств заключение прокурора отклоняется.

Президиум Верховного Суда РФ при рассмотрении представления Председателя Верховного Суда РФ об отмене или изменении приговора ввиду новых обстоятельств, указанных в п. 1—2 ч. 4 ст. 413 УПК РФ, может как отменить приговор с направлением уголовного дела на новое судебное рассмотрение или прекратить уголовное дело, так и изменить приговор (ч. 5 ст. 415 УПК РФ).

Постановление (определение) суда о возобновлении дела ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств составляется по правилам, предусмотренным ст. 388 УПК РФ.

§ 6. Производство по уголовному делу после отмены судебных решений

После отмены приговора, определения, постановления ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств и направления уголовного дела на новое судебное разбирательство оно начинается с решения вопроса о назначении судебного заседания.

Это может произойти с проведением предварительного слушания или без такового. В случаях, когда необходимо устранение препятствий для рассмотрения уголовного дела судом, обязательно производство предварительного слушания, где и может быть решен вопрос о направлении уголовного дела прокурору для их устранения.

Прокурору уголовное дело возвращается в случаях, если: 1) обвинительное заключение или обвинительный акт составлены с нарушением требований УПК РФ, что исключает возможность постановления судом приговора или вынесения иного решения на основе данного заключения или акта; 2) копия обвинительного заключения или обвинительного акта не была вручена обвиняемому; 3) имеется необходимость составления обвинительного заключения или обвинительного акта по уголовному делу, направленному в суд с постановлением о применении принудительной меры медицинского характера; 4) имеются предусмотренные ст. 153 УПК РФ основания для соединения уголовных дел; 5) при ознакомлении обвиняемого с материалами уголовного дела ему не были разъяснены права, предусмотренные ч. 5 ст. 217 УПК РФ.

Приведенный перечень оснований возвращения дела прокурору является исчерпывающим. Эти препятствия должны быть устранены в течение пяти суток (ч. 1—2 ст. 237 УПК РФ).

Новое судебное разбирательство производится с соблюдением всех требований, установленных УПК РФ, без каких-либо исключений и изъятий.

Суд при новом рассмотрении такого уголовного дела в суде первой инстанции не связан ранее назначавшейся мерой наказания за совершенное преступление.

Приговор, вынесенный судом первой инстанции после отмены ранее действовавшего ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств, может быть обжалован в общем порядке, также по нему может быть внесено и представление прокурора.

Глава 26. Производство по уголовным делам в отношении несовершеннолетних

§ 1. Общая характеристика производства по уголовным делам в отношении несовершеннолетних

Российское судопроизводство по уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних построено в соответствии с современными международными договорами, касающимися данной категории лиц¹.

Уголовно-процессуальное законодательство Российской Федерации распространяет особый порядок уголовного судопроизводства по уголовным делам на тех лиц, которые к моменту совершения преступления не достигли возраста 18 лет.

В УПК РФ имеется гл. 50, устанавливающая особенности как досудебного, так и судебного производства в отношении несовершеннолетних. Однако следует иметь в виду, что данные особенности имеют льготный, щадящий, в сравнении с обычной процедурой, характер.

Они вызваны особым местом в обществе подрастающего поколения. Государство создает все условия для того, чтобы воспитать социально полезного члена общества, создать возможность полного исправления и перевоспитания оступившегося подростка. Кроме того, существенное значение имеет и особое психофизиологическое состояние несовершеннолетнего, его склонность к совершению не вполне обдуманных поступков, повышенная внушаемость.

Именно поэтому в гл. 50 УПК РФ закреплены гуманные положения, в которых отражены общепризнанные международно-правовые стандарты и требования, касающиеся отправления

¹ В числе этих актов можно назвать Конвенцию ООН о правах ребенка от 20 ноября 1989 г., Минимальные стандартные правила ООН, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних («Пекинские правила») от 29 ноября 1985 г., Свод принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой бы то ни было форме от 9 декабря 1988 г. и др.

правосудия в отношении несовершеннолетних лиц. При этом следует иметь в виду, что в отношении несовершеннолетних в полной мере применяются и остальные процедуры, закрепленные в иных статьях УПК РФ.

Наличие подобной специфики обуславливает существование особого предмета доказывания по данной категории уголовных дел.

Прежде всего, следует иметь в виду, что по данной категории уголовных дел подлежат доказыванию все обстоятельства, установленные в ст. 73 УПК РФ¹.

Кроме того, в законе определен дополнительный перечень специфических **обстоятельств, подлежащих обязательному доказыванию** по каждому уголовному делу о преступлении, совершенном несовершеннолетним. В соответствии со ст. 421 УПК РФ также устанавливаются: 1) возраст несовершеннолетнего, число, месяц и год рождения; 2) условия жизни и воспитания несовершеннолетнего, уровень психического развития и иные особенности его личности; 3) влияние на несовершеннолетнего старших по возрасту лиц.

Возраст несовершеннолетнего устанавливается при помощи соответствующих документов. Если они отсутствуют или вызывают сомнение, то в соответствии с п. 5 ст. 196 УПК РФ проводится судебная экспертиза. Если экспертиза установила возраст подозреваемого или обвиняемого, то днем рождения нужно считать последний день соответствующего года. Если определен промежуток между максимальным и минимальным возрастом, то засчитывается минимальный.

Установление возраста несовершеннолетнего необходимо для определения, является ли обвиняемый субъектом преступления, поскольку согласно ч. 1 ст. 20 УК РФ общим возрастом, с которого наступает уголовная ответственность, является 16 лет. Лишь в случаях, прямо указанных в законе (ч. 2 ст. 20 УК РФ), уголовная ответственность наступает с 14-летнего возраста. Кроме того, установление точного возраста несовершеннолетнего позволяет более индивидуализировать наказание в случае признания лица виновным по приговору суда.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 421 УПК РФ по уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних подлежат выявлению условия жизни и воспитания несовершеннолетнего, уровень его психического развития и иные особенности его лично-

¹ Об этом подробнее см. в § 2 гл. 6 учебника.

сти. Это необходимо для выяснения того, в какой обстановке (благоприятной или неблагоприятной) происходило формирование личности подростка.

Кроме того, в ч. 2 ст. 421 УПК РФ закреплено, что при наличии данных, свидетельствующих об отставании в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством, устанавливается также, могли несовершеннолетний в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими. Установление такого факта является основанием прекращения уголовного преследования в соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ.

Влияние на несовершеннолетних старших по возрасту лиц (п. 3 ч. 1 ст. 421 УПК РФ) является дополнительным фактором, дестабилизирующим поведение подростка. Поэтому по каждому уголовному делу необходимо устанавливать: 1) старших по возрасту соучастников; 2) иных старших по возрасту лиц, которые сами не принимали участия в совершении преступления, однако оказали общее негативное воздействие на подростка.

Кроме установления вышеуказанных лиц, выявлению и глубокому исследованию подлежат также обстоятельства, способствовавшие совершению преступления (ч. 2 ст. 73 УПК РФ).

§ 2. Предварительное расследование по уголовным делам в отношении несовершеннолетних

Предварительное расследование по уголовным делам в отношении несовершеннолетних может производиться в форме как предварительного следствия, так и дознания (в зависимости от подследственности, установленной ст. 151 УПК РФ). Однако прокурор, используя имеющиеся у него полномочия, вправе в любом случае изъять уголовное дело из органа дознания и направить его для производства предварительного следствия.

Как и производство по уголовному делу в целом, предварительное расследование в отношении несовершеннолетних имеет особенности, позволяющие создать наименее травмирующую процедуру привлечения лица к уголовной ответственности. К специфике предварительного расследования относятся следующие положения.

1. *Выделение в отдельное производство уголовного дела в отношении несовершеннолетнего (ст. 422 УПК РФ)*. Требования о выделении уголовного дела основаны на положениях Минимальных стандартных правил ООН, касающихся отправления пра-

восудия в отношении несовершеннолетних. Целью такого выделения является: 1) пресечение влияния взрослых соучастников преступления на несовершеннолетнего; 2) ускорение производства по уголовному делу и рассмотрение его без промедления в разумные сроки; 3) использование процессуальных механизмов усиленной охраны прав и законных интересов несовершеннолетних; 4) создание необходимых условий для установления всех обстоятельств преступления и данных о личности несовершеннолетнего, условий его жизни и воспитания, а также иных сведений, на выяснение которых обращено особое внимание закона.

Уголовное дело в отношении несовершеннолетнего рассматривается совместно со взрослыми лишь в тех случаях, когда его раздельное рассмотрение невозможно. Но и в этом случае несовершеннолетний должен быть максимально защищен от негативного воздействия взрослых соучастников.

2. Задержание несовершеннолетнего подозреваемого. Избрание несовершеннолетнему подозреваемому, обвиняемому меры пресечения (ст. 423 УПК РФ). Согласно ст. 9 и 10 Международного пакта о гражданских и политических правах, ст. 13 Минимальных стандартных правил ООН, касающихся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних 1985 г., ст. 5 Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 г., ст. 85 Минимальных стандартных правил обращения с заключенными 1955 г. задержание и содержание под стражей до суда несовершеннолетнего должны применяться только в качестве крайней меры и в течение кратчайшего периода времени; содержание несовершеннолетнего под стражей до суда по возможности должно заменяться другими альтернативными мерами, такими, как постоянный надзор; задержанные или арестованные несовершеннолетние должны содержаться отдельно от взрослых лиц, содержащихся под стражей.

В развитие данных положений ст. 423 УПК РФ указывает, что задержание несовершеннолетнего производится в порядке, установленном действующим законодательством (ст. 91, 97, 99, 100 и 108 УПК РФ). Принимая решение о заключении несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого под стражу, следователь (дознаватель) в каждом случае должен устанавливать возможность применения к нему меры пресечения в виде отдачи под присмотр в порядке, установленном ст. 105 УПК РФ.

О задержании, заключении под стражу, о продлении срока содержания под стражей несовершеннолетнего подозреваемого

(обвиняемого) должны быть незамедлительно извещены его законные представители. В соответствии с п. 12 ст. 5 УПК РФ к ним относятся родители, усыновители, опекуны или попечители несовершеннолетнего, представители учреждений или организаций, на попечении которых находится несовершеннолетний, а также органы опеки и попечительства. Дознаватель, следователь не позднее 12 часов с момента задержания подозреваемого производит уведомление или предоставляет возможность такого уведомления самому подозреваемому (ч. 1 ст. 96 УПК РФ). При этом в отношении несовершеннолетних применяется закрепленное в ч. 4 ст. 96 УПК РФ правило о невозможности оставления в тайне факта его задержания (в отличие от совершеннолетних подозреваемых, в отношении которых с согласия прокурора это может быть осуществлено).

К несовершеннолетнему обвиняемому (подозреваемому) заключение под стражу в качестве меры пресечения может быть применено лишь в случае, когда он обвиняется (подозревается) в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления. Лишь в исключительных случаях эта мера пресечения может быть избрана в отношении несовершеннолетнего, обвиняемого (подозреваемого) в совершении преступления средней тяжести (ст. 108 УПК РФ).

В то же время необходимо учитывать, что согласно ч. 6 ст. 88 УК РФ наказание в виде лишения свободы не может быть назначено несовершеннолетнему осужденному, совершившему в возрасте до 16 лет преступление небольшой или средней тяжести впервые, а также остальным несовершеннолетним осужденным, совершившим преступления небольшой тяжести впервые. Поэтому к указанным категориям несовершеннолетних не может быть применена и мера пресечения в виде заключения под стражу.

3. *Порядок вызова несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого (ст. 424 УПК РФ).* Вызов несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, который не находится под стражей, производится через его законных представителей, а если он находится в специализированном учреждении для несовершеннолетних — через администрацию этого учреждения. Данный порядок вызван необходимостью обеспечить своевременную явку несовершеннолетнего для производства процессуальных действий, исключить случаи уклонения лиц от производства предварительного расследования в отношении их.

4. *Обязательное участие защитника (п. 2 ч. 1 ст. 52 УПК РФ).* Данное положение обеспечивает возможность наиболее полной защиты прав и законных интересов несовершеннолетнего, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления. Отказ несовершеннолетнего от защитника для дознавателя, следователя, прокурора и суда не обязателен (ч. 2 ст. 52 УПК РФ). Участие защитника обеспечивается с момента возбуждения уголовного дела в отношении несовершеннолетнего, либо с момента его фактического задержания, либо с момента вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого, либо с момента уведомления несовершеннолетнего о подозрении в совершении преступления (ч. 3 ст. 49 УПК РФ).

5. *Допрос несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого (ст. 425 УПК РФ).* Данное следственное действие производится по общим правилам, установленным ст. 187—190 УПК РФ. Наряду с этим существуют особенности, создающие для несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) дополнительные гарантии соблюдения его прав: 1) меньший, в сравнении с обычным, срок производства данного следственного действия (допрос не может продолжаться без перерыва более двух часов, а в течение дня — более четырех часов); 2) в допросе в обязательном порядке участвует защитник, который вправе задавать несовершеннолетнему вопросы, а по окончании допроса знакомиться с протоколом и делать замечания о правильности и полноте сделанных в нем записей; 3) в допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, не достигшего возраста 16 лет либо достигшего этого возраста, но страдающего психическим расстройством или отстающего в психическом развитии, обязательно участие педагога или психолога.

6. *Участие законного представителя несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого в ходе досудебного производства по уголовному делу (ст. 426 УПК РФ).* Участие законных представителей по таким уголовным делам согласно ст. 48 УПК РФ обязательно. При этом законные представители допускаются к участию в уголовном деле на основании постановления следователя, дознавателя с момента первого допроса несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого. При этом им разъясняются предусмотренные законом права.

В соответствии с ч. 2 ст. 426 УПК РФ законный представитель вправе: 1) знать, в чем подозревается или обвиняется несовершеннолетний; 2) присутствовать при предъявлении обвинения; 3) участвовать в допросе несовершеннолетнего подозре-

ваемого, обвиняемого, а также с разрешения следователя — в иных следственных действиях, производимых с его участием и участием защитника; 4) знакомиться с протоколами следственных действий, в которых он принимал участие, и делать письменные замечания о правильности и полноте сделанных в них записей; 5) заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора; 6) представлять доказательства; 7) по окончании предварительного расследования знакомиться со всеми материалами уголовного дела, выписывать из него любые сведения и в любом объеме.

Если в уголовном деле имеются достоверные данные, дающие основание полагать, что действия конкретного законного представителя наносят ущерб интересам несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого), то следователь, дознаватель могут принять решение об отстранении его от участия в уголовном деле и о допуске к участию в уголовном деле другого законного представителя несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого).

Данное решение должно быть изложено в мотивированном постановлении следователя, дознавателя и объявлено как отстраненному, так и допущенному законному представителю. Они вправе обжаловать эти действия и решения в установленном законом порядке (гл. 16 УПК РФ).

7. Прекращение уголовного преследования с применением принудительной меры воспитательного воздействия (ст. 427 УПК РФ). Применение данного основания возможно при одновременном наличии ряда исходных условий: 1) виновность несовершеннолетнего в совершении преступления подтверждается всей совокупностью содержащихся в уголовном деле доказательств; 2) лицо совершило преступление небольшой или средней тяжести; 3) установлено, что исправление несовершеннолетнего может быть достигнуто без применения наказания.

