1. Понятие уголовного судопроизводства, его назначение.
2. Понятие стадий уголовного процесса, их система.
3. Уголовно-процессуальное право: понятие, структура.
4. Уголовно-процессуальные правоотношения.
5. Источники уголовно-процессуального права. Действие уголовно-  
   процессуального закона в пространстве, во времени и по кругу лиц.
6. Уголовно-процессуальная форма: понятие, значение. Единство и дифференциация уголовно-процессуальной формы.
7. Уголовно-процессуальные гарантии, их значение.
8. Исторические типы (формы) уголовного процесса.
9. Принцип состязательности сторон.
10. Презумпция невиновности.
11. Принцип уважения чести и достоинства личности.
12. Принцип обеспечения подозреваемому и обвиняемому права на  
    защиту.
13. Уголовное преследование, его виды.
14. Уголовно-процессуальные функции.
15. Суд, его полномочия. Состав суда.
16. Подсудность: понятие, виды, значение.
17. Прокурор в уголовном процессе.
18. Потерпевший, его процессуальное положение. Частный обвинитель.
19. Подозреваемый, его процессуальное положение.
20. Обвиняемый, его процессуальное положение.
21. Защитник, его процессуальное положение.
22. Гражданский истец, гражданский ответчик и их представители.
23. Эксперт и специалист. Их процессуальное положение.
24. Обстоятельства, исключающие участие в уголовном судопроизводстве.
25. Доказывание. Процесс доказывания, его элементы.
26. Обстоятельства, подлежащие доказыванию по уголовному делу. Предмет доказывания по делам в отношении несовершеннолетних и по делам о применении принудительных мер медицинского характера.
27. Понятие доказательства, его свойства.
28. Классификация доказательств.
29. Показания обвиняемого и подозреваемого, их оценка.
30. Показания свидетеля и потерпевшего, их оценка.
31. Заключение и показания эксперта, их оценка. Заключение и показания специалиста.
32. Вещественные доказательства.
33. Протоколы следственных и судебных действий и иные документы.
34. Понятие и виды мер уголовно-процессуального принуждения. Иные меры уголовно-процессуального принуждения.
35. Задержание: основания, порядок. Гарантии прав личности при задержании.
36. Понятие и виды мер пресечения. Основания применения мер пресечения.
37. Залог.
38. Запрет определенных действий.
39. Подписка о невыезде. Домашний арест.
40. Заключение под стражу.
41. Процессуальные издержки.
42. Реабилитация.
43. Поводы и основание к возбуждению уголовного дела.
44. Порядок возбуждения уголовного дела.
45. Отказ в возбуждении уголовного дела и его основания. Поста­новление об отказе в возбуждении уголовного дела.
46. Подследственность: понятие и виды.
47. Привлечение в качестве обвиняемого. Изменение обвинения на  
    предварительном следствии.
48. Дознание.
49. Дознание в сокращенной форме.
50. Понятие и виды следственных действий. Общие правила  
    производства следственных действий.
51. Предъявление для опознания.
52. Осмотр. Освидетельствование. Следственный эксперимент.
53. Обыск, выемка. Наложение ареста на почтово-телеграфную корреспонденцию.
54. Контроль и запись переговоров. Получение информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами.
55. Допрос, его виды. Очная ставка. Проверка показаний на месте.
56. Производство судебной экспертизы на предварительном следствии.
57. Приостановление предварительного следствия.
58. Основания и порядок прекращения уголовного дела на предварительном следствии.
59. Окончание предварительного следствия с обвинительным заключением и ознакомление участников производства с материалами предварительного следствия.
60. Обвинительный акт.
61. Обвинительное заключение.
62. Общий порядок подготовки к судебному заседанию.
63. Предварительное слушание: основания проведения, процессуальный порядок, виды принимаемых решений.
64. Пределы судебного разбирательства.
65. Осуществление правосудия на основе непосредственности и устности в неизменном составе суда.
66. Подготовительная часть судебного заседания.
67. Cудебное следствие
68. Прения сторон и последнее слово подсудимого.
69. Приговор. Свойства приговора. Требования, предъявляемые к приговору.
70. Вопросы, разрешаемые при постановлении приговора.
71. Виды приговоров, структура приговора.
72. Особый порядок принятия судебного решения при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением.
73. [Особый порядок принятия судебного решения при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34481/cd09a72744f05daeda99a3daadc778cb3f9436ca/).
74. Особенности производства у мирового судьи.
75. Особенности судебного следствия и прений в суде присяжных.
76. Формирование коллегии присяжных заседателей. Особенности подготовительной части судебного заседания в суде присяжных.
77. Вердикт коллегии присяжных, его процессуальное значение.
78. Апелляционный порядок рассмотрения уголовного дела.
79. Кассационный порядок рассмотрения уголовного дела.
80. Основания отмены или изменения судебного решения в проверочных стадиях уголовного судопроизводства.
81. Стадия исполнения приговора.
82. Производство в надзорной инстанции, отличие от кассационного производства.
83. Возобновление производства по уголовному делу ввиду новых  
    или вновь открывшихся обстоятельств.
84. Особенности производства по делам несовершеннолетних.
85. Особенности производства по делам о применении принудительных мер медицинского характера.
86. Особенности производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц.
87. [Производство о назначении меры уголовно-правового характера при освобождении от уголовной ответственности](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34481/9452e13b963df1ab5198be781fd5fc1a11fd011d/).
88. Международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства.

# 1. Понятие уголовного судопроизводства, его назначение.

**Уголовное судопроизводство** – урегулированная нормами уголовно-процессуального права деятельность органов дознания, следователей, прокуроров и судов по уголовным делам о преступлениях, то есть деятельность по возбуждению уголовного дела, его расследованию, судебному разбирательству, вынесению приговора (иного решения по делу), пересмотру решения в вышестоящих судах, исполнению вступившего в законную силу судебного решения.

**В узком смысле,  уголовное судопроизводство**   – только стадия судебного разбирательства.

**Назначение:**

1. **защита прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений** – ст. 6 – обеспечение реализации ст. 52 Конституции, гарантирующей охрану прав потерпевших от преступлений и обеспечние им доступа к правосудию. Это назначение осуществляется посредством обнаружения и уголовного преследования лиц, их осуждения и справедливого наказания, устранения причин совершения преступления. Средства достижения – процессуальные правила доказывания, возможность применения мер процессуального принуждения и т.д.

2. **защита личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения прав и свобод** – ст. 6 – на это направлены все принципы уголовного судопроизводства.

3. уголовное преследование и назначение справедливого наказания. Отказ от уголовного преследования невиновных лиц, освобождение их от наказания. Реабилитация лиц, незаконно подвергшихся уголовному преследованию – часть 2 ст. 6 – это принцип уголовного судопроизводства

Анализ положений ст. 6 УПК РФ позволяет сделать вывод, что к средствам достижения целей уголовного судопроизводства (задачам) отнесены:

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

**Соотношение понятий уголовное судопроизводство и уголовный процесс:**

1. уголовный процесс – это движение, связанное с уголовным преступлением, судебным разбирательством. Уголовное судопроизводство – производство по уголовному делу в суде. Однако производство не ограничено только судебным разбирательством. Есть досудебная стадия в форме следствия или дознания.

2. По смыслу УПК эти понятия идентичны и равнозначны

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

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

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

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

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

# 2. Понятие стадий уголовного процесса, их система.

Производство по делу, его «движение» проходит определенные этапы (части), именуемые стадиями уголовного процесса. Закон устанавливает такой порядок прохождения (движения) производства по уголовному делу до суда и в судебных стадиях, который должен со держать оптимальные условия для реализации задач этой деятельности.

Стадии уголовного процесса — это взаимосвязанные, но относительно самостоятельные части процесса, отделенные друг от друга итоговым процессуальным решением и характеризующиеся непосредственными задачами (вытекающими из назначения уголовного судопроизводства), органами и лицами, участвующими в производстве по делу, порядком (формой) процессуальной деятельности (процессуальной процедурой) и характером уголовнопроцессуальных отношений.

Каждой стадии процесса свойственны: 1) непосредственные задачи, вытекающие из назначения судопроизводства; 2) определенный круг участвующих в ней органов и лиц; 3) порядок (процессуальная форма) деятельности; 4) специфический характер уголовно-процессуальных отношений, возникающих между субъектами в процессе производства по делу; 5) итоговый процессуальный акт (решение), за вершающий цикл процессуальных действий и отношений и влеку щий переход дела на следующую ступень (если не прекращается уго ловное дело или уголовное преследование).

Совокупность стадий, связанных между собой общим назначени ем и принципами судопроизводства, образует систему уголовного процесса. Стадии уголовного процесса чередуются, сменяют одна другую в строгой последовательности, при которой в каждой последующей стадии проверяются результаты предыдущей или решаются присущие только этой стадии вопросы (например, стадия исполнения приговора).

В структуре УПК выделено «Досудебное производство» (часть вторая) и «Судебное производство» (часть третья).

**Досудебное производство** включает стадии возбуждения уголовного дела и предварительного расследования.

Возбуждение уголовного дела — первоначальная стадия процесса, в которой полномочные органы государства и должностные лица при наличии к тому повода (заявление, явка с повинной) устанавливают наличие или отсутствие оснований для начала производства по делу. Решение о возбуждении уголовного дела приводит процедуру уголов ного процесса в движение, образует правовую основу для выполне ния процессуальных действий в последующих стадиях и служит точкой отсчета сроков предварительного расследования. Возбуждение уголовного дела — стадия, обязательная для дел публичного, частно публичного и частного обвинения, но для каждого из видов обвинения она имеет свои особенности.

Предварительное расследование производится по возбужденному делу и проходит в форме следствия или дознания, где собираются, закрепляются, проверяются и оцениваются доказательства, чтобы установить наличие или отсутствие события преступления, лиц, винов ных в его совершении, характер и размер ущерба, причиненного пре ступлением, и иные обстоятельства, имеющие значение для дела. Предварительное расследование — часть досудебного производства, и его выводы по всем обстоятельствам дела носят для суда предварительный характер. Они являются версией обвинения, выраженной в обвинительном заключении, которую суд должен проверить в условиях непосредственного исследования доказательств, на основе равноправия сторон и состязательности.

Предварительное расследование производится по подавляющему большинству уголовных дел. Лишь в случаях, точно указанных в законе, не требуется производства предварительного расследования (например, по делам частного обвинения).

Стадия предварительного расследования может заканчиваться прекращением уголовного дела и (или) уголовного преследования, направлением уголовного дела в суд с обвинительным заключением или обвинительным актом, направлением дела в суд для производства о применении принудительных мер медицинского характера.

**Судебное производство** включает несколько стадий: производство в суде первой инстанции, в вышестоящих судах, где проверяется законность и обоснованность вынесенных судебных решений, а также действия и решение суда по исполнению приговора.

Производство в суде первой инстанции начинается с общего порядка подготовки к судебному заседанию (гл. 33 УПК) или предварительного слушания (гл. 34 УПК). На этой стадии судья может принять одно из следующих решений: 1) о направлении дела по подсудности; 2) о возвращении дела прокурору; 3) о приостановлении производства по уголовному делу; 4) о прекращении дела; 5) о назначении судебного заседания; 6) оботложении судебного заседания в связи с наличием не вступившего в законную силу приговора, предусматривающего ус ловное осуждение лица, в отношении которого в суд поступило уголовное дело, за ранее совершенное им преступление; 7) о выделении или невозможности выделения уголовного дела в отдельное производство (ч. 1 ст. 236 УПК).

Судья единолично, знакомясь с делом, выясняет, имеются ли в деле фактические и юридические основания для рассмотрения его в судебном заседании, и в случае наличия таких оснований производит необходимые подготовительные действия к судебному заседанию (ст. 231 УПК) или назначает предварительное слушание (п. 2 ч. 1 ст. 227 УПК).

При наличии ходатайств сторон или по собственной инициативе судья назначает предварительное слушание, где с участием сторон решает ряд вопросов, обеспечивающих законность судебного разбирательства. По итогам предварительного слушания судья принимает одно из решений, предусмотренных ч. 1 ст. 236 УПК.

Важнейшей судебной стадией является судебное разбирательство в суде первой инстанции, где происходит рассмотрение и разрешение дела по существу (гл. 35—39 УПК). Судебное разбирательство завершается постановлением оправдательного или обвинительного приговора, но в нем могут быть приняты и другие важные решения (о прекращении уголовного дела). В судебном заседании рассматривается и решается вопрос о применении принудительных мер медицинского характера.

В УПК предусмотрен особый порядок судебного разбирательства и принятия судебного решения при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением (гл. 40), а также особый порядок принятия судебного решения при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве (гл. 401 ).

Производство в суде второй инстанции происходит в порядке апелляционного обжалования судебных решений, не вступивших в законную силу (гл. 451 УПК).

Стадия исполнения приговора, определения и постановления суда, вступивших в законную силу, включает обращение судом к исполне нию вступивших в законную силу приговора, определения, постановления суда и производство по рассмотрению и разрешению судом во просов, связанных с исполнением приговора (гл. 46 УПК).

Пересмотр вступивших в законную силу приговоров, определений и постановлений суда возможен при производстве в суде кассационной и надзорной инстанции и при возобновлении производства по уго ловному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств (гл. 481 , 49 УПК).

# 3. Уголовно-процессуальное право: понятие, структура.

**Понятие уголовно-процессуального права**

**Уголовно-процессуальное право** — отрасль российского права, состоящая из совокупности правовых норм, регулирующих право­отношения и деятельность участников уголовного процесса в сфере ре­шения вопросов об уголовной ответственности конкретных лиц.

Иначе: **уголовно-процессуальное право** как одна из отраслей системы права представляет собой совокупность норм, регулирующих обществен­ные отношения, возникающие в связи с возбуждением, расследова­нием, рассмотрением и разрешением уголовных дел.

Данная отрасль права регулирует конкретные (но не все!) обще­ственные отношения, складывающиеся между участниками уголов­ного судопроизводства. Основной характеристикой этих отношений является то, что:

* 1. они выступают в качестве волевых решений участ­ников уголовного судопроизводства, поскольку уголовно-процессуальное право воздействует на общественную жизнь прежде всего через волю и сознание людей;
  2. возникают в связи с совершенным преступлением, необходимостью его раскрытия и привлечением к уголовной ответ­ственности виновных в его совершении;
  3. имеют процедурный характер, поскольку регламен­тированы процессуальными нормами права, в связи с чем, по своей сути, являются уголовно-процессуальными.

**Предмет уголовно-процессуального права**

В зависимости от потребности субъектов, обуславлива­ющих возникновение и развитие любых общественных отношений, в составе предмета регулирования уголовно-процессуального права принято выделять три группы общественных отношений:

* 1. основные, или системообразующие, отношения;
  2. производные отношения;
  3. сопутствующие отношения.

**1) Основные, или системообразующие, отношения** — обществен­ные отношения,

* + складывающиеся в связи с установлением наличия или отсутствия состава преступления, предусмотренного уголовным законом (основание уголовной ответственности), а также
  + возникающие в связи с возложением уголовной ответствен­ности и/или освобождением от нее.

Основные отношения образу­ют «ядро» предмета регулирования уголовно-процессуального права и обусловлены, прежде всего, правоприменительной природой уго­ловного процесса (сначала необходимо установить фактические об­стоятельства дела, а уже потом принять решение о возложении или освобождении от ответственности в соответствующем процессуаль­ном акте).

Так, к числу основных общественных отношений относятся от­ношения, возникающие при производстве доследственной проверки материалов на стадии возбуждения уголовного дела, в ходе которой устанавливается наличие или отсутствие признаков преступления, а следовательно, основания уголовной ответственности (ч. 2 ст. 140 УПК РФ); при привлечении лица в качестве обвиняемого (ст. 171-172 УПК РФ); при постановлении приговора (гл. 39 УПК РФ) или прекращении уголовного дела (ст. 24-25, 212-214 УПК РФ); при производстве по делам в отношении несовершеннолетних (гл. 50 УПК РФ) или о применении принудительных мер медицинского ха­рактера (гл. 51 УПК РФ).

**2) Производные отношения.** К ним традиционно относятся отношения:

* + возникающие при ознакомлении участников уголовного судопроизводства с материалами дела (ст. 216, 217, ч. 2 ст. 225 УПК РФ), связанные с восстановлением пропущенных сроков (ст. 130 УПК РФ), по возмещению процессуальных издержек потерпевшему, свидетелю, их закон­ным представителям, эксперту, специалисту, переводчику, понятым (ст. 131 УПК РФ), по возмеще­нию (компенсации) вреда и восстановлению в правах в связи с реабилитацией лица, необоснованно подвергнутого уголов­ному преследованию (гл. 18 УПК РФ);
  + возникающие при применении мер уголовно-процессуального принуждения к ряду участников уголовно­го судопроизводства: отношения, складывающиеся при за­держании подозреваемого (ст. 91–92 УПК), применении к нему меры пресечения до предъявления обвинения (ст. 100 УПК), осуществлении принудительного привода свидетеля (ч. 7 ст. 56 УПК) и др.;
  + исключительно «процедурного» характера — в частности, отношения, возникающие при направлении дела по подследственности или подсудности (ч. 5 ст. 152, ст. 34, 35 УПК РФ), продлении сроков дознания (ст. 223 УПК РФ), предварительного следствия (ст. 162 УПК РФ), содержания под стражей (ст. 109 УПК РФ) и др.;
  + контрольного, проверочного характера — скла­дываются практически на всех стадиях уголовного судопро­изводства, имеют весьма разнообразный субъектный со­став, поскольку обусловлены правоприменительной при­родой уголовного судопроизводства, которая обеспечивает законность и обоснованность принятия и исполнения про­цессуальных решений по уголовным делам.

**3) Сопутствующие отношения** в предмете регулиро­вания уголовно-процессуального права не являются обязательными, поскольку они направлены на достижение некоторых дополнительных, «попутных» потребностей. К числу сопутствующих отношений в структуре предмета регулирования уголовно-процессуального пра­ва относят:

* + отношения, складывающиеся при возмещении вреда, причи­ненного преступлением (ст. 44, 45, 54, 55 УПК РФ);
  + отношения, направленные на выявление причин и условий, способствовавших совершению преступления, и их преду­преждение (ч. 4 ст. 29 УПК РФ, ч. 2 ст. 158 УПК РФ).

**Метод правового регулирования**— *это совокупность приемов и способов правового воздействия на соответствующие общественные отношения*.

*В уголовно-процессуальном праве применяются два основных метода — императивный и диспозитивный*.

***Императивным***называется метод властных предписаний, основанный на запретах, обязанностях и ответственности. Он находит свое применение, например, при возложении обязанностей на участников уголовного процесса, при определении порядка, регламента проведения судебного заседания и т. д.

***Диспозитивным***называется метод равноправия сторон, основанный на дозволениях. Этот метод используется значительно реже, чем императивный. Диспозитивный метод лежит в основе положений УПК РФ, наделяющих субъектов процесса какими-либо правами. Например, УПК РФ закрепляет право потерпевшего заявлять ходатайства или отводы.

***Предметом****уголовно-процессуального права России являются общественные отношения, которые возникают между участниками уголовного процесса в связи с расследованием, рассмотрением и разрешением уголовных дел*.

Всю систему общественных отношений, являющихся предметом уголовно-процессуального права, можно разбить на две большие группы. В первую из них входят общественные отношения, направленные на защиту прав и законных интересов физических и юридических лиц, пострадавших от преступления. Вторую группу составляют общественные отношения по обеспечению законности и справедливости осуществления уголовного преследования и судебного разбирательства.

**Наука уголовного процесса** представляет собой систему специальных взглядов, принципов, идей, представлений, научных знаний, в пре­делах и посредством которых осуществляется теоретико-прикладное освоение практической деятельности участников уголовного судо­производства.

В науке уголовного судопроизводства изучается история, зада­чи уголовного судопроизводства, его принципы, полномочия государственных органов и должностных лиц, осуществляющих производство по делу, положение личности в уголовном про­цессе, ее права и их гарантии, особенности процессуально-пра­вовых отношений, процессуальные формы реализации право­вых норм, основания и порядок совершения процессуальных действий и принятия решений на различных стадиях производ­ства по уголовному делу

**Предмет изучения науки уголовно-процессуального права**

**Предметом**науки уголовного процесса являются:

* + сущность и назначение уголовного процесса, принципы его организации и осуществления;
  + содержание основных понятий уголовного процесса;
  + правовое положение в производстве по уголовным делам субъектов, участвующих вуголовном процессе;
  + нормы действующего уголовно-процессуального права, регулирующие деятельность по возбуждению, расследованию, рассмотрению и разрешению уголовных дел;
  + сама уголовно-процессуальная деятельность (содержание процессуальных действий, условия, основания, порядок и последовательность производства как каждого процессуального действия, так и всего процесса с момента его начала и до конца);
  + уголовно-процессуальные отношения, возникающие между участниками уголовного процесса;
  + история развития российского уголовно-процессуального законодательства, отдельных его институтов и норм;
  + изучение уголовного процесса зарубежных стран.

Предметом изучения данной науки являются не только нор­мы права, но и практика их применения, т. е. «право в дейст­вии». Это способствует выявлению того, как действует тот или иной правовой институт или конкретная норма, их положи­тельное или негативное влияние на достижение поставленной цели, действия, решения.

**Методы науки уголовного судопроизводства**:

* 1. фор­мально-юридический (специально-юридический),
  2. исторический,
  3. сравнительно-правовой,
  4. социологический.

Все методы науки подразделяются на философские, общенаучные и частнонаучные.

Формально-юридический метод выражается в грамматиче­ском, логическом и систематическом исследовании норм уго­ловно-процессуального права.

Исторический метод исследования, позволяет выявить моде­ли и присущие им формы уголовного судопроизводства. Этот метод выявляет сущность тех или иных изменений процессу­альных норм, путем сравнения их с нормами предшествующего законодательства и тем самым способствует теоретическому анализу происшедших изменений в уголовно-процессуальном регулировании. Такого рода исследования способствуют совер­шенствованию правоприменительной практики, а также даль­нейшему совершенствованию законодательства.

Сравнительно-правовой метод используется при изучении и сопоставлении правовых институтов и норм, действующих в различных государствах. Это дает возможность выявить общую природу отдельных правовых институтов и различия в их право­вом регулировании, недостатки правового регулирования или, наоборот, наиболее удачное регламентирование того или иного правового института, стадий судопроизводства, полномочий ор­ганов и должностных лиц и гарантий прав участников процесса.

Конкретно-социологические методы направлены на изуче­ние «права в действии». Это достигается путем проведения оп­росов, анкетирования, статистических исследований и др., что дает возможность выявить связь действия уголовно-процессу­альных норм (их нарушений) с другими социальными явления­ми, а также правосознанием правоприменителя, его установка­ми, нравственными качествами и др.

Общенаучные методы одинаковы для научного исследования во всех отраслях права и достаточно подробно рассмотрены в курсе те­ории права. Куда более важную роль занимают частнонаучные ме­тоды познания, характерные для науки уголовного процесса. К та­ким методам, в частности, относятся специально-юридический, сравнительно-правовой, исторический, социологический.

**Задачи науки**уголовного процесса

**Задачами науки уголовного процесса** является содействие укреплению прав личности и их гарантий в уголовном судопроизводстве, совершенствованию норм уголовно-процессуального права, развитию демократических основ правосудия. Наука уголовного процесса, находясь под плодотворным воздействием следственной, судебной и прокурорской практики, опираясь на ее научное обобщение, призвана оказывать помощь практике в совершенствовании достижений, в устранении ошибок и недостатков.

**Система**науки **уголовного процесса**

Уголовный процесс как наука соответствует системе уголовно-процессуального законодательства и отчетливо разграничивается на общую и особенную части.

**В Общей части** сосредоточены положения, имеющие отношение ко всем его участникам, равно как и ко всем стадиям уголовного процесса. Здесь излагаются исходные положения курса – сущность уголовного процесса, уголовно-процессуального права, науки уголовного процесса; содержание и значение уголовно-процессуального закона; принципы уголовного процесса, его участники, учение о доказательствах, мерах пресечения и др.

**Особенная часть** охватывает, главным образом, вопросы движения уголовного дела применительно к отдельным стадиям процесса, а также особый порядок уголовного судопроизводства по делам в отношении несовершеннолетних, о применении принудительных мер медицинского характера, в отношении отдельных категорий лиц. Предметом этой части курса являются и вопросы международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства.

К Особенной части курса уголовного процесса примыкает и специальный раздел, посвященный уголовному процессу зарубежных стран.

# 4. Уголовно-процессуальные правоотношения.

**Уголовно-процессуальные отношения**— *это отношения, возникающие между участниками уголовного процесса.*

Уголовно-процессуальные отношения представляют собой общественные отношения, направленные на достижение целей уголовного судопроизводства. Все уголовно-процессуальные отношения можно разделить на две большие группы.

В первую из них входят общественные отношения, возникающие между гражданами и государственными органами или должностными лицами.

Примерами таких отношений являются отношения между судом и подсудимым, между следователем и подозреваемым, между дознавателем и потерпевшим и т. д. Они возникают в связи в вынесением определенных процессуальных документов: постановление о возбуждении уголовного дела, постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого, постановление о признании потерпевшим и т. д.

Вторую группу составляют общественные отношения, которые возникают между властными субъектами уголовного процесса. Сюда относятся отношения, возникающие между судом и прокурором в связи с ненадлежащим формированием материалов уголовного дела, отказом прокурора от обвинения и т. д. Также сюда относятся отношения, складывающиеся между прокурором и следователем (дознавателем) в связи с осуществлением надзора за его деятельностью.

Таким образом, можно выделить два существенных признака, характерных для уголовно-процессуальных отношений:

— одним из субъектов уголовно-процессуальных отношений всегда выступает властный субъект (государственный орган или должностное лицо);

— для возникновения, изменения или прекращения уголовно-процессуальных отношений необходим определенный юридический факт (обнаружение признаков преступления, совершение процессуального действия, принятие процессуального решения).

Уголовно-процессуальным отношениям свойственна единая для всех правоотношений структура: объект, субъект и содержание.

Объектом уголовно-процессуального отношения является то, на что направлены права и обязанности субъектов данного правоотношения. Например, задержанное в качестве подозреваемого в совершении преступления лицо требует предоставить ему свидание с адвокатом, и следователь принимает все меры, направленные на обеспечение подозреваемого квалифицированной юридической помощью адвоката. Возникают общественные отношения, объектом которых является право подозреваемого на получение квалифицированной юридической помощи, закрепленное в ст. 48 Конституции РФ.

Субъектами уголовно-процессуальных отношений, как уже говорилось выше, могут быть государственные органы, осуществляющие правосудие, должностные лица прокуратуры и органов предварительного расследования, а также граждане, привлеченные к участию в уголовном судопроизводстве.

Содержанием уголовно-процессуальных отношений является совокупность прав и обязанностей, которыми наделяются субъекты возникших правоотношений.

**Уголовно-процессуальные отношения**  — урегулированные уголовно-процессуальным законодательством общественные отношения (или связь) между участниками уголовного процесса, проявляющиеся в их взаимных правах и обязанностях, имеющих целью обеспечить интересы личности и правосудия.

В общем виде  **уголовно-процессуальные отношения**   можно определить как общественные отношения, регламентируемые нормами уголовно-процессуального права, возникающие, развивающиеся и прекращаемые в ходе производства по уголовному делу.

Основанием для возникновения названных общественных связей является наличие юридического факта.

Так, возбуждение уголовного дела — юридический факт, предоставляющий следователю право проводить различные следственные действия по его постановлениям.

**Субъекты уголовно-процессуальных отношений**— участники отношений.

**В науке уголовно-процессуального права существуетделение участников уголовного процесса на группы:**

1) государственные органы: суд, органы прокуратуры, расследования, дознания. Их деятельность служит основным средством достижения правовых целей и назначения уголовного судопроизводства;  
2) обвиняемый, его защитник, потерпевший, гражданский истец и ответчик, их представители, подозреваемый и другие субъекты, которые отстаивают в уголовном процессе охраняемые законом личные или представляемые интересы, связанные с исходом дела;

3) иные участники: свидетели, эксперты, специалисты, переводчики, понятые, участие которых носит ограниченный характер. Они привлекаются в процесс для оказания содействия правоохранительным органам, в том числе суду. Действия этих лиц служат либо средством доказывания, либо средством сообщения специальных знаний, либо средством обеспечения судопроизводства и т. п

**Субъекты (участники) уголовного процесса**— государственные органы, должностные лица, общественные объединения и граждане (иностранные граждане, лица без гражданства), выполняющие определенную уголовно-процессуальную функцию, обладающие соответствующим (надлежащим) процессуальным статусом и вступающие в правоотношения с органами, осуществляющими уголовное судопроизводство.

Круг участников уголовного процесса необычайно широк. Для их систематизации в теории уголовного процесса существуют различные классификации. Наиболее распространенной является классификация, в основу которой положены роль, назначение и специфика законных интересов участников уголовного судопроизводства.

В зависимости от этого критерия выделяют следующие группы участников уголовного процесса.

1. Государственные органы и должностные лица, от деятельности и решений которых зависят ход и результат уголовного судопроизводства.

**Перечень этих органов и лиц является исчерпывающим. К ним относятся:**  
а) орган дознания в лице его начальника;

6) лицо, производящее дознание;

в) следователь;

г) начальник следственного отдела (части, комитета);

д) прокурор и в некоторых случаях его заместитель;

е) суд (коллегиальный орган);

ж) судья (единоличный участник процесса);

з) мировой судья.

2. Лица, обладающие в уголовном процессе личными материально-правовыми и процессуальными интересами.

**Такими лицами являются:**

а) подозреваемый (обвиняемый, подсудимый, осужденный или оправданный);

6) потерпевший по делам частно-публичного и публичного обвинения и частный обвинитель по делам частного обвинения;

в) гражданский истец;

г) гражданский ответчик.

3. Лица, не имеющие личных интересов в уголовном судопроизводстве, но представляющие интересы кого-либо из предыдущей (второй) группы участников уголовного процесса.

**В эту группу входят:**

а) защитник;

б) представитель потерпевшего;

в) представитель частного обвинителя;

г) представитель гражданского истца;

д) представитель гражданского ответчика;

е) законные представители несовершеннолетнего, недееспособного или ограниченно дееспособного подозреваемого, обвиняемого или потерпевшего (частного обвинителя).

4.  Лица, представляющие интересы общественности или трудовых коллективов.

**Эту группу составляют:**

а) общественный защитник;

б) общественный обвинитель.

В отличие от участников третьей группы общественный обвинитель и общественный защитник прежде всего представляют интересы не подсудимого, а интересы трудовых коллективов и общественных объединений. Разумеется, интересы объединения, выдвинувшего для участия в процессе общественного защитника, совпадают с интересами подсудимого, что влечет объединение усилий со стороны защиты. Однако в случае участия в процессе общественного обвинителя интересы общественного объединения и подсудимого прямо противоположны.

Общественный защитник и общественный обвинитель допускаются к участию в деле по решению суда. Кроме них в качестве защитников в судебном разбирательстве могут быть допущены близкие родственники и законные представители подсудимого, а также другие лица, в том числе лица, имеющие лицензию на оказание платных юридических услуг.

5. Лица, являющиеся источниками доказательств.

**К ним процессуалисты относят:**

а) свидетеля;

б) эксперта.

6. Государственные органы, должностные лица, общественные объединения и граждане, которые содействуют решению задач уголовного судопроизводства.

Эта группа участников самая многочисленная. Поэтому их перечисление, в отличие от предыдущих групп, не будет носить исчерпывающий характер.

**В этой группе находятся, например:**

а) администрация исправительных учреждений в случаях, указанных в законе;

б) главный психиатр субъекта РФ;

в) общественное объединение, поручившееся за надлежащее поведение подозреваемого, обвиняемого при избрании им соответствующей меры пресечения;

д) понятые, секретарь судебного заседания и другие участники процесса.

Правоотношения могут быть между государственными органами и должностными лицами (суд - прокурор), между должностными лицами (следователь - прокурор), между государственными органами, должностными лицами и гражданами (следователь - обвиняемый).

1. Особенностью уголовно-процессуальных правоотношений является то, что одним из субъектов уголовно-процессуального отношения всегда выступает орган государства (должностное лицо), наделенный властными полномочиями, Решения государственных органов и должностных лиц имеют обязательное значение для всех лиц и органов в пределах, установленных законом.

2. Все иные субъекты уголовного процесса (граждане, юридические лица) наделены правами и обязанностями, которые они реализуют в рамках правоотношений для защиты своих или представляемых прав и интересов на стороне обвинения или защиты.

В системе всех уголовно-процессуальных отношений центральным является правоотношение между судом, осуществляющим правосудие, и сторонами, наделенными равными правами, реализация которых призвана обеспечивать состязательность судопроизводства.

Имеют свои **особенности** и правоотношения между государственными органами и должностными лицами в уголовном процессе. Так, указания прокурора в установленных законом пределах обязательны для следователя, начальника следственного отдела (ст. ст. 38, 39 УПК).

Прокурор передает дело на рассмотрение суда, суд обязан рассмотреть вопросы по поступившему в суд делу и принять одно из возможных решений, до внесения дела на судебное разбирательство (ст. 236 УПК), а затем и в судебном разбирательстве (ст. 302 УПК). Указания вышестоящего суда об устранении допущенных нарушений закона обязательны для нижестоящего суда при новом рассмотрении дела.

**Объект уголовно-процессуальных отношений**— все то, по поводу чего или в связи с чем совершаются действия участников процесса. Объект правоотношения - это то, на что направлены права и обязанности субъектов правоотношения, по поводу чего они вступают в правовые связи (например, реализация обвиняемым права на защиту путем заявления ходатайства обязывает следователя рассмотреть и разрешить это ходатайство).

Различают общий и специальный объекты.

Общий объект — уголовно-правовое отношение.

Специальный объект — ожидаемый результат поведения участников конкретного отношения.

**Содержание уголовно-процессуальных отношений**—  действия их участников, поскольку всякое правоотношение — норма права в действии. Содержанием правоотношения (например, при допросе свидетеля) является получение его показаний.

**Содержание прав и обязанностей субъектов уголовно-процессуальных отношений** УПК устанавливает средства, обеспечивающие участникам процесса реальную возможность защищать свои права. Суд, прокурор и органы предварительного расследования в соответствии с Конституцией обязаны уважать неприкосновенность личности, охранять права и свободы граждан.

На них лежит обязанность разъяснять субъектам их права и обеспечивать реальные возможности для реализации этих прав. Суд, прокурор и органы предварительного расследования не только имеют властные полномочия в отношении участников процесса, но и несут перед ними обязанности по обеспечению их прав и законных интересов.

# 5. Источники уголовно-процессуального права. Действие уголовно-процессуального закона в пространстве, во времени и по кругу лиц.

**Законодательство**:

Важнейшим источником уголовно-процессуального права является Конституция Российской Федерации, которая содержит ряд норм уголовно-процессуального права. В частности, в ней названы важнейшие принципы, нашедшие отражение в Уголовно-процессуальном кодексе Российской Федерации (вступившим в силу 1 июля 2002 года): принцип законности, осуществления правосудия только судом, уважения чести и достоинства личности, тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений.

Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации 2002 года является основным источником уголовно-процессуального права. Основная масса норм, регулирующих порядок уголовного судопроизводства, содержится именно в данном кодифицированном акте. Однако существуют и иные федеральные законы, входящие в систему уголовно-процессуального законодательства, например, федеральный закон от 20 августа 2004 года № 119-ФЗ «О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства».

Основным источником уголовно-процессуального права является УПК, так как он специально предназначен для регулирования уголовно-процессуальных отношений. Это, однако, предполагает обращение к другим федеральным законам, а именно к федеральным конституционным законам от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации»; от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации»; от 7 февраля 2011 г. № 1-ФКЗ «О судах общей юрисдикции в Российской Федерации»; Закону РФ от 26 июня 1992 г. № 3132-I «О статусе судей в Российской Федерации»; федеральным законам от 17 января 1992 г. № 2202-I «О прокуратуре Российской Федерации»; от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности»; от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»; от 7 февраля 2011 г. № 3-ФЗ «О полиции»; от 28 декабря 2010 г. № 403-ФЗ «О Следственном комитете Российской Федерации»; УК и др.

По мнению одних авторов, КС РФ принимает участие в правотворчестве и его решения являются источником гражданского и уголовного процессуального права, другие же отрицают данную точку зрения.

В учебниках по теории права судебная практика в качестве источника права не признается. Так, российский ученый – правовед В.С. Нерсесянц пишет, что КС РФ вправе дать лишь правовую оценку нормативно-правовому акту в смысле его соответствия или несоответствия Конституции, закону. По утверждению российского ученого – правоведа Ю.К. Толстого, указанные решения не являются источниками права, поскольку в них отсутствует такой квалифицирующий признак как нормативность.

Противоположная и также верная на наш взгляд точка зрения у бывшего судьи Конституционного суда РФ Б.С. Эбзева. Он, проанализировав деятельность КС РФ сделал вывод, что с одной стороны КС РФ является органом правосудия, а с другой, - органом государственной власти, исходя из этого нет оснований рассматривать деятельность КС РФ только как судебную деятельность. Данная особенность является значительным фактором, влияющим на оценку юридической природы решений КС РФ.

Некоторые авторы считают, к источникам процессуального права относятся не только решения о конституционности норм законодательных актов, но и решения, которыми КС РФ дает толкование норм Конституции или законов РФ, в связи, с чем выступает в роли второго законодателя.

Говоря о правовой природе Постановлений Пленума Верховного Суда РФ (далее ПП ВС РФ), то по данной проблеме также высказаны различные точки зрения. Действующий закон не относит к числу источников процессуального права ПП ВС РФ, но стоит заметить, что его разъяснения по вопросам применения норм имеют большое значение, которое помогают правильному толкованию и применению закона на всей территории Российской Федерации, способствуя избежать судебных ошибок.

Весьма интересная позиция у профессора В.М Лебедева по данному вопросу. Он отмечает, что в ПП ВС РФ, не могут выступать в качестве первичного источника процессуального права. Это всегда вторичные правовые нормы, пишет автор. Что не исключает возможности ссылаться на постановления Пленума или Президиума ВС РФ в решении по конкретному делу.

Исходя из вышесказанного нужно отметить, что вопрос о роли и значении решений КС РФ и ПП ВС РФ как источника процессуального права является очень спорным. Но в ходе изучения данной проблемы, замечается тенденция к развитию значения решений КС РФ и ПП ВС РФ, как источника процессуального права. Таким образом, решение КС РФ И ПП ВС РФ, действительно, являются одновременно результатом применения норм права при осуществлении правосудия, а также источником дальнейшего развития процессуального права, но официально как источник процессуального права не закреплен законодательством.

**Действие уголовно-процессуального закона во времени**

В соответствии со ст. 4 УПК РФ при производстве по уголовному делу применяется уголовно-процессуальный закон, действующий во время производства соответствующего процессуального действия или принятия процессуального решения, если иное не установлено УПК РФ.

Действующим является закон, который вступил в силу и не утра­тил ее к моменту выполнения определенного процессуального дейст­вия. Вступление уголовно-процессуального закона в силу регулиру­ется

* + общим нормативным актом — Федеральным законом от 14 июня 1994 г. № 5-ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу феде­ральных конституционных законов, федеральных законов, актов па­лат Федерального Собрания», а также
  + специальным Федеральным законом «О введении в действие Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации».

Уголовно-процессуальному закону свойственно только немед­ленное действие во времени (распространяет свое действие лишь на те общественные отношения, которые возникли после его вступления в силу). Это означает, что уголовно-процессуальный закон обратной силы не имеет, хотя такой термин в тексте УПК РФ, в отличие от материального уголовного закона (ст. 10 УК РФ), отсутствует.

В соответствии со ст. 10 УК РФ все три случая действия уголовного закона с обрат­ной силой связаны только с тем или иным улучшением положения лица, совершившего преступление. Но в уголовном судопроизвод­стве

* 1. всегда затрагиваются интересы двух сторон — обви­нения и защиты;
  2. уголовно-процессуальные нормы — это нормы процедурного характера, которые устанавливают лишь бо­лее простой или более сложный порядок производства по уголовно­му делу, в подавляющем большинстве случаев не имеют конкретных санкций и не устанавливают никаких видов ответственности и нака­заний за нарушение этого порядка (исключение — денежное взыска­ние, предусмотренное ч. 4 ст. 103, ст. 117 УПК РФ). Поэтому отсут­ствует надежный критерий, позволяющий однозначно определить, какая процедура — прежняя или новая — ухудшает или улучшает по­ложение сторон или иных участников уголовного судопроизводства.

Утрата уголовно-процессуальным законом силы означает, что закон прекращает свое действие, и его нормы не применяются к тем отношениям, которые возникли после этого. Это может произойти в результате

* + официальной отмены закона;
  + замены (фактической отме­ны) закона.

Замена уголовно-процессуального закона обычно выражается в том, что законодатель принимает новый закон, регулирующий те же общественные отношения, что и прежний, но при этом офици­ально не отменяет его действие. В подобной ситуации бывает сложно определить, в какой мере новый акт отменяет прежний. Это устанав­ливается путем толкования, что не исключает возможности приня­тия необоснованных решений, поэтому интересам прочного право­порядка более соответствует указание самим законодателем на акты, утратившие силу.

Отмена уголовно-процессуального закона предполагает его упразднение компетентным государственным органом, фиксируе­мое в законодательном акте путем:

1. 1. издания самостоятельного за­кона, устраняющего юридическую силу другого закона;
   2. издания перечня законов, утративших юридическую силу в связи с приняти­ем нового уголовно-процессуального закона;
   3. указания на отме­ну в новом законе, заменяющем предыдущий;
   4. указания на отмену в законе о порядке введения в действие вновь принятого уголовно-процессуального закона.

Во всех случаях при отмене четко, ясно и однозначно фиксирует­ся то обстоятельство, что конкретный закон или норма теряют свою юридическую силу.

Особую роль в утрате уголовно-процессуальным законом юри­дической силы играют постановления Конституционного Суда РФ, признающие те или иные нормы закона не соответствующими Кон­ституции РФ.

Определенную специфику имеет действие уголовно-процес­суального закона в ночное время, под которым понимается про­межуток времени с 22 до 6 часов по местному времени (п. 21 ст. 5 УПК РФ), причем переход на летнее или зимнее время не влияет на исчисление ночного времени. В ночное время, в частности,

* + запре­щается производство привода (ч. 5 ст. 113 УПК РФ) и следственных действий (ч. 3 ст. 164 УПК РФ), за исключением случаев, не терпя­щих отлагательства,
  + присяжные заседатели вправе прервать совещание для отдыха (ч. 3 ст. 341 УПК РФ).

В уголовно-процессуальном законе используются и такие понятия, как рабочее время (ч. 2 ст. 298, ч. 3 ст. 341 УПК РФ), рабо­чий день (ч. 2 ст. 298 УПК РФ), нерабочее время и нерабочий день (ст. 128 УПК РФ).

**Действие уголовно-процессуального закона в пространстве**

Юрисдикция, осуществляемая в пределах государственной террито­рии, называется территориальной. Именно она закреплена в ч. 1 ст. 2 УПК РФ, согласно которой независимо от места совершения престу­пления производство по всем уголовным делам на территории РФ во всех случаях ведется в соответствии с УПК РФ, если международным договором не предусмотрено иное.

Территория России зафиксирована ее Конституцией в соответ­ствии с нормами международного права и включает в себя террито­рии субъектов РФ, внутренние воды и территориальное море, воз­душное пространство над ними (ч. 1 ст. 67 Конституции РФ). Про­странственный предел действия государственного суверенитета РФ определяет Государственная граница, представляющая собой линию и проходящую по этой линии вертикальную поверхность, устанав­ливающие пределы государственной территории (суши, вод, недр и воздушного пространства) России.

К объектам, приравненным к государственной территории, от­носятся водные (морские и речные) и воздушные судна, приписан­ные к портам РФ. В связи с этим производство по уголовным делам о преступлениях, совершенных на таких судах, находящихся за преде­лами территории России, под флагом или с опознавательным знаком России, если они приписаны к порту нашей страны, осуществляется в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством РФ (ч. 2 ст. 2 УПК РФ).

Российские военный корабль или военное воз­душное судно считаются территорией РФ, где бы они ни находились, а иностранное военное судно — соответственно, территорией госу­дарства флага.

Принцип территориальности имеет исключение — экстеррито­риальность, т.е. внеземельность. Это юридическая фикция, согласно которой определенные части территории государства (здания ино­странных посольств, миссий и их средства транспорта) имеют осо­бый правовой режим, в том числе касающийся и уголовного судо­производства. Какие бы то ни было посягательства на здание посоль­ства приравниваются к посягательствам на территорию государства и рассматриваются как факт нарушения международного права. Иног­да это исключение называют дипломатическим, или правовым, им­мунитетом.

Иммунитет распространяется на территории посольств и дипло­матических представительств, а также — на основании международ­ных договоров — на места расположения иностранных воинских со­единений на территории другого государства.

Замечание: УПК РФ, регламентируя действие уголовно-процессуального за­кона в пространстве, не упоминает о наличии иммунитета дипло­матических и консульских помещений от юрисдикции России.

В законе появилось понятие «труднодоступная местность» (ч. 3 ст. 170 УПК РФ), где следственные действия могут производиться без участия понятых. Это понятие в самом тексте закона не раскры­то, поэтому вопрос об отнесении местности к категории труднодо­ступной должен решаться органами уголовного судопроизводства с учетом конкретных обстоятельств проведения следственного дейст­вия.

Существуют также уголовно-процессуальные нормы, кото­рые действуют на строго определенной территории России и лишь в условиях объявленного на ней чрезвычайного или военного поло­жения, т.е. при наличии сразу двух предпосылок — временной и про­странственной, поскольку они могут применяться только в период введения данных особых правовых режимов и лишь на строго опре­деленной территории. Так, согласно ч. 3 ст. 35 Федерального консти­туционного закона «О чрезвычайном положении» и ч. 3 ст. 16 Феде­рального конституционного закона «О военном положении» в случае невозможности осуществления правосудия судами, действующими на территории, на которой введено чрезвычайное или военное поло­жение, по решению Верховного Суда РФ в соответствии с его ком­петенцией может быть изменена территориальная подсудность дел, рассматриваемых в судах.

**Действие уголовно-процессуального закона по кругу лиц**

Часть 1 ст. 3 УПК РФ устанавливает, что производство по уголов­ным делам о преступлениях, совершенных иностранными граждана­ми или лицами без гражданства на территории РФ, ведется в соот­ветствии с правилами, установленными УПК РФ.

Согласно ч. 2 ст. 3 УПК РФ процессуальные действия, преду­смотренные уголовно-процессуальным законом, в отношении лиц, пользующихся иммунитетом от таких действий в соответствии с об­щепризнанными принципами и нормами международного права и международными договорами РФ, производятся с согласия ино­странного государства, на службе которого находится или находи­лось лицо, пользующееся иммунитетом, или международной орга­низации, членом персонала которой оно является или являлось. Ин­формация о том, пользуется ли соответствующее лицо иммунитетом и каков объем такого иммунитета, предоставляется Министерством иностранных дел РФ.

Вместе с тем, в действующем УПК РФ отсутствуют ссылки на конкретные нормы международного права, наделяющие неприкос­новенностью от уголовно-процессуальной юрисдикции государ­ства пребывания определенные категории лиц. Эти нормы закре­плены Венской конвенцией о дипломатических сношениях 1961 г., Венской конвенцией о консульских сношениях 1963 г., Положе­нием о дипломатических и консульских представительствах ино­странных государств на территории СССР от 23 мая 1966 г., Вен­ской конвенцией о представительстве государств в их отношени­ях с международными организациями универсального характера 1975 г., Конвенцией ООН о привилегиях и иммунитетах Объеди­ненных Наций 1946 г. и другими международными договорами и соглашениями.

Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 10 октября 2003 г. № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепри­нятых принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации» разъяснил, что в круг лиц, поль­зующихся иммунитетом, входят:

* + главы дипломатических представи­тельств, члены представительств, имеющие дипломатический ранг, и члены их семей, если последние не являются гражданами государ­ства пребывания;
  + главы государств, правительств, главы внешнеполитических ведомств государств, члены персонала дипломатического предста­вительства, осуществляющие административно-техническое обслу­живание представительства, члены их семей, проживающие вместе с указанными лицами, если они не являются гражданами государ­ства пребывания или не проживают в нем постоянно;
  + другие лица, которые пользуются иммунитетом согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и международным до­говорам РФ.

Дипломатические иммунитеты начинают действовать в от­ношении лица, имеющего право на их предоставление, с момен­та вступления его на территорию государства пребывания при сле­довании для занятия своего поста или, если оно уже находится на этой территории, с того момента, когда о его назначении сообщает­ся министерству иностранных дел или другому министерству, в от­ношении которого имеется договоренность. Действие иммунитета прекращается в тот момент, когда соответствующее лицо оставляет страну, или по истечении разумного срока для того, чтобы это сде­лать, или с момента отказа ему в иммунитете аккредитующим госу­дарством.

Среди российских граждан также выделяется круг лиц, на кото­рых действие уголовно-процессуального закона распространяется не в полной мере, несмотря на закрепленный в ст. 19 Конституции РФ принцип равенства всех перед законом и судом. Производство в от­ношении этих лиц ведется в особом порядке, предусмотренном в гл. 52 УПК РФ.

# 6. Уголовно-процессуальная форма: понятие, значение. Единство и дифференциация уголовно-процессуальной формы.

Уголовно-процессуальное право устанавливает строгий порядок производства по уголовным делам:

* + последовательность движения уголовного дела от одной стадии к другой,
  + круг участников процесса на различных стадиях и их процессуальный статус,
  + основания, условия и порядок производства следственных действий по собиранию доказательств,
  + перечень источников доказательств,
  + основания и процессуальный порядок применения различного рода мер уголовно-процессуального принуждения,
  + порядок процессуального оформления совершенных действий и принятых решений.

Такой порядок производства по делам в целом и отдельных процессуальных действий в уголовном судопроизводстве принято называть **процессуальной формой**.

**Уголовно-процессуальная форма** — опосредованная нормами уголовно-процессуального права структура пра­воприменительной деятельности (называемая уголовным судопроизвод­ством), которая включает в себя всю последовательность производства по уголовному делу, в том числе на каждой из его стадий, а также определен­ный порядок производства отдельных процессуальных действий или при­нятия процессуальных решений.

Иначе: **Уголовно-процессуальная форма** — это закрепленная уголовно-процессуальным правом структура всего уголовного процесса в целом и отдельных его стадий, условия, последовательность, порядок совершения процессуальных действий и оформления их в правовых актах.

**Значение уголовно-процессуальной формы:**

* + обеспечивает режим законности в процессе,
  + создает условия для достоверных выводов по делу,
  + содержит гарантии защиты прав и законных интересов участвующих в деле лиц,
  + способствует воспитательному воздействию уголовного процесса

Процессуально-правовые гарантии - это закрепленные в уголовнопроцессуальном законе средства обеспечения правосудия по уголовным делам, а также прав и свобод личности.

Процессуальные гарантии правосудия - это система уголовно-процессуальных норм, которые обеспечивают правильное, т. е. в соответствии с законом, расследование, рассмотрение, разрешение уголовного дела и вынесение по нему законного, обоснованного и справедливого приговора.

К ***процессуальным гарантиям прав обвиняемого и других участников уголовного судопроизводства,***следует отнести:

* 1. ***Права субъектов***уголовно-процессуальной деятельности, приобретающие статус гарантий личности, обеспечивающие в ряде случаев возможность осуществления прав обвиняемого и других участников уголовного судопроизводства. Это ***права защитника,***реализация которых направлена на защиту интересов обвиняемого. В определенных случаях в качестве гарантий отдельных прав ***обвиняемого***выступают другие его права (например, права обвиняемого знать, в чем он обвиняется, иметь защитника выступают гарантиями права обвиняемого на защиту).
* 2. Закрепленные в законе ***обязанности субъектов***уголовного судопроизводства, направленные на охрану законных интересов обвиняемого и других участников уголовного судопроизводства. К ним относятся ***обязанности должностных лиц,***направленные на разъяснение и обеспечение прав обвиняемого, ***обязанности защитника***по осуществлению защиты обвиняемого. Следует отметить, что характер процессуальных гарантий могут приобретать и ***обязанности свидетеля, специалиста, эксперта,***поскольку от их добросовестности зависит в определенных случаях справедливое разрешение дела. Учитывая сущность процессуальных гарантий, к их числу следует отнести и ***обязанности обвиняемого.***Гарантийный характер обязанностей может выражаться в том, что осведомленность об обязанностях и их соблюдение предупреждает возможность применения к обвиняемому процессуально-принудительных мер.
* 3. ***Уголовно-процессуальную форму,***определяющую порядок производства в целом или отдельных процессуальных действий и создающую детально урегулированный, обязательный для всех участников режим производства по уголовному делу, соответствующий задачам и принципам уголовного судопроизводства.
* 4. ***Институты уголовно-процессуального права,***позволяющие обвиняемому осуществлять свои права и добиваться восстановления законных интересов (институт обжалования, судебной проверки законности и обоснованности заключения под стражу, институт защиты и др.).
* 5. ***Принципы уголовного судопроизводства,***закрепляющие основы положения личности в процессе, - важнейшая процессуальная гарантия, представляющая собой одновременно также правовую основу для других процессуальных гарантий. Принципы уголовного судопроизводства, являясь нормами общего и руководящего значения, определяют построение всех его стадий, форм и институтов и обеспечивают выполнение стоящих перед ним задач, выражают его сущность и содержание. Система принципов правосудия не является неизменной, а отражает происходящие изменения в общественной жизни, в правосудии.

# 7. Уголовно-процессуальные гарантии, их значение.

**Уголовно-процессуальные гарантии** – это правовые средства, обеспечивающие решение задач уголовного судопроизводства, защиту прав и законных интересов его участников, возможность производства процессуальных мероприятий и принятия процессуальных решений.

Так, к числу процессуальных гарантий следует относить:

– гарантии законности;

– гарантии, обеспечивающие достижение истины в уголовном процессе;

– гарантии, обеспечивающие права и свободы участников уголовного судопроизводства.

*Гарантии законности*способствуют точному исполнению участниками уголовного судопроизводства предписаний Конституции России и федерального законодательства. Они позволяют обеспечить правильное и справедливое применение уголовного закона и неукоснительное соблюдение норм уголовно-процессуального права. К гарантиям законности относятся процессуальные формы, строгое разграничение функций между участниками процесса, прокурорский надзор, ведомственный и судебный контроль за деятельностью субъектов уголовной юрисдикции, возможность пересмотра судебных решений в вышестоящих инстанциях и др.

*Гарантии, обеспечивающие достижение истины*в уголовном процессе, связаны с властными полномочиями субъектов уголовной юрисдикции. Так, органы дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда вправе направлять обязательные для исполнения запросы, требования или поручения, вызывать для производства следственных действий определенных лиц, принимать решения государственно-властного характера. Существенной гарантией, обеспечивающей достижение истины, является возможность использования государственного принуждения, выражающегося в частичном ограничении прав и свобод лиц или организаций (задержание подозреваемого, меры пресечения, привод, наложение ареста на имущество, помещение в стационар и т. д.).

*Основу гарантий, обеспечивающих права и свободы*участников уголовного судопроизводства, составляют положения Конституции России и принципы уголовно-процессуальной деятельности. Одна из наиболее важных подобных гарантий – это обязанность субъектов уголовной юрисдикции разъяснять участвующим в деле лицам их права, обязанности и ответственность (ст. 11 УПК РФ). Существенными гарантиями также являются и другие принципиальные положения: неприкосновенность личности (ст. 10 УПК РФ), неприкосновенность жилища (ст. 12 УПК РФ), право на обжалование процессуальных действий и решений (ст. 19 УПК РФ) и т. д. Особое значение имеют процессуальные гарантии, обеспечивающие охрану прав и законных интересов лиц, привлекаемых к уголовной ответственности. К ним, безусловно, относятся презумпция невиновности (ст. 14 УПК РФ), право подозреваемого и обвиняемого на защиту (ст. 16 УПК РФ), возможность участия в деле защитника (ст. 49–53 УПК РФ) и др

Принципы уголовного процесса - это основные, наиболее общие и руководящие положения уголовного процесса

Существуют признаки, позволяющие отличить принципы от иных правил уголовного процесса:

1. Принцип как норма должен быть закреплен в законе, принятом высшим органом законодательной власти, и обладать высшей юридической силой.

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

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

4. Принцип как норма должен находиться в определенном взаимоотношении с другими нормами-принципами уголовного процесса, как равный с равными, не дублируя друг друга и не вытекая друг из друга. Нормы уголовного процесса меньшей общности (институты, общие условия), не являющиеся принципами, должны вытекать из того или иного принципа, конкретизируя его, согласовываясь с ним. Принцип как норма должен быть общепроцессуальным по своему характеру и относиться ко всем стадиям уголовного судопроизводства. Так, например, каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод

5. Принцип как норма должен являться элементом системы принципов, которая, в свою очередь, обеспечивает эффективное функционирование уголовного судопроизводства и успешное решение задач уголовного процесса.

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

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

Защита прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений и защита личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод (назначение уголовного судопроизводства) (ст. 6 УПК РФ);

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

Принцип законности (ст. 7 УПК РФ);

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

Принцип уважения чести и достоинства личности (ст. 9 УПК РФ);

Принцип неприкосновенности личности (ст. 10 УПК РФ);

Принцип охраны прав и свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве (ст. 11 УПК РФ);

Принцип неприкосновенности жилища (ст. 12 УПК РФ);

Принцип тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений (ст. 13 УПК РФ);

Принцип презумпции невиновности (ст. 14 УПК РФ);

Принцип состязательности сторон (ст. 15 УПК РФ);

Принцип обеспечения подозреваемому и обвиняемому права на защиту (ст. 16 УПК РФ);

Принцип свободы оценки доказательств (ст. 17 УПК РФ);

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

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

классификация может проводиться по следующим основаниям:

по степени общности (абстрактности) принципы делятся на общеправовые, межотраслевые, отраслевые и институциональные;

по источнику закрепления – закрепленные в международно-правовых актах, Конституции Российской Федерации (конституционные), УПК РФ (специфические);

по сфере действия – организационные или судоустройственные (определяющие построение правоохранительной системы) и функциональные или судопроизводственные (определяющие процессуальную деятельность);

по типам уголовного процесса – принципы розыскного и публично-состязательного судопроизводства.

# 8. Исторические типы (формы) уголовного процесса.

**Уголовно-процессуальная форма** – это закрепленная уголовно-процессуальным правом структура всего уголовного процесса в целом и отдельных его стадий, условия, последовательность, порядок совершения процессуальных действий и оформления их в правовых актах.

**1. Обвинительная (частно-исковая) форма.** Исторически первая сформировавшаяся форма уголонвого судопроизводства. Осуществлялась, как правило, чиновниками администрации или жрецами, а в некоторых случаях и самим монархом. Задачей этой деятельности было разрешать частные споры и обеспечивать с помощью власти разрешение конфликтов в сообществе. Поэтому судопроизводство не было постоянной функцией отдельного органа госудасрвта. Оно возникало лишь в тех случаях, когда потерпевший обращался за помощью, поэтому процесс возбуждался только по жалобе лица, которому был причинен вред. Если жалоба была ложной или не подтверждалась в судебном разбирательстве, к этому лицу можно было применить то наказание, которое полагалось обвиняемому. Жертва несла бремя доказывания перед судьей, а обвиненная сторона могла приводить доказательства в свое оправдание. Судья при принятии решения исходил из убедительности доказательств и выносил решение в пользу той стороны, которая смогла убедить его в своей правоте.

**2. Розыскная (инквизиционная).** Появилась к I-IV веку нашей эры. Появляется возможность возбуждать дело без жалобы потерпевшего, по инициативе определенных должностных лиц. Целью становится защита не только частных, но и публичных интесов (дела о нарушении религиозных норм, о казнокрадстве, о повреждении городских стен). Установление факта нарушения и вины лица, его совершившего, осуществляется также чиновниками государства до суда, но при активном участии в этом самого суда. Основными способами установления фактов становится допрос, но при этом широкое распространение получает пытка, которая по представлениям того времени гарантирует правдивость показаний. Наиболее убедительным доказательством становится признание обвиняемым своей вины. Для других показаний в законе устанавливаются формальные критерии оценки (показания священика или отца против сына равняются единице доказательств и при их наличии суду уже не нужны другие доказательства, а вопрос о виновности уже предрешен). Показания лиц не благородного звания могли устанавливаться дробью (1/3 от единицы доказательств, следовательно, суду требовалось как минимум три таких свидетеля). Суд принимал активное участие в доказывании до судебного разбирательства. Производство становилось письменным, и в судебном процессе оглашались записи, произведенные на допросе, в том числе при применении пыток. Стороны лишились какой-либо процессуальнйо активности. Обвиняемый вообще не рассматривался как субъект процесса, он не имел права на защиту, кроме возможности устоять под пытками и не признать свою вину. Степень пыток также определял суд, который также решал вопрос о виновности и о мере наказания. Наиболее часто применялась смертная казнь, и суд решал, каким способом должен быть казнен осужденный, с учетом характера совершенного преступления и его поведения в процессе расследования, в том числе и под пыткой.

**3. Состязательная форма.** Зародилась в средневековой Англии. Судья не имеет предвзятого мнения или указаний о правилах разрешения дела. Процесс возбуждался только при наличии жалобы потерпевшего. Бремя доказывания ложилось на потерпевшую сторону, обвиняемый обязан был опровергать обвинение и доказывать свою невиновность. Суд не участвовал в установлении обстоятельств дела как в розыкном процессе. Он оценивал то, что представляли ему стороны, и должен принимать решение по результатам гласного и устного, состязательного и равноправного судоговорения. Решение должно быть основано на праве. Исходя из этого сложилось несколько правил состязательного уголовного процесса:

а) Признание судопроизводством только того, что происходит в судебном заседании

б) Признание процессуальных прав сторон, предоставление им процессуального равноправия

в) Появление доказательств только в результате судебного разбирательства, а не в процессе досудебного производства

г) Отделение суда от процессуальных функций сторон

д) Независимость суда в принятии решения по результатам судебного разбирательства **4. Смешанная форма.** Для нее характерно налиичие двух частей уголовного судопроизводства: досудебной и судебной. Досудебное производство сохраняет черты розыскного процесса. Уголовное судопроизводство возбуждается не только по жалобе потерпевшего, но и по инициативе правоохранительных органов государства. Доказывание обвинения возложено на органы обвинения, а обвиняемый, ставший субъектом процесса, не обязан доказывать свою невиновност, которая презюмируется. Досудебное производство осуществляется письменно, негласно, единолично, но с предоставлением обвиняемому определенного набора процессуальных прав для участия в процессе и защиты от обвинения. Судебное разбирательство строится на принципах гласности, состязательности и равноправия сторон, независимости и беспристрастности суда, устности и непосредственности судебного разбирательства, оценки судом доказательств на основе своего внутреннего убеждения.

# 9. Принцип состязательности сторон.

Суть принципа состязательности и равноправия сторон (ст. 15 УПК) состоит в том, что:

1) в соответствии с функциями уголовного процесса его участники, защищая свои интересы или решая возложенные на них задачи, разделяются на сторону обвинения и сторону защиты. Функции обвинения и защиты отделены друг от друга и не могут быть возложены на один орган или одно и то же должностное лицо. Стороны обвинения и защиты признаются равноправными перед судом. В судебном разбирательстве, например, стороны наделяются равными правами на заявление отводов и ходатайств, представление доказательств, участие в их исследовании, выступление в прениях, представление суду письменных формулировок по вопросам, подлежащим разрешению судом по существу дела

2) суд отделен от сторон. Он не является органом уголовного преследования и освобожден от каких бы то ни было обвинительных полномочий. Суд не выступает на стороне обвинения или на стороне защиты. Его функцией является разрешение дела: обязанность выслушать стороны, исследовать все юридически значимые факты, проверить и оценить все доказательства, представленные сторонами, и принять свое правоприменительное решение по делу.

Следует подчеркнуть, что в уголовном процессе стороны состязаются не друг с другом, а перед судом. Всякий раз, когда процессуальную деятельность осуществляет суд (разрешает ли он дело по существу или осуществляет судебный контроль), стороны или иные участники процесса получают возможность в той или иной форме состязаться перед судом, отстаивая свои права и интересы. Например, защитник может обжаловать в суд решение следователя о применении к обвиняемому меры пресечения. Потерпевший может обжаловать в суд незаконное и необоснованное постановление следователя о приостановлении производства по делу.

Состязательная форма уголовного судопроизводства предполагает, что судебное разбирательство по уголовному делу может быть начато только при наличии обвинительного заключения (акта), утвержденного прокурором, или жалобы частного обвинителя, настаивающих перед судом на удовлетворении своих требований. Из этого правила вытекает также и то, что отказ инициатора судебного процесса от выдвигаемого обвинения (прокурора от поддержания государственного обвинения, частного обвинителя от жалобы, истца от иска) либо признание жалобы, обвинения или иска противоположной стороной влечет прекращение производства по делу.

# 10. Презумпция невиновности.

Принцип презумпции невиновности представлен в ч. 1 ст. 49 Конституции РФ, в соответствии с которой «каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и установлена вступившим в силу приговором суда».

Согласно ст. 14 УПК РФ подозреваемый или обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность. Бремя доказывания обвинения и опровержения доводов, приводимых в защиту подозреваемого или обвиняемого, лежит на стороне обвинения. Следует подчеркнуть, что это бремя включает в себя не только доказывание обстоятельств виновности лица в совершении преступления, но и опровержение доводов, приводимых в защиту подозреваемого или обвиняемого. Опровергать такие доводы необходимо также только с помощью доказательств. Из этого следует, что обвиняемый может утверждать о своей непричастности к совершению преступления или об обстоятельствах, свидетельствующих о его меньшей виновности, но приводить доказательства этого не обязан. Сторона обвинения обязана проверять эти доводы и искать доказательства, которые могут опровергнуть утверждения обвиняемого.

Все сомнения в виновности обвиняемого, которые не могут быть устранены в порядке, установленном УПК РФ, толкуются в пользу обвиняемого.

Обвинительный приговор не может быть основан на предположениях.

Доказывание виновности может осуществляться только в уголовно-процессуальном порядке. Слухи, предположения, догадки и интуиция и даже убедительная оперативно-розыскная информация не являются достаточным основанием для опровержения презумпции невиновности. Виновность обвиняемого должна быть доказана с помощью совокупности относимых, допустимых, достоверных и достаточных доказательств. Даже если обвиняемый признает свою вину, необходимо подтвердить его виновность совокупностью других доказательств, собранных по делу.

моментом преодоления презумпции невиновности становится момент вступления обвинительного приговора в законную силу.

# 11. Принцип уважения чести и достоинства личности.

ст. 21 Конституции установлено, что достоинство личности охраняется государством и ничто не может быть основанием для его умаления

Принцип уважения чести и достоинства личности означает, что за каждым субъектом уголовного судопроизводства, в том числе и за подозреваемым и обвиняемым, признаются эти личные качества, и не должно иметь места их умаление или унижение. **Честь** человека определяется общественной оценкой личности и является мерой его духовных и социальных качеств. Это внешняя оценка, исходящая от других лиц. Поэтому должностные лица в уголовном процессе должны уважать ту оценку, которую дают субъекту процесса иные люди, официальные органы. Для этого должны быть установлены обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого (п. 3 ч. 1 ст. 73 УПК), которые должны быть учтены при определении вида и размера наказания осужденному (п. 6–9 ч. 1 ст. 299 УПК). **Достоинство** человека — это его внутренняя самооценка, его отношение к собственным качествам, способностям, мировоззрению, своей системе ценностей, оценка им своего места в социуме. Человеку свойственно внутреннее уважение к себе, ощущение собственной неповторимости и ценности. Эти чувства человека подлежат не только признанию, но и бережному отношению со стороны иных лиц, особенно тех, кто выступает в официальном качестве.

В уголовном судопроизводстве запрещаются какие-либо действия или решения, унижающие честь участников процесса; не допускается обращение с участниками процесса, унижающее их личное достоинство (ч. 1 ст. 9 УПК). Никто из участников не может подвергаться риску, поэтому запрещены действия, создающие угрозу жизни или здоровью. Никто не может подвергаться насилию, пыткам, жестокому или унижающему обращению или наказанию (ч. 4 ст. 164 УПК).

# 12. Принцип обеспечения подозреваемому и обвиняемому права на защиту.

Этот процессуальный принцип также берет свое начало в положениях Конституции, согласно которой каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом (ч. 2 ст. 45). Согласно ст. 48 Конституции каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи.

процессуальное содержание этого принципа включает три элемента.

1. Предоставление подозреваемому, обвиняемому права и возможности защищаться от обвинения самостоятельно, например, давать показания, представлять доказательства, заявлять ходатайства, приносить жалобы, заявлять отводы и т. п. (ст. 47 УПК).

2. Предоставление подозреваемому, обвиняемому права на получение квалифицированной юридической помощи. Такую помощь оказывает защитник, в качестве которого может участвовать адвокат. Защитник, действуя наряду с подозреваемым, обвиняемым, является самостоятельным субъектом процесса, и обладает достаточным объемом процессуальных прав для оказания квалифицированной помощи. Он вправе иметь конфиденциальные свидания с подзащитным, давать ему необходимые консультации, помогать составлять юридические документы, заявлять ходатайства и приносить жалобы. Важным полномочием защитника является его право участвовать в доказывании: представлять доказательства, истребовать необходимые документы, привлекать специалиста, участвовать в следственных действиях, проводимых по его ходатайству или с участием подзащитного, и др.

3. Возложением на должностных лиц и органы, ведущие процесс, обязанности обеспечить возможность реализации подозреваемым, обвиняемым своего права на защиту. Прежде всего должностные лица обязаны разъяснять этим субъектам их права в тот момент, когда начинают процессуальные действия с их участием. Они обязаны обеспечить подозреваемому, обвиняемому реальную возможность пользоваться своими процессуальными правами, в частности, обеспечивать участие защитника, когда его участие обязательно (ст. 51 УПК), а подозреваемый, обвиняемый не имеют возможности пригласить его

# 13. Уголовное преследование, его виды.

**Уголовное преследование** - процессуальная деятельность, осуществляемая стороной обвинения в целях изобличения подозреваемого, обвиняемого в совершении преступления

в уголовное преследование как процессуальную дея­тельность входят:

* 1. действия органов следствия и дознания, заключающиеся в собирании только обвинительных доказательств, применении принудительных мер, обеспечивающих изобличение лица и применение к нему наказания;
  2. действия органов государственного обвинения, которые на­правлены на то, чтобы обосновать перед судом предъявленное об­винение, убедить суд на основе совокупности как уличающих, так и оправдывающих доказательств в виновности обвиняемого и необ­ходимости применить к нему соответствующее наказание

**Характерные признаки уголовного преследования:**

* 1. процессуальная деятельность (осуществляется в предусмотренных уголовно-процес­суальным законом формах);
  2. осуществляется компетентными госу­дарственными органами и должностными лицами (толь­ко они вправе и обязаны устанавливать фактические обстоятельства дела, давать им юридическую оценку и принимать соответствующие решения по делу);
  3. содержание данной деятельности заключается в принятии мер по установлению события преступления, изобличению лица или лиц, виновных в совершении преступления, а также в вынесении со­ответствующих актов уголовного судопроизводства, адресованных конкретным участникам уголовно-процессуальной деятельности и содержащих формулировку обвинения;
  4. носит государственно-властный, публичный характер, так как обе­спечивается принудительной силой государства;
  5. является основной движущей силой уголов­ного процесса, которая организует весь процесс по конкретному уго­ловному делу и определяет содержание и направление производства по нему.

**Возбуждение и прекращение уголовного преследования**

По общему правилу, уголовное преследование

* + начинается с момента возбуждения уголовного дела и
  + завершается с наступлением (осво­бождением от) уголовной ответственности, когда суд от имени го­сударства признает лицо виновным в совершении преступления во вступившем в силу обвинительном приговоре или невиновным в оправдательном приговоре, либо применением к указанному лицу принудительных мер медицинского характера или воспитательного воздействия.

Вместе с тем, из приведенного правила относительно прекраще­ния уголовного преследования есть исключения, а именно:

* 1. прекращение уголовного дела влечет за собой одновременно пре­кращение уголовного преследования (ч. 3 ст. 24 УПК РФ); вместе с тем, уголовное дело подлежит прекращению в слу­чае прекращения уголовного преследования в отношении всех по­дозреваемых или обвиняемых, за исключением случаев установле­ния непричастности лица к совершению преступления (п. 20 ст. 5 УПК РФ);
  2. уголовное преследование прекращается при переквалификации деяния, совершенного виновным (ст. 175 УПК РФ); под переквалификацией деяния (преступления) понимается из­менение или дополнение обвинения либо прекращение уголовно­го преследования в соответствующей части выдвинутого обвинения в совершении преступления;
  3. собственно прекращение уголовного преследования (ст. 27 УПК РФ) — если основания прекращения уголовного преследова­ния относятся не ко всем подозреваемым или обвиняемым по уго­ловному делу, то следователь выносит постановление о прекраще­нии уголовного преследования в отношении конкретного лица. При этом производство по уголовному делу продолжается.

**Виды уголовного преследования**

В УПК РФ (ст. 20) законодатель разграничил **виды уголовного преследова­ния** в зависимости от характера и тяжести совершенного преступ­ления:

* + публичный (дела публичного обвинения);
  + частный (дела частного обвинения);
  + частно-публичный (дела частно-публичного обвинения).

Эти виды:

* 1. обозначают определенный законом порядок процессу­альной деятельности, а значит и основные правила, последователь­ность действий и характер решений на разных стадиях уголовного судопроизводства;
  2. определяют зависимость данной процессуальной деятельности от волеизъявле­ния сторон (по степени такой зависимости выделяют три категории дел: дела публичного, частного и частно-публичного обвинения).

**Публичный порядок уголовного преследования**

Производство по подавляющему большинству уголовных дел осуществляется в публичном (или общем) порядке. При этом в большей мере про­является независимость уголовного преследования от позиции сто­рон. В случае обнаружения признаков преступления возбуждается уголовное дело и осуществляется уголовное преследование от имени государства (ст. 21 УПК РФ) независимо от желания потерпевшего.

Потерпевший, его законный представитель или представитель могут участвовать в уголовном преследовании об­виняемого, но самостоятельные решения по делу они принимать не вправе (ст. 22 УПК РФ).

Публичный порядок уголовного пресле­дования наиболее соответствует основным целям и характеристике уголовного судопроизводства — его объективности и независимости от частных лиц. Законодатель определяет данный порядок как **об­щий** (ч. 3 ст. 147 УПК РФ).

**Частный порядок уголовного преследования**

Осуществление уголовного преследования в частном порядке основано на диспозитивном начале, означающем наибольшее влияние позиции сторон на окончательное решение по делу.

Дела частного обвинения:

* 1. возбуждаются по заявлению потерпевшего, его законного представителя и представителя (по общему прави­лу - ч. 2 ст. 20 УПК РФ);
  2. прекращаются также по воле потерпевшего, примирившегося с обвиняемым.

Примирение допускается до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора, а в суде апелляционной инстанции - до удаления суда апелляционной инстанции в совещательную комнату для вынесения решения по делу.

**Категории дел частного обвинения**:

 частью первой,  и  частью первой

* + ч. 1 ст. 115 УК РФ — умышленное причинение легкого вреда здоровью;
  + ст. 116.1 УК РФ — нанесение побоев лицом, подвергнутым административному наказанию;

ч. 1 128.1 УК РФ — клевета;

**Частно-публичный порядок уголовного преследования**

Дела частно-публичного обвинения:

* 1. возбуждаются только по заявлению по­терпевшего;
  2. прекращению за примирением его с обвиняемым не подлежат (примириться стороны могут лишь до вынесения поста­новления о возбуждении уголовного дела).

Если постановление о возбуждении уголовного дела вы­несено, уголовное преследование производится органами уголов­ного судопроизводства в публичном порядке (ч. 3 ст. 20, ч. 2 ст. 147 УПК РФ).

Дела частно-публичного обвинения перечислены в ч. 3 ст. 20 УПК РФ. В перечень включены составы преступлений без отягча­ющих обстоятельств, ответственность за которые предусмотрена УК РФ:

* + ст. 116 - побои;
  + ч. 1 ст. 131 - изнасилование;
  + ч. 1 ст. 132 - насильственные действия сексуального характера;
  + ч. 1 ст. 137 - нарушение неприкосновенности частной жизни;
  + ч. 1 ст. 138 - нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений;
  + ч. 1 ст. 139 - нарушение неприкосновенности жилища;
  + ст. 145 - необоснованный отказ в приеме на работу или необоснованное увольнение беременной женщины или женщины, имеющей детей в возрасте до трех лет;
  + ч. 1 ст. 146 - нарушение авторских и смежных прав;
  + ч. 1 ст. 147 - нарушение изобретательских и патентных прав;
  + ст. 159 - 159.3 - мошенничество, в т.ч. в сфере кредитования, при получении выплат, с использованием платежных карт;
  + ст.  159.5 - мошенничество в сфере страхования;
  + ст. 159.6 - мошенничество в сфере компьютерной информации;
  + ст. 160 - присвоение или растрата;
  + ст. 165 - причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием.

# 14. Уголовно-процессуальные функции.

**Уголовно-процессуальные функции –**это основные направления деятельности участников уголовного процесса, осуществляемые ими в связи с возникающими правоотношениями в сфере уголовного судопроизводства.

К уголовно-процессуальным функциям относятся:

– расследование (органы дознания и предварительного следствия);

– обвинение (прокуратура);

– защита (обвиняемый или подсудимый и его защитник);

– разбирательство дела в суде (суд).

Под основными функциями понимают обвинение, защиту и разрешение дела .

**Функция защиты**представляет собой направление деятельности по защите прав и законных интересов лица, в отношении которого решается вопрос о привлечении его к уголовной ответственности. Ее выполняют подозреваемый, обвиняемый, подсудимый и их защитник.

**Функция обвинения**большинством процессуалистов определяется как направление уголовно-процессуальной деятельности по изобличению лица, виновного в совершении преступления, а также поддержание предъявленного ему обвинения в суде. В основном данную функцию исполняет прокурор, но при рассмотрении уголовного дела мировым судьей функцию обвинения выполняет частный обвинитель, одновременно являющийся потерпевшим.

**Функция уголовного преследования**представляет собой направление уголовно-процессуальной деятельности субъектов уголовного судопроизводства (органа дознания, следователя, прокурора) по расследованию уголовного дела. В свою очередь, уголовное преследование делится на виды: публичное, частно-публичное и частное (ч. 1 ст. 20 УПК РФ).

Уголовные дела **частного обвинения**возбуждаются только по заявлению потерпевшего (частного обвинителя) и могут быть прекращены в связи его примирения с обвиняемым.

Дела **частно-публичного обвинения**возбуждаются также только по заявлению потерпевшего, но прекращению в связи с примирением потерпевшего с обвиняемым не подлежат, за исключением случаев, когда обвиняемый не только примирился с потерпевшим, но и полностью загладил причиненный ему вред (ст. 76 УК РФ и ст. 25 УПК РФ).

Дела **публичного обвинения**возбуждаются от имени государства прокурором (органом дознания, следователем с согласия прокурора) и прекращению в связи с примирением сторон не подлежат (к данной категории относится большинство уголовных дел).

# 15. Суд, его полномочия. Состав суда.

Суд — орган государственной власти, осуществляющий правосудие в форме рассмотрения и разрешения уголовных дел.

Большинство уголовных дел и иных процессуальных вопросов разрешаются судьей единолично.

Коллегиально в составе судьи и 8 присяжных заседателей могут рассматриваться дела о преступлениях (квалифицированный состав убийства-105, изнасилование 131 –квал состав, Насильственные действия сексуального характера – квал сост, Незаконные производство, сбыт или пересылка наркотических средств – квал состав, геноцид и т.д.)

Коллегия из трех судей федерального суда общей юрисдикции - уголовные дела о преступлениях (террористический акт, гос измена, шпионаж, вооруженный мятеж и т.д)

Для выполнения этой важной и центральной функции уголовного судопроизводства суд наделяется широкими процессуальными полномочиями. Суд выполняет в процессе две собственные функции: разрешения дела по существу и судебного контроля. Как орган, разрешающий уголовное дело по существу, суд наделяется исключительными полномочиями:

1) признать лицо виновным и назначить ему наказание, а также принять решение о возмещении вреда;

2) применить к лицу, признанному невменяемым, принудительные меры медицинского характера;

3) применить к несовершеннолетнему, совершившему преступление, принудительные меры воспитательного воздействия

Он наделен полномочиями осуществлять, в случаях, предусмотренных законом, ***предшествующий контроль*** законности действий или решений должностных лиц в досудебных стадиях процесса. Например, по ходатайству следователя суд принимает решение о заключении обвиняемого под стражу или продлении срока содержания под стражей; о производстве обыска в жилище, контроле телефонных переговоров.

Суд осуществляет ***последующий контроль*** по жалобам участников процесса на незаконные действия (бездействие), решения в досудебных стадиях

Полномочия суда определяются также в зависимости от подсудности уголовного дела. **Подсудность** — это установленная законом совокупность качеств уголовного дела, от которых зависит, какой из судов судебной системы правомочен рассматривать уголовное дело в качестве суда первой инстанции. Закон различает предметную, территориальную и персональную подсудность. Предметная подсудность зависит от квалификации преступления и показывает, в суде какого звена судебной системы должно рассматриваться дело в первой инстанции (ст. 31 УПК). Основную нагрузку по рассмотрению уголовных дел выполняют районные суды и мировые судьи.

**Мировым** судьям подсудны уголовные дела о преступлениях, за совершение которых предусмотрено лишение свободы до трех лет

**Районному** суду подсудны уголовные дела о всех преступлениях, за исключением уголовных дел подсудных мировому судье, т.е. (Причинение смерти по неосторожности, Убийство, совершенное в состоянии аффекта, Нарушение изобретательских и патентных прав, Статья 228. Незаконные приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка наркотических средств, Присвоение полномочий должностного лица, Розничная продажа несовершеннолетним алкогольной продукции и т.д.)

**Верховному суду республики, краевому или областному суду, суду города федерального значения, суду автономной области, суду автономного округа, окружному (флотскому) военному суду подсудны** (квалиф. состав убийства ст. 105, Посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование, Геноцид, Планирование, подготовка, развязывание или ведение агрессивной войны и т.д.)

Территориальная подсудность определяется, как правило, по месту совершения преступления, но в отдельных случаях это может быть место окончания преступления, или место совершения большинства преступлений, или наиболее тяжкого из них.

Персональная подсудность определяется в соответствии с указанными в законе особенностями личности обвиняемого. Например, подсудность дел только военным судам установлена в отношении военнослужащих, граждан, проходящих военные сборы.

# 16. Подсудность: понятие, виды, значение.

*Подсудность* – это совокупность юридических признаков уголовного дела, согласно которым оно подлежит рассмотрению по первой инстанции в строго определенном суде.

Значение подсудности состоит в следующем:

* представляет собой гарантию от судебного произвола при выборе суда, в котором должно рассматриваться уголовное дело;
* обеспечивает быстрое, полное и объективное рассмотрение уголовных дел;
* приближает рассмотрение дела к месту, где совершено преступление и проживает большинство участвующих в деле лиц;
* позволяет учитывать специфику отдельных категорий уголовных дел и подсудимых.

В зависимости от характера преступления, места его совершения и субъекта преступления принято выделять 3 признака подсудности:

* родовой (предметный);
* территориальный (местный);
* персональный.

Некоторые авторы выделяют подсудность по связи уголовных дел как самостоятельный вид.

*Родовая подсудность* определяется видом преступления, в котором обвиняется лицо, т.е. его квалификацией по соответствующим пункту, части и статье УК РФ.

Закон определяет предметную подсудность только 2 звеньев судебной системы – районного суда и суда субъекта РФ (Верховного суда республики, краевого / областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа; далее – областного суда). Подсудность Верховного Суда РФ в законе не определена.

Районному суду подсудны все уголовные дела кроме дел, подсудных вышестоящим судам и военным судам (около 90% уголовных дел).

Областные суды рассматривают уголовные дела большой общественной опасности или имеющие большое значение. Подсудность областного суда определена ст. 36 УПК: преступления против государственной власти, убийства при отягчающих обстоятельствах, изнасилования при особо отягчающих обстоятельствах, терроризм, захват заложника, бандитизм и т.п. Областному суду также подсудны все дела, содержащие сведения, являющиеся государственной тайной, а также все дела, за которые в качестве наказания может быть назначено лишение свободы на срок свыше 15 лет.

Верховному Суду РФ в качестве суда первой инстанции подсудны уголовные дела особой сложности или имеющие особое общественное значение, что определяется индивидуально в каждом конкретном случае по инициативе самого Верховного Суда либо Генерального прокурора РФ с согласия или по ходатайству обвиняемого.

*Территориальная подсудность* определяется в зависимости от места совершения преступления. Ст. 41 УПК гласит: дело подлежит рассмотрению в том суде, в районе деятельности которого совершено преступление.

В тех случаях, когда преступление совершается в нескольких местах, подпадающих под юрисдикцию различных судов, необходимо установить, где оно было завершено.

Если преступления совершены в разных местах, то уголовное дело рассматривается судом, юрисдикция которого распространяется на то место, где совершено 1) большинство расследованных по данному уголовному делу преступлений или 2) наиболее тяжкое из них

*Персональная подсудность* определяется свойствами или признаками личности подсудимого по данному делу, в связи с которыми происходит отступление от общих принципов предметной и территориальной подсудности.

Значение для определения персональной подсудности имеет служебное положение лица. В частности, закон предусматривает 2 персональных признака, влекущих особую подсудность:

* уголовные дела в отношении судей и народных заседателей судов всех уровней по их требованию должны быть рассмотрены Верховным Судом РФ;
* особая персональная подсудность имеется у военных судов (ФКЗ "О военных судах РФ").

Военные суды рассматривают уголовные дела:

а) о всех преступления, совершенных военнослужащими и военнообязанными, призванными на учебные или проверочные сборы;

б) о преступлениях против порядка несения службы, совершенных лицами начальствующего состава исправительных учреждений Минюста РФ;

в) все дела о шпионаже;

г) в местностях, где не действуют суды общей юрисдикции, все уголовные дела рассматриваются военными судами.

*Подсудность по связи уголовных дел* характеризуется следующими признаками:

* если уголовное дело о нескольких преступлениях, совершенных одним лицом, подсудно разным судам, оно направляется в суд, на территории обслуживания которого завершено предварительное расследование;
* если одно лицо или несколько лиц обвиняются в совершении ряда преступлений, подсудных разным судебным звеньям, оно подлежит рассмотрению вышестоящим из этих судов;
* при обвинении одного лица в совершении нескольких преступлений или группы лиц, если дело подсудно военному суду хотя бы в отношении одного преступления или одного лица, все дело обо всех лицах и обо всех преступлениях подлежит направлению в военный суд.

# 17. Прокурор в уголовном процессе.

Прокурор — это собирательное понятие, охватывающее Генерального прокурора РФ, подчиненных ему прокуроров, их заместителей и иных должностных лиц органов прокуратуры, участвующих в уголовном судопроизводстве и наделенных соответствующими полномочиями федеральным законом о прокуратуре.