Решение о прекращении уголовного дела может принять с согласия руководителя следственного органа следователь и дознаватель с согласия прокурора. Одновременно перед судом возбуждается ходатайство о применении к несовершеннолетнему обвиняемому принудительной меры воспитательного воздействия из числа предусмотренных в ч. 2 ст. 90 УПК РФ. Данное решение оформляется единым постановлением. Затем постановление вместе с уголовным делом направляется в суд, кото-

рый рассматривает и разрешает его в установленном законом порядке (ч. 4, 6, 8, 9 и 11 ст. 108 УПК РФ).

Суд, получив материалы, выносит постановление, в котором признает необходимым применить одну из установленных ст. 90 УПК РФ мер: 1) предупреждение; 2) передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа; 3) возложение обязанности загладить причиненный вред; 4) ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего.

Одновременно суд вправе возложить на специализированное учреждение для несовершеннолетних контроль за исполнением требований, предусмотренных принудительной мерой воспитательного воздействия.

Также следует заметить, что данное основание применяется помимо предусмотренных общих оснований прекращения уголовного дела и (или) уголовного преследования (ст. 24, 25, 27 и 28 УПК РФ).

§ 3. Судебное разбирательство по уголовным делам в отношении несовершеннолетних

Судебное разбирательство по уголовным делам в отношении несовершеннолетних производится по общим правилам, установленным гл. 35—39 УПК РФ. Уголовное дело в отношении несовершеннолетних в зависимости от подсудности, определенной ст. 31 УПК РФ, может рассматривать мировой судья, районный суд, суд субъекта РФ. Также, по обычным правилам, уголовное дело по обвинению несовершеннолетнего может рассматриваться судьей единолично, коллегией судей или судом с участием присяжных заседателей (ст. 30 УПК РФ).

Вместе с тем судебное разбирательство в суде первой инстанции по уголовным делам в отношении несовершеннолетних имеет и следующие особенности.

1. *Участие законного представителя несовершеннолетнего подсудимого в судебном заседании (ст. 428 УПК РФ).* Данное лицо в обязательном порядке извещается о месте, дате и времени судебного заседания. Однако его неявка не приостанавливает рассмотрения уголовного дела, за исключением случаев, когда суд признает это необходимым.

В ходе судебного заседания законный представитель вправе: 1) заявлять ходатайства и отводы; 2) давать показания; 3) представлять доказательства; 4) участвовать в прениях сторон;

5) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения суда; б) участвовать в заседании судов апелляционной, кассационной и надзорной инстанций.

Законный представитель несовершеннолетнего подсудимого в судебном заседании может одновременно участвовать также и в качестве защитника или гражданского ответчика. В этих случаях он одновременно со статусом законного представителя приобретает и соответствующие статусы (ст. 53 или 54 УПК РФ).

2. *Удаление несовершеннолетнего подсудимого из зала судебного заседания (ст. 429 УПК РФ).* Если обстоятельства, которые подлежат исследованию в судебном заседании, могут оказать отрицательное воздействие на несовершеннолетнего, то он может быть удален на это время из зала суда. Такое удаление суд производит как по ходатайству стороны, так и по собственной инициативе. Чтобы не нарушить прав несовершеннолетнего подсудимого, после его возвращения в зал судебного заседания председательствующий сообщает в необходимом объеме и форме содержание судебного разбирательства, которое произошло в отсутствие лица. Также несовершеннолетнему предоставляется право задать вопросы лицам, которые были допрошены в его отсутствие.

3. *Вопросы, разрешаемые судом при постановлении приговора в отношении несовершеннолетнего (ст. 430 УПК РФ).* При постановлении приговора суд разрешает все вопросы, содержащиеся в ст. 299 УПК РФ. В случае признания подсудимого виновным суд в каждом случае обязан разрешить в отношении несовершеннолетнего еще ряд дополнительных вопросов, а именно: 1) возможно ли освобождение лица от наказания с применением принудительных мер воспитательного воздействия из числа содержащихся в ст. 90 УК РФ; 2) возможно ли условное осуждение несовершеннолетнего; 3) возможно ли назначение в отношении его наказания, не связанного с лишением свободы. Все эти решения являются дополнительной возможностью оказать воспитательное воздействие на несовершеннолетнего без применения к нему мер уголовного наказания, связанного с реальным лишением свободы.

Порядок освобождения несовершеннолетнего подсудимого от уголовной ответственности с применением принудительных мер воспитательного воздействия установлен ст. 431 УПК РФ, а освобождения несовершеннолетнего подсудимого от наказания с применением принудительных мер воспитательного воз-

действия или направлением в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием - ст. 432 УПК РФ.

В специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием несовершеннолетний может быть направлен судом, который выносит обвинительный приговор, но освобождает осужденного от наказания и в соответствии со ст. 92 УК РФ направляет его в указанное учреждение на срок до наступления совершеннолетия, но не более трех лет.

Пребывание несовершеннолетнего в вышеуказанном учреждении может быть прекращено и до достижения им 18-летнего возраста, если исчезнет необходимость в дальнейшем применении к нему этой меры. Продление срока пребывания возможно только по ходатайству несовершеннолетнего осужденного для завершения им образования.

Глава 27. Производство о применении принудительных мер медицинского характера

§ 1. Общая характеристика производства о применении принудительных мер медицинского характера

Производство по уголовным делам о применении принудительных мер медицинского характера осуществляется по общим правилам, установленным УПК РФ. Наряду с этим оно содержит и ряд особенностей, вытекающих из особого статуса данных лиц. Закрепленные в гл. 51 УПК РФ положения полностью соответствуют международным правилам и стандартам, требованиям Конституции РФ, а также правилам, закрепленным в иных нормативных правовых актах.

Принудительные меры медицинского характера применяются:

1) в отношении лиц, совершивших запрещенное уголовным законом деяние в состоянии невменяемости, т. е. в состоянии, когда они не могли осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими вследствие хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия либо иного болезненного состояния психики, и поэтому не подлежащих уголовной ответственности (ст. 21 УК РФ);

2) в отношении лиц, у которых после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение наказания или его исполнение (п. «б» ч. 1 ст. 97 УК РФ).

В отношении этих лиц суд по основаниям, указанным в ст. 97 УК РФ, и в порядке, определенном ст. 441—443 УПК РФ, может назначить одну из принудительных мер медицинского характера, предусмотренных п. «а»—«г» ч. 1 ст. 99 УК РФ: 1) амбулаторное принудительное наблюдение и лечение у психиатра (п. «а»); 2) принудительное лечение в психиатрическом стационаре общего типа (п. «б»); 3) принудительное лечение в психиатрическом стационаре специализированного типа (п. «в»); 4) принудительное лечение в психиатрическом

стационаре специализированного типа с интенсивным наблюдением (п. «г»).

Принудительные меры медицинского характера не являются мерами уголовного наказания. Они не предназначены для восстановления социальной справедливости, а также не имеют своей целью исправление осужденного и предупреждение совершения новых преступлений. Они применяются исключительно для излечения психически больных лиц или улучшения их состояния, предупреждения совершения указанными лицами новых общественно опасных деяний.

Принудительные меры медицинского характера применяются только в случае, когда психическое расстройство лица связано с опасностью для него или других лиц либо с возможностью причинения им иного существенного вреда.

Таким образом, основанием для применения принудительных мер медицинского характера является общественная опасность лица, вытекающая из его психического состояния. В связи с этим сохраняется опасность того, что лицо в будущем может совершить новые деяния, формально подпадающие под признаки преступлений, обозначенных в Особенной части УК РФ.

В соответствии со ст. 434 УПК РФ по уголовным делам в отношении лиц, указанных в ч. 1 ст. 433 УПК РФ, подлежат обязательному доказыванию следующие обстоятельства: 1) время, место, способ и другие обстоятельства совершенного деяния; 2) совершено ли деяние, запрещенное уголовным законом, данным лицом; 3) характер и размер вреда, причиненного деянием; 4) наличие у данного лица психических расстройств в прошлом, степень и характер психического заболевания в момент совершения деяния, запрещенного уголовным законом, или во время производства по уголовному делу; 5) связано ли психическое расстройство лица с опасностью для него или других лиц либо возможностью причинения им иного существенного вреда.

Применение судом принудительных мер медицинского характера возможно только после производства предварительного следствия и судебного разбирательства.

§ 2. Досудебное производство о применении принудительных мер медицинского характера

Досудебное производство по уголовным делам о применении принудительных мер медицинского характера производится по общим правилам, предусмотренным для стадий возбуждения уголовного дела и предварительного расследования. Наряду с

этим в гл. 51 УПК РФ установлены особенности, обеспечивающие особую охрану прав и законных интересов этой категории лиц.

1. *Обязательное проведение судебно-психиатрической экспертизы в целях установления психического состояния лица.* В соответствии с п. 3 ст. 196 УПК РФ в числе прочих случаев назначение и производство судебной экспертизы обязательно, когда необходимо установить психическое состояние подозреваемого, обвиняемого, когда возникает сомнение в его вменяемости или способности самостоятельно защищать свои права и законные интересы в уголовном судопроизводстве.

2. *Осуществление предварительного расследования по уголовным делам в отношении лиц, страдающих психическими расстройствами, исключительно в форме предварительного следствия (ч. 1 ст. 434 УПК РФ).* Если ранее по данному уголовному делу осуществлялось дознание, то сразу же после получения информации о психическом состоянии лица уголовное дело направляется через руководителя следственного органа к следователю для дальнейшего производства предварительного следствия.

3. *Помещение в психиатрический стационар (ст. 435 УПК РФ).* Если будет установлено, что лицо, к которому в качестве меры пресечения было применено заключение под стражу, страдает психическим расстройством, то следователь с согласия руководителя следственного органа подает в суд ходатайство о переводе данного лица в психиатрический стационар. Это ходатайство рассматривается и разрешается судом в порядке, установленном ст. 108 УПК РФ. Если же лицо находится в условиях свободы, то его помещение в психиатрический стационар для производства судебной экспертизы производится по правилам ст. 203 Кодекса.

4. *Выделение уголовного дела (ст. 436 УПК РФ).* В отношении лица, страдающего психическим расстройством, выделение уголовного дела производится в общем порядке, установленном ст. 154 УПК РФ. Это может иметь место в двух случаях: 1) если будет установлено, что кто-либо из соучастников совершил общественно опасное деяние в состоянии невменяемости; 2) если в ходе предварительного следствия установлено, что у кого-либо из соучастников после совершения умышленного преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение и исполнение наказания.

5. *Участие законного представителя (ст. 437 УПК РФ).* Законный представитель является лицом, которое при производ-

432 Глава 27. Принудительные меры медицинского характера

стве по уголовному делу в порядке гл. 51 УПК РФ защищает права и интересы лица, страдающего психическим расстройством. В качестве законного представителя согласно п. 12 ст. 5 УПК РФ могут быть привлечены родители, усыновители, опекуны, попечители, а также представители учреждений или организаций, на попечении которых находится лицо.

Законный представитель лица, в отношении которого ведется производство по применению принудительных мер медицинского характера, привлекается к участию в уголовном деле на основании постановления следователя или суда.

При отсутствии у данного лица близкого родственника по постановлению следователя или суда законным представителем может быть признан орган опеки и попечительства.

Законный представитель наделен рядом прав, закрепленных в ч. 2 ст. 437 УПК РФ, а именно: 1) знать, в совершении какого деяния, запрещенного уголовным законом, обвиняется представляемое им лицо; 2) заявлять ходатайства и отводы; 3) представлять доказательства; 4) участвовать с разрешения следователя в следственных действиях, производимых по его ходатайству или ходатайству защитника; 5) знакомиться с протоколами следственных действий, в которых он принимал участие, и делать письменные замечания о правильности и полноте сделанных в них записей; 6) по окончании предварительного расследования знакомиться со всеми материалами уголовного дела, выписывать из него любые сведения и в любом объеме, в том числе с использованием технических средств, получать копию постановления о прекращении уголовного дела или направлении уголовного дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера; 7) участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела; 8) обжаловать действия (бездействие) и решения следователя, прокурора и суда; 9) получать копии обжалуемых решений; 10) знать о принесенных по уголовному делу жалобах и представлениях и подавать на них возражения; 11) участвовать в заседании судов апелляционной, кассационной и надзорной инстанций.

Факт разъяснения законному представителю данных прав оформляется протоколом.

6. *Участие защитника (ст. 438 УПК РФ).* Содержащееся в данной статье правило по сути повторяет требование п. 3 ч. 1 ст. 51 УПК РФ об обязательном участии защитника. В соответствии с данной нормой защитник является обязательным участником уголовного судопроизводства в случаях, когда подоз-

реваемый, обвиняемый в силу своих физических или психических недостатков не может самостоятельно осуществлять свое право на защиту. При этом защитник участвует в уголовном деле с момента объявления лицу, подозреваемому в совершении преступления, постановления о проведении судебно-психиатрической экспертизы (п. 4 ч. 3 ст. 49 УПК РФ). В дополнение к содержанию п. 3 ч. 1 ст. 51 УПК РФ в ст. 438 говорится, что это правило не распространяется на случаи, когда защитник ранее участвовал в уголовном деле (с момента возбуждения уголовного дела в отношении конкретного лица, задержания лица по подозрению в совершении преступления и др.).

7. *Окончание предварительного следствия (ст. 439 УПК РФ).* Особенность данного этапа досудебного производства по уголовному делу состоит в том, что следователь в результате изучения материалов уголовного дела и окончательной оценки собранных и проверенных доказательств принимает решение об окончании предварительного следствия в одной из следующих форм: 1) прекращение уголовного дела; 2) направление уголовного дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера.

Постановление о прекращении уголовного дела может быть вынесено по двум группам оснований: 1) по основаниям, предусмотренным ст. 24 и 27 УПК РФ, т. е. в общем порядке; 2) в случаях, когда характер совершенного деяния и психическое расстройство лица не связаны с опасностью для него или других лиц либо возможностью причинения им иного существенного вреда.

Постановление о прекращении уголовного дела составляется в соответствии со ст. 212 и 213 УПК РФ. В числе прочих сведений в постановлении указываются конкретные основания, по которым дальнейшее производство по уголовному делу признано невозможным или нецелесообразным.

О прекращении уголовного дела или о направлении его в суд следователь обязан уведомить законного представителя и защитника лица, а также потерпевшего. Одновременно им разъясняется право ознакомиться с материалами уголовного дела в порядке, установленном ст. 216—219 УПК РФ.

В случае принятия решения о направлении уголовного дела в суд следователь составляет постановление. В соответствии с ч. 4 ст. 439 УПК РФ постановление о направлении уголовного дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера должно содержать следующую информацию: 1) об-

стоятельства, указанные в ст. 434 УПК РФ и установленные по данному уголовному делу; 2) основание для применения принудительной меры медицинского характера; 3) доводы защитника и других лиц, оспаривающих основание для применения принудительной меры медицинского характера, если они были высказаны.

К постановлению в обязательном порядке прилагаются: 1) список лиц, подлежащих вызову в судебное заседание (свидетелей, потерпевших, экспертов-психиатров, законного представителя лица, в отношении которого рассматривается дело, гражданского истца, гражданского ответчика); 2) справка о движении уголовного дела с указанием времени возбуждения дела, назначения судебно-психиатрической экспертизы и помещения лица в психиатрический стационар; 3) справки о вещественных доказательствах, о гражданском иске, о процессуальных издержках, о времени окончания предварительного следствия, о месте нахождения лица, в отношении которого направлено дело в суд.

Уголовное дело с постановлением о его направлении в суд следователь направляет прокурору. После изучения материалов уголовного дела прокурор принимает одно из установленных ч. 5 ст. 439 УПК РФ решений: 1) об утверждении постановления следователя и о направлении уголовного дела в суд; 2) о возвращении уголовного дела следователю для производства дополнительного расследования; 3) о прекращении уголовного дела.

Приняв решение о направлении уголовного дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера, прокурор вручает копию соответствующего постановления защитнику и законному представителю.

§ 3. Судебное производство о применении принудительных мер медицинского характера

В судебном разбирательстве по уголовным делам о применении принудительных мер медицинского характера в полной мере действуют правила, установленные для обычного производства на судебных стадиях. Установленные в УПК РФ особенности ни в коей мере не ущемляют прав лиц, страдающих психическими расстройствами, а, наоборот, создают дополнительные гарантии законного и справедливого правосудия.

Судебное производство в отношении лица, совершившего запрещенное законом деяние в состоянии невменяемости, или лица, у которого после совершения преступления наступило

психическое расстройство, делающее невозможным назначение наказания или его исполнение, характеризуется следующими особенностями.

1. *Назначение судебного заседания (ст. 440 УПК РФ)*. После получения от прокурора уголовного дела о применении принудительной меры медицинского характера судья назначает его к рассмотрению в судебном заседании в общем порядке, установленном гл. 33 УПК РФ. При этом судья обязан разрешить вопросы, закрепленные в ст. 228 УПК РФ, а именно: 1) подсудно ли уголовное дело данному суду; 2) имеются ли основания для его возвращения прокурору; 3) вручены ли копии постановления о направлении этого уголовного дела в суд защитнику и законному представителю; 4) подлежит ли отмене или изменению решение суда о помещении лица в психиатрический стационар; 5) имеются ли основания для проведения предварительного слушания; 6) нет ли в уголовном деле доказательств, полученных с нарушением установленного законом порядка; 7) подлежат ли удовлетворению заявленные ходатайства и поданные жалобы; 8) приняты ли меры, обеспечивающие возмещение причиненного вреда.

Если основания для направления уголовного дела по подсудности или о назначении предварительного слушания отсутствуют, то судья не позднее 14 суток со дня поступления данного уголовного дела выносит постановление о назначении судебного заседания.

2. *Судебное разбирательство (ст. 441 УПК РФ)*. Рассмотрение уголовного дела о применении принудительной меры медицинского характера производится в общем порядке (гл. 35—38 УПК РФ), но с учетом ряда особенностей.

В судебном разбирательстве в данном случае обязательно участвуют прокурор, защитник и законный представитель. При неявке кого-либо из этих лиц судебное разбирательство откладывается.

Судебное следствие начинается с изложения прокурором доводов о необходимости применения к лицу, которое признано невменяемым или у которого наступило психическое расстройство, принудительной меры медицинского характера. После этого происходит исследование доказательств и прения сторон в порядке, установленном ст. 274 и 292 УПК РФ¹. Прения сторон состоят из речей прокурора, защитника, потерпевшего и

¹ Об этом подробнее см. в § 3, 4 гл. 19 учебника.

его представителя. Всегда первым выступает прокурор, а последним — защитник.

3. *Вопросы, разрешаемые судом при принятии решения по уголовному делу (ст. 442 УПК РФ)*. Подлежащие разрешению в ходе судебного заседания вопросы в их совокупности позволяют установить или опровергнуть все обстоятельства, которые подлежат доказыванию по данной категории уголовных дел (ст. 434 УПК РФ). К вопросам, подлежащим исследованию и разрешению в ходе судебного разбирательства, отнесены следующие: 1) имело ли место деяние, запрещенное уголовным законом; 2) совершило ли деяние лицо, в отношении которого рассматривается данное уголовное дело; 3) совершено ли деяние лицом в состоянии невменяемости; 4) наступило ли у данного лица после совершения преступления психическое расстройство, делающее невозможным назначение наказания или его исполнение; 5) представляет ли психическое расстройство лица опасность для него или других лиц, а также возможно ли причинение данным лицом иного существенного вреда; 6) подлежит ли применению принудительная мера медицинского характера и какая именно.

Основное правило, которое суд должен соблюдать при исследовании и разрешении вышеуказанных вопросов, состоит в том, что суд должен принимать то либо иное решение лишь в результате доказанности каждого из обстоятельств, указанных в ст. 434 УПК РФ. Например, без установления события деяния и факта его совершения именно тем лицом, в отношении которого рассматривается данное уголовное дело, бессмысленно разрешать вопрос о наличии у лица психического расстройства.

4. *Постановление суда (ст. 443 УПК РФ)*. Суд по результатам судебного разбирательства выносит одно из следующих постановлений: 1) об освобождении лица от уголовной ответственности и о применении к нему принудительной меры медицинского характера — в случае, когда будет установлено, что такое лицо во время совершения общественно опасного деяния находилось в состоянии невменяемости, т. е. не могло осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими вследствие хронического психического расстройства, слабоумия либо иного болезненного состояния психики (ч. 1 ст. 21 УК РФ); 2) об освобождении лица от наказания и о применении к нему принудительной меры медицинского характера — в случае, когда у лица после совершения им преступления наступило психическое расстрой-

ство, лишаящее его возможности осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими (ч. 1 ст. 81 УК РФ); 3) о прекращении уголовного дела и об отказе в применении принудительных мер медицинского характера — в случае, когда лицо не представляет опасности по своему психическому состоянию либо им совершено деяние небольшой тяжести (ч. 2 ст. 443 УПК РФ); 4) о прекращении уголовного дела — при наличии оснований, предусмотренных ст. 24, 25, 27, 28 УПК РФ (принимается независимо от наличия и характера заболевания лица).

В двух последних случаях при прекращении уголовного дела копия постановления суда в течение пяти суток должна быть направлена в орган здравоохранения для решения вопроса об амбулаторном лечении лица или направлении его в психиатрической стационар.

Если лицо страдает психическим расстройством, не исключающим вменяемости (ст. 22 УК РФ), то уголовное дело возвращается прокурору для его последующего направления в суд с обвинительным заключением.

В постановлении суда в любом случае разрешается вопрос о вещественных доказательствах, а также содержится информация о порядке и сроках обжалования данного постановления.

5. *Порядок обжалования постановления суда (ст. 444 УПК РФ).* Постановление суда обжалуется в кассационном порядке по правилам, установленным гл. 45 УПК РФ¹. Это может сделать защитник, потерпевший и его представитель, законный представитель или близкий родственник лица, в отношении которого рассматривалось уголовное дело, а также прокурор. Срок подачи жалобы — в течение 10 суток с момента провозглашения судом постановления.

Суд в результате кассационного рассмотрения уголовного дела может принять одно из решений, установленных ст. 378 УПК РФ, а именно: 1) об оставлении постановления без изменения, а кассационной жалобы или представления без удовлетворения; 2) об отмене постановления и о прекращении уголовного дела; 3) об отмене постановления и о направлении уголовного дела на новое судебное разбирательство; 4) об изменении постановления (допускается только в сторону улучшения положения лица, например путем изменения вида принудительной меры медицинского характера в сторону ее смягчения).

¹ Об этом подробнее см. в гл. 22 учебника.

§ 4. Прекращение, изменение и продление применения принудительной меры медицинского характера

Вопросы, связанные с прекращением, изменением или продлением принудительной меры медицинского характера, согласно ч. 2 ст. 445 УПК РФ рассматриваются судом, который вынес постановление о ее применении, или судом по месту применения данной меры.

Поводами судебного рассмотрения данных вопросов являются: 1) ходатайство администрации психиатрического стационара, подтвержденное медицинским заключением; 2) ходатайство законного представителя и защитника лица, признанного невменяемым.

О назначении уголовного дела к слушанию суд извещает законного представителя лица, к которому применена принудительная мера медицинского характера, администрацию психиатрического стационара, защитника и прокурора. Из всех извещенных лиц обязательным является участие только защитника и прокурора. Неявка других лиц рассмотрению уголовного дела не препятствует.

В судебном заседании происходит исследование доказательств, медицинского заключения, заслушивается мнение явившихся лиц. При наличии сомнений суд вправе назначить судебную экспертизу, истребовать дополнительные документы или допросить лицо, в отношении которого решается вопрос, если это возможно по его психическому состоянию.

Прекращение или изменение применения принудительной меры медицинского характера происходит, когда психическое состояние лица не вызывает необходимости в применении ранее назначенной меры либо когда возникает необходимость в назначении иной принудительной меры медицинского характера. При наличии основания для продления применения принудительной меры медицинского характера суд продлевает принудительное лечение.

По результатам судебного рассмотрения суд при наличии соответствующих оснований выносит одно из постановлений: 1) о прекращении (об изменении или о продлении) применения принудительной меры медицинского характера; 2) об отказе в прекращении (в изменении или в продлении) применения принудительной меры медицинского характера. Изменение или продление допускается на последующие шесть месяцев, после чего вопрос может быть поставлен перед судом вновь.

Возобновление уголовного дела в отношении лица, к которому применена принудительная мера медицинского характера (ст. 446 УПК РФ), возможно в случаях, когда у лица после совершения преступления наступило психическое расстройство, а через некоторое время после применения к нему принудительной меры медицинского характера это лицо выздоровело.

Рассмотрение вопроса о возобновлении уголовного дела по указанному основанию производится судом по месту применения принудительной меры медицинского характера в порядке, определенном для разрешения вопросов, связанных с исполнением приговора (ч. 3 ст. 396 УПК РФ).

При этом суд на основании медицинского заключения выносит постановление о прекращении применения к данному лицу принудительной меры медицинского характера и возобновлении уголовного дела, после чего направляет уголовное дело руководителю следственного органа. В дальнейшем производство по данному уголовному делу продолжается в общем порядке. Если лицо в дальнейшем по приговору суда будет признано виновным, то время, проведенное им в психиатрическом стационаре, в соответствии со ст. 103 УК РФ засчитывается в срок отбывания наказания.

Глава 28. Особенности производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц

§ 1. Категории лиц, в отношении которых применяется особый порядок производства по уголовным делам

Установление в УПК РФ особого порядка производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц вызвано недопустимостью незаконного воздействия на этих лиц в какой бы то ни было форме. Соблюдение строгой процедуры привлечения к уголовной ответственности этой категории лиц является дополнительной гарантией невмешательства в их профессиональную деятельность.

Перечень лиц, в отношении которых применяется особый порядок производства по уголовным делам, установлен в Конституции РФ, УПК РФ, а также в иных федеральных законах.

Согласно Конституции РФ процессуальным иммунитетом обладают: 1) Президент РФ (ст. 91); 2) члены Совета Федерации и депутаты Государственной Думы Федерального Собрания РФ (ст. 98); 3) судьи (ст. 122).

В перечне этих лиц Президент РФ занимает особое положение. Уголовное судопроизводство в отношении его может осуществляться лишь после того, как он будет отстранен от должности Советом Федерации на основании выданного Государственной Думой обвинения в государственной измене или совершении иного тяжкого преступления (ч. 1 ст. 93 Конституции РФ). Это должно быть подтверждено заключением Верховного Суда РФ о наличии в действиях Президента РФ признаков преступления и заключением Конституционного Суда РФ о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения.

Если это произошло, то Президент РФ лишается иммунитета и привлекается к уголовной ответственности на общих основаниях. Положения гл. 52 УПК РФ, устанавливающие особенности производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц, к Президенту РФ не применяются.

В отношении же остальных указанных в Конституции РФ лиц имеется прямая отсылка на федеральное законодательство, которое регламентирует порядок осуществления в отношении этих лиц уголовного судопроизводства.

В УПК РФ перечень лиц, в отношении которых производство по уголовному делу осуществляется в особом порядке, значительно расширен. *К этим лицам согласно ч. 1 ст. 447 УПК РФ относятся:* 1) член Совета Федерации и депутат Государственной Думы, депутат законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта РФ, депутат, член выборного органа местного самоуправления, выборное должностное лицо органа местного самоуправления; 2) судья Конституционного Суда РФ, судья федерального суда общей юрисдикции или федерального арбитражного суда, мировой судья и судья конституционного (уставного) суда субъекта РФ, присяжный или арбитражный заседатель в период осуществления им правосудия; 3) Председатель Счетной палаты РФ, его заместители и аудиторы Счетной палаты РФ; 4) Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации; 5) Президент РФ, прекративший исполнение своих полномочий, а также кандидат в Президенты РФ; 6) прокурор; 7) Председатель Следственного комитета при прокуратуре РФ; 8) руководитель следственного органа; 9) следователь; 10) адвокат; 11) член избирательной комиссии, комиссии референдума с правом решающего голоса; 12) зарегистрированный кандидат в депутаты Государственной Думы, зарегистрированный кандидат в депутаты законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта РФ.

Иные федеральные законы, в которых содержатся указания на особый порядок привлечения к уголовной ответственности тех либо иных лиц, как правило, были приняты еще в период действия прежнего уголовно-процессуального законодательства. Однако соответствующие положения этих законов в настоящее время внесены в гл. 52 УПК РФ, что устраняет необходимость ссылаться на них при использовании тех либо иных особенностей.

Также следует иметь в виду, что на все вышеуказанные категории лиц распространяется общий порядок уголовного судопроизводства, а гл. 52 УПК РФ отражает лишь особенности, которые присущи тем либо иным процедурам.

§ 2. Особенности возбуждения уголовного дела

Возбуждение уголовного дела является первой стадией уголовного судопроизводства¹. Уголовное дело может быть возбуждено как по факту совершения деяния, содержащего признаки преступления, так и в отношении конкретного лица.

¹ Подробно о возбуждении уголовного дела см. в гл. 11 учебника.

В первом случае возбуждение уголовного дела не имеет никаких особенностей, поскольку на момент вынесения постановления лицо, совершившее деяние, еще не установлено. Поэтому особенности, установленные в ст. 448 УПК РФ, проявляются лишь в случаях, когда разрешается вопрос о возбуждении уголовного дела в отношении конкретного лица из числа указанных в ч. 1 ст. 447 Кодекса.

Если же уголовное дело было возбуждено по факту совершения деяния, то аналогичные процедуры используются при привлечении лица, обладающего специфическим статусом, в качестве обвиняемого. На лиц, которые ранее допрашивались в качестве свидетелей, в полной мере распространяется закрепленное в ч. 1 ст. 51 Конституции РФ правило о свидетельском иммунитете. Также у них имеется возможность пользоваться помощью адвоката, в том числе и в ходе допросов (ч. 5 ст. 189 УПК РФ).

Решения о возбуждении уголовных дел в отношении отдельных категорий лиц принимаются следующим образом.

1. В отношении члена Совета Федерации и депутата Государственной Думы решение принимает Председатель Следственного комитета при прокуратуре РФ на основании заключения коллегии, состоящей из трех судей Верховного Суда РФ, о наличии в действиях члена Совета Федерации или депутата Государственной Думы признаков преступления и с согласия Совета Федерации (для его члена) или Государственной Думы (для депутата).