1. Общие полномочия, обусловленные функцией прокурорского надзора и уголовного преследования: а) право проверять соблюдение закона при приеме, регистрации и разрешении сообщений о преступлениях; б) своим постановлением направлять в органы следствия или дознания материалы для решения вопроса об уголовном преследовании по фактам, выявленным самим прокурором, г) рассматривать жалобы участников процесса (ст. 123–124 УПК) и требовать от органов дознания и следствия устранения допущенных ими нарушений законодательства

2. Полномочия по надзору за следствием, будучи отделены от процессуального руководства следствием, не позволяют прокурору вмешиваться в деятельность следователя и осуществлять оперативное взаимодействие со следователем в процессе расследования. Прокурор в отношении следователя вправе лишь: а) проверять законность и обоснованность решений следователя или руководителя следственного органа об отказе в возбуждении уголовного дела, о прекращении или приостановлении следствия и отменять их, направляя для дополнительной проверки (ч. 6 ст. 148 УПК, ч. 1.1 ст. 211, ч. 1 ст. 214 УПК); б) утверждать обвинительное заключение или возвращать дело следователю для дополнительного расследования (п. 2 ч. 1 ст. 221 УПК); в) рассматривать представленную руководителем следственного органа информацию следователя о несогласии с требованиями прокурора;

3. Полномочия по процессуальному руководству и прокурорскому надзору за органами дознания- Прокурор вправе: а) давать дознавателю письменные указания о направлении расследования и о производстве необходимых следственных действий; б) давать согласие на возбуждение дознавателем ходатайства перед судом о производстве тех процессуальных действий, которые допускаются лишь на основании судебного решения; в) отменять незаконные и необоснованные постановления дознавателя; г) разрешать отводы, заявленные дознавателю, а также его самоотводы; д) отстранять дознавателя от дальнейшего производства по делу в связи с нарушением закона; е) утверждать постановления дознавателя о прекращении дела; ж) утверждать обвинительный акт или обвинительное постановление или возвращать дело для дополнительного дознания или прекращать производство по делу

4. Полномочия прокурора в судебных стадиях. В ходе судебного производства прокурор поддерживает государственное обвинение, обеспечивая его законность и обоснованность.

Ему предоставлена определенная процессуальная самостоятельность в оценке материалов дела и доказательств. Поэтому если прокурор сочтет, что по итогам судебного следствия вина подсудимого не доказана, он вправе отказаться от обвинения полностью или в части. Он вправе также изменить обвинение на менее тяжкое.

# 18. Потерпевший, его процессуальное положение. Частный обвинитель.

Потерпевший — это физическое лицо, которому преступлением причинен физический, имущественный или моральный вред, или юридическое лицо, которому преступлением причинен имущественный вред или вред его деловой репутации.

фактические основания для признания лица потерпевшим. Под физическим вредом понимается причинение человеку физических страданий, боли, телесных повреждений, вреда здоровью, увечья и т. п. Для признания лица потерпевшим не имеет значения степень тяжести причиненного вреда, однако должно быть установлено, что вред причинен, т. е. является наличным, а не предполагаемым, и есть причинная связь между наступившим вредом и действиями субъекта преступления. Результатом физического вреда может стать смерть потерпевшего. В таком случае права потерпевшего переходят к одному из его близких родственников (ч. 8 ст. 42 УПК). К близким родственникам относятся супруг, супруга, родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и сестры, дедушка, бабушка, внуки.

Имущественный вред выражается в лишении принадлежащего физическому или юридическому лицу имущества или его повреждении, что влечет имущественные потери или затраты для этих лиц. Такой вред может быть результатом хищения имущества, уничтожения или повреждения его в результате преступных действий. Такой вред касается денежных средств потерпевших, их вещей, предметов, ценностей, иных материальных благ, принадлежащих им и имеющих определенное стоимостное выражение.

Моральный вред выражается в причинении физическому лицу нравственных страданий, оскорблении или унижении личного достоинства, унижении его чести, подрыве авторитета или дискредитации, а в отношении юридического лица это может быть подрыв деловой репутации, ее опорочивание, дискредитация. (до 2021 года только за имущественные преступления возможно взыскание морального, с 2021 ПП КС РФ №45-П было вынесено решение о противоречии статьи УПК в части взыскания морального вреда за имущественные преступления и ныне предполагается возможным взыскивать за имущественные преступления моральный вред)

Кроме того, ПП КС №18-П от 2022 было вынесено решение о том, что осужденный может быть признан потерпевшим за незаконные действия сотрудников следствия.

Наличие любого из перечисленных оснований позволяет лицу, потерпевшему от преступления, получить доступ к правосудию и право на компенсацию причиненного вреда. Эти конституционные права принадлежат потерпевшему независимо от возраста и дееспособности. Малолетние, несовершеннолетние, лица с ограниченной дееспособностью или недееспособные признаются потерпевшими, но их процессуальные права обеспечивает законный представитель или представитель.

Однако для признания потерпевшего субъектом уголовного процесса необходимо принятие властного решения должностного лица о признании его потерпевшим. Решение о признании потерпевшим оформляется постановлением следователя, дознавателя или суда, которое становится процессуальным основанием для участия потерпевшего в уголовном процессе. С момента вынесения такого постановления потерпевшему, его представителю разъясняются процессуальные права и обеспечивается возможность использовать их для защиты нарушенных прав и законных интересов.

Потерпевший вправе получать определенную информацию о ходе производства по делу: знать о содержании обвинения, предъявленного обвиняемому; знакомиться с постановлениями о назначении экспертиз и заключениями эксперта (ч. 2 ст. 198 УПК); по окончании расследования знакомиться с материалами уголовного дела, снимать копии процессуальных документов; получать копии процессуальных решений, затрагивающих его права (о возбуждении дела, о приостановлении производства или о прекращении дела и т. п.); участвовать в судебном разбирательстве и производстве в вышестоящих судебных инстанциях; знакомиться с протоколами судебных заседаний, поданными жалобами, представлениями на приговор и др.

Потерпевший может активно участвовать в доказывании по делу: давать показания, но вправе отказаться свидетельствовать против себя или близких родственников; представлять иные доказательства, в том числе подтверждающие характер и размер причиненного вреда; заявлять ходатайства; участвовать с разрешения следователя, дознавателя в производстве следственных действий, производимых по его ходатайству; представлять доказательства в судебном заседании, участвовать в исследовании доказательств в суде; поддерживать обвинение; выступать в судебных прениях; обжаловать действия (действие), решения следователя, дознавателя, приговор и решения вышестоящих судебных инстанций.

Как участник процесса он имеет и иные процессуальные права: пользоваться бесплатно услугами переводчика, если он не владеет языком, на котором ведется судопроизводство; требовать возмещения судебных издержек; ходатайствовать о применении к нему и его близким средств процессуальной защиты на основании и в порядке ч. 3 ст. 11, ч. 9 ст. 166 и др. УПК; заявлять отводы; иметь представителя и др. При участии в деле представителя потерпевшего сам потерпевший не утрачивает предоставленных ему прав и сохраняет возможность участия в процессе.

К процессуальным обязанностям потерпевшего относятся требования закона: не уклоняться от явки по вызову следователя, дознавателя или суда; не давать заведомо ложных показаний и не отказываться от дачи показаний; не разглашать данные предварительного расследования, если было соответствующее предупреждение (ст. 161 УПК). За нарушение процессуальных обязанностей к потерпевшему могут быть применены меры процессуального принуждения и соответствующие санкции (привод, штраф, уголовная ответственность по ст. 307, 308, 310 УК РФ).

**Частный обвинитель** — этот тот же потерпевший, но в отношении которого совершено преступление, относящееся к делам частного обвинения (ч. 2 ст. 20 УПК). Следовательно, фактические основания появления в процессе частного обвинителя те же, что и при появлении потерпевшего. У частного обвинителя есть все права, которыми наделен потерпевший. Но в дополнение к этому его процессуальное положение имеет несколько отличительных особенностей. Дела частного обвинения возбуждаются только по заявлению потерпевшего. Подача потерпевшим такого заявления в суд является процессуальным основанием для признания его частным обвинителем. С момента принятия заявления к своему производству соответствующим постановлением мирового судьи, лицо, подавшее такое заявление, является частным обвинителем.

Он представляет суду доказательства и участвует в их исследовании; излагает суду свое мнение по существу обвинения или иным возникающим вопросам, в том числе о применении уголовного закона и наказании; поддерживает свой гражданский иск и доказывает его основания и размер. Если частный обвинитель достигает примирения с подсудимым, уголовное дело подлежит прекращению.

# 19. Подозреваемый, его процессуальное положение.

К участникам уголовного судопроизводства со стороны защиты законодатель относит подозреваемого.

Подозреваемый — это лицо, в отношении которого есть определенные фактические основания подозревать его в причастности к совершению преступления и против которого направлена определенная изобличающая его процессуальная деятельность. Однако процессуальный статус подозреваемого такое лицо получает лишь после того, как следователь или дознаватель произвели процессуальные действия, прямо указанные в ст. 46 УПК. В процессуальном смысле подозреваемым является лишь то лицо: 1) в отношении которого возбуждено уголовное дело; либо 2) которое задержано в качестве подозреваемого в порядке ст. 91–92 УПК; либо 3) к которому применена мера пресечения до предъявления обвинения; либо 4) которое уведомлено о подозрении в совершении преступления, расследуемого в форме дознания. Только совершение следователем, дознавателем одного из указанных процессуальных действий позволяет появиться в процессе такому участнику, как подозреваемый.

Подозреваемый является не обязательной и временной фигурой в уголовном процессе. Появление подозреваемого и срок пребывания в этом статусе зависит от основания его получения. При задержании лицо может быть подозреваемым 48 часов (ч. 2 ст. 94 УПК), после чего решается вопрос о его заключении под стражу или отмене задержания. При избрании меры пресечения лицо сохраняет статус подозреваемого в течение 10 суток с момента задержания или избрания меры пресечения до предъявления ему обвинения.

Если подозрение не нашло подтверждения, меры принуждения отменяются и подозреваемый может вообще выбыть из процесса или превратиться, например, в свидетеля.

Подозреваемый может защищаться самостоятельно, а также может пользоваться помощью защитника. Подозреваемый вправе: знать, в чем он подозревается, и быть незамедлительно уведомлен на понятном ему языке о существе выдвинутого против него подозрения; давать объяснения и показания по этому подозрению или отказаться от этого; представлять доказательства; знакомиться с протоколами следственных действий, производимых с его участием; участвовать в производстве следственных действий, производимых по его ходатайству или по ходатайству его защитника или представителя. Кроме того, он имеет право участвовать в процессе на родном языке или языке, которым он владеет; бесплатно пользоваться услугами переводчика; пользоваться помощью защитника, иметь с ним свидание наедине, конфиденциально, до первого допроса. Также он вправе заявлять отводы, ходатайства; приносить жалобы на действия (бездействие), решения следователя, дознавателя, прокурора, суда; пользоваться иными правами, предусмотренными УПК.

Следователь, дознаватель обязан своевременно разъяснить подозреваемому его права и обеспечить возможность их реализации: например, обязаны вручать ему копии постановлений о возбуждении против него уголовного дела, об избрании меры пресечения или протокола задержания. При задержании подозреваемого они обязаны уведомить родственников или предоставить такую возможность самому подозреваемому (ст. 96 УПК); обеспечить участие защитника, если подозреваемый не имеет возможности сделать это самостоятельно или через родственников; допросить его не позднее 24 часов с момента фактического задержания и т. п.

Обязанности подозреваемого в уголовном процессе:

* являться по вызову следователя
* не препятствовать расследованию
* подчиняться требованиям при поведении обыска, следственных действий
* предоставлять для сравнительного исследования образцы биоматериалов и др
* беспрепятственно подвергаться освидетельствованию и экспертизе
* не совершать противоправных действий

# 20. Обвиняемый, его процессуальное положение.

Обвиняемый — это лицо, в отношении которого вынесено постановление о привлечении в качестве обвиняемого, вынесен обвинительный акт или составлено обвинительное постановление. Обвиняемый — это родовое понятие. С указанного момента обвиняемый участвует во всех остальных стадиях процесса, хотя его процессуальное название может меняться: после назначения судом судебного заседания по делу обвиняемый именуется подсудимым. После вынесения обвинительного приговора он именуется осужденным, а в случае оправдания — оправданным.

Для защиты от предъявленного обвинения обвиняемому предоставляются права: знать, в чем он обвиняется; получать копии процессуальных решений, затрагивающих его процессуальные интересы; возражать против обвинения, давать или отказаться от дачи показаний; представлять доказательства; участвовать с разрешения следователя в следственных действиях, производимых по его ходатайству или ходатайству его защитника или законного представителя. Обвиняемый вправе знакомиться с протоколами этих действий; знакомиться с постановлением о назначении экспертизы и заключением эксперта; по окончании расследования знакомиться со всеми материалами дела, делать копии процессуальных документов или выписки из дела. Обвиняемый может участвовать в судебном разбирательстве в первой инстанции и вышестоящих инстанциях; знакомиться с протоколом судебного заседания, с поступившими жалобами на приговор и возражениями на них и т. д. Эти права он может осуществлять самостоятельно, что позволяет ему активно защищаться от предъявленного обвинения и спорить с ним.

Кроме того, обвиняемый имеет право пользоваться квалифицированной правовой помощью и его защиту осуществляет адвокат, приглашаемый им самим, или другими лицами по его поручению или с его согласия или назначенный следователем, дознавателем или судом. Закон не ограничивает возможность и количество встреч обвиняемого и его защитника, их конфиденциальность. Обвиняемый вправе также: участвовать в процессе на своем родном языке или языке, которым он владеет, и пользоваться бесплатно услугами переводчика; приносить жалобы и заявлять отводы; возражать против прекращения уголовного дела по нереабилитирующим основаниям; обжаловать приговор и иные процессуальные решения по делу; участвовать при рассмотрении судом вопросов, связанных с исполнением приговора, и использовать иные права и средства защиты, не противоречащие закону. Участие в деле защитника или законного представителя обвиняемого не ограничивает собственные права обвиняемого.

Если обвиняемый является несовершеннолетним, в процессе обязательно участвует его законный представитель.

 процессуальные **обязанности**: - являться по вызовам органов расследования, суда, судьи; - участвовать в следственных действиях и судебном разбирательстве; - выполнять иные законные распоряжения должностных лиц и государственных органов.

# 21. Защитник, его процессуальное положение.

Защитник - лицо, осуществляющее в установленном настоящим Кодексом порядке защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь при производстве по уголовному делу.

В качестве защитников участвуют 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.

Защитник участвует в уголовном деле:

1. с момента вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого
2. с момента возбуждения уголовного дела в отношении конкретного лица
3. с момента фактического задержания лица, подозреваемого в совершении преступления
4. с момента вручения уведомления о подозрении в совершении преступления
5. с момента объявления лицу, подозреваемому в совершении преступления, постановления о назначении судебно-психиатрической экспертизы

Адвокат вступает в уголовное дело в качестве защитника по предъявлении удостоверения адвоката и ордера.

В случае необходимости получения согласия подозреваемого, обвиняемого на участие адвоката в уголовном деле перед вступлением в уголовное дело адвокату предоставляется свидание с подозреваемым, обвиняемым по предъявлении удостоверения адвоката и ордера.

В случае, если защитник участвует в производстве по уголовному делу, в материалах которого содержатся сведения, составляющие государственную тайну, и не имеет соответствующего допуска к указанным сведениям, он обязан дать подписку об их неразглашении.

Адвокат не вправе отказаться от принятой на себя защиты подозреваемого, обвиняемого.

Защитник приглашается подозреваемым, обвиняемым, его законным представителем, а также другими лицами по поручению или с согласия подозреваемого, обвиняемого. Подозреваемый, обвиняемый вправе пригласить несколько защитников.

По просьбе подозреваемого, обвиняемого участие защитника обеспечивается дознавателем, следователем или судом.

В случае неявки приглашенного защитника в течение 5 суток со дня заявления ходатайства о приглашении защитника дознаватель, следователь или суд вправе предложить подозреваемому, обвиняемому пригласить другого защитника, а в случае его отказа принять меры по назначению защитника.

В случае, если адвокат участвует в производстве предварительного расследования или судебном разбирательстве по назначению дознавателя, следователя или суда, расходы на оплату его труда компенсируются за счет средств федерального бюджета.

Участие защитника в уголовном судопроизводстве обязательно, если:

1) подозреваемый, обвиняемый не отказался от защитника

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 пятнадцати лет, пожизненное лишение свободы или смертная казнь;

6) уголовное дело подлежит рассмотрению судом с участием присяжных заседателей и т.д.

С момента вступления в уголовное дело защитник вправе:

1) иметь с подозреваемым, обвиняемым свидания

2) собирать и представлять доказательства, необходимые для оказания юридической помощи,

3) привлекать специалиста

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

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, кассационной и надзорной инстанций, а также в рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора;

10) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, начальника подразделения дознания, начальника органа дознания, органа дознания, следователя, прокурора, суда и участвовать в их рассмотрении судом

Защитник не вправе разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с осуществлением защиты, если он был об этом заранее предупрежден.

Защитник, представитель потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика не вправе участвовать в производстве по уголовному делу, если он:

1) ранее участвовал в производстве по данному уголовному делу в качестве судьи, прокурора, следователя, начальника органа дознания, начальника подразделения дознания, дознавателя, помощника судьи, секретаря судебного заседания, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика или понятого;

2) является близким родственником или родственником судьи, прокурора, следователя, начальника органа дознания, начальника подразделения дознания, дознавателя, помощника судьи, секретаря судебного заседания, принимавшего либо принимающего участие в производстве по данному уголовному делу

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

# 22. Гражданский истец, гражданский ответчик и их представители.

***Гражданский истец*** как участник процесса со стороны обвинения — это физическое или юридическое лицо, предъявляющее требование о возмещении имущественного или компенсации морального вреда, причиненного ему непосредственно преступлением (ч. 1 ст. 44 УПК). Само требование основано на нормах гражданского права, но вред причинен преступными действиями, поэтому целесообразно рассмотрение подобных требований одновременно с производством по уголовному делу.

Гражданский иск может быть предъявлен не только потерпевшим, но и иным лицом, например, прокурором в защиту интересов государства, общественной организации, гражданина или юридического лица, которым этим преступлением был причинен имущественный вред

Гражданский истец в уголовном процессе **вправе**: поддерживать гражданский иск; представлять доказательства и давать объяснения по предъявленному иску; участвовать с разрешения следователя в следственных действиях, проводимых по его ходатайству; знакомиться с материалами дела, относящимися к предъявленному иску; знать о принятых решениях, затрагивающих его интересы и получать копии соответствующих процессуальных документов; участвовать в судебном производстве; обжаловать решения следователя, дознавателя, а также приговор и соответствующие решения вышестоящих судебных инстанций в части гражданского иска и т. п.

Гражданский истец **обязан** представлять органам расследования или суду имеющиеся у него документы или предметы, относящиеся к гражданскому иску; являться по вызовам следователя, дознавателя, суда; не разглашать данные расследования после предупреждения об этом.

Гражданский истец вправе заявлять иск с момента возбуждения уголовного дела и до окончания судебного следствия в суде первой инстанции. На любом этапе производства по делу до удаления суда в совещательную комнату гражданский истец вправе отказаться от иска, что влечет прекращение производства по иску. При предъявлении гражданского иска гражданский истец освобождается от уплаты государственной пошлины.

Если в судебном заседании установить размер вреда не представляется возможным, суд вправе признать за истцом право на удовлетворение гражданского иска и передать вопрос о размере возмещения для рассмотрения в порядке гражданского судопроизводства.

***В качестве гражданского ответчика*** может быть привлечено физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации несет ответственность за вред, причиненный преступлением. О привлечении физического или юридического лица в качестве гражданского ответчика дознаватель, следователь или судья выносит постановление, а суд - определение.

Он наделяется следующими правами: знать сущность и основания исковых требований, возражать против иска; давать объяснения и показания по существу иска, в том числе и на родном или ином известном ему языке и пользоваться услугами переводчика; собирать и представлять доказательства; знакомиться по окончании расследования с материалами дела, относящимися к иску; участвовать в судебном разбирательстве в суде первой и вышестоящих инстанций; обжаловать действия следователя, дознавателя, решения суда в части иска и другими правами в соответствии с ч. 2 ст. 54 УПК. Гражданский ответчик обязан соблюдать требования УПК, являться по вызову следователя, дознавателя и суда; не разглашать данные предварительного следствия, если он был об этом предупрежден следователем или дознавателем и дал соответствующую подписку

# 23. Эксперт и специалист. Их процессуальное положение.

Эксперт - лицо, обладающее специальными знаниями и назначенное для производства судебной экспертизы и дачи заключения.

При производстве судебной экспертизы эксперт **вправе**: знакомиться с материалами дела, относящимися к предмету экспертизы; ходатайствовать о предоставлении ему дополнительных материалов, необходимых для исследования и дачи заключения; с разрешения следователя, дознавателя и суда участвовать в процессуальных действиях, задавать вопросы, относящиеся к предмету экспертизы; ходатайствовать о привлечении к производству экспертизы других экспертов; давать заключение по поставленным вопросам, а также по вопросам, хотя и не поставленным перед экспертом, но, по мнению эксперта, имеющим отношение к предмету экспертизы; отказаться от дачи заключения, если поставленные вопросы выходят за пределы его компетенции, или предоставленных материалов недостаточно для дачи заключения; приносить жалобы на действия (бездействие), решения следователя, дознавателя, суда, ограничивающие права эксперта; пользоваться иными правами.

Эксперт обязан: давать правдивое заключение, потому что за заведомо ложное заключение он несет ответственность по ст. 307 УК РФ; не разглашать данные предварительного расследования, если он был об этом предупрежден, потому что может быть привлечен к ответственности по ст. 310 УК РФ; являться по вызовам следователя, дознавателя или суда.

Эксперт не вправе выходить за пределы своих полномочий и самостоятельно собирать материалы, необходимые для экспертного исследования. Исключение составляют образцы для сравнительного исследования, получение которых является составной частью экспертного исследования, например экспериментальные выстрелы при проведении баллистической экспертизы (ч. 4 ст. 202 УПК). Он также не вправе без ведома следователя, дознавателя, суда вести переговоры с участниками процесса по вопросам, связанным с производством экспертизы. В случаях, когда исследование может привести к полному или частичному уничтожению объектов либо изменить их внешний вид или свойства, эксперт должен получить разрешение следователя, дознавателя, суда на такое исследование.

Заключение эксперта, отвечающее требованиям УПК, является самостоятельным доказательством, но подлежит оценке в совокупности со всеми иными доказательствами, собранными по делу.

**Специалист** также является лицом, обладающим специальным знаниями. Однако цели его привлечения к участию в уголовном судопроизводстве существенно отличаются от эксперта. Специалист привлекается для участия в процессуальных действиях с целью: а) содействия в обнаружении, закреплении, изъятии предметов и документов; б) применения технических средств в исследовании материалов дела; в) для постановки вопросов эксперту; г) для разъяснения сторонам и суду вопросов, входящих в его профессиональную компетенцию. В качестве специалиста может быть привлечено лицо, занимающее должность эксперта в одном из государственных судебноэкспертных учреждениях, но если оно участвует вместе со следователем в процессуальных действиях и выполняет функции, указанные выше, это лицо является в данном случае специалистом. Например, судебно-медицинский эксперт, привлеченный следователем к осмотру места происшествия с трупом, участвует в этом действии в качестве специалиста. Если же следователь назначает судебно-медицинскую экспертизу, которая поручается тому же лицу, оно приобретает процессуальный статус эксперта.

Привлечь лицо к участию в процессуальных действиях в качестве специалиста может только следователь, дознаватель, суд, которые обязаны удостовериться в компетенции специалиста; выяснить его отношения к подозреваемому, обвиняемому, потерпевшему, т. е. убедиться в его незаинтересованности в деле; разъяснить специалисту его процессуальные права и ответственность.

Специалист вправе отказаться от участия в производстве по делу, если он не обладает соответствующими специальными знаниями; с разрешения следователя, дознавателя, суда, задавать вопросы участникам следственного действия; знакомиться с протоколом следственного действия, в котором он участвовал, и приносить на него замечания; в случае ограничения его процессуальных прав приносить жалобы на действия следователя, дознавателя, суда.

Специалист не вправе уклоняться от явки по вызову следователя, дознавателя, суда и, как и иные участники процесса, не вправе разглашать данные предварительного расследования.

# 24. Обстоятельства, исключающие участие в уголовном судопроизводстве.

Можно выделить четыре группы обстоятельств, применимых к любому из отводимых участников (ч. 1 ст. 61 УПК). Во-первых, это **наличие у кого-либо из отводимых участников личной и процессуальной заинтересованности в исходе дела**, ввиду того, что он является по данному делу потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком.

Во-вторых, **наличие у кого-либо из отводимых участников родственных отношений с иными участниками процесса** ввиду того, что он является близким родственником (п. 4 ст. 5 УПК) или родственником (п. 37 ст. 5 УПК) любого из участников производства по данному делу.

В-третьих, **недопустимость прежнего участия в данном деле в других процессуальных ролях**. Судья, прокурор, следователь, дознаватель не могут участвовать в деле, если они участвовали или участвуют в качестве присяжного заседателя; эксперта; специалиста; переводчика, понятого, секретаря судебного заседания; защитника; законного представителя подозреваемого, обвиняемого; представителя потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика (п. 2 ч. 1 ст. 61 УПК). Для судьи также запрещается прежнее процессуальное участие в качестве дознавателя, следователя, прокурора по данному уголовному делу. Кроме того, судье запрещено повторное участие в качестве судьи в рассмотрении уголовного дела: участие в первой инстанции исключает возможность участвовать в любой из вышестоящих инстанций, и наоборот; недопустимо повторное участие в той же инстанции после отмены приговора, определения, постановления, вынесенного с его участием (ст. 63 УПК). Для дознавателя, следователя, прокурора, секретаря судебного заседания, переводчика, эксперта и специалиста их предыдущее участие в деле в этих ролях не является основанием для их отвода

В-четвертых, **незаменимость свидетеля** означает, что, если любой из отводимых участников оказался свидетелем и обладает информацией об обстоятельствах данного дела, эта роль становится приоритетной, поэтому ни один из них уже не может участвовать в данном деле в любой иной роли, кроме свидетеля.

Кроме перечисленных общих оснований, есть и специальные основания, применяемые к отдельным из отводимых участников. Например, эксперт и специалист могут быть отведены еще и ввиду того, что они находились или находятся в служебной или иной зависимости от сторон или их представителей (п. 2 ч. 2 ст. 70 УПК). Переводчик, а также эксперт и специалист могут быть отведены по причине их некомпетентности (ч. 2 ст. 69, п. 3 ч. 2 ст. 70 УПК). Защитник, представитель потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика также может быть отведен, если ранее участвовал в данном деле в качестве судьи, прокурора, следователя, дознавателя, секретаря судебного заседания, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика или понятого. Они не вправе участвовать в деле и в том случае, когда являются родственником перечисленных выше должностных лиц, а также лиц, интересы которых противоречат интересам участника судопроизводства, заключившего с ним соглашение об оказании защиты. Не могут они участвовать в деле и в том случае, когда оказывают или ранее оказывали юридическую помощь лицу, интересы которого противоречат интересам подзащитного или представляемого ими лица

# 25. Доказывание. Процесс доказывания, его элементы.

**Понятие процесса доказывания**

Для правильного разрешения уголовного дела необходимо устано­вить фактические и иные обстоятельства, входящие в предмет дока­зывания по делу. Достигается это в ходе осуществляемой субъектами доказывания познавательной деятельности, являющейся одним из видов юридического познания, а по своей сути, содержанию и пра­вовой регламентированности — уголовно-процессуальным познани­ем. В основе ее, как и в любой другой познавательной деятельности человека, лежит материалистическая диалектика.

Уголовно-процессуальное познание неотделимо от уголовно-процессуального доказывания.

*Характерные черты уголовно-процессуального доказывания:*

1. носит ре­троспективный характер, т.е. направлено на установление об­стоятельств, имевших место в прошлом;
2. осуществляется опо­средованным путем (субъект доказывания делает промежуточные и итоговые выводы опо­средованно, оценивая собранные по делу доказательства; это выведение зна­ния из знания);
3. представляет собой сложную деятельность, в которой сочетаются и мысли­тельная, и практическая деятельность по собиранию, закреплению, проверке и оценке доказательств;
4. строго регламентиро­вано уголовно-процессуальным законом (согласно ст. 85 УПК РФ доказывание состоит в собирании, проверке и оценке доказательств);
5. субъекты уголовно-процессуальной деятельности собирают, обрабатывают и используют фактические данные, доказательства в целях осуществления правосудия.

Таким образом, **доказывание** — это осуществляемая в уста­новленном законом порядке деятельность органов предварительного расследования, прокурора, суда при участии других субъектов судопроизводства по собиранию, провер­ке и оценке доказательств в целях установления события преступления, виновности либо невиновности лица и дру­гих обстоятельств, имеющих значение для правильного раз­решения дела.

***Этапы процесса доказывания***

В ст. 85 УПК РФ, озаглавленной «доказывание», выде­ляются три элемента, которые с определенной степенью условности можно вычленить в содержании доказывания:

* + 1. собирание,
    2. проверка,
    3. оценка.

**Собирание доказательств**

В ст. 86 УПК РФ — «Собирание доказательств» установлено, что собирание доказательств осуществляется в ходе уголовного судопроизводства дознавателем, следователем, прокурором и судом путем производства следственных и иных процессуальных действий, предусмотренных УПК РФ.

Подозреваемый, обвиняемый, а также 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 вправе собирать доказательства путем:

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

Таким образом, в данной норме определены:

* 1. субъекты, которые вправе собирать доказательства;
  2. условия, при которых это допуска­ется;
  3. способы собирания;
  4. общий порядок этой деятельности.

В силу ч. 1 ст. 86 УПК РФ собирание доказательств может производиться с мо­мента возбуждения уголовного дела. Определенные процессуальные действия могут производиться в су­дебных стадиях при рассмотрении дела по существу.

Таким образом, **собирание доказательств** — это элемент уголовно-процессуального доказывания, представляющий собой уголовно-процессуальную деятельность уполномоченных на то органов, долж­ностных лиц и участников процесса, осуществляемую способами и в порядке, предусмотренными законом, по

* + выявлению,
  + отысканию,
  + обнаружению,
  + закреплению,
  + изъятию и сохранению

фактических данных и их источников с целью установления обстоятельств, имею­щих значение для правильного разрешения дела.

Говоря об иных процессуальных действиях, следует обратить внима­ние на то, что УПК РФ дифференцировал права по собиранию до­казательств участников процесса.

Так, подозреваемый, обвиняемый собирают не доказательства в уголовно-процессуальном смысле, а источники сведений о фактах в виде документов и предме­тов. Вопрос о том, будут ли они приобщены к уголовному делу в ка­честве доказательств или нет, должны решить органы расследования, прокурор, суд. В таком же порядке должен решаться вопрос о судьбе материалов, представляемых потерпевшими, гражданскими истца­ми, ответчиками и их представителями, иными гражданами.

То же самое следует заметить и в отношении предметов, доку­ментов, иных источников, собираемых защитником, хотя в ч. 3 ст. 86 УПК РФ говорится о собирании им именно доказательств. Здесь в любом случае приобретению материалами, представляемыми за­щитником, статуса доказательства предшествует получение их орга­нами расследования или судом, проверка путем выполнения след­ственных или судебных действий и приобщение в качестве таковых.

Анализ ст. 86 УПК РФ позволяет сделать вывод, что термин «со­бирание» доказательств по своей сути условный, а во-вторых, соби­рательный. Поэтому большинство ученых придерживается мнения о том, что собирание доказательств включает в себя их обнаружение (выявление), закрепление (фиксацию), изъятие и сохранение.

**Проверка доказательств**

Согласно ст. 87 УПК РФ **проверка доказательств** производится дознавателем, следователем, прокурором, судом путем сопоставления их с другими доказательствами, имеющимися в уголовном деле, а также установления их источников, получения иных доказательств, подтверждающих или опровергающих проверяемое доказательство.

Сопоставление доказательств с другими предполагает

* + исследо­вание его на предмет соответствия требованиям УПК РФ,
  + уяснение его содержания, а затем сравнение с другими доказательствами с це­лью выяснить наличие противоречий, причин данных противоре­чий.

Установление источников необходимо расценивать как выясне­ние носителя фактической информации, составляющей содержание доказательства. По существу речь идет о том, чтобы получить ответ на вопрос: от надлежащего ли субъекта получены сведения о фактах и известен ли ему источник его осведомленности. Если это — мате­риальный объект, то соблюден ли процессуальный порядок изъятия, исследования и приобщения к уголовному делу.

Получение иных до­казательств предполагает производство дополнительных следствен­ных и иных процессуальных действий с целью получения новых и дополнительных доказательств, которые подтверждают либо, напро­тив, опровергают проверяемое. УПК РФ предусматривает следствен­ные действия, цель производства которых — устранение противоре­чий в полученных доказательствах. Таковыми являются

* 1. очная став­ка,
  2. проверка показаний на месте,
  3. следственный эксперимент.

Для этого могут использоваться и некоторые другие процессуальные дей­ствия, предусмотренные УПК РФ.

**Оценка доказательств**

В соответствии с ч. 2 ст. 17 УПК РФ ника­кие доказательства не имеют заранее установленной силы. Это озна­чает, что каждое доказательство в отдельности и все они в совокуп­ности подлежат проверке и оценке.

**Оценка доказательств** - осуществляемая в специфических условиях уголовного судопроизводства мыслительная и практиче­ская деятельность субъектов уголовно-процессуального доказыва­ния по определению и формированию выводов об относимости, до­пустимости, достоверности и достаточности доказательств с целью установления обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения уголовного дела.

Таким образом, **для оценки доказательств характерны следующие признаки**:

* 1. это мыслительная и практическая деятельность субъек­тов уголовно-процессуального доказывания, которая протекает в логических формах и заключается в изучении доказа­тельств, определении их свойств, качеств, степени значимости и формулировании выводов, суждений о наличии — отсутствии этих качеств;
  2. деятельность по оценке доказательств является специфиче­ской, так как производится в связи с расследованием и рассмотрени­ем уголовных дел, она строго регламентирована законом, может осу­ществляться только уполномоченными на то органами и должност­ными лицами и лишь в пределах их компетенции. Принимаемые по итогам оценки решения должны быть обличены в соответствующую процессуальную форму;
  3. критериями оценки доказательств являются их относимость, допустимость, достоверность, достаточность. Согласно ч. 1 ст. 88 УПК РФ каждое доказательство подлежит оценке с точки зрения относимости, допустимости, достоверности, а все собранные до­казательства в совокупности — достаточности для разрешения уго­ловного дела.
  4. оценка доказательства производится с целью формулирова­ния выводов о соответствии его указанным выше свойствам, а в ко­нечном счете — установления обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела, и постановления законного, обосно­ванного и справедливого решения. .

**Основные правила оценки доказательств** закреплены в ст. 17 УПК РФ. Анализ данной нормы позволяет выделить четыре правила:

**1) оценка субъектом доказательств по своему внутреннему убежде­нию;**

**2) оценка на основе закона и в соответствии со своей совестью;**

**3) оценка каждого доказательства в отдельности и всех в их совокуп­ности;**

**4) заранее не установленная сила доказательства для выводов и решений по делу.**

**1) оценка субъектом доказательств по своему внутреннему убежде­нию;**

**Суть оценки доказательств субъектом по своему внутреннему убежде­нию:**

* в убежденности субъекта доказы­вания, имеющей два аспекта:
  1. познавательный;
  2. психоло­гический.

С познавательной стороны внутреннее убеждение субъекта, оценивающего доказательство, характеризуется таким объемом знаний, который не вызывает у субъекта оценки сомне­ний

1. в соответствии доказательства основным свойствам, указан­ным в законе,
2. в наличии (отсутствии) фактических обстоятельств, подлежащих установлению по делу,
3. в доказанности (недоказанно­сти) вины лица, подлежащего привлечению либо уже привлеченно­го к уголовной ответственности.

В психологическом аспекте — это чувство уверенности в достоверности своих выводов о соответствии оцениваемого доказательства требованиям закона, об обстоятель­ствах дела в целом, которая формируется в условиях независимо­сти и свободного волеизъявления, исключая какое-либо давление со стороны.

Таким образом, внутреннее убеждение одновременно является и способом оценки доказательств, и ее результатом. Ре­зультат ее может быть различным и по последствиям, и по содержа­нию, находя объективное выражение в принимаемых решениях и в их мотивировке.

**2) оценка на основе закона и в соответствии со своей совестью;**

Оценка доказательств на основе закона и в соответствии со сво­ей совестью предполагает, что субъект, оценивая доказательства, ис­ходит из требований уголовно-процессуального закона. Необходимо отметить, что свободная и независимая оценка — это тоже выполне­ние требований закона, поскольку они им предусмотрены. Уголовно-процессуальный закон детально регламентирует порядок собирания, закрепления, проверки и оценки доказательств. Его выполнение — необходимое условие, во-первых, соблюдения прав и законных ин­тересов, вовлеченных в сферу уголовно-процессуальных отношений лиц, а во-вторых, — гарантия вынесения законного и обоснованно­го решения.

Совесть проявляется в форме разумного осознания субъектами оценки нравственного значения совершаемых действий, ответствен­ности за них, исходя из нравственных норм и таких понятий, как до­бро и зло. Являясь этической категорией, она характеризует способ­ность личности формулировать для себя нравственные обязанности и требовать от себя их выполнения. т.е. при оценке доказательств по внутреннему убеждению совесть является психологическим стерж­нем, позволяющим поступать сообразуясь со своим убеждением, ба­зирующемся на началах морали и нравственности.

**3) оценка каждого доказательства в отдельности и всех в их совокуп­ности;**

Оценке подлежит каждое доказательство, независимо от его вида и других характеристик.

Ст. 88 УПК РФ установила три критерия оценки отдельно взятого доказательства:

1. относимость,
2. допустимость,
3. достоверность.

Доказательства в их со­вокупности оцениваются с точки зрения достаточности.

Собранные по делу доказательства могут быть признаны допустимыми и отно­сящимися к делу, достоверными, однако не позволяющими сде­лать вывод о том, что обстоятельства, составляющие предмет дока­зывания, установлены полно, всесторонне и объективно. При этом оценке подлежат как уличающие обвиняемого доказательства, так и оправдывающие, как согласующиеся между собой, так и содер­жащие противоречия. Данное правило призвано выявить пробелы в системе собранных доказательств и в случае необходимости и воз­можности принять меры к получению новых и дополнительных до­казательств, получить их с целью устранения противоречий в до­казательствах, имеющихся в уголовном деле. К этому обязывает и требование, закрепленное в ч. 2 ст. 77 УПК РФ, согласно которому признание обвиняемым своей вины может быть положено в основу обвинения лишь при подтверждении данного признания совокуп­ностью имеющихся в деле доказательств. т.е. данное правило, как и три других, формулирует правила, исполнение которых позволяет органам расследования и суду в конечном счете принять правиль­ное решение.

**4) заранее не установленная сила доказательства для выводов и решений по делу.**

Заранее не установленная сила доказательств как правило оцен­ки закреплена в ч. 2 ст. 17 УПК РФ.

Это правило заключается в том, что никакие доказательства не имеют заранее установленной силы для субъектов оценки, для выводов и решений, которые делаются и принимаются по делу на разных этапах и стадиях уголовного судо­производства. Субъекты оценки, оценивая доказательства согласно своему внутреннему убеждению, не связаны чьим-либо мнением о значении и соответствии их требованиям закона. Вопрос о пригод­ности, достоверности, силе и значении решается ими самостоятель­но, а окончательный вывод об этом делает суд. Выводы суда выше­стоящей инстанции о соответствии или, напротив, несоответствии конкретного доказательства требованиям закона, достаточности или недостаточности их для принятия решения по уголовному делу не обязательны для суда нижестоящей инстанции, повторно рассматри­вающего дело по существу. Данный принцип, таким образом, явля­ется гарантией независимости как суда, так и процессуальной само­стоятельности следователя, дознавателя.

# 26. Обстоятельства, подлежащие доказыванию по уголовному делу. Предмет доказывания по делам в отношении несовершеннолетних и по делам о применении принудительных мер медицинского характера.

**Предмет доказывания** – это совокупность обстоятельств, определенных уголовно-процессуальным законом и подлежащих доказыванию по уголовному делу.

Обстоятельства, подлежащие доказыванию при расследовании любого вида преступлений, в обобщенном виде изложены в ст. 73 УПК. Некоторые особенности имеет предмет доказывания по уголовным делам в отношении несовершеннолетних (ст. 421 УПК) и по уголовным делам, производство по которым связано с применением принудительных мер медицинского характера (ст. 434 УПК). По этим уголовным делам кроме обстоятельств, указанных в названных статьях, выясняются обстоятельства, которые должны быть установлены по каждому уголовному делу в соответствии со ст. 73 УПК.

К обстоятельствам, подлежащим доказыванию по уголовному делу в соответствии со ст. 73 УПК, относятся следующие.

1. **Событие преступления** (время, место, способ и другие обстоятельства совершения преступления). Установление события преступления должно предшествовать выяснению других обстоятельств, входящих в предмет доказывания по уголовному делу. Если событие преступления имело место, то необходимо принять все предусмотренные законом меры для установления и изобличения виновных лиц. Если же событие преступления отсутствует, то дальнейшее выяснение обстоятельств по делу беспредметно. В этом случае следователь, дознаватель должен прекратить производство по уголовному делу.

Время, место, способ и другие обстоятельства совершения преступления в своей совокупности позволяют определить характер события, правильно квалифицировать совершенное общественно опасное деяние.

Точное установление времени совершения преступления очень важно, когда подозреваемый или обвиняемый заявляет о своем алиби. Если будет установлено, что он в момент совершения преступления находился в другом месте, его причастность к данному преступлению исключается. Установление времени совершения преступления связано и с определением возраста, с которого наступает уголовная ответственность. Лицо, не достигшее ко времени совершения преступления установленного уголовным законом возраста, не подлежит уголовной ответственности. Установление места и способа совершения преступления необходимо для квалификации преступления. Во многих статьях Особенной части УК они предусмотрены как квалифицирующие признаки. Под другими обстоятельствами совершения преступления, подлежащими доказыванию, следует понимать орудия преступления, предметы преступного посягательства, способы сокрытия преступления, угрозы совершения насилия в отношении потерпевшего, свидетеля или их родственников, рецидив преступлений и др.

2. **Виновность лица в совершении преступления, форма его вины и мотивы.** Необходимо выяснить всю совокупность обстоятельств, составляющих субъект и субъективную сторону преступления. Обязательные признаки субъекта преступления – достижение ко времени совершения преступления 16-летнего возраста и вменяемость. Лица, достигшие ко времени совершения преступления 14-летнего возраста, подлежат уголовной ответственности за преступления, предусмотренные ч. 2 ст. 20 УК.

Обязательным элементом субъективной стороны преступления является вина. В совершении преступления вина лица проявляется в одной из се форм – в форме умысла или неосторожности. Поэтому во всех случаях нуждается в установлении наличие умысла или неосторожности в действиях обвиняемого. Если деяние было совершено умышленно, необходимо выяснить содержание умысла; если же оно было совершено неосторожно, – в чем конкретно выразилась неосторожность. Субъективная сторона преступления не может считаться достаточно исследованной, если не установлены мотив и цель совершения преступления. "Мотив – это те побуждения, которые толкают лицо на совершение преступления"[2]. Мотив является побудительной причиной к совершению преступных действий. Цель преступления есть то, чего желает достичь лицо совершением общественно опасного деяния[3]. Установление мотива и цели позволяет определить степень вины лица в совершении преступления. "Степень вины определяется степенью отрицательного отношения лица к интересам личности, общества, проявленного в совершенном преступлении"[4]. При совершении преступления группой лиц, группой лиц по предварительному сговору, организованной группой необходимо выяснить роль каждого из соучастников с тем, чтобы индивидуализировать обвинение. Для доказывания виновности определенного лица в совершении преступления следует также установить, имеется ли причинная связь между действиями этого лица и наступившим преступным результатом.

* 3. **Обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого.** В процессе расследования обязательному установлению подлежат возраст, гражданство, образование, семейное положение, состояние здоровья, род занятий, отношение к воинской обязанности, наличие судимости, иные данные о личности обвиняемого. Для некоторых видов преступлений, за совершение которых уголовную ответственность несет специальный субъект (должностное лицо, военнослужащий), необходимо установить признаки, характеризующие такого специального субъекта. Эти обстоятельства учитываются при избрании меры пресечения, а также указываются в обвинительном заключении и обвинительном акте.
* 4. **Характер и размер вреда, причиненного преступлением.** Вред, причиненный преступлением, может быть физический, имущественный и моральный. Физический вред может выразиться в нанесении потерпевшему побоев, причинении ему легкого, средней тяжести или тяжкого вреда здоровью. Для выяснения размера физического вреда здоровью учитывается сумма средств, затраченных на амбулаторное или стационарное лечение потерпевшего. Вред имущественный, называемый в уголовном законе ущербом, подразделяется на значительный, крупный и особо крупный. Размер каждого из них определяется в денежном выражении. Размер морального вреда определяется в зависимости от характера причиненных потерпевшему физических и нравственных страданий и с учетом фактических обстоятельств, при которых был причинен моральный вред.
* 5. **Обстоятельства, исключающие преступность деяния.** Такие обстоятельства указаны в гл. 8 УК. К ним относятся: необходимая оборона; причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление; крайняя необходимость; физическое или психическое принуждение; обоснованный риск; исполнение приказа или распоряжения. Установление этих обстоятельств влечет за собой прекращение уголовного дела и уголовного преследования.
* 6. **Обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание.**Перечень этих обстоятельств предусмотрен соответственно ст. 61 и 63 УК. При этом учитываются и положения ст. 631 и ст. 64 УК, устанавливающие соответственно назначение наказания в случае нарушения досудебного соглашения о сотрудничестве и назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление. Выяснение таких обстоятельств необходимо в связи с тем, что они обязательно указываются в обвинительном заключении и обвинительном акте. Если смягчающее или отягчающее обстоятельство предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК в качестве признака преступления, то в обвинительном заключении и обвинительном акте это обстоятельство не должно указываться, поскольку оно, согласно ч. 3 ст. 61 и ч. 2 ст. 63 УК, само по себе нс может повторно учитываться судом при назначении наказания.
* 7. **Обстоятельства, которые могут повлечь за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания.**Необходимость установления таких обстоятельств обусловлена нормами уголовного закона, предусматривающими освобождение лиц от уголовной ответственности и наказания. К ним, в частности, относятся ст. 75,76 и 78 гл. 11 УК, предусматривающие освобождение от уголовной ответственности соответственно в связи с деятельным раскаянием, примирением с потерпевшим, истечением сроков давности, и ст. 801 и 81 гл. 12 УК, предусматривающие освобождение от наказания в связи с изменением обстановки и в связи с болезнью.
* 8. **Обстоятельства, подтверждающие, что имущество, подлежащее конфискации в соответствии со ст. 104**1**УК,**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). В указанной статье УК дан перечень имущества и видов преступлений, в результате совершения которых оно получено, и которое подлежит конфискации, т.е. безвозмездному обращению по решению суда в собственность государства. Поэтому для обеспечения возможной конфискации этого имущества по приговору суда на него должен быть наложен арест в ходе расследования преступления в порядке, установленном ст. 115 УПК.
* 9. **Обстоятельства, способствовавшие совершению преступления.**Выявление обстоятельств, т.е. причин и условий, способствовавших совершению преступления, является составной частью предмета доказывания по уголовному делу. В ходе расследования преступления необходимо выяснить конкретные причины и условия, способствовавшие совершению данного преступления, чтобы затем принять соответствующие меры по их устранению.

Пределы доказывания – это совокупность доказательств, необходимая для всестороннего, полного и объективного установления обстоятельств, составляющих предмет доказывания по уголовному делу. Недопустимо как необоснованное сужение пределов доказывания, поскольку оно приводит к неполноте предварительного расследования, так и расширение его границ, влекущее за собой излишнюю трату сил и средств, а также нарушение сроков расследования.

Таким образом, установление всей совокупности обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу в соответствии со ст. 73 УПК, является основанием для окончания предварительного следствия и дознания и составления соответственно обвинительного заключения и обвинительного акта.

# 27. Понятие доказательства, его свойства.

**Доказательствами по уголовному делу**являются любые сведения, на основе которых суд, прокурор, следователь, дознаватель в порядке, определенном УПК, устанавливают наличие или отсутствие обстоятельств, подлежащих доказыванию при производстве по уголовному делу, а также иных обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела (ч. 1 ст. 74 УПК).

Исчерпывающий перечень источников (видов) доказательств приведен в ч. 2 ст. 74 УПК:

* 1) показания подозреваемого, обвиняемого;
* 2) показания потерпевшего, свидетеля;
* 3) заключение и показание эксперта;
* 4) заключение и показания специалиста;
* 5) вещественные доказательства;
* 6) протоколы следственных и судебных действий;
* 7) иные документы.

Анализ ст. 74 УПК позволяет выявить три обязательных признака, образующих понятие доказательства:

а) наличие информации (любых сведений), на основании которой устанавливается наличие или отсутствие обстоятельств, подлежащих доказыванию, а также иных обстоятельств, имеющих значение по делу. Этот признак обусловлен информационной природой доказательства. Доказательство как след, оставленный в объективном мире событием преступления, содержит информацию о фактических характеристиках отдельных аспектов данного события. Поэтому термин закона «любые сведения» охватывает только сведения о фактических обстоятельствах и не может включать догадки, предположения, оценки, мнения или домыслы о произошедшем событии. Эта информация должна быть содержательно связана с обстоятельствами дела, включая любые обстоятельства, входящие в предмет доказывания, в том числе и доказательственные факты;

б) получение доказательственной информации возможно только в порядке, определенном уголовно-процессуальным кодексом. След преступления и его носителей необходимо сначала выявить, затем процессуальным способом извлечь из него информацию, зафиксировать и процессуально оформить ее так, чтобы она сохранилась в деле и стала доступной всем участникам процесса и на всех стадиях производства по делу. Благодаря процессуальному порядку обеспечивается достоверность и проверяемость этой информации;

в) доказательственная информация может быть получена только из тех источников, которые прямо перечислены в ч. 2 ст. 74 УПК. Их принято называть «виды доказательств». В принципе носителем информации, имеющей значение по делу, могут быть различные лица или предметы, документы, электронные или иные технические средства. При проведении оперативно-розыскных мероприятий, при осуществлении административной проверочной деятельности тоже могут использоваться различные источники информации. Следователь, дознаватель также сначала обнаруживают носителей информации, пока еще не имеющей статуса доказательства. Источником доказательства подобный носитель информации может стать только при производстве соответствующих процессуальных действий: осмотра, допроса, выемки, приобщения к делу и т. п. Вне процессуальной процедуры получения и оформления информации доказательство не может появиться в деле. Более того, законодатель устанавливает определенные требования и к самому источнику, о чем будет сказано ниже.

Итак доказательством в уголовном судопроизводстве являются любые относящиеся к делу фактические сведения, полученные в порядке, установленном нормами УПК, из источников, прямо перечисленных в ч. 2 ст. 74 УПК

Доказательства, полученные с нарушением требований УПК, являются недопустимыми. Недопустимые доказательства не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу обвинения

К недопустимым доказательствам относятся:

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

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

2.1) предметы, документы или сведения, входящие в производство адвоката по делам его доверителей, полученные в ходе оперативно-розыскных мероприятий или следственных действий

2.2) полученные в ходе оперативно-розыскных мероприятий или следственных действий сведения о факте представления подозреваемым, обвиняемым специальной декларации в соответствии с Федеральным законом "О добровольном декларировании физическими лицами активов и счетов (вкладов) в банках и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" и (или) указанная декларация и сведения, содержащиеся в указанной декларации и документах и (или) сведениях, прилагаемых к указанной декларации, за исключением случаев представления декларантом копий указанных декларации и документов и (или) сведений для приобщения к уголовному делу;

2.3) полученные в ходе оперативно-розыскных мероприятий или следственных действий сведения о факте указания подозреваемого, обвиняемого в специальной декларации, представленной иным лицом в соответствии с Федеральным законом "О добровольном декларировании физическими лицами активов и счетов (вкладов) в банках и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации", и (или) сведения о подозреваемом, обвиняемом, содержащиеся в указанной декларации и документах и (или) сведениях, прилагаемых к указанной декларации, за исключением случаев представления декларантом копий указанных декларации и документов и (или) сведений для приобщения к уголовному делу;

# 28. Классификация доказательств.

Во-первых, любое из доказательств можно охарактеризовать как **обвинительное или оправдательное**. Если доказательство содержит информацию, которая так или иначе подтверждает обвинение, отрицательно характеризует подозреваемого, обвиняемого, усугубляет его вину и т. п. — это доказательство принято называть обвинительным. Если информация, содержащаяся в доказательстве, оправдывает обвиняемого, характеризует его положительно, смягчает степень его виновности и т. п. — это доказательство принято называть оправдательным.

Во-вторых, доказательства можно разделить на **первоначальные и производные**. Если информация получена из первоисточника, т. е. источника, который непосредственно воспринял ее, такое доказательство называется первоначальным. Например, следователь получил показания свидетеля, рассказавшего о событиях, которые он сам лично наблюдал или сам лично слышал в ходе совершения преступления. Это первоначальные показания свидетеля. Но могут быть использованы и производные показания, например, если свидетель рассказывает о событии преступления со слов иного человека. Он сам лично эти события не наблюдал, но знает о порядке действий, их времени и месте, о результате и сообщает об этом следователю.

По источнику доказательства делятся на

* личные;
* вещественные.

К **личным доказательствам** относятся объяснения сторон, третьих лиц, показания свидетелей, заключения экспертов.

К **вещественным (предметным**) — письменные доказательства, аудио и видеозаписи и другие предметы материального мира.

***Прямые*** – доказательства, непосредственно, без промежуточных звеньев указывающие на обстоятельства, входящие в предмет доказывания по уголовному делу. Например, обвиняемый дает показания о времени, месте и способе совершенного им преступления,

***Косвенные*** - доказательства, указывающие на обстоятельства предмета доказывания по уголовному делу опосредствованно (или опосредованно), через промежуточные звенья - ***доказательственные факты***.

Например, свидетель дает показания о том, что он видел обвиняемого возле объекта, из которого совершена кража. При обыске на квартире обвиняемого обнаружен один из похищенных из этого объекта предметов и т.д. ***Отдельно взятое косвенное доказательство само по себе не может служить основанием для вывода о совершении обвиняемым преступления*** (он мог оказаться случайно возле места совершения кражи, похищенный предмет могли найти его родственники и принести в квартиру, либо злоумышленники могли подбросить этот предмет с целью сокрытия своего участия в совершении кражи и т.п.).

Доказывание с использованием косвенных доказательств имеет ряд особенностей. Косвенные доказательства можно использовать только в совокупности, когда они все связаны между собой по содержанию, обстоятельствам времени и места, причинно-следственным связям, в результате чего образуют логически неразрывную цепь. Отдельно взятое косвенное доказательство не содержит информации непосредственно о преступлении или причастности лица к его совершению. Однако доказательственный факт, который устанавливается на основании косвенного доказательства, в совокупности с иными обстоятельствами дела способен подтвердить или опровергнуть тот или иной элемент главного факта. Например, показания подозреваемого о своих действиях в момент совершения преступления всегда являются прямым доказательством. И наоборот, наличие у подозреваемого в краже вещи, принадлежащей потерпевшему, ничего не говорит о самой краже. Только в совокупности с иными обстоятельствами дела и доказательствами такой доказательственный факт может подтвердить его причастность к краже, а может и опровергнуть это (например, если вещь была куплена подозреваемым, а к краже он не причастен).

# 29. Показания обвиняемого и подозреваемого, их оценка.

**Показания подозреваемого** — это сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе досудебного производства. Показания подозреваемого могут быть получены лишь от лица, чей статус процессуально оформлен как статус подозреваемого - лишь то лицо: 1) в отношении которого возбуждено уголовное дело; либо 2) которое задержано в качестве подозреваемого в порядке ст. 91–92 УПК; либо 3) к которому применена мера пресечения до предъявления обвинения; либо 4) которое уведомлено о подозрении в совершении преступления, расследуемого в форме дознания.

Предметом показаний подозреваемого являются обстоятельства подозрения, а также иные обстоятельства, которые он считает необходимым сообщить, защищаясь от предъявленного ему подозрения: о мотивах и причинах своего поведения, поведении потерпевшего, обстоятельствах совершения преступления, соучастниках, последствиях или невозможности совершения им данного преступления.

До начала допроса ему должно быть разъяснено на понятном ему языке, в чем он подозревается, и разъяснено право не свидетельствовать против себя. Подозреваемый, задержанный в порядке ст. 91 УПК, должен быть допрошен не позднее 24 часов с момента его фактического задержания (ч. 2 ст. 46 УПК). При участии в деле защитника до начала допроса подозреваемый может иметь свидание с защитником наедине, но время их свидания может быть ограничено следователем, дознавателем до 2 часов (ч. 4 ст. 92 УПК). Подозреваемый может отказаться от защитника и дать показания в его отсутствие, но в случае отказа от этих показаний в судебном заседании такие показания утрачивают свойство допустимости.

Особенности оценки показаний подозреваемого обусловлены тем, что подозреваемый, если само подозрение не ошибочно, может знать о преступлении больше, чем кто-либо. Его показания в самом начале расследования помогают в раскрытии преступления, отыскании и закреплении доказательств. Однако его право на защиту позволяет ему давать ложные показания, отказаться от дачи показаний или изменять ранее данные показания. Поэтому к показаниям подозреваемого, даже признательным, следует относиться критично, проверять их с помощью других доказательств и оценивать только в совокупности со всеми остальными доказательствами по делу.

**Показания обвиняемого** — это сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе досудебного производства или в суде. Этот вид доказательств может быть получен только после вынесения постановления следователя о привлечении лица в качестве обвиняемого.

Предметом показаний обвиняемого является предъявленное ему обвинение. Однако не исключается право обвиняемого дать показания и о любых иных обстоятельствах, имеющих отношение к делу: о поведении потерпевшего или его характеристике, своих отношениях с ним; о соучастниках, независимо от того, привлечены ли они по делу; о своем постпреступном поведении, в том числе о заглаживании вреда потерпевшему или о сокрытии следов преступления и т. п.

При первом допросе выясняется отношение обвиняемого к обвинению. Он может признать себя виновным полностью или частично, может не признать себя виновным. Такое заявление обвиняемого не является его показаниями, потому что не содержит необходимой для доказательства информации о фактических обстоятельствах. Поэтому сам факт признания или не признания обвиняемым своей вины никакого доказательственного значения не имеет. Это лишь его процессуальная позиция относительно предъявленного обвинения, личное отношение к обвинению.

Показания — это рассказ обвиняемого о фактических обстоятельствах, имеющих значение для дела. Обвиняемый вправе давать показания или отказаться от их дачи. Получение показаний обвиняемого может иметь место только при его согласии, в противном случае следователь может повторно вызвать обвиняемого на допрос лишь по его просьбе (ч. 3 ст. 173 УПК). Такое процессуальное регулирование подчеркивает, что показания обвиняемого не являются обязательным и необходимым доказательством. Доказывание должно осуществляться независимо от дачи показаний обвиняемого.

Обвиняемый может согласиться на дачу показаний и дать признательные показания. Однако и в этом случае его показания не приобретают преимущественного значения. Признание обвиняемым своей вины в совершении преступления может быть положено в основу обвинения лишь при подтверждении его виновности совокупностью доказательств, имеющихся в деле (ч. 2 ст. 77 УПК). К признательным показаниям следует относиться критически, проверяя, нет ли самооговора. Практика знает ситуации, когда обвиняемый брал на себя чужую вину, брал на себя вину за менее тяжкое преступление, скрывая совершенное им более тяжкое и т. п. Имеют место и иные ситуации, когда обвиняемый признает себя виновным в совершении эпизодов из чужой преступной деятельности по не раскрытым преступлениям, поддавшись уговорам или угрозам недобросовестных следователей, дознавателей.

Обвиняемый может давать и оправдательные показания, отрицая свою вину полностью или частично или объясняя иным образом обстоятельства совершения преступления. Эти показания не менее важны, чем признательные. Если обвиняемый не виноват, но его показаниям не уделяется должного внимания, реальный преступник остается безнаказанным, продолжает совершать новые преступления. Оправдательные показания обвиняемого могут способствовать установлению лиц, фактически совершивших данное преступление, отысканию доказательств, которые пока не известны следователю, установлению обстоятельств, юридическое значение которых следователь пока не оценил. Согласно ч. 2 ст. 14 УПК бремя опровержения доводов, приводимых в защиту обвиняемого, лежит на обвинителе.

# 30. Показания свидетеля и потерпевшего, их оценка.

**Показания потерпевшего** — это сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе расследования или в суде.

Такое доказательство может быть получено лишь после признания лица потерпевшим, а до этого данное лицо может быть допрошено в качестве свидетеля.

Предмет показаний потерпевшего прямо определен в ч. 2 ст. 78 УПК. Он может быть допрошен о любых обстоятельствах, подлежащих доказыванию по делу, в том числе о своих взаимоотношениях с подозреваемым, обвиняемым. Главный признак относимости таких показаний — юридическое значение сообщаемой им информации для данного дела. Для потерпевшего дача показаний является его процессуальной обязанностью, но одновременно это и его право, предоставленное ему для защиты своих интересов, нарушенных преступлением. Этим показания потерпевшего отличаются от показаний свидетеля. Кроме того, потерпевший нередко наиболее полно информирован обо всех обстоятельствах дела, хотя могут быть и ситуации, когда преступление совершается в отсутствие потерпевшего, например квартирная кража.

В ходе преступления потерпевший может быть лишен возможности видеть преступника и воспринимать часть преступного деяния (нападение сзади, потеря сознания, действия на расстоянии и т. п.). При оценке показаний потерпевшего необходимо учитывать его отношение к преступлению и подозреваемому. Эмоции от преступления, пережитые потерпевшим, могут привести к неосознанным искажениям восприятия: потерпевший может преувеличивать степень опасности, интенсивности действий преступника; переоценивать наступившие последствия и степень их тяжести. Он может заблуждаться относительно причастности конкретного лица к совершению данного преступления. Все это требует проверки показаний потерпевшего путем сопоставления их с иными доказательствами, собранными по делу, и должно быть учтено при их оценке.

**Показания свидетеля** — это сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе расследования или в суде.

Свидетелем может оказаться любое лицо независимо от возраста, состояния здоровья, уровня образования, за исключением лиц, пользующихся свидетельским иммунитетом или не подлежащих допросу.

Свидетель — это лицо, обладающее сведениями, имеющими значение по делу. Но это должны быть сведения о фактических обстоятельствах, а не догадки, предположения, слухи (п. 2 ч. 2 ст. 75 УПК). Свидетель может быть допрошен как об обстоятельствах, которые он воспринимал непосредственно, так и об обстоятельствах, которые стали ему известны из иных источников, но при условии, что он может назвать этот конкретный источник. Не могут служить таким источником, например, слухи («об этом все говорят» или «это вчера обсуждали в трамвае» и т. п.).

Предмет показаний свидетеля практически не ограничен: он может быть допрошен о любых обстоятельствах, относящихся к делу, в том числе о личности обвиняемого, потерпевшего, своих взаимоотношениях с ними или иными свидетелями по делу. Порядок получения показаний свидетеля аналогичен порядку получения показаний потерпевшего. При оценке показаний свидетеля следует учитывать, что свидетель менее заинтересован в исходе дела, поэтому его показания могут быть более объективны. Однако нередко свидетель воспринимает далеко не все обстоятельства совершения преступления. Поэтому сообщаемые им сведения могут быть фрагментарны, а могут и «восполняться» догадками, предположениями свидетеля. Свидетель вместо информации о фактах нередко высказывает оценочные суждения типа: «обвиняемый вел себя безобразно», «потерпевший сам виноват», «преступник был высокий» и т. п. Во всех подобных случаях необходимо обеспечивать получение фактической информации: переводить показания из оценочной формы выражения в сообщение о фактических обстоятельствах (сравните: «преступник был высокого роста» или «преступник был выше меня на голову, а мой рост 153 см.»)

При получении показаний свидетеля необходимо учитывать возможности сознательного искажения информации, в том числе дачу заведомо ложных показаний. Но искажения могут быть и бессознательными, обусловленными объективными и субъективными особенностями восприятия и запоминания информации: ночным временем, быстротой происходящего, давностью события и т. п. Поэтому показания свидетеля требуют тщательной проверки, сопоставления со всей совокупностью доказательств и оценки их с учетом всех собранных доказательств.

# 31. Заключение и показания эксперта, их оценка. Заключение и показания специалиста.

Заключение эксперта — это представленные в письменном виде содержание исследования и выводы по вопросам, поставленным перед экспертом лицом, ведущим производство по уголовному делу, или сторонами. Особенности данного вида доказательств обусловлены тем, что в ряде случаев юридически значимая информация по делу может быть выявлена и получена только с помощью лица, обладающего специальными знаниями. В сфере уголовного судопроизводства к специальным относятся любые, кроме юридических, знания из различных областей науки, техники, искусства, ремесла.

Содержание заключения эксперта обусловлено теми вопросами, которые ставит перед ним следователь, дознаватель, суд, а также вопросами, которые включаются в постановление о назначении экспертизы по ходатайству сторон. Для проведения исследования и подготовки заключения эксперту предоставляются материалы дела, предметы и документы, отдельные доказательства, собранные по делу, специально отбираемые образцы для сравнительного исследования, а также ему может быть предоставлена возможность участвовать в следственных действиях, задавать вопросы допрашиваемым лицам. Эксперт не вправе самостоятельно собирать объекты исследования (за исключением получения образцов в ходе исследования), но он может ходатайствовать о предоставлении дополнительных материалов и доказательств.

Заключение эксперта как доказательство несет в себе два вида информации: а) процессуальную информацию о том, когда, где, на основании чего, какой эксперт, с каким уровнем специальных знаний и экспертной подготовки, будучи предупрежденным об ответственности за дачу заведомо ложного заключения провел экспертизу; и б) специальную информацию о том, какие вопросы были поставлены перед ним; какие представлены объекты и материалы; какое было проведено исследование и какие применялись методики; какие результаты были получены; какие выводы из этого сделал эксперт по поставленным перед ним вопросам.

Заключение дается единолично экспертом, и он несет личную ответственность за его качество. В случае большого объема работы может проводиться комиссионная экспертиза несколькими экспертами одной специальности, которые составляют единое заключение. При необходимости может быть назначена комплексная экспертиза, поручаемая экспертам разных специальностей, которые составляют единое заключение, включающее относительно самостоятельные части по разным специальностям, подписываемые теми экспертами, которые проводили исследование.

Заключение эксперта оценивается наряду со всеми доказательствами и никаких преимуществ не имеет. Если заключение эксперта недостаточно ясно, неполно, не содержит ответа на все поставленные вопросы или возникли новые вопросы относительно этого же объекта или обстоятельств дела, может быть назначена дополнительная экспертиза и получено заключение, дополняющее первоначальное заключение. Если заключение эксперта противоречит иным доказательствам, имеются противоречия в выводах эксперта или при комиссионной экспертизе выводы разных экспертов противоречивы, или возникли сомнения в компетентности, объективности эксперта или допущены нарушения в процедуре экспертизы, которые привели к сомнениям в достоверности или обоснованности заключения, может быть назначена повторная экспертиза.

Показания эксперта — это сведения, сообщенные экспертом на допросе, проведенном после получения его заключения с целью разъяснения или уточнения данного заключения в порядке ст. 205 и 282 УПК. Показания эксперта не являются самостоятельным видом доказательства, а становятся составной частью заключения эксперта. Эксперт может быть допрошен только после дачи заключения и только по вопросам, возникающим в связи с его заключением. Он может разъяснить использованную в заключении терминологию; объяснить использованные методы исследования; их исчерпанность, соответствие уровню научных знаний; дать пояснения по иным вопросам, возникающим у следователя или участников процесса после ознакомления их с заключением эксперта.

Дальнейший порядок производства судебной экспертизы различается в зависимости от того, проводится она в экспертном учреждении или вне такого учреждения. Существует два вида экспертных учреждений — государственные судебноэкспертные учреждения и иные (негосударственные) экспертные учреждения. Государственные судебноэкспертные учреждения — это специализированные государственные учреждения (или их подразделения), основной функцией которых являются организация и производство судебной экспертизы. Они производят судебные экспертизы по заданиям дознавателя, следователя, прокурора и суда в соответствии со своим профилем и территориальной зоной обслуживания. Наиболее разветвленные системы государственных судебноэкспертных учреждений имеются в органах МВД, ФСБ, Минюста и Минздрава России.

Если производство судебной экспертизы поручается экспертному учреждению, следователь направляет постановление о назначении экспертизы и необходимые материалы руководителю этого учреждения, который и осуществляет все дальнейшие действия. Он поручает производство экспертизы конкретному эксперту (или нескольким экспертам), о чем уведомляет следователя. Нужно иметь в виду, что, хотя экспертиза проводится в экспертном учреждении, заключение дается не от имени учреждения, а от имени конкретного эксперта, который несет за него личную ответственность. Если экспертиза проводится в негосударственном учреждении, то его руководитель разъясняет эксперту его права и ответственность, предусмотренные ст. 57 УПК, о чем у эксперта отбирается подписка. Государственные эксперты дают такую подписку при вступлении в должность, и поэтому отбирать ее каждый раз при поручении им конкретной экспертизы нет необходимости.

Руководитель экспертного учреждения осуществляет контроль за качеством и сроками проведения экспертизы. На нем же лежит обязанность создать условия, необходимые для проведения исследований, обеспечить сохранность объектов исследования и материалов дела, неразглашение тайны следствия. По окончании производства экспертизы руководитель направляет заключение эксперта вместе со всеми материалами следователю.

Следователь вправе поручить производство экспертизы не только экспертному учреждению, но и любому лицу, обладающему необходимыми специальными знаниями (так называемому частному эксперту). Обычно это бывает, когда требуется эксперт редкой специальности, отсутствующей в экспертных учреждениях (например, искусствоведческая экспертиза). В таком случае следователь сам выполняет те функции, которые возложены на руководителя экспертного учреждения. Он вручает эксперту постановление о назначении экспертизы и необходимые материалы, разъясняет ему права, обязанности и ответственность. Предварительно следователь должен собрать данные о его компетенции и проверить, нет ли оснований к его отводу.

Следователь вправе присутствовать при производстве экспертизы и получать разъяснения эксперта по поводу проводимых им действий (ст. 197 УПК). Такое присутствие помогает ему лучше оценить заключение эксперта, его обоснованность, соответствие выводов результатам исследования. На практике следователи чаще всего присутствуют при судебномедицинской экспертизе трупа. Следователь вправе присутствовать при всех проводимых экспертом исследовательских действиях или только при некоторых из них. Не допускается присутствие следователя при совещании комиссии экспертов перед дачей заключения, а также при формулировании экспертом выводов и составлении им заключения, так как это может поставить под сомнение объективность заключения.

После завершения экспертизы может быть произведен допрос эксперта (ст. 205 УПК). Допрос эксперта может быть проведен только после получения его заключения и только по поводу этого заключения. В ходе допроса эксперт может давать разъяснение отдельных терминов и формулировок, сущности и возможности примененной методики, приводить дополнительную аргументацию и обоснование своих выводов и т. п. Допрос эксперта может проводиться только по вопросам, не требующим проведения дополнительных исследований. Если же для ответа на эти вопросы необходимо проведение таких исследований, должна быть назначена дополнительная экспертиза.

Эксперт не может быть допрошен по поводу сведений, ставших ему известными в связи с производством экспертизы, если они не относятся к предмету данной экспертизы. Имеются в виду сведения, ставшие известными эксперту со слов обследуемого. Прежде всего это касается судебнопсихиатрической экспертизы, при которой обследуемые в ходе доверительной беседы с экспертом (которого они обычно психологически воспринимают как лечащего врача) нередко рассказывают о таких обстоятельствах, которые на следствии отрицают. Запрет допроса эксперта о такого рода сведениях призван гарантировать доверительность отношений между экспертом и обследуемым лицом, соблюдение экспертной тайны.

При недостаточной ясности или полноте заключения эксперта, а также при возникновении новых вопросов в отношении ранее исследованных обстоятельств уголовного дела может быть назначена **дополнительная судебная экспертиза**, производство которой поручается тому же или другому эксперту.

В случаях возникновения сомнений в обоснованности заключения эксперта или наличия противоречий в выводах эксперта или экспертов по тем же вопросам может быть назначена **повторная экспертиза**, производство которой поручается другому эксперту.

**Комиссионная судебная экспертиза** — это экспертиза, проводимая

несколькими (не менее чем двумя) экспертами одной специальности

(ст. 200 УПК). Обычно производство экспертизы поручается нескольким экспертам в случае ее особой сложности, трудоемкости или

значимости по делу.

**Комплексная экспертиза** имеет ряд особенностей, отличительныхчерт. Прежде всего к ним относится то, что в ее производстве участвуют несколько экспертов различных специальностей (специализаций),и вытекающее отсюда разделение функций между ними в процессеисследований. В отличие от обычной (однородной) экспертизы, гдевсе эксперты принимают равное участие в процессе исследований,здесь каждый эксперт может исследовать лишь те объекты, которыеотносятся к его компетенции, и применять те методы, которыми онвладеет.Отсюда вытекает другая особенность комплексной экспертизы —общий вывод дается по результатам, полученным различными экспертами.

# 32. Вещественные доказательства.

В самом общем виде вещественные доказательства можно определить как материальные следы (последствия) преступления или иногорасследуемого деяния. В качестве вещественных доказательств выступают предметы материального мира (вещи), которые подвергались врезультате исследуемого события какомулибо видоизменению, перемещению или были созданы преступными действиями. Доказательственное значение имеют их физические свойства (например, размер иконфигурация следа), местонахождение (например, похищеннаявещь, обнаруженная у обвиняемого) либо факт их создания (изготовления) или видоизменения (например, фальшивая монета, поддельный документ и т. п.). Таким образом, вещественные доказательства всилу сохранившихся признаков или свойств являются носителямидоказательственной информации.Уголовнопроцессуальный закон (ст. 81 УПК) называет следующие виды вещественных доказательств:

1) предметы, служившие орудием, оборудованием или иными

средствами совершения преступления. К ним относятся, например,

орудия убийства (нож, пистолет и др.) или предметы, посредством которых совершалось хищение (отмычка, лом, которым взламывался

сейф, и т. п.), оборудование, на котором изготавливались фальшивые

купюры, и т. п.;

2) предметы, которые сохранили на себе следы преступления (например, одежда со следами крови, взломанный сейф и т. п.);

3) предметы, на которые были направлены преступные действия

(например, поддельные документы);

4) деньги, ценности и иное имущество, полученное в результате

совершения преступления;

5) иные предметы и документы, которые могут служить средствами для обнаружения преступления и установления обстоятельств дела

Процессуальное оформление вещественных доказательств включает три момента.

Вопервых, должен быть процессуально **оформлен факт обнаружения или получения предмета следователем** (судом).Чаще всего предметы изымаются в ходе какоголибо следственногодействия (осмотра, обыска, выемки и др.), и факт изъятия фиксируется в протоколе данного действия. Предметы могут быть полученытакже сторонами в порядке ст. 86 УПК, а затем представлены следователю (суду), о чем также должен быть составлен соответствующийпротокол (или сделана отметка в протоколе судебного заседания).И наконец, они могут быть представлены следователю или суду по ихтребованию государственными и иными органами и организациями впорядке ст. 86 УПК, о чем также должен свидетельствовать соответствующий официальный документ (сопроводительное письмо).

Вовторых, предмет должен быть **осмотре**н (ст. 81 УПК). Осмотрпредмета может быть произведен в ходе того следственного действия,при котором он изъят (например, при осмотре места происшествия),и тогда его результаты фиксируются в протоколе данного следственного действия, либо в ходе отдельного следственного действия — осмотра вещественного доказательства (предмета), оформляемого самостоятельным протоколом.

Втретьих, предмет в качестве вещественного доказательства **должен быть приобщен к делу** особым постановлением следователя либопостановлением или определением суда. Лишь после вынесения такого постановления (определения) на предмет может быть распространен режим вещественного доказательства.

Вещественные доказательства могут быть **первоначальными и производными**. Первоначальные вещественные доказательства — этопредметыподлинники, оригиналы (например, орудие преступления,предмет со следами преступления). Производные вещественные доказательства — это различного рода их материальные модели. Можновыделить следующие виды производных вещественных доказательств: 1) копии вещественных доказательств (например, слепки иоттиски различных следов); 2) предметыаналоги, которые обычноиспользуются взамен вещественного доказательстваоригинала, когдапоследний не обнаружен (например, вместо необнаруженного ножа — орудия убийства на экспертизу направляется нож такого же типа); 3) образцы для сравнительного исследования (правда, вопрос обих процессуальной природе является спорным)

**Исследование вещественных доказательств** осуществляется посредством различных следственных действий. Наиболее простым способом исследования является осмотр вещественных доказательств. Приосмотре устанавливаются и фиксируются индивидуальные признакипредмета, доступные непосредственному восприятию (размеры, форма, цвет и др.) либо выявляемые с помощью простейших приборов(например, лупы).

**Проверке** подлежат подлинность вещественных доказательств,а также неизменность их свойств с момента их получения. С этимицелями могут проверяться условия хранения.

**Оценка** вещественных доказательств включает установление их допустимости, относимости и доказательственного значения. Допустимость вещественных доказательств определяется соблюдением правил их изъятия и процессуального оформления, о которых говорилось выше. Так, не могут быть вещественными доказательствамипредметы, появление которых в деле никак не оформлено или изъятие которых произведено с грубыми процессуальными нарушениями (например, выемка проведена без понятых). Важное значениеимеет также соблюдение правил хранения вещественных доказательств, в частности, обеспечивающих их подлинность.

Относимость вещественных доказательств и их доказательственное значение зависят от того факта, который они устанавливают. Какправило, вещественные доказательства свидетельствуют не о самомфакте преступления, а о другом событии, имеющем доказательственное значение, т. е. являются косвенными доказательствами. Даже прииндивидуальной идентификации предмета обычно устанавливаетсялишь доказательственный факт. Например, идентификация обуви последу человека или по отпечатку пальца свидетельствует лишь о том,что данное лицо было на месте преступления, а не о том, что оно егосовершило. Оно могло побывать там и не в связи с совершением преступления, а до этого или после. Аналогично идентификация оружия,которым совершено убийство, является лишь косвенным доказательством виновности его владельца, так как не исключено, что этим оружием воспользовалось какоето другое лицо. Еще меньше доказательственная сила предметов, в отношении которых устанавливаетсялишь групповая принадлежность. Например, установление группыкрови лишь с долей вероятности свидетельствует о том, что кровь наместе происшествия оставлена данным лицом.

Вещественные доказательства — это любые предметы и иные объекты материального мира, несущие на себе информацию о фактических обстоятельствах дела. Это могут быть вещи, предметы материального мира, документы, а также различного рода вещества (жидкие, газообразные, порошкообразные и т. п.).

К вещественным доказательствам по уголовному делу уголовно-процессуальным законом отнесены:

1) ***предметы, которые служили орудиями, оборудованием или иными средствами*** совершения преступления (например, нож при совершении убийства);

2) ***предметы, которые сохранили на себе следы совершения преступления*** (например, одежда жертвы преступления со следами крови при причинении ей телесных повреждений);

3) ***предметы, на которые были направлены преступные действия*** (например, шапка, которую сорвал с головы жертвы преступник, совершивший грабеж);

4) ***деньги, ценности и иное имущество***, полученные в результате совершения преступления (например, квартира, приобретенная на украденные или иным способом похищенные деньги);

5) ***иные предметы и документы***, не перечисленные выше, но которые могут служить средствами к обнаружению преступления и установлению фактических обстоятельств дела (например, дневник обвиняемого с описанием совершенных им преступных действий).

К вещественным доказательствам по уголовному делу относятся также фонограммы записи телефонных и иных переговоров (ст. 186 УПК).

Обнаруженные или представленные предметы сначала осматриваются с целью определения наличия доказательственной информации и их относимости к делу, после чего признаются вещественными доказательствами. Результаты обнаружения и осмотра предмета фиксируются в протоколе следственного действия, в ходе которого они были обнаружены. Для фиксации решения о том, что данный предмет признается вещественным доказательством, выносится постановление (ч. 2 ст. 81 УПК). Без вынесения такого постановления предметы не приобретают доказательственного значения и не могут быть использованы как вещественное доказательство.

По общему правилу предметы, обнаруженные при производстве следственных действий, в присутствии понятых и иных участников данного действия упаковываются, что заверяется печатью и подписями на упаковке. Они хранятся при деле и передаются по стадиям процесса вместе с делом.

Громоздкие предметы, большие партии предметов или скоропортящиеся предметы могут храниться отдельно от дела, но имеющаяся доказательственная информация фиксируется на фото-, видео- или кинопленку, а к материалам дела приобщается документ о месте нахождения такого вещественного доказательства и по мере возможности приобщается образец, достаточный для сравнительного исследования. Они могут быть возвращены владельцу, если это не мешает доказыванию, или переданы ему на ответственное хранение. Они могут быть с согласия владельца и по решению суда переданы на реализацию, а в случае их порчи могут быть с согласия владельца или по решению суда уничтожены до окончания производства по делу. Деньги и ценности, полученные в результате преступной деятельности, подлежат аресту.

Орудия преступления, предметы, запрещенные к обращению, предметы, не имеющие ценности, подлежат уничтожению или могут быть переданы в соответствующие учреждения (п. 1–3 ч. 3 ст. 81 УПК). Деньги, ценности, иное имущество, полученные в результате преступления, подлежат возвращению законному владельцу или конфискуются. Иные предметы передаются законным владельцам, а при не установлении последних, переходят в собственность государства.

# 33. Протоколы следственных и судебных действий и иные документы.

**Протоколы следственных действий и судебного заседания**. Это письменные акты, в которых фиксируются ход и результаты различныхследственных действий (осмотра, предъявления для опознания и др.).В ходе досудебного производства каждое следственное действиеоформляется отдельным протоколом, на судебном следствии все проводимые судом действия фиксируются в одном документе — протоколе судебного заседания (за исключением экспертного исследования, которое оформляется отдельным документом — заключениемэксперта).

Не относятся к данному виду доказательств протоколы допросов,поскольку ими оформляется другой вид доказательств — показания.Протоколы могут служить доказательством различных фактов. Доказательственное значение протокола зависит от того факта, которыйустанавливается в ходе данного действия. Так, при осмотре местапроисшествия в протоколе фиксируются обстановка этого места,имеющиеся на нем следы. Факт опознания, зафиксированный в протоколе, позволяет идентифицировать объект (человека или вещь),подтверждает достоверность ранее данных показаний опознающего.

В ходе следственного эксперимента устанавливается возможностьили невозможность какоголибо события, совершения какихлибодействий в определенной обстановке или определенным лицом. Установление такой возможности может иметь важное доказательственное значение (например, способность лица изготовить фальшивуюкупюру). Отрицательный результат эксперимента однозначно свидетельствует, что данное событие, действие не могло иметь место в действительности (например, устанавливается, что вещь через указан ный обвиняемым проем пронести невозможно), и таким образом опровергает показания обвиняемого.

При производстве следственных действий могут применяться различные научнотехнические средства — фотографирование, киносъемка, аудиои видеозапись и изготавливаться иные, помимо протокола, источники доказательственной информации — фотографические негативы и снимки, киноленты, диапозитивы, фонограммы,кассеты видеозаписи, носители компьютерной информации, чертежи, планы, схемы, слепки и оттиски следов, которые прилагаются кпротоколу (ст. 166 УПК). Все эти источники доказательственной информации не названы в числе отдельных видов доказательств (ст. 74УПК), и поэтому их обычно именуют приложениями к протоколам.Действительно, они могут иметь доказательственное значение толькопри наличии протокола, в котором отражены конкретный факт,а также условия изготовления слепков и оттисков. Тем не менее онине только подтверждают и иллюстрируют содержание протокола, номогут содержать и дополнительную доказательственную информацию. Например, на фотоснимках могут быть запечатлены такие детали места происшествия, которые не отражены в протоколе осмотра,на видеозаписи видны поза и жесты обвиняемого, показывающегоместо и обстоятельства убийства, что невозможно описать в протоколе, звукозапись передает все интонации речи и т. п.

Протоколы следственных действий и судебного заседания допускаются в качестве доказательств только при условии, если они соответствуют требованиям, установленным законом (ст. 83 УПК). Этитребования являются важной гарантией соблюдения прав личности идостоверности зафиксированных в протоколе сведений. Поэтому нарушения этих правил могут повлечь недействительность — в целомили в части — протокола как доказательства (например, отсутствиеподписей понятых или предъявление для опознания объекта в единственном числе).

**Иные документы**. Это любые документы, изготовленные не в ходепроцессуальной деятельности (справки, акты ревизий, аудиторских ииных проверок, ведомости, расписки и др.). Доказательствами онистановятся, если изложенные в них сведения имеют значение для установления обстоятельств уголовного дела (ч. 1 ст. 84 УПК). Наиболее распространенными являются письменные документы (печатныеи рукописные). Но сведения, содержащиеся в документе, могут бытьзафиксированы и в ином виде. К таким документам относятся материалы фотои киносъемки, аудиои видеозаписи и иные носителиинформации (ч. 2 ст. 84 УПК). В качестве доказательств могут выступать как официальные документы (справки, акты и т. п.), так и не официальные (например, личное письмо). Документы могут бытьпервоначальными (подлинники) и производными (копии).

Документы должны быть получены в установленном законом порядке — изъяты в ходе производства какоголибо следственного действия, истребованы либо представлены кемлибо из участников судопроизводства. Факт их получения следователем или судом долженбыть соответствующим образом процессуально оформлен. Официальные документы должны содержать все необходимые реквизиты(печать, подписи и т. д.).

Обязательным условием использования документов в качестве доказательств является то, что должен быть известен их источник — автор или исполнитель. Особенно это касается личных документов, которые могут не содержать даже подписи. Поэтому для проверки такихдокументов должен проводиться допрос их автора или исполнителя, внеобходимых случаях может производиться почерковедческая или автороведческая экспертизы, а применительно к фонограммам — фоноскопическая.

Документы приобщаются к материалам уголовного дела и хранятся в течение всего срока его хранения. Однако вынесения особого постановления (определения) о таком приобщении, как это имеет местов отношении вещественных доказательств, не требуется. Имеется ввиду их «физическое» приобщение, т. е. они просто подшиваются вдело, а их относимость к делу следует из самого содержания документа. По ходатайству законного владельца изъятые и приобщенные куголовному делу документы или их копии могут быть переданы ему(ч. 3 ст. 84 УПК).

Документы как самостоятельный вид доказательств необходимоотличать от документов — вещественных доказательств. Любой документ может стать вещественным доказательством, если приобретает или имеет какойлибо из его признаков, о которых речь шла выше(например, будет похищен или подвергнется подчистке). В таких случаях документ приобщается к делу в качестве вещественного доказательства.

# 34. Понятие и виды мер уголовно-процессуального принуждения. Иные меры уголовно-процессуального принуждения.

Любая государственная деятельность направлена на достижение поставленной цели посредством разрешения определенных задач, реализация которых может быть затруднена ввиду действий третьих лиц. Поэтому государством для предотвращения возникновения подобных ситуаций предусматриваются средства воздействия на таких лиц, не исполняющих надлежащим образом законных предписаний соответствующего законодательства.