2. В отношении Генерального прокурора РФ решение принимается Председателем Следственного комитета при прокуратуре РФ. Основанием для возбуждения в отношении его уголовного дела является заключение коллегии, состоящей из трех судей Верховного Суда РФ, принятое по представлению Президента РФ, о наличии в действиях Генерального прокурора РФ признаков преступления.

3. В отношении Председателя Следственного комитета при прокуратуре РФ уголовное дело возбуждает исполняющий обязанности Председателя Следственного комитета при прокуратуре РФ на основании заключения коллегии из трех судей Верховного Суда РФ, принятого по представлению Президента РФ.

4. В отношении судьи Конституционного Суда РФ, судьи Верховного Суда РФ, судьи Высшего Арбитражного Суда РФ, судьи суда субъекта РФ, федерального судьи суда районного

звена решение о возбуждении уголовного дела принимает Председатель Следственного комитета при прокуратуре РФ. Дальнейшие различия зависят от того, в суде какого уровня работает тот или иной судья. В отношении судьи Конституционного Суда РФ Генеральный прокурор РФ возбуждает уголовное дело на основании заключения коллегии, состоящей из трех судей Верховного Суда РФ, о наличии в действиях судьи признаков преступления и с согласия Конституционного Суда РФ. Если это судья Верховного Суда РФ или судья Высшего Арбитражного Суда РФ, то требуется заключение коллегии, состоящей из трех судей Верховного Суда РФ, о наличии в действиях судьи признаков преступления и согласие Высшей квалификационной коллегии судей Российской Федерации. В отношении иных судей Председатель Следственного комитета при прокуратуре РФ возбуждает уголовное дело на основании заключения коллегии, состоящей из трех судей суда субъекта РФ или военного суда соответствующего уровня, о наличии в действиях судьи признаков преступления и с согласия квалификационной коллегии судей субъекта РФ (или соответствующей квалификационной коллегии судей военных судов).

5. Председатель Следственного комитета при прокуратуре РФ единолично разрешает вопрос о возбуждении уголовного дела в отношении следующих категорий лиц: а) Председателя Счетной палаты РФ, его заместителя и аудиторов Счетной палаты РФ; б) Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации; в) Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий, а также кандидата в Президенты РФ; г) члена Центральной избирательной комиссии РФ с правом решающего голоса.

6. В отношении депутата законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта РФ вопрос о возбуждении уголовного дела разрешает руководитель следственного органа Следственного комитета при прокуратуре РФ по субъекту РФ на основании заключения коллегии, состоящей из трех судей суда этого же субъекта РФ.

7. В отношении прокурора, руководителя следственного органа, следователя уголовное дело возбуждает вышестоящий руководитель следственного органа Следственного комитета при прокуратуре РФ на основании заключения судьи районного суда или гарнизонного военного суда по месту совершения деяния. В отношении адвоката уголовное дело возбуждает руково-

дитель следственного органа Следственного комитета при прокуратуре РФ по району, городу.

8. Руководитель следственного управления Следственного комитета при прокуратуре РФ по субъекту РФ самостоятельно возбуждает уголовные дела в отношении: а) депутата, члена выборного органа местного самоуправления, выборного должностного лица органа местного самоуправления; б) члена избирательной комиссии, комиссии референдума с правом решающего голоса.

9. Уголовное дело возбуждается следователем: в отношении зарегистрированного кандидата в депутаты Государственной Думы — с согласия Председателя Следственного комитета при прокуратуре РФ, в отношении зарегистрированного кандидата в депутаты законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта РФ — с согласия руководителя следственного органа Следственного комитета при прокуратуре РФ по субъекту РФ.

Если вынесению постановления предшествует получение заключения, то руководитель следственного органа направляет представление в суд. Данное представление рассматривается в закрытом судебном заседании с участием руководителя следственного органа, лица, в отношении которого вынесено представление, и его защитника¹. Срок рассмотрения такого представления и дачи заключения — не более 10 суток со дня его поступления в суд. Получив заключение о наличии в действиях лица признаков преступления, руководитель следственного органа возбуждает уголовное дело в порядке, установленном гл. 20 УПК РФ.

Порядок получения согласия иных государственных органов, указанных в ч. 1 ст. 448 УПК РФ, регламентирован ч. 4—7 этой же статьи.

§ 3. Особенности задержания, избрания меры пресечения и производства отдельных следственных действий

Задержание подозреваемого согласно п. 11 ст. 5 УПК РФ представляет собой меру процессуального принуждения, которая применяется органом дознания, дознавателем, следовате-

¹ Тем самым законодатель в ч. 2 ст. 448 УПК РФ установил возможность участия защитника еще до возбуждения уголовного дела.

лем или прокурором на срок не более 48 часов с момента фактического задержания лица по подозрению в совершении преступления.

Основания и процессуальный порядок задержания подозреваемого установлены в гл. 12 УПК РФ. Особенности задержания установлены для некоторых лиц из числа указанных в ч. 1 ст. 447 УПК РФ. К ним относятся: 1) член Совета Федерации, депутат Государственной Думы; 2) судья федерального суда, мировой судья; 3) прокурор; 4) Председатель Счетной палаты РФ, его заместитель и аудитор Счетной палаты РФ; 5) Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации; 6) Президент РФ, прекративший исполнение своих полномочий.

Закрепленные в ст. 449 УПК РФ особенности задержания не распространяются на следующих лиц: 1) депутат законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта РФ, депутат, член выборного органа местного самоуправления, выборное должностное лицо органа местного самоуправления; 2) судья Конституционного Суда РФ; 3) судья конституционного (уставного) суда субъекта РФ; 4) кандидат в Президенты РФ; 5) следователь; 6) адвокат; 7) Председатель Следственного комитета при прокуратуре РФ; 8) руководитель следственного органа; 9) член избирательной комиссии, комиссии референдума с правом решающего голоса; 10) зарегистрированные кандидаты в депутаты. В отношении их задержание осуществляется по общим правилам, установленным в действующем законодательстве.

Первая группа лиц обладает иммунитетом против задержания. Сразу же после установления их личности данные лица незамедлительно освобождаются. Исключение составляют случаи, когда лица задержаны на месте преступления, т. е. по основанию, предусмотренному п. 1 ч. 1 ст. 91 УПК РФ. Однако и в данном случае задержание не исключает применения к лицам особого порядка разрешения вопроса об их заключении под стражу.

Особенности избрания меры пресечения и производства отдельных следственных действий в отношении лиц из числа указанных в ч. 1 ст. 447 УПК РФ установлены в ст. 450 УПК РФ. Они состоят в следующем.

Судебное решение об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу принимается: 1) в отношении судьи Конституционного Суда РФ — с согласия Конституционного Суда РФ; 2) в отношении судей иных судов — с согласия соответ-

ствующей квалификационной коллегии судей; 3) в отношении члена Совета Федерации, депутата Государственной Думы, Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий, Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации — с согласия соответственно Совета Федерации или Государственной Думы; 4) в отношении зарегистрированного кандидата в депутаты Государственной Думы, кандидата в Президенты РФ — с согласия Председателя Следственного комитета при прокуратуре Российской Федерации; 5) в отношении зарегистрированного кандидата в депутаты законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта РФ — с согласия руководителя следственного органа Следственного комитета при прокуратуре Российской Федерации.

Для избрания иных мер пресечения из числа указанных в гл. 13 УПК РФ процедура согласования не применяется. К иным лицам, не указанным в ч. 2—3, 4¹ ст. 450 УПК РФ, любые меры пресечения применяются в общем порядке.

Однако в любом случае для применения мер пресечения необходимо наличие установленных законом оснований (ч. 1 ст. 97 УПК РФ) и соблюдение надлежащей процедуры.

Среди следственных действий, которые производятся в рамках досудебного производства по уголовному делу, законодатель предусмотрел особую процедуру обыска. Данное следственное действие осуществляется в отношении члена Совета Федерации, депутата Государственной Думы, Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий, Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации по судебному решению и с согласия соответственно Совета Федерации или Государственной Думы. Малоэффективным будет обыск в жилище депутата Государственной Думы или члена Совета Федерации, если они в момент обсуждения вопроса находились в зале заседания. Поэтому реально обыск может производиться лишь после того, как в отношении данных лиц будет применена мера пресечения в виде заключения под стражу или домашнего ареста.

При необходимости заключения под стражу судьи Конституционного Суда РФ или судьи иного суда Председатель Следственного комитета при прокуратуре РФ после получения судебного решения в порядке, установленном ст. 108 УПК РФ, направляет данное решение вместе со своим представлением в соответствующий орган (в Конституционный Суд РФ или в квалификационную коллегию судей). Эти документы рассмат-

риваются в срок не более пяти суток, после чего должно быть принято мотивированное решение о даче согласия или об отказе в этом.

В отношении иных лиц из числа указанных в ч. 1 ст. 447 УПК РФ действует более широкое правило, закрепленное в ч. 5 ст. 450 Кодекса. Если следственные и иные процессуальные действия в соответствии с УПК РФ осуществляются только на основании судебного решения, то в отношении лица, указанного в ч. 1 ст. 477 УПК РФ, это возможно только с согласия соответствующего суда (ч. 1 ст. 448 УПК РФ содержит перечень этих судов). В данном случае следует иметь в виду два момента: 1) это требование распространяется лишь на случаи, когда ранее в отношении лица не было возбуждено уголовное дело или оно не было привлечено в качестве обвиняемого с соблюдением процедуры, установленной ст. 448 УПК РФ; 2) этот порядок не распространяется на лиц, для возбуждения уголовного дела в отношении которых или для их привлечения в качестве обвиняемых согласия суда не требуется (Председатель Счетной палаты РФ, его заместитель, аудиторы Счетной палаты РФ; Президент РФ, прекративший исполнение своих полномочий; Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации; депутат, член выборного органа местного самоуправления, выборное должностное лицо органа местного самоуправления; член избирательной комиссии, комиссии референдума с правом решающего голоса; член Центральной избирательной комиссии РФ с правом решающего голоса, председатель избирательной комиссии субъекта РФ; адвокат; зарегистрированный кандидат в депутаты Государственной Думы, зарегистрированный кандидат в депутаты законодательного, представительного органа государственной власти субъекта РФ).

§ 4. Особенности направления уголовного дела в суд и судебного разбирательства

После предварительного расследования в отношении лица, указанного в ч. 1 ст. 447 УПК РФ, принимается решение об окончании досудебного производства в одной из форм: 1) прекращение уголовного дела; 2) составление обвинительного заключения и направление уголовного дела прокурору для утверждения обвинительного заключения и последующей передачи уголовного дела в суд.

Прокурор, приняв решение об утверждении обвинительного заключения, направляет уголовное дело в суд в соответствии с правилами о подсудности (ст. 31—36 УПК РФ).

Однако согласно ст. 452 УПК РФ уголовное дело в отношении члена Совета Федерации, депутата Государственной Думы, судьи федерального суда по их ходатайству, поданному до начала судебного разбирательства, рассматривается Верховным Судом РФ. Это единственный случай, когда Верховный Суд РФ может выступать в качестве суда первой инстанции.

О возможности подачи такого ходатайства и его последствиях лицо должно быть уведомлено во время производства предварительного следствия.

В остальном судебное разбирательство производится по общим правилам, установленным в УПК РФ.

Глава 29. Международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства

§ 1. Значение международного сотрудничества, его правовые основы и виды

Возрастающее значение международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства обусловлено тем, что преступность все больше приобретает международный, транснациональный и организованный характер. Нередко, стремясь избежать уголовной ответственности за совершенное преступление, лица скрываются в других странах.

В этих случаях возникает необходимость решить вопрос о выдаче таких лиц властям другого государства для их привлечения к уголовной ответственности по конкретному возбужденному уголовному делу или для исполнения приговора. Кроме того, современная широко развитая транспортная инфраструктура способствует увеличению числа деловых и туристических поездок граждан, где они становятся свидетелями, потерпевшими или же виновниками преступлений. Поэтому одним из важных видов международного сотрудничества является в настоящее время именно сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства.

Правовая основа такого сотрудничества — общепризнанные принципы и нормы международного права, международные договоры Российской Федерации, ратифицированные федеральными законами нашей страны, а также соглашения с соответствующими ведомствами других стран, заключенные Генеральной прокуратурой РФ, МВД России, ФСБ России и др.

Наша страна ратифицировала Конвенцию о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г., Европейскую конвенцию о выдаче от 13 декабря 1957 г., Европейскую конвенцию о взаимной правовой помощи по уголовным делам от 20 апреля 1959 г. и другие многосторонние договоры, содержащие положения об оказании правовой помощи.

Тесные многосторонние связи России со странами СНГ отражены в Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от

7 октября 2002 г. Кроме того, Россия заключила двусторонние соглашения о правовой помощи с целым рядом государств, присоединилась к Интерполу в целях более активного участия в деятельности по международному розыску и выдаче преступников.

Международные договоры, в том числе указанные выше, согласно Конституции РФ являются составной частью правовой системы России. Поэтому возникла необходимость создать в УПК РФ часть пятую «Международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства». В ней определен процессуальный порядок реализации основных видов международного сотрудничества, к которым относятся следующие:

1) исполнение запроса о производстве допросов, осмотра, выемки, обыска, судебной экспертизы или иных процессуальных действий, предусмотренных законодательством запрашиваемого государства;

2) вызов свидетеля, потерпевшего, эксперта, гражданского истца, гражданского ответчика, их представителей, находящихся за пределами территории России;

3) направление материалов уголовного дела для осуществления уголовного преследования;

4) выдача лица для уголовного преследования или исполнения приговора;

5) передача предметов, являющихся орудиями преступления, а также предметов, несущих на себе следы преступления или добытых преступным путем;

6) передача лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является.

§ 2. Запрос о правовой помощи

Запрос о правовой помощи — официальный документ, который является основанием для осуществления международно-правовой помощи при необходимости производства на территории иностранного государства допроса, осмотра, выемки, обыска, судебной экспертизы или иных процессуальных действий. Согласно ст. 453 УПК РФ запрос вносится судом, прокурором, следователем в адрес компетентного органа или должностного лица иностранного государства. В запросе требуется указать, на основании какого международного договора, заключенного Российской Федерацией, или международного соглашения на-

правляется запрос. Если такого основания нет, в запросе можно сослаться на принцип взаимности, при этом дается обязательство данному иностранному государству также оказывать при необходимости правовую помощь. Это обязательство уполномочены письменно подтвердить Верховный Суд РФ, МИД России, Минюст России, МВД России, ФСБ России, ФСКН России или же Генеральная прокуратура РФ.

Через МИД России запросы направляются в случаях, предусмотренных международными договорами. Независимо от вида основания для запроса он направляется через Верховный Суд РФ — по вопросам судебной деятельности Верховного Суда РФ; Минюст России — по вопросам, связанным с судебной деятельностью всех других судов; через МВД России, ФСБ России, ФСКН России — в отношении следственных действий, не требующих судебного решения или согласия прокурора; Генеральную прокуратуру РФ — в остальных случаях.