Воспрепятствование уголовно-процессуальной деятельности, особенности которой обусловлены установлением истины по уголовному делу, защитой прав и законных интересов потерпевших, обязывает государство в зависимости от ряда обстоятельств вырабатывать адекватные меры государственного принуждения.

Под *уголовно-процессуальным принуждением* понимается психическое, физическое или иное воздействие уполномоченных должностных лиц на поведение субъектов уголовно-процессуальных отношений посредством применения принудительных мер с целью обеспечения выполнения задач уголовного судопроизводства.

Нормы уголовно-процессуального законодательства закрепляют за должностными лицами возможность применения государственного принуждения к подозреваемым, обвиняемым в совершении преступлений, а также к другим участвующим в уголовном процессе лицам, отказывающимся выполнять требования закона, действующим вопреки его предписаниям.

Как верно отмечает профессор Головко Л.В.[[1]](about:blank" \l "_ftn1" \o "), выделение мер процессуального принуждения в отдельный институт происходит по целевому критерию: единственной целью таких мер является их специальная направленность на обеспечение принудительного исполнения участниками уголовного процесса их процессуальных обязанностей или на предотвращение гипотетического уклонения от исполнения данных обязанностей.

Указанная позиция подтверждается и тем фактом, что для избрания меры принуждения достаточно наличия возможности поведения лица, для предотвращения которого и применяется мера процессуального принуждения.

Меры процессуального принуждения обладают следующими *особенностями*:

- применяются властным субъектом, осуществляющим расследование, – органом дознания, дознавателем, следователем, судом. В соответствии с ч. 8.2 ст. 109 УПК в случае возвращения прокурором уголовного дела следователю в порядке п. 2 ч. 1 ст. 221 или п. 2 ч. 5 ст. 439 УПК либо дознавателю в порядке п. 2 ч. 1 ст. 226, п. 2 или 3 ч. 1 ст. 226.8 УПК соответственно следователь или дознаватель ходатайствует о продлении срока запрета определенных действий, срока домашнего ареста или срока содержания под стражей не принимая уголовного дела к своему производству и возобновляя расследование. В свою очередь прокурору также, как и указанным субъектам, предоставлено право инициировать перед судом продление сроков избранной меры пресечения. Так, при изучении поступившего от следователя уголовного дела с обвинительным заключением прокурор, установив, что срок запрета определенных действий, домашнего ареста или содержания под стражей оказывается недостаточным для принятия решения, указанного в ч. 1 ст. 221 УПК либо для выполнения судом требований, предусмотренных ч. 3 ст. 227 УПК, при наличии оснований возбуждает перед судом ходатайство о продлении срока указанных мер пресечения;

- имеют своим назначением обеспечение принудительного исполнения участниками уголовного процесса их процессуальных обязанностей в целях достижения назначения уголовного судопроизводства. Вместе с тем следует отграничивать меру уголовно-процессуального принуждения от принуждения, осуществляемого при производстве следственных действий – о производстве, например, личного обыска (ст. 184 УПК), целью которого является собирание доказательств, а не принуждение к исполнению процессуальных обязанностей;

- связаны с ограничением прав и свобод граждан, в том числе конституционных. Права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены процессуальными мерами принуждения только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя Российской Федерации, нравственности, здоровья, прав, свобод и законных интересов других лиц, обеспечения обороны и безопасности государства (ст. 55 Конституции Российской Федерации). Следует также отметить, что, несмотря на схожесть некоторых мер уголовно-процессуального принуждения с уголовным наказанием, меры принуждения носят именно процессуальный характер и применяются к лицам в ходе производства по уголовному делу, а не после вынесения обвинительного приговора;

- применяются только по предусмотренным уголовно-процессуальным законодательством основаниям с учетом ряда условий (ст. 99 УПК);

- меры уголовно-процессуального принуждения применяются к лицам независимо от их воли, а в порой и вопреки их воле;

- применяются в порядке, предусмотренном уголовно-процессуальным законом.

На основании изложенного меры уголовно-процессуального принуждения – это средства принудительного характера, применяемые органом дознания, дознавателем, следователем, судом по основаниям и в случаях, установленных уголовно-процессуальным законодательством, в отношении лиц, участвующих в деле, в целях исполнения ими процессуальных обязанностей, а также предотвращения возможности уклонения от исполнения данных обязанностей.

Законодателем меры уголовно-процессуального принуждения разделены на три группы:

задержание подозреваемого (ст. 91–96 УПК);

меры пресечения: подписка о невыезде и надлежащем поведении (102 УПК), личное поручительство (103 УПК), наблюдение командования воинской части (104 УПК), присмотр за несовершеннолетним подозреваемым или обвиняемым (105 УПК), запрет определенных действий (105.1 УПК), залог (106 УПК), домашний арест (107 УПК); заключение под стражу (108 УПК);

иные, т.е. не перечисленные выше, меры процессуального принуждения: обязательство о явке (112 УПК), привод (113 УПК), временное отстранение от должности (114 УПК), наложение ареста на имущество (115 УПК), денежное взыскание (117 УПК).

# 35. Задержание: основания, порядок. Гарантии прав личности при задержании.

Задержание подозреваемого — мера процессуального принуждения,применяемая органом дознания, дознавателем, следователем на срокне более 48 часов с момента фактического задержания лица по подозрению в совершении преступления (п. 11 ст. 5 УПК). Сущность задержания состоит в кратковременном лишении лица, подозреваемогов совершении преступления, свободы, которое, в силу своей неотложности, не требует для его применения судебного решения. Законустанавливает целый ряд гарантий законности и обоснованности задержания, четко регламентируя условия, основания, мотивы, сроки ипорядок задержания (ст. 91—96 УПК).

Условия задержания состоят в том, что лицо может быть задержанотолько по подозрению в совершении такого преступления, за котороепредусматривается наказание в виде лишения свободы (ч. 1 ст. 91УПК), и только после возбуждения уголовного дела.

Под основаниями задержания понимаются фактические данные, свидетельствующие о наличии обстоятельств, позволяющих подозревать лицо в совершении преступления (ст. 91 УПК), а именно:

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

2) когда потерпевшие или очевидцы укажут на данное лицо как на совершившее преступление. Под указаниями потерпевших1 или очевидцев имеются в виду их объяснения (показания), которые указывают на лицо как на совершившее преступление.

3) когда на этом лице или его одежде, при нем или в его жилище будут обнаружены явные следы преступления. Под явными следами преступления понимаются: орудия преступления; похищенное имущество; другие предметы и документы; кровоподтеки, ссадины, царапины, раны; повреждения на одежде; следы крови и других различных веществ, находившихся на месте происшествия

4) когда имеются «иные данные» (кроме указанных в ч. 1 ст. 91 УПК), дающие основания подозревать лицо в совершении преступления (ч. 2 ст. 91 УПК):

— если это лицо пыталось скрыться;

— если это лицо не имеет постоянного места жительства;

— если не установлена его личность;

— если следователем с согласия руководителя следственного органа или дознавателем с согласия прокурора в суд направлено ходатайство об избрании в отношении указанного лица меры пресечения в виде заключения под стражу.

Мотивами задержания могут быть: 1) пресечение преступного деяния; 2) предотвращение совершения новых преступлений; 3) лишение возможности скрыться, уничтожить доказательства или иным образом воспрепятствовать установлению обстоятельств уголовного дела; 4) установление причастности (непричастности) задержанного ксовершению преступления; 5) своевременное решение вопроса об избрании в отношении задержанного меры пресечения в виде заключения под стражу.Не допускается использование задержания как средства получения от подозреваемого признания вины в совершении преступления.

Закон устанавливает сроки задержания, а также момент, с которогоначинается исчисление срока задержания. Срок задержания не можетпревышать 48 часов до судебного решения о применении судьей мерыпресечения в виде заключения под стражу либо продления срока задержания в порядке п. 3 ч. 7 ст. 108 УПК. В соответствии с ч. 3 ст. 128УПК при задержании срок исчисляется с момента фактического задержания.

В каждом случае задержания подозреваемый должен быть допрошен в соответствии с требованиями ч. 2 ст. 46, ст. 189 и 190 УПК не позднее 24 часов с момента фактического задержания (ч. 4 ст. 92 УПК). До начала допроса по просьбе подозреваемого ему обеспечивается свидание с защитником наедине и конфиденциально. В случае необходимости производства с ним следственных действий время свидания может быть ограничено дознавателем, следователем с обязательным предварительным уведомлением об этом подозреваемого и его защитника. Но время свидания не может быть менее двух часов (ч. 4 ст. 92УПК).

# 36. Понятие и виды мер пресечения. Основания применения мер пресечения.

**Меры пресечения** -- это предусмотренные законом средства, применяемые к обвиняемому и подозреваемому, которые заключаются в определенном психологическом воздействии, угрозе имущественных потерь, установлении за указанным лицами присмотра, помещении их под стражу, лишающих или ограничивающих свободу обвиняемого или подозреваемого.

Согласно УПК РФ к**мерам пресечения**относятся:

* - подписка о невыезде;
* - личное поручительство;
* - наблюдение командования воинской части;
* - присмотр за несовершеннолетним обвиняемым;
* - залог;
* - домашний арест;
* - заключение под стражу.

Общие **основания применения мер пресечения перечислены в ст. 97 УПК РФ** -- это наличие обстоятельств, позволяющих полагать, что обвиняемый:

* 1) скроется от дознания, предварительного следствия или суда;
* 2) может продолжать заниматься преступной деятельностью;
* 3) может угрожать свидетелю, иным участникам уголовного судопроизводства, уничтожить доказательства либо иным путем воспрепятствовать производству по уголовному делу.
* 4) для обеспечения исполнения приговора или возможной выдачи лица.

Перечисленные основания являются общими для избрания любой меры пресечения. Решая вопрос о применение той или иной меры пресечения необходимо учитывать специальные основания, а именно: тяжесть преступления, сведения о личности подозреваемого или обвиняемого, его возраст, состояние здоровья, семейное положение, род занятий и другие обстоятельства.

Субъектами применения мер пресечения выступают: следователь, дознаватель, суд. Только суд избирает меру пресечения в виде залога, домашнего ареста, заключения под стражу. В этом случае согласие на возбуждение перед судом ходатайства следователю дает руководитель следственного органа, а дознавателю - прокурор.

Порядок избрания меры пресечения заключается в следующем:

* - вынесение следователем, дознавателем, судом постановления об избрании конкретной меры пресечения
* - вручение копии постановления подозреваемому, обвиняемому, его защитнику и законному представителю, если таковой имеется. В случае заключения лица под стражу, то копия постановления направляется администрации СИЗО.
* - разъяснение порядка обжалования меры пресечения.
* - составление последующих документов, например подписки о невыезде, квитанции о принятии денежных средств в качестве залога.

Отмена или изменение меры пресечения производится по постановлению дознавателя, следователя или судьи либо по определению суда.

Мера пресечения отменяется, когда в ней отпадает необходимость, или изменяется на более строгую или более мягкую, когда изменяются основания для избрания меры пресечения.

Мера пресечения меняется на более строгую, когда:

* - обвиняемый ведет себя ненадлежащим образом;
* - изменяется квалификация преступления, появляются новые данные, отрицательным образом характеризующие личность обвиняемого.

# 37. Залог.

Залог может быть внесен как непосредственно самим обвиняемым или подозреваемым, так и любым другим лицом или организацией, которые обязательно должны быть поставлены в известность о сущности дела (подозрения, обвинения), по которому избрана данная мера пресечения, а также о связанных с ней обязательствах и последствиях их нарушения.  
Залогодатель ставится в известность о сущности дела, по которому избрана данная мера пресечения. Это значит, что в протоколе о принятии залога помимо фиксации самого факта принятия залога рекомендуется указывать время, место, способ, последствия и иные обстоятельства совершения преступления, а также юридическую оценку (квалификацию) совершенного обвиняемым (подозреваемым) общественно опасного деяния.  
Процедура принятия залога законом регламентирована недостаточно полно. На практике данная мера пресечения может быть избрана, к примеру, так. Получив ходатайство об избрании меры пресечения залога, следователь (дознаватель и др.) выносит постановление о возбуждении перед судом ходатайства об избрании залога в качестве меры пресечения. Суд в порядке, установленном ст. 108 УПК, избирает названную меру пресечения и определяет сумму залога. Затем о принятом решении сообщается залогодателю. Последнему разъясняется, что он должен внести на депозит органа, в производстве которого находится уголовное дело, оговоренную в постановлении суда сумму и принести следователю (дознавателю и др.) квитанцию, свидетельствующую об этом (если лицу мера пресечения в виде залога избрана в связи с изменением на нее заключения под стражу, квитанцию о внесении залога следует представлять суду, который немедленно выносит постановление об освобождении подозреваемого или обвиняемого из-под стражи, и только после этого передавать копию указанного документа в орган предварительного расследования). После принесения залогодателем указанной квитанции следователь (дознаватель и др.) оформляет протокол о принятии залога, копия которого вручается залогодателю. С этого момента данная мера пресечения считается примененной. Об этом обстоятельстве информируется суд, принявший решение об избрании искомой меры пресечения.  
Цель внесения залога - обеспечение явки подозреваемого (обвиняемого) к дознавателю, следователю или в суд и предупреждение совершения им новых преступлений. Однако при определении целей залога должны учитываться и общие задачи применения мер пресечения, указанные в ст. 97 УПК РФ, в частности предупреждение сокрытия обвиняемого (подозреваемого) от следствия и суда, угроз свидетелям и другим участникам процесса, попыток уничтожить доказательства или иным путем воспрепятствовать предварительному расследованию и судебному разбирательству. Если в результате ненадлежащего поведения обвиняемого (подозреваемого) какая-либо из названных целей не достигнута, залог обращается в доход государства.  
В качестве залога могут быть внесены на депозит органа, избравшего данную меру пресечения, деньги, ценные бумаги или ценности - драгоценные металлы, драгоценные камни и т.п. В соответствии со ст. 1 Федерального закона "О драгоценных металлах и драгоценных камнях", принятого Государственной Думой РФ 4 марта 1998 г. <1>, к драгоценным металлам относятся: золото, серебро, платина и металлы платиновой группы в самородном или рафинированном виде, а равно и сырье в сплавах, полуфабрикатах, промышленных продуктах, химических соединениях, ювелирных и иных изделиях, ломе, отходах производства и потребления, а драгоценными камнями считаются: алмазы, изумруды, рубины, сапфиры и александриты, природный жемчуг, а равно уникальные янтарные образования. Ценности передаются на хранение в учреждения Центрального банка РФ. В залоговую массу могут входить и другие ценные предметы, а также недвижимость.  
Кроме обвиняемого и подозреваемого залог могут внести любые другие лица. Но следователь или суд должны установить характер взаимоотношений между обвиняемым (подозреваемым) и этими лицами, чтобы не допустить противозаконную сделку или оказание содействия обвиняемому его соучастниками. Не исключено внесение залога несколькими залогодателями, в том числе юридическими лицами и общественными организациями.

# 38. Запрет определенных действий.

Запрет определенных действий как применяется в качестве самостоятельной меры пресечения, так и служит дополнением к залогу (ст. 106 УПК РФ). И в том, и в другом случае требуется, чтобы действия, на которые налагается запрет, были прямо перечислены в судебном решении. 2. Законом (ч. 1 комментируемой статьи) определено, что в результате избрания данной меры пресечения на обвиняемого, подозреваемого возлагается общая обязанность являться по вызовам органов и должностных лиц уголовного судопроизводства, а также воздерживаться от совершения запрещенных действий. 3. Мера пресечения в виде запрета определенных действий может избираться в ходе как предварительного расследования, так и судебного разбирательства. Данная мера пресечения избирается в том же порядке, что и заключение под стражу (ст. 108 УПК РФ), за исключением ряда особенностей, установленных в комментируемой статье. 4. Поскольку наложение определенных запретов по своему принудительному и ограничительному воздействию – мера пресечения гораздо менее строгая, нежели заключение под стражу, такие запреты имеют своим адресатом более широкий круг обвиняемых, подозреваемых, чем при избрании заключения под стражу (а равно домашнего ареста). С другой стороны, поскольку наложение определенных запретов – мера пресечения, которая достаточно существенно затрагивает различные права и свободы лиц, в отношении которых она избирается, поэтому в постановлении о возбуждении перед судом ходатайства в числе прочего должны быть указаны причины, которые не позволяют избрать иную, менее суровую меру пресечения. 5. Из содержания ч. 4 комментируемой статьи следует, что запрет определенных действий может избираться и в тех случаях, когда эта мера пресечения по этому же уголовному делу и в отношении этого же лица была применена ранее, если, исходя из обстоятельств дела, потребовалось ввести дополнительные запреты. 6. Если мера пресечения в виде наложения определенных запретов связана с обеспечением безопасности потерпевшего, свидетеля или иного участника процесса, то постановление судьи (определение суда) о ее избрании направляется соответствующему лицу (лицам). 7. Изъятие водительского удостоверения не является мерой административного наказания. Если подозреваемый, обвиняемый свое водительское удостоверение не передал, то в любом случае он считается лишенным права вождения. В случае дальнейшего управления транспортным средством он привлекается к административной ответственности. Также избранная мера пресечения может быть изменена на иную, в том числе более строгую. 8. Перечень запретов, которые при наличии соответствующих оснований могут быть возложены на обвиняемого (подозреваемого), закреплен в ч. 6 комментируемой статьи исчерпывающим образом. При выборе запрета (запретов) из общего их списка оцениваются конкретные обстоятельства, в том числе сведения, которые сообщены участниками судопроизводства со сторон как обвинения, так и защиты. 9. В ходатайстве и в постановлении судьи (определении суда) условия исполнения того либо иного запрета должны быть конкретизированы. Вместе с тем суд вправе в постановлении указать иные параметры из числа указанных в ч. 7 комментируемой статьи, нежели те, которые были предложены ему стороной обвинения. 10. Согласно ч. 8 комментируемой статьи подозреваемый, обвиняемый вправе делать звонки в экстренные службы, а также следователю (дознавателю), в производстве которого находится уголовное дело, и контролирующему органу. Контролирующему органу сообщается о факте телефонного звонка следователю (дознавателю), но не о его содержании. 11. Лицо, в отношении которого применена мера пресечения в виде наложения определенных запретов, должно быть обеспечено возможностью обращаться к прокурору, в том числе посредством телефонной связи. 12. Подозреваемый, обвиняемый вправе обращаться в вышестоящий суд с письменной жалобой на избранную в отношении него меру пресечения в виде наложения определенных запретов, а также на условия их выполнения, которые прописаны в постановлении судьи (определении суда). 13. Если определенные запреты были предприняты в отношении лица одновременно с избранием меры пресечения в виде залога, а затем залог отменен, то установленные запреты действуют в порядке, установленном в ч. 8.1 ст. 106 УПК РФ. 14. Контрольным органом является территориальная уголовно-исполнительная инспекция ФСИН России, действующая по месту проживания и (или) нахождения лица. 15. Помещение лица в стационарное медицинское учреждение само по себе не является основанием для отмены запретов, возложенных на него в рамках примененной меры пресечения. О помещении лица в медицинское учреждение уведомляется контролирующий орган. 16. В случае нарушения лицом возложенных на него запретов, а также условий их выполнения к нему в установленном законом порядке может быть избрана иная, более строгая мера пресечения.

# 39. Подписка о невыезде. Домашний арест.

**Подписка о невыезде** и надлежащем поведении состоит в письменном обязательстве подозреваемого или обвиняемого: 1) не покидать постоянное или временное место жительства без разрешения дознавателя, следователя или суда; 2) в назначенный срок являться по вызовам дознавателя, следователя и в суд; 3) иным путем не препятствовать производству по уголовному делу.  
При избрании этой меры пресечения лицо в принудительном порядке лишается на определенный срок свободы передвижения. Однако передвижение в пределах соответствующего населенного пункта не ограничивается. 2. Надлежащее поведение состоит в том, что обвиняемый (подозреваемый) обязан соблюдать условия, указанные в ст. 97 УПК РФ: 1) не скрываться; 2) не препятствовать расследованию и судебному разбирательству; 3) не заниматься преступной деятельностью; 4) не препятствовать исполнению приговора. 3. Обвиняемый (подозреваемый) должен не только являться по вызовам дознавателя, следователя, прокурора и суда, но и сообщать им о перемене места жительства в пределах данного населенного пункта. 4. При применении этой меры пресечения необходимо составить два процессуальных документа - постановление об избрании меры пресечения и подписку. 5. Подписка представляет собой перечисление обязательств, принятых на себя обвиняемым, и указание на возможность применения более строгой меры пресечения, если он не выполнит эти обязательства. Подписка должна быть удостоверена подписью обвиняемого. 6. Данная мера пресечения действует в пределах сроков дознания и предварительного следствия, установленных законом. 7. Не имеет смысла применять подписку о невыезде и надлежащем поведении к лицам, которые по роду своей трудовой деятельности перемещаются на дальние расстояния (экипажи самолетов, кораблей, железнодорожники и т.п.).  
1. **Домашний арест** в качестве меры пресечения избирается по судебному решению в отношении подозреваемого или обвиняемого при невозможности применения иной, более мягкой, меры пресечения и заключается в нахождении подозреваемого или обвиняемого в изоляции от общества в жилом помещении, в котором он проживает в качестве собственника, нанимателя либо на иных законных основаниях, с возложением запретов и осуществлением за ним контроля. С учетом состояния здоровья подозреваемого или обвиняемого местом его содержания под домашним арестом может быть определено лечебное учреждение. 2. Домашний арест избирается на срок до двух месяцев. Срок домашнего ареста исчисляется с момента вынесения судом решения об избрании данной меры пресечения в отношении подозреваемого или обвиняемого. В случае невозможности закончить предварительное следствие в срок до двух месяцев и при отсутствии оснований для изменения или отмены меры пресечения этот срок может быть продлен по решению суда в порядке, установленном статьей 109 настоящего Кодекса, с учетом особенностей, определенных настоящей статьей. 2.1. В срок домашнего ареста засчитывается время содержания под стражей. Совокупный срок домашнего ареста и содержания под стражей независимо от того, в какой последовательности данные меры пресечения применялись, не должен превышать предельный срок содержания под стражей, установленный статьей 109 настоящего Кодекса. 3. Домашний арест в качестве меры пресечения применяется в отношении подозреваемого или обвиняемого по решению суда в порядке, установленном статьей 108 настоящего Кодекса, с учетом особенностей, определенных настоящей статьей. 4. Рассмотрев ходатайство об избрании меры пресечения в виде домашнего ареста, судья выносит одно из следующих постановлений: 1) об избрании в отношении подозреваемого или обвиняемого меры пресечения в виде домашнего ареста; 2) об отказе в удовлетворении ходатайства. 5. При отказе в удовлетворении ходатайства об избрании в отношении подозреваемого или обвиняемого меры пресечения в виде домашнего ареста судья по собственной инициативе при наличии оснований, предусмотренных статьей 97 настоящего Кодекса, и с учетом обстоятельств, указанных в статье 99 настоящего Кодекса, вправе избрать в отношении подозреваемого или обвиняемого меру пресечения в виде запрета определенных действий или залога. 6. Постановление судьи направляется лицу, возбудившему ходатайство, прокурору, контролирующему органу по месту отбывания домашнего ареста, подозреваемому или обвиняемому и подлежит немедленному исполнению. 7. Суд с учетом данных о личности подозреваемого или обвиняемого, фактических обстоятельств уголовного дела и представленных сторонами сведений при избрании домашнего ареста в качестве меры пресечения может установить запреты, предусмотренные пунктами 3 - 5 части шестой статьи 105.1 настоящего Кодекса. 8. В зависимости от тяжести предъявленного обвинения и фактических обстоятельств подозреваемый или обвиняемый может быть подвергнут судом всем запретам, указанным в части седьмой настоящей статьи, либо некоторым из них. Запреты могут быть изменены судом по ходатайству подозреваемого или обвиняемого, его защитника, законного представителя, а также следователя или дознавателя, в производстве которого находится уголовное дело. Подозреваемый или обвиняемый не может быть ограничен в праве использования телефонной связи для вызова скорой медицинской помощи, сотрудников правоохранительных органов, аварийно-спасательных служб в случае возникновения чрезвычайной ситуации, а также для общения с контролирующим органом, дознавателем, со следователем. О каждом таком звонке подозреваемый или обвиняемый информирует контролирующий орган. 9. В решении суда об избрании меры пресечения в виде домашнего ареста указываются условия исполнения этой меры пресечения, в том числе место, в котором будет находиться подозреваемый или обвиняемый, срок домашнего ареста, запреты, установленные в отношении подозреваемого или обвиняемого, способы связи со следователем, с дознавателем и контролирующим органом. 10. Контроль за нахождением подозреваемого или обвиняемого в месте исполнения меры пресечения в виде домашнего ареста и за соблюдением возложенных на него судом запретов осуществляется в порядке, установленном частью одиннадцатой статьи 105.1 настоящего Кодекса. 11. Если по медицинским показаниям подозреваемый или обвиняемый был доставлен в учреждение здравоохранения и госпитализирован, то до разрешения судом вопроса об изменении либо отмене меры пресечения в отношении подозреваемого или обвиняемого продолжают действовать установленные судом запреты. Местом исполнения меры пресечения в виде домашнего ареста считается территория соответствующего учреждения здравоохранения. 12. В орган дознания или орган предварительного следствия, а также в суд подозреваемый или обвиняемый доставляется транспортным средством контролирующего органа. 13. Встречи подозреваемого или обвиняемого, находящихся под домашним арестом, с защитником, законным представителем, а также с нотариусом в целях удостоверения доверенности на право представления интересов подозреваемого или обвиняемого в сфере предпринимательской деятельности проходят в месте исполнения этой меры пресечения. 14. В случае нарушения подозреваемым или обвиняемым, в отношении которого в качестве меры пресечения избран домашний арест, условий исполнения этой меры пресечения, отказа от применения к нему аудиовизуальных, электронных и иных технических средств контроля или умышленного повреждения, уничтожения, нарушения целостности указанных средств либо совершения им иных действий, направленных на нарушение функционирования применяемых к нему аудиовизуальных, электронных и иных технических средств контроля, суд по ходатайству следователя или дознавателя, а в период судебного разбирательства по представлению контролирующего органа может изменить эту меру пресечения на более строгую.

# 40. Заключение под стражу.

**Заключение под стражу** (ст. 108 УПК) является наиболее стро‑

гой мерой пресечения. Правовые основы применения данной меры

пресечения конкретизированы Федеральным законом «О содержании

под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступле‑

ний», Международным пактом о гражданских и политических правах

и иными нормами международного права и международных догово‑

ров Российской Федерации.

Конституция РФ в ч. 1 ст. 22 гарантирует право человека на свободу

и личную неприкосновенность. Но в случае возникновения угрозы ос‑

новам конституционного строя, нравственности, здоровью, правам

и законным интересам других лиц, обеспечению обороны страны и

безопасности государства и ненадлежащего в ходе предварительного

расследования и судебного разбирательства поведения обвиняемого

(подозреваемого), подсудимого, характеризующегося повышенной об‑

щественной опасностью, законом допускается избрание в отношении

него меры пресечения в виде заключения под стражу*. Заключение под*

*стражу допускается только по судебному решению, что выступает про‑*

*цессуальной гарантией законности и обоснованности ее применения*.

При избрании заключения под стражу суду необходимо учиты‑

вать *специальные условия* применения данной меры пресечения (ч. 1,

11 ст. 108 УПК):

1) совершение преступления, санкция за которое предусмотрена в

виде лишения свободы на срок более трех лет;

2) совершение преступления, за которое предусмотрено уголовное

наказание в виде лишения свободы на срок менее трех лет при нали‑

чии одного из следующих обстоятельств:

а) подозреваемый или обвиняемый не имеет постоянного места жи‑

тельства на территории РФ;

б) его личность не установлена;

в) им нарушена ранее избранная мера пресечения;

г) он скрылся от органов предварительного расследования или от

суда;

3) инкриминируемые обвиняемому, подозреваемому деяния квали‑

фицированы ч. 1—4 ст. 159, ст. 1591—1593, 1595, 1596, 160, 165, 201 УК,

если эти преступления совершены индивидуальным предпринимате‑

лем в связи с осуществлением предпринимательской деятельности и

(или) управлением принадлежащим ему имуществом, используемым

в целях предпринимательской деятельности, либо если эти преступ‑

ления совершены членом органа управления коммерческой организа‑

ции в связи с осуществлением им полномочий по управлению орга‑

низацией либо в связи с осуществлением коммерческой организацией

предпринимательской или иной экономической деятельности, а также

ч. 5—7 ст. 159, ст. 171, 1711, 1713 —1723, 1731—1741, 176—178, 180, 181,

183, 185—1854, 190—1994 УК, при наличии одного из обстоятельств,

указанных в п. 1—4 ч. 1 ст. 108 УПК;

4) отсутствие возможности применения иной, более мягкой меры

пресечения

Ходатай‑ство об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу раз‑

решается судьей районного суда или гарнизонного военного суда еди‑

нолично либо по месту производства предварительного расследования,

либо по месту задержания подозреваемого. Указанный подозреваемый

по решению суда присутствует в судебном заседании непосредственно

либо путем использования системы видео-конференц-связи.

Избрание заключения под стражу в отношении обвиняемого (подо‑

зреваемого) в совершении преступления небольшой тяжести допуска‑

ется при наличии основания, предусмотренного ст. 97 УПК (скроется от дознания, предварительного следствия или суда; может продолжать заниматься преступной деятельностью; может угрожать свидетелю, иным участникам уголовного судопроизводства, уничтожить доказательства либо иным путем воспрепятствовать производству по уголовному делу) , и одного из обстоятельств: отсутствие постоянного места жительства на тер‑ритории РФ, неустановление его личности, нарушение ранее избран‑ной меры пресечения, сокрытие от органов предварительного расследования и суда1.

В основу принятия решения о заключении обвиняемого (подозре‑

ваемого) под стражу не могут быть положены данные, не подтверж‑

денные в ходе судебного заседания.

В случае отказа в удовлетворении ходатайства об избрании меры

пресечения в виде заключения под стражу судья по собственной ини‑

циативе вправе избрать иную меру пресечения.Повторное обращение в суд следователя, дознавателя с рассматривае‑ мым ходатайством допустимо при возникновении новых обстоятельств.

Особый порядок избрания меры пресечения в виде заключения под

стражу установлен законом в отношении несовершеннолетнего обви‑

няемого (подозреваемого); лиц, имеющих заболевания; должностных

лиц, указанных в ст. 447 УПК. Так, заключение под стражу избирается

в отношении несовершеннолетнего обвиняемого (подозреваемого) при

совершении им тяжкого или особо тяжкого преступления, в исключи‑

тельных случаях — при совершении преступления средней тяжести

(ч. 2 ст. 108 УПК).

При избрании заключения под стражу следует принимать во вни‑

мание состояние здоровья обвиняемого: наличие инвалидности и хро‑

нических болезней, требующих постоянной медицинской помощи,

обязывает следователя, дознавателя, суд прежде рассмотреть возмож‑

ность избрания альтернативной заключению под стражу меры пресе‑

чения.

В отношении судьи мера пресечения в виде заключения под стражу применяется при на‑личии согласия Конституционного Суда РФ или ква‑лификационной коллегии судей (ч. 2 ст. 450 УПК)

Заключение под стражу в отношении

сенатора РФ, депутата Государственной Думы, Президента РФ, пре‑

кратившего исполнение своих полномочий, Уполномоченного по пра‑

вам человека в Российской Федерации применяется после вынесения

соответствующего судебного решения и получения согласия соответ‑

ственно Совета Федерации или Государственной Думы (ч. 3 ст. 450

УПК).

Постановление судьи об избрании меры пресечения в виде заклю‑

чения под стражу направляется лицу, возбудившему соответствующее

ходатайство, его копия — прокурору, обвиняемому (подозреваемому),

защитнику — по просьбе последнего.

Заключенные под стражу обвиняемые (подозреваемые) содержатся:

1) в следственных изоляторах уголовно-исполнительной системы;

2) изоляторах временного содержания подозреваемых и обвиняемых

органов внутренних дел; 3) изоляторах временного содержания подо‑

зреваемых и обвиняемых пограничных органов федеральной службы

безопасности.

Указанные лица могут содержаться в учреждениях уголовно-ис‑

полнительной системы, исполняющих наказание в виде лишения сво‑

боды — в помещении, функционирующем в режиме следственного

изолятора, а также на гауптвахтах. В исключительных случаях —

в помещениях, определяемых капитаном морского судна или началь‑

ником зимовок при совершении преступления и задержании лица в

указанных местах1.

# 41. Процессуальные издержки.

УПК РФ Статья 131. Процессуальные издержки

1. Процессуальными издержками являются связанные с производством по уголовному делу расходы, которые возмещаются за счет средств федерального бюджета либо средств участников уголовного судопроизводства.

2. К процессуальным издержкам относятся:

1) суммы, выплачиваемые потерпевшему, свидетелю, их законным представителям, эксперту, специалисту, переводчику, понятым, а также адвокату, участвующему в уголовном деле по назначению дознавателя, следователя или суда, на покрытие расходов, связанных с явкой к месту производства процессуальных действий и проживанием (расходы на проезд, наем жилого помещения и дополнительные расходы, связанные с проживанием вне места постоянного жительства (суточные);

1.1) суммы, выплачиваемые потерпевшему на покрытие расходов, связанных с выплатой вознаграждения представителю потерпевшего;

2) суммы, выплачиваемые работающим и имеющим постоянную заработную плату потерпевшему, свидетелю, их законным представителям, понятым в возмещение недополученной ими заработной платы за время, затраченное ими в связи с вызовом в орган дознания, к следователю, прокурору или в суд;

3) суммы, выплачиваемые не имеющим постоянной заработной платы потерпевшему, свидетелю, их законным представителям, понятым за отвлечение их от обычных занятий;

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;

5) суммы, выплачиваемые адвокату за оказание им юридической помощи в случае участия адвоката в уголовном судопроизводстве по назначению;

6) суммы, израсходованные на демонтаж, хранение, пересылку и перевозку (транспортировку) вещественных доказательств, а также на перевозку (транспортировку) трупов и их частей;

7) суммы, израсходованные на производство судебной экспертизы в экспертных учреждениях;

8) ежемесячное государственное пособие в размере [прожиточного минимума](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_33936/8bf43d584df4ac39ddec19c36e7654dce95bdb62/#dst100064) трудоспособного населения в целом по Российской Федерации, выплачиваемое обвиняемому, временно отстраненному от должности в порядке, установленном [частью первой статьи 114](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_370309/619697669f6a3fec31c1804fb0d1ce65142a36a1/#dst131) настоящего Кодекса;

9) [иные](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_298139/#dst100007) расходы, понесенные в ходе производства по уголовному делу и предусмотренные настоящим Кодексом;

10) суммы, связанные с уведомлением близких родственников, родственников или близких лиц подозреваемого о его задержании и месте нахождения.

3. Суммы, указанные в [части второй](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_370309/2b4a9223f2eaa1480f1d79c3ca61d4b96472072d/#dst101003) настоящей статьи, выплачиваются по постановлению дознавателя, следователя, прокурора или судьи либо по определению суда.

4. [Порядок](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_359161/073c57b2e4ac342abbe030464fb7f284ac4b0fb1/#dst100013) и размеры возмещения процессуальных издержек, за исключением размеров процессуальных издержек, предусмотренных [пунктами 2](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_370309/2b4a9223f2eaa1480f1d79c3ca61d4b96472072d/#dst101005) и [8](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_370309/2b4a9223f2eaa1480f1d79c3ca61d4b96472072d/#dst1230) части второй настоящей статьи, устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Процессуальные издержки выплачиваются по постановлению дознавателя, следователя, прокурора или судьи либо по определению суда(ч. 3 ст. 131 УПК). Кроме того, вопрос о том, на кого и в каком размере должны быть возложены процессуальные издержки, разрешаетсясудом в резолютивной части приговора (п. 13 ч. 1 ст. 299, п. 3 ч. 1 ст. 309УПК).

Процессуальные издержки взыскиваются с осужденных или возмещаются за счет средств федерального бюджета (ч. 1 ст. 132 УПК). Судвправе взыскать с осужденного процессуальные издержки, за исключением:1) сумм, выплаченных переводчику (ч. 2 ст. 18, ч. 3 ст. 132 УПК).Процессуальные издержки, связанные с участием в уголовном делепереводчика, возмещаются только за счет средств федерального бюджета.

2) сумм, выплаченных защитнику, если подозреваемый или обвиняемый заявил об отказе от защитника, но отказ не был удовлетворени защитник участвовал в уголовном деле по назначению (ч. 4 ст. 16,ч. 5 ст. 50, ч. 2 и 4 ст. 132 УПК).

3) в случае реабилитации лица (ч. 5 ст. 132 УПК);

4) при постановлении приговора в особом порядке судебного разбирательства при согласии подсудимого с предъявленным обвинением, при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве, а также по уголовному делу, дознание по которому производилось в сокращенной форме, в том числе и при обжаловании приговора в суде апелляционной, кассационной или надзорной инстанции

# 42. Реабилитация.

УПК РФ Статья 133. Основания возникновения права на реабилитацию

1. Право на реабилитацию включает в себя право на возмещение имущественного вреда, устранение последствий морального вреда и восстановление в трудовых, пенсионных, жилищных и иных правах. Вред, причиненный гражданину в результате уголовного преследования, возмещается государством в полном объеме независимо от вины органа дознания, дознавателя, следователя, прокурора и суда.

2. Право на реабилитацию, в том числе право на возмещение вреда, связанного с уголовным преследованием, имеют:

1) подсудимый, в отношении которого вынесен оправдательный приговор;

2) подсудимый, уголовное преследование в отношении которого прекращено в связи с отказом государственного обвинителя от обвинения;

3) подозреваемый или обвиняемый, уголовное преследование в отношении которого прекращено по основаниям, предусмотренным пунктами 1, 2, 5 и 6 части первой статьи 24 и пунктами 1 и 4 - 6 части первой статьи 27 настоящего Кодекса;

4) осужденный - в случаях полной или частичной отмены вступившего в законную силу обвинительного приговора суда и прекращения уголовного дела по основаниям, предусмотренным пунктами 1 и 2 части первой статьи 27 настоящего Кодекса;

5) лицо, к которому были применены принудительные меры медицинского характера, - в случае отмены незаконного или необоснованного постановления суда о применении данной меры.

2.1. Право на реабилитацию, в том числе право на возмещение вреда, в порядке, установленном настоящей главой, по уголовным делам частного обвинения имеют лица, указанные в пунктах 1 - 4 части второй настоящей статьи, если уголовное дело было возбуждено в соответствии с частью четвертой статьи 20 настоящего Кодекса, а также осужденные по уголовным делам частного обвинения, возбужденным судом в соответствии со статьей 318 настоящего Кодекса, в случаях полной или частичной отмены обвинительного приговора суда и оправдания осужденного либо прекращения уголовного дела или уголовного преследования по основаниям, предусмотренным пунктами 1, 2 и 5 части первой статьи 24 и пунктами 1, 4 и 5 части первой статьи 27 настоящего Кодекса.

3. Право на возмещение вреда в порядке, установленном настоящей главой, имеет также любое лицо, незаконно подвергнутое мерам процессуального принуждения в ходе производства по уголовному делу.

4. Правила настоящей статьи не распространяются на случаи, когда примененные в отношении лица меры процессуального принуждения или постановленный обвинительный приговор отменены или изменены ввиду издания акта об амнистии, истечения сроков давности, недостижения возраста, с которого наступает уголовная ответственность, или в отношении несовершеннолетнего, который хотя и достиг возраста, с которого наступает уголовная ответственность, но вследствие отставания в психическом развитии, не связанного с психическим расстройством, не мог в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) и руководить ими в момент совершения деяния, предусмотренного уголовным законом, или принятия закона, устраняющего преступность или наказуемость деяния, за исключением случаев вынесения судом постановления, предусмотренного пунктом 1 части третьей статьи 125.1 настоящего Кодекса.

5. В иных случаях вопросы, связанные с возмещением вреда, разрешаются в порядке гражданского судопроизводства.

# 43. Поводы и основание к возбуждению уголовного дела.

Для обеспечения законности и обоснованности возбуждения уголовного дела в законе установлены определенные условия.

Процессуальными условиями для возбуждения уголовного дела являются:

наличие повода и основания, предусмотренных в ч. 1 и 2 [ст. 140](http://base.garant.ru/12125178/19/#block_140) УПК; отсутствие обстоятельств, исключающих возбуждение уголовного дела ([ст. 24](http://base.garant.ru/12125178/4/#block_24) УПК).

Поводы к возбуждению уголовного дела — это источники ин­формации о совершенном или готовящемся преступлении, ко­торым закон придает значение юридических фактов, обязываю­щих дознавателя, органа дознания, следователя в пределах, установленных УПК, рассмотреть их и решить вопрос о возбуж­дении уголовного дела при наличии достаточных данных, ука­зывающих на признаки преступления.

Поводы к возбуждению уголовного дела в уголовно-процессуальном законе объедине­ны общим понятием «сообщение о преступлении».

Поводами для возбуждения уголовного дела служат:

* + заявление о преступлении;
  + явка с повинной;
  + сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из иных источников;
  + постановление прокурора о направлении соответствующих материалов в орган предварительного расследования для решения вопроса об уголовном преследовании.

Поводом для возбуждения уголовного дела о преступлениях, предусмотренных [ст. 198 - 199.2](http://base.garant.ru/10108000/23/#block_198) УК РФ (преступления в сфере экономической деятельности: уклонение от уплаты налогов), служат только те материалы, которые направлены налоговыми органами в соответствии с [законодательством](http://base.garant.ru/10900200/6/#block_323) о налогах и сборах для решения вопроса о возбуждении уголовного дела.

Заявление о преступлении — наиболее распространенный повод к возбужде­нию уголовного дела. Заявление о преступлении как повод к возбуждению уголовного дела представляет собой сообщение о совершенном или готовящемся преступлении независимо от то­го, причинен ли преступным деянием вред заявителю.

Заявление о преступлении может быть сделано в устном или письменном виде. Письменное заявление о преступлении должно быть подписано заявителем.

Устное заявление о преступлении заносится в протокол, который подписывается заявителем и лицом, принявшим данное заявление. Протокол должен содержать данные о заявителе, а также о документах, удостоверяющих личность заявителя. 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.

Заявитель предупреждается об уголовной ответственности за заведомо ложный донос в соответствии со [ст. 306](http://base.garant.ru/10108000/32/#block_306) УК РФ, о чем в протоколе делается отметка, которая удостоверяется подписью заявителя.

Анонимное заявление, согласно ч. 7 ст. 141 УПК, не являет­ся поводом к возбуждению уголовного дела, что не исключает проверку вне уголовно-процессуальных отношений сведений, содержащихся в анонимном заявлении.

Явка с повинной представляет собой добровольное, обращен­ное к дознавателю, следователю, прокурору, заявление лица о совершенном им уголовно наказуемом деянии.

Обязательным признаком такого заявления является

* + его добровольность;
  + указание в нем о собственных преступных действиях.

Поэтому не будет рассматриваться как явка с повинной признание лица в совершении преступления, сделанное им во время допроса.

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 [частью третьей ст. 141](http://base.garant.ru/12125178/19/#block_14103) Кодекса.

Сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, по­лученное из иных источников, — это сведения о преступлении, непосредственно полученные органом дознания, дознавателем, следователем, прокурором при исполнении ими служебных обязанностей от любого физического или юридического лица.

К этой категории поводов могут быть отнесены сообщения, непосредственно не адресованные органам дознания, следствия, прокуратуры, но содержащиеся в различных средствах массо­вой информации или в иных источниках, о совершенном или готовящемся преступлении. Несмотря на то, что эти сведения непосредственно не адресованы органам дознания, дознавателю, следователю, последние обязаны проверить содержащиеся в них сведения. Полученные из различных источников, кроме указанных в ст. 141, 142 УПК, сообщения о совершенном или готовящемся преступлении, в том числе полученные в ходе ад­министративно-процессуальной деятельности (непосредствен­но усмотрение), принимаются лицом, получившим данное со­общение, о чем составляется рапорт об обнаружении признаков преступления. Этот рапорт является поводом к возбуждению уголовного дела.

Основание для возбуждения уголовного дела — наличие достаточных данных, указывающих на признаки преступления.

Понятие «основание для возбуждения уголовного дела» в уголовно-процессуальном законе подробно не раскрывается.

Понятие «достаточные данные» является оценочным, т. е. относительно определенным понятием, содержание кото­рого выявляется только с учетом конкретных ситуаций.

При определении основания к возбуждению уголовного дела надо учитывать:

круг обстоятельств, сведениями о которых надо располагать; уровень знаний об этих обстоятельствах (веро­ятность совершения преступления).

Понятие «основание к воз­буждению уголовного дела» включает как данные о фактиче­ском событии, так и данные о его уголовно-правовых призна­ках. Чаще всего это данные об объекте и объективной стороне преступления, реже — о субъекте и субъективной стороне пре­ступления.

Достаточность данных, указывающих на признаки преступ­ления, надо рассматривать применительно к их объему и харак­теру. По своему характеру имеющиеся данные могут быть при­знаны достаточными для принятия решения о возбуждении уголовного дела, если они свидетельствуют об определенном уголовно наказуемом действии или бездействии. Полученные данные должны быть достаточны для вывода о вероятности совершения преступления, квалифицируемого по той или иной статье УК.

Вывод о совершении преступления, как и квалифи­кация преступления в постановлении о возбуждении уголовно­го дела, носят предположительный характер и могут быть изме­нены в дальнейшем производстве по делу.

При решении вопроса о возбуждении уголовного дела необ­ходимо проверить, нет ли обстоятельств, исключающих возбуждение уголовного дела (ст. 24 УПК), если эти обстоятельства , очевидны (например, наличие свидетельства о рождении, позволяюшее утверждать о недостижении возраста привлечения к уголовной ответственности). Если для установления обстоятельства, исключающего возбуждение уголовного дела, необходимо производство следственного действия (например, назначение и производство экспертизы), то принимается решение о возбуждении уголовного дела.

Таким образом, под основанием к возбуждению уголовного дела следует понимать полученные из источников, перечисленных в ч. 1 ст. 140 УПК, достаточные данные о наличии признаков преступного деяния и отсутствии обстоятельств, исключающих производство по уголовному делу.

Для возбуждения уголовного дела необходимы законный *повод* и достаточное *основание.****Повод для возбуждения уголовного дела****— это источник сведений (информации) о готовящемся или совершенном преступлении*

Повод должен быть законным, т. е. прямо предусмотрен законом. Законодатель в статье 140 УПК РФ дает исчерпывающий перечень поводов для возбуждения уголовного дела, который обхватывает: заявление о преступлении; явку с повинной; сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из иных источников; постановление прокурора о направлении соответствующих материалов в орган предварительного расследования для решения вопроса об уголовном преследовании.

1) ***Заявление о преступлении*** – это адресованное компетентным органам официальное сообщение, содержащее информацию о совершенном или готовящемся преступлении. Заявление может быть подано любым лицом (физ и юрид.), даже если непосредственно ему данным преступлением не был причинен вред.

В соответствии со статьей 141 УПК РФ заявления могут быть сделаны в устной или письменной форме.

Заявления, поданные гражданами, в устной форме заносятся в протокол, в котором должны содержаться сведения, а именно: место и время принятия заявления; должность, классный чин или звание, фамилия и инициалы лица, принявшего заявление; данные о заявителе; документы, удостоверяющие личность. Содержание заявления излагается от имени заявителя, подписывается заявителем и принявшим его должностным лицом. Письменное заявление о преступлении должно содержать подпись заявителя, его полные данные. К письменным заявлениях, которые поступают от имени юридического лица, необходимо приложить: реквизиты юридического лица, его учредительные документы, и сведений о фактическом месте нахождении и контактном телефоне (факсе, других средствах связи).

Так же необходимо отметить, что заявитель предупреждается по ст. 306 УК РФ за заведомо ложный донос, а лицам, которые на момент подачи заявления, не достигли 16 лет, указывается на необходимость говорить правду, так же заявителю разъясняется право не свидетельствовать против себя самого, своего супруга, супруги и своих близких родственников в соответствии со ст. 51 Конституции РФ.

В законе имеется перечень уголовных дел, которые могут быть возбуждены только по жалобе потерпевшего. Это дела частно-публичного и частного обвинения (ч.ч. 2, 3 ст. 20 УПК РФ). Если преступление совершено в отношении лица, которое по каким-либо причинам не способно самостоятельно воспользоваться правом подачи жалобы, этим правом наделяются его законные представителя.

Не будет являться поводом для возбуждения уголовного дела анонимное заявление о преступлении. Следует отметить, что такое заявление все же подлежит проверки с использованием оперативно-розыскных мер. Если же, в результате такой проверки будут обнаружены признаки указывающие на наличие состава преступления, уголовное дело подлежит возбуждению в соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 140 УПК РФ (сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из иных источников).

Вопрос о субъекте подачи заявления является спорным. Некоторые ученые причисляют к субъектам, кроме потерпевшего и его законных представителей, близких родственников также и представителя потерпевшего. Одни ученые считают что возбудить может и адвокат, другие что заявление может быть подано только потерпевшим или его законным представителем. Таким образом, заявление о возбуждении уголовного дела частного обвинения подается потерпевшим, законными представителями, представителями и близкими родственниками.

Уголовное дело может быть возбуждено руководителем следственного органа, следователем, а также дознавателем, 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 по делам частного и частно-публичного обвинения.

Заявление должно содержать необходимые реквизиты по ст. 318 УПК РФ, а именно наименование суда; описание события преступления, места, времени, а также обстоятельств его совершения; просьбу, адресованную суду, о принятии уголовного дела к производству; данные о потерпевшем, а также о документах, удостоверяющих его личность; данные о лице, привлекаемом к уголовной ответственности; список свидетелей, которых необходимо вызвать в суд; подпись лица, его подавшего.

Заявление подается в суд с копиями по числу лиц, привлекаемых к уголовной ответственности. Заявитель предупреждается об уголовной ответственности за заведомо ложный донос в соответствии со ст. 306 УК РФ, что удостоверяется подписью заявителя.

Мировой судья выносит Постановление о принятии заявления к своему производству. Частному обвинителю разъясняются его права. По ст. 319 УПК РФ мировой судья может вернуть заявление, если оно не отвечает установленным требованиям в указанный срок.

2. ***Явка с повинной***. Явка с повинной - это добровольное сообщение лица о совершенном им преступлении уполномоченным лицам, а именно: дознавателю, следователю, суду. Сообщено может быть не только о совершенном, но и о готовящемся преступлении.

Явка с повинной является одним из обстоятельств, смягчающих наказание (ст. 61 УК РФ), освобождающее от уголовной ответственности - примечание к статье 291 УК РФ (Лицо, давшее взятку, освобождается от уголовной ответственности, если оно активно способствовало раскрытию и (или) расследованию преступления и либо в отношении его имело место вымогательство взятки со стороны должностного лица, либо лицо после совершения преступления добровольно сообщило в орган, имеющий право возбудить уголовное дело, о даче взятки.), свидетельствующее о деятельном раскаянии статья 75 УК РФ.

Обязательным признаком явки с повинной является ее добровольность. Это означает, что она должна быть сделана по собственной инициативе. Не может считаться явкой с повинной признание, сделанное лицом, причастность которого к совершению преступления проверяется (например, вызванным на допрос). Явка с повинной как повод к возбуждению уголовного дела может иметь место только до возбуждения этого дела. Вместе с тем явка с повинной возможна и в процессе расследования. Если преступление не удается раскрыть и остается не установленным лицо, его совершившее, это лицо имеет возможность для смягчения ответственности добровольно заявить о своем преступном деянии. Однако в таких случаях поводом к возбуждению дела стал какой-то иной источник информации. В подобных случаях заявление лица, совершившего преступление, может быть признано явкой с повинной лишь при условии, что это лицо не знало о начавшемся производстве по данному делу. Если ему было известно о начатом производстве, его заявление не будет поводом к возбуждению уголовного дела, и в этом смысле такое признательное заявление не следует называть явкой с повинной. Такое признательное заявление может быть учтено судом как смягчающее обстоятельство.

В УПК РФ предусматривается две формы явки с повинной: устная и письменная формы. Устное заявление принимается и заносится в протокол в порядке, установленном ч. 3 ст. 141 УПК РФ. Протокол подписывается лицом, явившимся с повинной, и лицом составившим протокол.

Должностное лицо в случае явки с повинной устанавливает: данные о личности и личность явившегося с повинной; имеется ли в деянии наличие признаков преступления; время и место совершения деяния, какие последствия наступили, кого можно допросить в качестве свидетеля, имеются ли доказательства, так же устанавливаются: мотивы, которые побудили лицо явиться с повинной и добровольность сообщения о совершении преступления лицом его совершившим. В случае если преступление совершено сотрудником юридического лица и последний сообщает о совершенном им деянии, в уголовном процессе он будет выступать не в качестве представителя юридического лица, а как физическое лицо, так как юридическое лицо не может быть привлечено к уголовной ответственности. Явка с повинной не может исходить от близкого родственника или законного представителя.

3***) Сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из иных источников, оформленное рапортом об обнаружении признаков преступления. К числу иных источников относятся:***

- материалы, собранные в ходе служебной деятельности должностными лицами, или в ходе предварительного расследования другого уголовного дела (например, результаты оперативно-розыскной деятельности по ч. 2 ст. 11 ФЗ РФ «Об ОРД»);

- информация представителей общественных организаций, граждан и должностных лиц, которая поступает по телефону, радио, так же сообщения персонала лечебных учреждений об обращении граждан с телесными повреждениями;

- статьи, заметки и письма, опубликованные в печати и в СМИ, содержащие сведения о преступлениях;

- иные сведения (сведения об авариях, пожарах, стихийных бедствиях).

В случае получения сообщения из иных источников, о готовящемся преступлении, оно принимается лицом, которое получило данное сообщение, о чем составляется рапорт об обнаружении признаков преступления (ст. 143 УПК РФ), который будет являться поводом для возбуждения уголовного дела. В рапорте подробно излагаются обстоятельства совершенного деяния и сведения об источнике получения информации.

***4)  Постановление прокурора о направлении соответствующих материалов в орган предварительного расследования для решения вопроса об уголовном преследовании.***

 Имеются в виду случаи, когда признаки преступления выявляются прокурором, например, в ходе каких-то прокурорских проверок, рассмотрения жалоб граждан. Поскольку прокурор лишен права самостоятельно возбуждать уголовные дела, а функция надзора за законностью не позволяет ему оставлять без реагирования факты выявления признаков преступления, такие материалы он направляет со своим постановлением в органы предварительного расследования. Это постановление подлежит обязательному рассмотрению и выступает в качестве самостоятельного повода для возбуждения уголовного дела.

Прокурор в соответствии с п. 2 ст. 27 ФЗ РФ «О прокуратуре РФ» при наличии оснований полагать, что нарушение прав и свобод человека и гражданина имеет характер преступления, принимает меры к тому, чтобы лица, его совершившие, были подвергнуты уголовному преследованию.

В отличие от сообщения о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из иных источников, информация, содержащаяся в постановлении прокурора, предусмотренном п. 2 ч. 2 ст. 37 УПК РФ, не нуждается в каком-либо дополнительном процессуальном оформлении. Нет никакой необходимости в составлении рапорта об обнаружении признаков преступления - сообщение о преступлении поступает в распоряжение органов предварительного расследования уже оформленным, в связи с чем оно может и должно сразу по получении использоваться в качестве полноценного повода для возбуждения уголовного дела.

Обнаружив признаки преступления, прокурор обязан выносить мотивированное постановление о направлении соответствующих материалов в следственный орган или орган дознания для решения вопроса об уголовном преследовании по фактам выявленных им нарушений уголовного законодательства.

5).  В качестве самостоятельного повода выделены также ***материалы, направляемые для решения вопроса о возбуждении уголовного дела налоговыми органами в соответствии с законодательством о налогах и сборах.*** Однако это может иметь место только по определенным категориям уголовных дел — о налоговых преступлениях (ст. 198–199.2 УК РФ)

***Основания для возбуждения уголовного дела*** — это те данные, которые должны быть установлены на момент возбуждения уголовного дела, которые дают следователю, дознавателю право принять такое решение. Если понятие повода к возбуждения уголовного дела является скорее формальным, то понятие основания — *содержательным*. Закон формулирует такое понятие следующим образом: **основанием для возбуждения уголовного дела является наличие достаточных данных, указывающих на признаки преступления**(ч. 2 ст. 140 УПК РФ). Акцент — именно на признаки, а не на состав и даже не на факт совершения преступления.

Рассмотрим, что означает указанная формулировка. Она означает, во-первых, что на момент возбуждения уголовного дела не должны быть установлены все элементы состава преступления. Такая задача на данной стадии не ставится. Все элементы состава преступления  должны быть доказаны лишь на момент окончания расследования. Во-вторых, для возбуждения уголовного дела не обязательно, чтобы даже факт совершения преступления был установлен достоверно. Нередко для этого также необходимо провести полноценное расследование (например, факт получения взятки или факт изнасилования). Поэтому для возбуждения уголовного дела достаточно обоснованного предположения о факте совершения преступления. Например, если

обнаружен труп со следами насильственной смерти, то это будет достаточным основанием для возбуждения уголовного дела. Все остальные обстоятельства — действительно ли это убийство, а не

несчастный случай или самоубийство, кто его совершил, из каких побуждений и т. п. — будут устанавливаться на следующей стадии, в ходе предварительного расследования. Поэтому для возбуждения уголовного дела достаточно установить признаки лишь объекта и объективной стороны преступления. Кроме того, необходимым условием возбуждения уголовного дела является отсутствие обстоятельств, исключающих производство по уголовному делу.

# 44. Порядок возбуждения уголовного дела.

**Дела частно-публичного обвинения** (ст. 131 Ч.1, 132 Ч.1, 137 ч. 1, 138 ч. 1, 139 ч. 1, 145, 146 ч. 1, 147 ч. 1 УК РФ) также возбуждаются не иначе как по заявлению потерпевшего или его законногопредставителя. Однако дальнейшее их расследование осуществляется в обычном порядке, как и дел публичного обвинения. Прекращению в связи с примирением потерпевшего с обвиняемым не подлежат.

К уголовным делам частно-публичного обвинения относятся уголовные дела о преступлениях, предусмотренных статьями:

116(побои),

131 частью первой(изнасилование),

132 частью первой(Насильственные действия сексуального характера),

137 частью первой, Нарушение неприкосновенности частной жизни

138 частью первой, Нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений

139 частью первой, Нарушение неприкосновенности жилища

144.1, Необоснованный отказ в приеме на работу или необоснованное увольнение лица, достигшего предпенсионного возраста

145, Необоснованный отказ в приеме на работу или необоснованное увольнение беременной женщины или женщины, имеющей детей в возрасте до трех лет

146 частью первой, Нарушение авторских и смежных прав

147 частью первой, Нарушение изобретательских и патентных прав

159 частями пятой - седьмой (Мошенничество в крупном, особо крупном размере) Уголовного кодекса Российской Федерации, а также уголовные дела о преступлениях, предусмотренных статьями 159 частями первой - четвертой, 159.1 - 159.3, 159.5, 159.6, 160, 165, 176 частью первой, 177, 180, 185.1, 201 частью первой Уголовного кодекса Российской Федерации, если они совершены индивидуальным предпринимателем в связи с осуществлением им предпринимательской деятельности и (или) управлением принадлежащим ему имуществом, используемым в целях предпринимательской деятельности, либо если эти преступления совершены членом органа управления коммерческой организации в связи с осуществлением им полномочий по управлению организацией либо в связи с осуществлением коммерческой организацией предпринимательской или иной экономической деятельности.

Руководитель следственного органа, следователь, а также с согласия прокурора дознаватель возбуждают уголовное дело о любом преступлении, частного и частно-публичного обвинения 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.

Если деяние, предусмотренное главой 23 Уголовного кодекса Российской Федерации, причинило вред интересам исключительно коммерческой или иной организации, не являющейся государственным или муниципальным предприятием либо организацией с участием в уставном (складочном) капитале (паевом фонде) государства или муниципального образования, и не причинило вреда интересам других организаций, а также интересам граждан, общества или государства, то уголовное дело возбуждается по заявлению руководителя данной организации или с его согласия. Причинение вреда интересам организации с участием в уставном (складочном) капитале (паевом фонде) государства или муниципального образования одновременно влечет за собой причинение вреда интересам государства или муниципального образования

Уголовные дела о преступлениях, предусмотренных статьями:

115 частью первой (Умышленное причинение легкого вреда здоровью),

116.1 частью первой (Нанесение побоев лицом, подвергнутым административному наказанию или имеющим судимость)

и 128.1 частью первой (клевета) Уголовного кодекса Российской Федерации, считаются уголовными делами **частного** **обвинения**, возбуждаются не иначе как по заявлению потерпевшего, его законного представителя и подлежат прекращению в связи с примирением потерпевшего с обвиняемым. Примирение допускается до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора, а в суде апелляционной инстанции - до удаления суда апелляционной инстанции в совещательную комнату для вынесения решения по делу.

Если заявление подано в отношении лица, данные о котором потерпевшему не известны, то мировой судья отказывает в принятии заявления к своему производству и направляет указанное заявление руководителю следственного органа или начальнику органа дознания для решения вопроса о возбуждении уголовного дела, о чем уведомляет лицо, подавшее заявление

В случаях, если поданное заявление не отвечает требованиям, мировой судья выносит постановление о возвращении заявления лицу, его подавшему, в котором предлагает ему привести заявление в соответствие с указанными требованиями и устанавливает для этого срок.

Мировой судья разъясняет сторонам возможность примирения

Руководитель следственного органа, следователь, а также с согласия прокурора дознаватель возбуждают уголовное дело о любом преступлении, частного и частно-публичного обвинения 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

**Порядок рассмотрения, проверка сообщения о преступлении**

После поступления какого-либо повода к возбуждению уголовного дела, как правило, проводится так называемая предварительная (доследственная) проверка с целью установления наличия или отсутствия оснований для возбуждения уголовного дела. Такая проверка требуется не всегда. В некоторых случаях в ней нет необходимости. Например, при совершении преступления в условиях очевидности или когда в поступивших материалах достаточно данных, указывающих на признаки преступления, дело может быть возбуждено на основании соответствующего сообщения без доследственной проверки.

В соотв. со ст. 144 УПК Дознаватель, орган дознания, следователь, руководитель следственного органа обязаны принять, проверить сообщение о любом совершенном или готовящемся преступлении и в пределах компетенции принять по нему решение в срок не позднее 3 суток со дня поступления указанного сообщения. При проверке сообщения о преступлении дознаватель, орган дознания, следователь, руководитель следственного органа **вправе** получать объяснения, образцы для сравнительного исследования, истребовать документы и предметы, изымать их, назначать судебную экспертизу, принимать участие в ее производстве и получать заключение эксперта в разумный срок, производить осмотр места происшествия, документов, предметов, трупов, освидетельствование, требовать производства документальных проверок, ревизий, исследований документов, предметов, трупов, привлекать к участию в этих действиях специалистов, давать органу дознания обязательное для исполнения письменное поручение о проведении оперативно-розыскных мероприятий.

Лицам, участвующим в производстве процессуальных действий при проверке сообщения о преступлении, разъясняются их права и обязанности, и обеспечивается возможность осуществления этих прав в той части, в которой производимые процессуальные действия и принимаемые процессуальные решения затрагивают их интересы, в том числе права не свидетельствовать против самого себя, своего супруга (своей супруги) и других близких родственников, пользоваться услугами адвоката, а также приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, начальника подразделения дознания, начальника органа дознания, органа дознания, следователя, руководителя следственного органа. Участники проверки сообщения о преступлении могут быть предупреждены о неразглашении данных досудебного производства в порядке.

Полученные в ходе проверки сообщения о преступлении сведения могут быть использованы в качестве доказательств при условии соблюдения положений статьи 75 УПК (о допустимости доказательств).

Законом установлены сроки предварительной проверки, по истечении которых должно быть принято решение о возбуждении уголовного дела или об отказе в таковом. Общий ее срок — трое суток. Этот срок может быть продлен руководителем следственного органа или начальником органа дознания до 10 суток, а при необходимости производства ревизий, документальных проверок, исследований документов, предметов, трупов или проведения оперативно-розыскных мероприятий — до 30 суток.

Заявителю выдается документ о принятии сообщения о преступлении с указанием данных о лице, его принявшем, а также даты и времени его принятия.

Данная стадия может завершиться двумя видами решений — **о возбуждении уголовного дела** и **об отказе в возбуждении уголовного дела** (ст. 145 УПК). В указанной статье предусмотрен еще один вид решения — о передаче сообщения по подследственности или в суд (по делам частного обвинения). Однако такое решение является промежуточным, им стадия не завершается, поскольку после такой передачи все равно должно быть принято одно из двух указанных решений. Правом возбуждения уголовного дела наделены орган дознания, дознаватель, руководитель следственного органа и следователь (ч. 1 ст. 146 УПК РФ).Решение о возбуждении уголовного дела принимается, когда налицо и повод, и основание для возбуждения уголовного дела. Оформляется такое решение постановлением, которое так и называется —постановление о возбуждении уголовного дела. В нем указываются дата, время и место его вынесения, кем оно вынесено, называется повод и раскрывается основание для возбуждения уголовного дела с указанием квалификации преступления (пункт, часть, статья УК). Различаются два вида постановлений о возбуждении уголовного дела: о возбуждении дела по **факту совершения преступления** и о возбуждении уголовного дела **против конкретного лица.** Следует учесть, что во всяком случае, когда в ходе проверки сообщения о преступлении следователь, дознаватель устанавливают, кто совершил данное преступление, дело должно возбуждаться с указанием в постановлении о возбуждении уголовного дела фамилии и иных данных этого лица.

Это позволяет такому лицу получить статус подозреваемого уже в момент возбуждения уголовного дела и получить соответствующие процессуальные права. По факту уголовное дело возбуждается только в тех случаях, когда признаки преступления установлены, но осталось неизвестным, кто мог его совершить. Возбуждение дела по факту, так же как и против лица, позволяют начинать расследование по делу.

**Постановление об отказе в возбуждении** уголовного дела принимается в случае, когда отсутствует основание для его возбуждения или когда имеются иные основания, исключающие производство по уголовному делу (ст. 24, 27 УПК).

Копия постановления о возбуждении уголовного дела незамедлительно направляется прокурору, который вправе в срок не позднее 24 часов с момента получения материалов, послуживших основанием для возбуждения дела, отменить это постановление, если сочтет его незаконным или необоснованным. Об этом прокурор выносит мотивированное постановление, копию которого незамедлительно направляет должностному лицу, возбудившему уголовное дело. О принятом решении руководитель следственного органа, следователь, дознаватель незамедлительно уведомляют заявителя, а также лицо, в отношении которого возбуждено уголовное дело (ч. 4 ст. 146 УПК РФ).

Копия постановления об отказе в возбуждении уголовного дела в течение 24 часов с момента его вынесения направляется заявителю и прокурору. При этом заявителю разъясняется право на обжалование данного постановления и порядок обжалования. Отказ в возбуждении уголовного дела может быть обжалован руководителю следственного органа, прокурору или в суд, которые вправе его отменить, если признают незаконным или необоснованным (ст. 148 УПК РФ).

**Обжалование отказа в проверке сообщении о преступлении.** **(ст. 148 УПК)**

Отказ в возбуждении уголовного дела может быть обжалован прокурору, руководителю следственного органа или в суд.

Признав постановление органа дознания, дознавателя об отказе в возбуждении уголовного дела незаконным или необоснованным, прокурор отменяет его и направляет соответствующее постановление начальнику органа дознания со своими указаниями, устанавливая срок их исполнения. Признав отказ руководителя следственного органа, следователя в возбуждении уголовного дела незаконным или необоснованным, прокурор в срок не позднее 5 суток с момента получения материалов проверки сообщения о преступлении отменяет постановление об отказе в возбуждении уголовного дела, о чем выносит мотивированное постановление с изложением конкретных обстоятельств, подлежащих дополнительной проверке, которое вместе с указанными материалами незамедлительно направляет руководителю следственного органа. Признав отказ руководителя следственного органа, следователя в возбуждении уголовного дела незаконным или необоснованным, соответствующий руководитель следственного органа отменяет его и возбуждает уголовное дело либо направляет материалы для дополнительной проверки со своими указаниями, устанавливая срок их исполнения.

Признав отказ в возбуждении уголовного дела незаконным или необоснованным, судья выносит соответствующее постановление, направляет его для исполнения руководителю следственного органа или начальнику органа дознания и уведомляет об этом заявителя

# 45. Отказ в возбуждении уголовного дела и его основания. Постановление об отказе в возбуждении уголовного дела.

При отсутствии основания для возбуждения уголовного дела руководитель следственного органа, следователь, орган дознания или дознаватель выносит постановление об отказе в возбуждении уголовного дела

 Уголовное дело не может быть возбуждено, а возбужденное уголовное дело подлежит прекращению по следующим основаниям:

1) отсутствие события преступления;

2) отсутствие в деянии состава преступления;

3) истечение сроков давности уголовного преследования;

4) смерть подозреваемого или обвиняемого, за исключением случаев, когда производство по уголовному делу необходимо для реабилитации умершего;

5) отсутствие заявления потерпевшего, если уголовное дело может быть возбуждено не иначе как по его заявлению

Копия постановления об отказе в возбуждении уголовного дела в течение 24 часов с момента его вынесения направляется заявителю и прокурору. При этом заявителю разъясняются его право обжаловать данное постановление и порядок обжалования.

Отсутствие события преступления (п. 1 ч. 1 ст. 24 УПК) оз­начает отсутствие самого факта общественно опасного деяния (например, при рассмотрении заявления о краже будет установлено, что собственник денег передал их другому лицу, не сооб­щив об этом членам своей семьи).

Отсутствие состава преступления (п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК) озна­чает, что сам факт общественно опасного деяния установлен, но он не содержит всех признаков, указанных в уголовном законе применительно к конкретному преступлению. Отсутствие соста­ва преступления может быть признано основанием для отказа в возбуждении уголовного дела в тех случаях, когда сам факт про­тивоправного деяния установлен, однако:

* действия этого лица носили правомерный характер (необходимая оборона - ст. 37 УК; причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление, - ст. 38 УК; крайняя необходимость - ст. 39 УК; физическое или психическое принуждение - ст. 40 УК; обосно­ванный риск - ст. 41 УК; неисполнение приказа или распоря­жения - ст. 42 УК и ряд других случаев);
* событие явилось ре­зультатом действий данного лица, однако отсутствует один из обязательных элементов состава преступления (например, пре­ступление совершено по неосторожности, а уголовная ответст­венность возможна в случаях умышленной вины).

Состав преступления отсутствует, в частности, в случаях:

малозначительности деяний, не представляющей общест­венной опасности (ч. 2 ст. 14 УК); приготовления к преступлению, не отнесенного к катего­рии тяжких или особо тяжких преступлений (ч. 2 ст. 30 УК); добровольного и окончательного отказа лица от доведе­ния преступления до конца, если фактически совершенное им деяние не содержит иной состав преступления, а также в иных специальных случаях, предусмотренных для организатора, под­стрекателя и пособника преступления (ст. 31 УК); совершение запрещенного уголовным законом деяния в состоянии невменяемости (ст. 21 УК); недостижение возраста, с которого наступает уголовная ответственность (ст. 20 УК, ч. 3 ст. 27 УПК); совершение деяния, преступность и наказуемость которо­го были устранены новым уголовным законом (ч. 2 ст. 24 УПК).

# 46. Подследственность: понятие и виды.

**Подследственность** — это юридическое свойство уголовного дела, в соответствии с которым предварительное расследование отнесено к компетенции определенного органа дознания или предварительного следствия.

Подследственность уголовного дела определяется на основании двух критериев: ведомственного и территориального.

*Ведомственный* критерий подследственности (ст. 151 УПК) характеризует отраслевую принадлежность органа дознания или предварительного следствия (принадлежность к ведомству, в частности к Следственному комитету РФ, МВД России и т. д.). Он может определяться предметным, персональным или альтернативным признаком.

Так, предметный признак обусловливает отнесение уголовных дел к компетенции различных органов дознания или предварительного следствия в зависимости от квалификации расследуемых преступлений. Например, следователи Следственного комитета РФ расследуют наиболее тяжкие преступления против личности, половой неприкосновенности и половой свободы, против интересов государственной власти и государственной службы, против правосудия и т. д. (подп. «а» п. 1 ч. 2 ст. 151 УПК). В ведении следователей органов Федеральной службы безопасности находятся уголовные дела о преступлениях против государственной безопасности (п. 2 ч. 2 ст. 151 УПК). Органы предварительного следствия при МВД России осуществляют расследование преступлений против здоровья, против собственности, в сфере экономической деятельности и т. д. (п. 3 ч. 2 ст. 151 УПК).

Персональный признак обусловливает отнесение уголовных дел к компетенции различных органов предварительного следствия или дознания при наличии специального субъекта. Специальным субъектом является участник уголовно-процессуальной деятельности (потерпевший, подозреваемый или обвиняемый), обладающий какими-то специфическими признаками. Им может быть лицо, занимающее определенную государственную или муниципальную должность, военнослужащий, сотрудник правоохранительных органов и т. д. Например, предварительное следствие по всем уголовным делам о преступлениях, совершенных военнослужащими и сотрудниками правоохранительных органов РФ, а также о преступлениях, совершенных в отношении этих лиц в связи с их служебной деятельностью, проводится следователями Следственного комитета РФ (подп. «в» п. 1 ч. 2 ст. 151 УПК).

Альтернативный признак обусловливает возможность отнесения уголовных дел к компетенции того органа предварительного расследования, который выявил преступление.

*Территориальный* критерий подследственности (ст. 152 УПК) характеризует место производства предварительного расследования, т. е. территориальную компетенцию органа дознания или предварительного следствия (район, город, субъект РФ, федеральный округ

и т. д.). В соответствии с ч. 1, 2 ст. 152 УПК предварительное расследование производится по месту совершения преступного деяния, содержащего признаки преступления, независимо от места наступления общественно опасных последствий. А если преступление было начато в одном месте, а окончено в другом, то уголовное дело расследуется по месту его окончания. Если в рамках одного уголовного дела расследуется сразу несколько эпизодов преступной деятельности, происшедших в разных местах, то территориальная подследственность определяется вышестоящим руководителем следственного органа по месту совершения большинства деяний или по наиболее тяжкому из них (ч. 3 ст. 152 УПК).

**Изменение и дополнение обвинения.**

В ходе предварительного следствия может возникнуть необходимость уже после предъявления обвинения изменить или дополнить его2. Связано это с тем, что расследование уголовного дела еще не окончено, процесс собирания доказательств продолжается. Необходимость изменения или дополнения обвинения может быть обусловлена изменением фактических обстоятельств, составляющих существо обвинения, выявлением новых эпизодов деятельности или недоказанностью отдельных из них, изменением юридической квалификации преступлений и т. д.

Согласно ст. 175 УПК, если в ходе предварительного следствия появятся основания для изменения предъявленного обвинения, то следователь в соответствии со ст. 171 УПК **выносит новое постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого** и предъявляет его обвиняемому в порядке, установленном ст. 172 УПК.

Если в ходе предварительного следствия предъявленное обвинение в какойлибо его части не нашло подтверждения, то следователь своим постановлением прекращает уголовное преследование в соответствующей части, о чем уведомляет обвиняемого, его защитника, а также прокурора1.

Во всех случаях, когда изменение обвинения обусловлено изменением его фактической стороны или юридической квалификации содеянного, а дополнение обвинения — установлением новых эпизодов преступной деятельности обвиняемого, следователь обязан вынести новое постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого, включающее все эпизоды преступной деятельности, как ранее предъявленные, так и новые. После этого процедура предъявления обвинения осуществляется заново.

Обвинение, выраженное в новом постановлении, имеет принципиальное значение в уголовном судопроизводстве. Именно в этом виде обвинение должно фигурировать в обвинительном заключении и тем самым предопределять ход судебного разбирательства, которое согласно ст. 252 УПК осуществляется исключительно в отношении обвиняемого и лишь по предъявленному ему обвинению. Изменение обвинения в судебном разбирательстве допускается, если этим не ухудшается положение подсудимого и не нарушается его право на защиту.

Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 5 марта 2004 г. № 1 указал, что в случаях, когда обвинение, изложенное в обвинительном заключении, не соответствует обвинению, изложенному в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого, это исключает возможность принятия судом решения по существу на основании данного заключения (п. 14). Поэтому суд по собственной инициативе или по ходатайству стороны в ходе предварительного слушания возвращает уголовное дело прокурору для устранения препятствий его рассмотрения судом2.

Так, вышестоящий суд изменил приговор, исключив квалифицирующий признак соответственно «особая жестокость» при убийстве и «крупный размер» при мошенничестве, поскольку из постановления о привлечении в качестве обвиняемого и обвинительного заключения следует, что органами предварительного следствия данные квалифицирующие признаки не вменялись

# 47. Привлечение в качестве обвиняемого. Изменение обвинения на предварительном следствии.

Привлечение лица в качестве обвиняемого как властное решение следователя о том, что им собрана достаточная совокупность доказа тельств, позволяющая инкриминировать конкретному лицу совершение общественно опасного деяния, является одним из важнейших актов досудебного производства. Данное процессуальное решение является определенным итогом деятельности следователя по установлению обстоятельств, входящих в предмет доказывания. В то же время оно обусловливает границы дальнейшего производства по уголовному делу, которое будет осуществляться только в отношении лица или лиц, привлеченных к уголовной ответственности, и только по тем преступлениям, которые им вменялись в вину. Обвинение, сформулированное в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого, предопределяет рамки обвинения, выраженного в обвинительном заключении (ст. 220 УПК), в судебном разбирательстве (ст. 252 УПК), в приговоре. Тем самым презюмируется, что положение обвиняемого не может быть ухудшено в ходе дальнейшего производства по делу по сравнению с обвинением, сформулированным в названном постановлении. Это не исключает возможности предъявления обвиняемому более тяжкого или иного обвинения, если в ходе расследования будут выявлены обстоятельства, свидетельствующие о совершении им более тяжкого или иного преступления.

Значение привлечения лица в качестве обвиняемого состоит также и в том, что появляется одна из центральных фигур среди участников уголовного судопроизводства со стороны защиты — обвиняемый, который вступает с государством в лице соответствующих органов и должностных лиц в особые публичные уголовнопроцессуальные отношения, что порождает обширный комплекс взаимообусловленных прав и обязанностей. С одной стороны, государство в предусмотренных законом случаях имеет право в значительной мере ограничить конституционные права и свободы обвиняемого, например такие, как право на свободу и личную неприкосновенность. С другой стороны, обвиняемый, зная сущность обвинения, становится активным участником уголовного судопроизводства. Он реализует предоставленные ему права, закрепленные в ст. 47 УПК, и прежде всего право на защиту как лично, так и с помощью защитника

данный институт характерен исключительно для предварительного следствия. Дознание как форма предварительного расследования (гл. 32 УПК) не предусматривает вынесения такого процессуального акта, как постановление о привлечении в качестве обвиняемого. В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 47 УПК при осуществлении дознания лицо признается обвиняемым только по окончании расследования путем вынесения обвинительного акта или обвинительного постановления

**Основания привлечения в качестве обвиняемого**

В соответствии с ч. 1 ст. 171 УПК решение о привлечении в качестве обвиняемого следователь принимает при наличии достаточных доказательств, дающих *основания* для обвинения лица в совершении преступления. Таким образом, для вынесения такого постановления необходимо как материальноправовое, так и процессуальное основание. Это означает, что на момент привлечения в качестве обвиняемого должны быть доказаны: 1) событие преступления (время, место, способ и другие обстоятельства совершения преступления); 2) причастность и виновность данного лица в совершении преступления, форма его вины и мотивы; 3) обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого; 4) характер и размер вреда, причиненного преступлением. Только доказанная совокупность вышеуказанных обстоятельств служит основанием для принятия процессуального решения о привлечении лица в качестве обвиняемого. В УПК не раскрыто понятие достаточности доказательств. Это субъективное, оценочное суждение следователя, ведущего производство по делу. Оно основывается на его внутреннем убеждении, базирующемся на исследованной совокупности доказательств, обусловленной знанием закона и требованиями совести

Именно с момента вынесения данного постановления, а не с момента предъявления его обвиняемому и защитнику лицо приобретает процессуальный статус обвиняемого.

Как и любое другое, данное постановление состоит из трех частей: вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной.

*Вводная* часть содержит сведения о месте и времени составления документа, о его составителе, а также информацию о лице, привлекаемом к уголовной ответственности.

В *описательной* части дается описание преступления с указанием времени, места его совершения, других обстоятельств, подлежащих доказыванию, а также пункта, части, статьи или статей УК, предусматривающих ответственность за данное преступление, т. е. уголовноправовая квалификация содеянного. При обвинении лица в совершении нескольких преступлений, предусмотренных разными пунктами, частями, статьями УК, в постановлении следует указать, какие именно деяния вменяются ему по каждой из этих норм уголовного закона (ч. 3 ст. 171 УПК). При совершении преступления (преступлений) в соучастии в постановлениях в отношении каждого из обвиняемых должна быть дана оценка его роли в совершении преступления (ч. 4 ст. 171 УПК).

В *резолютивной* части постановления о привлечении в качестве обвиняемого излагается процессуальное решение следователя привлечь данное лицо в качестве обвиняемого по расследуемому уголовному делу с точным указанием статьи, пункта, части или ряда статей УК, которые инкриминируются лицу. При этом резолютивная часть должна находиться в логической связи с описательномотивировочной частью постановления. Постановление о привлечении в качестве обвиняемого должно быть предельно конкретным. В нем должен быть описан каждый инкриминируемый эпизод преступной деятельности данного лица, поскольку нечеткое и неконкретное обвинение лишает обвиняемого возможности осуществить конституционное право на защиту.

# 48. Дознание.

Дознание является упрощенной формой расследования и его проведение возможно лишь по некоторым уголовным делам о преступлениях небольшой или средней тяжести, перечисленных в ч. 3 ст. 150 УПК и не представляющих большой сложности в расследовании(112. Умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью, 115. Умышленное причинение легкого вреда здоровью, 116. Побои, 117. Истязание, 118. Причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности, 119. Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью, 121. Заражение венерической болезнью, 122. Заражение ВИЧ-инфекцией, 123. Незаконное проведение искусственного прерывания беременности, 125. Оставление в опасности, 158.1. Мелкое хищение, совершенное лицом, подвергнутым административному наказанию, 159 ч 1. Мошенничество, 168. Уничтожение или повреждение имущества по неосторожности и т.д.)

дознание отличается от предварительного следствия следующими особенностями:

1) методом уголовнопроцессуального регулирования. Так, согласно ч. 2 ст. 150 УПК производство предварительного следствия является обязательным (императивным) по всем уголовным делам, за исключением тех, по которым может проводиться дознание. Это означает, что по остальным делам, перечисленным в ч. 3 ст. 150 УПК, возможно проведение дознания, которое при необходимости, в том числе по письменному указанию прокурора, может быть заменено предварительным следствием;

2) субъектами. Так, дознание по уголовным делам осуществляет дознаватель. И лишь в исключительных случаях, предусмотренных п. 7, 8 ч. 3 ст. 151 УПК, дознание может проводиться следователем. В частности, по уголовным делам, связанным со специальным правовым статусом подозреваемого или потерпевшего, дознание проводится следователями Следственного комитета РФ. Предварительное следствие по уголовным делам осуществляет следователь. И лишь при

необходимости быстрого обнаружения и закрепления следов преступления, незамедлительного собирания доказательств на первоначальном этапе расследования по делам, по которым обязательно предварительное следствие, правом производства неотложных следственных действий обладает также и орган дознания (ч. 1—3 ст. 157 УПК)

3) сроками. Так, для дознания характерны менее длительные процессуальные сроки, которые к тому же имеют свои пределы, регламентированные ч. 4, 5 ст. 223 и ст. 2266 УПК. Поэтому если дознаватель не может закончить расследование в максимально установленный законом срок, то уголовное дело подлежит передаче для дальнейшего производства следователю.

Для предварительного следствия законодатель устанавливает более длительные процессуальные сроки, которые не имеют максимальных пределов (ч. 5 ст. 162 УПК);

4) процессуальным статусом лица, подвергающегося уголовному преследованию. Так, в ходе предварительного следствия лицо, в отношении которого осуществляется уголовное преследование, вначале, как правило, пребывает в статусе подозреваемого, а затем — обвиняемого. В зависимости от характера совершенного преступления и от конкретных обстоятельств уголовного дела привлечение лица в качестве обвиняемого может иметь место на любом этапе предварительного

следствия. По смыслу закона постановление о привлечении лица в

качестве обвиняемого может быть вынесено и в отношении лица, ранее не имевшего статуса подозреваемого.

В ходе дознания лицо, в отношении которого осуществляется уголовное преследование, получает статус обвиняемого лишь на самом последнем этапе — в момент вынесения в отношении него обвинительного акта или обвинительного постановления. Таким образом, на всем протяжении предшествующей процессуальной деятельности дознавателя это лицо пребывает в статусе подозреваемого.

5) способом формирования позиции стороны обвинения для последующего судебного разбирательства. Предварительное следствие характеризуется двухэтапным способом формирования позиции обвинения: вначале следователь привлекает лицо в качестве обвиняемого (в порядке, предусмотренном гл. 23 УПК), а затем в отношении его составляется обвинительное заключение.

А при расследовании в форме дознания позиция обвинения формируется упрощенно, одноэтапно, и выражается в вынесении в отношении подозреваемого обвинительного акта или обвинительного постановления

Дознание является упрощенной формой расследования и его проведение возможно лишь по некоторым уголовным делам о преступлениях небольшой или средней тяжести, перечисленных в ч. 3 ст. 150 УПК и не представляющих большой сложности в расследовании(112. Умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью, 115. Умышленное причинение легкого вреда здоровью, 116. Побои, 117. Истязание, 118. Причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности, 119. Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью, 121. Заражение венерической болезнью, 122. Заражение ВИЧ-инфекцией, 123. Незаконное проведение искусственного прерывания беременности, 125. Оставление в опасности, 158.1. Мелкое хищение, совершенное лицом, подвергнутым административному наказанию, 159 ч 1. Мошенничество, 168. Уничтожение или повреждение имущества по неосторожности и т.д.)

Дознание производится в течение 30 суток со дня возбуждения уголовного дела. При необходимости этот срок может быть продлен прокурором, а по уголовным делам в отношении подозреваемого или обвиняемого которым избрана мера пресечения в виде заключения под стражу, - прокурором субъекта Российской Федерации и приравненным к нему военным прокурором до 30 суток.

Признав постановление о приостановлении производства дознания по уголовному делу незаконным или необоснованным, прокурор в срок не позднее 5 суток с момента получения материалов уголовного дела отменяет его, о чем выносит мотивированное постановление с изложением конкретных обстоятельств, подлежащих расследованию, которое вместе с материалами уголовного дела незамедлительно направляет начальнику органа дознания. При этом в случае истечения срока дознания прокурор устанавливает срок дополнительного дознания не более 10 суток.

В исключительных случаях, связанных с исполнением запроса о правовой помощи, срок дознания может быть продлен прокурором субъекта Российской Федерации и приравненным к нему военным прокурором до 12 месяцев.

Уведомление о подозрении в совершении преступления.

В случае, если уголовное дело возбуждено по факту совершения преступления и в ходе дознания получены достаточные данные, дающие основание подозревать лицо в совершении преступления, дознаватель составляет письменное уведомление о подозрении в совершении преступления, копию которого вручает подозреваемому и разъясняет ему права подозреваемого о чем составляется протокол с отметкой о вручении копии уведомления. В течение 3 суток с момента вручения лицу уведомления о подозрении в совершении преступления дознаватель должен допросить подозреваемого по существу подозрения.