Запрос должен содержать наименование органа, от которого исходит запрос, а также органа, в который направляется запрос, место его нахождения; наименование уголовного дела и характер запроса; данные о лицах, в отношении которых направляется запрос, включая данные о дате и месте их рождения, гражданстве, роде занятий, месте жительства или месте пребывания, а для юридических лиц — их наименование и место нахождения; изложение подлежащих выяснению обстоятельств, а также перечень запрашиваемых документов, вещественных и других доказательств; сведения о фактических обстоятельствах совершенного преступления, его квалификация, текст соответствующей статьи УК РФ, а при необходимости также сведения о размере вреда, причиненного данным преступлением.

Некоторыми соглашениями допускается в случаях, не терпящих отлагательства, направлять запрос по телефону, телефаксу с последующим подтверждением его в письменном виде с приложением соответствующих документов. Обычно запрос исполняется в соответствии с законодательством страны-исполнителя. Но исполнитель вправе отступить от этого правила. Так, Министерство юстиции США в связи с исполнением запроса из России попросило указать, по какой форме должен быть составлен документ о допросе свидетеля, так как в США не предусмотрено составление протокола допроса свидетеля. Подобные отступления (если они не противоречат законодательству страны-исполнителя) в пользу страны, направившей запрос, соответствуют принципам соглашения об оказании

правовой помощи; они делаются для того, чтобы показания свидетелей, другие доказательства не были отвергнуты как недопустимые при разбирательстве уголовного дела в суде.

К запросу прилагаются необходимые документы: выписки из УК РФ и УПК РФ, имеющие отношение к данному уголовному делу, постановления о производстве обыска, других процессуальных действий, если это необходимо по закону, а также копии процессуальных документов из уголовного дела, позволяющие полнее провести допрос, другие процессуальные действия.

Запрос и прилагаемые к нему документы переводятся на официальный язык государства, в которое они направляются, или же на иностранный язык, принятый для международного общения, в частности на английский язык, если это оговорено в двустороннем соглашении. Использование результатов конкретного запроса возможно только в соответствии с целями, указанными в нем.

Исполнение запроса будет задержано, если он не соответствует установленным требованиям. В такой ситуации исполняющая сторона обычно просит предоставить правильно оформленный запрос, документацию к нему, дополнительную информацию. Стандартного бланка запроса нет, но в ст. 454 УПК РФ указаны основные требования, предъявляемые к содержанию и форме письменного запроса. Необходимо, чтобы он был подписан уполномоченным на то должностным лицом и заверен гербовой печатью соответствующего органа.

Доказательства, полученные на территории иностранного государства его должностными лицами в ходе исполнения ими поручений об оказании правовой помощи или направленные в Российскую Федерацию в приложении к поручению об осуществлении уголовного преследования, согласно ст. 455 УПК РФ пользуются такой же юридической силой, как если бы они были получены на территории Российской Федерации в полном соответствии с требованиями УПК РФ, при условии что эти доказательства заверены и переданы в установленном порядке в соответствии с международными договорами, международными соглашениями или на основе принципа взаимности.

Доказательства, полученные во исполнение запроса, как и все другие доказательства, при производстве по уголовному делу подлежат оценке с позиции их относимости, допустимости, достоверности и достаточности (ч. 1 ст. 88 УПК РФ).

При реализации указанного правила о равной юридической силе доказательств нередко возникают трудности из-за неоднородного подхода законодательства разных государств к пониманию доказательств, а также к предъявляемым к ним требованиям. В частности, органам предварительного расследования и судам Российской Федерации необходимо учитывать, что в уголовном процессе зарубежных стран не существует установленных законом бланков протоколов следственных действий, а допросы свидетелей под присягой возможны только в суде.

Европейская конвенция о взаимной правовой помощи по уголовным делам от 20 апреля 1959 г. не требует какого-либо удостоверения подлинности свидетельских показаний или иных документов, направленных во исполнение запроса. Но при этом документы должны соответствовать требованиям законодательства страны — исполнителя запроса.

Страны — участники соглашений нередко предусматривают дополнительные меры в обеспечение достоверности документов, других доказательств. Так, страны — члены СНГ, приняв в 1993 г. в Минске Конвенцию о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, договорились, что каждый лист протокола следственного действия, произведенного во исполнение запроса, должен быть заверен гербовой печатью.

Если у лица, в производстве которого находится уголовное дело, возникла необходимость вызвать свидетеля, потерпевшего, эксперта, гражданского истца, гражданского ответчика, их представителей, то эти лица с их согласия могут быть вызваны по запросу в порядке, установленном ч. 3 ст. 456 УПК РФ, для производства процессуальных действий на территории России.

Чтобы исключить возможность действовать в обход сложных правил о выдаче из другого государства граждан для привлечения к уголовной ответственности, в ч. 4 ст. 456 УПК РФ прямо записано, что явившиеся по вызову лица, указанные в ч. 1 той же статьи, независимо от их гражданства не могут быть на территории России привлечены к уголовной ответственности, взяты под стражу, подвергнуты другим ограничениям личной свободы за деяния, которые были совершены до прибытия по вызову в Россию. Этот иммунитет прекращается, если указанные лица остались на территории России более чем на 15 суток после окончания производства процессуальных действий, для которого было необходимо их присутствие. В том же порядке мо-

жет быть временно передано в Россию лицо, находящееся под стражей в другом государстве.

На условиях принципа взаимности исполняются запросы о производстве процессуальных действий, в том числе допросов свидетелей, поступившие от соответствующих компетентных органов и должностных лиц иностранных государств. При этом принцип взаимности должен быть подтвержден письменным обязательством государства, направившего запрос, оказывать России правовую помощь в производстве процессуальных действий по запросу, направленному через уполномоченный на то орган.

Исполняя запрос, следователь, суд при производстве следственных, других процессуальных действий руководствуются нормами УПК РФ. Но на основе принципа взаимности они могут применять и нормы процессуального законодательства страны, направившей запрос, если это не противоречит законодательству и международным обязательствам нашей страны.

При производстве допроса, других процессуальных действий, если на то получено согласие страны — исполнителя поручения, могут присутствовать представители государства, запрос которого исполняется, если это предусмотрено международными договорами, соглашениями или определено в качестве обязательства на основе принципа взаимности. По их просьбе такие лица должны быть своевременно извещены о времени и месте исполнения поручения, но они не вправе проводить какие-либо процессуальные действия или оперативно-розыскные мероприятия.

Если запрос противоречит законодательству России, а также если его исполнение может нанести ущерб ее суверенитету и безопасности, то он не может быть исполнен.

В соответствии с правилом действия уголовного закона в пространстве лицо, совершившее преступление на территории России, подлежит уголовной ответственности по УК РФ. Это правило распространяется и на иностранных граждан. Согласно ст. 458 УПК РФ если иностранный гражданин, совершивший преступление на территории России, впоследствии оказался за ее пределами и если невозможно производство процессуальных действий с его участием на территории России, то в этой ситуации все материалы уголовного дела передаются в Генеральную прокуратуру РФ, которая решает вопрос об их направлении в компетентный орган иностранного государства для осуществления уголовного преследования. Такое направле-

ние уголовного дела происходит, если есть основания полагать, что иностранный гражданин не будет выдан для его уголовного преследования в России.

Дело в том, что не только в России, но и во многих зарубежных странах действуют нормы, согласно которым, как правило, гражданин, совершивший преступление за рубежом и оказавшийся на родине, подлежит привлечению к уголовной ответственности на территории своей страны.

Европейская конвенция о взаимной правовой помощи по уголовным делам и практика ее применения определили критерии, с учетом которых можно на условиях взаимности решить, нужно ли направлять уголовное дело в иностранное государство или же следует требовать выдачи иностранного гражданина для привлечения его к уголовной ответственности в России.

С учетом принципа взаимности УПК РФ (ст. 459) предусматривает, что запрос компетентного органа иностранного государства об уголовном преследовании гражданина России, совершившего преступление на территории иностранного государства и вернувшегося в Россию, рассматривается Генеральной прокуратурой РФ. Материалы уголовного дела, присланные с запросом, проверяются и при необходимости дополняются в ходе предварительного расследования и судебного разбирательства.

Если же в отношении гражданина России уголовное преследование за рубежом не было возбуждено до его возвращения в Россию, то уголовное дело при наличии оснований, предусмотренных ст. 12 УК РФ, может быть возбуждено и расследовано по материалам, представленным компетентным органом иностранного государства, как приобщенным к запросу, так и полученным дополнительно при производстве предварительного расследования.

Уголовное дело, направляемое в Россию, как и уголовное дело, направляемое в другое государство, в указанных выше случаях должно быть подшитым, пронумерованным, иметь опись документов; копии документов должны быть надлежащим образом заверены. В сопроводительном письме, а также в описи материалов уголовного дела указывается на то, какие вещественные доказательства, видео- и аудиозаписи, другие магнитные носители информации передаются вместе с уголовным делом в качестве приложений.

§ 3. Выдача лица для уголовного преследования или исполнения приговора

Международным правом предусмотрены три вида выдачи лиц другому государству: для уголовного преследования; для исполнения приговора; выдача лица на время.

Порядок выдачи в соответствии с международными договорами определен в гл. 54 УПК РФ. В ней установлено, что экстрадиция возможна только: 1) в связи с совершением преступлений, предусмотренных законодательством обоих государств, т. е. России и государства, в которое направлен запрос; 2) если за совершение этих преступлений предусмотрено наказание в виде лишения свободы сроком не менее одного года (в случаях, когда речь идет о выдаче для уголовного преследования) либо когда лицо осуждено к лишению свободы на срок не менее шести месяцев (в случаях выдачи для исполнения приговора).

Выдача в Россию осуществляется в отношении граждан России или граждан третьих государств, так как государства не производят выдачу собственных граждан.

Материалы для обоснования запроса предоставляются в Генеральную прокуратуру РФ, которая, сочтя их убедительными, направляет запрос в другую страну с приложением заверенной копии: 1) постановления судьи об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу (при запросе о выдаче для уголовного преследования); 2) вступившего в законную силу приговора и справки о неотбытом сроке наказания (при запросе для исполнения приговора).

Запрос о выдаче согласно ч. 4 ст. 460 УПК РФ должен содержать: наименование и адрес запрашивающего органа; данные о лице, в отношении которого направлен запрос о выдаче, а также по возможности описание внешности, фотографию, другие материалы, позволяющие идентифицировать личность; изложение фактических обстоятельств и правовую квалификацию содеянного с приведением текста закона, предусматривающего ответственность за совершенное деяние, и указанием санкций (в связи с этим необходимо указать и собранные доказательства, подтверждающие виновность лица); копию постановления о привлечении в качестве обвиняемого (если это запрос о выдаче лица для уголовного преследования).

Общее правило, установленное в международном праве и воспроизведенное в ч. 1 ст. 461 УПК РФ, гласит, что лицо, выданное иностранным государством, не может быть задержано,

привлечено в качестве обвиняемого, осуждено без согласия государства, его выдавшего, а также передано третьему государству за преступление, не указанное в запросе о выдаче. Запрос о согласии оформляется в соответствии с требованиями ч. 4 ст. 460 УПК РФ.

При этом в соответствии с ч. 2 ст. 461 УПК РФ согласия иностранного государства не требуется, если: 1) выданное им лицо в течение 44 суток со дня окончания уголовного судопроизводства, отбытия наказания или освобождения от него по законному основанию не покинуло территорию России; 2) выданное лицо покинуло территорию России, но затем добровольно возвратилось в Россию.

Запрос о выдаче не должен использоваться для привлечения лица к уголовной ответственности за преступления, совершенные им до выдачи и не указанные в запросе о выдаче. Но если лицо совершило преступление после его выдачи, то требования ч. 1 ст. 461 УПК РФ на него не распространяются.

На основе принципа взаимности выдача иностранных граждан и лиц без гражданства производится в страны, с которыми Россия заключила соответствующие договоры. Гражданин Российской Федерации согласно ч. 1 ст. 61 Конституции РФ не может быть выслан за пределы Российской Федерации или выдан другому государству.

Выдача из России может быть произведена в случаях, предусмотренных ч. 3 ст. 462 УПК РФ. Они аналогичны указанным выше случаям, закрепленным в ч. 2 ст. 460 УПК РФ. Кроме того, на основе принципа взаимности иностранное государство, направившее запрос о выдаче, должно гарантировать, что выдаваемое лицо будет преследоваться только за преступление, указанное в запросе, и после окончания судебного разбирательства и отбытия наказания может свободно покинуть территорию данного государства, а также что данное лицо не будет выслано, передано третьему государству без согласия России.

Согласно ст. 4 Федерального закона от 25 октября 1999 г. № 190-ФЗ «О ратификации Европейской конвенции о выдаче, Дополнительного протокола и Второго дополнительного протокола к ней»¹ и в соответствии с ч. 4 ст. 462 УПК РФ решение о выдаче Россией указанных лиц, находящихся на территории России, принимается Генеральным прокурором РФ или его заместителем; они же решают, какой запрос удовлетворить, если

¹ СЗ РФ. 1999. № 43. Ст. 5129.

запросы о выдаче одного и того же лица поступили от нескольких иностранных государств.

Лицо, в отношении которого принято указанное решение, письменно уведомляется об этом. Оно вправе обжаловать его согласно ч. 1 ст. 463 УПК РФ в суд субъекта РФ. Решение о выдаче вступает в силу через 10 суток с момента уведомления лица, в отношении которого оно принято, но если оно обжаловано в суд, то выдача не производится вплоть до вступления в силу судебного решения по данному вопросу. О поступившей жалобе суд немедленно уведомляет прокурора, который в течение 10 суток направляет в суд материалы о законности и обоснованности решения о выдаче. Суд в составе трех судей в течение месяца со дня получения жалобы рассматривает ее в открытом судебном заседании с участием прокурора, лица, в отношении которого принято решение о выдаче, и его защитника, если он участвует в уголовном деле. Суд только проверяет соответствие решения о выдаче международным договорам и законодательству России и не обсуждает вопросы виновности лица, принесшего жалобу.

По итогам проверки суд принимает одно из следующих решений: 1) о признании решения о выдаче лица незаконным или необоснованным и о его отмене; 2) об оставлении жалобы без удовлетворения.

Определение суда может быть обжаловано в кассационном порядке в Верховный Суд РФ в течение семи суток со дня его вынесения.

Согласно ч. 1 ст. 464 УПК РФ выдача лица, указанного в запросе, не допускается, если: 1) данное лицо является гражданином Российской Федерации¹; 2) данному лицу предоставлено убежище в Российской Федерации в связи с возможностью преследования в государстве, из которого поступил запрос, по признаку расы, вероисповедания, гражданства, национальности, принадлежности к определенной социальной группе или по политическим убеждениям; 3) в отношении данного лица в России за то же самое деяние вынесен вступивший в законную силу приговор или прекращено производство по уголовному делу; 4) вследствие истечения сроков давности или по иному

¹ Согласно Европейской конвенции о выдаче в этом случае предусматривается возбуждение уголовного дела и уголовное преследование органами государства, отказавшего в выдаче, по материалам уголовного дела, переданного запрашивающей стороной.

законному основанию согласно законодательству Российской Федерации уголовное дело не может быть возбуждено или приговор не может быть исполнен; 5) имеется вступившее в законную силу решение суда Российской Федерации о наличии препятствий для выдачи в соответствии с законодательством и международными договорами России.