2. ***В уведомлении о подозрении*** в совершении преступления должны быть указаны:

1) дата и место его составления;

2) фамилия, инициалы лица, его составившего;

3) фамилия, имя и отчество подозреваемого, число, месяц, год и место его рождения;

4) описание преступления с указанием места, времени его совершения, а также других обстоятельств, подлежащих доказыванию

5) пункт, часть, статья Уголовного кодекса Российской Федерации, предусматривающие ответственность за данное преступление.

При установлении по одному уголовному делу нескольких подозреваемых уведомление о подозрении в совершении преступления вручается каждому из них.

Копия уведомления о подозрении лица в совершении преступления направляется прокурору.

Статья 223.2. **Производство дознания группой дознавателей**.

Производство дознания по уголовному делу в случае его сложности или большого объема может быть поручено группе дознавателей, о чем выносится отдельное постановление или указывается в постановлении о возбуждении уголовного дела.

Решение о производстве дознания группой дознавателей, об изменении ее состава принимает начальник органа дознания. В постановлении должны быть перечислены все дознаватели, которым поручено производство дознания, в том числе указывается, *какой дознаватель назначается руководителем группы дознавателей*. К работе группы дознавателей могут быть привлечены должностные лица органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность. Состав группы дознавателей объявляется подозреваемому, обвиняемому.

Руководитель группы дознавателей принимает уголовное дело к своему производству, организует работу группы дознавателей, руководит действиями других дознавателей, составляет обвинительный акт.

Руководитель группы дознавателей принимает решения о:

1) выделении уголовных дел в отдельное производство

2) прекращении уголовного дела полностью или частично;

3) приостановлении или возобновлении производства по уголовному делу;

4) письменном уведомлении о подозрении в совершении преступления;

5) привлечении лица в качестве обвиняемого и об объеме предъявляемого ему обвинения;

6) направлении обвиняемого в медицинскую организацию, оказывающую медицинскую помощь в стационарных условиях, или в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, для производства соответственно судебно-медицинской, судебно-психиатрической экспертизы

7) возбуждении перед прокурором ходатайства о продлении срока дознания;

8) возбуждении с согласия прокурора перед судом ходатайства об избрании меры пресечения, а также о производстве следственных и иных процессуальных действий

Руководитель и члены группы дознавателей вправе участвовать в следственных действиях, производимых другими дознавателями, лично производить следственные действия и принимать решения по уголовному делу

**Статья 225. Обвинительный акт**

По окончании дознания дознаватель составляет обвинительный акт, в котором 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 Уголовного кодекса Российской Федерации;

6) перечень доказательств, подтверждающих обвинение, и краткое изложение их содержания, а также перечень доказательств, на которые ссылается сторона защиты, и краткое изложение их содержания;

7) обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание;

8) данные о потерпевшем, характере и размере причиненного ему вреда;

9) список лиц, подлежащих вызову в суд.

Обвиняемый, его защитник должны быть ознакомлены с обвинительным актом и материалами уголовного дела, о чем делается отметка в протоколе ознакомления с материалами уголовного дела.

# 49. Дознание в сокращенной форме.

**Основание и порядок производства дознания в сокращенной форме**

Дознание в сокращенной форме производится на основании ходатайства подозреваемого о производстве по уголовному делу дознания в сокращенной форме и при наличии одновременно следующих условий:

1) уголовное дело возбуждено в отношении конкретного лица по признакам одного или нескольких преступлений, указанных в пункте 1 части третьей статьи 150 настоящего Кодекса;

2) подозреваемый признает свою вину, характер и размер причиненного преступлением вреда, а также не оспаривает правовую оценку деяния, приведенную в постановлении о возбуждении уголовного дела;

3) отсутствуют обстоятельства, исключающие производство дознания в сокращенной форме, в частности:

Дознание не может производиться в сокращенной форме в следующих случаях:

1) подозреваемый является несовершеннолетним;

2) имеются основания для производства о применении принудительных мер медицинского характера в порядке, установленном главой 51 настоящего Кодекса;

3) подозреваемый относится к категории лиц, в отношении которых применяется особый порядок уголовного судопроизводства

4) лицо подозревается в совершении двух и более преступлений, если хотя бы одно из них не относится к преступлениям, указанным в пункте 1 части третьей статьи 150 настоящего Кодекса;

5) подозреваемый не владеет языком, на котором ведется уголовное судопроизводство;

6) потерпевший возражает против производства дознания в сокращенной форме.

**Особенности доказывания при производстве дознания в сокращенной форме**

Дознаватель обязан произвести только те следственные и иные процессуальные действия, непроизводство которых может повлечь за собой невосполнимую утрату следов преступления или иных доказательств.

С учетом конкретных обстоятельств уголовного дела дознаватель вправе:

1) не проверять доказательства, если они не были оспорены подозреваемым, его защитником, потерпевшим или его представителем;

2) не допрашивать лиц, от которых в ходе проверки сообщения о преступлении были получены объяснения, за исключением случаев, если необходимо установить дополнительные, имеющие значение для уголовного дела фактические обстоятельства, сведения о которых не содержатся в материалах проверки сообщения о преступлении, либо необходимо проверить доказательства, достоверность которых оспорена подозреваемым, его защитником, потерпевшим или его представителем;

3) не назначать судебную экспертизу по вопросам, ответы на которые содержатся в заключении специалиста по результатам исследования, проведенного в ходе проверки сообщения о преступлении, за исключением следующих случаев:

а) необходимость установления по уголовному делу дополнительных, имеющих значение для уголовного дела фактических обстоятельств;

б) необходимость проверки выводов специалиста, достоверность которых поставлена под сомнение подозреваемым, его защитником, потерпевшим или его представителем;

в) наличие оснований для обязательного назначения судебной экспертизы;

4) не производить иные следственные и процессуальные действия, направленные на установление фактических обстоятельств, сведения о которых содержатся в материалах проверки сообщения о преступлении,

Дознание в сокращенной форме должно быть окончено в **срок, не превышающий 15 суток** со дня вынесения постановления о производстве дознания в сокращенной форме. В этот срок включается время со дня вынесения постановления о производстве дознания в сокращенной форме до дня направления уголовного дела прокурору с обвинительным постановлением. Срок дознания в сокращенной форме согласно ч. 9 ст. 226 7УПК РФ может быть продлен до 20 суток;

**Окончание дознания в сокращенной форме.** Признав, что необходимые следственные действия произведены и объем собранных доказательств достаточен для обоснованного вывода о совершении преступления подозреваемым, дознаватель составляет обвинительное постановление.

Обвинительное постановление подписывается дознавателем и утверждается начальником органа дознания.

Обвинительное постановление должно быть составлено не позднее 10 суток со дня вынесения постановления о производстве дознания в сокращенной форме. Если составить обвинительное постановление в этот срок не представляется возможным вследствие большого объема следственных и иных процессуальных действий, дознание по истечении этого срока продолжается в общем порядке, о чем дознаватель выносит соответствующее постановление.

Не позднее 3 суток со дня составления обвинительного постановления обвиняемый и его защитник должны быть ознакомлены с обвинительным постановлением и материалами уголовного дела, о чем в протоколе ознакомления участников уголовного судопроизводства с материалами уголовного дела делается соответствующая отметка. В случае невозможности завершить ознакомление обвиняемого, его защитника, потерпевшего и (или) его представителя с обвинительным постановлением и материалами уголовного дела в срок производство дознания на основании постановления дознавателя продолжается в общем порядке.

# 50. Понятие и виды следственных действий. Общие правила производства следственных действий.

***Понятие и система следственных действий***.

следственными действиями следует считать производимые следователем или органом дознания (дознавателем) уголовнопроцессуальные действия познавательного характера, направленные на установление обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела.

Целью любого следственного действия является получение значимой для уголовного дела информации о событии преступления, о лицах, его совершивших, о других подлежащих установлению обстоятельствах. В свою очередь, основные задачи следственного действия — это получение новых или проверка имеющихся доказательств. Вместе с тем посредством следственных действий могут решаться и другие, факультативные задачи, в том числе непроцессуального характера (розыск обвиняемого, выявление признаков нового преступления и т. д.). Помимо этого, каждое следственное действие имеет и свои частные цели и задачи, обусловливающие его существование и вытекающие из соответствующей нормы уголовнопроцессуального закона.

Условия правомерности любого следственного действия заключаются в точном соблюдении всех предусмотренных законом процессуальных правил, регламентирующих его подготовку, непосредственное осуществление (рабочий этап), а также фиксацию хода и результатов.

Такие процессуальные правила можно разделить на две группы: 1) общие правила, которые в целом регламентируют производство всех следственных действий (ст. 164—170 УПК); 2) частные правила2, определяющие порядок производства отдельно взятых или близких по характеру следственных действий, например осмотра, обыска, выемки, допроса и т. д. (гл. 24—27 УПК).

представляется возможным сформулировать следующие общие ***правила* производства**

**следственных действий:**

1) следственные действия могут проводиться только по возбужденному уголовному делу. Исключение из этого правила составляет осмотр места происшествия, предметов и документов (ч. 2 ст. 176 УПК), осмотр трупа (ч. 4 ст. 178 УПК), освидетельствование (ч. 1 ст. 179 УПК) и выемка (ст. 183 УПК), а также производство судебной экспертизы (ч. 4 ст. 195 УПК) и получение образцов для сравнительного исследования (ч. 1 ст. 202 УПК). Законодатель допускает такое исключение, исходя из специфического характера указанных следственных действий, связанных с необходимостью в кратчайшие сроки обнаружить и зафиксировать материальные следы преступления;

2) выбор следственного действия, которое должно быть произведено в конкретной следственной ситуации, осуществляет сам следователь. Вместе с тем законодатель предусматривает ряд исключений, обязывающих следователя осуществить определенные следственные действия в определенных ситуациях (ч. 2 ст. 46, ст. 173, ч. 1 ст. 2231 УПК);

3) в процессе предварительного расследования уголовного дела следователь не обязан производить все без исключения предусмотренные законом следственные действия. Так, некоторые наиболее распространенные следственные действия (следственный осмотр, допрос, обыск) проводятся практически по каждому уголовному делу. Другие (очная ставка, предъявления для опознания, освидетельствование) проводятся реже. Некоторые (следственный эксперимент или проверка показаний на месте) в силу их объективной необходимости, а также большой организационной сложности широкого распространения в следственной практике не имеют;

4) следственные действия, сопряженные с возможностью применения государственного принуждения (ч. 3 ст. 178, ст. 179, 182, 183 УПК), производятся на **основании постановления следователя**;

5) следственные действия, ограничивающие конституционные права и свободы человека и гражданина (п. 4—9, 101, 11, 12 ч. 2 ст. 29 УПК), производятся на **основании судебного решения**. Данное правило соответствует международным стандартам обеспечения прав и свобод личности и вытекает из положений Конституции РФ и принципов уголовного судопроизводства. Процессуальный порядок получения подобных судебных решений регламентирован ст. 165 УПК. Так, следователь при наличии предусмотренных законом оснований для производства следственного действия с согласия руководителя следственного органа возбуждает перед судом соответствующее ходатайство. Данное ходатайство в 24часовой срок с момента поступления подлежит единоличному рассмотрению федеральным судьей районного (военного) суда по месту производства предварительного расследования или по месту осуществления предполагаемого следственного действия. В судебном заседании вправе участвовать прокурор и следователь (дознаватель). Рассмотрев ходатайство, судья выносит одно из следующих решений: а) о разрешении производства следственного действия; б) об отказе в производстве следственного действия с обязательным указанием мотивов такого отказа. В части получения судебного решения о производстве процессуального действия по реализации, утилизации или уничтожению вещественных доказательств законодателем установлен особый процессуальный порядок, обусловленный специальным пятисуточным сроком и возможностью участия в судебном заседании подозреваемого, обвиняемого и иных заинтересованных лиц (ч. 31 ст. 164 УПК). Вместе с тем в процессе предварительного расследования может сложиться следственная ситуация, требующая безотлагательного производства определенных следственных действий, осуществляемых на основании судебного решения (осмотра, обыска жилища или личного обыска либо выемки заложенной или сданной на хранение в ломбард вещи

6) производство следственного действия в ночное время (с 22 до 6 часов по местному времени) не допускается, за исключением случаев, не терпящих отлагательства;

7) при производстве следственных действий следователь не может применять насилие, угрозы и иные незаконные меры, а также создавать опасность для жизни и здоровья участвующих в следственных действиях лиц;

8) при производстве следственных действий могут применяться технические средства и способы обнаружения, фиксации и изъятия следов преступления и вещественных доказательств

# 51. Предъявление для опознания.

Это следственное действие заключается в отождествлении конкретного объекта по мысленному образу, запечатленному в сознании опознающего лица. Это одно из наиболее сложных следственных действий. Оно основано на закономерностях криминалистической идентификации, которая, в свою очередь, исходит из признания индивидуальности и неповторимости объектов материального мира. Таким образом, основной задачей предъявления для опознания является установление тождества (идентичности) объекта, имеющегося в распоряжении следователя, с объектом, который ранее наблюдался опознающим лицом и мысленный образ которого остался в его памяти. Такое отождествление происходит путем выявления общих и частных идентификационных признаков; путем выделения опознаваемого объекта из группы однородных; путем сравнения опознаваемого объекта с его мысленным образом и т. д.

Исходя из этого, обязательными условиями предъявления для опознания являются следующие: 1) опознающий обязательно должен быть предварительно допрошен об обстоятельствах, при которых он ранее наблюдал предъявляемый для опознания объект, а также о приметах и особенностях (идентификационных признаках), по которым он может его опознать (ч. 2 ст. 193 УПК); 2) до момента предъявления для опознания должна быть полностью исключена возможность визуального восприятия опознающим лицом опознаваемого объекта. В противном случае будет невозможно определить, когда именно (в момент совершения преступления или уже после, при его расследовании) мысленный образ предъявляемого объекта был запечатлен в сознании опознающего лица. И, следовательно, значение такого мероприятия практически сведется к нулю. Кстати, в связи с этим законодатель запрещает и производство повторного опознания тем же опознающим и по тем же признакам (ч. 3 ст. 193 УПК).

Участниками предъявления для опознания, помимо следователя, являются опознающее лицо — свидетель, потерпевший, подозреваемый или обвиняемый (ч. 1 ст. 193 УПК). По мере необходимости следователь привлекает к участию в данном мероприятии различных специалистов. При опознании живого человека участниками этого следственного действия, кроме того, являются сам опознаваемый и так называемые статисты. Приступая к предъявлению для опознания, следователь удостоверяется в личности участников, разъясняет им права и порядок производства следственного действия. Предъявление для опознания — это специфическая форма получения показаний, поэтому если опознающим является свидетель или потерпевший, то он предупреждается об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний или за дачу заведомо ложных показаний.

В целях «чистоты» опознания объект предъявляется опознающему лицу совместно с другими однородными ему объектами. Причем общее количество предъявляемых для опознания объектов *не может быть менее трех* (ч. 6 ст. 193 УПК). При невозможности предъявления объекта в натуре опознание проводится по его изображению (фотографии, рисунку и т. д.), предъявляемому одновременно с изображениями сходных объектов также в количестве не менее трех2. В процессе изучения опознающим предъявляемых ему объектов следователь не имеет права задавать наводящие вопросы или иным путем влиять на результаты этого следственного действия. В случае опознания одного из предъявленных объектов опознающему предлагается объяснить, по каким приметам или особенностям было произведено такое отождествление (ч. 7 ст. 193 УПК). Ход и результаты предъявления для опознания следователь фиксирует в соответствующем протоколе, в котором, помимо прочего, указываются условия, результаты опознания и, по возможности дословно, излагаются объяснения опознающего.

В зависимости от опознаваемых объектов выделяют следующие виды опознания: живых лиц, трупа, предметов или документов, участков местности и т. д. При этом особенности в процессуальной регламентации имеют такие виды, как опознание живых лиц и опознание трупа.

*Опознание живых* лиц предусматривает следующие дополнительные требования: 1) лицо предъявляется для опознания вместе с другими по возможности внешне сходными с ним лицами — статистами; 2) перед началом следственного действия опознаваемому предлагается занять среди статистов любое место, о чем в протоколе делается соответствующая запись; 3) в целях обеспечения безопасности опознающего опознание может быть проведено в условиях, исключающих его визуальное наблюдение опознаваемым, о чем делается запись в протоколе.

*Опознание трупа* также осуществляется в соответствии с общими правилами, за исключением того, что труп предъявляется опознающему в единственном числе (ч. 4 ст. 193 УПК).

# 52. Осмотр. Освидетельствование. Следственный эксперимент.

**Осмотр**

Осмотр состоит в непосредственном изучении какоголибо объекта путем его личного восприятия. Осмотр производится в целях обнаружения следов преступления и других вещественных доказательств, выяснения других обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела (ст. 176 УПК). В зависимости от объекта различают следующие виды осмотра: 1) осмотр места происшествия; 2) осмотр местности, жилища, иного помещения; 3) осмотр предметов и документов; 4) осмотр трупа. Иногда выделяется осмотр животных, хотя законом он не предусмотрен.

виды осмотра:

1) осмотр места происшествия. Под местом происшествия понимается место совершения преступления (достоверно известное или предполагаемое) либо иного интересующего следствие события (например, место сокрытия похищенного или место обнаружения трупа, если он доставлен туда уже после убийства). Осмотр места происшествия является очень распространенным и важным следственным действием. По многим категориям дел (убийства, дорожнотранспортные происшествия, пожары и др.) он проводится практически всегда.

Обычно наиболее важные доказательства, следы преступления, дающие следователю первоначальные нити к установлению картины преступления, обнаруживаются именно при этом следственном действии. От качественного и своевременного осмотра места происшествия во многом зависит успех расследования. В связи с этим он является неотложным следственным действием и в случаях, не терпящих отлагательства, может быть произведен до возбуждения уголовного дела (ст. 176 УПК). Обычно в осмотре места происшествия выделяют две стадии: статическую и динамическую. На первой стадии обстановка исследуется в неизменном виде, в том, в котором ее застал следователь. На второй — допускается ее изменение, перемещение отдельных ее элементов, предметов в целях детального их изучения. Однако в любом случае при осмотре должна фиксироваться та обстановка, которую видят следователь и другие его участники. Если она была нарушена до начала осмотра (например, столкнувшиеся автомашины удалены с проезжей части дороги), следователь должен фиксировать то, что реально осталось на месте происшествия.

При осмотре места происшествия обязательно присутствие понятых, за исключением случаев, предусмотренных ч. 3 ст. 170 УПК. Следователь вправе также привлечь к участию в осмотре обвиняемого, подозреваемого, потерпевшего, свидетеля. Если осмотр производится с участием обвиняемого или подозреваемого, то в нем вправе принимать участие их защитник. В необходимых случаях приглашается переводчик. Следователь может также привлечь к осмотру специалиста, который оказывает ему различную научнотехническую помощь. Указанные лица присутствуют при всех действиях следователя и могут обращать его внимание на те или иные обстоятельства и делать заявления, подлежащие занесению в протокол.

При осмотре места происшествия могут применяться различные научнотехнические средства, облегчающие поиск и обнаружение всевозможных следов и доказательств (особенно невидимых и слабовидимых), а также технические средства фиксации обстановки и обнаруженных следов — фотографирование, киносъемка, аудиои видеозапись, изготовление слепков и оттисков. Могут составляться также планы и схемы места происшествия или отдельных его фрагментов.

О производстве осмотра составляется протокол с соблюдением общих правил, предусмотренных ст. 165, 166 и 180 УПК. В нем фиксируется обстановка места происшествия, что обнаружено и изъято.

Изымаемые предметы должны быть подробно описаны с указанием индивидуальных признаков и особенностей, по возможности упакованы и опечатаны. В протоколе должно быть указано, какие научнотехнические средства применялись в ходе осмотра и каков результат их применения (что обнаружено или изготовлено). Выполненные в ходе осмотра фотографические негативы и снимки, киноленты, диапозитивы, планы, схемы, слепки и оттиски следов и т. п. прилагаются к протоколу.

Все обнаруженное и изъятое при осмотре должно быть предъявлено понятым и другим участникам осмотра. Изъятию подлежат только те предметы, которые могут иметь отношение к уголовному делу;

2) осмотр местности, жилища, иного помещения. Как самостоятельный вид осмотра встречается сравнительно редко и проводится в случаях, когда осматриваемая территория заведомо не является местом преступления или иного расследуемого события (например, при проверке алиби обвиняемого выясняется, совпадает ли действительная обстановка места его пребывания с описанной им). Проводится такой осмотр по тем же правилам, что и осмотр места происшествия, за исключением следующих особенностей. Осмотр жилища производится только с согласия проживающих в нем лиц или на основании судебного решения, полученного в порядке, установленном ст. 165 УПК. Осмотр помещения организации производится в присутствии представителя администрации этой организации. В случае невозможности обеспечить его участие в осмотре об этом делается запись в протоколе;

3) осмотр предметов и документов. Возможны два варианта такого осмотра. Он может быть проведен в ходе того следственного действия, при котором изъяты эти предметы или документы (например, при обыске, осмотре места происшествия и др.). В таких случаях отдельный документ не составляется, результаты осмотра фиксируются в протоколе данного следственного действия. При другом варианте изымаемые документы описываются лишь в самых общих чертах, упаковываются, опечатываются, а затем проводится их более детальный осмотр, оформляемый отдельным протоколом. Какой избрать вариант, решает следователь в зависимости от конкретной ситуации. Например, если осмотр места происшествия производится в неблагоприятной метеорологической обстановке, в пустынной местности, ночью и т. п., то изъятые при этом предметы целесообразно детально осмотреть позднее, в кабинете следователя.

В случаях, не терпящих отлагательства, осмотр предметов и документов может быть проведен до возбуждения уголовного дела. При осмотре предметов и документов кроме понятых могут присутствовать те же лица, что и при осмотре места происшествия. Могут применяться также различные научнотехнические средства. Протокол осмотра составляется по тем же правилам;

4) осмотр трупа. Чаще всего проводится в ходе осмотра места происшествия. Даже если место обнаружения трупа не совпадает с местом убийства (он был доставлен туда после убийства), это место всегда представляет для следствия интерес и поэтому подлежит осмотру. Как отдельное следственное действие осмотр трупа производится редко (обычно в морге), например когда возникает необходимость в его повторном осмотре.

При осмотре трупа фиксируются его местонахождение, поза, видимые повреждения, одежда. Особенно детально должна описываться одежда (в частности, содержимое карманов) у неопознанных трупов, поскольку это может иметь большое значение для установления личности погибшего.

Особенностью данного вида осмотра (независимо от того, осуществляется он самостоятельно или в ходе осмотра места происшествия) является то, что он должен производиться с участием судебномедицинского эксперта, а при невозможности его участия — врача. При необходимости осмотр трупа может быть произведен до возбуждения уголовного дела (ст. 178 УПК). Остальные его правила такие же, как и при других видах осмотра.

**Освидетельствование** по своей сущности является разновидностью осмотра со специфическим объектом — телом живого человека. В связи с этим оно выделено в отдельное следственное действие, осуществляемое в определенном порядке.

Согласно ст. 179 УПК освидетельствование проводится 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. Так же как и следственный осмотр, освидетельствование зачастую производится на первоначальном этапе расследования. Поэтому в случаях, не терпящих отлагательства, законодатель позволяет произвести освидетельствование и до возбуждения уголовного дела.

Освидетельствованию может быть подвергнут подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, а также свидетель, но только с его согласия, за исключением случаев, когда освидетельствование необходимо для оценки достоверности его показаний. Следователь вправе привлечь к производству освидетельствования врача или другого специалиста. Участие понятых необязательно.

О производстве освидетельствования следователь выносит постановление, которое является обязательным для освидетельствуемого лица. Протокол освидетельствования составляется по общим правилам (ст. 166, 167, 180 УПК). Производство освидетельствования может затрагивать права личности, гарантированные Конституцией. В связи с этим закон устанавливает ограничения при проведении этого следственного действия. Если освидетельствование сопровождается обнажением освидетельствуемого лица, то оно может производиться только следователем того же пола. В противном случае освидетельствование производится врачом. Следует оговориться, что это ограничение касается только случаев, когда освидетельствование сопряжено с обнажением, и не относится к иным ситуациям (установление шрамов или родимых пятен на лице, татуировок на пальцах и т. п.). Кроме того, фотографирование, видеозапись и киносъемка в таких случаях могут производиться только с согласия освидетельствуемых лиц.

О производстве осмотра составляется протокол с соблюдением общих правил, предусмотренных ст. 165, 166 и 180 УПК. В нем фиксируется обстановка места происшествия, что обнаружено и изъято.

Изымаемые предметы должны быть подробно описаны с указанием индивидуальных признаков и особенностей, по возможности упакованы и опечатаны. В протоколе должно быть указано, какие научнотехнические средства применялись в ходе осмотра и каков результат их применения (что обнаружено или изготовлено). Выполненные в ходе осмотра фотографические негативы и снимки, киноленты, диапозитивы, планы, схемы, слепки и оттиски следов и т. п. прилагаются к протоколу.

Все обнаруженное и изъятое при осмотре должно быть предъявлено понятым и другим участникам осмотра. Изъятию подлежат только те предметы, которые могут иметь отношение к уголовному делу;

**Следственный эксперимент** — это следственное действие, заключающееся в совершении какихлибо опытных (экспериментальных) действий. Целью его является проверка и уточнение данных, имеющих значение для уголовного дела (ст. 181 УПК). Следственный эксперимент нередко является эффективным средством проверки чьихлибо показаний или иных доказательств (их подтверждения или опровержения), а также следственных версий.

Наиболее распространенными являются следующие виды следственного эксперимента: 1) по проверке возможности наступления какоголибо события; 2) по выявлению последовательности происшедшего события и 3) по определению механизма образования следов.

При этом проверяются возможность восприятия какоголибо события, явления в определенных условиях (например, мог ли свидетель слышать разговор в соседней комнате; по делам о дорожнотранспортных происшествиях часто проводится следственный эксперимент для установления того, мог ли водитель увидеть на определенном расстоянии какоелибо препятствие); возможность совершения какихлибо действий (например, возможно ли пронести через проем данный предмет или разместить в помещении магазина определенное количество товаров); возможности (способности, навыки, умение) определенного лица (например, умение рисовать и т. п.). Устанавливаются или уточняются какиелибо обстоятельства дела (например, можно ли за определенное время пройти какоелибо расстояние). Процессуальные правила производства следственного эксперимента заключаются в следующем.

Место проведения следственного эксперимента зависит от его вида. Эксперимент по проверке возможности восприятия или совершения какихлибо действий должен проводиться в том же самом месте и в обстановке, максимально приближенной к действительности. Например, эксперимент по проверке видимости необходимо проводить в то же время суток, при таком же освещении (естественном или искусственном). Некоторые наиболее сложные виды эксперимента требуют воссоздания всей обстановки исследуемого события, например движения автомобиля или поезда с той же скоростью. Для других экспериментов обстановка существенного значения не имеет (например, умение рисовать или завязывать морские узлы может быть проверено и в кабинете следователя — для этого достаточно предоставить лицу необходимые предметы).

Порядок совершения опытных (экспериментальных) действий зависит от вида эксперимента. По возможности они должны совершаться неоднократно в различных вариантах. Например, при проверке возможности слышать разговор из соседней комнаты разговор имитируется вначале тихим голосом, затем — нормальным, а потом — громким. При установлении времени, затрачиваемого для того, чтобы пройти определенное расстояние, время замеряется сначала при ходьбе медленным шагом, затем — нормальным и быстрым.

При проведении следственного эксперимента обязательно присутствие понятых, причем их число нередко должно быть более двух. При необходимости в следственном эксперименте могут участвовать обвиняемый, подозреваемый, потерпевший, свидетель. Следователь вправе пригласить для участия в производстве следственного эксперимента и специалиста (ст. 168 УПК). Это общие правила. Конкретный круг участников зависит от вида следственного эксперимента. Например, эксперимент в целях проверки способностей конкретного лица может проводиться с участием только этого лица. Если эксперимент проводится одновременно в нескольких местах (например, при проверке слышимости), то необходим помощник следователя. В таких случаях следователь руководит действиями в одном месте (например, где имитируется разговор), а его помощник — в другом (где этот разговор воспринимается). Соответственно, в каждом месте должно быть и достаточное количество понятых. Нередко в эксперименте принимают участие лица, которые совершают экспериментальные действия (например, имитируют прослушиваемый разговор). Их процессуальный статус законом не определен. На практике они именуются поразному: статисты, имитаторы, секунданты. Каким требованиям они должны удовлетворять? Это зависит от вида эксперимента. В одних случаях эксперимент может быть проведен с участием опре деленного лица — именно того, чьи показания проверяются. Например, если продавец уверяет, что в подсобном помещении магазина, где произошла кража, было такоето количество товаров, то лучше ему самому и предоставить возможность показать, как там их можно было разместить. В других случаях совершенно не важно, кто будет производить экспериментальные действия (например, при проверке возможности пронести вещь через какойто проем). В некоторых случаях лица, совершающие экспериментальные действия, должны соответствовать какимто определенным признакам — пол, возраст, рост и др. (например, при определении времени, требуемого для того, чтобы пройти какоето расстояние).

При производстве следственного эксперимента могут применяться различные технические средства — фотографирование, звукозапись, видеозапись, киносъемка. Могут производиться измерения, составляться планы и схемы.

Не допускаются действия, унижающие честь и достоинство участвующих в нем лиц или создающие опасность для их здоровья.

О производстве следственного эксперимента составляется протокол, в котором излагаются условия его проведения, ход и результаты. Протокол подписывается всеми его участниками. Если при его производстве применялись технические средства, то результаты их использования, а равно и экспериментально изготовленные предметы прилагаются к протоколу.

# 53. Обыск, выемка. Наложение ареста на почтово-телеграфную корреспонденцию.

**Обыск**.

Это следственное действие заключается в принудительном обследовании помещений, сооружений, участков местности, транспортных средств отдельных граждан и иных объектов в целях отыскания и изъятия скрываемых орудий, оборудования или иных средств совершения преступления, предметов, документов и ценностей, имеющих значение для уголовного дела, а также для обнаружения разыскиваемых лиц или трупов.

Основанием для производства обыска является наличие достаточных данных, свидетельствующих о том, что в какомлибо месте или у какоголибо лица могут находиться орудия преступления, иные предметы, документы или ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела (ч. 1 ст. 182 УПК). Таким образом, обыск всегда про водится при отсутствии точных сведений о месте нахождения подлежащих изъятию объектов, что обусловливает его поисковый характер.

В отличие от большинства других следственных действий обыск в силу своих специфических задач всегда сопровождается государственным принуждением. Поэтому он производится на основании мотивированного постановления следователя, в котором обязательно указываются конкретные фактические данные, свидетельствующие о нахождении в определенном месте определенных объектов1.

Помимо следователя, обязательными участниками обыска являются понятые и обыскиваемые лица, т. е. субъекты, имеющие непосредственное отношение к тому объекту, где производится обыск. В качестве обыскиваемых могут выступать как участники уголовного судопроизводства (подозреваемый, обвиняемый и т. д.), так и лица, еще не имеющие определенного процессуального статуса. Участие обыскиваемых способствует обеспечению при производстве обыска принципов уголовного судопроизводства, создает возможность для добровольной выдачи искомых объектов, получения объяснений по поводу обнаруженного и т. д. Кроме того, следователь вправе привлечь для участия в обыске специалистов, а при необходимости — и иных лиц. Для оказания помощи в проведении конкретных мероприятий по обнаружению доказательств, для обеспечения безопасности участников и преодоления противодействия следователь может привлечь для участия в обыске оперативных сотрудников. На правах оперативных сотрудников в производстве обыска также могут принять участие специальные силовые подразделения МВД России, ФСБ России и т. д. При этом категорически не допускается привлечение для участия в обыске сотрудников данных подразделений в целях оказания психологического воздействия на присутствующих лиц. Для обеспечения прав и законных интересов обыскиваемых лиц при производстве обыска могут присутствовать их адвокаты (ч. 11 ст. 182 УПК).

До начала обыска следователь должен ознакомить обыскиваемых лиц с постановлением о его производстве и предложить им выдать искомые предметы, документы или ценности добровольно. В случае добровольной выдачи и при отсутствии оснований полагать о сокрытии какихлибо иных значимых объектов следственное действие мо жет быть окончено. В противном случае следователь приступает к осуществлению непосредственных поисковых мероприятий. В целях отыскания и изъятия имеющих значение для уголовного дела объектов законодатель предоставляет следователю широкие процессуальные возможности. Так, следователь имеет право:

а) вскрывать любые помещения, если владелец отказывается их открыть добровольно (ч. 6 ст. 182 УПК);

б) запрещать обыскиваемым или иным присутствующим лицам покидать место производства обыска, а также общаться друг с другом или другими лицами (ч. 8 ст. 182 УПК);

в) пресекать любые формы противодействия обыску, в том числе попытки уничтожить или спрятать подлежащие изъятию предметы, документы или ценности;

г) изымать любые предметы, документы и ценности, имеющие, по его мнению, отношение к уголовному делу;

д) изымать любые предметы, которые изъяты из свободного оборота (ч. 9 ст. 182 УПК). Процессуальные возможности следователя ограничены положениями Конституции РФ и принципами уголовного судопроизводства. Так, в частности, следователь обязан принимать меры к тому, чтобы не были оглашены выявленные в ходе обыска обстоятельства частной жизни лица или сведения, составляющие личную или семейную тайну (ч. 1 ст. 23 Конституции РФ, ч. 7 ст. 182 УПК). При производстве обыска не должно допускаться не вызываемое необходимостью повреждение имущества (ч. 6 ст. 182 УПК).

Все изъятые в ходе обыска объекты должны быть предъявлены участвующим лицам, а при необходимости надлежащим образом упакованы, опечатаны, заверены подписями следователя и понятых.

Протокол обыска составляется в соответствии с общими правилами (ч. 12 ст. 182 УПК). Однако при этом законодатель особо подчеркивает обязанность фиксации в этом процессуальном документе места и обстоятельств обнаружения (или добровольной выдачи) искомых объектов, их количества, меры, веса и других индивидуальных признаков. Если в ходе обыска были предприняты попытки уничтожить или спрятать подлежащие изъятию предметы, документы или ценности, то об этом в протоколе делается соответствующая запись и указываются принятые меры. Копия протокола вручается под роспись одному из обыскиваемых лиц.

В зависимости от обыскиваемых объектов выделяют обыск жилища, обыск нежилого помещения или иного сооружения, обыск участка местности; обыск автотранспортного средства; личный обыск и т. д. Они отличаются друг от друга тактикой производства. Особенностями процессуальной регламентации характеризуются только: обыск жилища; личный обыск; обыск предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах в банках и иных кредитных организациях; обыск в служебном помещении адвоката или адвокатского образования.

Так, *обыск в жилище* (ч. 3 ст. 182 УПК) осуществляется на основании судебного решения, а при обстоятельствах, не терпящих отлагательства, — без такового, но с обязательным последующим уведомлением прокурора и суда (ст. 165 УПК).

*Личный обыск*, т. е. обыск тела человека, его одежды или находящихся при нем вещей (ст. 184 УПК), производится на основании судебного решения. В случаях, не терпящих отлагательства, личный обыск также может быть произведен в порядке ч. 5 ст. 165 УПК на основании постановления следователя. Более того, в соответствии с ч. 2 ст. 184 УПК законодатель вообще предусматривает возможность проведения личного обыска без такого постановления в следующих случаях: а) при задержании лица по подозрению в совершении преступления или заключении его под стражу; б) 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. И наконец, личный обыск характеризуется еще одной особенностью, обусловленной принципом уважения чести и достоинства личности: все лица, находящиеся при производстве личного обыска (следователь, понятые, а при необходимости и специалисты), должны быть одного пола с обыскиваемым.

*Обыск предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах в банках и иных кредитных организациях, и обыск в служебном помещении адвоката или адвокатского образования также проводятся не иначе как на основании судебного решения*. И хотя УПК не содержит прямого предписания на получение таких решений, эта обязанность, по мнению Конституционного Суда РФ, вытекает из системы действующего законодательства1. Результаты проведенного обыска могут быть впоследствии обжалованы заинтересованными лицами в порядке ст. 124 и 125 УПК. При этом, как разъяснил Суд, таким правом обладают не только участники уголовного судопроизводства, но и другие заинтересованные лица

**Выемка**. Это следственное действие заключается в добровольной выдаче или принудительном изъятии имеющих значение для уголовного дела предметов или документов, если точно известно, где и у кого они находятся. Таким образом, основанием для производства выемки является наличие точных сведений о нахождении в определенном месте (у определенного лица) предметов или документов, имеющих значение для уголовного дела (ч. 1 ст. 183 УПК). По своим целям и задачам выемка очень схожа с обыском, поэтому осуществляется в аналогичном ему процессуальном порядке и при участии лиц, у которых производится выемка. Протокол выемки также составляется по правилам протокола обыска.

Вместе с тем выемку нельзя считать процессуальной или какойлибо иной разновидностью обыска. Это отдельное следственное действие, имеющее самостоятельные правовые основания и особенности, которые и отличают ее от обыска. Отличия обыска от выемки заключаются в следующем:

1) обыск проводится при отсутствии точных сведений о месте нахождения подлежащих изъятию объектов; основания для его производства носят предположительный характер. При выемке, наоборот, следователь обладает точной информацией относительно места нахождения подлежащих изъятию предметов или документов. Это обстоятельство исключает поисковый характер выемки;

2) обыск всегда связан с государственным принуждением, а выемка вполне может быть осуществлена и в порядке добровольной выдачи.

Законодатель устанавливает, что выемка некоторых специфических объектов или проводимая в некоторых специфических местах должна осуществляться не иначе как на основании судебного решения. К таковым видам выемки относятся:

1) выемка предметов и документов, содержащих государственную или иную охраняемую федеральным законом тайну (ч. 3 ст. 183 УПК);

2) выемка документов, содержащих информацию о вкладах и счетах граждан в банках и иных кредитных организациях, а также вещей, заложенных или сданных на хранение в ломбард (ч. 3 ст. 183 УПК);

3) выемка в жилище (п. 5 ч. 2 ст. 29 УПК).

Помимо этого, на основании судебного решения также должны проводиться выемка в служебном помещении адвоката или адвокатского образования и выемка предметов и документов, содержащих ского образования1 и выемка предметов и документов, содержащих аудиторскую тайну.

В случае выемки заложенной или сданной на хранение в ломбард вещи следователь обязан в трехдневный срок уведомить об этом заемщика или поклажедателя (ч. 6 ст. 183 УПК).

**Наложение ареста на почтовотелеграфные отправления, их осмотр и выемка**. Это следственное действие сложного, комбинированного характера (ст. 185 УПК). Оно заключается в предусмотренном законом и производимом на основе общего процессуального решения комплексе мероприятий по аресту почтовотелеграфных отправлений, их последующим осмотру и выемке, направленном на получение новых или проверку имеющихся доказательств. При наличии достаточных оснований полагать, что сведения, имеющие значение для уголовного дела, могут содержаться в электронных сообщениях или иных передаваемых по сетям электросвязи сообщениях, следователем по решению суда могут быть проведены их осмотр и выемка.

Содержание этого комплекса сводится к следующему: 1) вынесение процессуального решения об аресте почтовотелеграфных отправлений, их осмотр и выемка; 2) арест почтовотелеграфных отправлений; 3) осмотр арестованных почтовотелеграфных отправлений; 4) выемка почтовотелеграфных отправлений; 5) отмена ареста почтовотелеграфных отправлений.

Так, *процессуальное решение* об аресте почтовотелеграфных отправлений принимается при наличии достаточных оснований полагать, что предметы, документы или сведения, имеющие значение для уголовного дела, могут содержаться соответственно в бандеролях, посылках, других почтовотелеграфных отправлениях либо в телеграммах или радиограммах. Подобное решение ограничивает конституционное право на тайну переписки, почтовых и иных сообщений, поэтому в соответствии с требованиями ч. 2 ст. 13 УПК может быть принято только судом в порядке ст. 165 УПК. При этом ходатайство следователя о наложении ареста на почтовотелеграфные отправления и производстве их осмотра и выемки должно содержать: фамилию, имя, отчество и адрес лица, почтовотелеграфные отправления которого должны задерживаться; основания наложения ареста, производства осмотра и выемки; виды почтовотелеграфных отправлений, подлежащих аресту; наименование учреждения связи, на которое возлагается обязанность задерживать соответствующие почтово телеграфные отправления. Копия постановления суда о наложении ареста на почтовотелеграфные отправления и об их выемке направляется в соответствующее учреждение связи.

*Арест почтовотелеграфных отправлений* заключается в задержании сотрудниками учреждений связи указанных в постановлении суда почтовотелеграфных отправлений и незамедлительном уведомлении об этом следователя. Осмотр и выемка задержанных почтовотелеграфных отправлений осуществляются следователем в соответствии с общими правилами производства этих следственных действий, а также с учетом следующих процессуальных особенностей:

1) осмотр, выемка производятся в соответствующем учреждении связи;

2) выемка почтовотелеграфных отправлений из тактических соображений может быть заменена снятием копий с соответствующих документов;

3) в протоколе осмотра почтовотелеграфных отправлений должно быть указано, кем и какие почтовотелеграфные отправления были подвергнуты осмотру, скопированы, отправлены адресату или задержаны.

*Отмена ареста почтовотелеграфных отправлений* осуществляется по решению следователя, когда отпадает необходимость в этой мере, но не позднее окончания стадии предварительного расследования. О своем решении следователь уведомляет прокурора и суд (ч. 6 ст. 185 УПК).

# 54. Контроль и запись переговоров. Получение информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами.

**Контроль и запись переговоров. Получение информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами.** Контроль и запись переговоров и получение информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами представляют собой предусмотренные законом комплексы мероприятий по негласному исследованию и фиксации современных технических способов общения в целях получения новых или проверки имеющихся доказательств (ст. 186, 1861 УПК). Предметом контроля и записи переговоров являются сами телефонные и иные переговоры и их содержание. Получение информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами1 имеет своим назначением установление сведений об имевших место фактах соединений, об их дате, времени и продолжительности, о номерах абонентов, других данных, позволяющих идентифицировать абонентов, а также сведений о номерах и месте расположения приемопередающих базовых станций.

Возможность контроля и записи телефонных и иных переговоров законодатель допускает на срок до шести месяцев только по уголовным делам о преступлениях средней тяжести, тяжких и особо тяжких преступлениях. Получение информации о соединениях допускается на тот же срок, однако возможность осуществления данного следственного действия квалификацией преступления не ограничивается.

Содержание процессуальных комплексов по контролю и записи переговоров, а также по получению информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами включает: а) вынесение процессуального решения о контроле и записи телефонных и иных переговоров (о получении информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами); б) негласную запись телефонных и иных переговоров (предоставление информации о соединениях); в) прослушивание и фиксацию фонограммы этих переговоров (осмотр представленных документов о соединениях); г) прекращение контроля и записи телефонных и иных переговоров (получения информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами).

*Процессуальное решение* о контроле и записи переговоров, о получении информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами принимается при наличии достаточных оснований полагать, что телефонные и иные переговоры подозреваемого, обвиняемого и других лиц или информация о соединениях могут содержать сведения, имеющие значение для уголовного дела. Решение о производстве указанных следственных действий в соответствии с ч. 2 ст. 13 УПК может быть принято только судом при наличии соответствующего ходатайства следователя. При получении письменного заявления свидетеля, потерпевшего, а также их родственников или близких о наличии в отношении их угрозы совершения насилия, вымогательства и других преступных действий решение о контроле и записи их переговоров следователь вправе принять самостоятельно.

Суд принимает процессуальное решение о контроле и записи переговоров или о получении информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами в порядке ст. 165 УПК. Ходатайство следователя должно содержать: а) сведения об уголовном деле, при производстве которого необходимо применение данной меры; б) основания, по которым производится такое мероприятие; в) фамилию, имя и отчество лица, чьи телефонные и иные переговоры подлежат контролю и записи (наименование организации, от которой необходимо получить информацию о соединениях); г) срок осуществления контроля и записи (период получения информации о соединениях); д) наименование органа, которому поручается техническое осуществление контроля и записи. Постановление о производстве контроля и записи телефонных и иных переговоров направляется следователем для исполнения органу дознания, а постановление о получении информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами соответственно направляется в организацию, осуществляющую услуги связи.

*Негласная запись* телефонных и иных переговоров по существу скорее напоминает ОРМ, однако по форме является процессуальным мероприятием, так как прямо предусмотрена УПК. Запись телефонных и иных переговоров осуществляется по поручению следователя специальными техническими службами и подразделениями органов дознания (МВД России, ФСБ России и т. д.). В свою очередь, *предоставление информации о соединениях* между абонентами и (или) абонентскими устройствами заключается в направлении руководителем организации, осуществляющей услуги связи, требуемой следователем информации на любом материальном носителе в опечатанном виде с сопроводительным письмом, в котором указывается период, за который предоставлена эта информация, и номера абонентов (абонентских устройств). Информация о соединениях должна предоставляться следователю по мере ее поступления, но не реже одного раза в неделю.

*Прослушивание и фиксацию* *фонограммы* телефонных и иных переговоров осуществляет следователь. Так, он имеет право в течение всего срока осуществления негласной записи в любое время истребовать соответствующие материалы. Фонограмма передается следователю в опечатанном виде с указанием даты и времени начала и окончания записи, а также кратких характеристик использованных при этом технических средств. Прослушивание фонограммы осуществляется по правилам следственного осмотра документов. Для участия в прослушивании могут быть приглашены специалист и лицо, чьи переговоры были записаны.

*Осмотр представленных документов* о соединениях также осуществляется по общим правилам следственного осмотра с участием (при необходимости) специалиста. В протоколе осмотра должна быть дословно изложена та часть фонограммы или та информация о соединениях, которая, по мнению следователя, имеет отношение к данному уголовному делу. Фонограмма или документы, содержащие информацию о соединениях, в полном объеме приобщаются к материалам уголовного дела на основании постановления следователя как вещественные доказательства. Они хранятся в опечатанном виде в условиях, исключающих возможность ознакомления с ними посторонних лиц. А для полученных фонограмм, помимо этого, должны быть обеспечены условия для сохранности и технической пригодности для повторного прослушивания, в том числе в судебном заседании. *Прекращение контроля и записи телефонных и иных переговоров* или получения информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами осуществляется по решению следователя, когда отпадает необходимость в данной мере, но не позднее окончания стадии предварительного расследования.

# 55. Допрос, его виды. Очная ставка. Проверка показаний на месте.

**Допрос**. Это следственное действие заключается в получении показаний от лица, обладающего сведениями, имеющими значение для уголовного дела. Допрос представляет собой наиболее распространенный способ получения доказательств, что обусловлено сравнительно простым процессуальным порядком его производства. Более того, в определенных предусмотренных законом случаях допрос должен быть проведен обязательно (ч. 2 ст. 46, ст. 173, ч. 1 ст. 2231 УПК). Он имеет как самостоятельное процессуальное значение, так и обусловливает предпосылки для проведения последующих следственных действий: очных ставок, предъявлений для опознания, проверок показаний на месте.

Основными участниками допроса являются следователь и допрашиваемый. Помимо них, в допросе могут принимать участие и другие лица (защитник, переводчик, специалист и т. д.).

Согласно ч. 1 ст. 187 УПК допрос может быть произведен в любом обусловленном обстоятельствами уголовного дела месте (в следственном изоляторе, в больнице, по месту жительства допрашиваемого и т. д.). Однако наиболее часто (по общему правилу) это следственное действие проводится по месту предварительного расследования, т. е. в кабинете следователя. В связи с этим законодатель предусматривает специальные правила вызова на допрос1. Так, уведомление о допросе оформляется специальной повесткой, в которой указываются, в качестве кого вызывается лицо, место и время производства следственного действия и последствия неявки без уважительных причин (ч. 1 ст. 188 УПК). Повестка направляется с помощью средств связи или вручается вызываемому лично; она может быть передана и через других лиц.

Лицо, не достигшее возраста 16 лет, вызывается на допрос через законных представителей либо через администрацию по месту работы или учебы. Иной порядок вызова на допрос допускается только в отдельных случаях, обусловленных обстоятельствами уголовного дела (ч. 2 ст. 188 УПК). Военнослужащий вызывается на допрос через командование воинской части (ч. 5 ст. 188 УПК). Подозреваемый или обвиняемый, содержащийся под стражей, вызывается на допрос через администрацию соответствующего учреждения (изолятора временного содержания, следственного изолятора и т. д.).

В соответствии с ч. 3 ст. 188 УПК допрашиваемый обязан явиться в назначенный срок либо заранее уведомить следователя о причинах неявки. В противном случае он подлежит приводу либо иным мерам уголовнопроцессуального принуждения.

законодатель устанавливает определенные временные рамки производства этого следственного действия. Так, допрос не может длиться непрерывно более *четырех часов*, после чего следователь обязан предоставить допрашиваемому лицу перерыв не *менее чем на один час* для отдыха и приема пищи. Общая продолжительность допроса в течение дня не должна превышать *восьми часов*. Более того, при наличии медицинских показаний, подтвержденных заключением врача, продолжительность допроса может быть и еще меньше. Поэтому в случае, если следователь не успевает получить все необходимые показания в обозначенные сроки, он должен прервать процедуру допроса и продолжить ее в другой день.

Перед началом допроса следователь, удостоверившись в личности допрашиваемого, разъясняет ему права, порядок производства следственного действия, а в необходимых случаях предупреждает об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний или за дачу заведомо ложных показаний. При возникновении сомнений относительно владения допрашиваемым лицом языком, на котором ведется уголовное судопроизводство, следователь также должен выяснить, на каком языке тот желает давать показания.

Законодатель предусматривает *свободу тактики допроса*. Это означает, что следователь по своему усмотрению определяет структуру и содержание вербального общения (беседы) с допрашиваемым лицом, в том числе задает необходимые вопросы. Так, допрос может начинаться со свободного рассказа допрашиваемого и заканчиваться вопросами следователя; в другой ситуации следовать сразу начинает задавать необходимые вопросы и т. д. Допрашиваемый вправе изложить свои показания (часть показаний) и собственноручно1. Однако эта свобода тактики допроса ограничивается *запретом задавать наводящие вопросы*, которые своей формулировкой предопределяют получение желаемого ответа (ч. 2 ст. 189 УПК). Давая показания, допрашиваемое лицо вправе пользоваться документами и записями (ч. 3 ст. 189 УПК).

Ход и результаты допроса отражаются в соответствующем протоколе (ст. 190 УПК), который, помимо общих правил, должен отвечать следующим процессуальным требованиям: 1) показания допрашиваемого записываются от первого лица и по возможности дословно; 2) вопросы и ответы на них записываются в той последовательности, которая имела место в ходе допроса; 3) в протоколе указываются и те вопросы, которые были отведены следователем или на которые допрашиваемый отвечать отказался, а также мотивы таких отводов или отказов; 4) протокол должен содержать указание об имевшем место в ходе допроса предъявлении отдельных материалов уголовного дела (вещественных доказательств, документов и т. д.) и данных в связи с этим показаниях. Дополнительными средствами фиксации хода и результатов допроса могут быть аудиои видеозапись. Помимо этого, допрашиваемым лицом могут быть изготовлены схемы, чертежи, рисунки, диаграммы. Все эти материалы приобщаются к протоколу, о чем в нем делается соответствующая запись.

В зависимости от процессуального статуса допрашиваемого лица различают допрос обвиняемого, подозреваемого, свидетеля, потерпевшего и эксперта. Кроме того, отдельные требования законодатель предъявляет к допросу несовершеннолетнего. Так, *допрос подозреваемого или обвиняемого* осуществляется по общим правилам, но с учетом соответственно ч. 2 ст. 46 и ст. 173 УПК и при участии защитника, за исключением случаев, предусмотренных ч. 3 ст. 50 и ст. 52 УПК. *Допрос свидетеля или потерпевшего* предусматривает обязанность следователя предупредить этих участников об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний, а также за дачу заведомо ложных показаний. Потерпевший может явиться на допрос со своим представителем, а свидетель — со своим адвокатом, который пользуется правами защитника, предусмотренными ч. 2 ст. 53 УПК. По окончании допроса адвокат вправе делать заявления о нарушениях прав и законных интересов свидетеля, подлежащие занесению в протокол. *Допрос эксперта* может быть произведен только в целях разъяснения данного им заключения.

И наконец, *допрос несовершеннолетнего* свидетеля или потерпевшего характеризуется рядом процессуальных особенностей, обусловленных его возрастом и психическим развитием. Так, лица, не достигшие 14 лет, а по усмотрению следователя — и остальные несовершеннолетние допрашиваются с обязательным участием педагога. При допросе несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля вправе присутствовать и его законный представитель. Потерпевшие и свидетели в возрасте до 16 лет не могут являться субъектами преступлений, поэтому не предупреждаются об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. Вместо этого следователь должен указать им на необходимость говорить правду

**Очная ставка.** Это следственное действие представляет собой одновременный допрос в присутствии друг друга ранее допрошенных лиц, в показаниях которых имеются существенные противоречия (ст. 192 УПК). Очная ставка может производиться между любыми подлежащими допросу лицами (подозреваемыми, обвиняемыми, свидетелями и т. д.) в различных сочетаниях. Это мероприятие носит проверочный характер и направлено на устранение возникающих в процессе расследования противоречий. Однако посредством очной ставки следователь может получить и новые доказательства. Законодатель прямо не предусматривает, между сколькими лицами производится очная ставка, однако по смыслу закона таких лиц должно быть двое. Поэтому при наличии противоречий в показаниях трех и более лиц следователь проводит несколько очных ставок между ними попарно.

Таким образом, обязательными условиями производства очной ставки являются следующие: 1) очная ставка проводится между двумя участниками уголовного судопроизводства; 2) эти участники должны быть ранее обязательно допрошены по обстоятельствам, являющимся предметом очной ставки; 3) устраняемые очной ставкой противоречия должны быть существенными, т. е. имеющими значение для правильной квалификации преступления или верной оценки любых подлежащих установлению обстоятельств.

Поскольку очная ставка является специфической разновидностью допроса, то и осуществляется по сходным с ним процессуальным правилам. Так, при ее производстве могут присутствовать защитник подозреваемого или обвиняемого, представитель потерпевшего или адвокат свидетеля. Очная ставка, так же как и допрос, характеризуется необходимостью предупреждать свидетеля и потерпевшего об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний или дачу заведомо ложных показаний. Очевидно, что аналогичными допросу являются место и продолжительность очной ставки. Помимо этого, следователь, как и при допросе, имеет право предъявить участникам очной ставки вещественные доказательства и документы (ч. 3 ст. 192 УПК). Ход и результаты очной ставки фиксируются протоколом.

Вместе с тем очная ставка характеризуется и некоторыми процессуальными особенностями. Так, вопервых, при ее проведении *правило свободы тактики допроса действует лишь частично*, поскольку законодатель в отличие от допроса прямо устанавливает следующий процессуальный порядок получения следователем показаний (ч. 2 ст. 193 УПК): 1) следователь выясняет у допрашиваемых лиц, знают ли они друг друга и в каких отношениях находятся между собой; 2) допрашиваемым поочередно предлагается дать показания по тем обстоятельствам, для выяснения которых проводится очная ставка; 3) следователь может задавать каждому из допрашиваемых лиц вопросы; 4) допрашиваемые с разрешения следователя могут задавать вопросы друг другу.

Вовторых, оглашение прежних показаний допрашиваемых, а также воспроизведение их аудиоили видеозаписи допускаются лишь после дачи ими показаний (отказа от дачи показаний) на очной ставке.

И втретьих, в протоколе очной ставки показания допрашиваемых лиц записываются в той очередности, в какой они давались. При этом каждое из допрашиваемых лиц подписывает свои показания, каждую страницу протокола и протокол в целом.

**Проверка показаний на месте**. Это следственное действие 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 (ст. 194 УПК). При выяснении сущности и значения этого следственного действия можно выделить три момента.

Вопервых, при проверке показаний на месте просходит своего рода опознание местности. Поскольку местность может быть предъявлена для опознания лишь в единственном числе, это не может быть осуществлено в рамках такого следственного действия, как предъявление для опознания. Это возможно только в ходе данного следственного действия, когда лицо *само находит это место*, приводит к нему. Поэтому проверка показаний на месте начинается с предложения лицу указать место, где его показания будут проверяться (ст. 194 УПК). Именно в этом его доказательственное значение, т. е. в осведомленности лица. И это значение может многократно усилиться, если такую осведомленность продемонстрируют несколько человек *независимо друг от друга*.

Вовторых, это следственное действие может сопровождаться показом местонахождения какихто объектов (место сокрытия трупа, похищенных вещей и т. п.) или какихто иных обстоятельств, ранее неизвестных следствию.

Втретьих, это следственное действие может сопровождаться показом, демонстрацией преступных или иных действий, что также может иметь определенное доказательственное значение.

Таким образом, доказательственное значение данного следственного действия заключается, вопервых, в демонстрации осведомленности лица об обстоятельствах совершения преступления и, вовторых, в предоставлении информации (обычно путем наглядной демонстрации), ранее неизвестной следствию. Причем в некоторых случаях проведение такого следственного действия является, по существу, единственным способом получения этой информации: далеко не все обстоятельства можно описать в кабинете следователя, некоторые нужно показать «в натуре».

Процессуальный порядок рассматриваемого следственного действия в общем такой же, как и осмотра места происшествия и следственного эксперимента: обязательно присутствие понятых, может приглашаться специалист, могут участвовать иные лица (защитник, переводчик и др.). Допускается (и часто практикуется) использование технических средств фиксации (киносъемка и проч.). Ход и результаты следственного действия описываются в протоколе с соблюдением общих правил. Могут составляться планы и схемы, которые прилагаются к протоколу. Не допускается одновременная проверка показаний нескольких лиц.

Законодатель устанавливает особые процессуальные правила проведения допроса, очной ставки, предъявления для опознания и проверки показаний на месте в отношении несовершеннолетнего, которые выражены в следующем:

1) лица, не достигшие 16летнего возраста или страдающие психическим расстройствами (а по усмотрению следователя — и иные несовершеннолетние), участвуют в следственных действиях в присутствии педагога или психолога. Причем по делам о преступлениях против половой неприкосновенности несовершеннолетнего должен быть привлечен исключительно психолог;

2) продолжительность следственного действия в отношении несовершеннолетнего не может превышать: — для лиц моложе семи лет — один час и 30 минут — беспрерывно; — для лиц от семи до 14 лет — два часа и один час — беспрерывно; — для лиц старше 14 лет — четыре часа и два часа — беспрерывно;

3) при производстве указанных следственных действий вправе присутствовать законный представитель несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля. Следователь вправе не допустить к участию в допросе несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля его законного представителя и (или) представителя, если это противоречит интересам несовершеннолетнего. В этом случае следователь обеспечивает участие в допросе другого законного представителя;

4) потерпевшие и свидетели в возрасте до 16 лет не предупреждаются об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний, но следователь должен указать им на необходимость говорить правду;

5) применение видеозаписи в ходе следственных действий с участием несовершеннолетнего обязательно, за исключением случаев, если несовершеннолетний либо его законный представитель против этого возражают. Материалы видеозаписи или киносъемки хранятся при уголовном деле.

# 56. Производство судебной экспертизы на предварительном следствии.

Назначение судебной экспертизы. Судебная экспертиза назначается, когда для установления какихлибо обстоятельств, имеющих значение для дела, требуются специальные знания.

По общему правилу вопрос о назначении экспертизы решается по усмотрению следователя в каждом конкретном случае исходя из ситуации по делу. Однако в некоторых случаях производство экспертизы является обязательным и от усмотрения следователя не зависит. Закон предусматривает обязательное назначение судебной экспертизы для установления следующих обстоятельств:

1) причины смерти;

2) характера и степени вреда, причиненного здоровью;

3) психического или физического состояния обвиняемого, подозреваемого, когда возникает сомнение в его вменяемости или способности самостоятельно защищать свои права и законные интересы;

4) психического или физического состояния потерпевшего, когда возникает сомнение в его способности правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела, и давать показания;

5) возраста подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, когда это имеет значение для уголовного дела, а документы, подтверждающие его возраст, отсутствуют или вызывают сомнение (ст. 196 УПК);

6) психического состояния подозреваемого, обвиняемого в совершении в возрасте старше 18 лет преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего возраста 14 лет, для решения вопроса о наличии или об отсутствии у него расстройства сексуального предпочтения (педофилии);

7) психического или физического состояния подозреваемого, обвиняемого, когда имеются основания полагать, что он является больным наркоманией.

Приведенный в законе перечень случаев обязательного назначения экспертизы не является исчерпывающим. На практике фактически в обязательном порядке проводится экспертиза и во многих других случаях — для установления причины и обстоятельств взрыва или пожара, экспертиза наркотиков, поддельных денег и ценных бумаг и проч.

Признав необходимым проведение экспертизы, следователь выносит постановление о ее назначении (ст. 195 УПК), которое имеет обычную структуру и состоит из трех частей — вводной, описательной и резолютивной. В вводной части указываются дата и место вынесения постановления, кем вынесено, по какому делу. В наименовании документа должен быть назван вид (род) экспертизы, особо оговорено, если она является дополнительной, повторной, комиссионной или комплексной. В описательной части приводятся основания назначения экспертизы, т. е. кратко излагается сущность дела и указывается, для установления каких обстоятельств и какие именно специальные знания требуются. Если экспертиза является дополнительной или повторной, то это тоже должно быть аргументировано. В резолютивной части фиксируется решение о назначении экспертизы, указывается, кому она поручается, и приводятся вопросы, ставящиеся на разрешение эксперта. Вопросы должны быть сформулированы четко и недвусмысленно, в соответствии с принятыми рекомендациями. В этой части постановления указываются также материалы, предоставляемые в распоряжение эксперта (объекты исследований).

Дальнейший порядок производства судебной экспертизы различается в зависимости от того, проводится она в экспертном учреждении или вне такого учреждения. Существует два вида экспертных учреждений — государственные судебноэкспертные учреждения и иные (негосударственные) экспертные учреждения. Государственные судебноэкспертные учреждения — это специализированные государственные учреждения (или их подразделения), основной функцией которых являются организация и производство судебной экспертизы. Они производят судебные экспертизы по заданиям дознавателя, следователя, прокурора и суда в соответствии со своим профилем и территориальной зоной обслуживания. Наиболее разветвленные системы государственных судебноэкспертных учреждений имеются в органах МВД, ФСБ, Минюста и Минздрава России.

Если производство судебной экспертизы поручается экспертному учреждению, следователь направляет постановление о назначении экспертизы и необходимые материалы руководителю этого учреждения, который и осуществляет все дальнейшие действия. Он поручает производство экспертизы конкретному эксперту (или нескольким экспертам), о чем уведомляет следователя. Нужно иметь в виду, что, хотя экспертиза проводится в экспертном учреждении, заключение дается не от имени учреждения, а от имени конкретного эксперта, который несет за него личную ответственность. Если экспертиза проводится в негосударственном учреждении, то его руководитель разъясняет эксперту его права и ответственность, предусмотренные ст. 57 УПК, о чем у эксперта отбирается подписка. Государственные эксперты дают такую подписку при вступлении в должность, и поэтому отбирать ее каждый раз при поручении им конкретной экспертизы нет необходимости.

Руководитель экспертного учреждения осуществляет контроль за качеством и сроками проведения экспертизы. На нем же лежит обязанность создать условия, необходимые для проведения исследований, обеспечить сохранность объектов исследования и материалов дела, неразглашение тайны следствия. По окончании производства экспертизы руководитель направляет заключение эксперта вместе со всеми материалами следователю.

Следователь вправе поручить производство экспертизы не только экспертному учреждению, но и любому лицу, обладающему необходимыми специальными знаниями (так называемому частному эксперту). Обычно это бывает, когда требуется эксперт редкой специальности, отсутствующей в экспертных учреждениях (например, искусствоведческая экспертиза). В таком случае следователь сам выполняет те функции, которые возложены на руководителя экспертного учреждения. Он вручает эксперту постановление о назначении экспертизы и необходимые материалы, разъясняет ему права, обязанности и ответственность. Предварительно следователь должен собрать данные о его компетенции и проверить, нет ли оснований к его отводу.

Следователь вправе присутствовать при производстве экспертизы и получать разъяснения эксперта по поводу проводимых им действий (ст. 197 УПК). Такое присутствие помогает ему лучше оценить заключение эксперта, его обоснованность, соответствие выводов результатам исследования. На практике следователи чаще всего присутствуют при судебномедицинской экспертизе трупа. Следователь вправе присутствовать при всех проводимых экспертом исследовательских действиях или только при некоторых из них. Не допускается присутствие следователя при совещании комиссии экспертов перед дачей заключения, а также при формулировании экспертом выводов и составлении им заключения, так как это может поставить под сомнение объективность заключения.

**Права участников уголовного судопроизводства при производстве экспертизы**. Закон наделяет участников уголовного судопроизводства широким комплексом прав при производстве экспертизы, что, с одной стороны, дает им возможность активно защищать свои интересы, а с другой — призвано максимально гарантировать качественную подготовку экспертизы, полноту и объективность проводимого исследования.

Подозреваемый, обвиняемый, его защитник, потерпевший и его представитель дважды знакомятся с материалами экспертизы — сначала с постановлением о ее назначении, а затем с заключением эксперта (сообщением о невозможности дачи заключения), а также с протоколом допроса эксперта, если таковой проводился. Таким образом, для данного следственного действия закон делает изъятие из правила о тайне следствия. По ознакомлении с указанными документами они вправе заявлять отвод эксперту, а также подавать разнообразные ходатайства — о производстве экспертизы в какомто другом или в конкретном экспертном учреждении, о привлечении в качестве экспертов указанных ими лиц, о постановке перед экспертом дополнительных вопросов, о присутствии при производстве экспертизы, о назначении дополнительной либо повторной экспертизы (ст. 198, 206 УПК).

Потерпевший при ознакомлении с постановлением о назначении экспертизы вправе заявлять отвод эксперту или ходатайствовать о производстве экспертизы в другом экспертном учреждении (ст. 198 УПК). С заключением эксперта потерпевший знакомится, если экспертиза проводилась в отношении его либо по его ходатайству (ст. 206 УПК). Свидетель знакомится с заключением эксперта, если экспертиза проводилась в отношении его (ст. 198, 206 УПК).

Подозреваемый, обвиняемый, защитник могут присутствовать при производстве экспертизы, но только с разрешения следователя. На практике они, как правило, присутствуют при экспертизах, связанных со служебной деятельностью обвиняемого (подозреваемого), — бухгалтерской, строительнотехнической и т. п. И это методически оправданно, так как проведение исследований в отсутствие проверяемого лица обычно влечет неполноту заключения, поскольку все его замечания и возражения своевременно не учитываются и не проверяются. В других видах экспертиз (криминалистической, судебномедицинской) такое присутствие практикуется редко, в основном когда обвиняемый (подозреваемый) более или менее сведущ в этих вопросах.

Не допускается присутствие обвиняемого, подозреваемого, защитника на стадии совещания экспертов при комиссионной экспертизе, а также при составлении экспертом заключения и формулировании выводов. Участники процесса, присутствующие при производстве экспертизы, не вправе вмешиваться в ход исследований, но могут давать объяснения и задавать вопросы эксперту, относящиеся к предмету экспертизы. В случае если ктото из них мешает эксперту, последний вправе приостановить исследование и ходатайствовать перед следователем об отмене данного такому участнику процесса разрешения присутствовать при производстве экспертизы (ст. 24 Федерального закона «О государственной судебноэкспертной деятельности в Российской Федерации»).

Существенные процессуальные особенности имеет *производство судебной экспертизы в отношении живых лиц (судебномедицинской, судебнопсихиатрической*). В случае необходимости стационарного обследования при такой экспертизе обвиняемый или подозреваемый может быть помещен в соответствующий стационар (медицинский или психиатрический). Возможны два варианта помещения в стационар обвиняемого или подозреваемого (ст. 203 УПК). Помещение в стационар подозреваемого или обвиняемого, не содержащегося под стражей, производится на основании постановления судьи, выносимого в порядке ст. 165 УПК. Для помещения в стационар подозреваемого или обвиняемого, содержащегося под стражей, достаточно постановления следователя о назначении соответствующей экспертизы с указанием о необходимости исследования с помещением в стационар.

Лица, содержащиеся под стражей, помещаются в специально приспособленные для этого стационары. На них распространяются нормы Федерального закона «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений». Лица, не содержащиеся под стражей, помещаются в иные стационары, отдельно от лиц, содержащихся под стражей. При этом они пользуются правами пациентов психиатрических стационаров, установленными законодательством РФ о здравоохранении. Упомянутым Федеральным законом «О государственной судебноэкспертной деятельности в Российской Федерации» установлен срок содержания лица в стационаре — до 30 дней. В случае необходимости он может быть продлен по мотивированному ходатайству эксперта (комиссии экспертов) постановлением судьи районного суда по месту нахождения стационара еще на 30 дней. В исключительных случаях возможно повторное продление срока на тот же срок и в таком же порядке. Дальнейшее продление срока не допускается. Таким образом, предельный срок пребывания лица в стационаре не может превышать 90 дней.

Некоторые особенности имеет порядок производства комиссионных и комплексных экспертиз. При ***комиссионной экспертизе*** эксперты — члены комиссии могут проводить исследования вместе или порознь, но каждый из них должен провести исследование в полном объеме. Работой комиссии руководит эксперторганизатор, назначаемый руководителем экспертного учреждения или следователем, если она проводится вне экспертного учреждения. Он руководит совещанием экспертов, контролирует сроки производства экспертизы и выполняет другие организационные функции. Однако никакими преимуществами при решении вопросов по существу он не пользуется и по своему процессуальному положению ничем не отличается от дру гих экспертов. После завершения исследований эксперты должны провести совещание и обсудить полученные результаты. Если по результатам совещания они придут к единому мнению, то ими составляется единое заключение. В случае возникновения разногласий эксперты дают отдельные заключения.

При производстве ***комплексной экспертизы*** каждый эксперт проводит исследования только в пределах своей компетенции, поскольку такая экспертиза проводится экспертами различных специальностей. По итогам этих исследований каждый эксперт оформляет и подписывает свою часть заключения. Общие (конечные) выводы также подписываются только теми экспертами, которые участвовали в их формулировании. В остальном правила производства комплексной экспертизы такие же, как и комиссионной.

При недостаточной ясности или полноте заключения эксперта, а также при возникновении новых вопросов в отношении ранее исследованных обстоятельств уголовного дела может быть назначена ***дополнительная судебная экспертиза***, производство которой поручается тому же или другому эксперту.

В случаях возникновения сомнений в обоснованности заключения эксперта или наличия противоречий в выводах эксперта или экспертов по тем же вопросам может быть назначена ***повторная экспертиза***, производство которой поручается другому эксперту.

После завершения экспертизы может быть произведен допрос эксперта (ст. 205 УПК). Допрос эксперта может быть проведен только после получения его заключения и только по поводу этого заключения. В ходе допроса эксперт может давать разъяснение отдельных терминов и формулировок, сущности и возможности примененной методики, приводить дополнительную аргументацию и обоснование своих выводов и т. п. Допрос эксперта может проводиться только по вопросам, не требующим проведения дополнительных исследований. Если же для ответа на эти вопросы необходимо проведение таких исследований, должна быть назначена дополнительная экспертиза.

Эксперт не может быть допрошен по поводу сведений, ставших ему известными в связи с производством экспертизы, если они не относятся к предмету данной экспертизы. Имеются в виду сведения, ставшие известными эксперту со слов обследуемого. Прежде всего это касается судебнопсихиатрической экспертизы, при которой обследуемые в ходе доверительной беседы с экспертом (которого они обычно психологически воспринимают как лечащего врача) нередко рассказывают о таких обстоятельствах, которые на следствии отрицают. Запрет допроса эксперта о такого рода сведениях призван гарантировать доверительность отношений между экспертом и обследуемым лицом, соблюдение экспертной тайны.

# 57. Приостановление предварительного следствия.

В процессе предварительного расследования нередко возникают различные объективные обстоятельства, исключающие возможность производства следственных действий и иных процессуальных мероприятий с участием лица, подлежащего привлечению к уголовной ответственности, которые, в свою очередь, делают невозможным окончание досудебного производства по уголовному делу и направление его материалов в суд. Такие обстоятельства могут существовать довольно длительный период времени и обусловливают процессуальную пассивность органов предварительного расследования. Поэтому законодатель предусматривает возможность приостановления предварительного расследования.

**Приостановление предварительного следствия** — это временное прекращение досудебных уголовно процессуальных отношений, обусловленное объективно сложившимися обстоятельствами, исключающими возможность производства следственных действий и иных процессуальных мероприятий с участием лица, подлежащего привлечению к уголовной ответственности. Таким образом, основания для приостановления предварительного расследования всегда представляют собой объективные, не зависящие от волеизъявления органовдознания или предварительного следствия обстоятельства, сопряженные с отсутствием лица, подлежащего привлечению к уголовной ответственности.

Эти основания регламентированы ч. 1 ст. 208 УПК. Условно их можно разделить на две группы:

1) *основания, обусловленные процессуальными сроками*, по которым приостановление предварительного расследования допускается лишь по истечении установленного по данному уголовному делу срока дознания или предварительного следствия. Эта группа включает два следующих основания: а) лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, не установлено; б) подозреваемый или обвиняемый скрылся от органов предварительного расследования либо место его нахождения не установлено по иным причинам;

2) *основания, не обусловленные процессуальными сроками*, по которым предварительное расследование может быть приостановлено идо окончания его срока. В эту группу включены следующие основания: а) место нахождения подозреваемого или обвиняемого известно,однако реальная возможность его участия в уголовном деле отсутствует; б) временное тяжелое заболевание подозреваемого или обвиняемого, удостоверенное медицинским заключением, препятствует егоучастию в следственных и иных процессуальных действиях. К подобным заболеваниям относятся психические расстройства и болезни,лечение которых проистекает в медицинских стационарах или припостельном режиме.

**PS**

Помимо оснований приостановления предварительного расследования, указанных в ст. 208 УПК, существует еще одно — принятие Конституционным Судом РФ к рассмотрению жалобы о нарушении прав и свобод законом, применяемым в данному головном деле. В этом случае в соответствии со ст. 96, 98 Федерального конституционного закона «О Конституционном Суде Российской Федерации» орган предварительного расследования вправе приостановить производство по делу вплоть до принятия Конституционным Судом РФ соответствующего решения.

При этом вне зависимости от основания предварительное расследование может быть приостановлено только в случае, если по уголовному делу выполнены все остальные следственные действия и иные процессуальные мероприятия, производство которых возможно в отсутствие подозреваемого или обвиняемого, и приняты меры по его установлению либо розыску (ч. 5 ст. 208 УПК).

Процессуальное решение о приостановлении предварительного расследования оформляется постановлением дознавателя или следователя, копия которого направляется прокурору. О приостановлении предварительного расследования уведомляются потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители. Одновременно им разъясняется порядок обжалования данного решения руководителю следственного органа, прокурору или в суд. В случае приостановления предварительного следствия по не обусловленнымпроцессуальными сроками основаниям об этом уведомляются такжеподозреваемый (обвиняемый) и его защитник.

На практике нередко возникает ситуация, когда по уголовному делу, расследуемому в отношении нескольких лиц, основания для приостановления касаются не всех, а только одного или нескольких соучастников. В этом случае в соответствии с ч. 3 ст. 208 УПК уголовное дело в отношении этих лиц может быть приостановлено после выделения в отдельное производство в порядке ст. 154 УПК.

Приостанавливая уголовное дело, следователь обязан решить вопрос с арестованным по этому делу имуществом: либо продлить режим действующих ограничений в порядке, установленном ст. 115.1УПК, либо изменить или прекратить данные ограничения (ч. 6—7ст. 208 УПК)

По приостановленному уголовному делу не допускаются проведение ни следственных действий, ни иных процессуальных мероприятий, а также вынесение постановлений, направленных на решение задач предварительного расследования.

Вместе с тем в целях завершения досудебного производства и направления его материалов в суд законодатель обязывает следователя(дознавателя), приостановившего уголовное дело, осуществлять различные непроцессуальные мероприятия, направленные на устранение обстоятельств, исключивших участие подозреваемого или обвиняемого(ст. 209 УПК). В частности, это может выражаться в направлении в различные органы государственной власти, органы местного самоуправления, предприятиям, учреждениям и организациям запросов, писем, телефонограмм и в истребовании от них различных документов.

Более того, следователь вправе по приостановленному уголовномуделу поручать органам дознания проведение различных ОРМ, в том числе организацию **розыска** скрывшегося подозреваемого или обвиняемого, и контролировать ход их осуществления.

В частности, Председатель Следственного комитета РФ предписывает следователям вверенного ему ведомства не реже одного раза вмесяц запрашивать и получать информацию о результатах исполнения поручения из органа, осуществляющего ОРД, а в необходимых случаях обращаться с ходатайством к прокурору о проверке исполнения Федерального закона «Об оперативнорозыскной деятельности»по конкретному делу.

Розыск представляет собой систему непроцессуальных мероприятий, направленных на установление места нахождения скрывшегося подозреваемого или обвиняемого в целях его фактического задержания и доставления в органы предварительного расследования(ст. 209 УПК). По территории проведения розыск может быть местным, федеральным или международным. Розыск может быть объявлен как во время производства предварительного расследования, таки одновременно с его приостановлением. Поэтому следователь (дознаватель) либо выносит отдельное постановление о розыске лица,либо указывает об этом в постановлении о приостановлении предварительного расследования. В случае обнаружения разыскиваемого он может быть задержан органом дознания по подозрению в совершении преступления в порядке, установленном гл. 12 УПК. При наличии соответствующих оснований в отношении его может быть избрана мера пресечения, в том числе заключение под стражу.

# 58. Основания и порядок прекращения уголовного дела на предварительном следствии.

**Формы и порядок окончания предварительного следствия** регулируются гл. 29, 30 УПК, а также ст. 439 УПК. Формы окончания предварительного следствия — это установленные УПК процессуальные основание и порядок завершения предварительного следствия, обусловленные вынесением итоговых процессуальных решений, влекущих за собой различные правовые последствия. Производство предварительного следствия может окончиться:

1) прекращением уголовного дела и (или) уголовного преследования;

2) направлением уголовного дела с обвинительным заключением прокурору;

3) направлением уголовного дела прокурору с постановлением о направлении уголовного дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера

**Прекращение уголовного дела и (или) уголовного преследования** —это одна из форм окончания предварительного следствия, влекущая за собой прекращение производства каких либо процессуальных действий в связи с наличием обстоятельств, исключающих необходимость или возможность применения уголовного закона. В уголовно процессуальном смысле прекращение уголовного дела и (или)уголовного преследования есть решение уполномоченного должностного лица об отказе от дальнейшего производства по уголовному делу в связи с наличием для этого правовых оснований.

Нормативная регламентация оснований и порядка прекращения уголовного дела и (или) уголовного преследования содержится в гл. 4(ст. 24—28.1) и гл. 29 (ст. 212—214) УПК. При этом гл. 4 УПК предусматривает основания прекращения уголовного дела и (или) уголовного преследования, а гл. 29 УПК закрепляет соответствующий порядок (процедуру).

Прекращение уголовного дела и (или) уголовного преследования допускается во всех стадиях уголовного процесса. Однако стадия предварительного расследования является первой стадией уголовногопроцесса, где появляется возможность принятия решения о прекращении уголовного дела и (или) уголовного преследования.

Основания и порядок прекращения уголовного дела и (или) уголовного преследования одинаковы вне зависимости от того, в какойформе производится предварительное расследование — в формепредварительного следствия или дознания. После прекращения уголовного дела не допускается производство какихлибо следственныхдействий или принятие процессуальных решений. Исходя из этогопрекращенные уголовные дела не подлежат переходу на последующие стадии. Поэтому прекращение уголовного дела является единственной процессуальной формой окончания предварительного следствия, позволяющей следователю или дознавателю полностью окончить уголовное судопроизводство во внесудебном порядке и вынестиокончательное решение по делу (в некоторых случаях с согласия соответственно руководителя следственного органа или прокурора).Постановление следователя подлежит утверждению руководителемследственного органа (п. 9 ст. 39 УПК), а постановления дознавателя — прокурором (п. 13 ст. 37 УПК).

Следует различать понятия «прекращение уголовного дела» и «прекращение уголовного преследования». Прекращение уголовногодела всегда влечет за собой прекращение уголовного преследования(ч. 3 ст. 24 УПК). Это связано с тем, что уголовное преследование является составной частью производства по уголовному делу. Поэтомупрекращение уголовного дела исключает и возможность продолжения уголовного преследования в рамках данного уголовного дела смомента его прекращения, тогда как при прекращении уголовного преследования уголовное дело в целом не прекращается. Прекращается лишь уголовное преследование конкретного лица в связи с наличием определенных обстоятельств, а производство по уголовному делу продолжается (ч. 4 ст. 27 УПК).

Помимо этого, прекращение уголовного преследования всегда носит персонифицированный характер, т. е. прекращается уголовно процессуальная деятельность в отношении конкретного лица или группы лиц, тогда как прекращение уголовного дела не всегда носит персонифицированный характер, потому что возможно прекращение уголовно процессуальной деятельности ввиду отсутствия самого события преступления (п. 1 ч. 1 ст. 24 УПК).

Случаи прекращения уголовного преследования наиболее частовстречаются по так называемым групповым делам, где в качестве обвиняемых или подозреваемых привлечено несколько лиц. Если в ходепредварительного расследования будет установлено, что в действияходного из лиц, ранее привлеченных в качестве подозреваемого илиобвиняемого, отсутствует состав преступления (п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК),то в отношении него уголовное преследование прекращается, а в отношении остальных продолжается в обычном порядке. При этом неисключается участие такого лица в уголовном деле в другом процессуальном статусе, например в качестве свидетеля.

Если же по уголовному делу, расследуемому по одному эпизодупреступной деятельности, в качестве обвиняемого или подозреваемого привлечено одно лицо, то прекращение уголовного преследованияв отношении этого лица влечет за собой прекращение уголовного дела в целом.

Аналогично этому уголовное дело подлежит прекращению в случае прекращения уголовного преследования в отношении всех подозреваемых или обвиняемых. Исключения из этого составляют случаипрекращения уголовного преследования в связи с непричастностьюих к совершению преступления (ч. 4 ст. 24 УПК). В этом случае уголовное дело подлежит дальнейшему расследованию, так как с момента возбуждения уголовного дела предполагается, что само преступноедеяние имело место и, следовательно, существует обязанность государства установить лицо, его совершившее.

***Основания прекращения уголовного дела и (или) уголовного преследования*** — это предусмотренные уголовным и уголовнопроцессуальным законом фактические обстоятельства, влекущие за собой невозможность дальнейшего производства по уголовному делу либо свидетельствующие об отсутствии необходимости его продолжения.Некоторые основания прекращения уголовного дела и (или) уголовного преследования (в связи с истечением сроков давности (п. 3ч. 1 ст. 24 УПК), примирением сторон (ст. 25 УПК), назначением меры уголовноправового характера в виде судебного штрафа (ст. 25.1 УПК), вследствие акта об амнистии (п. 3 ч. 1 ст. 27 УПК), в связи с деятельным раскаянием (ст. 28 УПК) и др.) тесно связаны с основаниями освобождения от уголовной ответственности (ст. 75—78, 84УК) и прямо вытекают из них. В таких случаях законодатель в УК закрепляет материальноправовое основание освобождения от уголовной ответственности, а в УПК предусматривает процедуру освобождения от уголовной ответственности в форме прекращения уголовного дела и (или) уголовного преследования по этому основанию.Другие основания формулируются законодателем через отрицаниелибо самого понятия преступления (например, отсутствие событияпреступления), либо одного из элементов состава преступления (отсутствие в деянии состава преступления).

Однако далеко не все основания прекращения уголовного делаи (или) уголовного преследования имеют материальноправовую природу и закреплены в УК. Некоторые из оснований имеют исключительно уголовнопроцессуальную природу и, соответственно, закреплены в УПК (например, п. 5, 6 ч. 1 ст. 24, п. 1 ч. 1 ст. 27).

В связи с этим все основания прекращения уголовного делаи (или) уголовного преследования можно классифицировать в зависимости от источника закрепления этого основания на материальноправовые и процессуальные.

*К* ***материально правовым основаниям*** относятся:

1) отсутствие события преступления (п. 1 ч. 1 ст. 24 УПК);

2) отсутствие в деянии состава преступления (п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК);

3) истечение сроков давности уголовного преследования (п. 3 ч. 1ст. 24 УПК);

4) смерть подозреваемого или обвиняемого (п. 4 ч. 1 ст. 24 УПК);

5) примирение сторон (ст. 25 УПК);

6) назначение меры уголовноправового характера в виде судебного штрафа (ст. 251 УПК);7) акт об амнистии (п. 3 ч. 1 ст. 27 УПК);

8) деятельное раскаяние (ст. 28 УПК);

9) возмещение ущерба по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности (ст. 281 УПК).

В свою очередь, к **процессуальным** основаниям относятся:

1) непричастность подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления (п. 1 ч. 1 ст. 27 УПК);

2) отсутствие заявления потерпевшего, если уголовное дело можетбыть возбуждено не иначе как по его заявлению, за исключением случаев, предусмотренных ч. 4 ст. 20 УПК (п. 5 ч. 1 ст. 24 УПК);

3) отсутствие заключения суда о наличии признаков преступленияв действиях одного из лиц, указанных в п. 2 и 21 ч. 1 ст. 448 УПК, либо отсутствие согласия соответственно Совета Федерации, Государственной Думы Федерального Собрания РФ, 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 (п. 6 ч. 1 ст. 24 УПК);

4) наличие в отношении подозреваемого или обвиняемого вступившего в законную силу приговора по тому же обвинению либо определения суда или постановления судьи о прекращении уголовногодела по тому же обвинению (п. 4 ч. 1 ст. 27 УПК);

5) наличие в отношении подозреваемого или обвиняемого неотмененного постановления органа дознания, следователя или прокурорао прекращении уголовного дела по тому же обвинению либо об отказев возбуждении уголовного дела (п. 5 ч. 1 ст. 27 УПК);

6) отказ Государственной Думы в даче согласия на лишение неприкосновенности Президента РФ, прекратившего исполнение своихполномочий, и (или) отказ Совета Федерации в лишении неприкосновенности данного лица (п. 6 ч. 1 ст. 27 УПК).

В зависимости от последствий прекращения уголовного делаи (или) уголовного преследования все основания можно классифицировать на реабилитирующие и нереабилитирующие.

**Реабилитирующие основания** в соответствии со ст. 133 УПК влекутполное восстановление лица в правах, которых он был лишен или вкоторых был ограничен в связи с признанием его подозреваемым илиобвиняемым по делу (или осуждением). Как правило, реабилитирующие основания связаны с выводом уполномоченных должностныхлиц о том, что лицо не совершало какоголибо преступного деяния.Реабилитирующие основания перечислены в ч. 2 ст. 133 УПК. К нимотносятся: отсутствие события преступления, отсутствие в деянии состава преступления, непричастность подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления, отсутствие заявления потерпевшего,если уголовное дело может быть возбуждено не иначе как по его заявлению, и др.

**Нереабилитирующие основания** свидетельствуют о совершенииконкретным лицом преступного деяния. Однако лицо освобождаетсяот уголовной ответственности либо становится невозможным фактическое привлечение его к уголовной ответственности в силу постпреступного поведения лица либо в связи с наличием определенныхюридических фактов. С социально полезным постпреступным поведением лица связаны такие нереабилитирующие основания, как прекращение уголовного дела в связи с примирением сторон и в связи сдеятельным раскаянием. С наличием определенных юридических фактов связаны следующие нереабилитирующие основания: истечение сроков давности уголовного преследования, смерть подозреваемого или обвиняемого, акт об амнистии. При этом следует отметить,что прекращение уголовного дела и (или) уголовного преследованияпо нереабилитирующим основаниям не может подменять приговорсуда и, следовательно, не является актом, устанавливающим виновность обвиняемого в том смысле, который понимается в ст. 49 Конституции РФ.

В зависимости от наличия у должностного лица свободы усмотрения при принятии процессуального решения все основания прекращения уголовного дела и (или) уголовного преследования можноклассифицировать на императивные и дискреционные.

**Императивные основания** обязывают уполномоченное должностное лицо прекратить уголовное дело и (или) уголовное преследованиепри наличии определенных фактических обстоятельств, указанных взаконе. К императивным основаниям относятся отсутствие событияпреступления, отсутствие в деянии состава преступления, смерть подозреваемого или обвиняемого, за исключением случаев, когда производство по уголовному делу необходимо для реабилитации умершего, отсутствие заявления потерпевшего, если уголовное дело можетбыть возбуждено не иначе как по его заявлению, за исключением случаев, предусмотренных ч. 4 ст. 20 УПК, непричастность подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления и др.

**Дискреционные основания** предоставляют уполномоченным должностным лицам свободу усмотрения при принятии решения о прекращении уголовного дела и (или) уголовного преследования. В зависимости от различных обстоятельств такое лицо имеет право прекратить уголовное дело и (или) уголовное преследование, но не обязанопринимать это решение.

К дискреционным основаниям следует отнести прекращение уголовного дела в связи с примирением сторон, в связи с деятельнымраскаянием и в связи с назначением меры уголовноправового характера в виде судебного штрафа. В целях недопущения злоупотребленийсо стороны следователей и дознавателей законодатель предусмотрелвозможность прекращения уголовных дел по дискреционным основаниям лишь с согласия вышестоящих должностных лиц — руководителя следственного органа и прокурора соответственно.

Все основания прекращения уголовного дела и (или) уголовного преследования имеют свое особое содержание. Поэтому для правиль ного принятия решения о прекращении уголовного дела и (или) уголовного преследования необходимо четкое понимание содержания каждого из оснований и их отличий друг от друга.

**Непричастность подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления** (п. 1 ч. 1 ст. 27 УПК) — процессуальное реабилитирующееимперативное основание прекращения уголовного преследования.Для его применения требуется соблюдение нескольких условий:

1) наличие доказательств, подтверждающих как само событие преступления, так и отдельные элементы состава преступления (например, установление объекта преступления, объективной стороны, втом числе последствий преступления). Отсутствие таких доказательств влечет за собой прекращение уголовного дела и (или) уголовного преследования либо по основанию, предусмотренному п. 1 ч. 1ст. 24 УПК (в связи с отсутствием события преступления), либо пооснованию, предусмотренному п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК (в связи с отсутствием в деянии состава преступления);

2) наличие доказательств непричастности подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления либо, наоборот, отсутствиедоказательств причастности подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления. Указанный вывод соответствует содержанию п. 20 ст. 5 УПК, из которого следует, что «непричастность — неустановленная причастность либо установленная непричастность лица к совершению преступления».

Принятие решения о прекращении уголовного преследования всвязи с непричастностью подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления не означает прекращения всего производствапо уголовному делу (ч. 4 ст. 27 УПК). Предварительное следствие необходимо продолжать для установления всех обстоятельств, входящихв предмет доказывания по уголовному делу, и лица, совершившегопреступление.

**Издание акта об амнистии** (п. 3 ч. 1 ст. 27 УПК) — материальноправовое нереабилитирующее императивное основание прекращенияуголовного преследования. Амнистия — это нормативный акт Госу дарственной Думы Федерального Собрания РФ в отношении индивидуально не определенного круга лиц, который освобождает от уголовной ответственности или отбывания наказания (полностью или частично) лиц, совершивших определенные виды преступлений, а также предусматривает замену назначенного судом наказания более мягким, снятие судимости (ст. 84 УК). Согласно ч. 2 ст. 27 УПК прекращение уголовного преследования по этому основанию не допускается, если подозреваемый или обвиняемый против этого возражает.В таком случае производство по уголовному делу продолжается вобычном порядке.

**Наличие в отношении подозреваемого или обвиняемого вступившего взаконную силу приговора суда по тому же обвинению либо определениясуда или постановления судьи о прекращении уголовного дела по тому же обвинению** (п. 4 ч. 1 ст. 27 УПК) — процессуальное реабилитирующееимперативное основание прекращения уголовного преследования.Нормативным источником рассматриваемого основания прекращения уголовного преследования служит ч. 1 ст. 50 Конституции РФ, всоответствии с которой «никто не может быть повторно осужден заодно и то же преступление».

Следует отметить, что обязательным условием прекращения уголовного преследования в связи с наличием вступившего в законнуюсилу приговора, определения или постановления суда является их вынесение в отношении данного лица. Поэтому если в совершении преступления принимали участие иные лица, которые не привлекались куголовной ответственности, то наличие решений суда не служит основанием для прекращения уголовного преследования в отношенииэтих лиц.

**Наличие в отношении подозреваемого или обвиняемого неотмененногопостановления органа дознания, следователя или прокурора о прекращении уголовного дела по тому же обвинению либо об отказе в возбужденииуголовного дела** (п. 5 ч. 1 ст. 27 УПК) — процессуальное реабилитирующее императивное основание прекращения уголовного преследования. Закон не предусматривает возможность привлечения лица вкачестве обвиняемого и проведения в отношении его предварительного следствия при наличии неотмененного постановления следователя о прекращении уголовного преследования (уголовного дела) потому же обвинению. Он не допускает также вынесения несколькихобладающих юридической силой постановлений о привлечении лицав качестве обвиняемого по одному и тому же обвинению1. Для прекращения уголовного преследования по рассматриваемому основанию необходимо, чтобы соответствующее постановление относилоськ лицу, деяние которого расследуется в ходе нового производства.Помимо этого, ранее вынесенное постановление должно касаться того же обвинения, которое инкриминируется в ходе нового производства по уголовному делу.

**Отказ Государственной Думы Федерального Собрания РФ в даче согласия на лишение неприкосновенности Президента РФ, прекратившегоисполнение своих полномочий, и (или) отказ Совета Федерации в лишении неприкосновенности данного лица** (п. 6 ч. 1 ст. 27 УПК) — процессуальное реабилитирующее императивное основание прекращенияуголовного преследования. Часть 7 ст. 448 УПК регламентирует процедуру возбуждения уголовного дела в отношении Президента РФ,прекратившего исполнение своих полномочий. Одной из процедур,необходимых для возбуждения уголовного дела в отношении такоголица, является процедура лишения его неприкосновенности, заключающаяся в последовательной даче согласия на это ГосударственнойДумой и Советом Федерации. Отказ одного из указанных органов вдаче согласия влечет прекращение уголовного преследования и реабилитацию этого лица.

**Примирение сторон** (ст. 25 УПК) — материальноправовое (ст. 76УК) нереабилитирующее дискреционное основание прекращенияуголовного дела. Рассматриваемое основание отражает возрождениехорошо известного ранее на территории современной России способаразрешения уголовноправового конфликта, при котором каратель ные меры за совершение преступления заменяются восстановительными — такими, как примирение сторон1 и возмещение причиненного потерпевшему ущерба.

Фактическими условиями прекращения уголовного дела в связи спримирением сторон являются: факт совершения преступления впервые; отнесение этого преступления к категории небольшой или средней тяжести; достижение между обвиняемым (подозреваемым) и потерпевшим примирения; факт заглаживания потерпевшему вреда,причиненного преступлением.

К юридическим условиям относятся: признание лица потерпевшим; юридическое оформление процессуального положения лица,совершившего преступление: привлечение его в качестве обвиняемого (ст. 47 УПК) или придание ему статуса подозреваемого (ст. 46УПК); согласие сторон на примирение и прекращение уголовного дела по этому основанию; согласие руководителя следственного органаили прокурора на прекращение уголовного дела в случае принятиярешения об этом соответственно следователем или дознавателем.

Прекращение уголовного дела в связи с примирением сторон возможно только при наличии заявления потерпевшего или его законного представителя о примирении с обвиняемым (подозреваемым).

Под примирением понимается процедура, направленная на разрешение уголовноправового конфликта, устранение его причин и последствий, которая может быть завершена достижением соглашенияо примирении и, возможно, заглаживании вреда. Содержанием процедуры примирения являются двусторонние обоюдные добровольныедействия обвиняемого (подозреваемого), свидетельствующие об осознании виновным противоправности и последствий своего деяния и оготовности к искуплению вины, и потерпевшего, готового принятьраскаяние. Эти действия могут совершаться в различных формах, врезультате чего стороны уголовноправового конфликта изменяютсвое внутреннее психологическое отношение к преступлению и другк другу. Примирение как действие, направленное на достижение согласия, является обязательным условием для прекращения уголовныхдел в связи с примирением сторон.

Под ***заглаживанием*** вреда понимаются активные действия обвиняемого (подозреваемого) по устранению последствий совершенногопреступления, направленные на восстановление нарушенного состояния (положения) потерпевшего. Действия обвиняемого (подозреваемого) могут выражаться в различных формах (способах), напримеруплата денежных средств, передача имущества или имущественныхправ, предоставление вещи такого же рода и качества, исправлениеповрежденной вещи, выполнение работы, оказание услуги и т. п. Выбор форм (способов) заглаживания вреда зависит от потребностей потерпевшего и его волеизъявления. Результатом заглаживания вредаявляется отсутствие у потерпевшего материальных и иных притязаний к обвиняемому (подозреваемому). Заглаживание является факультативным условием для прекращения уголовных дел в связи спримирением сторон, так как потерпевший может вообще отказатьсяот необходимости заглаживания вреда или между сторонами можетбыть заключено письменное соглашение о порядке, сроках и размерах заглаживания вреда.

Заглаживание вреда следует отличать от ***возмещения причиненногоущерба***, которое, например, используется в качестве одного из условий для прекращения уголовного преследования в связи с деятельнымраскаянием. Цель действий, выполняемых в рамках заглаживаниявреда, состоит в восстановлении нарушенного состояния (положения) потерпевшего и осознании виновным последствий своего деяния(«искупления» вины), тогда как целью возмещения вреда являетсякомпенсация двух элементов убытков: реального ущерба (положительного ущерба) и упущенной выгоды (ст. 1082 ГК), либо устранениевреда в натуре. Заглаживание вреда должно производиться самим лицом, совершившим преступное деяние, а не его родственниками, знакомыми, друзьями или должностными лицами, тогда как возмещениевреда допускается третьими лицами, и личного участия причинителявреда в этом процессе, как правило, не требуется (ст. 313, 1064, 1067,1072 ГК и др.). При заглаживании вреда потерпевший и обвиняемый(подозреваемый) самостоятельно определяют размер вреда, способыего заглаживания и могут использовать одновременно несколько способов, как указанных в законе (ст. 1082 ГК), так и не указанных. Привозмещении вреда размер определяется исходя из норм закона(ст. 1085, 1087, 1089 ГК и др.) и зависит от многих условий (например,доказанности какихлибо обстоятельств — ст. 1064, 1076, 1079 ГК).Кроме того, возмещение вреда допускается одним из двух способов,указанных в ст. 1082 ГК.

Прекращение уголовного дела в связи с примирением сторон является дискреционным основанием, так как ст. 25 УПК предусматри вает правило, согласно которому орган или должностное лицо, осуществляющие уголовное судопроизводство, вправе (а не обязаны)принять решение о прекращении уголовного дела в связи с примирением сторон1. Как отметил Конституционный Суд РФ, «указание встатье 25 УПК Российской Федерации на то, что суд вправе, а не обязан прекратить уголовное дело, не предполагает возможность произвольного решения судом этого вопроса исключительно на основесвоего усмотрения. Рассматривая заявление потерпевшего о прекращении уголовного дела в связи с примирением сторон, орган илидолжностное лицо, осуществляющие уголовное судопроизводство, непросто констатируют наличие или отсутствие указанных в законе оснований для этого, а принимают соответствующее решение с учетомвсей совокупности обстоятельств конкретного дела, включая степеньобщественной опасности совершенного деяния, личность обвиняемого, обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность».

**Назначение меры уголовноправового характера в виде судебного штрафа** (ст. 25.1 УПК) — материальноправовое (ст. 76.2 УК) нереабилитирующее дискреционное основание прекращения уголовного дела. Идея законодателя состоит в том, чтобы предусмотреть процессуальный механизм, позволяющий применять менее строгие меры госу дарственного принуждения, чем уголовное наказание, к лицам,впервые совершившим преступления небольшой и средней тяжести,возместившим ущерб или иным образом загладившим вред. Такоймерой должен стать судебный штраф, позволяющий достичь целиуголовного наказания, но не влекущий за собой уголовноправовыепоследствия в виде судимости. Процедура прекращения уголовногодела или уголовного преследования с назначением меры уголовноправового характера в виде судебного штрафа предусмотрена в гл. 511УПК и будет более подробно рассмотрена в следующем параграфе.

**Деятельное раскаяние** (ст. 28 УПК) — материальноправовое (ч. 1ст. 75 УК) нереабилитирующее дискреционное основание прекращения уголовного преследования. Деятельное раскаяние непосредственно связано с поведением лица после совершения им общественноопасного деяния. Попытки исследовать природу подобного поведения человека имеют глубокие исторические корни. В Ветхом Завете ораскаянии было сказано: «Скрывающий свои преступления не будетиметь успеха; а кто сознается и оставляет их, тот будет помилован».В первом на Руси источнике уголовного права — Русской Правде также содержалась норма о деятельном раскаянии. По делам о воровстве«кто, не будучи задерживаемым, сам приносил владельцу им похищенное... не подвергался никакой ответственности». Учитывалосьраскаяние и в Соборном уложении 1649 г., в Воинских артикулахПетра I, Своде законов 1832 г., Уголовных уложениях 1845, 1903 гг.

Фактическими условиями прекращения уголовного преследования в связи с деятельным раскаянием являются: факт совершения преступления впервые; отнесение этого преступления к категориинебольшой или средней тяжести; факт добровольной явки лица, совершившего преступления, с повинной; способствование раскрытиюпреступления; факт возмещения причиненного ущерба или иным образом заглаживания потерпевшему вреда, причиненного в результатепреступления.

К юридическим условиям относятся: признание лица потерпевшим; юридическое оформление процессуального положения лица, совершившего преступление: привлечение его в качестве обвиняемого(ст. 47 УПК) или придание ему статуса подозреваемого (ст. 46 УПК);оформление в порядке, установленном ст. 142 УПК, явки с повинной; согласие обвиняемого или подозреваемого на прекращение уголовного преследования по этому основанию; согласие руководителяследственного органа или прокурора на прекращение уголовного делав случае принятия решения об этом соответственно следователем или дознавателем.

Деятельное раскаяние — это нравственнопсихологическое явление, сопровождающееся изменением в сознании человека отношенияк содеянному, которое вызывает у него стремление искупить вину, решимость не совершать преступления в будущем. Деятельное раскаяниедолжно быть активным и выражаться в определенном поведении лица.К таким действиям кроме чистосердечного признания можно отнестиявку с повинной и активное способствование раскрытию преступления.

Активное способствование раскрытию преступления — это добровольные действия обвиняемого (подозреваемого), которые имеютсвоей целью содействовать органам расследования в установлениисобытия преступления и лиц, виновных в его совершении. Оно можетвыражаться в изобличении других участников преступления, оказании помощи государственным органам в их обнаружении, активномучастии в производстве следственных действий, отыскании вещественных доказательств, оказании помощи в розыске имущества, добытого в результате преступления, даче полных и правдивых показанийи т. п. От самого обвиняемого (подозреваемого) может исходить инициатива производства следственных действий и розыскных мероприятий по сбору и фиксации доказательственной информации. Приэтом необходимо учитывать как способствование раскрытию преступления, так и те активные действия лица, которые не смогли вопреки его воле дать положительный результат.

Еще одним обстоятельством, которое может лечь в основу вынесения постановления о прекращении уголовного дела в связи с деятельным раскаянием, является предотвращение виновным вредных последствий совершенного преступления. Под вредными последствиями понимается негативный результат преступного деяния, подпредотвращением — действия, направленные на недопущение илисущественное уменьшение таких последствий.

**Прекращение уголовного преследования по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности** (ст. 28.1 УПК) — материальноправовое (ст. 76.1 УК), нереабилитирующее императивное основание прекращения уголовного преследования. Рассматриваемое основаниесодержит две группы преступлений в сфере экономической деятельности, уголовные дела по которым прекращаются в случае возмещения ущерба и дополнительной компенсации.

Первая группа — преступления, связанные с неуплатой налогов исборов с физического или юридического лица либо неисполнением обязанности налогового агента (ст. 198—1991 УК), прекращаются вслучае, если до назначения судебного заседания ущерб, причиненныйбюджетной системе РФ в результате преступления, возмещен в полном объеме. При этом под возмещением ущерба, причиненного бюджетной системе РФ, понимается уплата в полном объеме недоимки,пеней и штрафов в размере, определяемом в соответствии с законодательством о налогах и сборах с учетом представленного налоговыморганом расчета размера пеней и штрафов. Обязательным условиемдля прекращения уголовного дела по этому основанию является совершение преступления впервые.

Вторая группа — преступления, связанные с нарушением правилосуществления предпринимательской деятельности (незаконноепредпринимательство, злоупотребления при эмиссии ценных бумаг,незаконный оборот драгоценных металлов, неправомерные действияпри банкротстве и др.), прекращаются в случае, если лицо, впервыесовершившее преступление:

— возместило ущерб, причиненный гражданину, организации илигосударству в результате совершения преступления, и перечислило в федеральный бюджет денежное возмещение в размере двукратнойсуммы причиненного ущерба;

— либо перечислило в федеральный бюджет доход, полученный врезультате совершения преступления, и денежное возмещение в размере двукратной суммы дохода, полученного в результате совершенияпреступления;

— либо перечислило в федеральный бюджет денежную сумму, эквивалентную размеру убытков, которых удалось избежать в результатесовершения преступления, и денежное возмещение в размере двукратной суммы убытков, которых удалось избежать в результате совершения преступления;— либо перечислило в федеральный бюджет денежную сумму, эквивалентную размеру совершенного деяния, предусмотренного соответствующей статьей УК, и денежное возмещение в двукратном размере этой суммы.

Обязательным элементом прекращения уголовного дела по рассматриваемому основанию является разъяснение оснований и права возражать против прекращения уголовного преследования. Если лицо, в отношении которого прекращается уголовное преследование,возражает против этого, то производство по уголовному делу продолжается в обычном порядке.

**Существуют специальные основания освобождения от уголовной ответственности** (ч. 2 ст. 28 УПК). Часть 2 ст. 75 УК содержит правило,согласно которому лицо, совершившее преступление иной категории (тяжкое или особо тяжкое), освобождается от уголовной ответственности только в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК. При этом требуется соблюдение всех указанных выше условий для прекращения уголовного преследования в связи с деятельным раскаянием (соответственно за исключением отнесения преступления к категории небольшой или средней тяжести). Но в некоторых случаях в примечаниях к этим статьям указываются и не предусмотренные ч. 1 ст. 75 УК позитивные действия, наличие которых влечет за собой освобождение от уголовной ответственности. Поэтому условия освобождения от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием применительно к каждому такому преступлению имеют свои особенности. Помимо этого, необходимо учитывать, что в примечаниях к соответствующим статьям Особенной части УК законодатель в большинстве случаев1 неуполномочивает, а обязывает освободить лицо от уголовной ответственности, если оно выполнит все те условия, которые там указаны(см., например, примечания к ст. 122, 126, 204, 205, 2051, 206, 208, 210,222, 223, 228, 275, 2821, 2822, 291, 307 УК).

Постановление состоит из трех частей: вводной, описательной и резолютивной. В ч. 2 ст. 213 УПК указаны сведения, которые должныбыть отражены в постановлении.

**В вводной части** указываются дата и место вынесения постановления, должность, фамилия, инициалы лица, его вынесшего (п. 1, 2 ч. 2ст. 213 УПК). Кроме того, в этой части должны быть указаны номеруголовного дела, а также обстоятельства, послужившие поводом и основанием для возбуждения уголовного дела, пункт, часть, статья УК,предусматривающие преступление, по признакам которого было возбуждено уголовное дело (п. 3, 4 ч. 2 ст. 213 УПК).

**В описательной части** излагаются результаты предварительногоследствия с указанием данных о лицах, в отношении которых осуществлялось уголовное преследование, применявшиеся меры пресечения (п. 5, 6 ч. 2 ст. 213 УПК). Несмотря на то что в ч. 2 ст. 213 УПК прямо не предусматривается необходимость указать в данной частипостановления основания прекращения уголовного дела или уголовного преследования, целесообразно сослаться на соответствующиелисты дела, где имеются тому доказательства (например, протокол оявке с повинной; протокол допроса потерпевшего, в котором излагаются сведения о заглаживании подозреваемым или обвиняемым причиненного ему вреда; заявление потерпевшего о прекращении уголовного дела; процессуальные акты, отражающие участие подозрева емого или обвиняемого в раскрытии и расследовании преступления,и т. д.).

**Резолютивная часть** постановления состоит из собственно решения следователя о прекращении уголовного дела или уголовного преследования. В соответствии с п. 7 ч. 2 ст. 213 УПК в резолютивнойчасти указываются пункт, часть, статья УПК, на основании которыхпрекращаются уголовное дело и (или) уголовное преследование. Еслив ходе предварительного следствия применялись меры пресечения, товозникает необходимость решить вопрос об их отмене. Такое же решение принимается в случае применения наложения ареста на имущество, корреспонденцию, временного отстранения от должности,контроля и записи переговоров (п. 8 ч. 2 ст. 213 УПК).

Отдельно в постановлении должен быть разрешен вопрос о вещественных доказательствах (п. 9 ч. 2 ст. 213 УК), в отношении которыхследует указать конкретные распорядительные меры. Например, орудия преступления и вещи, запрещенные к обращению, передаются всоответствующие учреждения или уничтожаются; остальные вещивыдаются законным владельцам, а при неустановлении последнихпереходят в собственность государства. Вещественные доказательства или иное имущество, подлежащее возвращению владельцам, выдаются им в натуре под расписку, которая подшивается в уголовноедело.

Если уголовное дело и (или) уголовное преследование прекращены по реабилитирующим основаниям (п. 1, 2 ч. 1 ст. 24, п. 1 ч. 1 ст. 27УПК), следователь (дознаватель) в резолютивной части постановления признает за лицом, в отношении которого оно вынесено, правона реабилитацию (ч. 1 ст. 134 УПК).

В соответствии с ч. 3 ст. 213 УПК в случаях, когда прекращениеуголовного дела допускается только с согласия обвиняемого (п. 3 и 6ч. 1 ст. 24, ст. 25, 251, 28, 281, а также п. 3 и 6 ч. 1 ст. 27 УПК) или потерпевшего (ст. 25 УПК), наличие такого согласия отражается в постановлении. В данном процессуальном акте должна быть сделаназапись о том, что обвиняемый (подозреваемый), а в необходимыхслучаях потерпевший не возражают против прекращения уголовногодела (уголовного преследования) по конкретному основанию. Возражение обвиняемого или подозреваемого против прекращения уголовного дела по указанным выше основаниям обязывает следователяпродолжить производство в общем порядке. Это дает возможностьлицу, не признающему себя виновным в совершении инкриминируемого преступления, добиваться реабилитации по суду.

И наконец, в постановлении о прекращении уголовного дела илиуголовного преследования должна быть запись о том, что постановление может быть обжаловано прокурору и в суд в порядке, установленном гл. 16 УПК (п. 10 ч. 2 ст. 213 УПК).

**После вынесения постановления о прекращении уголовного делаили уголовного преследования следователь обязан совершить следующие действия**:

1) вне зависимости от оснований для прекращения уголовного дела и (или) уголовного преследования копию соответствующего постановления направить прокурору (ч. 1 ст. 213 УПК), а также лицу, в отношении которого прекращено уголовное преследование, потерпевшему, гражданскому истцу и гражданскому ответчику (ч. 4 ст. 213УПК). «Направление или вручение названным участникам уголовного судопроизводства копии постановления о прекращении уголовного дела (уголовного преследования) должно осуществляться — с учетом принципа равноправия сторон — безотлагательно, одновременно и в том же порядке, что и лицу, в отношении которого прекращено уголовное преследование»;

2) в случае если уголовное дело и (или) уголовное преследование прекращаются по основаниям, предусмотренным п. 2—6 ч. 1 ст. 24,ст. 25(примирение сторон), 28(деятельное раскаяние), п. 2—6 ч. 1 ст. 27 УПК, то одновременно с направлением копии постановления о прекращении уголовного дела или уголовного преследования потерпевшему, гражданскому истцу разъяснить право предъявить иск в порядке гражданского судопроизводства (ч. 4ст. 213 УПК). Такое разъяснение может быть сделано в сопроводительном письме, если копия постановления направляется указанным лицам, либо в устной форме с соответствующим указанием об этом в самом постановлении, если постановление вручается следователем(дознавателем);

3) в случае если уголовное дело и (или) уголовное преследование прекращаются по реабилитирующим основаниям (п. 1, 2 ч. 1 ст. 24, п. 1 ч. 1 ст. 27 УПК), то должны быть приняты меры, предусмотренные гл. 18 УПК, по реабилитации лица:

— следователь и (или) прокурор должны направить реабилитированному извещение с разъяснением порядка возмещения вреда, связанного с уголовным преследованием (ч. 1 ст. 134 УПК). Если реабилитированный умер, а сведения о месте жительства наследников, близких родственников, родственников или иждивенцев отсутствуют,такое извещение должно быть направлено им не позднее пяти суток со дня их обращения в органы дознания, органы предварительного следствия (ч. 2 ст. 134 УПК);

— прокурор от имени государства должен принести официальноеизвинение реабилитированному за причиненный ему вред (ч. 1ст. 136 УПК);

4) в случае если уголовное дело о преступлениях, предусмотренных ст. 198—199.1 УК, прекращается по основаниям ст. 28.1 УПК, следователь обязан направить копию постановления о прекращении уголовного дела в налоговый орган, направивший в соответствии с п. 3ст. 32 Налогового кодекса РФ материалы для принятия решения овозбуждении уголовного дела.

# 59. Окончание предварительного следствия с обвинительным заключением и ознакомление участников производства с материалами предварительного следствия.

**Направление уголовного дела с обвинительным заключением прокурору является основной формой окончания предварительного следствия, открывающей доступ к правосудию (гл. 30 УПК).** Следователь,приняв решение об окончании предварительного следствия с направлением уголовного дела с обвинительным заключением прокурору,должен ознакомить всех участников процесса с материалами уголовного дела и совершить ряд процессуальных действий, направленныхна обеспечение гарантий прав участников уголовного судопроизводства (ст. 215—219 УПК). После ознакомления участников процесса сматериалами дела следователь составляет обвинительное заключение(ст. 220 УПК) и направляет дело с обвинительным заключением прокурору. Прокурор, получив уголовное дело с обвинительным заключением, вправе принять по нему одно из решений, предусмотренныхст. 221 УПК.

Основанием для окончания предварительного следствия в рассматриваемой форме является убеждение следователя в том, что:1) все следственные действия по уголовному делу произведены, их результат дает основания для вывода о наличии всех обстоятельств,подлежащих доказыванию (ст. 73 УПК); 2) собранные доказательствадостаточны для составления обвинительного заключения (ч. 1 ст. 215УПК). Характеризуя этот этап окончания предварительного следствия, М. С. Строгович отмечал: «Решение о направлении дела для предания суду принимается следователем тогда, когда он на основаниивсех собранных по делу данных пришел к твердому убеждению о виновности обвиняемого»1. Это субъективное убеждение следователя невлияет на продолжение действия презумпции невиновности и вытекающих из нее правил доказывания.

В ч. 1 и 2 ст. 215 УПК определяются действия следователя, когдаон признал предварительное следствие законченным. Эти действия состоят в уведомлении обвиняемого, защитника, законного представителя обвиняемого (если они участвуют в уголовном деле), потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей об окончании следственных действий и ознакомлении указанныхучастников с материалами уголовного дела.

**Порядок уведомления участников уголовного судопроизводства обокончании предварительного следствия**. Закон устанавливает различные формы уведомления участников уголовного судопроизводства об окончании предварительного следствия1.

Формой уведомления обвиняемого служит протокол, составляемый в порядке ст. 166 и 167 УПК. В этом протоколе, помимо уведомления об окончании следственных действий, должно содержаться иуказание на разъяснение права на ознакомление обвиняемого с материалами уголовного дела как лично, так и с помощью защитника, законного представителя.

После составления протокола следователь не вправе производитькакиелибо следственные действия по собиранию доказательств. Таким образом, протокол определяет четкие границы, отделяющиеокончание собирания доказательств от начала процессуальных действий, завершающих предварительное следствие.

Отсутствие надлежащего уведомления обвиняемого об окончанииследственных действий и разъяснения ему прав, предусмотренныхст. 217 УПК, является лишением гарантированных законом прав обвиняемого и может повлечь за собой отмену вынесенного по этомууголовному делу приговора2.

Для других участников уголовного судопроизводства закон не предусматривает обязательной формы уведомления об окончании предварительного следствия. Как показывает практика, в большинствеслучаев такое уведомление осуществляется путем отобрания расписки у соответствующего участника уголовного процесса в том, что онуведомлен об окончании следственных действий и ему разъясненоправо знакомиться с материалами уголовного дела. Возможно направление такого уведомления по месту работы или жительства указанных выше участников уголовного судопроизводства, а в материалах дела должно быть свидетельство о получении ими уведомления.

**Порядок ознакомления участников уголовного судопроизводства с материалами уголовного дела**. Первыми с материалами уголовного дела знакомятся потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители, если они заявят соответствующее ходатайство. После ознакомления указанных лиц с материалами уголовного дела следователь предъявляет материалы уголовного дела обвиняемомуи его защитнику, законному представителю обвиняемого. Установленная в законе последовательность ознакомления участников процесса с материалами уголовного дела объясняется тем, что обвиняемому, как лицу наиболее заинтересованному в деле, оно должно бытьпредставлено уже после того, как рассмотрены заявленные при ознакомлении с материалами уголовного дела ходатайства других участников процесса, в том числе ходатайства о производстве дополнительных следственных действий и принятии процессуальных решений.

Закон предъявляет определенные требования к материалам уголовного дела, которые предоставляются для ознакомления участникам уголовного судопроизводства, а именно: материалы уголовногодела должны быть собраны, подшиты в определенном порядке и пронумерованы для того, чтобы исключить в дальнейшем возможностьизъятия процессуального документа или дополнения дела новымидокументами.

При ознакомлении с материалами уголовного дела участники уголовного судопроизводства имеют право выписывать любые сведенияи в любом объеме, снимать копии с документов, в том числе с помощью технических средств, и хранить у себя эти материалы для подготовки к судебному разбирательству. Копии документов и выписки,сделанные участником уголовного процесса из уголовного дела, в котором содержатся сведения, составляющие государственную илииную охраняемую федеральным законом тайну, не могут находиться уэтого участника процесса, а хранятся при уголовном деле и предоставляются ему во время судебного разбирательства (ч. 2 ст. 217 УПК).Однако это не означает, что «следователь вправе изъять у обвиняемого, в том числе для хранения до суда при уголовном деле, сделанные впроцессе ознакомления с материалами уголовного дела выписки икопии документов, не затрагивающие содержащихся в деле сведений,составляющих государственную или иную охраняемую федеральнымзаконом тайну».

Для ознакомления участникам уголовного судопроизводствапредъявляются все материалы уголовного дела2. Фотографии, материалы аудиои (или) видеозаписи, киносъемки и иные приложения кпротоколам следственных действий предъявляются участникам уголовного судопроизводства лишь по их просьбе (ч. 1 ст. 217 УПК).

Исключения из правила о предоставлении всех материалов уголовного дела для ознакомления участникам уголовного судопроизводства составляют случаи, когда необходимо обеспечить безопасность потерпевшего, его представителя, свидетеля, их близких родственников, родственников и близких лиц. Безопасность этих лицобеспечивается путем сохранения в тайне данных об их личности.В этих случаях следователь с согласия руководителя следственногооргана выносит постановление, в котором излагаются причины принятия решения о сохранении в тайне этих данных, указывается псевдоним участника следственного действия и приводится образец егоподписи, которые он будет использовать в протоколах следственныхдействий, произведенных с его участием под псевдонимом. Постановление помещается в конверт, который после этого опечатываетсяи приобщается к уголовному делу (ч. 9 ст. 166 УПК). В случае невозможности предъявления вещественных доказательств, например принеобходимости перемещения из одного города в другой большой партии оружия или ввиду громоздкости вещественного доказательстваи т. п., следователь выносит об этом постановление и предоставляетдля ознакомления имеющиеся в деле протоколы осмотра, киноифотодокументы.

Наиболее полно в законе (ст. 217, 218 УПК) изложен порядокознакомления обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела. Эти правила распространяются и на ознакомление с деломпотерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и ихпредставителей (ч. 2 ст. 216 УПК).

Ознакомление потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей с материалами уголовного дела. Ознакомление с материалами уголовного дела — это право, а не обязанностьуказанных лиц, которым они могут воспользоваться по собственномуусмотрению. При заявлении устного или письменного ходатайстваоб ознакомлении с материалами уголовного дела следователь обязанознакомить потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей с материалами уголовного дела, за исключением документов, указанных в ч. 2 ст. 3174 УПК (ч. 1 ст. 216 УПК).

Гражданский истец, гражданский ответчик и (или) их представители знакомятся с материалами уголовного дела не в полном объеме,а лишь в той части, которая относится к гражданскому иску (ч. 1ст. 216 УПК). Потерпевший может знакомиться с материалами уголовного дела в полном объеме, но может сам выразить желание знакомиться только с частью материалов, непосредственно к нему относящихся.

Если потерпевший, представитель потерпевшего, гражданскогоистца, гражданского ответчика по уважительным причинам не могутявиться для ознакомления с материалами уголовного дела в назначенное время, то следователь откладывает их ознакомление на срок не более пяти суток (ч. 3 ст. 215 УПК). По истечении этого срока следователь переходит к ознакомлению обвиняемого и его защитника сматериалами уголовного дела. Отсутствие уважительных причин длянеявки указанных лиц позволяет следователю безотлагательно приступить к ознакомлению с материалами уголовного дела обвиняемогои его защитника.

Ознакомившись с материалами уголовного дела, потерпевший, егопредставитель, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители могут заявить ходатайства о дополнении следствия, в частности о производстве отдельных следственных действий, о принятиипроцессуальных решений и т. п. Если эти ходатайства направлены наустановление обстоятельств, которые имеют значение для уголовногодела, то они подлежат обязательному удовлетворению (ч. 2 ст. 159УПК). В случае отказа в удовлетворении ходатайства следователь выносит мотивированное постановление, которое объявляется заявителю (ч. 3 ст. 219 УПК). При этом ему разъясняется порядок обжалования постановления.

Об ознакомлении указанных лиц с материалами уголовного деласоставляется протокол, в котором отмечаются даты начала и окончания ознакомления, с какими именно материалами дела они ознакомились, какие ходатайства ими были заявлены (письменные ходатайства приобщаются к делу), а также решения по этим ходатайствам,принятые следователем, и др. Протокол подписывает следователь илицо, знакомившееся с материалами уголовного дела.

Ознакомление обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела. После ознакомления потерпевшего, гражданского истца,гражданского ответчика и их представителей с материалами уголовного дела следователь предоставляет возможность ознакомиться с ними обвиняемому и его защитнику. Обвиняемый и его защитник вправе знакомиться со всеми материалами уголовного дела, в том числе стеми, которые непосредственно относятся к преступной деятельности других обвиняемых по данному уголовному делу.

Для ознакомления обвиняемому предъявляются вещественные доказательства и по просьбе обвиняемого или его защитника — фотографии, материалы аудиои (или) видеозаписи, киносъемки и иныеприложения к протоколам следственных действий (ч. 1 ст. 217 УПК)

По общему правилу обвиняемый знакомится с материалами уголовного дела совместно с защитником. Однако по ходатайству обвиняемого и его защитника следователь предоставляет им возможностьзнакомиться с материалами уголовного дела раздельно (ч. 1 ст. 217УПК). Обвиняемый и защитник самостоятельно определяют момент,когда они будут знакомиться с материалами уголовного дела совместно, а когда раздельно. Непредоставление возможности знакомиться сматериалами уголовного дела в том порядке, в котором определилиобвиняемый и его защитник, является нарушением уголовнопроцессуального закона, влекущим за собой возвращение уголовного делапрокурору со стадии подготовки дела к судебному разбирательству1для предоставления дополнительной возможности знакомиться с материалами дела.

Если защитник по уважительным причинам не может явиться дляознакомления с материалами уголовного дела в назначенное время,то следователь откладывает ознакомление на срок не более пяти суток(ч. 3 ст. 215 УПК). В случае невозможности избранного обвиняемымзащитника явиться для ознакомления с материалами уголовного деласледователь по истечении пяти суток вправе предложить обвиняемому избрать другого защитника или при наличии ходатайства обвиняемого принимает меры для явки другого защитника. Если обвиняемыйне избирает другого защитника и отказывается от назначенного защитника, то следователь предъявляет ему материалы уголовного деладля ознакомления без участия защитника, за исключением случаев,когда участие защитника в уголовном деле является обязательным(ч. 4 ст. 215 УПК). В этом случае в рассматриваемом процессуальномдействии участвует защитник по назначению.

Обвиняемый и его защитник не могут ограничиваться во времени,необходимом им для ознакомления с материалами уголовного дела.Однако умышленное затягивание времени ознакомления с делом одного обвиняемого может препятствовать реализации права другого(других) обвиняемого по делу предстать перед судом без неоправданной задержки. Помимо этого, затягивание обвиняемым времени ознакомления с материалами уголовного дела может повлечь за собой инарушение права потерпевшего на доступ к правосудию и компенсацию причиненного вреда.

Если обвиняемый и его защитник, приступившие к ознакомлениюс материалами уголовного дела, явно затягивают время ознакомленияс указанными материалами, то на основании судебного решения, принимаемого в порядке, предусмотренном ст. 125 УПК, устанавливается определенный срок для ознакомления с материалами уголовного дела.

При решении этого вопроса суду необходимо установить, действительно ли указанные участники уголовного судопроизводства явнозатягивают время ознакомления с материалами уголовного дела (обэтом могут свидетельствовать факты неоднократной неявки без уважительных причин защитника для ознакомления с делом; ознакомление с материалами уголовного дела в течение короткого времени,например ежедневно, но не более одного часа или с явно малым объемом материалов и т. п.). Учитывая важность процессуального действия по ознакомлению обвиняемого с материалами уголовного дела,при решении вопроса о явном затягивании времени ознакомления сматериалами уголовного дела необходимо учитывать возраст, физическое и психическое состояние, уровень образования и квалификации обвиняемого. Следует помнить, что обвиняемый и его защитникимеют право не только читать материалы уголовного дела, но и выписывать из него любые сведения и в любом объеме. Доказываниеобстоятельств, свидетельствующих о явном затягивании времени ознакомления с материалами уголовного дела, возлагается на следователя и (или) прокурора.

Если, рассматривая соответствующее ходатайство, суд придет квыводу о явном затягивании обвиняемым и его защитником времениознакомления с материалами уголовного дела, то своим постановлением суд устанавливает определенный срок для ознакомления с материалами уголовного дела. В случае если обвиняемый и его защитникбез уважительных причин не ознакомились с материалами уголовного дела в установленный судом срок, следователь вправе принять решение об окончании производства данного процессуального действия, о чем выносит соответствующее постановление и делает отметкув протоколе ознакомления обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела (ч. 3 ст. 217 УПК). Отсутствие постановленияследователя об окончании ознакомления с материалами уголовногодела после истечения установленного судом срока и соответствующейотметки в протоколе может повлечь за собой возвращение уголовногодела прокурору для устранения допущенных нарушений со стадииподготовки дела к судебному разбирательству1.

Если обвиняемый, не находящийся под стражей (в отношении которого избрана иная мера пресечения либо она не избиралась), не является для ознакомления с материалами уголовного дела без уважительных причин, то следователь по истечении пяти суток со дня объявления ему об окончании следственных действий либо со дня окончания ознакомления с материалами уголовного дела иных участников уголовного дела составляет обвинительное заключение и направляет уголовное дело прокурору с обвинительным заключением(ч. 5 ст. 215 УПК).

По окончании ознакомления обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела следователь выясняет, какие у них имеютсяходатайства или иные заявления. При этом обвиняемый и его защитник могут указать, какие свидетели, эксперты, специалисты, о вызовекоторых они ходатайствуют, подлежат вызову в судебное заседаниедля допроса и подтверждения позиции стороны защиты (ч. 4 ст. 217УПК). В дальнейшем при составлении обвинительного заключенияследователь обязан включить их в список лиц, подлежащих вызову всудебное заседание со стороны защиты (ч. 4 ст. 220 УПК).

Каждое заявленное обвиняемым и (или) его защитником ходатайство подлежит рассмотрению в порядке и в сроки, предусмотренныест. 159 УПК. В зависимости от того, было ли удовлетворено заявленное ходатайство, следователь в дальнейшем совершает различныепроцессуальные действия.

Так, если ходатайство было удовлетворено полностью (например,ходатайство о допросе названных обвиняемым свидетелей), следователь производит соответствующее следственное действие, дополняетматериалы уголовного дела и уведомляет об этом потерпевшего,гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей,других обвиняемых по уголовному делу и их защитников1 (ч. 1, 2ст. 219 УПК). Помимо уведомления об этом, следователь обязан предоставить указанным лицам возможность ознакомиться с дополнительными материалами уголовного дела (ч. 2 ст. 219 УПК).

Если же в удовлетворении заявленного ходатайства полностью иличастично отказано, следователь выносит об этом соответствующеепостановление, которое доводит до сведения заявителя и разъясняетему порядок обжалования (ч. 3 ст. 219 УПК).

По окончании ознакомления обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела следователь обязан разъяснить обвиняемомуправо на заявление ходатайств, связанных с выбором формы судебногоразбирательства (рассмотрение уголовного дела судом с участием присяжных заседателей, коллегией из трех судей, применение особого порядка судебного разбирательства, проведение предварительных слушаний — ч. 5 ст. 217 УПК).

Согласно п. 5 ч. 1 ст. 237 УПК неразъяснение обвиняемому приознакомлении с материалами уголовного дела предусмотренного ч. 5ст. 217 УПК права ходатайствовать о рассмотрении уголовного деласудом с участием присяжных заседателей, коллегией из трех судей, опроведении предварительных слушаний, а также о применении особого порядка судебного разбирательства является основанием длявозвращения судьей уголовного дела прокурору в целях устраненияпрепятствий к его рассмотрению судом. Поэтому следователь обязансвоевременно, полно и в строго установленном порядке разъяснитьобвиняемому изложенные ниже права:

1) о рассмотрении уголовного дела судом с участием присяжных заседателей — в случаях, предусмотренных п. 1—3 ч. 3 ст. 31 УПК, т. е. поделам, отнесенным к подсудности областного и приравненного к нему суда, а с 1 июня 2018 г. и районного или гарнизонного военногосуда1. При этом следователь разъясняет не только само право на заявление такого ходатайства, но и: а) особенности рассмотрения уголовного дела судом присяжных; б) права обвиняемого в судебном разбирательстве; в) особенности обжалования судебного решения.

Если один или несколько обвиняемых отказываются от суда сучастием присяжных заседателей, то следователь решает вопрос о выделении уголовных дел в отношении этих обвиняемых в отдельноепроизводство. Решение следователя, в том числе о невозможности выделения дела, должно быть мотивировано в соответствующем постановлении. Прокурор не вправе разрешать вопрос о выделении уголовного дела ни при утверждении обвинительного заключения, ни в дальнейшем после направления дела в суд, ни на предварительномслушании. При отсутствии такого постановления дело со стадии предварительного слушания подлежит возвращению прокурору (п. 2 ч. 1ст. 236 УПК).

Если уголовное дело невозможно выделить в отдельное производство, то оно рассматривается судом с участием присяжных заседателей в отношении всех обвиняемых. Формулируя это правило, законодатель исходит из позиции, что рассмотрение дела судом с участием присяжных заседателей предоставляет обвиняемому больше гарантийна справедливое судебное разбирательство, нежели традиционнаяформа судебного разбирательства. Поэтому нельзя лишать обвиняемого права на рассмотрение дела судом с участием присяжных заседателей, если один из обвиняемых не желает воспользоваться дополнительными гарантиями;

2) о рассмотрении уголовного дела коллегией из трех судей федерального суда общей юрисдикции — в случаях, предусмотренных п. 3 ч. 2ст. 30 УПК, т. е. по уголовным делам о тяжких и особо тяжких преступлениях;

3) о применении особого порядка судебного разбирательства — в случаях, предусмотренных ст. 314 УПК, т. е. о рассмотрении уголовного дела в процедуре особого порядка принятия решения при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением (гл. 40 УПК). «Невыполнение органами предварительного расследования возложенной на них частью 1 статьи 11 и пунктом 2 части 5 статьи 217 УПК обязанности по разъяснению обвиняемому права ходатайствовать при ознакомлении с материалами уголовного дела о применении особого порядка судебного разбирательства влечет нарушение права обвиняемого на защиту и в соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 237 УПК РФ является основанием проведения предварительного слушания для решения вопроса о возвращении уголовного дела прокурору.

Если в ходе проводимого с участием обвиняемого, его защитника,прокурора и потерпевшего предварительного слушания имеется возможность с соблюдением условий... восстановить права обвиняемого,судья по ходатайству обвиняемого принимает решение о назначениисудебного заседания в особом порядке. При невозможности устранить допущенное в ходе предварительного расследования нарушениеуголовнопроцессуального закона дело подлежит возвращению прокурору»;

4) о проведении предварительных слушаний — в случаях, предусмотренных ст. 229 УПК, ч. 2 которой устанавливает шесть оснований для проведения предварительного слушания.

При разъяснении обвиняемому прав, предусмотренных п. 11, 2, 3ч. 5 ст. 217 УПК, следователь обязан не только перечислить, но иразъяснить их содержание. Например, «обвиняемому должны бытьразъяснены основания, при наличии которых он может ходатайствовать о постановлении приговора без проведения судебного разбирательства (ч. 1 ст. 314 УПК); перечислены случаи, с которыми закон связывает проведение предварительных слушаний (ч. 2 ст. 229УПК)».

По окончании ознакомления обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела следователь составляет протокол в соответствии с общими требованиями к этому процессуальному документу, предусмотренными ст. 166 и 167 УПК.

В протоколе должны быть:

— даты начала и окончания ознакомления с материалами уголовного дела. В частности, отмечено, где, в течение какого времени, с какими материалами обвиняемый, его защитник (при участии его в деле) знакомились3. Указываются количество томов и страниц, с которыми они были ознакомлены, вещественные доказательства, иныематериалы (аудио, видеозаписи, фотографии и т. п.), которые им были предъявлены;

— отметки о заявленных участниками уголовного дела ходатайствах и иных заявлениях;

— отметки о разъяснении обвиняемому его прав, предусмотренных ч. 5 ст. 217 УПК, а также о его желании воспользоваться этимиправами (или одним из прав) либо отказаться от них (ст. 218 УПК).При этом уголовнопроцессуальный закон не требует отражения впротоколе волеизъявления обвиняемого воспользоваться каждым изправ, предусмотренных ч. 5 ст. 217 УПК4. То есть допускается отказобвиняемого от реализации указанных прав путем указания на то, что«правами, предусмотренными ст. 217 УПК, воспользоваться не желаю». Если по уголовному делу привлечено несколько обвиняемых,то позиция каждого обвиняемого по данным ходатайствам отражается в отдельном протоколе.

Значимость составления этого протокола состоит в том, что он отражает фактическое соблюдение прав обвиняемого при окончании предварительного следствия. После того как закончена процедура ознакомления с материалами уголовного дела всех участников производства по делу и рассмотрены заявленные ходатайства, следователь составляет обвинительное заключение.

# 60. Обвинительный акт.

***ОБВИНИТЕЛЬНЫЙ АКТ*** – дознаватель (дознание)(прокурор может изменить некоторые пункты обвинения либо переквалифицировать на менее тяжкое)

***ОБВИНИТЕЛЬНОЕ ПОСТАНОВЛЕНИЕ*** – дознаватель (дознание в сокращенной форме)(прокурор может изменить некоторые пункты обвинения либо переквалифицировать на менее тяжкое)

***ОБВИНИТЕЛЬНОЕ ЗАКЛЮЧЕНИЕ*** – Только следователь! (предварительное следствие)(прокурор не может переквалифицировать обвинение)

*Понятие и значение обвинительного акта.* Окончание предварительного расследования, проведенного в форме дознания, имеет свои особенности. Процессуальный порядок окончания дознания с обвинительным актом состоит также из ряда последовательных действий, осуществляемых дознавателем по окончании расследования.

На определенном этапе расследования дознаватель приходит к выводу о том, что по делу проведены все возможные следственные и иные процессуальные действия, приняты решения и имеются достаточные доказательства для привлечения подозреваемого к уголовной ответственности путем вынесения обвинительного акта и предъявления его обвиняемому.

Обвинительный акт имеет двойственное значение: во-первых, путем вынесения обвинительного акта подозреваемый приобретает статус обвиняемого, во-вторых, обвинительный акт является итоговым документом стадии предварительного расследования, где подводятся итоги проведенного дознания, формулируется обвинение, приводятся доказательства, подтверждающие виновность обвиняемого. Таким образом, в отличие от предварительного следствия, где выделяется первоначальное обвинение, которое формулируется в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого и окончательное обвинение, которое содержится в обвинительном заключении, при производстве дознание обвинение формулируется единожды – в обвинительном акте.

Обвинительный акт – это процессуальный документ, в котором подводятся итоги проведенного дознания, формулируется обвинение, излагается анализ собранных по делу доказательств и решается вопрос о направлении дела в суд.

*Структура обвинительного акта.* Форма и содержание обвинительного акта определяется ст. 225 УПК РФ. Как и обвинительное заключение, оно состоит из двух частей: вводной и описательной, а также списка лиц, подлежащих вызову в суд.

Во вводной части предусмотрена резолюция прокурора об утверждении обвинительного акта, а также резолюция начальника органа дознания, называются номер уголовного дела, фамилия, имя, отчество обвиняемого, данные о его личности, статья или статьи уголовного закона, по которым квалифицируются его действия.

В описательной части излагается сущность обвинения, а именно место, время, способ совершения преступления, само деяние, форма вины, мотивы, цели и последствия преступления. Также приводится формулировка предъявленного обвинения с указанием пункта, части, статьи Уголовного кодекса РФ, предусматривающие ответственность за данное преступление. В подтверждение выдвинутого обвинения в описательной части приводятся доказательства виновности обвиняемого в совершении преступлений, а также доказательства, на которые ссылается сторона защиты, со ссылкой на соответствующие листы дела. При этом в обвинительном акте не только указывается перечень доказательств, на которые ссылается сторона обвинения, но и приводится краткое изложение их содержания (п. 6 ч.1 ст. 225 УПК РФ).

После изложения доказательств в обвинительном акте приводятся обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, сведения о потерпевшем, характере и размере причиненного ему вреда.

К обвинительному заключению прилагается список лиц, подлежащих вызову в судебное заседание со стороны обвинения и со стороны защиты с указанием их местожительства или места нахождения, номера телефона (рабочего или домашнего), листы дела, где содержатся показания этого лица.

*Порядок предъявления обвинительного акта и ознакомления с материалами уголовного дела.* После составления обвинительного акта, дознаватель подписывает его и предъявляет обвиняемому и его защитнику. Закон не называет сроков предъявления обвиняемому обвинительного акта, однако по смыслу закона он должен быть предъявлен немедленно после его вынесения.

Помимо обвинительного акта обвиняемый и его защитник вправе ознакомиться с материалами уголовного дела. Порядок ознакомления обвиняемого с материалами уголовного дела законом четко не регламентирован. В ч. 2 ст. 225 УПК РФ указывается лишь, что факт ознакомления обвиняемого и его защитника с обвинительным актом и материалами уголовного дела отражается в протоколе ознакомления с материалами уголовного дела. Однако это не означает, что при производстве дознания в отличие от предварительного следствия, обвиняемый лишен права, к примеру, заявить ходатайство о производстве дополнительных следственных и иных процессуальных действий или принятии каких-либо решений. Такое право предоставлено обвиняемому ст.ст. 119 и 120 УПК РФ, а именно он вправе в любой момент производства по делу заявить ходатайство следователю, дознавателю или суду. При этом дознаватель обязан рассмотреть ходатайство и принять по нему решение. В случае удовлетворения ходатайства дознаватель вправе провести дополнительные следственные и иные процессуальные действия, но в рамках сроков дознания, установленных законом.

В случае если потерпевший или его представитель заявили ходатайство об ознакомлении с материалами уголовного дела, то данные материалы должны быть им предоставлены для ознакомления дознавателем, о чем составляется протокол.

После ознакомления обвиняемого и его защитника с обвинительным актом и материалами уголовного дела обвинительный акт утверждается начальником органа дознания, и уголовное дело направляется прокурору.

*Полномочия прокурора по поступившему уголовному делу с обвинительным актом.* Полномочия прокурора по поступившему уголовному делу с обвинительным актом существенно отличаются от полномочий прокурора по поступившему делу с обвинительным заключением. При утверждении обвинительного акта прокурор гораздо более свободен в выборе решений, который он вправе принять, однако ограничен в сроках принятия этих решений. В частности, прокурор, получив материалы уголовного дела, проведенного в форме дознания, изучает его в течение 2 суток и принимает одно из четырех решений:

1. Об утверждении обвинительного акта и направлении дела в суд. Данное решение прокурор принимает в том случае, если по делу проведены все необходимые следственные и иные процессуальные действия, приняты все необходимые решения, а собранные доказательства подтверждают виновность обвиняемого в совершении инкриминируемых ему преступлений и отсутствуют основания для прекращения уголовного дела или для изменения обвинения, а также не нарушены права участников уголовного судопроизводства, препятствующие рассмотрению дела в суде.

При утверждении обвинительного акта прокурору предоставлено право изменить окончательное обвинение без направления дела на дополнительное расследование. Однако, учитывая, что в обвинительном акте сформулировано уже окончательное обвинение, с которым ознакомлены обвиняемый, защитник, потерпевший и иные участники со стороны обвинения и защиты, то изменить обвинение на данном этапе прокурор вправе лишь в определенных пределах. Такие пределы имеют своим назначением обеспечить обвиняемому право защищаться от предъявленного обвинения, приводить доводы, опровержения, давать показания по выдвинутому в отношении него обвинению. В соответствии с ч.2 ст. 226 УПК РФ прокурор вправе при утверждении обвинительного акта своим постановлением исключить из него отдельные пункты обвинения либо переквалифицировать обвинение на менее тяжкое. Исключение отдельных пунктов обвинения означает допустимость исключения отдельных эпизодов одного продолжаемого преступления, отдельных составов преступлений, вмененных ошибочно либо недоказанных в ходе дознания. Переквалификация обвинения на менее тяжкое предполагает такое изменение в формулировке обвинения (либо без ее изменения), которое влечет изменение юридической квалификации преступления, санкция которого предусматривает менее строгое наказание либо не увеличивающее фактический объем обвинения, хотя и не изменяющее юридической квалификации содеянного73.

В приведенном случае прокурор выносит постановление об изменении обвинения, утверждающего обвинительный акт74, где указывает, какие пункты обвинения исключаются из обвинительного акта либо каким образом происходит переквалификация.

Вместе, с тем, упущением уголовно-процессуального закона следует признать отсутствие регламентации порядка вручения копии данного постановления. В ст. 226 УПК РФ не указано о необходимости вручения обвиняемому наряду с обвинительным актом и копии постановления, в которой прокурор изменяет окончательное обвинение. Однако в подготовительной части судебного разбирательства председательствующий обязан выяснить, вручена ли копия обвинительного акта, а также постановление прокурора об изменении обвинения, утверждающего обвинительный акт, о чем прямо указано в ч. 2 и 3 ст. 265 УПК РФ.

2. О возвращении дела для производства дополнительного дознания или пересоставления обвинительного акта в случае его несоответствия требованиям ст. 225 УПК РФ со своими письменными указаниями.

Решение о возвращении дела дознавателю для производства дополнительного дознания прокурор принимает в том случае, если при производстве дознания не были исследованы все обстоятельства совершенного обвиняемым преступления, не привлечены к уголовной ответственности все лица, виновные в совершении преступления, не исследованы все возможные доказательства виновности обвиняемого и опровергающие версию обвиняемого. Также прокурор вправе возвратить дело дознавателю по данному основанию в том случае, если необходимо увеличить объем обвинения или переквалифицировать преступление на более тяжкое. Для производства дополнительного дознания прокурор уполномочен установить срок дознания до 10 суток.

Решение о возвращении уголовного дела дознавателю для пересоставления обвинительного акта принимается в случаях, когда дознавателем нарушены требования, предъявляемые к форме и содержанию обвинительного акта и препятствующие рассмотрению дела в судебном заседании. В частности, исключается возможность вынесения судебного решения в случаях, когда обвинительный акт не подписан дознавателем, не утвержден начальником органа дознания, в обвинительном акте отсутствуют указания на прошлые неснятые и непогашенные судимости обвиняемого; не указаны данные о месте нахождения обвиняемого, данные о потерпевшем, если он был установлен по делу75. При этом прокурор может продлить срок дознания для пересоставления обвинительного акта до 3 суток.

3. О прекращении уголовного дела.

Прокурор вправе принять такое решение при утверждении обвинительного акта при наличии оснований для прекращения уголовного дела или уголовного преследования, предусмотренных ст.ст. 24, 25, 27, 28, 28-1 УПК РФ, о чем выносит постановление без возвращения дела дознавателю.

4. О направлении уголовного дела для производства предварительного следствия.

Данное решение прокурор принимает в случаях, когда по делу не проведены все необходимые следственные и иные процессуальные действия, но при этом истек предельно допустимый срок дознания либо когда прокурор усмотрит в действиях обвиняемого состав более тяжкого преступления, подследственного органам предварительного следствия.

После утверждения прокурором обвинительного акта его копия вручается обвиняемому и его защитнику. В случаях, предусмотренных законом, копия обвинительного акта переводится на родной язык обвиняемого или язык, которым он владеет. В случае изменения прокурором обвинения, обвиняемому также должна быть вручения копия постановления об изменении обвинения, утверждающего обвинительный акт.

# 61. Обвинительное заключение.

***ОБВИНИТЕЛЬНЫЙ АКТ*** – дознаватель (дознание)(прокурор может изменить некоторые пункты обвинения либо переквалифицировать на менее тяжкое)

***ОБВИНИТЕЛЬНОЕ ПОСТАНОВЛЕНИЕ*** – дознаватель (дознание в сокращенной форме)(прокурор может изменить некоторые пункты обвинения либо переквалифицировать на менее тяжкое)

***ОБВИНИТЕЛЬНОЕ ЗАКЛЮЧЕНИЕ*** – Только следователь! (предварительное следствие)(прокурор не может переквалифицировать обвинение)

**Обвинительное заключение** — процессуальный документ, завершающий предварительное следствие, в котором описываются ход ирезультат проведенного следствия, дается формулировка предъявленного обвинения с указанием пункта, части, статьи УК, предусматривающей ответственность за данное преступление.

По уголовному делу составляется одно обвинительное заключениевне зависимости от числа обвиняемых, количества совершенных преступлений и других особенностей конкретного дела.

Обвинительное заключение имеет важное юридическое значение.Оно определяет пределы судебного разбирательства как по кругу лиц,так и в отношении предмета обвинения. Это означает, что суд прирассмотрении уголовного дела не вправе выйти за рамки указанного вобвинительном заключении обвинения и не вправе рассматриватьуголовное дело в отношении иных лиц, не указанных в нем (ст. 252УПК). Изложение государственным обвинителем в начале судебногоследствия обвинения (ст. 273 УПК) или вступительное заявление(ст. 335 УПК) должны быть основаны на обвинительном заключении.

Обвинительное заключение систематизирует все материалы предварительного расследования, что позволяет обвиняемому и потерпевшему своевременно и наиболее эффективно подготовиться к участиюв судебном разбирательстве. Утвержденное прокурором обвинительное заключение является основанием для направления уголовногодела в суд.

Обвинительное заключение (ст. 220 УПК) состоит из трех частей — вводной, описательной и приложений.

**Вводная часть** содержит указание фамилии, имени и отчества обвиняемого или обвиняемых; данные о личности каждого из них (п. 1,2 ч. 1 ст. 220 УПК). Данные о личности обвиняемых должны содержать указания на год, месяц, день и место рождения, место жительства и место работы, род занятий, образование, семейное положение, наличие иждивенцев, наличие или отсутствие судимостей, иные данные, касающиеся их личности. Это необходимо для того, чтобы вподготовительной части судебного заседания точно установить личности подсудимых (ч. 1 ст. 265 УПК). Данные о семейном положениии наличии иждивенцев могут влиять на назначение справедливого наказания в соответствии с положениями ч. 3 ст. 60 УК в случае, еслисуд признает лицо виновным в совершении преступления. Немаловажную роль для назначения наказания имеют данные о наличии судимостей, причем с указанием времени осуждения, срока отбытияили освобождения от отбытия наказания, так как эти сведения позволят правильно определить размер наказания при рецидиве, опасном рецидиве или особо опасном рецидиве преступлений (ст. 68УК).

**Описательная часть** состоит из указания на существо обвинения,место и время совершения преступления, его способы, мотивы, цели,последствия и другие обстоятельства, имеющие значение для данногоуголовного дела (п. 3 ч. 1 ст. 220 УПК). По существу, эти обстоятельства составляют основу предмета доказывания по уголовным делам(п. 1, 2, 4 ч. 1 ст. 73 УПК) и соответствуют элементам состава преступления.

При описании обстоятельств уголовного дела следователь можетиспользовать хронологический или систематический способ изложения. Хронологический способ изложения состоит в описании обстоятельств уголовного дела (эпизодов преступления) в хронологическойпоследовательности, т. е. в той последовательности, в какой они происходили. Систематический способ изложения состоит в описанииобстоятельств совершенных преступлений по определенному критерию, например по лицам, их совершившим, по месту их совершения,по другим критериям. По наиболее сложным, многоэпизодным деламприменяется смешанный способ, который сочетает в себе и хронологическое, и систематическое изложение преступления.

Установленные в ходе предварительного расследования фактические обстоятельства дела должны получить юридическую оценку, в связи с чем в обвинительном заключении должна содержаться формулировка предъявленного обвинения с указанием пункта, части, статьи УК, предусматривающих ответственность за данное преступление(п. 4 ч. 1 ст. 220 УПК). Формулировка предъявленного обвинения вэтой части обвинительного заключения не должна существенным образом отличаться от формулировки, содержащейся в постановлениио привлечении в качестве обвиняемого. Если следователь в ходе предварительного следствия прекращал уголовное преследование всоответствующей части в порядке, предусмотренном ч. 2 ст. 175УПК, то формулировка обвинения в обвинительном заключениидолжна соответствовать формулировке обвинения в той части, в которой продолжается уголовное преследование. Несоответствие обвинения, изложенного в обвинительном заключении, обвинению, изложенному в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого,признается нарушением требований, предъявляемых к обвинительному заключению, и влечет за собой возвращение судом уголовногодела прокурору.

После описания события преступления со всеми необходимымидля этого сведениями и юридической квалификации преступногодеяния следователь в обвинительном заключении приводит «переченьдоказательств, подтверждающих обвинение, и краткое изложение ихсодержания» (п. 5 ч. 1 ст. 220 УПК) и «перечень доказательств, на которые ссылается сторона защиты, и краткое изложение их содержания» (п. 6 ч. 1 ст. 220 УПК). «Под перечнем доказательств, подтверждающих обвинение, а также под перечнем доказательств, на которые ссылается сторона защиты, понимается не только ссылка в обвинительном заключении на источники доказательств, но и приведение в обвинительном заключении... краткого содержания доказательств, поскольку в силу части 1 статьи 74 УПК доказательствами по уголовному делу являются любые сведения, на основе которых суд, прокурор, следователь, дознаватель в порядке, определенном Уголовно процессуальным кодексом Российской Федерации, устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, подлежащих доказыванию при производстве по уголовному делу»2. «Такое требование к указанию доказательств в обвинительном заключении вытекает также из положений ст. 87 УПК, в соответствии с которой проверка доказательств следователем производится путем сопоставления их с другими доказательствами, имеющимися в уголовном деле, а поэтому ссылка лишь на источники доказательств без изложения самих сведений, составляющих это доказательство, делает бессмысленным такое сопоставление. Кроме того, иное изложение обвинительного заключения влечет за собой нарушение права обвиняемого на защиту, поскольку лишает его возможности возражать против предъявленного ему обвинения»

Доказательство, признанное недопустимым, не подлежит включению в обвинительное заключение (ч. 3 ст. 88 УПК). Если в уголовномделе содержатся сведения, составляющие государственную тайну, то«при составлении обвинительного заключения имеется возможностьв перечне доказательств указать, что в приведенном конкретном доказательстве содержатся сведения, составляющие государственнуютайну, поэтому содержание этих сведений не приводится в обвинительном заключении и хранится в уголовном деле»

Если по делу привлечены несколько обвиняемых или обвиняемому вменяется несколько эпизодов обвинения, то перечень указанныхдоказательств должен быть приведен отдельно по каждому обвиняемому и по каждому эпизоду обвинения.

После изложения доказательств, подтверждающих обвинение, идоказательств, на которые ссылается сторона защиты, в обвинительном заключении на основании п. 7 ч. 1 ст. 220 УПК указываются обстоятельства, смягчающие (ст. 61 УК) и отягчающие наказание (ст. 63УК). В соответствии с п. 6 ч. 1 ст. 73 УПК указанные обстоятельствавходят в предмет доказывания по любому уголовному делу. Поэтомувключение их в итоговый процессуальный документ стадии предварительного расследования является логическим завершением доказывания этих обстоятельств.

В обвинительном заключении должны быть указаны обстоятельства, предусмотренные п. «и» и «к» ч. 1 ст. 61 УК, так как их наличиевлечет за собой снижение размера наказания (ст. 62 УК). Переченьобстоятельств, смягчающих наказание, в отличие от перечня обстоятельств, отягчающих наказание, не носит исчерпывающего характера.Поэтому в соответствии с ч. 2 ст. 61 УК суд при назначении наказания может учесть в качестве смягчающих и другие обстоятельства, неуказанные следователем в обвинительном заключении. В свою очередь, перечисление в обвинительном заключении обстоятельств,отягчающих наказание, служит гарантией реализации права на защиту, так как, зная их, обвиняемый и его защитник могут заблаговременно подготовиться к защите в судебном заседании и оспаривать наличие этих обстоятельств.

Согласно п. 8 ч. 1 ст. 220 УПК в обвинительном заключении указываются данные о потерпевшем, характере и размере вреда, причиненного ему преступлением. Если потерпевшим является физическое лицо, то следует указывать полностью его фамилию, имя, отчество,число, месяц, год, место рождения и жительства. Учитывая, что ст. 42УПК для потерпевшего — физического лица предусматривает вредтрех видов, следует указать, какой именно вид вреда (имущественный, физический, моральный) причинен потерпевшему, его размер.Если же потерпевшим является юридическое лицо, то следует указывать его точное наименование и юридический адрес, а также характервреда (вред имуществу или вред деловой репутации) и его размер.

В некоторых случаях Верховный Суд РФ признает достаточнымдля выполнения требований п. 8 ч. 1 ст. 220 УПК лишь указание последствий, сопряженных с причинением ущерба (количество, наименование и стоимость каждого похищенного предмета), при описании объективной стороны совершенного преступления (события преступления) и не требует отдельно описывать их после обстоятельств,смягчающих и отягчающих наказание1.

Аналогично сведениям о потерпевшем в обвинительном заключении необходимо указать и данные о гражданском истце и гражданском ответчике (п. 9 ч. 1 ст. 220 УПК).

В описательной части обвинительного заключения обязательнодолжны содержаться ссылки на тома и листы уголовного дела (ч. 2ст. 220 УПК). Это требование способствует ориентации в материалахуголовного дела при его рассмотрении в суде, а также служит дополнительной гарантией всех участников уголовного судопроизводства,обеспечивающей возможность проверить достоверность сведений,изложенных в обвинительном заключении.

***Приложения к обвинительному заключению состоят***:

а) из списка лиц, подлежащих вызову в судебное заседание со стороны обвинения и стороны защиты (с указанием их места жительстваи (или) места нахождения);

б) справки о движении дела (с указанием тома и листа дела, где содержатся необходимые сведения), в которой должны найти отражение наиболее существенные характеристики в процессе расследования дела, такие как: сроки следствия; избранные меры пресечения(с указанием времени содержания под стражей и домашнего ареста);сведения о вещественных доказательствах и месте их хранения; гражданский иск с указанием заявителя и требуемой суммы; сведения опринятых мерах по обеспечению гражданского иска и возможнойконфискации имущества; процессуальные издержки; сведения о принятых мерах по обеспечению прав иждивенцев (при наличии их у обвиняемого или потерпевшего).

Эти справочные данные облегчают изучение дела и организациюсудебного производства.

Обвинительное заключение со всеми приложениями к нему подписывает следователь с указанием места и даты его составления (ч. 3ст. 220 УПК). Отсутствие подписи следователя в обвинительном заключении является основанием для возвращения судом уголовногодела прокурору.

Если обвиняемый не владеет или недостаточно владеет языком, накотором ведется производство по делу, следователь обязан обеспечить перевод обвинительного заключения (ч. 6 ст. 220 УПК)

После подписания следователем обвинительного заключения уголовное дело с согласия руководителя следственного органа немедленно направляется прокурору (ч. 6 ст. 220 УПК). Немедленное направление дела по общему правилу означает его направление прокурору вдень подписания обвинительного заключения или в первый последня подписания обвинительного заключения рабочий день. День направления уголовного дела прокурору считается днем окончанияпредварительного следствия (ч. 2 ст. 162 УПК).

# 62. Общий порядок подготовки к судебному заседанию.

**§ 2. Общий порядок подготовки к судебному заседанию**

Как уже было отмечено, общий порядок подготовки к судебному

заседанию проводится единолично судьей в отсутствие сторон. Судья

изучает материалы поступившего к нему уголовного дела в целях вы‑

яснения возможности назначения судебного заседания, надлежащего

рассмотрения и разрешения уголовного дела по существу. Перечень

вопросов, подлежащих выяснению по поступившему в суд уголовному

делу, сформулирован в ч. 1 ст. 228 УПК.

*Первым из вопросов, проверяемых судьей при изучении уголовного*

*дела, является вопрос о подсудности, что не случайно.* Если судьей при изучении уголов

ного дела будет установлено, что уголовное дело поступило в суд с на‑

рушением установленных УПК правил о подсудности, он принимает

решение о направлении его в надлежащий суд, определенный в соот‑

ветствии с этими правилами.

Поскольку споры о подсудности между судами не допускаются (ст. 36 УПК), при‑

нятое судьей решение о передаче уголовного дела для рассмотрения в

другой суд является окончательным и не может быть оспорено судьей

суда, в который оно поступило для рассмотрения.

*Далее судья выясняет, вручены ли копии обвинительного заклю‑*

*чения или обвинительного акта обвиняемому*. Указание в п. 2

ч. 1 ст. 237 УПК на невручение его обвиняемому как на основание для

возвращения уголовного дела прокурору позволяет считать, что судья

в соответствующих случаях должен проверить и факт вручения обви‑

няемому копии обвинительного постановления.

При этом следует учитывать, что возможны ситуации, при которых

прокурор по объективным причинам был лишен возможности вручить

обвиняемому копии названных документов. В этих случаях судья должен вы‑

яснить причины, по которым копии данных документов не были вру‑

чены обвиняемому, в частности проверить, оформлен ли отказ в по‑

лучении копии обвинительного заключения (обвинительного акта,

обвинительного постановления) в письменном виде, подтвержден ли

документально факт неявки обвиняемого по вызову и т. п.1

*Одним из важнейших вопросов, разрешаемых судьей на данной*

*стадии уголовного судопроизводства, является вопрос о мере пресе‑*

*чения в отношении обвиняемого на период предстоящего судебного*

*разбирательства.* Закон требует, чтобы в отношении каждого обвиняе‑

мого судьей был разрешен вопрос об избрании, отмене или изменении

меры пресечения. А если в ходе предварительного расследования в от‑

ношении обвиняемого была избрана мера пресечения в виде запрета

определенных действий, предусмотренного п. 1 ч. 6 ст. 1051 УПК, до‑

машнего ареста или заключения под стражу, то судья должен рассмо‑

треть вопрос о продлении срока их действия. Ходатайство о продле‑

нии срока домашнего ареста или заключения под стражу в отношении

обвиняемого может поступить в суд вместе с уголовным делом от про‑

курора, утвердившего обвинительное заключение или обвинительный

акт (ч. 21 ст. 221 УПК).

Решение о применении или неприменении ряда предусмотренных

уголовно-процессуальным законом мер пресечения судья на данном

этапе производства по уголовному делу может принять единолично,

по результатам изучения материалов уголовного дела и без проведе‑

ния судебного заседания. Однако данный порядок принятия решения

не может быть использован в случаях избрания в отношении обвиняе‑

мого таких мер пресечения, как запрет определенных действий, залог,

домашний арест и заключение под стражу, а также при необходимости

продления срока запрета определенных действий, домашнего ареста

и заключения под стражу, когда эти меры пресечения были избраны в

отношении обвиняемого в ходе предварительного расследования.

*Одновременно с уголовным делом или вслед за ним от прокурора,*

*а также непосредственно в суд могут поступать ходатайства и жалобы*

*от участников уголовного судопроизводства*. На данном этапе производства по делу удовлетворению подле‑

жат лишь обоснованные ходатайства, которые не требуют проверки

(например, о рассмотрении уголовного дела коллегией из трех судей,

об особом порядке судебного разбирательства в соответствии с гл. 40

УПК, о допуске к участию в деле защитника, о вызове в суд дополни‑

тельных свидетелей, об истребовании документов, о применении мер

безопасности и т. п.)1.

*Среди вопросов, подлежащих выяснению судьей по поступившему*

*уголовному делу, особое место занимают те, которые касаются воз‑*

*можности исполнения будущего приговора суда* (п. 41, 5 ч. 1 ст. 228

УПК). В частности, судья обязан проверить, приняты ли в ходе пред‑

варительного расследования меры по обеспечению исполнения нака‑

зания в виде штрафа. Кроме того, судья обязан проверить, приняты

ли меры по обеспечению возмещения вреда, причиненного преступ‑

лением, или возможной конфискации имущества.

По поступившему делу требуется также выяснение вопроса о не‑

обходимости продления срока ареста на имущество лиц, указанных

в ч. 3 ст. 115 УПК, т. е. не являющихся подозреваемыми, обвиняе‑

мыми или лицами, несущими материальную ответственность за их

действия. Поскольку такая мера процессуального принуждения суще‑

ственным образом ограничивает права этих лиц, закон допускает ее

применение только на определенный срок и в судебном порядке.

*Последним в списке вопросов, подлежащих выяснению судьей при*

*изучении поступившего в суд уголовного дела, является вопрос о на‑*

*личии оснований для проведения предварительного слушания (п. 6*

*ч. 1 ст. 228 УПК).*

В зависимости от результатов подготовки к судебному заседанию

судья по каждому поступившему уголовному делу обязан принять

одно из трех решений: 1) о направлении уголовного дела по подсудно‑

сти; 2) о назначении предварительного слушания; 3) о назначении су‑

дебного заседания.

Решение должно быть принято в срок не позднее 30 суток со дня

поступления уголовного дела в суд. Если же в суд поступило уголов‑

ное дело в отношении обвиняемого, содержащегося под стражей, ре‑

шение должно быть принято в срок не позднее 14 суток со дня его

поступления в суд. Решение оформляется постановлением, в котором

указываются дата и место его вынесения, наименование суда, фамилия

и инициалы судьи, а также основания принятого решения. Копии по‑

становления направляются обвиняемому, потерпевшему и прокурору.

Если в результате подготовки к судебному заседанию судьей при‑

нято решение о назначении судебного заседания, то в соответствую‑

щем постановлении судьи, помимо указанных выше, должны быть

разрешены вопросы: о месте и времени судебного заседания; о рассмо‑

трении уголовного дела судьей единолично или судом коллегиально; о

назначении защитника в соответствующих случаях; о вызове в судеб‑

ное заседание лиц по спискам, представленным сторонами; о рассмо‑

трении уголовного дела в закрытом судебном заседании в соответ‑

ствующих случаях; о мере пресечения, за исключением тех, что изби‑

раются или продляются в судебном заседании.

В постановлении должны содержаться решения о назначении су‑

дебного заседания с указанием фамилии, имени и отчества каждого

обвиняемого и квалификации вменяемого ему в вину преступления, а

также о мере пресечения. После принятия решения о назначении су‑

дебного заседания обвиняемый становится подсудимым, и он уже не

может заявлять ходатайства о рассмотрении уголовного дела судом

с участием присяжных заседателей; о проведении предварительного

слушания; о рассмотрении уголовного дела коллегией из трех судей.

# 63. Предварительное слушание: основания проведения, процессуальный порядок, виды принимаемых решений.

**§ 3. Предварительное слушание**

Предварительное слушание — это более сложная форма подго‑

товки к судебному разбирательству. Оно проводится в случаях, когда

разрешение важных для уголовного дела вопросов, связанных с под‑

готовкой к судебному заседанию, не может быть осуществлено судьей

единолично, поскольку для их надлежащего разрешения требуются

выяснение и учет мнений сторон. Если итогом подготовки к судебному

заседанию в общем порядке, проводимой единолично судьей, всегда

является назначение судебного заседания, то в случае проведения

предварительного слушания принятие такого итогового решения со‑

всем не предопределено. Уголовное дело может быть возвращено про‑

курору, приостановлено или вовсе прекращено.

Уголовно-процессуальным законом (ч. 2 ст. 229 УПК) установлен

строго определенный перечень оснований, при наличии которых судья

по ходатайству сторон или по собственной инициативе вправе и обя‑

зан назначить предварительное слушание. Сюда относятся:

1) ходатайство стороны об исключении доказательства;

2) наличие основания для возвращения уголовного дела прокурору;

3) наличие основания для приостановления или прекращения уго‑

ловного дела;

4) ходатайство стороны о проведении судебного разбирательства в

отсутствие подсудимого в порядке, предусмотренном ч. 5 ст. 247 УПК;

5) решение вопроса о рассмотрении уголовного дела судом с уча‑

стием присяжных заседателей. По уголовным делам, рассматривае‑

мым судом с участием присяжных заседателей, предварительные слу‑

шания проводятся в обязательном порядке;

6) наличие не вступившего в законную силу приговора, предусма‑

тривающего условное осуждение лица, в отношении которого в суд

поступило уголовное дело, за ранее совершенное им преступление;

7) наличие оснований для выделения уголовного дела;

8) ходатайство стороны о соединении уголовных дел.

Ходатайство о проведении предварительного слушания может быть

заявлено стороной после ознакомления с материалами уголовного дела

либо после направления уголовного дела с обвинительным заключе‑

нием или обвинительным актом в суд в течение трех суток со дня по‑

лучения обвиняемым копии обвинительного заключения или обвини‑

тельного акта (ч. 3 ст. 229 УПК).

Обсуждение всех обстоятельств, имеющих отношение к основа‑

ниям проведения предварительного слушания, выяснение и учет мне‑

ний сторон, разрешение возникающих споров происходит в рамках

*закрытого судебного заседания*. Заседание проводится единолично

судьей с соблюдением требований уголовно-процессуального закона,

касающихся общего порядка подготовки к судебному заседанию, об‑

щих условий судебного разбирательства и подготовительной части су‑

дебного заседания, с учетом особенностей, обусловленных характером

данной стадии уголовного судопроизводства (ст. 234 УПК).

*Само предварительное слушание, исходя из стоящих перед ним*

*задач, состоит их трех частей.* Во-первых, подготовительной части,

включающей: открытие судебного заседания; проверку явки вызван‑

ных в суд лиц; установление личности обвиняемого; рассмотрение во‑

проса о возможных отводах судьи и других участников судебного за‑

седания; разъяснение прав участникам судебного заседания. Во-вто‑

рых, рассмотрения ходатайств сторон и выслушивания их мнений по

заявленным ходатайствам. И, в-третьих, принятия судьей решения по

результатам предварительного слушания.

Стороны заблаговременно, не менее чем за трое суток, извещаются

о месте и времени проведения предварительного слушания. Обвиняе‑

мому, потерпевшему и прокурору направляются копии постановления

судьи о назначении предварительного слушания с указанием конкрет‑

ного основания для его проведения (ч. 4 ст. 227 УПК). Неявка свое‑

временно извещенных участников производства по уголовному делу

не препятствует проведению предварительного слушания.

*Исключение из материалов уголовного дела какого-либо доказа-*

*тельства, которое одна из сторон считает недопустимым, является*

*одним из распространенных оснований для проведения предваритель‑*

*ного слушания*.

Судебное заседание по рассмотрению таких ходатайств проводится

с рядом особенностей. Как это явствует из закона, инициатива в прове‑

дении такого заседания не может исходить от самого судьи. В случае заявления

такого ходатайства его копия передается другой стороне в день пред‑

ставления его в суд (ч. 1 ст. 235 УПК). Это дает возможность другой

стороне более основательно изучить содержащиеся в ходатайстве до‑

воды и заблаговременно подготовиться к их обсуждению.

Ходатайство об исключении доказательства должно быть обосно‑

ванным и отвечать установленным законом требованиям. Во-первых,

в нем должно прямо указываться на доказательство, подлежащее, по

мнению стороны, исключению. И, во-вторых, оно должно содержать

основания для его исключения, предусмотренные УПК, и обстоятель‑

ства, обосновывающие ходатайство (ч. 2 ст. 235 УПК). В случае если

стороной заявлено ходатайство, не отвечающее указанным требова‑

ниям закона, а иных оснований для назначения предварительного слу‑

шания не имеется, судья выносит постановление об отказе в удовле‑

творении такого ходатайства и назначает судебное заседание. Такой

отказ не исключает права заявителя вновь обратиться к суду с подоб‑

ным ходатайством в ходе судебного разбирательства уголовного дела

по существу (ч. 3 ст. 271 УПК), что разъясняется судьей заявителю при

принятии данного решения1.

При рассмотрении ходатай‑

ства об исключении доказательства в процессе предварительного слу‑

шания судья выясняет у другой стороны, имеются ли у нее возражения

против заявленного ходатайства. В случае отсутствия таких возра‑

жений судья удовлетворяет ходатайство. В случае возра‑

жений стороны против исключения доказательства и возникновения

спора судья принимает меры для установления фактических обстоя‑

тельств получения этого доказательства, соблюдения при этом преду‑

смотренных законом процедур и выяснения его допустимости.

Если суд удовлетворил соответствующее ходатайство и принял ре‑

шение об исключении доказательства, данное доказательство теряет

юридическую силу и не может быть положено в основу приговора или

иного судебного решения, а также исследоваться и использоваться в

ходе судебного разбирательства (ч. 5 ст. 235 УПК).

*Другим весьма распространенным основанием для проведения*

*предварительного слушания является рассмотрение вопроса о необ‑*

*ходимости возвращения уголовного дела прокурору*.

Инициатива в постановке этого вопроса может исходить как от сто‑

рон, так и от самого судьи.

Во‑прос о возвращении уголовного дела прокурору возникает в тех слу‑

чаях, когда в материалах дела обнаруживаются допущенные на досу‑

дебных стадиях уголовного судопроизводства существенные наруше‑

ния требований закона, которые препятствуют рассмотрению дела в

суде и не могут быть устранены или восполнены самим судом. Воз‑

вращение уголовного дела в подобных случаях преследует цель устра‑

нения этих нарушений и создания условий для беспрепятственного

рассмотрения дела в суде.

В общем виде основания для возвращения уголовного дела проку‑

рору приведены в ст. 237 УПК. Все они в той или иной форме преду

сматривают отдельные частные случаи существенных нарушений за‑

кона, допущенных при производстве предварительного расследования

и дающих основания для возвращения уголовного дела прокурору. Из

них особого внимания заслуживает основание, предусмотренное п. 1

ч. 1 ст. 237 УПК, которое можно рассматривать как носящее общий и

универсальный характер. Согласно указанной норме уголовное дело

возвращается прокурору для устранения препятствий его рассмот‑

рения в случае, если обвинительное заключение, обвинительный акт

или обвинительное постановление составлены с нарушением требо‑

ваний УПК, что исключает возможность постановления судом при‑

говора или вынесения иного решения на основе данного заключения,

акта или постановления.

Основа‑ниями для возвращения уголовного дела прокурору могут быть не

просто изъяны, допущенные при составлении обвинительного заклю‑

чения (обвинительного акта, обвинительного постановления), а самые

разные существенные нарушения уголовно-процессуального закона,

допущенные до составления этих итоговых документов и повлиявшие

на их содержание с точки зрения соответствия требованиям УПК.

*Основания для приостановления или прекращения уголовного дела*

*в стадии подготовки к судебному заседанию могут возникнуть в силу*

*разных причин.*

Основания для приостановления производства по уголовному делу изложены в ст. 238 УПК.

Обстоя‑тельства, которые приведены в п. 1, 2 и 4 ч. 1 ст. 238 УПК, связаны с

невозможностью обеспечения участия в уголовном деле обвиняемого

ввиду того, что он: 1) скрылся и место его пребывания неизвестно;

2) тяжело заболел, что подтверждается медицинским заключением;

3) находится в месте хотя и известном, но исключающем реальную

возможность его участия в судебном разбирательстве. Суд приоста‑

навливает производство по уголовному делу, поскольку по общему

правилу судебное разбирательство в отсутствие подсудимого не до‑

пускается (ч. 1 ст. 247 УПК).

В случае если от суда скрылся обвиняемый, содержавшийся под

стражей, суд, приостановив производство по уголовному делу, возвра‑

щает дело прокурору и поручает ему обеспечить розыск обвиняемого.

Если же скрылся обвиняемый, не содержавшийся под стражей, суд из‑

бирает ему меру пресечения в виде заключения под стражу и поручает

прокурору обеспечить его розыск (ч. 2 ст. 238 УПК).

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 238 УПК производство по уголов‑

ному делу приостанавливается также в случае направления судом за‑

проса в Конституционный Суд РФ или принятия Конституционным

Судом РФ к рассмотрению жалобы о соответствии закона, применен‑

ного или подлежащего применению в данном уголовном деле, Кон‑

ституции РФ.

Закон возлагает на судью обязанность вынесения постановления

о прекращении уголовного дела в случаях, предусмотренных п. 3—6

ч. 1, ч. 2 ст. 24 и п. 3—6 ч. 1 ст. 27 УПК, а также в случае отказа проку‑

рора от обвинения в порядке, установленном ч. 7 ст. 246 УПК. Следует

учитывать, что полный или частичный отказ государственного обви‑

нителя от обвинения в силу положений ч. 7 ст. 246 УПК влечет за со‑

бой прекращение уголовного дела или уголовного преследования пол‑

ностью или в соответствующей части по основаниям, предусмотрен‑

ным п. 1 и 2 ч. 1 ст. 24 и п. 1 и 2 ч. 1 ст. 27 УПК, т. е. по основаниям, в

том числе и реабилитирующим обвиняемого.