Указанные выше обстоятельства носят обязательный (императивный) характер: задача прокуратуры и суда — установить их наличие или отсутствие для решения вопроса о выдаче.

В отличие от них в ч. 2 ст. 464 УПК РФ приведены дополнительные обстоятельства, которые могут препятствовать выдаче лица: 1) деяние, послужившее основанием для запроса, не является по уголовному закону преступлением¹; 2) деяние, в связи с которым направлен запрос о выдаче, совершено на территории Российской Федерации или против интересов Российской Федерации за пределами ее территории; 3) за то же самое деяние в Российской Федерации осуществляется уголовное преследование лица, в отношении которого направлен запрос о выдаче; 4) уголовное преследование лица, в отношении которого направлен запрос о выдаче, возбуждается в порядке частного обвинения.

Если принято решение отказать в выдаче лица, то Генеральная прокуратура РФ уведомляет об этом компетентные органы соответствующего иностранного государства с указанием оснований отказа.

Если лицо, в отношении которого поступил запрос о выдаче, подвергается уголовному преследованию или отбывает наказание за другое преступление на территории Российской Федерации, то его выдача может иметь место только после прекращения уголовного преследования, освобождения от наказания либо до исполнения приговора.

Но если такая отсрочка выдачи может повлечь за собой истечение срока давности уголовного преследования или причинить ущерб расследованию, то запрашиваемое лицо согласно

¹ Однако в выдаче не может быть отказано на том основании, что законодательство запрашиваемого государства не предусматривает таких же по характеру налогов или сборов или не содержит таких же по характеру положений, касающихся налогов, сборов, пошлин и валютных операций, как и законодательство запрашивающего государства. См.: Дополнительный протокол от 17 марта 1978 г. к Европейской конвенции о выдаче от 13 декабря 1957 г. // СЗ РФ. 2000. № 23. Ст. 2348.

ч. 2 ст. 465 УПК РФ может быть выдано на время при наличии обязательства соблюдать условия, установленные в данном случае Генеральным прокурором РФ или его заместителем, например, о немедленном возвращении лица по окончании производства по уголовному делу, о запрете изменять меру пресечения и др.

Если в материалах запроса о выдаче лица имеется решение судебного органа об избрании в отношении этого лица меры пресечения в виде заключения под стражу, то согласно ч. 2 ст. 466 УПК РФ это лицо может быть подвергнуто домашнему аресту или заключено под стражу без подтверждения этого решения судом Российской Федерации.

Если же в материалах запроса о выдаче лица нет судебного решения об избрании в отношении данного лица меры пресечения в виде заключения под стражу, то прокурор в целях обеспечения возможности выдачи лица согласно ч. 1 ст. 466 УПК РФ решает вопрос об избрании ему меры пресечения в порядке, предусмотренном УПК РФ; для избрания меры пресечения в виде ареста или домашнего ареста необходимо обращение в суд.

По просьбе иностранного государства или Российской Федерации при наличии независимых от них обстоятельств дата выдачи может быть перенесена. Но в любом случае лицо на территории России в этой ситуации подлежит освобождению по данному уголовному делу по истечении 30 суток.

При передаче выдаваемого лица, если об этом содержится просьба в запросе, могут быть переданы предметы, являющиеся орудиями преступления, а также предметы, несущие на себе следы преступления или добытые преступным путем, т. е. предметы, которые, возможно, будут признаны вещественными доказательствами. Эти предметы по запросу передаются и в том случае, когда выдача запрашиваемого лица вследствие его смерти или по другим причинам невозможна.

Передача указанных предметов может быть временно задержана, если они необходимы для производства по другому уголовному делу.

По окончании производства по уголовному делу указанные предметы подлежат возврату для обеспечения законных интересов третьих лиц. В данном случае имеются в виду прежде всего предметы, добытые преступным путем.

§ 4. Передача лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является

Выше был изложен порядок выдачи лица для исполнения приговора тому государству, в котором был вынесен и вступил в законную силу приговор. Речь шла о лицах, которые скрываются в другом государстве от исполнения приговора. От этих случаев необходимо отличать случаи *передачи лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является*; о них сказано в гл. 55 УПК РФ (ст. 469—472); касаются они в основном лиц, которые, будучи за рубежом, совершили преступление и там же были осуждены к лишению свободы.

Отправное для российского государства положение о выдаче содержится в ч. 2 ст. 63 Конституции РФ: «Выдача лиц... а также передача осужденных для отбывания наказания в других государствах осуществляются на основе федерального закона или международного договора Российской Федерации». Передача осужденных осуществляется в соответствии с положениями ряда многосторонних и двусторонних договоров Российской Федерации. Например, одним из основных многосторонних договоров, ратифицированных Российской Федерацией, является Конвенция о передаче лиц, осужденных к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданами которого они являются от 19 мая 1978 г. (Берлинская конвенция)¹.

Только суд Российской Федерации решает вопрос, имеются ли основания для передачи осужденного в России иностранного гражданина для отбывания наказания в виде лишения свободы.

В ст. 471 УПК РФ установлены следующие основания для отказа в передаче лица, осужденного судом Российской Федерации, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является: 1) ни одно из деяний, за которое лицо осуждено, не признается преступлением по законодательству государства, гражданином которого является осужденный; 2) наказание не может быть исполнено в иностранном государстве вследствие: а) истечения срока давности или по иному основанию, предусмотренному законодательством этого государства; б) непризнания судом или иным компетентным органом иностранного

¹ ВВС СССР. 1979. № 16. Ст. 238.

государства приговора суда Российской Федерации либо признания ими этого приговора без установления порядка и условий отбывания осужденным наказания на территории иностранного государства; в) неспособности с условием и порядком отбывания осужденным наказания, определенных в иностранном государстве; 3) от осужденного или от иностранного государства не получены гарантии исполнения приговора в части гражданского иска; 4) не достигнуто согласие о передаче осужденного на условиях, предусмотренных международным договором Российской Федерации; 5) осужденный имеет постоянное место жительства в России.

Международные договоры Российской Федерации предусматривают и некоторые другие основания для отказа, например возможность нанесения передачей осужденного ущерба суверенитету или безопасности России.

Если отсутствуют указанные обстоятельства, то суд выносит решение о передаче лица для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является.

Основанием передачи лица, осужденного судом Российской Федерации к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является, а равно для передачи гражданина России, осужденного судом иностранного государства к лишению свободы, для отбывания наказания в России является согласно ст. 469 УПК РФ только решение суда по результатам рассмотрения представления федерального органа исполнительной власти, уполномоченного в области исполнения наказаний, либо обращения осужденного или его представителя, а равно компетентных органов иностранного государства в соответствии с международным договором Российской Федерации либо письменным соглашением компетентных органов Российской Федерации с компетентными органами иностранного государства на основе принципа взаимности.

Указанное представление, обращение осужденного, его представителя, органов иностранного государства о передаче осужденного рассматриваются судом в порядке и сроки, которые установлены для решения вопросов на стадии исполнения приговоров (ст. 396, 397, 399 УПК РФ).

Судья вправе отложить рассмотрение представления, обращения и запросить недостающие сведения либо направить обращение осужденного в компетентный орган России для сбора необходимой информации, а также для предварительного со-

гласования вопроса о передаче осужденного с компетентным органом иностранного государства.

На основе принципа взаимности возможна передача и гражданина России, осужденного к лишению свободы в иностранном государстве, для отбывания наказания в России. В этой ситуации в уголовном судопроизводстве России возникает ряд вопросов, связанных с исполнением приговора суда иностранного государства, разрешаемых судом в порядке, установленном ст. 472 УПК РФ. В ч. 1 этой статьи указаны два основания отказа в признании приговора суда иностранного государства: деяние, за которое осужден гражданин Российской Федерации, не является преступлением по законодательству Российской Федерации либо приговор суда иностранного государства не может быть исполнен в силу истечения срока давности. В ч. 2 ст. 472 УПК РФ указаны требования, предъявляемые к содержанию постановления суда о признании и исполнении приговора суда иностранного государства; в ч. 3 той же статьи — условия, при наличии которых суд может на основе положений УК РФ изменить срок наказания в виде лишения свободы.

Постановление суда обращается к исполнению в порядке, установленном ст. 393 УПК РФ.

В ч. 6 ст. 472 УПК РФ определен порядок решения судом вопросов, возникающих при исполнении приговора суда в связи с отменой или изменением приговора суда иностранного государства либо применением изданных в иностранном государстве актов об амнистии или о помиловании.

Глава 30. Уголовный процесс зарубежных государств

§ 1. Уголовный процесс Англии

Английский уголовный процесс характеризуется тем, что в стране нет единого уголовно-процессуального кодекса, регламентирующего уголовное судопроизводство в полном объеме. В настоящее время действует система документов, которые можно подразделить на законы и подзаконные нормативные правовые акты.

Среди законов следует указать законы об уголовной юстиции (1967, 1972, 1982, 1986, 1987, 1988, 1990, 1991, 1998 гг.), о магистратских судах (1980 г.), о коронерах (1988 г.), о полиции и магистратских судах (1994 г.), об уголовном процессе и расследованиях (1996 г.), о правосудии для несовершеннолетних и доказательствах по уголовным делам (1999 г.), о регламентации полномочий по расследованию (2000 г.), о правосудии по уголовным делам и судах (2000 г.) и др.

В Англии уголовное судопроизводство осуществляют следующие органы: 1) полиция; 2) Королевская служба преследования (ее полномочиями являются дача рекомендаций полиции в связи с возможным началом производства по уголовным делам, проверка начатых полицией уголовных дел, подготовка материалов в суд, осуществление уголовного преследования в судах); 3) Генеральный атторней (назначается непосредственно Королевой и является главным юридическим советником Королевы и правительства, осуществляет общее руководство Королевской службой преследования); 4) коронеры (проверяют обстоятельства смерти лица, тело которого обнаружено в пределах коронерского участка); 5) суды (в их систему входят суд Палаты лордов, Апелляционный суд, Высокий суд, Суд короны — вместе составляют Верховный суд; суды магистратов).

Суд Палаты лордов является высшей судебной инстанцией, вправе рассматривать апелляции на решения Отделения по уголовным делам Апелляционного суда, Отделения королевской скамьи Высокого суда, Высокого суда Северной Ирландии, Военно-апелляционного суда.

В Апелляционном суде рассматриваются апелляции по уголовным делам, рассмотренным с соблюдением процедуры, которая требует обвинительного акта.

Высокий суд может принимать при наличии особо оговоренных в законе условий к своему производству апелляции по уголовным делам, рассмотренным в Суде короны и судах магистратов. По общему правилу Высокий суд осуществляет судебное разбирательство в качестве суда первой и второй инстанций по гражданским делам, отличающимся особой сложностью.

Суд короны представляет собой систему судов, рассматривающих в качестве суда первой инстанции уголовные дела с соблюдением процедуры, требующей обвинительного акта. Кроме того, при определенных условиях он может осуществлять проверку решений, принятых по уголовным делам судами магистратов. Низовыми звеньями Суда короны являются местные присутствия, которые подразделяются на присутствия трех степеней: первой степени, рассматривающие дела об особо тяжких преступлениях (под председательством опытных судей, направленных из Высокого суда); второй степени, рассматривающие дела о тяжких преступлениях (под председательством судей Высокого суда или высококвалифицированных окружных судей); третьей степени, рассматривающие дела о всех иных преступлениях (под председательством окружных судей или рикордеров). В Суде короны судебное разбирательство по уголовным делам, рассматриваемым по первой инстанции, может осуществляться с участием присяжных.

Суды магистратов рассматривают по существу в упрощенном порядке уголовные дела о суммарных и альтернативных преступлениях. Кроме того, суды магистратов принимают решения по вопросам, возникающим до направления дела в суд, в том числе и по делам, подсудным Суду короны.

Уголовный процесс Англии основан на принципе состязательности, который действует не только в ходе судебного разбирательства, но и на стадии досудебного производства, а также на стадии предварительного рассмотрения уголовного дела (предания суду).

Преступные деяния в Англии в основном в зависимости от их тяжести делятся на преступления, которые преследуются по обвинительному акту, и на преступления, которые могут рассматриваться в суммарном (упрощенном) порядке. Для каждого вида преступных деяний предусмотрена определенная процедура.

ра подготовки уголовных дел к рассмотрению в суде и соответствующая система судов.

Досудебное производство осуществляет в основном полиция (констебли), дирекция публичных преследований, коронеры, расследующие случаи насильственной или внезапной смерти, ведомство по борьбе с тяжким мошенничеством, а также частные лица и организации, если указанные органы не проявили должной инициативы. На этой стадии устанавливается подозреваемый, собираются доказательства его виновности, он допрашивается с обеспечением права на защиту, при необходимости производится его задержание, арест, а также обыск.

Задержание подозреваемого возможно не более чем на 24 часа, а по решению магистратского суда — до 96 часов; дальнейшее содержание под стражей возможно лишь по приказу суда в общей сложности не более чем на 70 суток.

Если удалось установить лицо, виновное в совершении преступления, доказательства, изобличающие его, а также если признано целесообразным привлечь его к уголовной ответственности, полиция передает материалы обвинения в Королевскую службу преследования (государственных обвинителей). Последняя решает вопрос о направлении уголовного дела судье на предварительное слушание или же на разбирательство по существу в суммарном порядке. Но государственный обвинитель имеет право прекратить уголовное преследование, если он не уверен, что собранных доказательств достаточно для поддержания обвинения в суде, или же при отсутствии публичного интереса.

При поступлении уголовного дела в магистратский суд дальнейшее производство осуществляется в *суммарном порядке*, т. е. вслед за положительным решением вопроса о предании суду суд рассматривает дело по существу. При этом если подсудимый согласен с предъявленным ему обвинением, то суд выносит обвинительный приговор. В противном случае в суде исследуются доказательства, представленные стороной обвинения, суд заслушивает мнения сторон и выносит приговор.

В стадии *предварительного рассмотрения* уголовного дела, подсудного Суду короны, вначале суд (магистраты) с участием сторон выясняет, собрала ли сторона обвинения тот минимум доказательств виновности обвиняемого, который необходим для предания обвиняемого суду. При этом каждая из сторон знакомится с доказательствами, собранными другой стороной. Сторонам отводится время для представления дополнительных

доказательств в обоснование своей позиции, в связи с чем в этой стадии может быть несколько заседаний. Если суд принял решение, что доказательств, представленных стороной обвинения, достаточно для предания обвиняемого суду, то обвинитель составляет обвинительный акт и передает его для утверждения в суд. Но суд вправе и прекратить уголовное дело.

С момента предания суду до начала судебного разбирательства приказ об аресте обвиняемого может быть выдан несколько раз, но в каждом случае на срок не более восьми суток; общий срок ареста на этой стадии не должен превышать 112 суток.

В стадии *разбирательства* процедура рассмотрения дела в Суде короны в большинстве случаев бывает простой, если подсудимый признает себя виновным. В этом случае отпадает необходимость в суде присяжных; суд должен только убедиться в добровольном признании вины подсудимым; приговор выносится без исследования доказательств.