Если же государственный обвинитель в предварительном слуша‑

нии изменил обвинение на преступление, преследуемое в порядке

частного обвинения, судье следует выяснить у потерпевшего в судеб‑

ном заседании, желает ли он привлекать обвиняемого к уголовной от‑

ветственности. В зависимости от мнения потерпевшего судье следует

либо прекратить уголовное дело на основании п. 5 ч. 1 ст. 24 УПК

(если потерпевший не желает привлечения обвиняемого к уголовной

ответственности), либо направить его по подсудности мировому судье

в соответствии с ч. 5 ст. 236 УПК.

Помимо этого, по результатам предварительного слушания судья

может прекратить уголовное дело и (или) уголовное преследование по

основаниям, предусмотренным ст. 25, 251, 28 и 281 УПК (в связи с при‑

мирением сторон, назначением меры уголовно-правового характера в

виде судебного штрафа, деятельным раскаянием, а также в отношении

отдельных лиц, обвиняемых в совершении некоторых преступлений в

сфере экономической деятельности). При решении вопроса о прекра‑

щении уголовного дела или уголовного преследования судья по хода‑

тайству стороны или по своей инициативе вправе исследовать мате‑

риалы дела, имеющие отношение к основаниям его прекращения (на‑

пример, обстоятельства, свидетельствующие о деятельном раскаянии

обвиняемого). Необходимо учитывать, что в ряде случаев, прямо ука‑

занных в законе (ч. 2 ст. 27 УПК), прекращение уголовного дела не

допускается, если обвиняемый против этого возражает.

*Основания для выделения уголовного дела, которые могут возник‑*

*нуть на данной стадии уголовного судопроизводства, в самом законе*

*прямо не указаны.* На практике это обычно происходит в случаях,

аналогичных тем, которые иногда возникают в процессе предвари‑

тельного расследования и судебного разбирательства, и предусмо‑

тренных п. 1 ч. 1 ст. 154 и ч. 2 ст. 253 УПК. Имеются в виду ситуации,

когда по одному уголовному делу к уголовной ответственности при‑

влечено несколько лиц, а основания для приостановления производ‑

ства по делу имеются только в отношении одного или нескольких из

них.

*Вопрос о соединении уголовных дел* на предварительном слушании

может рассматриваться судом лишь по ходатайству стороны и только

в том случае, если основания для принятия такого решения возникли

уже после поступления уголовного дела в суд.

***По результатам предварительного слушания судья принимает ре‑***

***шение, вид которого зависит от оснований, по которым было назна‑***

***чено предварительное слушание, и характера тех вопросов, которые***

***разрешались в процессе его проведения (ст. 236 УПК). Решение судьи***

***оформляется постановлением.***

1) о направлении уголовного дела по подсудности в случае, если в ходе предварительного слушания прокурор изменяет обвинение.

2) о возвращении уголовного дела прокурору.

3) о приостановлении производства по уголовному делу.

4) о прекращении уголовного дела или уголовного преследования.

5) о назначении судебного заседания

6) об отложении судебного заседания в связи с наличием не вступившего в законную силу приговора, предусматривающего условное осуждение лица, в отношении которого в суд поступило уголовное дело, за ранее совершенное им преступление;

7) о выделении или невозможности выделения уголовного дела в отдельное производство в случаях, предусмотренных УПК, и о назначении судебного заседания.

8) о соединении или невозможности соединения уголовных дел в одно производство в случаях, предусмотренных УПК, и о назначении судебного заседания (ст. 239.2 УПК).

**Спецификой обладают постановления о назначении судебного заседания по итогам предварительного слушания** .

Такие постановления выносятся при заявлении ходатайства об исключении доказательств, а также в случаях заявления обвиняемым ходатайства о рассмотрении дела судом присяжных. Остальные вопросы, решаемые на предварительном слушании, требуют вынесения отдельных постановлений (например, постановления о возвращении уголовного дела прокурору).

Постановление о назначении судебного заседания по итогам предварительного слушания в случаях решения вопроса об исключении доказательств должно соответствовать определенным требованиям. *В установочной* части постановления раскрывается сущность ходатайства об исключении доказательств, указываются лица, их заявившие, дается оценка обоснованности ходатайства.

*Резолютивная* часть начинается с решения об удовлетворении или отклонении ходатайства, а затем указываются сведения, касающиеся вопросов назначения судебного заседания.

Постановление о назначении судебного заседания по итогам предварительного слушания в случаях рассмотрения ходатайства о проведении разбирательства уголовного дела судом присяжных отражает то обстоятельство, что волеизъявление обвиняемого (обвиняемых) проявлено и учтено судом с учетом характера уголовного дела и возможного наказания. В таком постановлении судья отражает фа кт заявления обвиняемым ходатайства о рассмотрении его дела судом присяжных, а также определяет дату начала заседания по формированию коллегии присяжных.

Постановление о возвращении уголовного дела прокурору ( приложение 36 ) принимается только после проведения предварительного слушания, посвященного этому вопросу.

Особенность *описательной* части этого акта состоит в том, что в ней указываются основания, послужившие поводом к обсуждению вопроса о возвращении дела прокурору (например, невыполнение требований ст. 217 УПК РФ).

В постановлении судьи необходимо указание лиц, участвовавших в предварительном следствии (прокурор, защитник, обвиняемый, адвокат-представитель). Суд обязан отметить фа кт высказывания ими своей позиции по вопросу о возвращении дела прокурору.

В *резолютивной* части судья формулирует решение о возвращении дела прокурору или об отсутствии оснований для этого.

**Постановления о прекращении уголовного дела и приостановлении уголовного дела также принимаются судьей по итогам предварительного слушания.**

По своему содержанию эти процессуальные акты сходны с теми, которые принимаются в ходе расследования. В них раскрываются основания прекращения или приостановления уголовного дела, делается обязательная ссылка на соответствующие нормы УПК РФ.

Особенность этих постановлений состоит в том, что их вынесение на данной стадии судьей фа ктически свидетельствует о невозможности дальнейшего движения дела целиком или в части.

Постановления о прекращении или приостановлении уголовного дела представляют собой самостоятельные процессуальные акты. Они выносятся судьей наряду с постановлениями о назначении судебного заседания.

В тех случаях, когда необходимо приостановить производство по делу в отношении одного из обвиняемых, судья должен вынести отдельное постановление о выделении уголовного дела, если это не создаст препятствий для предстоящего судебного разбирательства.

Если предварительное слушание по вопросам прекращения или приостановления уголовного дела проводится по ходатайству сторон, в постановлении указывается существо ходатайства и сведения о лице, его заявившем.

Судом в стадии подготовки к судебному заседанию выносится также **постановление о направлении уголовного дела по подсудности.**

Определение подсудности уголовных дел относится к вопросам, регламен тация которых в УПК РФ определена с максимальной точностью (ст. 31 УПК РФ). При этом споры о подсудности недопустимы.

Подсудность — первый вопрос, который должен решить судья по поступившему к нему уголовному делу. Суд на стадии подготовки дела не вправе переквалифицировать обвинение. В связи с этим постановление о направлении уголовного дела по подсудности призвано устранить ошибку, возникшую при направлении уголовного дела в суд.

В своем постановлении судья должен обосновать причины, по которым он считает ошибочным поступление уголовного дела в данный суд, а также указать основания рассмотрения дела иным судом и наименование этого суда.

Вводная часть содержит стандартные атрибуты (время, место вынесения и пр.). В резолютивной части обязательно указание на конкретные пункт и часть ст. 31 УПК РФ.

# 64. Пределы судебного разбирательства.

§ 6. Пределы судебного разбирательства

**Пределы судебного разбирательства** (ст. 252 УПК) — это уста‑

новленные законом ограничения предмета судебного разбирательства.

Эти ограничения состоят в том, что: 1) судебное разбирательство про‑

водится только в отношении обвиняемого и лишь по предъявленному

ему обвинению (ч. 1 ст. 252 УПК); 2) изменение обвинения в судеб‑

ном разбирательстве допускается, если этим не ухудшается положение

подсудимого и не нарушается его право на защиту (ч. 2 ст. 252 УПК).

Ограничение пределов судебного разбирательства гарантирует закон‑

ный порядок возложения на лицо уголовной ответственности и право

обвиняемого на защиту.

Однако проводя судебное разбирательство в пределах обвинения,

в отношении которого назначено судебное разбирательство, суд мо‑

жет не согласиться с обвинением — оправдать подсудимого или изме‑

нить обвинение, соблюдая определенные правила. *Изменение обвине-*

*ния в суде* согласно ч. 2 ст. 252 УПК допускается, если новое уголовно-

правовое содержание обвинения не ухудшает положение подсудимого

(уголовно-правовое условие допустимости изменения обвинения) и не

нарушает его права на защиту (уголовно-процессуальное условие до‑

пустимости изменения обвинения).

Исходя из этого, *не допускается ухудшать положение подсуди-*

*мого путем изменения обвинения на более тяжкое*.

Верховный Суд рекомендовал судам исходить из того, что более

тяжким считается обвинение, когда:

1) применяется другая норма уголовного закона (статья, часть ста‑

тьи или пункт), санкция которой предусматривает более строгое на‑

казание;

2) в обвинение включаются дополнительные, не вмененные обви‑

няемому акты (эпизоды), влекущие изменение квалификации преступ‑

ления на закон, предусматривающий более строгое наказание, либо

увеличивающие фактический объем обвинения, хотя и не изменяю‑

щие юридической оценки содеянного.

*Таким образом, изменение обвинения на более тяжкое всегда свя-*

*зано не только с ухудшением положения подсудимого, но и с наруше-*

*нием его права на защиту.*

Суд в судебном разбирательстве не только не может выйти за пре‑

делы ранее предъявленного обвинения, расширить его по сравнению

с тем, которое было сформулировано в постановлении судьи о назна‑

чении дела к слушанию, *но и не вправе изменить обвинение на суще‑*

*ственно отличающееся по фактическим обстоятельствам от того, для*

*рассмотрения которого назначено судебное заседание.* Это не допуска‑

ется, даже если новое обвинение не является более тяжким.

Различающимися по фактическим обстоятельствам должны при‑

знаваться обвинения в составах, которые характеризуются различ‑

ными признаками объекта, субъекта, объективной или субъективной

стороны преступления (например, обвинения в получении взятки и

мошенничестве; в краже и хищении путем присвоения и растраты).

Если изменение обвинения состоит в исключении части обвине‑

ния или признаков преступления, отягчающих ответственность под‑

судимого, суд вправе вынести приговор по измененному обвинению.

В тех случаях, когда существенное нарушение, допущенное в досу‑

дебном производстве, выявлено в судебном разбирательстве и не мо‑

жет быть исправлено судом судья по собственной инициативе или по

ходатайству стороны возвращает дело прокурору для устранения ука-

занных нарушений, но не для восполнения неполноты произведенного

дознания или следствия.

Правила, определяющие пределы судебного разбирательства (огра‑

ничение по кругу лиц и объему предъявленного им обвинения), исклю‑

чают возможность включения в приговор формулировок, свидетель‑

ствующих о виновности лиц, не привлеченных в качестве обвиняемых

по данному делу, или о виновности лица в ином преступлении.

# 65. Осуществление правосудия на основе непосредственности и устности в неизменном составе суда.

Требование о *непосредственности судебного разбирательства* (ч. 1, 3 ст. 240 УПК) предполагает, что:

• все доказательства по уголовному делу должны быть непосредственно исследованы и воспринимаемы судом и другими участниками судебного заседания;

• любые материалы, включая материалы дознания и предварительного следствия, могут быть положены в основу приговора лишь при условии непосредственного их исследования в судебном заседании;

• приговор, постановленный на доказательствах, не исследованных в судебном заседании, не может быть признан обоснованным.

Указанное требование призвано оградить суд от возможных искажений в восприятии информации, неизбежных в случае, если между источником информации и воспринимающим ее судом и другими субъектами оказываются какие бы то ни было промежуточные звенья. Вот почему суд должен самостоятельно исследовать все доказательства, а не подменять эту деятельность использованием материалов, собранных на досудебных стадиях процесса. В тех же случаях, когда без таких материалов (например, протоколов осмотра места происшествия, обыска, выемки) в ходе судебного разбирательства не обойтись, суд исследует их с участием сторон, проверяя их относимость, допустимость и достоверность. Протоколы ранее проведенных в ходе предварительного расследования или судебного разбирательства допросов свидетеля и потерпевшего могут быть оглашены лишь в тех случаях, если обеспечение явки этих лиц в судебное заседание является невозможным ввиду их смерти, тяжелой болезни, стихийного бедствия или по иным причинам, а также если указанные лица отказываются от дачи показаний в суде или, если в их показаниях имеются существенные противоречия (ст. 281 УПК). Законодатель ограничивает возможность оглашения в суде и ранее данных показаний подсудимого, допуская это лишь в следующих случаях: при наличии существенных противоречий между этими показаниями и показаниями, данными им в суде; рассмотрении дела в отсутствие подсудимого и его отказе от дачи показаний. Обязательными условиями оглашения этих показаний является то, что они были даны в присутствии защитника и после предупреждения обвиняемого о возможности их использования в качестве доказательств по уголовному делу (ст. 276 УПК).

Непосредственность исследования материалов уголовного дела в судебном заседании обеспечивается его *устным характером*. Требование устности судебного заседания предполагает заслушивание устных показаний подсудимого, потерпевшего, других участников судебного разбирательства, оглашение (полностью или частично) всех имеющих значение для дела протоколов и иных документов, прослушивание и просмотр аудиои видео записей. В устной форме, посредством судебных прений и произнесения подсудимым последнего слова, в судебном заседании формулируются также позиции сторон относительно доказанности выдвинутых против подсудимого обвинений, квалификации содеянного им и его наказания.

В целях обеспечения проведения судебного разбирательства в условиях непосредственности и устности исследования доказательств в тех случаях, когда явка свидетелей и потерпевших в судебное заседание по тем или иным причинам может оказаться затруднительной, ст. 277 и 278.1 УПК предусматривается возможность допроса указанных участников уголовного судопроизводства путем использования систем видео-конференц-связи и регламентируется процедура проведения судом этого судебно-следственного действия. В исключительных случаях в целях обеспечения безопасности участников уголовного судопроизводства суд вправе при рассмотрении уголовных дел о преступлениях, предусмотренных ст. 205—206, 208, ч. 4 ст. 211, ч. 1 ст. 212, ст. 275, 276, 279 и 281 УК, по ходатайству любой из сторон принять решение об участии в судебном заседании и подсудимого, содержащегося под стражей, путем использования систем видео-конференц-связи.

Важной гарантией непосредственности судебного разбирательства является закрепленное в ч. 1 ст. 242 УПК требование о *неизменности состава суда*, в соответствии с которым каждое дело с момента открытия судебного заседания и до его окончания подлежит рассмотрению одним и тем же судьей или одним и тем же составом суда. Если судья, рассматривающий дело, лишен возможности продолжать участвовать в заседании, он заменяется другим судьей, а разбирательство дела начинается сначала.

Требование о неизменности состава суда распространяется не только на профессиональных судей, но и на коллегии присяжных заседателей. В целях обеспечения реализации этого требования по уголовным делам, рассматриваемым судом с участием присяжных, закон предусматривает необходимость отбора наряду с основным составом коллегии присяжных не менее двух запасных заседателей, призванных заменить присяжных заседателей, выбывающих из процесса. Запасные присяжные заседатели на всем протяжении слушания дела присутствуют в зале судебного заседания.

Одним из важных условий обеспечения справедливости правосудия, соблюдения прав и свобод участников судопроизводства является *гласность судебного разбирательства* (ч. 1 ст. 123 Конституции, ч. 1 ст. 241 УПК). Гласность судебного разбирательства обеспечивается своевременным уведомлением граждан о предстоящих судебных заседаниях (в частности путем вывешивания в здании суда списка дел, подлежащих рассмотрению), обеспечением им свободного доступа в зал судебного заседания, предоставлением возможности присутствующим в открытом судебном заседании лицам без ограничений вести аудиозапись и письменную запись, а с разрешения председательствующего — также фотографирование, видеозапись и киносъемку.

Закрытое судебное разбирательство допускается лишь в установленных законом случаях:

• если разбирательство может привести к разглашению государственной или иной охраняемой федеральным законом тайны;

• в судебном заседании рассматривается уголовное дело о преступлении лица, не достигшего возраста 16 лет;

• рассмотрение уголовного дела может привести к разглашению сведений об интимных сторонах жизни участников уголовного судопроизводства либо сведений, унижающих их честь и достоинство;

• если этого требуют интересы обеспечения безопасности участников судебного разбирательства, их близких родственников, родственников или близких лиц (ч. 2 ст. 241 УПК).

Проведение закрытого судебного заседания требуется также при необходимости оглашения в ходе судебного разбирательства переписки, записи телефонных и иных переговоров, телеграфных, почтовых и иных сообщений граждан либо для исследования носящих личный характер материалов фотографирования, аудиои (или) видеозаписей, киносъемки, если соответствующие лица не дали согласия на их открытое оглашение или исследование.

О рассмотрении дела (полностью или в части) в закрытом судебном заседании суд выносит определение или постановление.

Закрытое судебное заседание проводится с соблюдением общих принципов и норм уголовного судопроизводства. Постановленный в таком случае судом приговор провозглашается в открытом судебном заседании, однако при этом, равно как и в случаях рассмотрения уголовного дела о преступлениях в сфере экономической деятельности, закон допускает возможность оглашения по определению или постановлению суда только его вводной и резолютивной частей. Ознакомление сторон с описательно-мотивировочной частью приговора в этих случаях производится отдельно.

# 66. Подготовительная часть судебного заседания.

**Подготовительная часть судебного заседания** (ст. 261—272 УПК) имеет своим назначением проверку наличия необходимых условий для его проведения, проверку явки лиц, которые должны принимать в нем участие, рассмотрение ходатайств по процессуальным вопросам, принятие мер по организации судебного заседания.

Процессуальные действия, включенные в подготовительную часть судебного заседания, можно разделить на действия, которые направлены:

1) на открытие судебного заседания и проверку явки его участников в суд (ст. 261, 262 УПК);

2) установление законности участия в судебном разбирательстве всех его участников и принятие решения в случае неявки участника судебного разбирательства (ст. 264—266, 272 УПК);

3) разъяснение прав участвующим в деле лицам (ст. 263, 267—270 УПК);

4) обеспечение необходимых средств доказывания путем заявления и разрешения ходатайств (ст. 271 УПК).

В назначенное для рассмотрения уголовного дела время председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое дело подлежит рассмотрению.

Открытие судебного заседания не зависит от явки участников уголовного судопроизводства. Судебное заседание должно открываться в точно назначенное время. Если дело рассматривается коллегией судей, то судебное заседание может быть открыто лишь при явке всех судей (данное положение обусловлено ст. 242 УПК, определяющей требования о неизменности состава суда).

При открытии судебного заседания председательствующий должен: 1) объявить судебное заседание открытым; 2) сообщить, какой суд будет разбирать дело (назвать полное наименование суда); 3) сообщить, какое дело будет разбираться, назвать полностью фамилию, имя, отчество каждого подсудимого, уголовный закон (пункт, часть, статью УК), по которому подсудимый обвиняется.

Секретарь судебного заседания докладывает о явке в суд всех участников процесса, а также вызванных в судебное заседание переводчика, свидетелей, экспертов и специалистов и сообщает о причинах неявки отсутствующих..

Следующим действием председательствующего является удаление свидетелей из зала судебного заседания (ст. 264 УПК). Это необходимо для того, чтобы исключить изменения показаний свидетелей под влиянием судебного исследования других доказательств. Судебный пристав принимает меры к тому, чтобы допрошенные свидетели не общались с недопрошенными свидетелями. Необходимо обеспечить, чтобы допрошенные и недопрошенные свидетели не могли находиться в одном помещении.

 Председательствующий обязан установить личность подсудимого для того, чтобы убедиться, что перед судом находится именно то лицо, в отношении которого рассматривается уголовное дело. Для установления личности председательствующий в соответствии с ч. 1 ст. 265 УПК выясняет его фамилию, имя, отчество, год, месяц, день и место рождения. Кроме того, председательствующий обязан выяснить, владеет ли он языком, на котором ведется уголовное судопроизводство, место жительства подсудимого, место работы, род занятий, образование, семейное положение и другие данные, касающиеся его личности

Установив личность подсудимого, председательствующий выясняет у него, вручена ли ему и когда именно копия обвинительного заключения или обвинительного акта.

Далее председательствующий объявляет состав суда, сообщает, кто является обвинителем и защитником, потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком или их представителями, а также секретарем, экспертом, специалистом и переводчиком. Председательствующий разъясняет подсудимому и другим участникам судебного разбирательства право заявить отвод составу суда или комулибо из судей.

Статья 266 УПК не указывает на необходимость разъяснения права на отвод прокурора, секретаря, эксперта, специалиста, переводчика, защитника, представителей потерпевшего, гражданского истца или ответчика. Однако согласно ст. 62 и 72 УПК такое право участники судебного разбирательства имеют, и оно также должно быть разъяснено.

Суд вправе по своей инициативе принять решение об отводе государственного обвинителя, защитника, представителя потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, секретаря судебного заседания, эксперта, специалиста и переводчика, если никому из них не был заявлен отвод сторонами, а суду стали известны обстоятельства, исключающие участие коголибо из этих лиц в судебном разбирательстве.

Затем председательствующий разъясняет участникам их права. Прежде всего следует разъяснение прав подсудимому (ст. 267 УПК). Председательствующий должен разъяснить подсудимому его права полно и понятно, в доступной для него форме, выяснить, понятны ли эти права подсудимому, и в случае необходимости дать дополнительные пояснения. Неразъяснение прав подсудимому, если в результате этого подсудимый не мог воспользоваться своими правами, может повлечь отмену обвинительного приговора. Далее следует разъяснение прав и ответственности потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику и их представителям в соответствии со ст. 268 УПК. У всех этих участников председательствующий также выясняет, понятны ли предоставленные им права.

Помимо разъяснения прав названным участникам процесса, председательствующий должен разъяснить права и ответственность вызванным в судебное заседание эксперту и специалисту.

В подготовительной части судебного разбирательства председательствующий выясняет у каждого из участников судебного разбирательства, имеются ли у него ходатайства о вызове новых свидетелей, экспертов и специалистов, об истребовании вещественных доказательств и документов или об исключении доказательств, полученных с нарушением закона.

Лицо, заявившее ходатайство, должно его обосновать, указав, для установления каких именно обстоятельств необходимы дополнительные доказательства. Суд, выслушав мнение остальных участников судебного разбирательства, удовлетворяет заявленное ходатайство либо выносит определение или постановление об отказе в удовлетворении ходатайства (ч. 1, 2 ст. 271 УПК). Лицо, которому судом отказано в удовлетворении ходатайства, вправе заявить его вновь в ходе дальнейшего судебного разбирательства

Стороны могут заявить и другие ходатайства (например, о прекращении уголовного дела, об отложении или приостановлении судебного разбирательства, об изменении меры пресечения и т. д.). Нерассмотрение судом ходатайств или заявлений сторон, которые имеют значение для исхода дела, влечет отмену приговора.

При неявке коголибо из вызванных в судебное заседание лиц суд после рассмотрения ходатайств должен выяснить мнение участников процесса о возможности рассмотрения дела в отсутствие неявившихся (ст. 272 УПК) и вынести определение (постановление) об отложении разбирательства дела изза неявки вызванных в судебное заседание лиц или о его продолжении, которое заносится в протокол судебного заседания. Одновременно может быть решен вопрос о вызове или приводе неявившегося участника.

Решение вопроса о проведении судебного разбирательства в отсутствие неявившихся лиц или о его отложении зависит от процессуального положения каждого из неявившихся, а также от того, как может повлиять их неявка на вынесение судом законного, обоснованного и справедливого решения по делу. Безусловным основанием для отложения судебного разбирательства является неявка переводчика, государственного обвинителя, частного обвинителя по уважительной причине, потерпевшего, когда его явка признана судом обязательной, подсудимого, за исключением случаев, прямо указанных в законе (ст. 247 УПК), защитника в случаях обязательного участия (ст. 51 УПК). По окончании подготовительной части судебного разбирательства председательствующий объявляет о начале судебного следствия. Все остальные действия совершаются судом уже в судебном следствии.

# 67. Судебное следствие

**Судебное следствие** (гл. 37 УПК) — центральная часть судебного разбирательства, в которой суд и стороны в условиях равноправия сторон и состязательности исследуют все имеющиеся доказательства в целях установления фактических обстоятельств, виновности или невиновности обвиняемого. Деятельность суда и сторон по исследованию доказательств, составляющая содержание судебного следствия, создает тот фундамент, на котором базируются судебные прения и приговор. Нарушение процессуальных норм ведения судебного следствия приводит к односторонности при неполноте исследования обстоятельств дела, а соответственно, к ошибочности приговора. Поэтому законность и обоснованность приговора во многом определяются законностью проведенного судебного следствия.

Суд в судебном следствии организует деятельность сторон по исследованию доказательств, принимая необходимые постановления (определения), способствует сторонам в проведении этого исследования, обеспечивает соблюдение очередности представления доказательств сторонами и порядка их исследования, а также фиксацию проводимых действий и их результатов в протоколе судебного разбирательства.

Судебное следствие начинается с изложения государственным обвинителем предъявленного подсудимому обвинения. Если по делу предъявлен гражданский иск, следует изложить содержание и искового заявления. Гражданский истец, как и частный обвинитель, сам излагает свое заявление.

После изложения обвинения председательствующий опрашивает подсудимого (а если их несколько, то каждого из них), понятно ли ему обвинение. Разъяснение отдельных положений обвинения, не понятных подсудимому, должен дать обвинитель.

***Порядок исследования доказательств*** регламентирован ст. 274 УПК, в соответствии с которой очередность исследования доказательств определяет сторона, их представляющая, причем первой представляет доказательства сторона обвинения, а затем — сторона защиты.

Суд не вправе изменить очередность исследования доказательств, которая определяется стороной, представляющей доказательства. Изменить ранее установленный порядок исследования доказательств суд может лишь по ходатайству стороны, которая их представляет.

Основными судебными действиями, характерными для процесса доказывания в судебном следствии, являются допросы подсудимого, потерпевшего, свидетеля, производство экспертизы, осмотр вещественных доказательств, оглашение документов, осмотр местности и помещения. Предусмотрено также проведение в суде следственного эксперимента, опознания, освидетельствования.

***Допрос подсудимого*** (ст. 275 УПК). Подсудимый имеет право давать показания в любой момент судебного следствия (ч. 3 ст. 274 УПК)1. Дача показаний на суде — право, а не обязанность подсудимого.

При согласии подсудимого дать показания первыми его допрашивают защитник и участники судебного разбирательства со стороны защиты, затем государственный обвинитель и участники судебного разбирательства со стороны обвинения (ч. 1 ст. 275 УПК), так как подсудимый — участник процесса со стороны защиты. Суд задает вопросы подсудимому после его допроса сторонами.

Председательствующий отклоняет наводящие вопросы и вопросы, не имеющие отношения к уголовному делу3.

Законом не предусмотрено право повторного допроса подсудимого. При исследовании доказательств стороны вправе допросить подсудимого дополнительно, а также суд может задать подсудимому вопросы.

Дача показаний подсудимым не ограничивается его первоначальным допросом, поскольку закон предоставляет подсудимому возможность давать показания с разрешения председательствующего в любой момент судебного следствия.

В целях устранения отрицательного влияния соучастника на правдивость показаний допрашиваемого закон допускает допрос подсудимого в отсутствие другого подсудимого1. О принятии такого решения суд выносит определение (постановление).

Участники судебного разбирательства и судья не могут ссылаться в ходе допроса подсудимого на имеющиеся в деле доказательства, которые еще не были исследованы в ходе судебного следствия.

В соответствии со ст. 276 УПК оглашение показаний подсудимого, а также воспроизведение приложенной к протоколу его допроса записи этих показаний с помощью технических средств допустимо при наличии существенных противоречий между ранее данными показаниями и показаниями, полученными в ходе судебного следствия, а также в случае отказа от дачи показаний в суде, если были соблюдены правила п. 3 ч. 4 ст. 47 УПК.

Оглашение показаний подсудимого и воспроизведение сделанной с помощью технических средств записи его допроса возможно, кроме того, при рассмотрении дела в отсутствие подсудимого. Перечень указанных оснований оглашения показаний является исчерпывающим.

***Допрос потерпевшего*** (ст. 277 УПК). Допрос потерпевшего осуществляется по правилам допроса свидетеля, о которых будет сказано ниже. Порядок допроса потерпевшего отличается от порядка допроса свидетеля тем, что как участник процесса со стороны обвинения, имеющий в уголовном деле свой интерес на стороне обвинения, потерпевший вправе участвовать с самого начала судебного разбирательства и до его окончания, поэтому он не удаляется из зала судебного заседания. Как и подсудимый, потерпевший с разрешения председательствующего может давать показания в любой момент судебного следствия.

***Допрос свидетелей*** (ст. 278 УПК). В соответствии с ч. 1 ст. 278 УПК свидетели допрашиваются порознь и в отсутствие еще не допрошенных свидетелей. Это необходимо, чтобы исключить воздействие показаний допрашиваемого на формирование последующих показаний других лиц.

Перед допросом председательствующий устанавливает личность свидетеля, разъясняет обязанность правдиво рассказать все известное по делу и предупреждает об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний1. У свидетеля отбирается подписка о том, что ему разъяснены его обязанности и ответственность.

Далее председательствующий выясняет отношение свидетеля к подсудимому, потерпевшему, другим участникам процесса. .

Допрос свидетеля начинает та сторона, по ходатайству которой он вызван в судебное заседание. Затем вопросы задает другая сторона. Вопросы, не относящиеся к делу, устраняются председательствующим. Судья задает вопросы свидетелю после его допроса сторонами.

При необходимости обеспечения безопасности свидетеля, его близких родственников и близких лиц суд вправе провести его допрос без оглашения подлинных данных о личности свидетеля и в условиях, исключающих визуальное наблюдение свидетеля другими участниками судебного разбирательства, о чем суд выносит определение или постановление.

В ходе судебного следствия может возникнуть необходимость в повторном допросе свидетеля либо в постановке ему отдельных вопросов. Поэтому допрошенные свидетели остаются в зале заседания и не могут удаляться до окончания судебного следствия без разрешения суда.

Суд, рассматривающий уголовное дело, при необходимости может вынести решение о проведении допроса свидетеля путем использования систем видеоконференцсвязи. Особенности допроса свидетеля путем использования систем видеоконференцсвязи

***Оглашение показаний потерпевшего и свидетеля*** (ст. 281 УПК). Суд при наличии существенных противоречий между ранее данными показаниями и показаниями, данными в суде, вправе по ходатайству стороны принять решение об оглашении показаний потерпевшего или свидетеля, ранее данных при производстве предварительного расследования либо в суде. Однако УПК допускает оглашение показаний потерпевшего не только при наличии существенных противоречий между прежними показаниями и показаниями в суде, но и в случаях невозможности  допроса потерпевшего или свидетеля в суде. К таким случаям УПК (ч. 2 ст. 281) относит: смерть потерпевшего или свидетеля, тяжелую болезнь, препятствующую явке в суд, отказ потерпевшего или свидетеля, являющегося иностранным гражданином, явиться по вызову суда, стихийное бедствие или иные чрезвычайные обстоятельства, препятствующие явке в суд; случаи, если в результате принятых мер установить место нахождения потерпевшего или свидетеля для вызова в судебное заседание не представилось возможным.

Суд при неявке в судебное заседание потерпевшего или свидетеля вправе принять решение об оглашении их показаний по ходатайству стороны или по собственной инициативе. Условием принятия решения о таком оглашении выступает требование УПК (ч. 21 ст. 281) о предоставлении обвиняемому (подсудимому) в предыдущих стадиях производства по делу возможности оспорить эти доказательства предусмотренными законом способами.

***Допрос эксперта*** (ст. 282 УПК). Эксперт, который дал заключение на предварительном следствии или дознании, может быть вызван в судебное заседание по ходатайству сторон или по инициативе суда для разъяснения или дополнения данного им заключения. Допросу эксперта предшествует оглашение ранее данного им заключения. Вопросы эксперту первой задает сторона, по инициативе которой была назначена экспертиза. При необходимости суд вправе предоставить эксперту время, необходимое для подготовки ответов на вопросы суда и сторон. Ответы эксперта заносятся в протокол судебного заседания и подлежат оценке с его заключением.

***Производство судебной экспертизы*** (ст. 283 УПК). Закон не требует обязательного участия в судебном разбирательстве эксперта, проводившего экспертизу в стадии предварительного расследования. Суд вправе рассмотреть дело в отсутствие эксперта и ограничиться оглашением его заключения, полученного на предварительном следствии. В соответствии со сложившейся практикой эксперт, проводивший ранее экспертизу, вызывается в суд в случаях, когда его выводы оспариваются участниками процесса либо имеют значение в системе доказательств

Судебная экспертиза может быть назначена судом в условиях судебного разбирательства по ходатайству сторон или по собственной инициативе как в тех случаях, когда в ходе предварительного расследования судебная экспертиза не проводилась, хотя к этому были основания, так и в случаях, когда основания для ее производства возникли в ходе судебного разбирательства. Производство экспертизы осуществляется в общем порядке, предусмотренном гл. 27 УПК, с учетом особых правил производства судебной экспертизы, установленных ст. 283 УПК.

К особым правилам производства экспертизы, назначаемой судом, ст. 283 УПК относит: 1) порядок постановки вопросов эксперту; 2) возможность назначения повторной или дополнительной экспертизы только при наличии противоречий между заключениями экспертов, которые невозможно преодолеть в судебном разбирательстве путем допроса экспертов.

При назначении судебной экспертизы председательствующий предлагает сторонам представить в письменном виде вопросы эксперту. Далее он оглашает все представленные вопросы, после чего участники судебного разбирательства высказывают свое мнение по ним. Суд рассматривает эти вопросы, устраняя те из них, которые не относятся к делу или к компетенции эксперта, а также формулирует дополнительные вопросы. Эксперту не могут быть поставлены правовые, а также иные вопросы, выходящие за пределы его специальных познаний.

Суд по ходатайству сторон или по собственной инициативе назначает повторную либо дополнительную экспертизу при наличии противоречий между заключением экспертов, которые невозможно преодолеть в судебном заседании путем допроса экспертов. Назначение повторной или дополнительной экспертизы возможно как по отношению к экспертизе, проводившейся в досудебном производстве, так и по отношению к экспертизе, впервые проводившейся по решению суда1.

***Осмотр вещественных доказательств*** (ст. 284 УПК). Осмотр вещественных доказательств осуществляется судом и всеми участниками судебного разбирательства. Он может проводиться в любой момент судебного следствия. Суд может провести осмотр вещественного доказательства и одновременно с допросом подсудимого, потерпевшего, свидетеля, эксперта. Лица, которым предъявлены вещественные доказательства, вправе обращать внимание суда на обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела, в частности на их определенные признаки, свойства или иные обстоятельства, связанные с осмотром. Эти заявления заносятся в протокол судебного заседания. Подсудимому, потерпевшему, свидетелям, эксперту могут быть заданы вопросы по поводу осматриваемых вещественных доказательств.

Осмотр вещественных доказательств, должен проводиться таким образом, чтобы не допустить их повреждения.

Согласно ч. 2 ст. 284 УПК осмотр вещественных доказательств может проводиться судом по месту их нахождения. Как правило, такие ситуации возникают тогда, когда вещественные доказательства громоздки и не могут быть доставлены в зал судебных заседаний, например поврежденная авиационная, железнодорожная, другая техника. Вещественными доказательствами по делу могут быть предметы или документы, имеющие особую историческую, научную, художественную и культурную ценность, находящиеся в специальных хранилищах, и т. д. В каждом конкретном случае вопрос об осмотре вещественного доказательства по месту его нахождения должен решаться судом.

***Оглашение протоколов следственных действий и иных документов*** (ст. 285 УПК). Документы, если они касаются обстоятельств, имеющих значение для дела, могут быть оглашены в судебном заседании (как приобщенные к делу, так и представленные в ходе судебного разбирательства). Оглашению подлежат документы, об оглашении кото рых ходатайствовали стороны. К ним могут относиться протоколы следственных действий, заключение эксперта, данное в ходе предварительного расследования, а также иные документы, в которых изложены или удостоверены обстоятельства, имеющие значение для дела (акты ревизий, отдельные документы бухгалтерского учета, характеристики, справки о состоянии здоровья, о судимости и т. д.).

Документы оглашаются полностью или частично в любой момент судебного следствия по ходатайству сторон на основании определения или постановления суда (ч. 1 ст. 285 УПК). Протоколы следственных действий, заключение эксперта, иные документы оглашаются стороной, которая ходатайствовала об их оглашении, либо судом.

Суд может отказать в удовлетворении ходатайства сторон об оглашении какоголибо документа. В законе не содержится требований об обязательности удовлетворения таких ходатайств сторон.

***Приобщение к материалам уголовного дела документов, представленных суду*** (ст. 286 УПК). Правовая возможность, установленная ст. 286 УПК, обусловлена необходимостью обеспечения принципа состязательности в уголовном судопроизводстве и связана с двумя обстоятельствами: 1) наделением защитника полномочиями по сбору доказательств; 2) отказом от института возвращения уголовного дела на доследование. Документы могут быть представлены сторонами или истребованы судом. Однако их исследование и приобщение к уголовному делу допускается только на основании постановления (определения) суда. Если документ представлен стороной в судебном заседании, суд должен обеспечить возможность ознакомления с ним других участников процесса. К материалам уголовного дела приобщаются документы, которые относятся к уголовному делу, подтверждают, опровергают или ставят под сомнение обстоятельства, имеющие значение для рассматриваемого уголовного дела, и которые оцениваются по общим правилам (ст. 88 УПК).

***Осмотр местности и помещения*** (ст. 287 УПК). Осмотр местности и помещения может быть произведен в любой момент судебного следствия после определения порядка исследования доказательств — по ходатайству сторон, других участников судебного разбирательства либо по инициативе суда. Свое решение суд излагает в определении (постановлении). При отклонении ходатайства об осмотре суд обязан мотивировать свое решение.

Необходимость в производстве данного судебного действия возникает в случаях, когда суд не может установить имеющие значение для дела обстоятельства либо устранить возникшие противоречия без непосредственного обозрения и изучения соответствующей местности или помещения. В этом осмотре принимают участие состав суда, стороны, а при необходимости также свидетели, эксперт и специалист (ст. 287 УПК). О производстве осмотра местности или помещения судом выносится определение (постановление), в котором указывается, с какой целью он производится, что подлежит осмотру и кто будет принимать в нем участие.

***Следственный эксперимент*** (ст. 288 УПК). В судебной практике производство следственного эксперимента в ходе судебного разбирательства встречается крайне редко. По общему правилу следственный эксперимент проводится при производстве предварительного следствия и дознания, однако на практике иногда возникает необходимость его проведения во время судебного разбирательства.

Следственный эксперимент может производиться по уголовному делу впервые или повторно.

Возможности производства следственного эксперимента в судебном заседании ограничены условиями судебного разбирательства. Такие возможности отсутствуют, когда, например, для производства следственного эксперимента необходима длительная, сложная подготовка, наличие особых условий (например, производство в ночное время или в месте, значительно удаленном от места расположения суда, и т. д.). Суд вправе отказать в удовлетворении ходатайства сторон о проведении следственного эксперимента, если при его проведении возникает опасность причинения вреда чужому имуществу, окружающей среде и т. д.

***Предъявление для опознания*** (ст. 289 УПК). Предъявление для опознания в судебном заседании проводится с соблюдением правил, установленных ст. 193 УПК. Предъявление для опознания может быть проведено во время судебного разбирательства по ходатайству сторон либо по усмотрению суда. О предъявлении для опознания суд выносит определение или постановление. Потребность и возможность опознания в судебном разбирательстве встречается реже, чем при производстве предварительного расследования, где оно производится, как правило, для опознания подозреваемого или обвиняемого. Повторное проведение опознания одного и того же лица невозможно.

***Освидетельствование*** (ст. 290 УПК). Производство освидетельствования в судебном заседании возможно, если, несмотря на время, прошедшее с момента совершения преступления, могут быть обнаружены признаки и свойства, имеющие значение для уголовного дела. Освидетельствование производится судом в присутствии сторон. Если освидетельствование сопровождается обнажением освидетельствуемого, то оно проводится в особом порядке, установленном ч. 2 ст. 290 УПК, в отдельном помещении врачом или иным специалистом, которым составляется и подписывается акт освидетельствования, после чего указанные лица возвращаются в зал судебного заседания. В присутствии сторон и освидетельствованного лица врач или иной специалист сообщает суду о следах и приметах на теле освидетельствованного, если они обнаружены, отвечает на вопросы сторон и судей. Акт освидетельствования приобщается к материалам уголовного дела.

***Окончание судебного следствия*** (ст. 291 УПК). Установленный УПК порядок окончания судебного следствия представляет собой одну из гарантий полноты, всесторонности исследования доказательств в судебном заседании.

Следует различать момент окончания исследования доказательств, представленных сторонами, и момент окончания судебного следствия. Момент окончания исследования доказательств, представленных сторонами, определяется судом, после чего в соответствии с ч. 1 ст. 291 УПК председательствующий опрашивает стороны, желают ли они дополнить судебное следствие. Участники судебного разбирательства с обеих сторон вправе просить о дополнении судебного следствия путем получения и исследования новых доказательств; постановки дополнительных вопросов ранее допрошенным на суде лицам; оглашения отдельных, не зачитанных судом материалов предварительного расследования; занесения в протокол судебного заседания заявления по поводу какихлибо обстоятельств, выявленных при проверке доказательств.

Если дополнений к судебному следствию не было, а также после рассмотрения ходатайств и выполнения признанных необходимыми дополнительных судебных действий председательствующий объявляет судебное следствие законченным. Таким образом, судебное следствие объявляется оконченным в случаях: 1) если никто из участников не заявил ходатайства о дополнении судебного следствия; 2) если суд отказал в удовлетворении ходатайства о дополнении судебного следствия.

Только приняв решение о возобновлении судебного следствия, суд может приступить вновь к исследованию доказательств, в том числе тех, которые по какимлибо причинам не были рассмотрены судом. Это возобновление возможно по мотивированному определению (постановлению) суда при наличии следующих оснований: 1) когда участники судебных прений ходатайствуют о возобновлении судебного следствия в связи с необходимостью предъявления новых доказа тельств; 2) если подсудимый в последнем слове сообщил о новых обстоятельствах, имеющих существенное значение для дела (ст. 294 УПК); 3) когда суд при постановлении приговора в совещательной комнате признает необходимым дополнительно выяснить те или иные обстоятельства, имеющие значение для дела. При возобновлении судебного следствия оно проводится по общим правилам. После окончания судебного следствия суд переходит к судебным прениям.

# 68. Прения сторон и последнее слово подсудимого.

***Судебные прения*** (ст. 292 УПК) — это часть судебного разбирательства, в которой выступают его участники на стороне обвинения и стороне защиты, со своих позиций подводя итоги судебного следствия. Выступление в судебных прениях является одним из способов защиты участниками судебного разбирательства своих или представляемых ими прав и законных интересов.

В судебных прениях максимально проявляется состязательность уголовного процесса. В ходе судебных прений все обстоятельства дела освещаются сторонами с различных позиций, и тем самым обеспечиваются условия для постановления законного и обоснованного приговора1. Значение судебных прений состоит прежде всего в том, что они служат формированию внутреннего убеждения судей на основе всестороннего анализа всех обстоятельств дела.

Судебные прения состоят из речей государственного обвинителя, а также защитника или подсудимого (если защитник в судебном заседании не участвует). В прениях сторон может также участвовать потерпевший2 или его представитель.

Гражданский истец, гражданский ответчик, их представители и подсудимый, имеющий защитника, вправе ходатайствовать об участии в прениях сторон (ч. 1, 2 ст. 292 УПК). Таким образом, не все участники судебного разбирательства обязательно являются участниками судебных прений.

Только для государственного обвинителя и адвокатазащитника участие в судебных прениях обязательно.

Для потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, а также для подсудимого выступление в судебных прениях не обязанность, а право. Подсудимый обладает таким правом в случаях, когда адвокатзащитник в деле не участвует.

Закон предусматривает выступление в прениях сначала участников со стороны обвинения, а затем участников со стороны защиты. Это полностью соответствует логике доказывания, построенной на презумпции невиновности, исходя из которой обязанность доказывания обвинения лежит на тех, кто его выдвигает, а защита может быть построена на отрицании его доказанности. Согласно ч. 3 ст. 292 УПК первым во всех случаях выступает обвинитель, а последними — подсудимый и его защитник. Гражданский ответчик и его представитель выступают в прениях сторон как сторона обвинения после гражданского истца и его представителя как стороны защиты.

Когда в деле участвуют несколько прокуроров, гражданских истцов, гражданских ответчиков, подсудимых или защитников, то они сами договариваются между собой об очередности выступлений или последовательность выступлений устанавливает суд.

Поскольку в основу судебных прений и судебного решения могут быть положены только результаты судебного следствия, стороны в своих речах не вправе ссылаться на доказательства, которые не были предметом рассмотрения в суде или признаны судом недопустимыми.

Суд не может ограничивать продолжительность прений сторон.

В речи государственного обвинителя — прокурора подводятся итоги обвинительной деятельности, направленной на изобличение подсудимого в совершении преступления1. Прокурор в своей речи раскрывает общественную опасность и противоправность совершенного подсудимым деяния, тот вред, который нанесен преступлением интересам граждан и общества. Эту оценку необходимо увязать с конкретными обстоятельствами совершенного деяния в том виде, в каком они были установлены судебным следствием.

Обязательным элементом обвинительной речи является обоснование уголовноправовой квалификации совершенного подсудимым преступления2. Прокурор приводит аргументы, указывающие на то, что в действиях подсудимого имеется конкретный состав преступления и что это преступление должно быть квалифицировано по определенной статье, части и пункту этой статьи. Прокурором должна быть обоснована и мера наказания, подлежащая, по его мнению, применению к подсудимому. Поэтому в обвинительной речи дается оценка личности подсудимого. Со ссылкой на материалы дела прокурор раскрывает те обстоятельства, характеризующие личность подсудимого (поведение в обществе, степень его общественной опасности, отношение к труду, семье, моральный и психологический облик и т. д.), которые должны быть приняты судом во внимание при определении меры наказания. Руководствуясь ст. 60—64 УК, прокурор излагает соображения относительно вида, характера и тяжести наказания, которое он считает необходимым применить к подсудимому.

Речь потерпевшего по своей направленности является обвинительной и поэтому может иметь то же содержание, что и речь государственного обвинителя. Однако в отличие от представителя публичного обвинения — прокурора, потерпевший по своему усмотрению принимает решение о необходимости выступления и о тех позициях, которые ему следует осветить.

Гражданский истец доказывает в своем выступлении совершение преступления подсудимым, наличие непосредственной причинной связи между преступным деянием и наступившим материальным вредом, а также размером причиненного ущерба.

В речи гражданского ответчика излагаются вопросы, относящиеся к гражданскому иску. Обычно ее содержание сводится к доказыванию фактов, подтверждающих несовершение подсудимым преступления, отсутствие материального ущерба от действий подсудимого, причинение ущерба, меньшего по своим размерам, чем заявленный иск, отсутствие обязанности гражданского ответчика возмещать нанесенный преступлением вред.

Речь защитника по своему содержанию включает в себя изложение мнения защиты по тем же вопросам, которые анализируются в речи государственного обвинителя1. Основное внимание в защитительной речи концентрируется на том, что опровергает обвинение или свидетельствует о его недоказанности, неподтвержденности какойлибо его части, необходимости изменения квалификации преступления и применения нормы УК, предусматривающей менее тяжкое преступление и наказание; о наличии смягчающих ответственность обстоятельств; о необходимости назначения подзащитному минимального наказания (применения условного осуждения, отсрочки исполнения наказания и т. п.).

Выбирая линию защиты, приводя обстоятельства, говорящие в пользу подсудимого, защитник строго связан одним условием: при отрицании подсудимым своей вины защитник не вправе считать это отрицание необоснованным и предлагать суду лишь изменить обвинение или назначить более мягкое наказание. Иначе защитник фактически не защищал бы, а обвинял подсудимого и лишил бы его защитника. Вне зависимости от степени доказанности обвинения, правильности квалификации преступления, а также наличия обстоятельств, отрицательно характеризующих личность подсудимого, за щитник не вправе отказаться от защиты и при всех условиях обязан произнести защитительную речь.

После произнесения речей все участники судебных прений могут выступать еще один раз с репликой (ч. 6 ст. 292 УПК), т. е. с возражением на какоелибо заявление определенного участника судебных прений. Содержанием реплики могут быть любые вопросы, являющиеся предметом прений.

В соответствии с ч. 7 ст. 292 УПК по окончании судебных прений, но до удаления суда в совещательную комнату обвинитель, защитник, подсудимый, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик или их представители вправе представить суду в письменном виде предлагаемые ими формулировки решений по вопросам, указанным в п. 1—6 ч. 1 ст. 299 УПК. Эти формулировки, как и устно выраженное сторонами мнение, не имеют для суда обязательной силы, но они могут помочь суду лучше проанализировать и учесть позиции сторон при постановлении приговора.

***Последнее слово подсудимого***

После судебных прений председательствующий объявляет об их окончании и предоставляет последнее слово подсудимому, в том числе с использованием систем видеоконференцсвязи (ст. 293 УПК). В этом слове ему в последний раз перед постановлением приговора дается возможность выразить свое отношение к рассмотренному судом обвинению и дать оценку как собственным действиям, так и результатам разбирательства.

Произнесение последнего слова — право подсудимого, а не его обязанность. Он может отказаться от использования этого права без объяснения какихлибо причин. Суд не может ограничивать продолжительность последнего слова подсудимого.

Во время последнего слова подсудимого вопросы к нему не допускаются (ч. 1 ст. 293 УПК). Содержание последнего слова закон также не регламентирует. Председательствующий вправе останавливать подсудимого только в случаях, когда он говорит об обстоятельствах, явно не относящихся к делу. Если подсудимый в последнем слове допускает оскорбительные выражения в адрес судей или участников судебного разбирательства либо позволяет себе иное недостойное поведение, суд также вправе прервать его.

Содержащиеся в последнем слове подсудимого сведения не имеют доказательственного значения. Суд не может положить эти сведения в основу своих выводов при постановлении приговора. *Поэтому, если в последнем слове подсудимый сообщает о новых, не исследованных в судебном разбирательстве обстоятельствах, которые имеют значение для дела, суд обязан возобновить судебное следствие, о чем выносится определение (постановление).* По окончании возобновленного судебного следствия суд вновь открывает прения сторон и предоставляет подсудимому последнее слово.

Заслушав последнее слово подсудимого, суд немедленно удаляется на совещание для постановления приговора, о чем председательствующий объявляет присутствующим в зале судебного заседания.

# 69. Приговор. Свойства приговора. Требования, предъявляемые к приговору.

**Понятие и значение приговора. Его свойства.**

Постановление приговора (гл. 39 УПК) является заключительной и решающей частью судебного разбирательства. Постановление приговора — широкое понятие. Под ним следует понимать: совещание судей, в процессе которого обсуждаются все вопросы, подлежащие разрешению по делу (кроме постановления приговора судьей единолично); принятие решений по обсуждаемым вопросам; составление приговора; подписание приговора; провозглашение приговора. Все эти части постановления приговора сменяют друг друга в определенной последовательности.

Приговор — решение, вынесенное судом в судебном заседании по вопросу о виновности или невиновности подсудимого и о назначении ему наказания либо об освобождении его от наказания по результатам разбирательства в суде первой или апелляционной инстанции (п. 28 ст. 5 УПК). Это законодательное определение хотя и не охватывает всего комплекса разрешаемых в приговоре вопросов, однако отражает главное в его сущности: только приговором суда лицо может быть признано виновным в совершении преступления и только по приговору оно может быть подвергнуто уголовному наказанию (ч. 1 ст. 49 Конституции РФ, ст. 14 УПК).

Приговор — это акт правосудия, осуществляемого в Российской Федерации только судом. В соответствии со ст. 49 Конституции РФ каждый обвиняемый считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральном порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда.

Приговор является процессуальным актом, в котором в наиболее полной форме реализуется процессуальная функция суда — разрешение уголовного дела или, иначе говоря, разрешение уголовноправового спора о виновности подсудимого в инкриминируемом ему преступлении по существу. Именно в приговоре содержится ответ на вопрос, обоснована ли уголовноправовая претензия государства (частного лица по делам частного обвинения) к лицу о нарушении им уголовноправового запрета и имеет ли государство право на наказание этого лица.

Приговор — акт судебной власти, которая ст. 10 Конституции РФ рассматривается в качестве самостоятельной по отношению к законодательной и исполнительной власти. Приговор выносится и провозглашается судом от имени государства и не требует подтверждения другими органами. Все суды в Российской Федерации, включая воен ные суды, выносят приговоры именем Российской Федерации (ст. 296 УПК). Это обусловлено тем, что суверенитет Российской Федерации распространяется на всю ее территорию (ст. 4, 5 Конституции РФ)1. Являясь властным актом, приговор, однако, не создает норм права. Он имеет индивидуальный правоприменительный характер. По своей правовой природе приговор, как и другие решения в уголовном процессе, представляет собой акт применения нормы права к конкретным правоотношениям.

Специфическая особенность, отличающая приговор от других актов правоприменения, заключается в том, что он выносится только судом в предусмотренном законом процессуальном порядке2 и содержит решение основных вопросов уголовного дела. Приговором завершается рассмотрение дела в суде первой инстанции, на лицо возлагается уголовная ответственность либо исключается возможность его привлечения к ответственности по данному делу. Следовательно, приговор является актом применения норм не только уголовнопроцессуального, но и уголовного права. Применение уголовноправовых норм происходит при вынесении как обвинительного, так и оправдательного приговора, когда устанавливается отсутствие оснований для такого применения (например, если в приговоре обосновывается, что в деянии нет состава преступления).

Вступивший в законную силу приговор обязателен для всех органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, других физических и юридических лиц и подлежит неукоснительному исполнению на всей территории РФ (ч. 1 ст. 392 УПК).

Вынесенный судом приговор вступает в законную силу по истечении установленного срока на обжалование приговора или после рассмотрения вышестоящим судом жалоб (представлений), поданных на приговор, если в результате он не отменен, а оставлен в силе (ст. 390 УПК). Каждый осужденный за преступление имеет право в соответствии с Конституцией РФ на пересмотр приговора вышестоящим судом в порядке, установленном федеральным законом (ч. 3 ст. 50). Это подчеркивает особое значение приговора, в котором решаются вопросы о виновности и назначении уголовного наказания, и создает особые гарантии его правильности. Приговор не может вступить в законную силу и стать общеобязательным, если осужденному не предоставлено право возбудить производство по проверке приговора. Это отличает приговор от других правоприменительных актов, включая акты следователя и прокурора, и от большинства других решений суда, выносимых в ходе рассмотрения уголовного дела (ч. 2 ст. 391 УПК), которые, как правило, вступают в силу и исполняются немедленно, независимо от их обжалования или опротестования.

В отношении вступившего в законную силу приговора действует презумпция его истинности1. «Презумпция истинности вступившего в силу приговора не зависит от усмотрения отдельных должностных лиц. Последние могут... не соглашаться с приговором, однако он сохраняет законную силу»2. Приговор исполняется, как бы его ни оценивали те, к кому он обращен. Вступивший в законную силу приговор обладает свойством исключительности и имеет преюдициальное значение. Исключительность приговора означает, что недопустимо вынесение приговора в отношении лица, о котором уже имеется другой вступивший в законную силу приговор по тому же обвинению (п. 4 ч. 1 ст. 27 УПК)3. Свойством исключительности обладает как обвинительный, так и оправдательный приговор. Только после отмены вступившего в законную силу приговора возможно повторное рассмотрение того же дела4. При этом исключительность оправдательного приговора по действующему УПК не может быть поколеблена с момента его вступления в законную силу без наличия к тому особо указанных в законе оснований и только в течение года по вступлению его в законную силу (ч. 2 ст. 38924, ст. 4016 УПК).

Перечисленные свойства приговора как правоприменительного акта тесно взаимосвязаны. Вступивший в законную силу приговор общеобязателен, так как существует презумпция его истинности и содержащиеся в нем решения не могут быть заменены никакими другими. Они имеют исключительное значение для данного уголовного дела и преюдициальное — для всех других правоприменителей, пока приговор не будет отменен или изменен в установленном законом порядке.

Процессуальное значение приговора состоит также в том, что он является основным актом правосудия по уголовным делам. При этом, с одной стороны, он подводит итог деятельности органов расследования и суда первой инстанции, обеспечивая защиту прав и законных интересов всех участников процесса. С другой стороны, приговор как акт первой инстанции в судебной системе дает возможность использовать и другие институты судебной защиты, а именно обжалования в вышестоящие судебные инстанции1.

Социальное значение приговора заключается в следующем: 1) в этом акте судебной власти содержится оценка социальной опасности рассматриваемого деяния от имени государства; 2) приговор отражает отношение общества (особенно в суде с участием присяжных) к преступным деяниям, учитывает социальную обоснованность их уголовного преследования и эффективность установленной уголовной ответственности; 3) провозглашаемый публично приговор способствует формированию правового сознания в обществе; 4) вынесение правосудных приговоров содействует восстановлению и поддержанию правопорядка путем осуждения виновных и защиты от уголовного преследования лиц, виновность которых не доказана.

**Законность, обоснованность и справедливость приговора.**

Согласно закону приговор должен быть законным, обоснованным, справедливым (ст. 297 УПК); он признается таковым, если постановлен в соответствии с требованиями УПК и основан на правильном применении уголовного закона.

Законность приговора — это его строгое соответствие предписаниям материального и процессуального права. Соответствие приговора материальному закону означает, что в нем правильно решены вопросы о применении норм Общей части УК, квалификации преступления, виде и размере наказания, возмещении материального ущерба и т. д. Кроме того, должны быть правильно применены не только нормы уголовного закона, но и относящиеся к данному делу нормы гражданского, трудового и иных отраслей материального права.

Законность приговора с точки зрения процессуального права означает, что соблюдены процессуальные правила не только непо средственно при постановлении приговора — приговор будет незаконным и в случаях, когда существенные нарушения уголовнопроцессуального закона допущены судом на предшествующих постановлению приговора этапах судебного разбирательства и когда такие нарушения имели место в ходе предварительного расследования. Существенные нарушения закона всегда сказываются на приговоре. Законным может быть только приговор, постановленный при строгом соблюдении процессуального закона в течение всего уголовного судопроизводства.

Обоснованность приговора означает, что выводы суда, изложенные в приговоре, соответствуют обстоятельствам дела, подтвержденным совокупностью доказательств, которые исследованы в судебном заседании и признаны судом достаточными и достоверными. К выводам суда, которые должны быть обоснованы, относятся все утверждения и решения, излагаемые в описательной и резолютивной частях приговора.

Однако обоснованность различных выводов суда может иметь свои специфические особенности. Утверждения о фактах в большинстве случаев опираются на результаты анализа доказательств. Такое же обоснование необходимо для выводов об оценке самих доказательств. Если приведенные в приговоре доказательства подтверждают, что суд правильно установил обстоятельства дела, и сомнения в истинности выводов суда не возникают, то в таком случае обоснованность приговора означает и его истинность. Истинным может быть только приговор обоснованный. При отсутствии достаточных доказательств и наличии неустранимых сомнений в доказанности фактов требуется толкование сомнений. Это позволяет сделать вывод в пользу подсудимого как при оправдательном, так и при обвинительном приговоре, поскольку в пользу подсудимого толкуются неустранимые сомнения не только в его виновности в целом, но и касающиеся отдельных эпизодов обвинения, формы вины, степени и характера участия в совершении преступления, смягчающих и отягчающих обстоятельств1. Например, если не подтвердилось, что убийство совершено умышленно, обоснованным может быть признан вывод о совершении преступления по неосторожности.

Если суд приходит к убеждению, что обвинение доказано, обоснованными должны быть также решения о квалификации деяния и назначении наказания либо об освобождении от него, о подлежащем возмещению ущербе и других разрешаемых в обвинительном при говоре вопросах. Существенно, что выводы о правовой оценке установленных фактов, включая уголовноправовую квалификацию и наказание, должны быть обоснованы также логикоправовым анализом материального закона.

Приговор признается необоснованным при необоснованности любых выводов суда. Необоснованным будет обвинительный приговор, осуждающий невиновного, чья виновность не подтверждена совокупностью доказательств, либо оправдательный приговор, вынесенный при достаточных доказательствах, подтверждающих обвинение. Необоснованным является приговор, если суд не установил существенные обстоятельства, не исследовал имеющие значение для дела доказательства или если решение суда противоречит установленным фактам, в том числе в части уголовноправовой квалификации деяния или выбора меры наказания.

Законность и обоснованность приговора неразрывно взаимосвязаны. Необоснованный приговор является и незаконным, так как уголовнопроцессуальный закон требует вынесения только обоснованных приговоров. Необоснованность любых выводов суда в приговоре будет являться нарушением уголовнопроцессуального закона, а необоснованность в применении уголовноправовых норм одновременно нарушает уголовный закон и приводит к несправедливости приговора. В то же время если приговор является незаконным в силу того, что судом допущены существенные нарушения процессуальных норм (например, подсудимый или его защитник не участвовали в судебном заседании), это также не позволяет признать приговор обоснованным, ставит под сомнение все результаты судебного исследования.

В приговоре излагаются фактические и юридические аргументы, которые подтверждают вывод и решения, содержащиеся в описательной и резолютивной частях приговора (ст. 305, 307 УПК)1. Мотивировка является выражением обоснованности приговора и условием его законности. Немоивированный приговор не может быть признан законным и обоснованным. Требование мотивировки приговора стимулирует принятие судом обоснованных решений, обеспечивает убедительность приговора и способствует проверке его законности и обоснованности.

Справедливость приговора также названа в ст. 297 УПК в числе требований, предъявляемых к приговору. В уголовнопроцессуальной теории существует узкое и широкое понимание справедливости при говора1. В узком смысле справедливость приговора сводится к справедливости назначенного судом наказания, т. е. к соответствию избранной меры наказания тяжести преступления и личности совершившего это преступление (ст. 60 УК). При более широком понимании справедливость приговора основывается на его законности и обоснованности и означает правильное разрешение дела как по существу, так и по форме2. В широком понимании приговор справедлив, если само судебное разбирательство отвечает требованиям справедливости. Судебное разбирательство должно отвечать не только правовым, но и социальнонравственным принципам отношения к человеку и совершенному им деянию3

# 70. Вопросы, разрешаемые при постановлении приговора.

**Вопросы, разрешаемые судом при постановлении приговора**

При постановлении приговора суд должен принять решения повопросам, перечень которых определяет закон (ст. 299 УПК). Наличие установленного законом перечня вопросов, которые суд обязанразрешить при постановлении приговора в совещательной комнате,обеспечивает полное обсуждение обстоятельств совершенного преступления и данных, характеризующих личность подсудимого, способствует постановлению законного, обоснованного и справедливогоприговора. Законодательное закрепление этого перечня вопросовспособствует выполнению судом всех требований, предъявляемых кприговору, и обеспечивает четкость формулировок и полноту принимаемых судом решений.

Дать ответ на каждый из указанных в ст. 299 УПК вопросов можнолишь при условии, что в ходе судебного разбирательства исследованывсе доказательства по уголовному делу. Все вопросы в ч. 1 ст. 299УПК можно подразделить на четыре группы, а именно, относящиеся:

1) к преступлению и доказанности вины подсудимого в его совершении (п. 1—4); 2) наказанию и вопросам, связанным с наказанием(п. 5—9, 14); 3) гражданскому иску и возмещению ущерба (п. 10);4) иным правовым решениям, вытекающим из постановления приговора (п. 101, 11—13, 15—17). Вопросы приводятся в законе в строгойлогической последовательности, которая должна быть соблюдена приих обсуждении судом. Отрицательный ответ на каждый предыдущийвопрос из указанных в п. 1—5 ч. 1 ст. 299 УПК исключает, как правило, необходимость решения последующего. Например, суд долженпрежде всего последовательно обсудить и решить следующие вопросы:

1) *доказано ли, что имело место деяние, в совершении которого обвиняется подсудимый*. Суду необходимо прежде всего решить, действительно ли доказано, что произошло событие, которое было предметом расследования и судебного разбирательства. Отрицательный ответ на этот вопрос влечет вынесение оправдательного приговора (п. 1ч. 2 ст. 302 УПК), при положительном ответе суд обсуждает второйвопрос;

2) *доказано ли, что деяние совершил подсудимый*. Положительный ответ на данный вопрос свидетельствует о том, что деяние является результатом поведения подсудимого и что его действия составляют объективную сторону преступления. При этом необходимо, чтобы полученные доказательства с несомненностью подтверждали причастностьк преступлению. Отрицательный ответ на данный вопрос о причастности влечет оправдание лица (п. 2 ч. 2 ст. 302 УПК). Если суд считает,что деяние совершено подсудимым, он переходит к следующему вопросу;

3*) является ли это деяние преступлением и каким именно уголовнымзаконом оно предусмотрено*. При решении данного вопроса суд исходит из понятия преступления, закрепленного в Общей и Особеннойчастях УК. Судьи должны прийти к выводу об отсутствии составапреступления в деянии, если оно не признавалось преступлением вмомент его совершения, если после его совершения ответственностьза него была устранена (ст. 54 Конституции РФ, ст. 10 УК), а такжекогда деяние является административным, дисциплинарным и инымнеуголовным правонарушением либо в силу малозначительности непредставляет общественной опасности (ч. 2 ст. 14 УК), а также когдаотсутствуют любые другие предусмотренные законом признаки состава преступления, совокупность которых признается единственнымоснованием уголовной ответственности (ст. 8 УК). Признав, что деяние, в совершении которого обвиняется подсудимый, не являетсяуголовно наказуемым, потому что в нем нет всех необходимых признаков состава преступления, суд выносит оправдательный приговор

(п. 3 ч. 2 ст. 302 УПК).Утверждения о преступном характере деяния и о его квалификации при ответе на этот вопрос связаны с действиями конкретного совершившего их лица, поскольку суд приступает к решению этого вопроса после того, как положительно ответит на вопрос о причастности подсудимого к совершению деяния. Однако необходимоопределить, имеется ли в действиях подсудимого состав преступленияи какой именно, так как в уголовном праве отсутствует ответственность на основании аналогии (ст. 3 УК). Поэтому УПК требует ответана вопрос о том, какими пунктом, частью, статьей УК данное деяниепредусмотрено;

4) *виновен ли подсудимый в совершении этого преступления*. В соответствии со ст. 24 УК виновным в совершении преступления можетбыть признано только лицо, совершившее общественно опасное деяние умышленно или по неосторожности. Поэтому суду необходимоопределить форму вины подсудимого, цели и мотивы совершенногоим преступления, а также установить, нет ли других обстоятельств,исключающих виновность лица в совершении преступления, — недействовал ли подсудимый в состоянии необходимой обороны иликрайней необходимости. Придя к выводу о том, что данное деяниенельзя вменить в вину подсудимому, суд постановляет оправдательный приговор на основании п. 3 ч. 2 ст. 302 УПК. Суд должен обсудить вопрос и о вменяемости подсудимого, если в ходе дознания,предварительного следствия или судебного разбирательства по этомуповоду возникли определенные сомнения. Признание подсудимогоневменяемым или страдающим психической болезнью исключает еговиновность (ст. 21 УК) и влечет прекращение дальнейшего производства по делу с возможным применением к лицу принудительных мермедицинского характера (п. 16 ч. 1 ст. 299 УПК). При положительномрешении указанных четырех вопросов суд должен перейти к обсуждению ряда вопросов, связанных с наказанием (п. 5—9 ч. 1 ст. 299УПК)1, например:

5) *подлежит ли подсудимый наказанию за совершенное им преступление*. Суд вправе не применять наказание к несовершеннолетнемуподсудимому, виновному в преступлении небольшой или средней тяжести, и выносит в этом случае определение (постановление) о прекращении уголовного дела и об избрании в отношении несовершенно

летнего принудительной меры воспитательного характера (ст. 92 УК).

В исключительных случаях с учетом характера деяния и личности подсудимого суд может в таком же порядке освободить от наказания илиц, совершивших преступления в возрасте от 18 до 20 лет (ст. 96 УК).Придя же к выводу о необходимости назначить наказание подсудимому, суд решает следующий вопрос;

6) *какое именно наказание должно быть назначено и подлежит лионо отбытию подсудимым*. Определяя вид и размер наказания, суд руководствуется положениями закона о целях наказания и общих началах назначения наказания (ст. 43, 60 УК). При этом принимаются вовнимание предусмотренные ст. 61 и 63 УК обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание. В соответствии с положениями ст. 6 и 60 УК при назначении наказания необходимо также учитывать сведения о личности виновного. К ним относятся как данные, имеющиеюридическое значение в зависимости от состава совершенного преступления или установленных законом особенностей уголовной ответственности и наказания отдельных категорий лиц, так и иные характеризующие личность подсудимого сведения, которыми располагает суд при вынесении приговора. Пленум Верховного Суда РФ впостановлении от 29 октября 2009 г. № 20 определил, что к таковыммогут, в частности, относиться данные о семейном и имущественномположении подсудимого, состоянии его здоровья, поведении в быту,наличии у него на иждивении несовершеннолетних детей, иных нетрудоспособных лиц (жены, родителей, близких родственников).В силу ч. 3 ст. 60 УК суду также надлежит учитывать влияние назначенного наказания на исправление осужденного и на условия жизниего семьи (например, возможную утрату членами семьи осужденногосредств к существованию в силу возраста, состояния здоровья). Приэтом могут быть приняты во внимание фактические семейные отношения, не регламентированные Семейным кодексом РФ.

Суд должен обсуждать, имеются ли основания для вынесения приговора без назначения наказания, для освобождения от наказанияили отсрочки его отбывания. Назначенное судом наказание не подлежит отбыванию осужденным, например, за истечением сроков давности, а также вследствие акта амнистии (п. 3 ч. 1 ст. 24, п. 3 ч. 1 ст. 27УПК). Осужденное лицо освобождается от реального отбывания наказания при условном осуждении (ст. 73 УК). Суд вправе применитьотсрочку отбывания наказания беременным женщинам; женщинам,имеющим детей до 14летнего возраста, или мужчинам, являющимсяединственным родителем ребенка до 14летнего возраста (ст. 82 УК).При освобождении от основного наказания в связи с условным осуждением суд устанавливает испытательный срок, в течение которого условно осужденный своим поведением должен доказать свое исправление, и возлагает на осужденного определенные обязательства всоответствии с ч. 5 ст. 73 УК. При этом может быть назначено дополнительное наказание. В таких случаях не подлежит отбыванию толькоосновное наказание. Не подлежит отбыванию наказание и в случаях,когда время предварительного заключения поглощает назначенныйсрок наказания, т. е. когда назначенное наказание уже отбыто на момент вынесения приговора. Определив наказание в виде лишениясвободы, суд должен определить вид исправительного учреждения ирежим отбывания. После этого решаются иные вопросы (п. 10—17ч. 1 ст. 299 УПК), например:

7) *подлежит ли удовлетворению гражданский иск, в чью пользу и вкаком размере*. Решение вопроса о гражданском иске зависит от того,какой приговор вынесен судом (ч. 2 ст. 306, п. 1 ч. 1 и ч. 2 ст. 309УПК). При постановлении обвинительного приговора суд, исходя издоказанности оснований и размеров иска, полностью или частичноудовлетворяет его. Если имущественный вред причинен несколькимподсудимым, суд решает, подлежат ли суммы в погашение ущербавзысканию в солидарной или долевой форме. В исключительных случаях, когда невозможно произвести подробный расчет по иску без отложения разбирательства дела, закон разрешает суду признавать загражданским истцом право на удовлетворение иска и передавать вопрос о его размерах на рассмотрение в порядке гражданского судопроизводства. Такое определение судьбы гражданского иска возможно при условии, если уточнение размера причиненного ущерба невлияет на квалификацию преступления, определение меры наказанияи решение других вопросов при постановлении приговора.

При вынесении оправдательного приговора в случаях, если не доказано, что имело место деяние, в совершении которого обвиняетсяподсудимый, или что деяние совершено подсудимым (п. 1, 2 ч. 1ст. 299 УПК), суд отказывает в удовлетворении гражданского иска.При оправдании по первому из указанных оснований отсутствует основание иска. Во втором случае иск предъявлен к ненадлежащему лицу, так как оно согласно приговору непричастно к совершенномупреступлению. Оправдание подсудимого при отсутствии в его действиях состава преступления (п. 3 ч. 1 ст. 299 УПК) влечет оставлениеиска без рассмотрения. При этом возможно привлечение оправданного к гражданскоправовой ответственности, что решается в порядке гражданского судопроизводства;

8) *как поступить с вещественными доказательствами*. Этот вопросразрешается в резолютивной части приговора (п. 2 ч. 1 ст. 309 УПК) всоответствии с требованиями ст. 82 УПК;

9) *на кого и в каком размере должны быть возложены процессуальные издержки*. При решении данного вопроса суд руководствуется ст. 131и 132 УПК;

10) *о мере пресечения в отношении подсудимого*. При осужденииподсудимого и назначении ему наказания суд вправе избрать, изменить либо отменить меру пресечения до вступления приговора в законную силу (п. 10 ч. 1 ст. 308 УПК). В приговоре должен быть решенвопрос о зачете в срок наказания времени предварительного содержания под стражей, если к подсудимому применялись задержание илимеры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего аресталибо он помещался в медицинский или психиатрический стационар(п. 9 ч. 1 ст. 308 УПК).

Кроме того, при постановлении приговора суд в совещательнойкомнате разрешает следующие вопросы:

— имеются ли основания для изменения категории преступления,в совершении которого обвиняется подсудимый, на менее тяжкую(ч. 6 ст. 15 УК, п. 61 ч. 1 ст. 299 УПК);

— имеются ли основания для замены наказания в виде лишениясвободы принудительными работами (ст. 531 УК и п. 71 ч. 1 ст. 299УПК).

При оправдании подсудимого либо его осуждении без назначениянаказания или с освобождением от отбывания наказания суд отменяет меру пресечения. Находившийся под стражей подсудимый освобождается в этих случаях немедленно в зале суда. Также освобождаются лица, осужденные к наказанию, не связанному с лишением свободы (ст. 311 УПК).

Если подсудимый обвиняется в совершении нескольких преступлений или рассматривается дело в отношении нескольких подсудимых, суд решает вопросы, указанные в п. 1—9 ч. 1 ст. 299 УПК, отдельно по каждому из совокупности преступлений и в отношениикаждого из подсудимых.

# 71. Виды приговоров, структура приговора.

**Виды приговоров. Структура и содержание приговора.**

Закон различает два вида приговоров: обвинительный и оправдательный. Подсудимый либо признается виновным в совершении преступления, либо оправдывается. Это означает, что на все вопросы обвинения в приговоре должен быть дан категорический ответ. По делу суд выносит только один приговор, даже когда одному лицу предъявлено несколько обвинений либо когда в одном деле решается вопрос о нескольких обвиняемых. Поэтому приговор, являясь единым документом, может быть в отношении одних обвиняемых и предъявлен ных им обвинений обвинительным, а в отношении других — оправдательным.

**Оправдательный приговор** постановляется, когда подсудимый признается невиновным. В соответствии с ч. 2 ст. 302 УПК оправдательный приговор постановляется при наличии одного из следующих оснований: 1) не установлено событие преступления; 2) подсудимый не причастен к совершению преступления1; 3) в деянии подсудимого отсутствует состав преступления; 4) в отношении подсудимого коллегией присяжных вынесен оправдательный вердикт. То есть оправдательный приговор постановляется в тех случаях, когда судом дан отрицательный ответ хотя бы на один из первых четырех вопросов ч. 1 ст. 299 УПК.

Оправдание по любому из оснований означает признание подсудимого невиновным и влечет полную реабилитацию в порядке, установленном гл. 18 УПК. Поэтому запрещается включать в содержание оправдательного приговора формулировки, ставящие под сомнение невиновность подсудимого. Суд в приговоре обязан признать право оправданного на реабилитацию и в силу требования ст. 134 УПК разъяснить в письменной форме (в резолютивной части приговора) порядок восстановления его нарушенных прав и возмещения ущерба, причиненного в результате незаконного привлечения к уголовной ответственности и незаконного заключения под стражу.

Вместе с тем различия в основаниях оправдания влияют на решения о гражданском иске и возмещении ущерба, а также на решение о необходимости дальнейшего производства по делу в целях установления лица, виновного в совершении данного преступления. Поэтому суд в соответствии с законом должен точно сформулировать в приговоре одно из указанных в УПК оснований оправдания.

Суд выносит оправдательный приговор ввиду того, что не установлено событие преступления (п. 1 ч. 2 ст. 302 УПК), когда вмененное подсудимому деяние вообще не имело места, указанные в обвинении события или их последствия не возникали либо произошли независимо от чьейлибо воли, например вследствие действия сил природы.

Суд оправдывает подсудимого ввиду того, что он не причастен к совершению преступления, если само преступление установлено, но исследованные судом доказательства не подтверждают или исключают его совершение подсудимым (п. 2 ч. 2 ст. 302 УПК). В случае вынесения оправдательного приговора ввиду непричастности обвиняемого к совершенному преступлению суд решает вопрос о направлении руко водителю следственного органа или начальнику органа дознания уголовного дела для производства предварительного расследования и установления лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого (ч. 3 ст. 306 УПК).

Суд постановляет оправдательный приговор ввиду отсутствия в деянии состава преступления (т. е. всех его необходимых признаков) (п. 3 ч. 2 ст. 302 УПК), когда действия подсудимого согласно уголовному закону: а) не являются преступлением, поскольку уголовный закон не закрепляет уголовную наказуемость такого деяния, либо б) не являются преступными в силу прямого указания закона, исключающего их наказуемость (например, совершены в состоянии необходимой обороны, крайней необходимости, в том числе при задержании преступника, и т. д.). По такому же основанию суд выносит оправдательный приговор и в случае, когда преступность и наказуемость действия, совершенного подсудимым, устранены законом, вступившим в силу после совершения лицом данного деяния (ст. 10 УК).

Оправдательный приговор при любом из оснований оправдания может иметь в качестве своей базы достоверно установленные факты, подтверждающие отсутствие события или состава преступления либо непричастность к нему подсудимого. В таких случаях налицо положительно подтвержденная, доказанная невиновность лица. Однако условия уголовного судопроизводства не всегда позволяют установить это с несомненностью. Использование всех возможностей по доказыванию может не устранить сомнения в фактических обстоятельствах дела. Неустранимые сомнения могут относиться к выводам о наличии или об отсутствии события преступления, к признакам состава, определяющим преступный характер деяния, к причастности подсудимого. Любые из этих сомнений толкуются в пользу подсудимого. В силу презумпции невиновности недоказанность вины по своей правовой сути означает доказанность невиновности.

**Обвинительный приговор** постановляется в случае признания подсудимого виновным, т. е. когда в ходе судебного разбирательства виновность подсудимого доказана. Обвинительный приговор не может основываться на предположениях (ч. 4 ст. 302 УПК). Суд выносит обвинительный приговор, если он однозначно утвердительно ответит на все первые четыре вопроса ч. 1 ст. 299 УПК. Обвинительный приговор должен основываться только на исследованных судом достоверных доказательствах. Суд не вправе вынести обвинительный приговор, если не проверены и не опровергнуты все доводы в защиту подсудимого и не устранены все сомнения в его виновности. Если сомнения в доказанности обвинения невозможно устранить путем дальнейшего представления сторонами и исследования доказательств в суде, суд должен постановить оправдательный приговор. При этом суд руководствуется вытекающим из принципа презумпции невиновности положением о том, что все сомнения толкуются в пользу подсудимого.

Обвинительные приговоры в зависимости от того, как в них решается вопрос о наказании (ч. 5 ст. 302 УПК), могут быть трех видов: 1) с назначением наказания; 2) с назначением наказания и освобождением от отбывания наказания; 3) без назначения наказания. Обвинительный приговор с назначением наказания определяет в соответствии с санкцией, предусмотренной УК, вид и меру наказания, которое подлежит отбыванию осужденным1.

Обвинительный приговор с назначением наказания выносится в тех случаях, когда суд считает, что подсудимый за совершение преступления подлежит наказанию, и нет препятствий для его назначения (не истек срок давности, нет актов амнистии и т. д.).

Обвинительный приговор с назначением наказания и освобождением от его отбывания суд выносит вследствие издания акта амнистии, устраняющего наказание за совершенное деяние. При вынесении обвинительного приговора с освобождением от наказания необходимо назначение определенной меры наказания лишь в случае, когда от этого зависит применение акта амнистии.

В соответствии со ст. 78 УК, если со дня совершения преступления истекли сроки давности, лицо освобождается от уголовной ответственности. Освобождение от уголовной ответственности влечет прекращение уголовного преследования, т. е. прекращение уголовного дела, а не вынесение обвинительного приговора и освобождение от отбывания наказания2.

Обвинительный приговор без назначения наказания суд постановляет в тех случаях, когда к моменту рассмотрения дела деяние потеряло общественную опасность или лицо, совершившее его, перестало быть общественно опасным (ст. 801 УК). В такой ситуации подсуди мый признается судом виновным в совершении преступления, его действиям дается уголовноправовая квалификация, а далее формулируется решение не назначать подсудимому наказание.

***§ 5. Структура и содержание приговора***

Приговор состоит из трех частей: вводной, описательномотивировочной и резолютивной (ч. 1 ст. 303 УПК). Требования к содержанию этих частей раскрываются в ст. 304—309 УПК.

**Вводная часть** приговора является одинаковой как для обвинительного, так и для оправдательного приговора и содержит реквизиты этого правоприменительного акта, из которых должно быть ясно, кем, в каких условиях и в отношении кого постановлен данный приговор. Согласно ст. 304 УПК здесь указывается, что приговор вынесен именем Российской Федерации, а затем фиксируются дата и место постановления приговора, наименование суда, постановившего приговор, называются судьи, входившие в состав суда, секретарь судебного заседания, обвинитель, защитник. Должны быть указаны должность, фамилия и инициалы председательствующего по делу и других судейпрофессионалов, должность, классный чин, фамилия и инициалы прокурора, фамилия, инициалы защитника и наименование коллегии адвокатов, членом которой он является. Во вводной части перечисляются и другие участники судебного разбирательства: потерпевший, гражданский истец, ответчик, их представители. Далее приводятся имя, отчество и фамилия подсудимого, год, месяц, день и место рождения, место жительства, место работы, занятие, образование, семейное положение и иные сведения о нем, имеющие значение для дела. Суд не вправе указывать среди данных о личности подсудимого сведения о снятых или погашенных судимостях. После изложения данных о личности должен быть назван уголовный закон, предусматривающий преступление, в совершении которого обвиняется подсудимый. Следует сослаться не только на статью, но и на пункт и часть статьи УК. В вводной части отмечается также, в открытом или закрытом судебном заседании рассмотрено дело.

В **описательномотивировочной** части приговора суд излагает то, что он считает установленным в результате судебного разбирательства, и приводит мотивировку своих решений по делу. Содержание описательной части оправдательного и обвинительного приговоров различно.

В описательномотивировочной части оправдательного приговора (ст. 305 УПК) излагается существо обвинения, в отношении которого было назначено судебное разбирательство; обстоятельства дела, уста новленные судом; дается анализ доказательств, послуживших основанием для оправдания подсудимого, приводятся мотивы, по которым суд отвергает доказательства, положенные в основу обвинения. При этом суд исходит из того, что неустранимые сомнения в виновности лица толкуются в пользу подсудимого.

В случае постановления оправдательного приговора в отношении лица, обвинявшегося в совершении нескольких преступлений, квалифицированных одной или несколькими статьями (пунктами, частями статей) УК, суд должен в описательномотивировочной части приговора с приведением мотивов сформулировать вывод о признании обвинения необоснованным по каждой статье (пункту, части статьи, эпизоду обвинения) с указанием соответствующего основания оправдания, предусмотренного законом.

Описательномотивировочная часть обвинительного приговора (ст. 307 УПК) начинается с описания преступного деяния, признанного судом доказанным. Если преступление совершено группой лиц, организованной группой или преступным сообществом (ст. 35 УК), в приговоре должно содержаться описание конкретных преступных деяний, совершенных каждым из участников преступления.

Согласно ст. 307 УПК описательномотивировочная часть обвинительного приговора включает в себя следующие положения. Прежде всего следует описание преступного деяния, признанного судом доказанным. Указываются место, время, способ его совершения, характер вины, цели, мотивы и последствия преступления, т. е. дается формулировка обвинения, соответствующая признакам состава преступления. Формулировка обвинения излагается отдельно в отношении каждого из предъявленных обвинений, описываются все эпизоды преступного деяния. Если рассматривается дело в отношении нескольких подсудимых, формулировка обвинения излагается таким образом, чтобы были обрисованы действия каждого из соучастников. Формулировка обвинения в приговоре включает только те обстоятельства, которые нашли подтверждение в ходе судебного разбирательства.

За формулировкой обвинения следует изложение рассмотренных судом доказательств. Оно начинается с констатации отношения подсудимого к обвинению: указывается, признает ли он себя виновным (полностью или частично) либо отрицает вину. Далее раскрывается содержание показаний подсудимого, включая и его доводы в свою защиту. Затем следует анализ доказательств, которые подтверждают или опровергают позицию подсудимого. При наличии противоречивых фактических данных в приговоре приводится оценка как уличающих, так и оправдывающих подсудимого доказательств, излагаются мотивы, по которым суд принимает или отвергает какиелибо доказательства.

Обосновав доказанность обвинения, суд приводит квалификацию преступления и мотивирует ее. Суд обязан привести и мотивы изменения прежней квалификации, если оно произведено судом.

В обвинительном приговоре мотивируются решения, связанные с назначением наказания. Определяя меру наказания, суд обосновывает ссылкой на конкретные фактические данные свою оценку характера и степени общественной опасности преступления, личности подсудимого, а также приводит обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание. Суд мотивирует назначение наказания в виде лишения свободы, если санкция уголовного закона предусматривает и другие наказания, не связанные с лишением свободы; применение условного осуждения; назначение наказания ниже низшего предела, предусмотренного уголовным законом за данное преступление; назначение вида исправительной колонии. Мотивируется решение об отсрочке исполнения приговора.

В случаях, когда обвинение нашло лишь частичное подтверждение в судебном разбирательстве, суд констатирует его необоснованность в определенной части и аргументирует свой вывод соответствующими фактическими данными.

В случае принятия решения о конфискации описательномотивировочная часть обвинительного приговора должна содержать доказательства, на которых основаны выводы суда о том, что имущество, подлежащее конфискации, получено в результате совершения преступления или является доходами от имущества, полученного преступным путем, либо использовалось или предназначалось для использования в качестве орудия, оборудования или иного средства совершения преступления либо для финансирования терроризма, экстремистской деятельности (экстремизма) организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации) (п. 41 ст. 307 УПК).

**Резолютивная часть** приговора включает в себя формулировки решений суда по всем обсуждаемым вопросам. Ее содержание определено ст. 306, 308 УПК.