Если подсудимый не согласен с предъявленным обвинением, то в Суде короны проводится судебное разбирательство с участием *12 присяжных заседателей*. В этом случае производство в Суде короны состоит из следующих этапов: подготовительной, обвинительной и защитительной частей; судебных прений; напутственного слова судьи присяжным; вынесения вердикта присяжными; принятия вердикта судьей; исследования личности обвиняемого; вынесения приговора, коррекции приговора. Судья в течение шести месяцев может изменить приговор как в лучшую, так и в худшую для обвиняемого сторону.

Любой *пересмотр приговоров* в уголовном процессе Англии — *апелляция*. При этом суд имеет право вызывать свидетелей и исследовать любые другие доказательства, изменять приговор, в том числе и в сторону, неблагоприятную для подсудимого, отменять приговор с прекращением уголовного дела или же с возвращением дела в суд первой инстанции. Приговоры магистратских судов пересматриваются, как правило, в Суде короны (без присяжных заседателей), а приговоры Суда короны — в Отделении по уголовным делам Апелляционного суда.

§ 2. Уголовный процесс США

Уголовный процесс США сформирован на основе уголовного процесса Англии, поэтому во многом сходен с ним. В США существует федеральная система судов и наряду с ней самостоятельные судебные системы каждого из 50 штатов, округа Колум-

бия и четырех федеральных территорий. Источниками уголовно-процессуального права федерального уровня, как и уровня штатов, являются Конституция США, федеральные законы, содержащие нормы об уголовном судопроизводстве, и многочисленные судебные прецеденты, которые в ряде случаев доминируют над положениями законов. В некоторых штатах уголовно-процессуальное законодательство кодифицировано. Федеральная судебная система США состоит из трех уровней: 1) окружные (районные) суды (суды первой инстанции); 2) апелляционные суды; 3) Верховный суд США. Судебные системы штатов в целом копируют федеральную.

Федеральные магистраты разрешают по существу в порядке суммарного производства дела о малозначительных преступлениях, а также осуществляют ряд процессуальных действий по делам об опасных преступлениях (фелониях), подсудных федеральным окружным (районным) судам. Федеральные магистраты назначаются на должность путем голосования судей окружного (районного) суда.

Окружные (районные) суды, действующие в составе судей-профессионалов и присяжных заседателей, осуществляют рассмотрение в качестве суда первой инстанции уголовных дел об опасных преступлениях (фелониях), которые преследуются по федеральным законам, а также проверяют по апелляционным жалобам законность и обоснованность решений, принимаемых федеральными магистратами.

Апелляционные суды (12 в стране) проверяют законность и обоснованность решений, вынесенных федеральными окружными (районными) судами.

В компетенцию высшей судебной инстанции — Верховного суда США входит принятие окончательных решений по делам, рассмотренным федеральными апелляционными и окружными (районными) судами.

К специализированным судам относится система военных судов, возглавляемая Военным апелляционным судом, и ряд иных судебных органов.

Судебная система штатов состоит из судов ограниченной юрисдикции, судов общей юрисдикции, верховных судов штатов.

Суды ограниченной юрисдикции рассматривают по существу дела о малозначительных преступлениях и проступках, ответственность за совершение которых предусмотрена актами местного самоуправления, а также принимают решения по во-

просам, связанным с контролем за ходом досудебного производства.

Суды общей юрисдикции рассматривают в качестве судов первой инстанции уголовные дела об опасных преступлениях, а также проверяют законность и обоснованность решений судов ограниченной юрисдикции.

В большинстве штатов образованы промежуточные апелляционные суды, проверяющие законность и обоснованность решений по уголовным делам судов общей юрисдикции.

Верховные суды штатов принимают окончательное решение по уголовным делам, рассматривавшимся судами штатов.

Уголовный процесс США включает следующие стадии: досудебное производство и применение мер процессуального принуждения; предварительное рассмотрение уголовного дела в суде и предание суду; судебное рассмотрение уголовного дела с вынесением приговора и назначением наказания; обжалование и пересмотр приговоров. Преступления в уголовном процессе США классифицируются следующим образом: *фелония* (тяжкое преступление, караемое смертной казнью либо лишением свободы на срок от одного года); *мисдиминор* (менее тяжкое преступление, караемое лишением свободы на срок до одного года или штрафом) и мелкие правонарушения (наказываются лишением свободы на срок до шести месяцев или штрафом на сумму до 500 долл.). Эта классификация влияет и на особенности производства по уголовному делу.

Досудебное производство (и применение мер процессуального принуждения) проводится при получении сообщений о тяжких и менее тяжких преступлениях; по окончании досудебного производства, как правило, необходимо составление соответственно обвинительного акта или информации. Досудебное производство осуществляется в основном полицией, а также работниками Федерального бюро расследований, другими уполномоченными на то службами¹. Возможно частное расследование, если соответствующие органы не отреагировали должным образом на сообщении о преступлении, но оно проводится под контролем полиции. Досудебное производство начинается с момента по-

¹ К ним, в частности, относятся Федеральная таможенная служба, Администрация по борьбе с наркотиками, Федеральная секретная служба, Бюро по контролю за алкогольными напитками, табачными изделиями и огнестрельным оружием, Служба иммиграции и натурализации, Федеральное бюро тюрем и др.

лучения и регистрации информации о преступлении. Деятельность в этой стадии направлена на выявление обстоятельств совершенного преступления, установление, а при необходимости задержание и арест лица, подозреваемого в совершении преступления, сбор сведений, изобличающих его. При этом может быть проведено опознание подозреваемого, его допрос. До начала допроса подозреваемому должно быть разъяснено, что он имеет право хранить молчание, а все то, что он сообщит при допросе, может быть использовано в качестве доказательств против него; что он имеет право на присутствие при допросе приглашенного или назначенного защитника. Не существует правил оформления этого допроса, как и допросов (получения объяснений) свидетелей, экспертов. Они в полиции не предупреждаются об ответственности за дачу ложных показаний; составление протокола не обязательно. Сведения об этих допросах и иные собранные сведения, уличающие подозреваемого, полицейский фиксирует в записной книжке, а затем в отчете о работе по уголовному делу. Об итогах работы, содержании отчета полицейский может быть допрошен в качестве свидетеля в суде под присягой.

Деятельность в этой стадии сходна с деятельностью в уголовном процессе России на стадии возбуждения уголовного дела, но в США в начальной стадии уголовного процесса возможно применение (как правило, по судебному решению) мер процессуального принуждения, прежде всего задержание, арест и обыск. До применения этих мер полиция действует без процессуального формализма.

В федеральных правилах уголовного процесса в окружных судах США записано: если из жалобы или письменного показания под присягой явствует, что имеются достаточные основания полагать, что совершено преступление и его совершил подозреваемый, то уполномоченному на то полицейскому, иному чиновнику должен быть выдан ордер на арест этого подозреваемого судьей-магистратом. По просьбе прокурора судья-магистрат вместо ордера на арест может выдать повестку о вызове в суд.

Сроки ареста контролируются судьей-магистратом и не должны превышать 100, а в виде исключения — 130 суток. Все процессуальные действия в досудебном производстве так или иначе контролируются прокурором (атторнеем). Он решает вопрос о возбуждении уголовного преследования перед судом, о квалификации преступления; его мнение учитывает судья-ма-

гистрат в открытом судебном заседании с участием сторон при выдаче ордера на арест и обыск.

Служба атторнеев имеет три уровня: 1) федеральный уровень, возглавляемый Генеральным атторнеем США, который руководит Департаментом юстиции США; 2) служба атторнеев штатов, которой руководит генеральный атторней штата; 3) местные атторнеи, работающие под контролем органов местного самоуправления.

Атторнеи округов, районов, городов помимо прочих обязанностей занимаются расследованием преступлений. Окружные атторнеи имеют в своем распоряжении вспомогательный следственный орган, состоящий из выделяемых для этого сотрудников полиции.

В ходе *предварительного слушания* уголовного дела суд знакомится с доказательствами обвинения, чтобы решить, имеются ли достаточные основания полагать, что обвиняемым было совершено конкретное преступление и поэтому можно передать дело в суд для его рассмотрения по существу. При этом обвинитель предъявляет тот минимум доказательств, который нужен для обоснования судом решения о предъявлении обвинения и предании его суду. Обвиняемый (или его защитник) может опровергать доказательства обвинения, представляя свои доказательства или заявления об алиби либо о признании вины.

Обвинение может быть предъявлено обвинителем либо в форме обвинительного акта (Indictment), который подается им на утверждение Большого жюри (орган предания суду), либо в форме информации об обвинении, подаваемых обвинителем непосредственно в суд.

Одной из основных особенностей уголовного процесса США является институт «делки о признании вины». В настоящее время более 90% уголовных дел в США, минуя стадию предварительного слушания, направляются в суд первой инстанции, где суд, удостоверившись в добровольном признании обвиняемым вины, выносит приговор без разбирательства, как правило, в рамках, предложенных прокурором. При этом в обмен на признание вины прокурор предлагает заниженную квалификацию и менее суровое наказание.

Этапы судебного рассмотрения дела с участием присяжных заседателей: формирование жюри присяжных заседателей (12 человек); их инструктирование; вступительные речи обвинителя и защитника подсудимого; рассмотрение судом представленных сторонами доказательств; допрос свидетелей; заключительные

заявления сторон; напутственная речь судьи; вердикт присяжных заседателей; сбор судьей сведений, необходимых для вынесения справедливого приговора и назначения наказания; определение меры наказания. Обвинение в суде поддерживают прокуроры (атторнеи), но в роли обвинителей могут выступать и адвокаты, действующие по контракту, например на стороне штата.

Разбирательство уголовных дел в суммарном (упрощенном) порядке проводится в низших судах отдельных штатов и в федеральных окружных судах по делам о мисдиминорах. Уголовное дело рассматривает единолично судья. Возможное наказание — лишение свободы на срок до одного года или штраф на сумму до 500 долл. Если обвиняемый признает себя виновным, то судья сразу выносит приговор.

Основным способом обжалования (пересмотра) судебных решений в уголовном процессе США является *апелляция*. Апелляционная жалоба может быть подана осужденным как по факту самого осуждения, так и с целью добиться смягчения меры наказания. Основанием для отмены обвинительного приговора может служить какая-либо существенная ошибка, допущенная на любой из стадий уголовной процедуры. Апелляционная жалоба, как правило, не приостанавливает исполнение наказания. Исключением является лишь приговор, предусматривающий наказание в виде смертной казни. На федеральном уровне жалоба на приговор федерального окружного суда подается в апелляционный суд и лишь после решения апелляционного суда — в Верховный суд США. Апелляционная жалоба должна содержать правовой анализ оспариваемых жалобщиком положений со ссылками на материалы уголовного дела и иные процессуальные документы. Из иных способов обжалования стоит выделить пересмотр приговора вышестоящим судом по вновь открывшимся обстоятельствам. Просьба о пересмотре подается в суд, вынесший приговор, причем срок ее подачи сторонами не ограничен.

§ 3. Уголовный процесс Франции

Основными источниками уголовно-процессуального права Франции являются Конституция (1958 г.) и УПК (1958 г.) с многочисленными дополнениями и изменениями, в частности внесенными в 2000 г., а также общепризнанные принципы и нормы международного права. Стадии уголовного процесса:

дознание; возбуждение уголовного преследования; предварительное судебное следствие; судебное разбирательство; пересмотр или обжалование судебного решения; исполнение приговора. Уголовно наказуемые деяния во Франции делятся на три уровня: преступление, проступок, нарушение. Для каждого из этих видов преступного деяния предусмотрена определенная уголовно-процессуальная форма производства. Допускается рассмотрение в рамках уголовного дела гражданских исков. Бремя доказывания возложено на прокуратуру.

Дознание осуществляет в основном судебная полиция в целях установления фактов нарушения уголовного закона, собирания доказательств и розыска лиц, совершивших преступление. Оно ведется под контролем прокурора, нередко по его инициативе.

Дознание по очевидным преступлениям должно быть закончено в срок до восьми суток; при отсутствии признаков очевидности — до шести месяцев. В ходе дознания возможно задержание подозреваемого на срок до 24 часов, этот срок может быть продлен прокурором еще до 24 часов. Задержанному должны быть разъяснены его права: на встречу с защитником, на медицинское освидетельствование и др. Возможны также осмотры, выемки, допросы.

Окончив дознание, полиция передает материалы прокурору для решения вопроса *о возбуждении уголовного преследования*. Гражданский истец (самостоятельная процессуальная фигура потерпевшего по УПК Франции отсутствует) может выступить инициатором возбуждения уголовного преследования. Прокуратура возбуждает уголовное преследование, руководствуясь принципом целесообразности. Заинтересованные лица могут обжаловать действия прокурора вышестоящему прокурору. Кроме того, публичный иск может быть возбужден по инициативе потерпевшего, который, предъявляя гражданский иск в связи с совершением преступления, вынуждает прокуратуру возбудить публичный иск даже в случаях, когда она не собиралась этого делать.

Существует несколько способов возбуждения уголовного преследования по инициативе прокурора.

Во-первых, возбуждение уголовного преследования путем составления требования о производстве предварительного следствия. Составлением такого требования прокурор приводит в движение публичный иск по делам о преступлениях, требующих предварительного следствия (все дела о преступлениях; де-

ла в отношении несовершеннолетних; дела, по которым не установлено лицо, подлежащее привлечению к ответственности; иное любое дело по усмотрению прокурора).

Во-вторых, возбуждение уголовного преследования с помощью непосредственного вызова в суд. Указанный способ применяется в том случае, когда совершен проступок или правонарушение, не требующие производства предварительного следствия. Прокурор, считая возможным не производить предварительное следствие, направляет судебному приставу требование составить и вручить обвиняемому процессуальный акт, обязывающий его явиться в суд для судебного разбирательства.

В-третьих, существуют упрощенные способы возбуждения уголовного преследования (вызов в протокольной форме и немедленный привод).

По инициативе потерпевшего возможно два способа возбуждения уголовного преследования: 1) жалоба, направляемая непосредственно судье; 2) непосредственный вызов в суд. При первом способе потерпевший направляет жалобу в письменной форме следственному судье или делает заявление в устной форме, которое заносится в протокол. Следственный судья переадресует жалобу прокурору, который должен решить вопрос о возбуждении уголовного преследования. Второй способ применяется, когда по делу не должно производиться предварительное следствие. Потерпевший обращается в суд с просьбой направить обвиняемому вызов в суд. Данный документ составляется судом и через судебного пристава направляется обвиняемому.

Предварительное судебное следствие проводится только по требованию прокурора; оно обязательно по уголовным делам о преступлениях, а по делам о проступках проводится по требованию прокурора. Его осуществляют: следственный судья (первая инстанция) и следственная камера при Апелляционном суде (вторая инстанция).

Существуют также специализированные органы предварительного следствия: судья и следственный судья по делам несовершеннолетних, следственный судья и палата по контролю за следствием при военных судах, следственные комиссии при Высоком суде правосудия и Суде правосудия Республики.

Согласно ч. 1 ст. 81 УПК Франции «следственный судья вправе совершить любое следственное действие, которое сочтет необходимым в целях установления истины». Наиболее распространенными следственными действиями являются осмотр места происшествия, допрос, очная ставка, обыск, выемка, экс-

пертиза. Он также вправе давать поручения судебной полиции о проведении следственных действий, кроме допросов обвиняемого и очных ставок. Для следственного судьи обязательны требования прокурора о производстве следственных действий, но он в определенных случаях вправе не согласиться с требованием прокурора. Следственный судья не является представителем стороны обвинения, он — судья. Если лицо, в отношении которого ведется предварительное следствие, само не заявило ходатайство о приобретении статуса обвиняемого, чтобы полнее использовать свое право на защиту, то оно считается ассистированным свидетелем, т. е. свидетелем, имеющим защитника и некоторые другие права на защиту.