В резолютивной части оправдательного приговора (ст. 306 УПК) приводятся фамилия, имя, отчество подсудимого, решение о признании подсудимого невиновным, основания оправдания в соответствии с ч. 2 ст. 302 УПК, а также решения об отмене меры пресечения и мер обеспечения конфискации имущества и возмещения вреда. В этой же части оправдательного приговора указывается о признании за оправданным права на реабилитацию и разъяснение порядка возмещения (компенсации) имущественного и морального вреда, причиненного в связи с уголовным преследованием (гл. 18 УПК).

В резолютивной части обвинительного приговора (ст. 308 УПК) указываются фамилия, имя и отчество подсудимого, решение о признании его виновным в преступлении, предусмотренном конкретной статьей уголовного закона. Если подсудимому предъявлялось обвинение в совокупности преступлений и в отношении некоторых из них оно не подтвердилось, в приговоре указывается, по каким статьям УК подсудимый осужден и по каким оправдан. Далее определяются вид и размер назначенного судом наказания, а также начало исчисления срока его отбывания (ч. 7 ст. 302 УПК). При совершении нескольких преступлений определяется наказание за каждое преступление, а затем — окончательная мера наказания, подлежащая отбыванию на основании ст. 69—72 УК. При осуждении лица к лишению свободы указываются также вид и режим исправительного учреждения, в котором должен отбывать наказание осужденный. В этой же части приговора фиксируются: решение об освобождении подсудимого от отбывания наказания; испытательный срок для условно осужденного и возложенные на него обязанности; длительность отсрочки отбывания наказания, решения по поводу лишения подсудимого специальных, почетных, воинских званий, классного чина и государственных наград в порядке, установленном ст. 48 УК; решение о зачете предварительного заключения, если подсудимый содержался под стражей в результате применения к нему этой меры пресечения или задержания; мера пресечения в отношении подсудимого до вступления приговора в законную силу. В случае назначения наказания оно указывается таким образом, чтобы не возникало никаких сомнений относительно его вида и размера.

При постановлении приговора с освобождением от наказания или без назначения наказания суд в резолютивную часть приговора, признав подсудимого виновным в совершении преступления, включает фразу о назначении наказания и освобождении от него осужденного либо указывает, что наказание осужденному не назначалось.

Как в обвинительном, так и в оправдательном приговоре в резолютивную его часть включаются решения о гражданском иске или возмещении ущерба, о вещественных доказательствах и распределении судебных издержек (ст. 306, 309 УПК). В конце приговора должны быть разъяснены порядок и сроки его обжалования и право осужденного и оправданного ходатайствовать об участии в рассмотрении уголовного дела судом апелляционной инстанции.

# 72. Особый порядок принятия судебного решения при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением.

**Заявление ходатайства об особом порядке принятия судебного решения.** Вопрос о возможности применения особого порядка принятия судебного решения возникает еще в стадии предварительного расследования. Завершая расследование уголовного дела, следователь и дознаватель обязаны учитывать возможную перспективу такого порядка, своевременно разъяснять обвиняемому его права и условия применения данного порядка.

Во-первых, следователь и дознаватель должны учитывать это при расследовании всех дел о преступлениях, за которые уголовный закон предусматривает максимальное наказание до 10 лет лишения свободы (ч. 1 ст. 314 УПК). В первоначальной редакции этой нормы указывалось максимальное наказание не выше пяти лет лишения свободы, но в 2003 г.1 были внесены соответствующие изменения в УПК, что существенно расширило возможности использования упрощенной формы судебного разбирательства.

Во-вторых, следователь и дознаватель обязаны учитывать, что особый порядок принятия судебного решения в рамках гл. 40 УПК возможен, если обвиняемый согласен с предъявленным ему обвинением (ч. 1 ст. 314 УПК). Отношение обвиняемого к предъявленному обвинению начинает формироваться именно в стадии расследования. При этом следует различать согласие обвиняемого с предъявленным обвинением и признание им своей вины. Условием возможности применения особого порядка принятия судебного решения в рамках гл. 40 УПК является именно согласие с обвинением, а не признание вины.

Признание обвиняемым вины определенным образом отражается на установлении фактических обстоятельств дела. Обстоятельства, установленные в ходе расследования, в таком случае совпадают с показаниями обвиняемого, выводы об обстоятельствах преступления в известной мере строятся на этих показаниях, после чего подтверждаются иными доказательствами по делу. Согласие с предъявленным обвинением не связано с позицией обвиняемого относительно фактических обстоятельств дела. Он может вообще не давать показаний, но при этом и не спорить с обвинением. Здесь определяющее значение приобретает именно процессуальный аспект расследования: спорит обвиняемый с обвинением или отказывается от такого спора.

Законодатель не требует выяснения мотивов его согласия с обвинением. Неважно, что побуждает обвиняемого к такому согласию: достаточность доказательств, изобличающих его, желание ускорить процесс, получить определенные «льготы» при решении вопроса о наказании, судебных издержках и т. п. Поэтому уже в ходе расследования с учетом позиции подозреваемого, обвиняемого по делу следователь и дознаватель обязаны своевременно разъяснять ему процессуальное значение и последствия его отношения к обвинению и условия использования им права на применение особого порядка судебного разбирательства.

Законодатель требует, чтобы согласие обвиняемого с предъявленным обвинением было выражено в его заявлении, что позволяет ему заявить процессуальное ходатайство о постановлении приговора без проведения судебного разбирательства в общем порядке (ч. 1 ст. 314 УПК). Поэтому важно обеспечить обвиняемому возможность сделать такое заявление и оформить соответствующее ходатайство в тот момент производства, когда оно может породить процессуальные последствия. Впервые такая возможность появляется у обвиняемого после ознакомления с материалами дела (п. 2 ч. 5 ст. 217 УПК). Следователь, закончив знакомить с материалами дела обвиняемого и его защитника, обязан разъяснить обвиняемому право на применение особого порядка принятия судебного решения в рамках гл. 40 УПК при наличии двух условий: 1) возможное наказание за преступление не должно превышать 10 лет и 2) обвиняемый должен заявить о согласии с предъявленным обвинением. В протоколе об ознакомлении с материалами дела производится запись о разъяснении обвиняемому права на рассмотрение его дела в особом порядке судебного разбирательства и излагается его мнение по этому вопросу: ходатайство о проведении судебного заседания в этой форме или отказ от использования данного права (ч. 2 ст. 218 УПК). Если при окончании расследования эти требования закона не будут выполнены следователем или дознавателем, суд может по этому основанию вернуть дело прокурору для устранения данного процессуального нарушения (п. 5 ч. 1 ст. 237 УПК)1.

Обвиняемый может сделать заявление о согласии с обвинением и ходатайствовать об особом порядке принятия судебного решения в стадии подготовки дела к судебному разбирательству при проведении предварительного слушания по любому из оснований, предусмотрен ных ст. 229 УПК. Подобная ситуация может также возникнуть, когда после ознакомления с материалами дела обвиняемый не заявил такого ходатайства (п. 2 ч. 2 ст. 315 УПК).

Представляется, что такой возможностью обвиняемый может воспользоваться и в том случае, когда он первоначально отказался от особого порядка судебного разбирательства, но, получив копию обвинительного заключения, еще раз оценив свою позицию по делу, пришел к выводу о целесообразности заявления ходатайства об особом порядке судебного разбирательства. Закон не содержит положений, запрещающих обвиняемому после отказа в соответствии с ч. 2 ст. 218 УПК вновь заявить ходатайство об особом порядке, но уже в предварительном слушании. При этом Пленум Верховного Суда РФ разъяснил, что в случае заявления ходатайства в предварительном слушании суд вправе сам восстановить права обвиняемого, предусмотренные п. 2 ч. 5 ст. 217 и ч. 2 ст. 218 УПК, и сразу назначить судебное заседание в особом порядке1.

По делам частного обвинения ходатайство об особом порядке судебного разбирательства может быть заявлено в период с момента вручения лицу заявления потерпевшего о привлечении его к уголовной ответственности до вынесения судьей постановления о назначении судебного заседания. Мировой судья обязан в присутствии защитника разъяснить лицу, в отношении которого оно подано, право ходатайствовать о применении особого порядка судебного разбирательства и выяснить у него, желает ли он воспользоваться этим правом. Судья обязан выяснить также и у потерпевшего, не возражает ли он против удовлетворения ходатайства лица, привлекаемого к ответственности.

*Во всяком случае ходатайство обвиняемого об особом порядке судебного разбирательства должно быть заявлено только до назначения дела к слушанию.* Такую позицию сформулировал Верховный Суд РФ в п. 4 постановления Пленума от 5 декабря 2006 г. № 60. Тем самым был разрешен дискуссионный вопрос о возможности применения особого порядка, если заявление о согласии с предъявленным обвинением и ходатайство о рассмотрении его дела в упрощенной процедуре подсудимый впервые заявил только в подготовительной части судебного заседания2. Пленум признал это недопустимым. Права обвиняемого могут быть должным образом обеспечены только при рассмотрении и разрешении его ходатайства об особом порядке судебного разбирательства до назначения дела к слушанию.

Еще одной гарантией прав обвиняемого при особом порядке судебного разбирательства является предписание ч. 1 ст. 315 УПК о том, что заявление и оформление такого ходатайства обвиняемого должно происходить всегда в присутствии его защитника. Обвиняемый имеет право на консультацию защитника по процедуре и последствиям особого порядка, а следователь, дознаватель и суд обязаны обеспечить обвиняемому это право.

**Порядок судебного разбирательства и постановления приговора.** Согласно ч. 1 ст. 316 УПК судебное заседание при рассмотрении уголовного дела в особом порядке судебного разбирательства начинается, как и в обычном порядке, с подготовительной части судебного заседания (гл. 36 УПК). Следовательно, председательствующий в назначенное время открывает судебное заседание, объявляет, какое дело подлежит разбирательству. Явку в суд проверяют только относительно подсудимого и его защитника, государственного или частного обвинителя и потерпевшего. Если ктолибо из участников не владеет языком судопроизводства, участие переводчика обеспечивается в общем порядке. Председательствующий обязан установить личность подсудимого и выяснить своевременность вручения ему копии обвинительного заключения или обвинительного акта. Он обязан объявить состав суда и разъяснить право отвода, выяснить, есть ли отводы, и разрешить их. Только после этого он может продолжить судебное заседание.

Важным моментом подготовительной части становится разъяснение председательствующим подсудимому и потерпевшему особенностей данного судебного заседания, с тем чтобы убедиться, что эти участники правильно и полно понимают его процедуру и правовые последствия. Только после выполнения этих действий председательствующий может перейти к обсуждению ходатайства подсудимого.

Статья 271 УПК относит заявление сторонами ходатайств и их разрешение к подготовительной части судебного заседания. Но при особом порядке именно с рассмотрения ходатайства подсудимого о постановлении приговора без проведения судебного разбирательства начинается исследование тех обстоятельств, которые позволяют вынести решение по существу. Судебное следствие не выделяется законодателем как самостоятельная часть судебного заседания при особом порядке (ч. 1 ст. 316 УПК). Однако это не означает, что суд вообще не производит исследования обстоятельств дела.

Рассмотрение ходатайства подсудимого начинается с изложения государственным обвинителем предъявленного подсудимому обвинения. Если в особом порядке рассматривается дело частного обвинения, обвинение излагает частный обвинитель. В обычном порядке изложение обвинения составляет один из элементов судебного следствия (ст. 273 УПК), а при особом порядке это происходит в рамках подготовительной части. После этого председательствующий опрашивает подсудимого, понятно ли ему обвинение и согласен ли он с ним. Такой опрос позволяет судье еще раз проверить обоснованность и доказанность обвинения и дать оценку совокупности доказательств, имеющихся в материалах дела (ч. 3—7 ст. 316 УПК).

Если в материалах дела есть показания обвиняемого, из которых следует, что он не признавал себя виновным, фактические обстоятельства излагались им во время допроса иначе, чем они изложены обвинителем, это может породить у судьи сомнения в обоснованности и доказанности обвинения. Наличие сомнений может воспрепятствовать рассмотрению дела в особом порядке (ч. 6, 7 ст. 316 УПК). Поэтому на практике в целях проверки обоснованности и доказанности обвинения судья в этот момент судебного заседания нередко просит обвиняемого рассказать об обстоятельствах дела, проверяя при этом, насколько они совпадают с изложением обвинителя.

Председательствующий опрашивает подсудимого, поддерживает ли он свое ходатайство о постановлении приговора без проведения судебного разбирательства в общем порядке; является ли это ходатайство добровольным; была ли у подсудимого возможность проконсультироваться с защитником; осознает ли он последствия постановления приговора в таком порядке. При участии в судебном заседании потерпевшего судья выясняет его отношение к ходатайству, заявленному подсудимым. Если потерпевший не участвует в судебном заседании, судья должен иным путем «удостовериться в отсутствии у потерпевшего, надлежащим образом извещенного о месте и времени судебного заседания, возражений против заявленного обвиняемым ходатайства о постановлении приговора без проведения судебного разбирательства в общем порядке»1.

В практике многих судов сложилось обыкновение требовать от потерпевшего письменного подтверждения (заявлением, телефонограммой, письмом по электронной почте и т. п.) согласия на рассмотрение дела в особом порядке или сообщения об отсутствии у него возражений против этого. Наличие такого подтверждения в материалах дела позволяет суду и при неявке потерпевшего рассматривать дело в особом порядке. Если суд не располагает материалами, четко и однозначно выражающими отношение потерпевшего к возможности рассмотрения дела в особом порядке, а потерпевший отсутствует в судебном заседании, то рассмотрение дела в особом порядке должно быть прекращено и суд назначает рассмотрение дела в общем порядке.

Далее суд и стороны вправе исследовать обстоятельства, характеризующие личность подсудимого, и обстоятельства, отягчающие или смягчающие наказание. Пленум Верховного Суда РФ разъяснил, что при исследовании таких обстоятельств допускается использование всех предусмотренных уголовнопроцессуальным законом способов. В том числе может иметь место исследование дополнительно представленных материалов, проведение допросов свидетелей по этим обстоятельствам1. Из этого следует, что нормы гл. 37 УПК в таких случаях все же применяются, и определенные элементы судебного следствия присутствуют и при особом порядке судебного разбирательства.

Судебные прения и последнее слово подсудимого также имеют сокращенную форму. Стороны могут касаться только вопросов, обсуждаемых при особом порядке принятия судебного решения ввиду согласия обвиняемого с предъявленным обвинением: характеристики личности подсудимого, обстоятельств, смягчающих или отягчающих наказание2. Это имеет значение для вынесения справедливого приговора и для мотивировки в приговоре назначенного наказания.

В прениях или в последнем слове могут быть высказаны доводы сторон и по вопросу о гражданском иске, если это не ставит под сомнение фактические обстоятельства дела. В п. 5 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 декабря 2006 г. № 60 разъясняется, что согласие обвиняемого с предъявленным обвинением касается в том числе характера и размера вреда, причиненного деянием обвиняемого. Однако далее в п. 12 этого постановления Пленум разъясняет, что суд не обязан удовлетворять гражданский иск, если есть основания для отказа в его удовлетворении, прекращения производства по иску или передачи его на рассмотрение в порядке гражданского судопроизводства. Основания для таких решений могут быть представлены суду сторонами в прениях.

Предметом прений могут стать и вопросы квалификации, поскольку в п. 12 названного постановления Пленума говорится о возможности переквалификации содеянного обвиняемым. Могут быть представлены и обстоятельства, позволяющие прекратить производство по данному делу. Главным ограничением содержания судебных прений и последнего слова в подобных случаях является указание Пленума о том, что для таких решений не должно требоваться исследование собранных по делу доказательств и фактические обстоятельства при этом не должны изменяться.

Гарантией правосудности приговора является указание закона о том, что стороны могут в любой момент рассмотрения дела высказать возражения против рассмотрения дела в особом порядке. Суд по собственной инициативе также может отказаться от данной процедуры, например при появлении сомнений в доказанности предъявленного обвинения. В таких случаях особый порядок судебного разбирательства подлежит прекращению и суд назначает рассмотрение данного дела в общем порядке (ч. 6 ст. 316 УПК).

Рассмотрение дела в особом порядке завершается постановлением приговора или постановлением о прекращении дела. Приговор отличается рядом особенностей. Это может быть только обвинительный приговор. Его описательномотивировочная часть должна содержать описание того преступного деяния, с обвинением в котором согласился подсудимый. В отличие от приговоров, выносимых в общем порядке, в описательномотивировочной части данного приговора не требуется излагать, анализировать и оценивать доказательства. Далее суд должен изложить в этой части приговора свои выводы о соблюдении всех установленных законом условий, необходимых для постановления приговора без проведения судебного разбирательства в общем порядке. Суд должен также мотивировать свое решение по вопросу о применении наказания к подсудимому, признать его виновным, определить вид и размер наказания и разрешить гражданский иск. При разрешении гражданского иска суд вправе удовлетворить его. Однако, если это не влечет изменения фактических обстоятельств дела и имеются соответствующие основания, суд вправе оставить иск без удовлетворения, отказать в его удовлетворении, прекратить производство по иску или передать его на рассмотрение в порядке гражданского судопроизводства.

При определении размера наказания суд должен учитывать и разъяснения, данные в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 5 декабря 2006 г. № 60. Закон устанавливает, что наказание, назначаемое подсудимому, не может превышать две третьих максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного санкцией статьи УК, вменяемой подсудимому. Это требование не распространяется на дополнительные и альтернатив ные виды наказания, указанные в санкциях применяемых статей. Вместе с тем если по обстоятельствам дела к подсудимому могут быть применены правила наказания, предусмотренные ст. 62, 64, 66, 68— 70 УК, суд обязан применить правила этих статей. При этом суд определяет максимальный срок или размер наказания, которое может быть назначено виновному с учетом предписания названных статей, а уже потом в соответствии с ч. 7 ст. 316 УПК сокращает этот срок (размер)1.

Приговор, вынесенный в особом порядке судебного разбирательства, может быть обжалован. Особенностью является недопустимость обжалования данного приговора ввиду несоответствия выводов суда фактическим обстоятельствам дела (ст. 38916, ст. 38927 УПК). Это обусловлено тем, что при особом порядке судебного разбирательства суд первой инстанции не исследует фактические обстоятельства и доказательства и в основу приговора ложатся фактические обстоятельства предъявленного обвинения, с которыми подсудимый согласился. В случае необоснованности обвинения и недостаточности доказательств приговор может быть обжалован в части фактических обстоятельств лишь ввиду существенных нарушений уголовнопроцессуального закона, поскольку в таком случае суд не вправе был рассматривать дело в особом порядке. Особый порядок не исключает возможности обжалования приговора по другим основаниям: ввиду существенного нарушения процессуального закона, неправильного применения уголовного закона, несправедливости приговора (п. 2— 4 ст. 38915 УПК), которые могут привести к его отмене или изменению2.

Пленум разъяснил, что при проверке такого приговора в апелляционном порядке суд апелляционной инстанции, так же как и суд, рассмотревший дело в особом порядке, не вправе исследовать доказательства и не может проверять соответствие выводов суда первой инстанции фактическим обстоятельствам дела, но вправе проверять, было ли обвинение обоснованным и можно ли было применять особый порядок судебного разбирательства. При реализации права апелляционной инстанции на изменение приговора в сторону, ухудшающую положение осужденного, назначаемое судом наказание не может превышать более двух третьих максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за преступление, за которое осужден обвиняемый.

# 73. Особый порядок принятия судебного решения при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве.

**Особый порядок принятия судебного решения при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве.**

Появление этого вида порядка производства по делу (гл. 401 УПК) обусловлено потребностями практики, в частности проблемой борьбы с организованной преступностью и раскрытия преступлений, совершенных группой лиц1. Создание уголовноправовых и уголовнопроцессуальных условий, стимулирующих признание подозреваемым или обвиняемым своей вины и согласие содействовать органам расследования в раскрытии преступления, изобличении соучастников, розыске имущества, добытого в результате преступления, должно, по мысли законодателя, способствовать раскрытию преступлений, которые без сотрудничества с этими лицами раскрыть крайне трудно или невозможно.

Лицо, согласившееся на такое сотрудничество, получает ряд правовых льгот при назначении наказания, а также право на упрощение процедуры рассмотрения уголовного дела судом. Однако положения гл. 401 УПК так же, как и гл. 40 УПК, не равнозначны сделке о признании вины. Законодатель не предоставляет прокурору дискреционных полномочий относительно уменьшения объема обвинения при заключении досудебного соглашения с подозреваемым, обвиняемым, а предоставляемые льготы применяются не в результате уступок обвинителя и соответствующей «сделки» прокурора с этим лицом, а ввиду прямого указания уголовного и уголовнопроцессуального законодательства. Особенности производства, установленные гл. 401 УПК, можно подразделить на две группы: особенности расследования, связанные с заключением досудебного соглашения о сотрудничестве, и особенности судебного разбирательства.

**Особенности расследования**. На досудебных стадиях эта форма производства по уголовному делу фактически не предусматривает процессуальных упрощений. Скорее наоборот, у следователя, руководителя следственного органа и прокурора появляются новые обязанности, связанные с заключением досудебного соглашения о сотрудничестве.

Первое условие заключения досудебного соглашения о сотрудничестве — определение категории дел, по которым можно обсуждать вопрос о заключении такого соглашения. В отличие от гл. 40 УПК в гл. 401 УПК прямо не указаны формальные критерии для отбора таких дел. Содержание ч. 2 ст. 3171, п. 1 ч. 2 и ч. 4 ст. 3176 УПК позволяет сделать вывод о том, что соглашение о сотрудничестве возможно лишь по делу о преступлении, совершенном группой лиц, расследование которого предусмотрено только в форме следствия.

Вторым условием должно быть согласие подозреваемого, обвиняемого с выдвинутым против него самого обвинением. Если в первоначальной редакции гл. 401 УПК это требование было сформулировано нечетко, то в 2016 г. эти требования прямо указаны в ч.1 ст. 3175 и ч. 31 ст. 3177 УПК1.

Наконец, третье и определяющее условие состоит в том, что подозреваемый, обвиняемый в совершении преступления группой лиц, соглашаясь с выдвинутым в отношении него подозрением или обвинением, готов содействовать следствию: в раскрытии и расследовании преступления; изобличении и уголовном преследовании соучастников; розыске имущества, добытого в результате преступления. Как следует из ч. 4 ст. 3176 УПК, если подозреваемый или обвиняемый готов сообщить только о своих преступных действиях, к нему не может применяться порядок, предусмотренный гл. 401 УПК. Анализируя положения гл. 401 УПК, можно выделить несколько этапов процессуальной деятельности, связанной с заключением досудебного соглашения о сотрудничестве.

1. Следователь, установив, что расследуемое им преступление совершено группой лиц, определив процессуальный статус этих лиц и роль каждого подозреваемого, обвиняемого в совершении данного преступления, оценивает возможности заключения досудебного соглашения о сотрудничестве. Вопрос о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве может возникнуть уже в момент возбуждения уголовного дела против конкретных лиц, в момент задержания любого из соучастников либо применения к ним меры пресечения до предъявления обвинения (п. 1—3 ч. 1 ст. 46 УПК). Он может возникнуть в момент привлечения лица в качестве обвиняемого и в любой последующий момент следствия до объявления о его окончании (ч. 2 ст. 3171 УПК).

Право на заключение соглашения о сотрудничестве и все уголовноправовые и процессуальные последствия такого соглашения должны быть своевременно разъяснены подозреваемому, обвиняемому. Законодатель не закрепил в УПК такую обязанность следователя, в связи с чем на практике возникает ряд вопросов о порядке и времени ознакомления подозреваемого, обвиняемого с положениями гл. 401 УПК1. Скорее всего следователь не обязан разъяснять это право всем соучастникам, но он вправе разъяснить его только тому из них, на сотрудничество с которым он рассчитывает и который может оказать следствию реальное содействие в раскрытии преступления. Должен следователь проявлять инициативу и предлагать сотрудничество или инициатива может исходить только от подозреваемого, обвиняемого? Как быть, если несколько соучастников или все они выразят желание заключить такое соглашение? Ответы на эти вопросы связаны в большой мере с тактикой расследования, психологическими особенностями подозреваемых, обвиняемых, обстоятельствами конкретного дела, которые учитываются в реальной практике при заключении досудебных соглашений.

2. Установленный ст. 3171 УПК порядок заявления ходатайства о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве предполагает, что подозреваемый, обвиняемый должен обсудить ходатайство с защитником, следовательно, участие защитника в этот момент производства по делу обязательно.

3. Ходатайство составляется в письменном виде и подписывается не только подозреваемым, обвиняемым, но и защитником. Оно подается на имя прокурора, но через следователя, ведущего следствие по данному делу. Закон требует, чтобы в ходатайстве было указано, какие действия подозреваемый, обвиняемый обязуется совершить в целях содействия следствию в раскрытии и расследовании преступления, изобличении и уголовном преследовании других соучастников преступления, розыске имущества, добытого в результате преступления (ч. 2 ст. 3171 УПК).

4. Следователь в течение трех суток с момента поступления ходатайства рассматривает его и согласовывает с руководителем следственного органа возможное решение. Он может вынести мотивированное постановление о возбуждении перед прокурором ходатайства о заключении с подозреваемым, обвиняемым досудебного соглашения о сотрудничестве и с согласия руководителя направить данное постановление вместе с ходатайством подозреваемого, обвиняемого прокурору. Либо следователь может вынести постановление об отказе в удовлетворении ходатайства о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве, которое может быть обжаловано подозреваемым, обвиняемым, его защитником руководителю следственного органа (ч. 3—4 ст. 3171 УПК).

5. Прокурор, получив постановление следователя и ходатайство подозреваемого, обвиняемого, в течение трех суток рассматривает их и выносит постановление об удовлетворении ходатайства о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве или об отказе в его удовлетворении. Постановление прокурора об отказе в удовлетворении ходатайства может быть обжаловано следователем, подозреваемым, обвиняемым, его защитником вышестоящему прокурору (ст. 317.2 УПК).

6. Приняв решение об удовлетворении ходатайства, прокурор приглашает к себе следователя, подозреваемого, обвиняемого и защитника для составления досудебного соглашения о сотрудничестве (ч. 1 ст. 3173 УПК). В п. 61 ст. 5 УПК досудебное соглашение о сотрудничестве определено как «соглашение между сторонами обвинения и защиты, в котором указанные стороны согласовывают условия ответственности подозреваемого или обвиняемого в зависимости от его действий после возбуждения уголовного дела или предъявления обвинения». Это определение требует уточнения.

Во-первых, к стороне обвинения, как известно, относится и потерпевший или его представитель. Однако участие данных субъектов в составлении соглашения не предусмотрено и пока остается не ясным, как будут обеспечиваться права потерпевшего в подобных случаях.

Во-вторых, фраза «согласовывают условия ответственности подозреваемого или обвиняемого в зависимости от его действий после возбуждения уголовного дела или предъявления обвинения» не совсем корректна. Еще раз подчеркнем, что обвинитель не вправе произвольно снижать объем обвинения или квалификацию деяния подозреваемого, обвиняемого. Единственное «условие ответственности», которое может быть учтено при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве, — это прямо предусмотренное законом право суда снизить подсудимому, выполнившему все условия соглашения, наказание, предусмотренное соответствующей статьей УК. Но это условие регулируется уголовным законом и не может зависеть от соглашения сторон.

Согласно п. «и» ч. 1 ст. 61 УК явка с повинной, активное способствование раскрытию и расследованию преступления, изобличению и уголовному преследованию других соучастников преступления, розыску имущества, добытого в результате преступления, отнесены к числу обстоятельств, смягчающих наказание. При наличии таких обстоятельств суд при назначении наказания не может превысить половины максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного статьей УК, по которой осуждается подсудимый, выполнивший все условия соглашения (ч. 2 ст. 62 УК). Если за преступления, совершенные подсудимым, заключившим соглашение и выполнившим все его условия, предусмотрены пожизненное лишение свободы либо смертная казнь, эти виды наказания не применяются. Срок или размер назначаемого судом наказания не могут превышать две трети максимального срока или размера наиболее строгого наказания в виде лишения свободы за данное преступление (ч. 4 ст. 62 УК).

Сказанное подтверждается и положениями ч. 2 ст. 3173 УПК. В соглашении о сотрудничестве в вводной части должны быть указаны дата и место составления, должностное лицо прокуратуры, заключающее соглашение со стороны обвинения, фамилия, имя и отчество подозреваемого, обвиняемого, заключающего соглашение со стороны защиты, дата и место его рождения. В описательной части соглашения должны быть изложены фактические обстоятельства совершения преступления с указанием времени, места его совершения, а также других обстоятельств, подлежащих доказыванию в соответствии с п. 1—4 ч. 1 ст. 73 УПК; названы пункт, часть, статья УК, предусматривающие ответственность за данное преступление, а также действия, которые подозреваемый, обвиняемый обязуется совершить для содействия следствию в раскрытии и расследовании преступления, изобличения других (с указанием кого именно) соучастников, содействия в розыске имущества, добытого в результате преступления. Из сказанного следует, что обвинитель не может идти на уступки подозреваемому, обвиняемому в вопросах объема обвинения и квалификации совершенного им преступления. Поэтому в итоговой части соглашения (п. 7 ч. 2 ст. 3173 УПК) могут быть указаны только перечисленные выше нормы УК, дающие подозреваемому, обвиняемому, заключающему данное соглашение, льготы при установлении смягчающих обстоятельств и снижении наказания за совершенные им преступления.

Вместе с тем прокурор обязан разъяснить лицу, заключающему досудебное соглашение, что в случае его последующего отказа от данных показаний они могут быть использованы как доказательство в судебном разбирательстве. А после рассмотрения уголовного дела, выделенного в отношении него в отдельное производство, он может быть привлечен к участию в уголовном деле в отношении соучастников преступления и иных лиц, совершивших преступления, и его показания могут использоваться в отношении его соучастников. Если после рассмотрения его дела судом и назначения ему «сниженного» наказания будет обнаружено, что он умышленно сообщил ложные сведения или умышленно скрыл от следствия какиелибо существен ные сведения, что им не соблюдены условия и не выполнены обязательства, предусмотренные досудебным соглашением о сотрудничестве, вынесенный в отношении него приговор может быть пересмотрен без применения какихлибо «льгот» при назначении наказания (ч. 21 ст. 3173 УПК).

Досудебное соглашение о сотрудничестве подписывается прокурором, подозреваемым, обвиняемым, его защитником.

Дело в отношении подозреваемого, обвиняемого, с которым заключено досудебное соглашение о сотрудничестве, выделяется в отдельное производство в соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 154 УПК. Предварительное следствие по выделенному уголовному делу проводится в порядке, установленном гл. 22—27 и 30 УПК, с учетом особенностей, предусмотренных ст. 3174 УПК. Среди этих особенностей необходимо выделить следующие.

Во-первых, к материалам выделенного уголовного дела приобщаются и ходатайство подозреваемого, обвиняемого, и постановление следователя, и постановление прокурора, и само соглашение о сотрудничестве.

Во-вторых, соглашение о сотрудничестве и действия подозреваемого, обвиняемого, направленные на выполнение обязательств по заключенному соглашению, могут создать угрозу безопасности данного лица, а также его близких. В подобных случаях следователь обязан принять меры к обеспечению безопасности этих лиц. Закон разрешает в подобных случаях «засекретить» указанные документы, храня их в деле в опечатанном конверте (ч. 3 ст. 3174 УПК). Наряду с этим разрешено применение мер безопасности и государственной защиты, предусмотренных законом для потерпевших, свидетелей и иных участников процесса (ст. 3179 УПК). Такие меры применяются как в отношении самого подозреваемого, обвиняемого, с которым заключено досудебное соглашение о сотрудничестве, так и в отношении его близких родственников, родственников, близких лиц.

В-третьих, в случае невыполнения подозреваемым, обвиняемым условий соглашения оно может быть изменено или прекращено прокурором1 в порядке ч. 5 ст. 3174 УПК. К невыполнению соглашения приравниваются случаи, когда: а) подозреваемый или обвиняемый, с которым заключено досудебное соглашение о сотрудничестве, сообщает лишь сведения о собственном участии в совершенном деянии или сведения, уже известные органам предварительного расследования; б) это лицо отказывается от дачи показаний, изобличающих дру гих соучастников преступления; в) выявляются другие данные, свидетельствующие о несоблюдении подозреваемым или обвиняемым условий и невыполнении им обязательств, предусмотренных досудебным соглашением о сотрудничестве. Если такого рода обстоятельства можно учесть, изменив условия соглашения и обязательства, взятые на себя обвиняемым, прокурор вправе вынести постановление об изменении соглашения, что оформляется новым досудебным соглашением в установленном порядке. Если обстоятельства дела свидетельствуют о явном недобросовестном поведении лица, заключившего соглашение, и намерении вводить следствие и суд в заблуждение, прокурор вправе вынести постановление о прекращении действия такого соглашения, после чего производство по уголовному делу осуществляется в общем порядке.

В-четвертых, после окончания следствия и направления дела с обвинительным заключением прокурору прокурор наряду с обычными действиями и решениями по делу обязан рассмотреть материалы, подтверждающие соблюдение обвиняемым условий и выполнение обязательств, предусмотренных досудебным соглашением о сотрудничестве (ч. 1 ст. 3175 УПК). Только при выполнении обвиняемым всех принятых на себя обязательств, при условии согласия обвиняемого с предъявленным ему обвинением прокурор, утвердив обвинительное заключение, вправе вынести представление об особом порядке судебного разбирательства и вынесения судебного решения по уголовному делу в отношении обвиняемого, с которым заключено досудебное соглашение о сотрудничестве. В данном представлении прокурор обязан указать:

1) характер и пределы содействия обвиняемого в раскрытии и расследовании преступления, в изобличении и уголовном преследовании других соучастников преступления, розыске имущества, добытого в результате преступления;

2) значение указанного сотрудничества с обвиняемым;

3) преступления или уголовные дела, обнаруженные либо возбужденные в результате сотрудничества с обвиняемым;

4) степень угрозы личной безопасности, которой подвергались обвиняемый в результате сотрудничества со стороной обвинения, а также его близкие родственники, родственники и близкие лица.

Такого рода информация не всегда может оказаться в материалах дела, выделенного в отдельное производство в отношении данного обвиняемого. Поэтому следователю целесообразно представлять прокурору и иные дополнительные материалы, в том числе справки или протоколы процессуальных действий из других уголовных дел, в отношении других лиц, которых помог изобличить данный обвиняе мый. Наличие таких материалов необходимо и судье для решения вопроса о возможности рассмотрения данного дела в особом порядке. Более того, прокурор по представленным материалам сможет объективно проверить и оценить правдивость и полноту сведений, сообщенных обвиняемым при выполнении условий и обязательств заключенного с ним соглашения. Эта оценка должна быть отражена в представлении прокурора, что обеспечит его обоснованность.

Представление прокурора имеет существенное значение для обвиняемого, поэтому копия данного представления должна быть вручена обвиняемому и его защитнику, они могут высказать свои замечания, которые прокурор должен учесть при наличии к тому оснований (ч. 3 ст. 317.5 УПК). В течение трех дней с момента ознакомления обвиняемого и его защитника с представлением прокурор направляет уголовное дело и свое представление в суд для рассмотрения его в особом порядке.

**Особенности судебного разбирательства**. Подготовка к судебному заседанию проходит по общим правилам гл. 33, 34 УПК. Если нет оснований для проведения предварительного слушания, судья решает все вопросы данной стадии единолично, в общем порядке подготовки к судебному заседанию. Особой задачей судьи при рассмотрении дела, поступившего с представлением прокурора об особом порядке судебного разбирательства, предусмотренном гл. 401 УПК, является проверка наличия основания и условий для применения особого порядка.

Закон устанавливает, что единственное основание, позволяющее применить гл. 401 УПК, — поступление в суд уголовного дела с представлением прокурора о рассмотрении дела в данном порядке. При этом судья должен удостовериться, что обвиняемый согласен с предъявленным ему обвинением, досудебное соглашение было заключено обвиняемым добровольно и при участии защитника, а государственный обвинитель подтвердил активное содействие обвиняемого следствию. На стадии подготовки к судебному заседанию судья не исследует доказательства непосредственно, вследствие чего делает выводы лишь на основании материалов дела и представления прокурора.

Общим правилом особого порядка судебного разбирательства является то, что сомнение судьи в доказанности обвинения или отсутствие согласия обвиняемого с обвинением не позволяет ему назначать судебное разбирательство в особом порядке. Применительно к гл. 401 УПК особый порядок не может применяться также в тех случаях, когда не были соблюдены указанные выше условия или содействие обвиняемого следствию фактически состояло лишь в сообщении сведений о собственной преступной деятельности (ч. 3, 4 ст. 317.6 УПК). В подобных случаях судья принимает решение о назначении судебного разбирательства в общем порядке.

Судебное заседание и постановление приговора в отношении подсудимого, с которым заключено досудебное соглашение о сотрудничестве, проводятся в том же порядке, что и принятие решения при согласии обвиняемого с предъявленным обвинением (ст. 316 УПК). В § 3 настоящей главы данный порядок уже был рассмотрен подробно, и здесь следует остановиться лишь на особенностях, характерных для особого порядка принятия судебного решения при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве. Судебное заседание в таких случаях также проводится без судебного следствия, доказательства обвинения не исследуются непосредственно, тем не менее суд должен удостовериться, что:

1) подсудимый согласен с предъявленным ему обвинением;

2) доказательств, подтверждающих его вину, в материалах дела достаточно и они не противоречивы;

3) ходатайство о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве он заявил добровольно и после консультации с защитником;

4) подсудимый понимает особенности порядка данной формы судебного разбирательства и добровольно выбирает такую форму.

Все эти вопросы суд должен выяснить уже в подготовительной части судебного разбирательства. При рассмотрении дела по существу значительно расширяется предмет исследования в судебном заседании. Государственный обвинитель излагает суду предъявленное подсудимому обвинение, подтверждает содействие подсудимого следствию и разъясняет суду, в чем выразилось данное содействие (ч. 3 ст. 317.7 УПК). При этом суд должен исследовать ряд обстоятельств (п. 1—5 ч. 4 ст. 317.7 УПК), связанных как с делом, выделенным в отношении подсудимого, так и с делом его соучастников:

1) характер и пределы содействия подсудимого следствию в раскрытии и расследовании преступления, изобличении и уголовном преследовании других соучастников преступления, розыске имущества, добытого в результате преступления;

2) значение сотрудничества с подсудимым для достижения указанных целей;

3) преступления или уголовные дела, обнаруженные или возбужденные в результате сотрудничества с подсудимым;

4) степень угрозы личной безопасности, которой подвергались подсудимый в результате сотрудничества со стороной обвинения, его близкие родственники, родственники и близкие лица;

5) обстоятельства, характеризующие подсудимого, смягчающие или отягчающие наказание.

Для выяснения этих обстоятельств судье предоставлено право опрашивать подсудимого, выяснять, понятно ли ему обвинение, согласен ли он с обвинением, предлагать подсудимому дать показания по существу предъявленного обвинения. Участвующие в рассмотрении дела защитник и государственный обвинитель также получили право задать подсудимому вопросы. Подсудимый вправе сообщать суду, какое содействие следствию им оказано, в чем конкретно оно выразилось. Ему могут быть заданы вопросы, и он отвечает на вопросы участников судебного заседания (ч. 31 ст. 317.7 УПК).

В силу того, что при рассмотрении такого дела применяется порядок, установленный ст. 316 УПК, суд должен уведомлять потерпевшего о времени и месте рассмотрения дела, а также об особенностях применяемой процедуры и ее последствиях. Должно быть выяснено и отношение потерпевшего к рассмотрению дела в особом порядке принятия судебного решения при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве. В случае возражения потерпевшего против такого порядка суд должен руководствоваться ч. 6 ст. 316 УПК и вынести постановление о прекращении особого порядка судебного разбирательства и назначении рассмотрения дела в общем порядке. Это, однако, не исключает применения к подсудимому, заключившему досудебное соглашение о сотрудничестве, всех предусмотренных УК льгот при назначении судом наказания этому лицу.

Исследование обстоятельств, перечисленных в п. 1—5 ч. 4 ст. 3177 УПК, позволяет судье удостовериться, что подсудимым соблюдены все условия и выполнены все обязательства, предусмотренные досудебным соглашением о сотрудничестве. В этом случае судья вправе вынести обвинительный приговор, изложив в описательномотивировочной части описание преступного деяния, в совершении которого обвиняется подсудимый, обвинения, с которым он согласился, а также выводы суда о соблюдении им условий и обязательств заключенного соглашения. При решении вопроса о наказании суд применяет положения ст. 64, 73, 801 УК, а также может назначить наказание более мягкое, чем предусмотрено санкцией, условное осуждение или освободить подсудимого от отбывания наказания.

Если судья придет к выводу, что условия и обязательства, предусмотренные досудебным соглашением, подсудимым не выполнены, он вправе прекратить рассмотрение дела в особом порядке и назначить слушание дела в общем порядке. Очевидно, что в такой ситуации к подсудимому уже нельзя будет применять предусмотренные гл. 401 УПК льготы при назначении наказания и все вопросы уголовного дела будут решаться в общем порядке. На это указывает и ст. 631 УК: «В случае если установлено, что лицом, заключившим досудеб ное соглашение о сотрудничестве, были предоставлены ложные сведения или сокрыты от следователя либо прокурора какиелибо иные существенные обстоятельства совершения преступления, суд назначает ему наказание в общем порядке без применения положений частей второй, третьей и четвертой статьи 62 настоящего Кодекса, касающихся срока и размера наказания, и статьи 64 настоящего Кодекса»1.

Вместе с тем начинает формироваться и иная судебная практика. Имеют место случаи, когда суд устанавливает, что подсудимый не оказал реального содействия следствию. Например, соучастники и без его содействия дали по делу признательные показания, и дело было раскрыто следователем без содействия подсудимого. Оснований для применения гл. 401 УПК в таком случае нет. Однако суд усматривает в этом случае возможность рассмотреть дело по обвинению данного лица в порядке гл. 40 УПК в этом же судебном заседании в связи с тем, что данное лицо согласно с предъявленным ему обвинением. Такая практика еще требует изучения и оценки ее правомерности.

Приговор, вынесенный в особом порядке в отношении подсудимого, заключившего досудебное соглашение о сотрудничестве, подлежит обжалованию в общем порядке (ч. 7 ст. 3177 УПК). Однако если после назначения подсудимому наказания будет обнаружено, что при рассмотрении дела в особом порядке подсудимый умышленно сообщил ложные сведения, умышленно скрыл какиелибо существенные сведения, то приговор подлежит пересмотру в порядке надзора или ввиду вновь открывшихся или новых обстоятельств (разд. XV УПК) (ст. 317.8 УПК).

# 74. Особенности производства у мирового судьи.

**Особенности производства у мирового судьи.**

Можно выделить ряд специфических признаков (черт), характеризующих судопроизводство у мирового судьи:

1) двойственный правовой статус мирового судьи, обусловленный судоустройством и его особым положением в судебной системе: принадлежностью мировых судей к судам субъектов РФ и одновременное включение их в систему судов общей юрисдикции;

2) особая подсудность дел, рассматриваемых мировым судьей;

3) упрощенная процедура производства по делам частного обвинения, предусматривающая в том числе и возможность примирительных процедур;

4) апелляционный порядок обжалования приговоров и иных судебных решений, до 1 января 2013 г. сохранявшийся только в отношении дел, рассмотренных мировыми судьями.

**§ 1. Подсудность дел мировому судье**

Статья 31 УПК устанавливает предметную (родовую) и персональную подсудность уголовных дел для каждого звена судебной системы РФ. Часть 1 данной статьи закрепляет подсудность уголовных дел мировому судье. По общему правилу к компетенции мирового судьи отнесены уголовные дела о преступлениях, за совершение которых максимальное наказание не может быть более строгим, чем три года лишения свободы.

Вместе с тем закон в ч. 1 ст. 31 УПК предусматривает многочисленные изъятия из перечня уголовных преступлений небольшой тяжести и некоторых преступлений средней тяжести, хотя формально и имеющих среди санкций лишение свободы на три года, но не отнесенных к подсудности мирового судьи. Это, например, убийство, совершенное в состоянии аффекта без отягчающих обстоятельств (ч. 1 ст. 107 УК), нарушение равенства прав и свобод человека и гражданина (ч. 1 ст. 136 УК), нарушение авторских и смежных прав (ч. 1 ст. 146 УК), заведомо ложное сообщение об акте терроризма (ст. 207 УК) и др. Данные преступления подсудны федеральным районным судам. Такой подход законодателя вполне обоснован, так как рассмотрение уголовных дел судом более высокого звена судебной системы обусловлено определенными сложностями в доказывании обстоятельств уголовного дела, необходимостью правильной квалификации содеянного, обеспечением высокого профессионального уровня и другими моментами.

Наиболее типичными делами, подсудными мировому судье, являются дела частного обвинения о преступлениях, предусмотренных ч. 1 ст. 115 УК (умышленное причинение легкого вреда здоровью), ст. 1161 УК (нанесение побоев лицом, подвергнутым административному наказанию), ч. 1 ст. 1281 УК (клевета). Мировой судья вершит правосудие единолично путем рассмотрения и разрешения подсудных ему уголовных дел. Если преступления, отнесенные к подсудности мирового судьи, совершены военнослужащими и гражданами, проходящими военные сборы, при условии совершения ими преступ ления в период прохождения военной службы или военных сборов, то они рассматриваются судьями гарнизонных военных судов, а не мировыми судьями (ч. 6 ст. 30 УПК).

**§ 2. Особенности производства у мирового судьи по делам частного обвинения**

Производство по уголовным делам, подсудным мировому судье, подчиняется общим правилам судопроизводства. УПК (разд. XI) указывает лишь те правила, которые специфичны для этого звена судебной системы. Поэтому если в законе прямо не оговорена та или иная особенность производства у мирового судьи, то действует общий порядок производства в суде первой инстанции. Необходимость законодательного закрепления такого рода особенностей вызвана несколькими обстоятельствами. Прежде всего это стремление законодателя упростить и ускорить производство по делу без ущерба гарантиям прав участников процесса. Важно отметить также, что отнесение к подсудности мирового судьи дел частного обвинения обусловлено особой регламентацией досудебной подготовки дела, а также учета близости этих судов к населению и возможностью в кратчайший срок разрешить уголовноправовой спор частного обвинителя и обвиняемого. Наконец, необходимо подчеркнуть специфическую функцию мирового судьи, которая вытекает из самого его наименования, — принятие мер к примирению сторон.

Особенности производства у мирового судьи по делам частного обвинения начинаются с момента рассмотрения судьей заявления потерпевшего. Так, дела частного обвинения, перечисленные в ч. 2 ст. 20 УПК, возбуждаются исключительно в отношении конкретного лица путем подачи заявления потерпевшим или его законным представителем в том случае, когда потерпевшим является несовершеннолетний либо лицо, которое по своему физическому или психическому состоянию ограничено или лишено возможности самостоятельно защищать свои права и законные интересы. В случае смерти потерпевшего уголовное дело возбуждается его близким родственником, т. е. супругом, супругой, родителями, усыновителями, усыновленными, родными братьями и сестрами, дедушками, бабушками, внуками (п. 4 ст. 5 УПК).

Кроме того, УПК предусматривает возможность возбуждения уголовного дела частного обвинения не только по заявлению потерпевшего или его законного представителя, но и в исключительных случаях также следователем и дознавателем с согласия прокурора, 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 таким случаям следует относить, например, материальную и иную зависимость потерпевшего от лица, совершившего преступление. К лицам, находящимся в беспомощном состоянии, могут быть отнесены, в частности, тяжелобольные и престарелые, малолетние дети, лица, страдающие психическими расстройствами, лишающими их способности правильно воспринимать происходящее1. К иным причинам относится также случай совершения преступления лицом, данные о котором не известны заявителю (ч. 4 ст. 20, ч. 3 ст. 21 УПК). Вступление в уголовное дело прокурора не лишает стороны права на примирение.

Когда заявителю не известны данные о лице, совершившем преступление2 (чаще всего это имеет место по таким преступлениям, как побои, умышленное причинение легкого вреда здоровью), мировой судья отказывает в принятии заявления к своему производству и в обязательном порядке направляет заявление в зависимости от возможной подследственности либо руководителю следственного органа, либо начальнику органа дознания для решения вопроса о возбуждении уголовного дела. Если заявление подано в отношении лица, обладающего процессуальными привилегиями (ст. 447 УПК), то мировой судья отказывает в принятии заявления к своему производству и направляет указанное заявление руководителю следственного органа для решения вопроса о возбуждении уголовного дела в порядке, установленном ст. 448 УПК, о чем уведомляет лицо, подавшее заявление. УПК не предусматривает вынесение мировым судьей постановления о возбуждении уголовного дела. Иначе бы это противоречило концептуальным началам уголовного судопроизводства, в соответствии с которым суд не является органом уголовного преследования и таким образом лишен права возбуждать уголовные дела.

Заявление потерпевшего играет чрезвычайно важную роль, предопределяющую в случае его принятия мировым судьей начало производства по делу. Заявление является не только, как правило, единственным поводом к возбуждению уголовных дел данной категории, но и процессуальным документом, фиксирующим выдвинутую потерпевшим — частным обвинителем уголовноправовую претензию. По этому законодатель предъявляет определенные требования к заявлению. В нем обязательно должны быть отражены (ст. 318 УПК):

1) наименование суда, в который подается заявление;

2) описание события преступления, места, времени, а также обстоятельств его совершения;

3) просьба, адресованная 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.

Судья, установив, что в деянии, указанном заявителем, содержатся признаки преступления, преследуемого в порядке частного обвинения, и отсутствуют иные обстоятельства, исключающие производство по уголовному делу и уголовное преследование (указанные в ст. 24 и 27 УПК), принимает решение о принятии заявления к своему производству. Заявление подается в суд по числу лиц, в отношении которых возбуждается уголовное дело частного обвинения. Кроме того, заявитель предупреждается мировым судьей об уголовной ответственности за заведомо ложный донос в соответствии со ст. 306 УК, о чем в заявлении делается отметка, удостоверяемая подписью заявителя (ч. 6 ст. 318 УПК).

В случае если поданное заявление не отвечает предъявляемым требованиям ч. 5 и 6 ст. 318 УПК, мировой судья выносит постановление о возвращении заявления лицу, его подавшему, в котором предлагает привести заявление в соответствие с предъявляемыми требованиями и устанавливает для этого определенный срок по усмотрению судьи. Это объясняется тем, что возможные дефекты заявления требуют для их устранения больше или меньше времени в зависимости от характера имеющихся несоответствий закону. Если из заявления усматриваются признаки преступления, не относящегося к компетенции мирового судьи, то он в соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 145 УПК направляет это заявление по подследственности для проверки и решения вопроса о возбуждении уголовного дела.

Отказ судьи в принятии заявления, волокита в его рассмотрении и тому подобные случаи лишают потерпевшего его конституционного права на доступ к правосудию и возмещению причиненного преступлением вреда и, следовательно, могут быть обжалованы им в районный (городской) суд.

С момента принятия заявления к производству лицо, его подавшее, приобретает процессуальный статус частного обвинителя. Частным обвинителем согласно п. 59 ст. 5 УПК является потерпевший или его законный представитель и представитель по уголовным делам частного обвинения. Таким образом, права частного обвинителя могут быть реализованы им лично либо через представителя (законного представителя). Законный представитель потерпевшего привлекается к участию в уголовном деле вместе с прокурором, если судом будет установлено, что потерпевший в силу зависимого или беспомощного состояния либо по иным причинам не может защищать свои права и законные интересы. Личное участие в уголовном деле частного обвинителя не лишает его права иметь по этому уголовному делу представителя (ч. 4 ст. 45 УПК).

Мировой судья согласно предписанию закона разъясняет частному обвинителю его права, предусмотренные ст. 42 и 43 УПК (ч. 7 ст. 318 УПК). Важность данного обстоятельства закон связывает с составлением специального протокола, в котором фиксируется факт разъяснения частному обвинителю его процессуальных прав и обязанностей. Его подписывают судья и лицо, подавшее заявление.

При наличии оснований для назначения судебного заседания мировой судья в течение семи суток со дня поступления заявления в суд вызывает лицо, в отношении которого подано заявление, знакомит его с материалами уголовного дела, вручает копию поданного заявления, разъясняет права подсудимого в судебном заседании, предусмотренные ст. 47 УПК, и выясняет, кого, по мнению данного лица, необходимо вызвать в суд в качестве свидетелей защиты, о чем у него берется подписка.

Согласно ч. 2 ст. 319 УПК по ходатайству сторон мировой судья вправе оказать им содействие в собирании таких доказательств, которые не могут быть получены сторонами самостоятельно. Это необходимо, поскольку ни частный обвинитель, ни подсудимый не обладают всем комплексом процессуальных полномочий по производству действий, направленных на собирание доказательств. Например, речь идет об истребовании от имени суда различных документов, вызове в суд лиц, чьи показания помогут суду разрешить дело, но чей адрес не известен, о направлении на медицинское освидетельствование и т. п.

Мировой судья разъясняет сторонам возможность примирения. По делам частного обвинения для суда является приоритетной позиция потерпевшего. Согласие частного обвинителя предопределяет (в отличие от прекращения дел публичного и частнопубличного обвинения в соответствии со ст. 25 УПК, где это является правом соответствующих должностных лиц) принятие процессуального решения о прекращении уголовного дела (ч. 2 ст. 20 УПК)1. Примирение до пускается только до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора. В случае если примирение не достигнуто, соблюдены все требования ст. 318, 319 УПК и отсутствуют обстоятельства, препятствующие производству по делу, мировой судья выносит постановление о назначении судебного заседания. В случае неявки в суд лица, в отношении которого подано заявление, копия заявления с разъяснением прав подсудимого, а также условий и порядка примирения сторон направляется подсудимому.

Если после принятия заявления к производству будет установлено, что лицо, в отношении которого подано заявление, относится к категории лиц, к которым применяется особый порядок производства по уголовным делам (ст. 447 УПК), мировой судья выносит постановление об отмене постановления о принятии заявления потерпевшего или его законного представителя к своему производству и направляет материалы руководителю следственного органа для решения вопроса о возбуждении уголовного дела в порядке, установленном ст. 448 УПК, о чем уведомляет потерпевшего или его законного представителя.

Дела о преступлениях небольшой и средней тяжести, относящиеся к подсудности мирового судьи, могут быть рассмотрены и в отсутствие подсудимого, однако об этом им должно быть заявлено ходатайство (ч. 4 ст. 247 УПК).

Стоит отметить, что порядок рассмотрения дела у мирового судьи имеет существенные особенности, отличные от общего порядка рассмотрения уголовных дел, особенно по уголовным делам частного обвинения.

Так, ч. 2 ст. 321 УПК устанавливает сокращенный срок (не ранее трех и не позднее 14 суток) с момента поступления в суд либо заявления по делам частного обвинения, либо материалов уголовного дела и до момента начала судебного разбирательства1.

Кроме того, УПК установлено, что встречное заявление подсудимого по делам частного обвинения может быть соединено в одно производство с заявлением частного обвинителя. Об этом мировой судья выносит соответствующее постановление, но только до начала судебного следствия. Данное требование закона обусловлено необходимостью подготовиться к защите от выдвинутого в заявлении обвинения. На практике такой вариант развития событий, когда лицо одновременно является и частным обвинителем, и подсудимым, встречается довольно часто. В ходе судебного заседания допрос этих лиц об об стоятельствах, изложенных ими в своих заявлениях, проводится по правилам допроса потерпевшего (ст. 277 УПК), а об обстоятельствах, изложенных во встречной жалобе, — по правилам допроса подсудимого (ст. 275 УПК).

Государственный обвинитель поддерживает обвинение в случаях, предусмотренных ч. 4 ст. 20 и ч. 3 ст. 318 УПК, т. е. по делам, возбужденным либо следователем, либо с согласия прокурора дознавателем. В остальных случаях обвинение в судебном разбирательстве уголовных дел частного обвинения поддерживает частный обвинитель.

Одной из особенностей производства у мирового судьи является более широкий круг лиц, которые могут осуществлять защиту интересов потерпевшего: поддерживать обвинение допускаются законные представители частного обвинителя или его представители (ст. 45 УПК).

Принципиальное значение по делам частного обвинения имеет факт неявки в судебное разбирательство потерпевшего. В случае установления неуважительных причин данного поступка судья принимает процессуальное решение о прекращении уголовного дела за отсутствием в деянии состава преступления (ч. 3 ст. 249 УПК).

В отличие от общего порядка судебного следствия, которое начинается с изложения государственным обвинителем предъявленного подсудимому обвинения, судебное следствие у мирового судьи 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.

Если в ходе судебного разбирательства в действиях лица, в отношении которого подано заявление, будут установлены признаки преступления, не предусмотренного ч. 2 ст. 20 УПК, то мировой судья 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 в порядке публичного или частнопубличного обви нения, о чем уведомляет потерпевшего или его законного представителя.

Вынесение и провозглашение приговора мировым судьей происходит в соответствии с общими правилами, предусмотренными ст. 296—313 УПК.

Статья 323 УПК устанавливает порядок обжалования приговора и постановления мирового судьи в апелляционном порядке. Применительно к срокам обжалования приговоров и постановлений мирового судьи, порядку их исчисления, а также процедуре и основаниям восстановления пропущенного срока действуют общие правила, предусмотренные ст. 128—130 УПК. Апелляционной инстанцией является федеральный районный суд, судьи которого рассматривают апелляционные жалобы на акты мирового судьи единолично.

# 75. Особенности судебного следствия и прений в суде присяжных.

**Особенности судебного следствия, судебных прений и последнего слова подсудимого**

Судебное следствие в суде с участием присяжных заседателей производится по общим правилам с учетом особенностей, предусмотренных ст. 335 УПК.

**Особенности предмета доказывания**. Разграничение компетенции между присяжными и профессиональным судьей объективно предопределяет разделение всей совокупности обстоятельств, подлежащих доказыванию в судебном следствии, на две группы.

В первую группу входят обстоятельства, подлежащие исследованию с участием присяжных, а именно: место, время, способ совершения преступления, совершение данного деяния подсудимым, виновность подсудимого в совершении данного деяния, мотивы его совершения, характер и размер ущерба, причиненного деянием, а также любые иные обстоятельства, позволяющие присяжным ответить на поставленные перед ними вопросы, за исключением не подлежащих исследованию с их участием.

Ко второй группе относятся обстоятельства, связанные с разрешением вопросов правового (юридического) характера: квалификация, размер и вид наказания, наличие оснований для удовлетворения гражданского иска и т. п.

Соответственно этому в суде с участием присяжных заседателей *судебное следствие делится на два этапа, один из которых проводится с участием присяжных, второй — без их участия, после вынесения присяжными заседателями вердикта.*

С участием присяжных заседателей согласно ч. 8 ст. 335 УПК не подлежат исследованию факты прежней судимости подсудимого, признания его хроническим алкоголиком или наркоманом. Запрет исследования перечисленных обстоятельств с участием присяжных обусловлен тем, что они могут вызвать возникновение несправедливого предубеждения у присяжных заседетелей в отношении подсудимого и повлечь вынесение несправедливого вердикта. С участием присяжных заседателей не исследуются «справки о состоянии здоровья, о семейном положении и другие данные, способные вызвать предубеждение присяжных в отношении подсудимого. Вопрос о вменяемости подсудимого относится к компетенции председательствующего судьи и разрешается им в соответствии с требованиями статьи 352 УПК РФ без участия присяжных заседателей»1. Вместе с тем согласно ч. 8 ст. 335 УПК данные о личности подсудимого могут быть исследованы в присутствии присяжных, если эти сведения позволяют установить отдельные признаки состава преступления, вменяемого подсудимому. Эта норма распространяется и на сведения о предшествующей судимости подсудимого.

По делу С. в определении Верховного Суда РФ подчеркивалось: «Судебная коллегия считает, что, учитывая конкретные обстоятельства данного уголовного дела, председательствующий обоснованно разрешил стороне обвинения исследовать в присутствии присяжных заседателей факт прежней судимости Ч. и обстоятельства, связанные с отысканием наркотических средств в его кладовой комнате. Эти обстоятельства напрямую связаны с мотивом убийства потерпевшей С. Мотив убийства — фактические обстоятельства, которые находятся на разрешении в компетенции присяжных заседателей, о чем указано в ч. 1 ст. 334 УПК РФ»2.

В присутствии присяжных заседателей не подлежат исследованию процессуальные решения — постановление о возбуждении уголовного дела, постановление о привлечении в качестве обвиняемого, а также не подлежат обсуждению и разрешению вопросы и ходатайства, направленные на обеспечение условий судебного разбирательства, такие, как принудительный привод потерпевших, свидетелей, отводы участникам процесса, вопросы, касающиеся меры пресечения, и другие вопросы права, не входящие в компетенцию присяжных заседателей.

Не подлежат исследованию с участием присяжных заседателей обстоятельства производства следственных действий, исследование которых необходимо для решения вопроса о допустимости доказательств (например, исследования заявления подсудимого о том, что во время допроса на него было оказано физическое воздействие, в результате чего он дал показания, признав свою вину). Нарушение указанных требований закона может повлечь отмену приговора в апелляционном порядке.

Так, в определении Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ по делу П. и Ж. отмечалось следующее. Как видно из протокола судебного заседания, судом с участием присяжных заседателей в ходе судебного разбирательства были допрошены свидетели: Т. — сожительница осужденного П. и Е. — его сестра. Названные свидетели, не обладавшие информацией по существу предъявленного осужденным обвинения, детально допрошены лишь по вопросам, касающимся личности П. и Ж., из ответов на которые следовало, что осужденные характеризуются отрицательно. Более того, государственный обвинитель в присутствии присяжных заседателей огласил данные о судимостях подсудимых. Таким образом, с участием присяжных заседателей по делу в судебном заседании были исследованы данные о личности подсудимых, способные вызвать предубеждение присяжных заседателей в отношении их. С учетом изложенного приговор был отменен с направлением дела на новое судебное разбирательство в ином составе судей1.

Обстоятельства заявленного гражданского иска исследуются с участием присяжных лишь в объеме тех обстоятельств, установление которых связано с решением вопроса о событии преступления, совершении его подсудимым и его виновности в содеянном. Все, что выходит за эти пределы (расходы на похороны, возмещение морального вреда, возмещение средств на лечение), исследуется на втором этапе судебного следствия в отсутствие присяжных.

С участием присяжных *запрещается исследовать данные, способные вызвать у них предубеждение в отношении подсудимого* (ч. 8 ст. 335 УПК), если это только не является необходимым для установления обстоятельств дела.

К таким «данным» могут быть отнесены прилагаемые к протоколам осмотра наиболее шокирующие фотографии трупов, места совершения преступления (со следами этого преступления, например кровью); некоторые орудия преступления; видеои аудиозаписи; некоторые иные вещественные доказательства. Эти доказательства способствуют возникновению сильных отрицательных эмоций в отношении подсудимого, и если они будут исследоваться с участием присяжных, то могут оказать на присяжных заседателей негативное воздействие двоякого рода: повлечь предубеждение присяжных в виновности подсудимого и неправильную оценку других доказательств.

**Порядок судебного следствия в суде с участием присяжных заседателей**. Судебное следствие в суде с участием присяжных заседателей начинается со вступительных заявлений государственного обвинителя и защитника. В своем вступительном заявлении прокурор излагает существо предъявленного обвинения и предлагает порядок исследования представленных им доказательств. Во вступительном заявлении защитника излагается согласованная с подсудимым позиция по предъявленному обвинению и мнение о порядке исследования представленных им доказательств. По УПК порядок судебного следствия в суде с участием присяжных заседателей тот же, что и в другом составе судей (ст. 273, 274 УПК), что определяется принципом состязательности судебного разбирательства.

Рассмотрение и решение вопроса, возникающего по ходатайству сторон о допустимости (недопустимости) доказательств, происходит без участия присяжных заседателей, которые на время такого обсуждения удаляются в совещательную комнату. Только суду с участием присяжных заседателей присуща процедура совещания «у судейского стола», когда к столу судьи подходят стороны, которые вне слышимости обсуждения правовых вопросов присяжными заседателями и лицами, находящимися в зале суда, разрешают отдельные правовые вопросы, возникающие в ходе судебного заседания (например, о недопустимости представленного стороной обвинения доказательства).

Присяжные заседатели вправе через председательствующего задать вопросы допрашиваемым в судебном заседании лицам (подсудимому, потерпевшему, свидетелям, эксперту). Присяжные излагают свои вопросы в письменном виде и через старшину передают их председательствующему. Председательствующий при необходимости уточняет вопрос присяжного заседателя и задает его допрашиваемому лицу, после того как его допросят стороны.

**Прения сторон в суде с участием присяжных заседателей.** Основная особенность прений сторон в суде с участием присяжных заседателей состоит в том, что они, так же как и судебное следствие, делятся на два этапа. На первом этапе прений речи сторон охватывают те вопросы, которые относятся к компетенции присяжных заседателей. Спор сторон о юридических аспектах дела переносится на вторую часть прений, которая происходит после вынесения присяжными вердикта. В первой части прений сторонам запрещается касаться обстоятельств, которые рассматриваются после вынесения вердикта без участия присяжных заседателей. Если участник прений нарушает этот запрет, председательствующий останавливает его и разъясняет присяжным, что указанные обстоятельства, о которых было упомянуто в речи, не должны приниматься во внимание при вынесении вердикта.

В прениях сторон в суде с участием присяжных заседателей, так же как и при рассмотрении дела в общем порядке, сторонам запрещается ссылаться на недопустимые доказательства и фактические данные, не исследованные в судебном следствии. В случае нарушения этого запрета участника прений прерывает председательствующий, который обращается к присяжным с разъяснением, аналогичным вышеуказанному.

**Реплики сторон и последнее слово подсудимого.** В суде с участием присяжных заседателей они произносятся по правилам, аналогичным общему порядку судебного разбирательства. Вместе с тем так же, как судебное следствие и прения сторон, реплики сторон и последнее слово делятся на два этапа: произносимые в присутствии и в отсутствие присяжных заседателей. На рассматриваемую часть судебного разбирательства в суде с участием присяжных заседателей распространяется запрет упоминания о недопустимых доказательствах в присутствии присяжных, а также упоминания об обстоятельствах, не подлежащих исследованию с участием присяжных заседателей.

# 76. Формирование коллегии присяжных заседателей. Особенности подготовительной части судебного заседания в суде присяжных.

**Подготовительная часть судебного заседания**

Подготовительная часть судебного заседания в суде с участием присяжных заседателей делится на два этапа: процессуальные действия, совершаемые в отсутствие присяжных (кандидатов в присяжные) и совершаемые в их присутствии. Усложненность процедуры этого этапа судебного разбирательства по сравнению с общим порядком этой части в судебном заседании вызвана тем, что в суде с участием присяжных заседателей решается важнейшая задача по отбору коллегии присяжных заседателей.

В содержание *первого этапа* входят все процессуальные действия, совершаемые до начала отбора коллегии присяжных. Судья открывает судебное заседание, объявляет, какое дело подлежит разбирательет судебное заседание, объявляет, какое дело подлежит разбирательству. Секретарь судебного заседания докладывает о явке лиц, которые должны участвовать в судебном заседании, и сообщает причины неявки.

Затем секретарь судебного заседания или помощник судьи докладывает о явке кандидатов в присяжные заседатели. Дальнейшие процессуальные действия зависят именно от этого обстоятельства. Если в судебное заседание явилось число кандидатов меньшее, чем указано выше, председательствующий дает распоряжение о дополнительном вызове в суд кандидатов в присяжные заседатели, при этом судебное заседание может быть отложено.

Списки явившихся кандидатов в присяжные заседатели без указания их домашнего адреса вручаются сторонам. Верховный Суд РФ разъяснил, что в указанных списках «должны содержаться лишь необходимые, но достаточные сведения о кандидате, позволяющие провести формирование коллегии присяжных заседателей (возраст, образование, социальный статус и др.)»1.

Далее председательствующий устанавливает личность подсудимого и своевременность вручения ему копии обвинительного заключения. Председательствующий объявляет состав суда, называет представителей сторон, секретаря судебного заседания, эксперта, специалиста и переводчика. Затем сторонам разъясняются их права, включая право заявить отвод судье, а также заявить мотивированный отвод присяжному заседателю; право подсудимого или его защитника, потерпевшего или его представителя, государственного обвинителя на немотивированный отвод присяжного заседателя, который может быть заявлен каждым из участников; иные права, предусмотренные гл. 42 УПК, а также юридические последствия неиспользования таких прав. Далее председательствующий выслушивает заявленные отводы и ходатайства и разрешает их в установленном законом порядке.

*Второй этап* подготовительной части судебного заседания в суде с участием присяжных заседателей начинается с приглашения в зал судебного заседания явившихся кандидатов в присяжные заседатели. Этот этап происходит в форме закрытого судебного заседания, поэтому публика удаляется из зала судебного заседания. Председательствующий произносит перед кандидатами краткое вступительное слово, в котором он представляется им, представляет стороны, сообщает, какое уголовное дело подлежит рассмотрению, какова предполагаемая продолжительность судебного разбирательства, какие задачи стоят перед присяжными заседателями и в связи с этим о предусмотренных УПК условиях их участия в рассмотрении уголовного дела (ч. 2 ст. 328 УПК).

Далее начинается процедура отбора коллегии присяжных заседателей (ст. 328 УПК)1. Прежде всего судье и сторонам необходимо собрать сведения о наличии или отсутствии оснований для отвода кандидатов в присяжные. Поэтому председательствующий разъясняет кандидатам в присяжные заседатели их обязанность правдиво ответить на задаваемые им вопросы, а также представить иную необходимую информацию о себе и об отношениях с лицами, участвующими в уголовном деле.

После этого начинается опрос кандидатов в присяжные о наличии обстоятельств, препятствующих их участию в рассмотрении уголовного дела. Они вправе указать на причины, препятствующие им исполнить обязанности присяжного заседателя, а также заявить самоотвод (например, невозможность участвовать в судебном заседании по болезни, ввиду предвзятого отношения к подсудимому). В случае заявления о наличии таких причин (либо самоотвода) председательствующий выслушивает мнения сторон и принимает решение об освобождении лица от участия в уголовном деле либо об отклонении его заявления.

Стороны, получив информацию о кандидатах в присяжные из их ответов, вправе заявить им мотивированные отводы. При этом сторонам предоставляется право непосредственно, а не через председательствующего задать вопросы кандидатам в присяжные по поводу обстоятельств, препятствующих их участию в рассмотрении уголовного дела.

За этим следует процедура отбора присяжных — обсуждение каждого кандидата в присяжные заседатели: председательствующий опрашивает стороны по поводу возможности участия каждого из кандидатов в присяжные в рассмотрении уголовного дела и наличия оснований для его отвода2. Особенностью этого обсуждения является то, что стороны свои ходатайства об отводе кандидатов в присяжные подают судье в письменной форме, не оглашая их. Судья разрешает такие ходатайства без удаления в совещательную комнату и доводит свое решение только до сведения сторон.  Эти отступления от устности судебного разбирательства обусловлены необходимостью обеспечения объективности и беспристрастности коллегии присяжных, которые могут быть нарушены при публичном исследовании оснований для отвода кандидатов в присяжные.

По завершении этой процедуры председательствующий производит подсчет оставшихся кандидатов в присяжные заседатели. Если их число окажется менее 12 (в краевом, областном и приравненных к ним судам) или менее 10 (в районном и гарнизонном военном судах)1, то процедура отбора прерывается для вызова дополнительных кандидатов в присяжные заседатели. Если же их число составляет 12 (10, если дело рассматривается в районном или гарнизонном военном суде) или более человек, стороны могут заявить немотивированные отводы кандидатов в присяжные.

Правом на немотивированный (т. е. без указания оснований, мотивов) отвод кандидатов в присяжные обладают только подсудимый или его защитник и государственный обвинитель. При этом каждая из сторон вправе безмотивно отвести не более одного кандидата в присяжные заседатели (если позволяет число кандидатов в присяжные, председательствующий вправе предоставить каждой из сторон право на один дополнительный немотивированный отвод). Немотивированный отвод подсудимыми, если их несколько, осуществляется по их взаимному согласию, а в случае недостижения согласия — по большинству голосов или по жребию. Немотивированный отвод может быть продиктован различными соображениями. Например, подсудимый считает, что для него предпочтительнее, чтобы в составе присяжных было больше мужчин, чем женщин, или людей среднего возраста и т. п., мотивы отвода не сообщаются.

Немотивированный отвод осуществляется путем вычеркивания сторонами из списка присяжных заседателей фамилий отводимых, после чего эти списки передаются председательствующему без их оглашения. По завершении процедуры немотивированных отводов секретарь судебного заседания или помощник судьи составляет список оставшихся кандидатов в присяжные, причем фамилии в этом списке располагаются в той же последовательности, что и в первоначальном списке. Первые 10 кандидатов в присяжные заседатели по данному делу (либо первые восемь, если дело рассматривается в районном или гарнизонном военном суде)2 в этом списке считаются отобранными. При этом первые восемь (первые шесть, если дело рассматривается в  районном или гарнизонном военном суде)1 образуют коллегию присяжных (основной состав), а два последних являются запасными присяжными заседателями. С учетом характера и сложности уголовного дела по решению председательствующего может быть избрано большее количество запасных присяжных заседателей.

Если число кандидатов в присяжные в указанном списке оказывается менее 10 человек (менее восьми, если дело рассматривается в районном или гарнизонном военном суде)2, то председательствующий вызывает необходимое число кандидатов по запасному списку, которые отбираются по указанным выше правилам.

Завершает формирование коллегии присяжных объявление результатов отбора и оглашение председательствующим списка присяжных заседателей, которых он просит занять отведенное им место в зале. Председательствующий благодарит остальных кандидатов в присяжные за участие в отборе коллегии.

Закон предусматривает ряд дополнительных процедур, которые осуществляются до приведения коллегии присяжных заседателей к присяге. Во-первых, это отобрание у присяжных заседателей подписки о неразглашении государственной или иной охраняемой федеральным законом тайны, если ее содержат материалы уголовного дела, для рассмотрения которого отбирались присяжные. Отказ присяжного дать такую подписку влечет его отвод и замену запасным присяжным заседателем.

Во-вторых, именно в этот момент подготовительной части судебного заседания стороны вправе сделать заявление о тенденциозности состава коллегии присяжных, которая вследствие особенностей рассматриваемого дела в целом может оказаться неспособной вынести объективный вердикт. Под тенденциозностью состава коллегии присяжных заседателей следует понимать случаи, когда при соблюдении положений закона о порядке ее формирования тем не менее имеются основания полагать, что образованная по конкретному уголовному делу коллегия не способна всесторонне и объективно оценить обстоятельства рассматриваемого уголовного дела и вынести справедливый вердикт (например, вследствие однородности состава коллегии присяжных заседателей с точки зрения возрастных, профессиональных, социальных и иных факторов)3.

Данное заявление председательствующий разрешает в совещательной комнате вынесением постановления. В случае удовлетворения заявления стороны коллегия присяжных распускается (например, в составе присяжных оказалось больше женщин старшего возраста при рассмотрении дела об убийстве дочерью своей матери).

До приведения коллегии к присяге присяжные, удалившись в совещательную комнату, избирают большинством голосов из своего состава старшину, который, помимо общих с другими присяжными прав и обязанностей, обладает определенными организационными полномочиями по руководству совещанием присяжных, обращению к председательствующему и т. д. (ч. 2 ст. 331 УПК). Затем присяжные, в том числе запасные, приводятся председательствующим к присяге. Текст присяги и порядок ее принятия предусмотрены ст. 332 УПК.

Принявшим присягу присяжным заседателям председательствующий разъясняет их права и обязанности, предусмотренные ст. 333 УПК, и объявляет о переходе к судебному следствию.

# 77. Вердикт коллегии присяжных, его процессуальное значение.

**УПК РФ Статья 339. Содержание вопросов присяжным заседателям**

1. По каждому из деяний, в совершении которых обвиняется подсудимый, ставятся три основных вопроса:

1) доказано ли, что деяние имело место;

2) доказано ли, что это деяние совершил подсудимый;

3) виновен ли подсудимый в совершении этого деяния.

2. В вопросном листе возможна также постановка одного основного вопроса о виновности подсудимого, являющегося соединением вопросов, указанных в [части первой](https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_469781/bece2ce29dc7f71adef84a67bb40942a3df3fdbb/#dst102340) настоящей статьи.

3. После основного вопроса о виновности подсудимого могут ставиться [частные вопросы](https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_371986/706990b7e01a8935009a2b291fa07a40a548cfed/#dst100652) 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 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. Допустимы вопросы, позволяющие установить виновность подсудимого в совершении менее тяжкого преступления, если этим не ухудшается положение подсудимого и не нарушается его право на защиту.

(в ред. Федерального [закона](https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_139587/3d0cac60971a511280cbba229d9b6329c07731f7/#dst100154) от 29.05.2002 N 58-ФЗ)

(см. текст в предыдущей [редакции](https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34481/bece2ce29dc7f71adef84a67bb40942a3df3fdbb/))

4. В случае признания подсудимого виновным ставится вопрос о том, заслуживает ли он [снисхождения](https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_420888/#dst100094).

5. Не могут ставиться отдельно либо в составе других вопросы, требующие от присяжных заседателей юридической квалификации статуса подсудимого (о его судимости), а также другие вопросы, требующие собственно юридической оценки при вынесении присяжными заседателями своего вердикта.

(в ред. Федерального [закона](https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_139587/3d0cac60971a511280cbba229d9b6329c07731f7/#dst100155) от 29.05.2002 N 58-ФЗ)

(см. текст в предыдущей [редакции](https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34481/bece2ce29dc7f71adef84a67bb40942a3df3fdbb/))

6. Формулировки вопросов не должны допускать при каком-либо ответе на них признание подсудимого виновным в совершении деяния, по которому государственный обвинитель не предъявлял ему обвинение либо не поддерживает обвинение к моменту постановки вопросов.

7. Вопросы, подлежащие разрешению присяжными заседателями, ставятся в отношении каждого подсудимого отдельно.

8. Вопросы ставятся в понятных присяжным заседателям формулировках.

**§ 8. Вердикт присяжных заседателей. Вынесение и провозглашение вердикта**

**Вердикт** (от лат. vere dictum — верно сказанное) — решение о виновности или невиновности подсудимого, вынесенное коллегией присяжных заседателей (п. 5 ст. 5 УПК). Ответы на поставленные перед присяжными заседателями вопросы должны представлять собой утверждение или отрицание с обязательным пояснительным словом или словосочетанием, раскрывающим или уточняющим смысл ответа (например, «Да, виновен», «Да, виновен, но без намерения лишить жизни», «Нет, не виновен» и т. д.)2.

Порядок совещания и голосования присяжных заседателей определен ст. 342, 343 УПК и заключается в последовательной постановке на обсуждение вопросов старшиной присяжных заседателей, проведении голосования по ответам и подсчете голосов в случаях, когда коллегия присяжных не достигла единодушия. Последовательная постановка вопросов в соответствии с тем, как они расположены в вопросном листе, не исключает возвращения по просьбе присяжных за седателей к их повторному обсуждению, но и в этом случае старшина обеспечивает последовательность принятия решений по всем вопросам, которые следуют за теми, ответ на которые вызвал сомнение у присяжных.

В соответствии со ст. 343 УПК присяжные заседатели при обсуждении поставленных перед ними вопросов должны стремиться к принятию единодушного решения. В тех случаях, когда коллегия присяжных заседателей в течение трех часов после удаления в совещательную комнату не пришла к единодушному решению по поставленным перед ней вопросам, присяжные приступают к формулированию в вопросном листе ответов, принятых большинством голосов в результате проведенного голосования.

Для принятия решения по большинству голосов необходимо время сверх указанных в законе трех часов. Поэтому отражение в протоколе судебного заседания времени нахождения присяжных в совещательной комнате «три часа» с результатами голосования по большинству голосов свидетельствует о нарушении ч. 1 ст. 343 УПК. Истечение трех часов для проведения такого голосования обязательно.

Несоблюдение порядка проведения совещания присяжных заседателей в части, касающейся времени, по истечении которого принимается решение большинством голосов в результате голосования, признается существенным нарушением уголовнопроцессуального закона. Требование, предусмотренное ч. 1 ст. 343 УПК, о том, что для принятия решения по большинству голосов необходимо время сверх указанных в законе трех часов, должно соблюдаться и в случае возвращения присяжных заседателей в совещательную комнату для вынесения вердикта после проведения дополнительного судебного следствия.

Согласно ч. 2 ст. 342 УПК голосование по ответам на поставленные перед присяжными вопросы проводится открыто. Никто из присяжных не вправе воздержаться при голосовании. Последним голосу ет старшина, чтобы не оказывать влияния на других присяжных. При проведении голосования в случаях, когда единодушие по поставленным вопросам не достигнуто, обвинительный вердикт считается принятым, если за утвердительный ответ по каждому из трех основных вопросов проголосовало большинство присяжных заседателей. Если за отрицательный ответ хотя бы на один из этих вопросов проголосовало не менее четырех присяжных (не менее трех, если дело рассматривается в районном или гарнизонном военном суде)1, считается принятым оправдательный вердикт.

На другие вопросы ответы определяются простым большинством голосов, а если они разделились поровну, то принимается также наиболее благоприятный для подсудимого ответ. Под «другими вопросами», порядок дачи ответов на которые регламентирован ч. 4 ст. 343 УПК, следует понимать частные вопросы.

Если ответ на вопрос принимался голосованием, старшина указывает после ответа результат подсчета голосов. Вопросный лист с ответами коллегии присяжных подписывается старшиной присяжных заседателей.

Следует заметить, что в соответствии с ч. 6 ст. 343 УПК при вынесении вердикта «виновен» присяжные заседатели вправе изменить обвинение в сторону, благоприятную для подсудимого, т. е., например, признать его виновным в меньшем числе эпизодов преступления, нежели ему вменяется.

В случае возобновления следствия после его окончания идет уточнение поставленных вопросов или формулировка новых, если в этом возникает необходимость, потом вновь стороны произносят речи2, подсудимому предоставляется право последнего слова, затем напутственное слово произносит председательствующий.

Если у коллегии присяжных на совещании возникла необходимость в дополнительных разъяснениях по поставленным вопросам, присяжные через старшину обращаются к председательствующему с соответствующей просьбой (ч. 1 ст. 344 УПК). Диапазон вопросов, требующих разъяснений, может быть весьма широким (от деталей процедуры совещания до порядка заполнения вопросного листа). В этих случаях председательствующий в присутствии сторон лично дает необходимые разъяснения, что требует от него объективности и беспристрастности. После разъяснения коллегия возвращается в совещательную комнату для вынесения вердикта.

После подписания вопросного листа с ответами на поставленные вопросы присяжные заседатели возвращаются в зал судебного заседания и старшина передает председательствующему вопросный лист. При отсутствии какихлибо замечаний председательствующий возвращает вопросный лист старшине для провозглашения. Старшина зачитывает вопросы, поставленные перед коллегией, и ответы на них. Присутствующие в зале судебного заседания выслушивают вердикт стоя. После провозглашения вердикт передается старшиной секретарю судебного заседания для приобщения к материалам дела.

Однако в соответствии с ч. 2 ст. 345 УПК в случае, если председательствующий найдет вердикт неясным или противоречивым, он должен указать на его неясность или противоречивость коллегии присяжных заседателей и предложить им возвратиться в совещательную комнату для внесения уточнений в вопросный лист.

Также председательствующий вправе после выслушивания мнений сторон внести в вопросный лист дополнительные вопросы. В этом случае, выслушав краткое напутственное слово председательствующего по поводу изменений в вопросном листе, коллегия присяжных заседателей возвращается в совещательную комнату для вынесения вердикта, после оглашения которого повторяется указанная выше процедура окончания судебного следствия.

**§ 9. Обсуждение последствий вердикта присяжных заседателей. Виды решений, принимаемых судьей**

Вердикт коллегии присяжных заседателей о невиновности подсудимого обязателен для судьи и влечет постановление им оправдательного приговора по основанию, предусмотренному п. 4 ч. 2 ст. 302 УПК. В названном постановлении Пленума Верховного Суда РФ разъясняется, что в случае вынесения присяжными оправдательного вердикта в приговоре должно быть указано одно из оснований оправдания, перечисленных в п. 1—3 ч. 2 ст. 302 УПК. При отрицательном ответе на первый вопрос о доказанности деяния подсудимый должен быть оправдан, если не установлено событие преступления (п. 1 ч. 2 ст. 302 УПК). При положительном ответе на первый вопрос и отрицательном на второй вопрос о доказанности причастности к совершению преступления подсудимый оправдывается, если он не причастен к совершению преступления (п. 2 ч. 2 ст. 302 УПК). При положительном ответе на два первых вопроса и отрицательном на третий вопрос подсудимый должен быть оправдан за отсутствием состава преступления (п. 3 ч. 2 ст. 302 УПК).

В соответствии с ч. 2 ст. 306 УПК при постановлении оправдательного приговора по основаниям, предусмотренным п. 1 ч. 1 ст. 24 (за отсутствием события преступления) и п. 1 ч. 1 ст. 27 УПК (подсудимый не причастен к совершению преступления), суд отказывает в удовлетворении гражданского иска. В остальных случаях суд оставляет гражданский иск без рассмотрения. Таким образом, судья при постановлении оправдательного приговора по основанию, что «в отноше нии подсудимого коллегией присяжных заседателей вынесен оправдательный вердикт», должен оставить иск без рассмотрения.

Согласно ч. 2 ст. 348 УПК вердикт коллегии присяжных заседателей о виновности подсудимого обязателен для председательствующего судьи и влечет постановление им обвинительного приговора. Таким образом, состоявшийся вердикт присяжных имеет значение непоколебимого акта правосудия. Судья обязан положить вердикт в основу своего решения без какихлибо изменений. Однако уголовнопроцессуальный закон предусматривает ряд исключений из данного правила:

1) в соответствии с ч. 4 ст. 348 УПК обвинительный вердикт коллегии присяжных заседателей не препятствует постановлению оправдательного приговора, если председательствующий признает, что деяние подсудимого не содержит признаков преступления.

2) в соответствии с ч. 5 ст. 348 УПК, если коллегией присяжных заседателей вынесен обвинительный вердикт, а председательствующий судья признал, что такой 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, выносится постановление о роспуске коллегии присяжных заседателей, вынесшей обвинительный вердикт, и о направлении дела на новое рассмотрение в ином составе суда со стадии предварительного слушания.

Ответом на вопрос о снисхождении присяжные могут влиять на судьбу подсудимого, признанного ими виновным. Тот или иной положительный ответ на этот вопрос приводит к облегчению участи подсудимого, а отрицательный ответ свидетельствует об отказе от предоставленной присяжным по закону возможности облегчить участь подсудимого. Таким образом, тот или иной положительный ответ на вопрос о снисхождении влечет определенные юридические последствия, которые связаны с назначением подсудимому наказания.

Согласно ч. 2 ст. 349 УПК, если подсудимый признан заслуживающим снисхождения, то председательствующий назначает ему наказание с применением положений ст. 64 и ч. 1 ст. 65 УК. Лицу, совершившему преступление, за которое возможно назначение смертной казни или пожизненного лишения свободы, но по вердикту присяжных заседателей заслуживающему снисхождения, судья, не применяя такие виды наказания, назначает лишение свободы в пределах, не превышающих двух третьих максимального срока лишения свободы, указанного в соответствующей статье Особенной части УК.