Сроки предварительного следствия определяет следственный судья. Но если он в течение четырех месяцев не произвел ни одного следственного действия, то председатель следственной камеры может изъять у него уголовное дело и передать в следственную камеру для принятия решения по существу. По окончании предварительного следствия и после проверки материалов уголовного дела прокурором следственный судья передает дело в следственную камеру, являющуюся органом предварительного следствия второй инстанции. Следственная камера состоит из председателя и двух советников.

Основными направлениями деятельности следственной камеры являются: 1) проверка работы следственной судьи; 2) решение вопроса о предании суду или о прекращении уголовного дела; 3) рассмотрение жалоб на действия судебной полиции и следственного судьи.

Во Франции существует четырехзвенная система судов, уполномоченных рассматривать уголовные дела по существу: 1) трибуналы инстанции¹; 2) трибуналы большой инстанции; 3) апелляционные суды; 4) Кассационный суд. Кроме того, имеется ряд специализированных судов (суды ассизов, суды по делам несовершеннолетних, политические суды, военные суды и т. п.).

Трибунал инстанции, рассматривающий уголовные дела, именуется *полицейским судом* и рассматривает в качестве суда первой инстанции дела о так называемых правонарушениях, т. е. запрещенных уголовным законом наименее общественно опасных деяниях. Как правило, он состоит из одного судьи,

¹ Данные суды в литературе иногда называют трибуналами малой инстанции.

единолично рассматривающего уголовные дела. В некоторых крупных городах трибунал инстанции состоит из нескольких судей, имеющих определенную специализацию.

Трибунал большой инстанции, рассматривающий уголовные дела, именуется *исправительным судом*. Он состоит из нескольких профессиональных судей, коллегиально рассматривающих уголовные дела о проступках, если подсудимый находился под стражей или если ему грозит наказание в виде тюремного заключения на срок свыше пяти лет.

Суд ассизов не является постоянно действующим судебным органом. Он созывается один раз в квартал для рассмотрения во время сессии всех накопившихся дел. Суды ассизов обладают исключительной компетенцией рассмотрения в качестве суда первой инстанции уголовных дел о наиболее тяжких нарушениях уголовного закона, а также пересматривать такие дела в апелляционном порядке.

Особенностью стадии *судебного разбирательства* является то, что здесь осуществляется не только рассмотрение уголовного дела и принятие решения по существу, но и рассмотрение жалоб на решения суда по существу. В деятельности суда ассизов выделяются три этапа: действия до судебного заседания; судебное заседание; производство после судебного заседания. Суд ассизов состоит из трех профессиональных судей (председатель и два ассессора) или жюри (девять членов-непрофессионалов). Судьи и присяжные имеют равные права и решают вопросы как факта, так и наказания совместно. Производство в суде ассизов может быть и заочным при неявке ответчика в течение 10 дней.

В ходе судебного разбирательства в суде ассизов и в других судах председательствующий определяет порядок исследования доказательств. Он вправе принять любые меры, которые сочтет полезными для установления действительных обстоятельств по уголовному делу.

Дела о проступках рассматриваются в исправительном суде, состоящем из трех судей, а дела о нарушениях — судьей единолично в полицейском суде. Но при определенных условиях здесь могут рассматриваться дела и о более тяжких правонарушениях.

Судебное заседание в полицейском и исправительном судах происходит в двух формах: 1) классическая процедура; 2) особые виды производства без судебного разбирательства — при наличии условий, предусмотренных законом.

Способы обжалования судебных решений: оппозиция, апелляция, кассация и ревизия.

Оппозиция — способ обжалования решения, который имеет отлагательное действие для первоначального решения. Применяется в отношении решений, вынесенных заочно, а также по делам о проступках и правонарушениях.

Апелляция — способ обжалования приговоров исправительных судов по всем делам о проступках и приговоров полицейских судов по делам о правонарушениях, за которые предусмотрено наказание в виде штрафа на сумму свыше 5 тыс. франков, а также при решении вопросов по гражданскому иску.

Апелляции разделяются на основные и встречные. Основную апелляцию в течение 10 суток имеют право подать осужденный, прокурор, гражданский истец и гражданский ответчик (в части, касающейся гражданского иска). Генеральный прокурор может подать апелляцию в течение двух месяцев. Срок встречной кассации — 15 суток с момента провозглашения приговора.

В апелляционном суде одним из судей устно докладывается суть дела, после чего проводится судебное разбирательство. Судебное разбирательство в данном случае включает в себя судебное следствие и судебные прения. При судебном следствии суд может ограничиться исследованием протоколов показаний свидетелей, которые были ими даны ранее. В результате рассмотрения дела апелляционный суд принимает одно из следующих решений: 1) о замене обжалуемого решения собственным решением; 2) об оставлении в силе обжалуемого решения.

Кассация во Франции характеризуется тем, что правом рассматривать кассационные жалобы наделен лишь Кассационный суд. Кассации разделяются на два вида: 1) кассация в интересах сторон; 2) кассация в интересах закона.

Срок кассационного обжалования составляет пять суток с момента провозглашения обжалуемого решения.

Кассационное рассмотрение начинается с доклада одного из судей, после чего выступают адвокаты сторон. Стороны не наделены правом выступления: они могут лишь представить свои письменные доводы по жалобе. Прокурор дает свое заключение последним. Суд, удалившись для вынесения решения, принимает его большинством голосов. При этом судья-докладчик высказывает свое мнение первым, а председательствующий — последним.

Кассационный суд не имеет права изменить обжалуемое решение. Он вправе его отменить либо отклонить жалобу.

Ревизия представляет собой способ пересмотра вступивших в законную силу приговоров, возможный только в пользу осужденного. Инициатива возбуждения ревизионного производства в соответствии со ст. 623 УПК Франции может исходить от министра юстиции, осужденного или его представителя, а также родственников и иных представителей осужденного в случае его смерти.

§ 4. Уголовный процесс Германии

Уголовный процесс своей страны немецкие юристы именуют обвинительно-следственным. Это означает, что лишь при наличии публичного обвинения, возбужденного прокуратурой, возможно судебное разбирательство уголовного дела, только сам суд исследует все обстоятельства дела, будучи не связанным ходатайствами участников процесса. Основным источником уголовно-процессуального права Германии является УПК, принятый 1 февраля 1877 г. В Конституции ФРГ закреплены принципы правосудия и нормы о судебном контроле за законностью задержания и ареста. Процессуальные нормы также содержатся в Законе о судоустройстве 1877 г., Законе о судьях 1961 г. и др.

Для германского уголовного процесса характерно отсутствие стадии возбуждения уголовного дела. Началом производства по делу служит производство первых следственных действий.

Предварительное расследование начинается с получения сообщения о совершенном преступлении. На этой стадии прокуратура, являющаяся органом дознания, обязана исследовать сообщение для решения вопроса о возбуждении публичного обвинения. Формально полиция — не орган дознания, но она должна расследовать обстоятельства преступления и принять меры к тому, чтобы не допустить противодействия выяснению этих обстоятельств. Власти и чиновники полиции обязаны выполнять требования или поручения прокуратуры.

При этом полиция проводит так называемое свободное, неформализованное доказывание, т. е. собирание сведений о событии преступления и лице, его совершившем. По судебному решению полиция проводит негласные оперативно-розыскные мероприятия, предусмотренные УПК ФРГ. Если прокурор считает необходимым производство судебных следственных дейст-

вий, то он ходатайствует об этом перед участковым судьей. Как правило, прокуратура ходатайствует о проведении допросов обвиняемых и свидетелей.

Прокуратура и чиновники полиции вправе задержать подозреваемого. Задержанный не позднее следующего дня должен быть доставлен к участковому судье для допроса и решения вопроса об аресте. Судья вправе назначить производство отдельных следственных действий для решения вопроса о дальнейшем содержании обвиняемого под стражей.

Прокуратура обязана устанавливать не только уличающие, но и оправдывающие обстоятельства (ч. 2 § 160 УПК ФРГ); свидетели и эксперты обязаны явиться по вызову прокуратуры и дать показания по делу или представить свое заключение. Допрос под присягой — прерогатива судьи (ч. 1 § 161a УПК ФРГ).

Если обвиняемый не арестован, то он должен быть допрошен в полиции или прокуратуре не позднее окончания расследования (§ 163a УПК ФРГ). При этом в ходе предварительного расследования обвинение не предъявляется, а может быть возбуждено только после его окончания. Наименование «обвиняемый» является формальным, а лицо, совершившее преступление, в стадии предварительного расследования по своему статусу более близко к подозреваемому.

В любом случае на первом допросе обвиняемому должно быть разъяснено, какое деяние вменяется ему в вину, а также что он вправе, но не обязан давать показания; вправе еще до первого допроса пригласить защитника, ходатайствовать о представлении в свое оправдание доказательств, оспаривать выдвинутое против него обвинение.

Существуют две формы окончания дознания: 1) возбуждение публичного обвинения; 2) прекращение уголовного дела.

Прокуратура возбуждает публичное обвинение посредством направления в суд уголовного дела с обвинительным актом. При этом прокуратура руководствуется не только принципом законности, но и принципом целесообразности. В уголовном процессе Германии в целях повышения эффективности уголовного судопроизводства в настоящее время ликвидировано предварительное следствие. Согласно концепции запретов доказывания, основанной на нормах УПК ФРГ, запрещено использование доказательств, полученных с существенным нарушением прав обвиняемого.

Решение о прекращении уголовного дела оформляется постановлением прокурора. Оно может быть обжаловано в тече-

ние двух недель потерпевшим вышестоящему прокурору. Решение о прекращении уголовного дела доводится до сведения обвиняемого.

Судебная система Германии состоит из четырех уровней: 1) участковые суды; 2) земельные суды; 3) Высший земельный суд; 4) Верховный суд ФРГ.

В *участковых судах* рассмотрение дела осуществляется единолично судьей или судьей с участием шеффенов (суд шеффенов). Судья единолично рассматривает дела частного обвинения, дела о проступках, которые наказываются лишением свободы на срок до шести месяцев, в некоторых случаях — лишением свободы на срок до одного года. Суд шеффенов рассматривает уголовные дела о проступках, представляющих повышенную общественную опасность, а также дела о преступлениях, за которые может быть назначено наказание в виде лишения свободы на срок до трех лет.

В *земельных судах* уголовные дела рассматриваются большими или малыми палатами. Большая палата, состоящая из трех судей и двух шеффенов, в качестве суда первой инстанции рассматривает уголовные дела о тяжких преступлениях. Также большая палата в качестве суда второй инстанции в апелляционном порядке рассматривает жалобы на приговоры, вынесенные судом шеффенов. Кроме того, существует палата по делам несовершеннолетних (три судьи и три шеффена), рассматривающая в качестве первой инстанции наиболее важные уголовные дела о преступлениях, совершенных несовершеннолетними. Также в качестве суда второй инстанции она в апелляционном порядке рассматривает жалобы на приговоры единоличного судьи и суда шеффенов по делам несовершеннолетних.

Малая палата, состоящая из одного судьи и двух шеффенов, является судом второй инстанции, рассматривающим в апелляционном порядке жалобы на приговоры единоличного участкового судьи.

В *Высшем земельном суде* сенат по уголовным делам (пять судей) в качестве суда первой инстанции рассматривает все уголовные дела о наиболее тяжких преступлениях. Сенат, состоящий из трех судей, в качестве суда второй инстанции рассматривает в ревизионном порядке жалобы на приговоры апелляционных судов земельного суда.

Сенат по уголовным делам *Верховного суда ФРГ*, состоящий из пяти судей, является только судом второй инстанции. Он рассматривает в ревизионном порядке жалобы на приговоры

большой палаты по уголовным делам земельного суда, жалобы на приговоры Высшего земельного суда, вынесенные в качестве суда первой инстанции.

Предание суду — стадия, в которой суд без участия шеффенов и прокурора решает вопрос о возможности открытия судебного разбирательства или о временном приостановлении уголовного дела. Предание суду не проводится по делам, рассматриваемым в порядке ускоренного производства.

Судебное разбирательство — центральная стадия — начинается с подготовительной части, за ней следуют судебное следствие, судебные прения, последнее слово подсудимого, постановление приговора. Суд обязан по долгу службы исследовать все факты и доказательства, которые имеют значение для разрешения уголовного дела. Суд вправе приостановить судебное следствие по собственной инициативе или по ходатайству прокурора, стороны защиты для предоставления дополнительных доказательств. Наряду с обвинительным или оправдательным приговором УПК ФРГ предусматривает приговоры о прекращении уголовного дела и о назначении мер исправления и безопасности.

В уголовном процессе Германии приговоры, не вступившие в законную силу, обжалуются в форме *апелляции* (приговоры участкового единоличного судьи и участкового суда шеффенов) и в форме *ревизии* (приговоры судов, рассматривающих дела о более тяжких преступлениях). Пересмотр приговоров, вступивших в законную силу, осуществляется путем возобновления производства.

К *особым видам производства* относится, в частности, суммарное производство об издании судьейского приказа о наказании — упрощенное разрешение дел без судебного разбирательства по письменному ходатайству прокурора (в качестве меры наказания выступают штраф, предостережение, запрещение вождения автотранспорта, конфискация имущества, уничтожение предметов, порицание и денежное взыскание в отношении юридического лица).

Уголовный процесс

Учебник

2-е издание, переработанное

Издательство НОРМА

Лицензия № 03206 от 10 ноября 2000 г.

101990, Москва, Колпачный пер., 9а

Тел./факс (495) 621-62-95. E-mail: norma@norma-verlag.com

Internet: www.norma-verlag.com

Подписано в печать 29.09.08

Формат 60x90/16. Бумага офсетная

Гарнитура «Таймс». Печать офсетная

Усл. печ. л. 31,00. Уч.-изд. л. 29,88

Доп. тираж 3000 экз. Заказ № 6584.

По вопросам приобретения книг обращайтесь:

«Издательский Дом ИНФРА • М» —
официальный дистрибьютор Издательства НОРМА
(опт, розница, книга — почтой, доставка)
127282, Москва, ул. Полярная, д. 31в
Тел.: (495) 363-42-60 (многоканальный);
(495) 363-42-60 доб. 215 (справки о наличии);
(495) 363-42-60 лоб. 247 (книга — почтой);
(495) 363-42-60 доб. 251 (заключение договоров);
Факс: (495) 363-92-12
E-mail: books@infra-m.ru. Internet: www.infra-m.ru

Центр комплектования библиотек

119019, Москва, ул. Моховая, д. 16, корп. К
Российская государственная библиотека
Тел.: (495) 202-93-15

Книжный супермаркет «Библиосфера»

(розничная продажа)
м. «Пролетарская», ул. Марксистская, д. 9
Тел.: (495) 670-52-17, 670-52-18, 670-52-19
www.bibliosfera-ddk.ru

Отпечатано с предоставленных диапозитивов
в ОАО «Тульская типография». 300600, г. Тула, пр. Ленина, 109.