Если за преступление предусмотрены альтернативные наказания и вердиктом присяжных заседателей признано, что виновный заслуживает снисхождения, судья в силу ч. 1 ст. 65 УК вправе назначить менее строгий вид наказания в пределах сроков и размеров, указанных в соответствующей статье Особенной части УК, либо применить наиболее строгий его вид, но не превышая двух третьих максимального срока или размера такого наказания.

Применяя ч. 1 ст. 65 УК к лицу, признанному судом с участием присяжных заседателей виновным в совершении преступления, но заслуживающим снисхождения, судья обязан учесть как смягчающие, так и отягчающие обстоятельства (ст. 61, 63 УК), а при наличии исключительных обстоятельств (ст. 64 УК) назначить более мягкое наказание, чем предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК.

# 78. Апелляционный порядок рассмотрения уголовного дела.

**§ 1. Особенности апелляционного пересмотра.**

**Апелляционные жалоба и представление**

*Предметом судебного разбирательства в суде апелляционной ин-*

*станции согласно ст. 3899 УПК является законность, обоснованность и*

*справедливость приговора, законность и обоснованность иного реше‑*

*ния суда первой инстанции, не вступивших в законную силу.*

По смыслу п. 532 ст. 5 УПК под *итоговым судебным решением*, вы‑

несенным при производстве по уголовному делу в суде первой инстан‑

ции, следует понимать приговор, определение, постановление суда, ко‑

торыми уголовное дело разрешается по существу, либо определение,

постановление суда, вынесением которых завершается производство

по уголовному делу в отношении конкретного лица.

Согласно п. 533 ст. 5 УПК все иные определения и постановления

суда, вынесенные в ходе досудебного производства по уголовному

делу или при производстве по уголовному делу в суде первой инстан‑

ции, которыми уголовное дело не разрешается по существу и не завер‑

шается производство по уголовному делу, являются *промежуточными*

*судебными решениями*.

В ч. 3 ст. 3892 УПК указан ряд решений, которые *могут быть обжа-*

*лованы самостоятельно еще до вынесения приговора судом*. Все эти

решения имеют общий критерий: они затрагивают права граждан на

доступ к правосудию и на рассмотрение дела в разумные сроки, пре‑

пятствуют дальнейшему движению дела или затрагивают конституци‑

онные права и свободы человека. Кроме того, к ним относятся частные

определения или постановления.

*Не подлежат самостоятельному (до вынесения приговора и от-*

*дельно от него) обжалованию следующие судебные решения:*

1) судебное решение, принятое по итогам предварительного слу‑

шания, в части определения места, даты, времени и условий проведе‑

ния судебного заседания; о назначении защитника в случаях, когда его

участие является обязательным; о вызове в судебное заседание лиц по

спискам, представленным сторонами; о рассмотрении уголовного дела

в закрытом судебном заседании (ч. 7 ст. 236 УПК);

2) определения или постановления о порядке исследования дока‑

зательств, об удовлетворении или отклонении ходатайств участников

судебного разбирательства и другие судебные решения, вынесенные

в ходе судебного разбирательства. Они могут обжаловаться в апелля‑

ционном порядке одновременно с обжалованием итогового судебного

решения по делу;

3) постановление о роспуске коллегии присяжных заседателей и

направлении уголовного дела на новое рассмотрение иным составом

суда со стадии предварительного слушания, если председательству‑

ющий признает, что обвинительный вердикт вынесен в отношении

невиновного и имеются достаточные основания для постановления

оправдательного приговора ввиду того, что не установлено событие

преступления либо не доказано участие подсудимого в совершении

преступления (ч. 5 ст. 348 УПК);

4) постановление о прекращении рассмотрения уголовного дела с

участием присяжных заседателей и направлении его для решения во‑

проса о применении принудительных мер медицинского характера в

связи с установленной невменяемостью подсудимого (ст. 352 УПК).

Приговор, постановленный с участием присяжных заседателей, а

также приговор, постановленный в особом порядке, т. е. без прове‑

дения судебного разбирательства в связи с согласием обвиняемого с

предъявленным обвинением или в связи с заключением досудебного

соглашения (ст. 316, 317, 38927 УПК), не могут быть обжалованы в суд

апелляционной инстанции по основанию, предусмотренному п. 1

ст. 38915 УПК, — несоответствие выводов суда, изложенных в при‑

говоре, фактическим обстоятельствам уголовного дела, установлен‑

ным судом первой или апелляционной инстанции (ст. 38927 УПК).

Закон предъявляет определенные **требования к содержанию апел-**

**ляционной жалобы**. Апелляционная жалоба и (или) представле‑

ние содержали: 1) наименование суда апелляционной инстанции, в ко‑

торый подаются жалоба, представление; 2) данные о лице, подавшем

апелляционную жалобу или представление, с указанием его процессу‑

ального положения, места жительства или места нахождения; 3) ука‑

зание на приговор или иное судебное решение и наименование суда,

его постановившего или вынесшего; 4) доводы лица, подавшего апел‑

ляционную жалобу или представление, с указанием оснований к от‑

мене или изменению приговора; 5) перечень прилагаемых к апелляци‑

онной жалобе или представлению материалов; 6) подпись лица, подав‑

шего апелляционную жалобу или представление.

В случае несоответствия требованиям, предъявляемым к апелля‑

ционным жалобе или представлению, что препятствует рассмотрению

уголовного дела, жалоба или представление *возвращается судьей, ко‑*

*торый назначает срок для их пересоставления.* В случае если требо‑

вания судьи не выполнены и жалоба или представление в установлен‑

ный судьей срок не поступили, о чем выносится соответствующее по‑

становление, они считаются неподанными.

Закон устанавливает *сроки подачи сторонами апелляционных жа‑*

*лобы или представления*: 15 суток со дня провозглашения приговора,

а осужденным, содержащимся под стражей, — 15 дней со дня вруче‑

ния им копии приговора (ст. 3894 УПК). Жалоба или представление,

поданные с пропуском срока, оставляются без рассмотрения. Однако

закон предусматривает порядок восстановления срока обжалования

(ст. 3895 УПК).

Постановление судьи об избрании меры пресечения в виде заклю‑

чения под стражу или домашнего ареста и о продлении срока содер‑

жания под стражей или домашнего ареста может быть обжаловано в

апелляционном порядке в течение *трех суток* со дня его вынесения.

Суд апелляционной инстанции принимает решение по жалобе или

представлению не позднее чем через *трое суток* со дня их поступле‑

ния. Решение суда апелляционной инстанции об отмене постановле‑

ния судьи об избрании в качестве меры пресечения заключения под

стражу подлежит немедленному исполнению.

Приговор суда апелляционной инстанции вступает в законную

силу с момента его провозглашения и может быть пересмотрен лишь

в порядке, установленном гл. 471 и 481 УПК, т. е. в кассационном и над‑

зорном порядке.

*Право подачи апелляционной жалобы принадлежит*: осужденному,

оправданному, их защитникам и законным представителям, государ‑

ственному обвинителю и (или) вышестоящему прокурору, потерпев‑

шему, частному обвинителю, их законным представителям и пред‑

ставителям, лицу, уголовное дело в отношении которого прекращено,

лицу, в отношении которого ведется или велось производство о приме‑

нении принудительной меры медицинского характера, лицу, в отноше‑

нии которого принято решение о выдаче для уголовного преследова‑

ния или исполнения приговора, их защитникам, а также иным лицам

в той части, в которой обжалуемое судебное решение затрагивает их

права и законные интересы (например, лицу, на имущество которого

наложен арест в связи с производством по уголовному делу).

Гражданский истец, гражданский ответчик или их законные пред‑

ставители и представители вправе обжаловать судебное решение в ча‑

сти, касающейся гражданского иска.

*Право принесения представления* имеет прокурор, поддерживав‑

ший государственное обвинение, или вышестоящий прокурор. Уча‑

стие государственного обвинителя по делам публичного и частно-пуб‑

личного обвинения является обязательным (ч. 1 ст. 38912 УПК).

*Суды, рассматривающие дела в апелляционном порядке*, указаны

в ст. 3893 УПК. Согласно п. 2 ст. 5 УПК апелляционная инстанция —

суд, рассматривающий в апелляционном порядке уголовные дела по

жалобам и представлениям на не вступившие в законную силу приго‑

воры и постановления суда.

Апелляционные жалоба, представление подаются:

1) на приговор или иное решение мирового судьи — в районный

суд;

2) на приговор или иное решение районного суда, гарнизонного во‑

енного суда — в судебную коллегию по уголовным делам суда уровня субъекта,

окружного (флотского) военного суда;

3) на приговор или иное решение суда уровня субъекта — в судебную кол‑

легию по уголовным делам апелляционного суда общей юрисдикции;

4) на приговор или иное решение окружного (флотского) военного

суда — в апелляционный военный суд;

5) на постановление судьи Верховного Суда РФ — в Апелляцион‑

ную коллегию Верховного Суда РФ.

Апелляционные жалобы и представления приносятся через суд, по‑

становивший приговор или иное обжалуемое решение, который направ‑

ляет дело с жалобой или представлением и со всеми дополнительно

представленными материалами в суд апелляционной инстанции.

*Состав суда при рассмотрении уголовных дел в апелляционном по‑*

*рядке определен в ч. 3 ст. 30 УПК*. Судья районного суда может рас‑

сматривать дело единолично, а в вышестоящих судах — судом в со‑

ставе трех судей федерального суда общей юрисдикции (кроме случаев обжалования промежуточных решений – единолично)

**§ 2. Порядок рассмотрения уголовного дела**

**судом апелляционной инстанции**

Рассмотрение уголовного дела в апелляционном порядке должно

быть начато в районном суде не позднее *15 суток*, в суде уровня судъекта, окруж‑

ном (флотском) военном суде — не позднее *30 суток*, в апелляцион‑

ном суде общей юрисдикции, апелляционном военном суде и в Вер‑

ховном Суде РФ — не позднее *45 суток* со дня поступления его в суд

апелляционной инстанции

Очень важное положение содержится в ст. 38911 УПК, которая ре‑

гламентирует порядок назначения и подготовки заседания суда апел‑

ляционной инстанции. Согласно ч. 1 указанной статьи наряду с вопро‑

сами о месте, дате и времени начала рассмотрения уголовного дела, о

рассмотрении уголовного дела в закрытом судебном заседании в слу‑

чаях, предусмотренных ст. 241 УПК, о форме участия в судебном засе‑

дании осужденного, содержащегося под стражей, *судья решает также*

*вопрос, который раньше не был указан в УПК, — о вызове в судебное*

*заседание свидетелей, экспертов и других лиц в соответствии с хода‑*

*тайством стороны, заявленным в жалобе или представлении, если при-*

*знает данное ходатайство обоснованным.*

§ 2. Порядок рассмотрения дела судом апелляционной инстанции 871

Решение этого вопроса отнесено к усмотрению суда. При этом указан‑

ные нормы, закрепляющие возможность заинтересованных лиц хода‑

тайствовать перед судом апелляционной инстанции об исследовании до‑

казательств, как уже изучавшихся судом первой инстанции, так и иных,

направлены на защиту прав участников судебного разбирательства, не

освобождают суд от обязательного рассмотрения заявленного, в том

числе в ходе судебного заседания, ходатайства осужденного об иссле‑

довании доказательств и, действуя в системе уголовно-процессуального

регулирования, не предполагают их произвольного применения, равно

как и необоснованного отказа суда в удовлетворении ходатайств1. Ввиду

этого следует согласиться с мнением, что «применительно к апелляци‑

онному производству его инициаторы обязаны не только доказать необ‑

ходимость самого производства, но и убедительно обосновать необходи‑

мость исследования в суде конкретных доказательств»2.

Согласно ст. 3897 УПК суд, постановивший приговор или вынес‑

ший иное обжалуемое решение, извещает о принесенных апелляцион‑

ных жалобах и представлениях лиц, если жалоба или представление

затрагивает их интересы, с разъяснением права подачи на эту жалобу

или представление возражений в письменном виде, с указанием срока

их подачи и направляет им копии жалобы, представления, а также воз‑

ражений на них.

Возражения, поступившие на жалобу или представление, приобща‑

ются к материалам уголовного дела.

Лицо, подавшее апелляционные жалобу или представление, вправе

отозвать их до начала заседания суда апелляционной инстанции.

Производство по уголовному делу в суде апелляционной инстан‑

ции осуществляется в порядке, установленном для производства в суде

первой инстанции, с изъятиями, предусмотренными гл. 451 УПК, по‑

священной производству в суде апелляционной инстанции.

Председа‑тельствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое уго‑

ловное дело рассматривается и по чьим апелляционным жалобе и (или)

представлению. После этого председательствующий объявляет состав

суда, фамилии, имена и отчества лиц, являющихся сторонами по уго‑

ловному делу и присутствующих в судебном заседании, а также фами‑

лии, имена и отчества секретаря судебного заседания и переводчика,

если переводчик участвует в судебном заседании. Председательствую‑

щий выясняет у участников судебного разбирательства, имеются ли у

них отводы и ходатайства и поддерживают ли они ходатайства, заяв‑

ленные в апелляционных жалобе и (или) представлении.

Председательствующий или один из судей кратко излагает содер‑

жание приговора или иного обжалуемого судебного решения, суще‑

ство апелляционных жалобы и (или) представления, возражений на

них, а также существо представленных дополнительных материалов.

Затем суд заслушивает выступление стороны, подавшей апелляцион‑

ные жалобу, представление, и возражения другой стороны.

Дальнейшая процедура рассмотрения дела зависит от того,

обжалуется промежуточное или итоговое решение. По уголовному делу

с апелляционными жалобой, представлением на промежуточное судеб‑

ное решение суд после выступления сторон рассматривает ходатайства

об исследовании материалов дела и (или) представленных сторонами до‑

полнительных материалов и в случае удовлетворения ходатайств либо

по собственной инициативе исследует такие материалы, после чего

удаляется в совещательную комнату для принятия решения.

По уголовному делу с апелляционными жалобой, представлением на

приговор или иное итоговое судебное решение суд после выступления

сторон рассматривает ходатайства об исследовании доказательств, кото‑

рые были исследованы судом первой инстанции, а также новых доказа‑

тельств, заявленных сторонами при подаче апелляционной жалобы или

представления. Суд в случае удовлетворения ходатайств сторон либо по

собственной инициативе проводит судебное следствие. Если стороны

не заявляли ходатайства об исследовании доказательств и суд не при‑

нимал решение о необходимости их исследования по собственной ини‑

циативе, то суд рассматривает апелляционные жалобу или представле‑

ние без проведения судебного следствия.

Следует учесть, что новые доказательства принимаются судом,

если лицо, заявившее ходатайство об их исследовании, обосновало не‑

возможность их представления в суд первой инстанции по причинам,

не зависящим от него, и суд признает эти причины уважительными

(ст. 61 ст. 38913 УПК).

Прения сторон проводятся в пределах, в которых уголовное дело

рассматривалось в суде апелляционной инстанции. При этом первым

выступает лицо, подавшее апелляционные жалобу или представле‑

ние. По окончании прений сторон суд предоставляет последнее слово

лицу, в отношении которого проверяется судебное решение, если дан‑

ное лицо участвует в судебном заседании, после чего суд удаляется в

совещательную комнату для принятия решения.

Некоторые особенности имеет апелляционный порядок в отноше‑

нии приговоров, постановленных в особом порядке судебного разби‑

рательства. При рассмот‑

рении уголовного дела по апелляционному представлению прокурора

либо апелляционной жалобе потерпевшего, частного обвинителя или

их представителей на несправедливость приговора вследствие чрез‑

мерной мягкости суду следует иметь в виду, что, если обоснованность

применения особого порядка судебного разбирательства не обжалу‑

ется, то после пересмотра вновь назначенное виновному наказание все

равно не может превышать две трети максимального срока или раз‑

мера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совер‑

шенное преступление.

*Пределы рассмотрения* уголовного дела судом апелляционной ин‑

станции указаны в ст. 38919 УПК. Согласно данной статье, при рассмот‑

рении уголовного дела в апелляционном порядке суд не связан доводами

апелляционных жалобы, представления и вправе проверить производ‑

ство по уголовному делу в полном объеме. Ъ

Однако *ухудшение положения осужденного* может произойти

только в том случае, если об этом ставится вопрос в жалобе потерпев‑

шего, частного обвинителя или их представителей или представлении

государственного обвинителя.

Кроме того, как указал Конституционный Суд РФ, суд апелляци‑

онной инстанции по собственной инициативе не должен принимать

решения об отмене не оспоренного прокурором, потерпевшим или

другими участниками судопроизводства, представляющими сторону

обвинения, приговора суда первой инстанции и о возвращении уголов‑

ного дела прокурору по мотиву необходимости предъявить подсуди‑

мому более тяжкое обвинение2.

При отмене приговора или иного судебного решения и передаче

уголовного дела на новое судебное разбирательство либо при возвра‑

щении уголовного дела прокурору суд апелляционной инстанции не

вправе предрешать вопросы: 1) о доказанности или недоказанности

обвинения; 2) достоверности или недостоверности того или иного до‑

казательства; 3) преимуществах одних доказательств перед другими;

4) виде и размере наказания.

**§ 4. Решения, принимаемые судом апелляционной инстанции**

Суд апелляционной инстанции по результатам рассмотрения уго‑

ловного дела принимает одно из следующих решений (ст. 38920 УПК).

Указанные решения апелляционной инстанции можно условно разде‑

лить на семь видов: 1) оставление решения (приговора, определения, по‑

становления) нижестоящего суда без изменений; 2) отмена приговора и

вынесение нового, как обвинительного, так и оправдательного приго‑

вора; 3) отмена решения (приговора, определения, постановления) суда

первой инстанции и передача уголовного дела на новое судебное разби‑

рательство в суд первой инстанции со стадии подготовки к судебному

заседанию или судебного разбирательства; 4) возвращение дела проку‑

рору; 5) прекращение производства по делу судом апелляционной ин‑

станции; 6) изменение приговора; 7) прекращение апелляционного про‑

изводства.

**Оставление приговора, определения, постановления суда пер-**

**вой инстанции без изменения, а апелляционных жалобы или пред-**

**ставления без удовлетворения** (п. 1 ч. 1 ст. 38920 УПК). Данное ре‑

шение суд апелляционной инстанции принимает в том случае, если

приговор суда первой инстанции является законным, обоснованным

и справедливым, а доводы, изложенные в апелляционных жалобе или

представлении, не нашли своего подтверждения, о чем выносится со‑

ответствующее определение (постановление

**Отмена приговора с вынесением нового судебного решения**

**(ст. 38923 УПК).** В случае если допущенное су‑

дом нарушение может быть устранено при рассмотрении уголовного

дела в апелляционном порядке, суд апелляционной инстанции устра‑

няет данное нарушение, отменяет приговор, определение, постановле‑

ние суда первой инстанции и выносит новый приговор, заменяющий

собой ранее вынесенный приговор.

При отмене приговора, вынесенного судом первой инстанции, апел‑

ляционная инстанция выносит *апелляционный приговор*.

Апелляционный приговор выносится от

имени Российской Федерации в порядке, установленном для приго‑

вора при рассмотрении дела по первой инстанции. В описательно-мотивиро‑

вочной части апелляционного приговора излагаются существо предъ‑

явленного обвинения или описание преступного деяния, признанного

доказанным обвинительным приговором суда первой инстанции, либо

установленные обстоятельства, которые явились основанием для по‑

становления оправдательного приговора или вынесения определения,

постановления суда первой инстанции. Далее излагаются обстоятель‑

ства уголовного дела, установленные судом апелляционной инстан‑

ции; мотивы, по которым суд апелляционной инстанции отверг до‑

казательства, представленные стороной обвинения, или которые

приведены в обвинительном или оправдательном приговоре либо в

определении, постановлении суда первой инстанции.

К особенностям резолютивной части апелляционного приговора

относится необходимость указания на отмену обвинительного приго‑

вора суда первой инстанции и на вынесение оправдательного приго‑

вора, отмену оправдательного приговора суда первой инстанции и вы‑

несение оправдательного приговора, отмену определения или поста‑

новления суда первой инстанции и вынесение оправдательного или

обвинительного приговора.

**Отмена приговора, определения, постановления суда первой**

**инстанции и передача уголовного дела на новое судебное разбира-**

**тельство в суд первой инстанции со стадии подготовки к судебному**

**заседанию или судебного разбирательства.** Как указано в законе, об‑

винительный приговор или иные решения суда первой инстанции под‑

лежат отмене с передачей уголовного дела на новое судебное разбира‑

тельство, если в ходе рассмотрения дела в суде первой инстанции были

допущены нарушения уголовно-процессуального и (или) уголовного

законов, неустранимые в суде апелляционной инстанции.

**Отмена приговора, определения, постановления и возвращение**

**дела прокурору.** По итогам рассмотрения уголовного дела в апелляци‑

онном порядке суд вправе возвратить дело прокурору в целях устране‑

ния нарушений уголовно-процессуального закона, допущенных на ста‑

диях, предшествующих судебному производству, и повлекших лишение

или стеснение гарантированных законом прав участников уголовного

судопроизводства, исключающих возможность постановления закон‑

ного, обоснованного и справедливого приговора, если это не связано

с восполнением неполноты дознания или предварительного следствия.

**Отмена обвинительного приговора или иного решения суда пер-**

**вой инстанции и прекращение уголовного дела** при наличии основа‑

ний, предусмотренных ст. 24, 27 УПК. Также суд апелляционной ин‑

станции вправе прекратить уголовное дело в отношении лица, осуж‑

денного за совершение преступления небольшой или средней тяжести,

в случаях, если это лицо в процессе апелляционного производства при‑

мирилось с потерпевшим и загладило причиненный ему вред (ст. 25

УПК). Кроме того, в данной стадии суд может прекратить уголовное

преследование в отношении лица, осужденного за совершение преступ‑

ления небольшой или средней тяжести, в случаях, если после соверше‑

ния преступления оно добровольно явилось с повинной, способствовало

раскрытию и расследованию преступления, возместило причиненный

ущерб или иным образом загладило вред, причиненный в результате

преступления, и вследствие деятельного раскаяния перестало быть об‑

щественно опасным (ст. 28 УПК). Поскольку перечень решений, прини‑

маемых судом апелляционной инстанции, не является исчерпывающим,

суд апелляционной инстанции вправе отменить обвинительный приго‑

вор и вынести определение (постановление) о прекращении уголовного

дела в отношении несовершеннолетнего с применением к нему прину‑

дительной меры воспитательного воздействия (ч. 1 ст. 431 УПК).

**Изменение приговора или иного судебного решения** (ст. 38926

УПК). При изменении приговора и иного судебного решения в апел‑

ляционном порядке суд вправе:

1) смягчить осужденному наказание или применить в отношении

его уголовный закон о менее тяжком преступлении;

2) усилить осужденному наказание или применить в отношении его

уголовный закон о более тяжком преступлении;

3) уменьшить либо увеличить размер возмещения материального

ущерба и компенсации морального вреда;

4) изменить на более мягкий либо более строгий вид исправитель‑

ного учреждения в соответствии с требованиями ст. 58 УК;

5) разрешить вопросы о вещественных доказательствах, процессу‑

альных издержках и иные вопросы.

**Решение о прекращении апелляционного производства.** Такое

решение может быть вынесено, например, при отказе лица от апелля‑

ционной жалобы, а также если апелляционная жалоба подана с пропу‑

ском установленного срока и не содержит ходатайство о восстановле‑

нии пропущенного срока и в процессе разбирательства дела такое хо‑

датайство не заявлено.

*Апелляционное определение (постановление)* выносится в слу‑

чаях: оставления приговора, определения, постановления без измене‑

ния, а жалобы или представления без удовлетворения; отмены при‑

говора, определения, постановления суда первой инстанции и пере‑

дачи уголовного дела на новое судебное разбирательство в суд первой

инстанции со стадии подготовки к судебному заседанию или судеб‑

ного разбирательства; отмены приговора, определения, постановле‑

ния и возвращения дела прокурору; отмены приговора, определения,

постановления и прекращения уголовного дела; изменения приговора

или иного обжалуемого судебного решения; прекращения апелляци‑

онного производства.

**УПК РФ Статья 389.15. Основания отмены или изменения судебного решения в апелляционном порядке**

Основаниями отмены или изменения судебного решения в апелляционном порядке являются:

1) несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам уголовного дела, установленным судом первой инстанции;

2) существенное нарушение уголовно-процессуального закона;

3) неправильное применение уголовного закона;

4) несправедливость приговора;

5) выявление обстоятельств, указанных в [части первой](https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_469781/f083dc00a2b033a526098e055c402de80440f34c/#dst101763) и [пункте 1 части первой.2 статьи 237](https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_469781/f083dc00a2b033a526098e055c402de80440f34c/#dst105026) настоящего Кодекса;

6) выявление данных, свидетельствующих о несоблюдении лицом условий и невыполнении им обязательств, предусмотренных досудебным соглашением о сотрудничестве.

# 79. Кассационный порядок рассмотрения уголовного дела.

**§ 1. Сущность и значение пересмотра судебных решений**

**в кассационном порядке**

В кассационном производ‑

стве проверяются *только вступившие в силу судебные решения* (при‑

говоры, определения и постановления). Предметом судебного разби‑

рательства в кассационном порядке законодатель называет проверку

*исключительно законности приговора*, постановления или определе‑

ния суда (ст. 4011 УПК). Соответствие приговора или иного судебного

решения требованиям обоснованности и справедливости по общему

правилу в кассационном порядке не проверяется. Вместе с тем суд кас‑

сационной инстанции вправе «проверить производство по делу в пол‑

ном объеме» (ч. 1 ст. 40116 УПК). Это позволяет суду кассационной ин‑

станции выявить существенные нарушения процессуального или ма‑

териального закона, допущенные судами первой и второй инстанций,

повлекшие в том числе вынесение необоснованных, немотивирован‑

ных или несправедливых судебных решений.

В отличие от апелляционного производства порядок рассмотрения

уголовного дела по кассационным жалобе, представлению не пред‑

усматривает непосредственного исследования доказательств (п. 4—8

ст. 40113 УПК).

Закон (ст. 4013 УПК) предусматривает два порядка производства в

суде кассационной инстанции:

1) с назначением судебного заседания суда кассационной инстан‑

ции без предварительного решения судьи о передаче кассационных

жалобы, представления для их рассмотрения в судебном заседании

(*порядок сплошной кассации*);

2) с предварительным решением судьи о передаче кассационных

жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании суда

кассационной инстанции (*порядок выборочной кассации*).

В режиме сплошной кассации кассационная жалоба или представ‑

ление, соответствующие по форме требованиям УПК, *автоматически*

*передаются на рассмотрение суда кассационной инстанци*и. Выбороч‑

ная кассация означает, что кассационные жалобы или представления

предварительно проверяются судьей суда кассационной инстанции,

который *выбирает из них те, что передаются на рассмотрение судом*

*кассационной инстанции*, отказывая в такой передаче в отношении

других жалоб и представлений.

Суды кассационной инстанции действуют в следующих звеньях су‑

дебной системы РФ:

— в кассационных судах общей юрисдикции (кассационном воен‑

ном суде);

— в Судебной коллегии по уголовным делам (Судебной коллегии

по делам военнослужащих) Верховного Суда РФ.

**§ 2. Лица, пользующиеся правом принесения жалобы**

**и представления**

Перечень субъектов кассационного обжалования *не является ис-*

*черпывающим.* В ст. 4012 УПК указано, что право на обращение в суд

кассационной инстанции предоставлено осужденным, оправданным,

их защитникам и законным представителям, потерпевшим, частным

обвинителям, их законным представителям и представителям, а также

иным лицам в той части, в которой обжалуемое судебное решение за‑

трагивает их права и законные интересы. Гражданский истец, граж‑

данский ответчик или их законные представители и представители

вправе обжаловать судебное решение в части, касающейся граждан‑

ского иска.

*Поскольку закон предусматривает возможность обжалования про‑*

*межуточных решений, кассационную жалобу вправе подать также не*

*указанные в ст. 4012 УПК обвиняемые и подозреваемые, а также их*

*защитники и законные представители, обжалующие, например, при‑*

*остановление предварительного следствия или постановление суда о*

*заключении под стражу.*

Под *иными лицами*, обладающими правом на кассационный пере‑

смотр, следует понимать граждан, которые в установленном порядке

не были признаны участниками производства по уголовному делу, од‑

нако обжалуемое судебное решение затронуло их права и законные ин‑

тересы. (лишь в той части, в которой их интересы затронуты).

*Кассационная жалоба, принесенная прокурором, именуется пред‑*

*ставлением*.

С представлением о пересмотре вступившего в за‑

конную силу судебного решения вправе обратиться Генеральный про‑

курор РФ и его заместители, прокурор субъекта РФ, приравненный к

нему военный прокурор и их заместители. При этом Генеральный про‑

курор РФ и его заместители могут направить представление в любой

суд кассационной инстанции, остальные прокуроры, имеющие право

на подачу кассационных представлений, обращаются в кассационные

суды в зависимости от подсудности дел, по которым вынесены обжа‑

луемые решения: прокурор субъекта РФ и его заместители — в су‑

дебную коллегию по уголовным делам соответствующего суда общей

юрисдикции, а приравненный к прокурору субъекта РФ военный про‑

курор и его заместители — в кассационный военный суд.

**§ 3. Суды, рассматривающие кассационные жалобу**

**и представление**

Вкачестве кассационной

инстанции действуют следующие судебные органы:

— девять кассационных судов общей юрисдикции и кассационный

военный суд;

— Судебная коллегия по уголовным делам и Судебная коллегия по

делам военнослужащих Верховного Суда РФ1.

Уголовные дела в кассационном порядке могут быть рассмотрены

в составе трех судей или единолично.

В составе трех судей рассмотрение дел осуществляется: Судебной

коллегией по уголовным делам и Судебной коллегией по делам воен‑

нослужащих Верховного Суда РФ, судебной коллегией по уголовным

делам кассационного суда общей юрисдикции и кассационным воен‑

ным судом.

Единоличному рассмотрению подлежат рассматриваемые судебной

коллегией по уголовным делам кассационного суда общей юрисдик‑

ции и кассационным военным судом:

— дела о преступлениях небольшой и средней тяжести;

— дела с кассационными жалобой, представлением на промежу‑

точные судебные решения судов.

**§ 4. Порядок принесения кассационных жалобы**

**и представления**

Законодатель излагает требования, предъявляемые к содержанию

и форме кассационных жалобы и представления (ст. 4014 УПК). В них

должно быть указано, какое решение или приговор обжалуется, какой

суд постановил обжалуемое решение. Требуется также указать наиме‑

нование суда, в который они подаются; данные о лице, подавшем жа‑

лобу или представление, его месте жительства или месте нахождения,

процессуальном положении; название судов, рассматривавших уголов‑

ное дело в первой, апелляционной или кассационной инстанции, и со‑

держание принятых ими решений; судебные решения, которые обжа‑

луются.

Требования к жалобе (п. 5 ч. 1 ст. 4014 УПК) предусматривают из‑

ложение доводов лица, подавшего жалобу или представление, с ука‑

занием оснований отмены или изменения судебного решения в касса‑

ционном порядке, а также перечень прилагаемых к жалобе или пред‑

ставлению материалов (ч. 5 ст. 4014 УПК). При составлении жалобы

или представления необходимо привести доводы о незаконности при‑

говора, о нарушении процессуальных норм со ссылками на законы и

иные нормативные акты, которые, по мнению заявителя, суд должен

был при разрешении данного дела применить; на имеющиеся в деле

и представленные дополнительно доказательства и (или) иные доку‑

менты. Завершается жалоба или представление просьбой заявителя ис‑

ходя из полномочий суда кассационной инстанции.

Лицо, не принимавшее участие в деле, должно указать в касса‑

ционной жалобе, какие его права или законные интересы нарушены

вступившим в законную силу судебным решением.

Обязательным требованием является и приложение за‑

веренных соответствующим судом копий судебных решений, приня‑

тых по данному уголовному делу.

Отсутствие в тексте поданных кассационных жалобы или пред‑

ставления какого-либо из реквизитов, указанных в законе, может слу‑

жить основанием для возвращения жалобы или представления без

рассмотрения, если несоответствие жалобы (представления) указан‑

ным в законе требованиям препятствует рассмотрению дела в касса‑

ционном порядке.

Безусловным основанием для возвращения касса‑

ционных жалобы или представления являются: подача кассационных

жалобы или представления лицом, не имеющим права на обращение в

суд кассационной инстанции, пропуск срока обжалования судебного

решения в кассационном порядке, подача кассационных жалобы или

представления с нарушением правил подсудности (п. 2, 3, 5 ч. 1 ст. 4015

УПК).

Законодатель требует достаточно оперативной проверки соответ‑

ствия кассационных жалобы или представления предписаниям закона:

поданные с нарушениями жалобы или представления должны быть

возвращены заявителю в течение *20 дней* со дня их поступления в суд

кассационной инстанции. Если не пропущен срок для кассационного

обжалования, жалоба или представление после возвращения из суда и

исправления допущенных нарушений могут быть поданы снова.

Лицо, подавшее жалобу, должно сообщить в ней о желании участ‑

вовать в рассмотрении дела судом кассационной инстанции. В отличие

от суда первой или апелляционной инстанции суд кассационной ин‑

станции не обязан вызывать осужденного или лицо, в отношении ко‑

торого велось или ведется производство о применении принудитель‑

ной меры медицинского характера, в заседание без их ходатайства об

этом. Однако суд в случае передачи кассационных жалобы или пред‑

ставления с уголовным делом для рассмотрения в судебном заседании

суда кассационной инстанции обязан известить указанных лиц о дате,

времени и месте судебного заседания (см. ст. 40112 УПК).

**§ 5. Порядок рассмотрения кассационных жалобы**

**и представления**

В соответствии со ст. 40110 —40113 УПК предварительное производ‑

ство в порядке выборочной кассации по жалобе или представлению в

каждой кассационной инстанции осуществляется в два этапа. Вначале

жалоба, представление изучается судьей соответствующего суда, ко‑

торый принимает решение об отказе в удовлетворении жалобы, пред‑

ставления, либо о передаче жалобы, представления для рассмотрения

в судебном заседании суда кассационной инстанции.

Судьи изучают кассационные жалобу, представление по докумен‑

там, приложенным к ним, либо по материалам истребованного судьей

уголовного дела. Из текста ст. 40110 УПК следует, что в срок до *одного*

*месяца* со дня поступления кассационных жалобы, представления су‑

дья суда кассационной инстанции должен изучить кассационные жа‑

лобу, представление, иные документы, приложенные к жалобе, пред‑

ставлению, и принять решение об истребовании уголовного дела или

о разрешении поступившего обращения без истребования дела. В Вер‑

ховном Суде РФ этот срок не должен превышать *двух месяцев*.

Если судья истребует дело, он должен изучить его в срок, не превышающий

*двух месяцев*, а в Верховном Суде РФ — в срок, не превышающий *трех*

*месяцев* со дня поступления кассационных жалобы, представления.

Согласно ст. 40111 УПК по результатам изучения кассационных жа‑

лобы, представления судья может принять одно из двух решений, об‑

лекаемых в форму постановления:

1) если отсутствуют основания для пересмотра судебных решений

в кассационном порядке, *отказать в передаче кассационных жалобы,*

*представления для рассмотрения в судебном заседании* суда кассаци‑

онной инстанции;

2) если возникают сомнения в правосудности обжалуемого судеб‑

ного решения, *передать кассационные жалобу, представление с уго‑*

*ловным делом для рассмотрения в судебном заседании* суда кассаци-

онной инстанции.

Принимая решение об отказе в передаче кассационных жалобы,

представления для рассмотрения в судебном заседании суда кассаци‑

онной инстанции, судья обязан вынести постановление в соответствии

с требованиями, изложенными в ст. 40111 УПК. Закон требует указать в поста‑

новлении мотивы, по которым отказано в передаче кассационных жа‑

лобы, представления для рассмотрения в судебном заседании суда кас‑

сационной инстанции.

Судья, вынесший постановление об отказе в возбуждении кассаци‑

онного производства, или работники суда должны сообщить об этом

лицу, направившему жалобу, представление, направив ему копию по‑

становления об отказе в передаче кассационных жалобы, представле‑

ния для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной ин‑

станции. *При этом кассационные жалоба, представление и копии об‑*

*жалуемых судебных постановлений остаются в суде кассационной*

*инстанции.*

Лицо, получившее постановление судьи кассационного суда об‑

щей юрисдикции или военного кассационного суда и не согласив‑

шееся с доводами об отсутствии оснований для кассационного пере‑

смотра, вправе обратиться с кассационными жалобой, представлением

в Судебную коллегию по уголовным делам или в Судебную коллегию

по делам военнослужащих Верховного Суда РФ.

В случае, когда судья принимает решение о передаче кассацион‑

ных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании

суда кассационной инстанции, он выносит постановление, в котором

указывает дату и место вынесения постановления; фамилию и ини‑

циалы судьи, вынесшего постановление; наименование суда кассаци‑

онной инстанции, в который передается уголовное дело для рассмот‑

рения; данные о лице, подавшем кассационные жалобу, представление;

судебные решения, которые обжалуются; мотивы для передачи касса‑

ционных жалобы, представления с уголовным делом для рассмотре‑

ния в судебном заседании суда кассационной инстанции.

Судья вместе с вынесенным им постановлением направляет кас‑

сационные жалобу, представление и материалы уголовного дела для

рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции.

Суд кассационной инстанции извещает об этом лиц, интересы кото‑

рых затрагиваются жалобой или представлением. Он направляет им

копии вынесенного постановления, сообщая о дате, времени и месте

рассмотрения уголовного дела по кассационным жалобе, представле‑

нию, *не позднее чем за 14 суток до дня судебного заседания*.

При поступлении в суд кассационной инстанции уголовного дела с

кассационными жалобами для рассмотрения в порядке сплошной кас‑

сации судья кассационного суда выносит такое же постановление, как

и судья, принявший решение в порядке выборочной кассации, о пере‑

даче кассационных жалобы, представления для рассмотрения в судеб‑

ном заседании суда кассационной инстанции, с извещением заинтере‑

сованных лиц и отправлением им копии вынесенного постановления

о назначении судебного заседания.

**§ 6. Порядок рассмотрения уголовного дела**

**судом кассационной инстанции**

В законе установлен срок начала рассмотрения уголовного дела су‑

дом кассационной инстанции (ст. 40113 УПК). *Он не должен превы‑*

*шать двух месяцев, а для Верховного Суда РФ — трех месяцев и начи‑*

*нает течь со дня вынесения судьей постановления*, предусмотренного

ч. 1 ст. 4018 либо ч. 2 ст. 40111 УПК. Установленный срок рассмотрения

кассационных жалобы и представления является предельным и не мо‑

жет быть продлен.

Судья, вынесший постановление о передаче кассационных жалобы,

представления с уголовным делом для рассмотрения в судебном засе‑

дании суда кассационной инстанции, не вправе участвовать в рассмо‑

трении данного уголовного дела (ч. 3 ст. 40113 УПК).

Закон из всех участников судебного заседания при рассмотрении

уголовного дела по кассационным жалобе, представлению требует

обязательного участия лишь для прокурора.

Заседание условно можно разделить на три части. Первую — *подго-*

*товительную* — проводит судья, председательствующий в заседании.

Он открывает заседание и объявляет, какое дело подлежит рассмотре‑

нию и по чьим кассационным жалобе и (или) представлению; объяв‑

ляет состав суда, сообщает, кто из сторон участвует и присутствует в

зале, и разъясняет лицам, участвующим в деле, их право заявлять от‑

воды и ходатайства, а также фамилию, имя и отчество переводчика,

если он присутствует в заседании.

Вторая — *основная часть заседания, в которой по кассационным*

*жалобам и представлениям* суд проверяет приговор или иное судебное

решение. Судья-докладчик, ранее не участвовавший в рассмотрении

данного дела, сообщает содержание приговора или иного обжалуемого

решения, а также кассационных жалобы или представления. Доклад‑

чику могут быть заданы вопросы судьями.

Если лица, чьи интересы затрагивает решение суда кассационной

инстанции, явились в судебное заседание, они имеют право выступить

по делу. Первым выступает лицо, подавшее кассационные жалобу или

представление. Затем суд выслушивает возражения другой стороны.

Если в деле имеется несколько кассационных жалоб, представлений,

несколько возражений, суд с учетом мнения сторон определяет после‑

довательность выступлений: сначала жалоба и (или) представление,

затем возражение. Таким образом, вторая часть заседания включает в

себя изложение доводов жалобы или представления сторонами.

*Завершающая*, третья часть заседания — это вынесение и оглаше‑

ние постановления, определения, принятого судом. После заслуши‑

вания сторон суд удаляется в совещательную комнату для вынесения

определения, постановления, о чем председательствующий объявляет

присутствующим в зале судебного заседания. При рассмотрении уго‑

ловного дела в кассационном порядке все вопросы решаются боль‑

шинством голосов судей. Председательствующий голосует последним.

Первым выносится на голосование предложение, наиболее благопри‑

ятное для оправданного, осужденного или лица, в отношении которого

уголовное дело прекращено. При равном количестве голосов кассаци‑

онные жалоба, представление считаются отклоненными.

Регламент судебного заседания, предусмотренный ст. 257 УПК,

распространяется и на производство в кассационном порядке.

**§ 7. Решения суда кассационной инстанции**

Суд кассационной инстанции может принять одно из предусмо‑

тренных ст. 40114 УПК решений1.

**Оставление жалобы или представления без удовлетворения**. Та‑

кое решение суд кассационной инстанции принимает в том случае, ко‑

гда в кассационных жалобах отсутствуют кассационные основания и

он приходит к выводу о том, что вынесенное судом первой инстанции

судебное решение соответствует закону и при производстве по делу не

было допущено ни неправильного применения уголовного закона, ни

существенного нарушения уголовно-процессуального закона.

**Отмена обвинительного приговора или иного судебного реше-**

**ния с прекращением уголовного дела.** Такое решение кассацион‑

ная инстанция принимает при наличии любого основания, которое

должно в соответствии с ч. 2 ст. 302 УПК повлечь вынесение оправ‑

дательного приговора.

Кроме того, приговор должен быть отменен, а дело прекращено при

выявлении в ходе проверки приговора любого из оснований, преду‑

смотренных ст. 24 УПК, а именно: при истечении сроков давности уго‑

ловного преследования; в связи со смертью осужденного, за исклю‑

чением случаев, когда производство по уголовному делу необходимо

для реабилитации умершего; и т.д.

**Отмена оправдательного приговора с передачей дела на новое**

**судебное рассмотрение.** Отмена оправдательного приговора допуска‑

ется не иначе как по представлению прокурора либо по жалобе потер‑

певшего (его представителя), а также по жалобе оправданного, не со‑

гласного с мотивами оправдания.

По представлению прокурора либо жалобе частного обвинителя,

потерпевшего или их представителей суд кассационной инстанции

вправе отменить приговор в связи с необходимостью назначения бо‑

лее строгого наказания ввиду признания наказания, назначенного су‑

дом первой инстанции, несправедливым вследствие его чрезмерной

мягкости.

Отмена приговора, определения или постановления суда и всех по‑

следующих судебных решений с передачей уголовного дела на новое

судебное рассмотрение либо возвращение дела прокурору, а также пе‑

редача дела на новое рассмотрение в суд апелляционной или кассаци‑

онной инстанции имеют место в случаях, например, когда при рассмо‑

трении дела был нарушен уголовно-процессуальный закон.

Отменяя приговор и направляя дело на новое судебное рассмотре‑

ние, *суд кассационной инстанции вправе давать только такие указа-*

*ния суду первой инстанции, которые не предрешают выводы суда пер-*

*вой инстанции* (ч. 7 ст. 40116 УПК).

**Изменение судебного решения.** Кассационная инстанция вправе,

не передавая дело на новое рассмотрение, внести необходимые изме‑

нения в приговор суда первой или апелляционной инстанции.

Такое право появляется у кассационной инстанции

тогда, когда суд, разрешивший дело по существу, допустил ошибку в

применении норм закона или вынес несправедливый приговор, а име‑

ющихся данных достаточно, чтобы изменить решение, применив за‑

кон о менее тяжком преступлении и снизив наказание.

Основные полномочия кассационной инстанции по изменению при‑

говора состоят в следующем: 1) применить к осужденному закон о ме‑

нее тяжком преступлении и снизить наказание в соответствии с изме‑

ненной квалификацией содеянного; 2) снизить наказание без измене‑

ния квалификации1.

При неправильном применении уголовного закона суд кассацион‑

ной инстанции может внести необходимые изменения в приговор, если

только при этом не ухудшается положение осужденного.

*Суд кассационной инстанции вправе исключить из приговора при‑*

*менение дополнительной меры наказания, а равно уменьшить размер*

*дополнительного наказания (срок, в течение которого запрещено зани‑*

*маться определенной деятельностью, и т. п.).*

*Недопустимость усиления наказания в суде кассационной инстан-*

*ции означает, что суд не вправе*: увеличить размер назначенного при‑

говором наказания, даже если оно назначено судом первой инстанции

с нарушением уголовного закона; заменить избранный судом первой

инстанции вид наказания более строгим; указать срок дополнитель‑

ного наказания, если суд первой инстанции его не указал; заменить

условное наказание, назначенное судом первой инстанции, наказанием

хотя бы и более мягким, но подлежащим отбыванию реально; увели‑

чить испытательный срок при условном осуждении; заменить прин‑

цип поглощения принципом сложения наказания, если это приводит

к увеличению наказания, подлежащего отбыванию по совокупности.

При неправильном применении уголовного закона суд кассацион‑

ной инстанции может внести необходимые изменения в приговор, если

только при этом не ухудшается положение осужденного. Применение

закона о менее тяжком преступлении, как правило, влечет за собой

снижение наказания.

# 80. Основания отмены или изменения судебного решения в проверочных стадиях уголовного судопроизводства.

**§ 3. Основания отмены или изменения судебных решений**

**в апелляционной инстанции**

Апелляционными основаниями отмены или изменения судебного

решения являются нарушения норм материального или процессуаль‑

ного права, которые привели к вынесению незаконного, необоснован‑

ного и несправедливого судебного решения при производстве по делу

и рассмотрении и разрешении его в суде первой инстанции3.

***Несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фак-***

***тическим обстоятельствам уголовного дела, установленным су-***

***дом первой инстанции*** (ст. 38916 УПК). Данное основание нацеливает

апелляционную инстанцию на проверку обоснованности приговора:

правильности установления фактических обстоятельств и правильно‑

сти выводов суда. Это основание имеет место в тех случаях, когда:

1) выводы суда не подтверждаются доказательствами, рассмотрен‑

ными в судебном заседании. Это означает, что суд сделал свои вы‑

воды по делу голословно, построил их на предположениях, сослался в

приговоре на доказательства, не исследованные в судебном заседании,

и т. п.

2) суд не учел обстоятельств, которые могли существенно повлиять

на выводы суда. Это означает, что в материалах дела, в протоколе су‑

дебного заседания есть противоречивые данные, но суд не обеспечил

всесторонности их исследования.

3) в приговоре не указано, по каким основаниям при наличии проти‑

воречивых доказательств, имеющих существенное значение для выво‑

дов суда, суд принял одни из этих доказательств и отверг другие. Суд

не мотивировал свою оценку доказательств и установленных обстоя‑

тельств дела. Из приговора не ясно, почему сделаны те, а не другие вы‑

воды суда.

4) выводы суда, изложенные в приговоре, содержат существенные

противоречия, которые повлияли или могли повлиять на решение во‑

проса о виновности или невиновности осужденного или оправданного,

на правильность применения уголовного закона или на определение

меры наказания.

Во всех указанных случаях либо приговор не подкреплен исследо‑

ванными в суде доказательствами, либо допущена логическая ошибка

в его обосновании, влекущая внутреннюю противоречивость и неубе‑

дительность приговора, в частности когда при анализе доказательств

не объяснено, почему одно доказательство судом признано достовер‑

ным, а другое отвергнуто. *Возможно также противоречие между опи‑*

*сательной и резолютивной частями приговора*.

***Существенные нарушения уголовно-процессуального закона***

(ст. 38917 УПК). Основаниями отмены или изменения судебного реше‑

ния судом апелляционной инстанции являются такие нарушения уго‑

ловно-процессуального закона, которые путем лишения или ограниче‑

ния гарантированных законом прав участников уголовного судопроиз‑

водства, несоблюдения процедуры судопроизводства или иным путем

повлияли или могли повлиять на постановление законного и обосно‑

ванного судебного решения.

Из содержания ч. 1 ст. 38917 УПК следует, что не всякое процессу‑

альное нарушение влечет отмену или изменение судебного решения.

Это зависит от характера нарушений, от обстоятельств конкретного

уголовного дела и определяется судом апелляционной инстанции ин‑

дивидуально для каждого случая. Поэтому среди нарушений уголов‑

но-процессуального закона выделяются условные и безусловные осно‑

вания к отмене приговора. Условными основаниями являются такие

нарушения процедуры, существенность которых зависит от условий

конкретного дела.

В ч. 2 ст. 38917 УПК названы такие нарушения уголовно-процессу‑

ального закона, при установлении которых судебное решение должно

быть отменено в любом случае, потому что их существенность не за‑

висит от условий дела. Это *безусловные основания к отмене приговора.*

К ним относятся: непрекращение уголовного дела судом при наличии

оснований, предусмотренных ст. 254 УПК; вынесение судом решения

незаконным составом суда или вынесение вердикта незаконным соста‑

вом коллегии присяжных заседателей; рассмотрение уголовного дела

в отсутствие подсудимого, за исключением случаев, предусмотренных

ч. 4 и 5 ст. 247 УПК; рассмотрение уголовного дела без участия защит‑

ника, если его участие является обязательным, или с иным наруше‑

нием права обвиняемого пользоваться помощью защитника; и т.д.

Рассматриваемые основания нарушают прежде всего требование

законности приговора, т. е. требуют проверки правильности приговора

с точки зрения соблюдения формы, процедуры. Такого рода наруше‑

ния не требуют исследования фактических обстоятельств дела, так как

они, как правило, очевидны уже при изучении материалов дела и для

их выявления не нужен апелляционный порядок проверки, связанный

с исследованием фактических обстоятельств.

***Неправильное применение уголовного закона и несправедли-***

***вость приговора (ст. 38918 УПК)***. По сути, в этой статье объединены

два самостоятельных основания к отмене или изменению приговора:

1) неправильное применение уголовного закона, свидетельствующее о

незаконности приговора, и 2) несправедливость приговора, свидетель‑

ствующая о невыполнении судом требования о справедливости приго‑

вора в контексте ст. 6 УК.

Законодатель не перечисляет конкретные виды нарушений, выра‑

жающих *неправильное применение уголовного закона* (ч. 1 ст. 38918

УПК). Эти нарушения разнообразны по своим проявлениям. Можно

определить лишь их общую классификацию, которой придерживается

законодатель, а именно:

1) нарушение требований Общей части УК;

2) применение не той статьи или не тех пункта и (или) части статьи

Особенной части УК, которые подлежали применению;

3) назначение наказания более строгого, чем предусмотрено соот‑

ветствующей статьей Особенной части УК.

Более распространенной ошибкой является нарушение правил ч. 2

и 3 ст. 66 УК при назначении наказания за неоконченное преступление

(приготовление или покушение); нарушение правил назначения нака‑

зания по совокупности преступлений, когда в нарушение ч. 2 ст. 69

УК окончательное наказание, назначенное путем частичного или пол‑

ного сложения, превышает максимальный срок или размер наказания,

предусмотренный за наиболее тяжкое из совершенных преступлений

небольшой тяжести; ухудшение положения виновного в нарушение

ч. 5 ст. 69 УК при осуждении его после вынесения приговора за ранее

совершенное преступление и др.

Что касается такого основания отмены судебных решений, как *не-*

*справедливость приговора* (ч. 2 ст. 38918 УПК), то в ст. 6 УК указы‑

вается: наказание и иные меры уголовно-правового характера, при‑

меняемые к лицу, совершившему преступление, должны быть спра-

ведливыми, т. е. соответствовать характеру и степени общественной

опасности преступления, обстоятельствам его совершения и лично‑

сти виновного. Несправедливый приговор одновременно является не‑

законным и необоснованным3.

В соответствии со ст. 38918 УПК справедливость приговора сво‑

дится к справедливости назначенного уголовного наказания. Неспра‑

ведливым является приговор, по которому было назначено наказание,

не соответствующее тяжести преступления, личности осужденного,

либо наказание, которое хотя и не выходит за пределы, предусмотрен‑

ные соответствующей статьей Особенной части УК, но по своему

виду или размеру является несправедливым как вследствие чрезмер‑

ной мягкости, так и вследствие чрезмерной суровости.

**§ 8. Основания отмены или изменения судебного решения**

**судом кассационной инстанции**

Основаниями отмены или изменения приговора в кассационном по‑

рядке могут быть только те нарушения, которые привели к незакон‑

ности судебного решения.

Первым из оснований названо ***существенное нарушение уголов-***

***ного закона, повлиявшее на исход дела***. Точнее указы‑

вать не на нарушение уголовного закона, а *на неправильное его приме-*

*нение*. Законодатель впервые применительно к неправильному приме‑

нению уголовного закона употребляет еще и термин «существенные

нарушения». *Итак, под существенным нарушением уголовного закона следует*

*понимать нарушение, выразившееся в неправильном применении уго-*

*ловного закона, включая нормы как Общей, так и Особенной частей*

*УК.*

Следующим основанием является ***существенное нарушение уго-***

***ловно-процессуального закона, повлиявшее на исход дела2*** .

Суд кассационной инстанции всякий раз должен решать три задачи:

выяснять, было ли допущено нарушение процессуального закона, оце‑

нивать, является ли выявленное нарушение существенным, и опреде‑

лять, повлияло ли выявленное нарушение на исход дела. Только нали‑

чие этих трех обстоятельств позволит отменять приговор или иное су‑

дебное решение, вступившее в законную силу по данному основанию.

Определенным ориентиром при оценке существенности процессуаль‑

ных нарушений являются те конкретные нарушения, которые перечис‑

ляет законодатель в ч. 2 ст. 38917 УПК, придавая им значение безуслов‑

ных оснований, влекущих отмену приговора в любом случае.

Кроме рассмотренных оснований к отмене или изменению приго‑

вора законодатель называет еще три специфических основания.

Первые два из этих оснований не связаны с проверкой законности

вступивших в законную силу судебных актов и поиском допущенных на

предыдущих стадиях судопроизводства судебных ошибок. Одно из них

относится к выявлению данных, свидетельствующих ***о несоблюдении***

***лицом условий и невыполнении им обязательств, предусмотренных***

***досудебным соглашением о сотрудничестве*** (ч. 1 ст. 40115 УПК).

Другое основание связано ***с заочным рассмотрением дела в первой***

***инстанции.*** По уголовному делу о тяжком и особо тяжком преступле‑

нии в исключительных случаях судебное разбирательство может быть

проведено в отсутствие подсудимого, который находился за пределами

территории РФ и (или) уклонялся от явки в суд (ч. 5 ст. 247 УПК). Если

указанные обстоятельства устранены, осужденный готов предстать пе‑

ред судом первой инстанции и ходатайствует об отмене заочного приго‑

вора, это является основанием для отмены данного приговора в кассаци‑

онном порядке и возвращения дела для нового рассмотрения его в суде

первой инстанции с участием подсудимого (ч. 2 ст. 40115 УПК).

Третье специфическое основание отмены приговора или иного су‑

дебного решения связано с выявлением в кассационном производстве

одного из оснований, указанных в ч. 1 и п. 1 ч. 12 ст. 237 УПК, преду‑

сматривающих ***невозможность рассмотрения дела судом первой ин-***

***станции и необходимость возвращения дела прокурору***. Закон пред‑

усматривает, что при выявлении такого рода оснований кассационная

инстанция отменяет приговор, постановление или определение суда и

все последующие судебные решения по данному делу. Прокурор обя‑

зан в подобных случаях принять меры к устранению тех процессуаль‑

ных нарушений, которые препятствуют рассмотрению дела судом пер‑

вой инстанции. Однако кассационная инстанция при этом должна бу‑

дет учитывать позицию Конституционного Суда РФ о том, что такого

рода возвращение дела прокурору не должно быть «связано с воспол-

нением неполноты проведенного дознания или предварительного след-

ствия»1.

# 81. Стадия исполнения приговора.

**§ 2. Вступление приговора в законную силу**

**и обращение его к исполнению**

В соответствии со ст. 390 УПК приговор суда первой инстанции вступает в законную силу по истечении установленных ст. 3894 УПК 15 суток на его обжалование в апелляционном порядке, если он не был обжалован сторонами. Приговор суда апелляционной инстанции вступает в законную силу с момента его провозглашения. В случае подачи жалобы, представления в апелляционном порядке приговор вступает в законную силу в день вынесения решения судом апелляционной инстанции, если он не отменяется судом апелляционной инстанции с передачей уголовного дела на новое судебное разбирательство либо с возвращением уголовного дела прокурору.

В соответствии со ст. 391 УПК определение или постановление суда первой инстанции вступает в законную силу и обращается к исполнению по истечении срока его обжалования в апелляционном порядке либо в день вынесения судом апелляционной инстанции определения или постановления. Определение или постановление суда, не подлежащее обжалованию в апелляционном порядке, вступает в законную силу и обращается к исполнению немедленно1.

При частичной отмене приговора судом апелляционной инстанции приговор вступает в законную силу только в той части, которая оставлена без изменения. Измененный вышестоящим судом приговор вступает в законную силу с соответствующими изменениями. Приговор может вступить в законную силу и в иные сроки. Если поданная апелляционная жалоба (представление) не соответствует установленным требованиям, судья возвращает ее и назначает срок для пересоставления. В случае невыполнения требований судьи в установленный срок жалоба (представление) считается неподанной. В этом случае производство по делу в апелляционном порядке прекращается, а приговор считается вступившим в законную силу по истечении срока его обжалования (ч. 4 ст. 3896, ч. 1 ст. 390 УПК).

Приговор обращается судом к исполнению немедленно, а подсудимый, находящийся под стражей, освобождается судом в зале суда в случаях его оправдания, вынесения обвинительного приговора без назначения наказания, вынесения обвинительного приговора с назначением наказания и освобождением от его отбывания, назначением наказания, не связанного с лишением свободы, или наказания в виде лишения свободы условно (ст. 311 УПК).

Апелляционные приговор, определение или постановление, в соответствии с которыми осужденный подлежит освобождению изпод стражи, исполняются в этой части немедленно. Копия апелляционных приговора, определения, постановления или выписка из них в части, касающейся освобождения осужденного изпод стражи, направляется администрации места содержания под стражей для немедленного исполнения (ч. 4 ст. 38933 УПК).

Суд непосредственно исполняет назначенное приговором наказание в виде лишения специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград. Исполнение судом приговора в этих случаях осуществляется путем направления копии приговора с приложенными к нему наградами и документами (если они приобщены к делу) в государственный орган (в случае его упразднения — в органпреемник), принявший решение о присвоении специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград. Этот орган в установленном порядке вносит в документы необходимые сведения о лишении соответствующего звания, чина и наград, принимает меры к лишению осужденного всех прав и льгот, связанных со званием, чином и наградами, о чем в течение одного месяца со дня получения копии приговора сообщает суду, принявшему указанное решение.

В течение трех суток со дня вступления приговора в законную силу или возвращения уголовного дела из суда апелляционной инстанции приговор обращается к исполнению судом первой инстанции (ч. 4 ст. 390 УПК). Обращение к исполнению приговора, определения, постановления суда возлагается на суд, рассмотревший уголовное дело в первой инстанции (ч. 1 ст. 393 УПК

Обвинительный приговор, исполнение которого отсрочено, обращается к исполнению после окончания отсрочки или ее отмены.

Направляемые на исполнение копии приговоров, решений, определений, постановлений и выдаваемые судом исполнительные документы заверяются подписями судьи, председательствующего по делу, либо председателем суда, секретаря суда, а также гербовой печатью. Суд апелляционной инстанции обязан сообщить в учреждение или орган, на которые возложено исполнение наказания, о решении, принятом им в отношении лица, содержащегося под стражей. Учреждение или орган, на которые возложено исполнение наказания, обязаны немедленно известить суд, постановивший обвинительный приговор, о его исполнении. Кроме того, эти же органы обязаны извещать суд, постановивший приговор, о месте отбывания наказания осужденным (ч. 5, 6 ст. 393 УПК).

После обращения приговора к исполнению суд осуществляет судебный контроль за исполнением наказаний при обращении к нему с ходатайствами о разрешении вопросов, указанных в ст. 397 УПК.

Об обращении приговора к исполнению в случае удовлетворения гражданского иска извещаются гражданский истец и гражданский ответчик (ч. 2 ст. 394 УПК).

Вступившие в законную силу приговоры подлежат исполнению учреждениями и органами, исполняющими наказание. К ним относятся: судебные приставыисполнители, уголовноисполнительная инспекция, исправительный центр, дисциплинарная воинская часть, арестный дом, колониипоселения, воспитательные колонии, лечебные исправительные учреждения, исправительные колонии общего, строгого или особого режима либо тюрьмы, следственный изолятор (ст. 16 УИК). Требования приговора о лишении права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью исполняются администрацией организации, в которой работает осужденный, а также органами, правомочными в соответствии с законом аннулировать разрешение на занятие соответствующей деятельностью. Исполнение приговора при этом основывается на уголовноисполнительных правоотношениях, возникающих между осужденным и органом, исполняющим назначенное наказание.

**§ 3. Вопросы, разрешаемые судом в стадии исполнения приговора**

УПК различает три группы вопросов, разрешаемых судом в стадии исполнения приговора: отсрочка исполнения приговора (ст. 398); вопросы, подлежащие рассмотрению судом при исполнении приговора (ст. 397); снятие судимости (ст. 400).

**Отсрочка исполнения приговора**, т. е. перенесение исполнения приговора на установленный срок, допускается только в отношении таких наказаний, как обязательные работы, исправительные работы, ограничение свободы, арест или лишение свободы, когда немедленное исполнение приговора в силу названных в законе обстоятельств способно повлечь для осужденного тяжкие последствия. К таким обстоятельствам ст. 398 УПК относит, например, болезнь осужденного, препятствующую отбыванию наказания (п. 1 ч. 1); беременность осужденной, наличие у нее или у осужденного, являющегося единственным родителем, малолетних детей до достижения ими возраста 14 лет, за исключениями, указанными в п. 2 ч. 1 ст. 398 УПК; добровольное желание осужденного за преступления, связанные с наркоманией, пройти соответствующий курс лечения и социальномедицинскую реабилитацию (п. 4 ч. 1) и др. Назначенный судом штраф может быть отсрочен или рассрочен на срок до пяти лет, если немедленная уплата для осужденного является невозможной (ч. 2 ст. 398 УПК)1.

Отсрочка исполнения приговора возможна только до обращения его к исполнению. Вопрос об отсрочке исполнения приговора решается судом по ходатайству осужденного, его законного представителя, близких родственников, защитника либо по представлению прокурора (ст. 398 УПК).

Вторая группа — **вопросы, подлежащие рассмотрению судом при исполнении приговора**, — является наиболее многочисленной. Эти вопросы возникают в процессе исполнения приговора или применения принудительных мер медицинского характера. Среди них можно выделить несколько групп:

*1) о возмещении вреда реабилитированному, восстановлении его трудовых, пенсионных, жилищных и иных прав (п. 1 ст. 397 УПК);*

*2) о досрочном и условнодосрочном освобождении от наказания (п. 4, 6, 9, 13, 16 ст. 397 УПК);*

*3) о замене наказания, назначенного приговором суда, другим наказанием, об отмене условного, условнодосрочного освобождения, отсрочки отбывания наказания, об отмене частично либо о дополнении установленных осужденному к наказанию ограничений, а также об изменении условий отбывания наказания или заменяющих его мер (п. 2, 41, 5, 7, 8, 81, 12, 14, 17, 19 ст. 397 УПК).*

С группой вопросов о замене наказания в случае злостного уклонения от его отбывания связано применение судом *заключения под стражу осужденного*, скрывшегося в целях уклонения от отбывания указанных видов наказания, до рассмотрения вопроса об их замене (п. 18 ст. 397 УПК), заключения под стражу осужденного к лишению свободы с отбыванием наказания в колониипоселении, уклонившегося от получения предписания о направлении к месту отбывания наказания, предусмотренного ч. 1 ст. 751 УИК, или не прибывшего к месту отбывания наказания в установленный в предписании срок, но не более чем на 30 суток, а также *направления его в колониюпоселение под конвоем* в порядке, установленном ст. 75 и 76 УИК, либо *изменения вида исправительного учреждения*, назначенного по приговору суда осужденному к лишению свободы в соответствии со ст. 78 и 140 УИК (п. 181 ст. 397 УПК);

*4) о передаче гражданина иностранного государства, осужденного к лишению свободы судом Российской Федерации, для отбывания наказания в государство, гражданином которого он является, и об определении условий отбывания наказания в Российской Федерации гражданина РФ, осужденного в иностранном государстве (п. 20, 21 ст. 397 УПК);*

*5) о разрешении сомнений и неясностей, возникающих при приведении приговора в исполнение (п. 15 ст. 397 УПК).* Сомнения и неясности могут возникать в результате недостатков приговора, связанных, например, с неразрешением в приговоре вопросов о судьбе вещественных доказательств, о судьбе детей осужденного, оставшихся без присмотра, об устранении ошибок, допущенных в приговоре при написании биографических данных осужденного и др., однако их разрешение не должно влечь ухудшения положения осужденного и затрагивать существо приговора.

С разрешением неясностей и сомнений связано разрешение вопросов *об исполнении приговора при наличии других неисполненных приговоров*, если это не решено в последнем по времени приговоре, и *о зачете времени содержания под стражей, а также времени пребывания в лечебном учреждении* в соответствии со ст. 72, 103 и 104 УПК (п. 10, 11 ст. 397 УПК);

*6)* *об изменении вида исправительного учреждения, назначенного по приговору суда осужденному к лишению свободы, в зависимости от его поведения и отношения к труду в соответствии со ст. 78 и 140 УИК (п. 3 ст. 397 УПК)*1.

Вопросы, связанные с исполнением приговора, рассматриваются судом:

1) по ходатайству реабилитированного, его законного представителя, а в случае смерти реабилитированного — другого его близкого родственника или родственника — в целях возмещения ему имущест венного вреда, восстановления его трудовых, пенсионных, жилищных и иных прав;

2) по ходатайству осужденного в случаях условнодосрочного освобождения от наказания, освобождения от наказания в связи с его болезнью, зачета времени содержания под стражей и др. (п. 4, 6, 9, 11—15 ст. 397 УПК, ч. 1 и 2 ст. 398 УПК). С ходатайством по всем указанным вопросам в суд могут обращаться учреждение или орган, исполняющие наказание, адвокат осужденного.

В тех случаях, когда рассмотрение вопросов, связанных с исполнением приговора, возможно по ходатайству осужденного, уполномоченные государственные органы и должностные лица не освобождаются от обязанности инициировать перед судом вопрос о приведении вынесенного по делу приговора в соответствие с новым уголовным законом, устраняющим или смягчающим ответственность за преступление1, тем более в связи с заболеванием осужденного, чье состояние здоровья несовместимо с длительным лишением свободы. Нахождение такого лица в местах лишения свободы ущемляет его чувство собственного достоинства и влечет превышение степени физических и моральных страданий, неизбежно сопровождающих лишение свободы2;

3) по представлению органа внутренних дел по месту задержания осужденного — о заключении под стражу осужденного, скрывшегося в целях уклонения от отбывания наказания в виде штрафа, обязательных работ, исправительных работ либо ограничения свободы (п. 18, 181 ст. 397 УПК);

4) по представлению федерального органа исполнительной власти в сфере юстиции либо обращению осужденного или его представителя, а равно компетентных органов иностранного государства в соответствии с международным договором Российской Федерации или письменным соглашением компетентных органов Российской Федерации с компетентными органами иностранного государства на основе взаимности в случаях, установленных п. 20 и 21 ст. 397 УПК;

5) по представлению учреждения или органа, исполняющего наказание, — во всех остальных случаях, указанных в ст. 397 УПК.

**Снятие судимости** до истечения срока ее погашения в соответствии со ст. 86 УК допускается в отношении осужденного, который после отбытия наказания вел себя безупречно (ст. 400 УПК). Вопрос о снятии судимости разрешается по ходатайству лица, отбывшего наказание.

**§ 4. Производство по рассмотрению и разрешению вопросов, связанных с исполнением приговора и снятием судимости**

Разрешение вопросов, возникающих при исполнении приговора, отнесено к компетенции суда, постановившего приговор, или суда по месту отбытия наказания, или суда по месту жительства осужденного. В случаях исполнения приговора вне территории деятельности суда, постановившего приговор, вопросы, связанные с исполнением при говора, подлежат разрешению судом того же уровня, а при отсутствии такового — вышестоящим судом. Вопрос о снятии судимости разрешается судом или мировым судьей по уголовным делам, отнесенным к его подсудности, по месту жительства лица, отбывшего наказание. Изменение, продление или прекращение применения принудительных мер медицинского характера производится судом, назначившим эту меру, или судом по месту применения указанной меры. Все вопросы разрешаются в судебном заседании.

В судебное заседание вызывается представитель учреждения, исполняющего наказание, или компетентного органа, по представлению которого разрешается вопрос, связанный с исполнением наказания. В судебном заседании вправе участвовать прокурор. Если вопрос касается исполнения приговора в части гражданского иска, в судебное заседание вызываются гражданский истец и гражданский ответчик. Участие потерпевшего в судебном заседании УПК не предусмотрено, поскольку исполнение приговора не может зависеть от волеизъявления потерпевшего1. Для участия в деле могут быть допущены близкие родственники осужденного или иные заинтересованные лица, а по ходатайству осужденного — адвокат. При рассмотрении вопроса, связанного с отсрочкой исполнения приговора, в судебном за седании вправе участвовать законный представитель осужденного и его защитник. При разрешении вопроса об освобождении от наказания вследствие болезни обязательно присутствие представителя врачебной комиссии.

Осужденный вправе участвовать в рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора (п. 20 ч. 4 ст. 47 УПК). На судах лежит обязанность извещать осужденных о месте и времени проведения судебного заседания. При наличии ходатайства осужденного об участии в судебном заседании суд обязан обеспечить непосредственное его участие в судебном заседании либо предоставить возможность изложить свою позицию путем использования систем видеоконференцсвязи. Вопрос о форме участия осужденного в судебном заседании решается судом. Ходатайство осужденного об участии в судебном заседании может быть заявлено одновременно с его ходатайством по вопросам, связанным с исполнением приговора, либо в течение 10 суток со дня получения осужденным извещения о дате, времени и месте судебного заседания (ч. 2 ст. 399 УПК).

В случае участия в судебном заседании осужденный вправе знакомиться с представленными в суд материалами, участвовать в их рассмотрении, заявлять ходатайства и отводы, излагать свои аргументы и представлять подтверждающие их доказательства.

Если в судебном заседании рассматривается ходатайство лица о снятии судимости, то его участие обязательно (ч. 2 ст. 400 УПК). Обязательным является участие осужденного и при рассмотрении вопроса о заключении его под стражу в соответствии с п. 18, 181 ст. 397 УПК1.

Недопустимо в целях обеспечения явки в судебное заседание осужденных, злостно уклоняющихся от исполнения наказания в виде штрафа, обязательных работ, исправительных работ либо ограничения свободы, задерживать их в порядке, предусмотренном для лиц, подозреваемых в совершении преступления. Заключение под стражу к осужденному может избираться для обеспечения исполнения приговора только в случае установления судом, что он скрывается в целях уклонения от отбывания наказания, причем только в связи с такими видами наказания, как штраф, обязательные работы, исправительные работы либо ограничение свободы.

Процедура судебного разбирательства в стадии исполнения приговора предполагает проведение судьей подготовительных действий, исследование тех обстоятельств, в связи с которыми оно проводится, выслушивание участвующих в судебном заседании лиц и вынесение предусмотренного УПК решения. Все вопросы разрешаются судьей единолично в открытом судебном заседании. В судебном заседании ведется протокол.

Подготовительные действия суда связаны с объявлением состава суда, прокурора, участвующего в деле, секретаря судебного заседания, разъяснением прав участвующим в деле лицам, выслушиванием ходатайств и принятием по ним решений.

После заслушивания доклада представителя учреждения или органа, подавшего представление, либо объяснения заявителя или лица, заявившего ходатайство о снятии судимости, которые излагают сущность представления или ходатайства и их обоснование, исследуются представленные материалы, выслушиваются объяснения лиц, явившихся в судебное заседание, мнение прокурора. Последовательность дачи объяснений участвующими лицами устанавливается судьей.

Заканчивается судебное заседание вынесением судом в совещательной комнате постановления, которое должно соответствовать требованиям, предъявляемым к постановлениям судьи ч. 4 ст. 7 УПК, и основываться на исследованных в судебном заседании фактических обстоятельствах дела.

Разрешение судом широкого круга разнообразных вопросов связано с осуществлением на данной стадии доказывания, которое имеет свои особенности:

1) круг вопросов, подлежащих исследованию судом в данной стадии, определяется не только уголовнопроцессуальным, но и уголовным и уголовноисполнительным законом. Например, по делам об условнодосрочном освобождении от отбытия наказания доказыванию подлежат обстоятельства, подтверждающие в соответствии с ч. 1 ст. 79 УК, что лицо для своего исправления не нуждается в полном отбывании назначенного судом наказания, а в соответствии с ч. 1 ст. 175 УИК, что осужденный к пожизненному лишению свободы отбыл не менее 25 лет, кроме того, что у него в течение предшествующих лет нет злостных нарушений порядка отбывания наказания, и др.;

2) разрешая вопросы, связанные с исполнением приговора, суд основывается на объяснениях и письменных документах, имеющих значение для разрешаемого вопроса и представленных учреждением или органом, исполняющим наказание, органом внутренних дел по месту задержания осужденного, самим осужденным или иными лицами (ст. 399 УПК). Посредством этих документов устанавливаются или опровергаются определенные юридические факты. Указанные документы могут быть использованы судом в качестве доказательств (иных документов) после их проверки путем производства судебных и иных процессуальных действий и оценки по правилам ст. 87, 88 УПК;

3) бремя доказывания обстоятельств, связанных с исполнением приговора, лежит на учреждении или органе, исполняющем наказание, либо компетентном органе, по представлению которого разрешается вопрос, связанный с исполнением наказания, или на осужденном, по ходатайству которого разрешается соответствующий вопрос. Бремя доказывания по вопросу о снятии судимости лежит на лице, отбывшем наказание.

При подготовке к судебному заседанию в подавляющем большинстве случаев суд не истребует уголовные дела. Поэтому судья вправе по собственной инициативе истребовать дополнительные материалы (справки об отбытии наказания, копии приказов о поощрениях, данные о возмещении ущерба, причиненного преступлением, характеристики, заключение врачебной комиссии о болезни осужденного, данные о злостном уклонении осужденного от отбывания наказания, сведения о мерах, принимавшихся уголовноисполнительной инспекцией по обеспечению исполнения назначенного наказания, и др.), подтверждающие наличие оснований для разрешения заявленного ходатайства. При необходимости проверки достоверности заключения врачебной комиссии судья вправе назначить медицинскую или психиатрическую экспертизу. Отсутствие необходимых материалов обусловливает поверхностное исследование обстоятельств дела и принятие судьей ошибочных решений. Указанные действия судьи будут способствовать обеспечению прав осужденного, тем более находящегося в заключении и ограниченного в возможности собирания доказательств.

На постановление суда, вынесенное при разрешении вопросов, связанных с исполнением приговора, в соответствии со ст. 401 УПК1 могут быть поданы апелляционные жалоба или представление в порядке, установленном гл. 451 УПК. При внесении представления на постановление суда, в соответствии с которым осужденный подлежит освобождению от отбывания наказания, прокурор письменно уведомляет об этом администрацию места отбывания наказания до истечения срока обжалования указанного постановления в апелляционном порядке.

Постановление суда об отказе в удовлетворении ходатайства о снятии судимости обжалованию не подлежит. В случае отказа в снятии судимости повторное ходатайство об этом может быть возбуждено перед судом не ранее чем по истечении одного года со дня вынесения постановления об отказе (ч. 5 ст. 400 УПК).

# 82. Производство в надзорной инстанции, отличие от кассационного производства.

**§ 1. Сущность и значение пересмотра судебных решений в порядке надзора**

*Пересмотр вступивших в законную силу приговоров, определений и постановлений суда является дополнительным способом* обеспечения правосудности судебных решений. Одним из таких способов является *проверка в порядке надзора, которая имеет резервное значение* и используется, когда неприменимы или исчерпаны все обычные средства процессуальноправовой защиты. Теперь в российском уголовном судопроизводстве существует *три формы пересмотра решений суда, вступивших в законную силу: в кассационном порядке, в порядке надзора и в порядке возобновления производства по уголовному делу ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств*.

В отличие от кассационного надзорное производство является *экстраординарной, исключительной процессуальной формой проверки судебных решений* по уголовным делам.

Оно имеет своей задачей проверить решения нижестоящих судебных инстанций и внести в них необходимые изменения или отменить их, если ни в одной из нижестоящих судебных инстанций не было своевременно выявлено или было допущено нарушение уголовнопроцессуального или уголовного закона, что привело к постановлению незаконного судебного решения.

Пересмотр в порядке надзора судебных актов, вступивших в законную силу, возможен лишь как дополнительная гарантия законности таких актов и предполагает установление процедур производства в данной стадии процесса, соответствующих ее правовой природе и предназначению.

**§ 2. Лица, пользующиеся правом принесения жалобы и представления в порядке надзора**

Право обжалования вступившего в законную силу судебного решения в суд надзорной инстанции *принадлежит перечисленным в законе участникам судебного разбирательства, должностным лицам в пределах их полномочий, а также иным лицам в той части, в которой обжалуемое судебное решение затрагивает их права и законные интересы (ч. 1 и 2 ст. 4012, ч. 1 ст. 4121, ст. 123 УПК).*

Вступившие в законную силу судебные решения могут быть пересмотрены в порядке надзора по жалобам осужденного, оправданного, их защитников и законных представителей, потерпевшего, частного обвинителя, их законных представителей и представителей. Гражданский истец, гражданский ответчик или их законные представители и представители вправе обжаловать судебное решение в части, касающейся гражданского иска. Обращения указанных лиц именуются *надзорными жалобами*.

При определении круга должностных лиц, правомочных приносить *надзорные представления*, законодатель отсылает к ч. 2 ст. 4012 УПК. В этой норме, регулирующей кассационное производство, названы Генеральный прокурор РФ и его заместители, а также прокурор субъекта РФ, приравненный к нему военный прокурор и их заместители. Следовательно, экстраординарность надзорного производства обеспечивается еще и тем, что только Генеральный прокурор РФ и его заместители могут инициировать надзорную проверку. Надзорное представление должно быть подписано Генеральным прокурором РФ или его заместителем (ч. 3 ст. 4123 УПК).

Правом принесения *надзорной жалобы* наделены и иные лица в той части, в которой обжалуемое судебное решение затрагивает их права и законные интересы.

Суды надзорной инстанции признают право обжалования судебного акта в порядке надзора: а) за заявителем (в случае отказа в принятии дела частного обвинения к производству мирового судьи); б) экстрадируемым, т. е. лицом, выдаваемым другому государству для осуществления в отношении его уголовного преследования; в) лицом, выдаваемым для отбывания наказания государству, гражданином которого оно является; г) лицом, осужденным судом другого государства, переданным в Российскую Федерацию для отбывания наказания в виде лишения свободы, в отношении которого судами приняты решения о признании приговора другого государства и о приведении его в соответствие с уголовным законом РФ; д) лицами, в отношении которых применяется особый порядок производства по уголовному делу (члены Совета Федерации, депутаты Государственной Думы, судьи, следователи, адвокаты и другие лица, указанные в ст. 447 УПК)1.

Правом обжалования судебного решения в надзорном порядке наделен свидетель, если решение суда затрагивает его интересы2. Близкие родственники осужденного в случае его смерти вправе ставить вопрос о пересмотре судебного решения в порядке надзора для реабилитации умершего.

С надзорной жалобой может обратиться также Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации: в соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 29 Федерального конституционного закона от 26 февраля 1997 г. № 1ФКЗ «Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации» по результатам рассмотрения жалобы Уполномоченный вправе обратиться в суд или прокуратуру с ходатайством о проверке вступившего в законную силу решения, приговора суда, определения или постановления суда либо постановления судьи.

**§ 3. Судебные решения, подлежащие пересмотру в порядке надзора**

В порядке надзора в Президиуме Верховного Суда РФ могут быть пересмотрены вступившие в законную силу (ч. 3 ст. 4121 УПК):

1) судебные решения Апелляционной коллегии Верховного Суда РФ, Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ и Судебной коллегии по делам военнослужащих Верховного Суда РФ, вынесенные ими в апелляционном порядке;

2) определения Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ и определения Судебной коллегии по делам военнослужащих Верховного Суда РФ, вынесенные ими в кассационном порядке;

3) постановления Президиума Верховного Суда РФ.

В порядке надзора может быть пересмотрено вступившее в законную силу судебное решение, *вынесенное как в ходе судебного, так и в ходе досудебного производства по уголовному делу.*

Обжалованию в надзорном порядке подлежат не только *итоговые, но и промежуточные* судебные решения, вынесенные в ходе судебного разбирательства (о применении меры пресечения, о продлении срока содержания под стражей подсудимого, о помещении лица в медицинский или психиатрический стационар для производства судебной экспертизы и т. д.).

Не подлежат проверке в порядке надзора промежуточные судебные решения, вынесенные в ходе судебного разбирательства:

1) о порядке исследования доказательств;

2) об удовлетворении или отклонении ходатайств участников судебного разбирательства;

3) о мерах обеспечения порядка в зале судебного заседания. Обжалование определения или постановления, вынесенного во время судебного разбирательства, не приостанавливает судебное разбирательство.

**§ 4. Порядок принесения надзорных жалобы или представления**

Принесение надзорных жалоб и представлений *никакими сроками не ограничено*, однако следует иметь в виду, что пересмотр судебного решения в порядке надзора по жалобе стороны обвинения в интересах ухудшения положения *осужденного, оправданного* допускается лишь в *течение года по вступлении этого решения в законную силу*. Судом надзорной инстанции является исключительно *Президиум Верховного Суда РФ* (ч. 1 ст. 4121 УПК). Надзорные жалоба, представление подаются непосредственно в *Верховный Суд РФ* (ст. 4122 УПК). Закон устанавливает определенные требования *к содержанию и форме надзорных жалоб и представлений* (ст. 4123 УПК). Они подаются в письменной форме и должны содержать:

1) наименование суда, в который подаются;

2) данные о лице, подавшем жалобу, представление, с указанием его места жительства или места нахождения, процессуального положения;

3) указание на суды, рассматривавшие уголовное дело в первой, апелляционной или кассационной инстанции, и содержание принятых ими решений;

4) указание на судебные решения, которые обжалуются;

5) указание на предусмотренные законом основания пересмотра судебного решения в порядке надзора с приведением доводов, свидетельствующих о наличии таких оснований;

6) просьбу лица, подавшего жалобу, представление.

Необходимость указать в жалобе, представлении предусмотренные законом основания пересмотра судебного решения в порядке надзора с приведением доводов, свидетельствующих о наличии таких оснований, связана с тем, что по общему правилу при рассмотрении уголовного дела в порядке надзора Президиум Верховного Суда РФ проверяет правильность применения норм уголовного и уголовнопроцессуального законов нижестоящими судами, рассматривавшими дело, *в пределах доводов надзорных жалобы, представления* (ст. 41212 УПК). Именно доводы, приводимые стороной в жалобе, представлении, в значительной мере определяют пределы проверки законности обжалуемого решения.

Установленный порядок обжалования реализуется в целях защиты законного интереса, который нарушен обжалуемым судебным решением, поэтому если жалоба подается лицом, не участвовавшим в уголовном деле, в ней должно быть указано, какие именно права и законные интересы этого лица нарушены указанным (обжалуемым) судебным решением (ч. 2 ст. 4123 УПК).

Надзорная жалоба должна быть подписана лицом, подавшим жалобу. Надзорное представление должно быть подписано Генеральным прокурором РФ или его заместителем.

К надзорным жалобе, представлению прилагаются заверенные судами, рассматривавшими уголовное дело в первой, апелляционной или кассационной инстанции, копии судебных решений, принятых по делу. Изучение указанных копий позволит судье более оперативно принять решение об инициации надзорного производства либо о возможной необходимости истребования и изучения уголовного дела.

Надзорные жалоба, представление возвращаются без рассмотрения по существу в течение 10 дней со дня их поступления в суд надзорной инстанции, если:

а) надзорные жалоба, представление не отвечают требованиям, предъявляемым к содержанию и форме жалоб (ст. 4123 УПК);

б) надзорные жалоба, представление поданы лицом, не имеющим права на обращение в суд надзорной инстанции;

в) пропущен срок обжалования судебного решения в порядке надзора;

г) поступила просьба об отзыве надзорных жалобы, представления;

д) надзорные жалоба, представление поданы на судебное решение, не подлежащее проверке в порядке надзора (ч. 3 ст. 4121 УПК).

Подача надзорных жалоб и представлений по уголовным делам государственной пошлиной не облагается.

**§ 5. Порядок рассмотрения надзорных жалобы или представления**

В настоящее время поступившие жалоба либо представление изучаются судьей Верховного Суда РФ по материалам, приложенным к жалобе, представлению, либо по материалам истребованного уголовного дела (ч. 1 ст. 4125 УПК). Надзорные жалоба, представление рассматриваются в Верховном Суде РФ в течение одного месяца со дня их поступления, если уголовное дело не было истребовано, или в течение двух месяцев со дня их поступления, если уголовное дело было истребовано, за исключением периода со дня истребования дела до дня его поступления в Верховный Суд РФ.

По результатам изучения надзорных жалобы, представления судья Верховного Суда РФ выносит постановление:

1) об отказе в передаче надзорных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ, если отсутствуют основания пересмотра судебных решений в порядке надзора. При этом надзорные жалоба, представление, а также копии обжалуемых судебных решений остаются в суде надзорной инстанции;

2) о передаче надзорных жалобы, представления с уголовным делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ. Постановление судьи должно содержать:

а) дату и место вынесения постановления;

б) фамилию и инициалы судьи, вынесшего постановление;

в) данные о лице, подавшем жалобу, представление;

г) указание на судебные решения, которые обжалуются;

д) изложение содержания дела, по которому приняты судебные решения;

е) мотивы для передачи надзорных жалобы, представления с уголовным делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ и предложения судьи, вынесшего постановление, либо, напротив, мотивы, по которым отказано в передаче надзорных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ.

Председатель Верховного Суда РФ или его заместитель вправе не согласиться с постановлением судьи Верховного Суда РФ об отказе в передаче надзорных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ. Они могут вынести постановление об отмене указанного постановления и о передаче надзорных жалобы, представления с уголовным делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ.

Предусмотренное законом единоличное рассмотрение судьей надзорной жалобы или представления представляет собой предварительную процедуру, введение которой обусловлено целью не допустить превращение суда надзорной инстанции в обычную (ординарную) судебную инстанцию и исключить передачу в суд надзорной инстанции явно необоснованных обращений. В рамках указанной процедуры рассмотрения надзорных жалоб (представлений) определяются правовые основания для дальнейшего движения дела и передачи его для рассмотрения по существу в суд надзорной инстанции.

**§ 6. Порядок рассмотрения уголовного дела судом надзорной инстанции**

**Срок рассмотрения судом надзорной инстанции дела в судебном заседании**. Надзорные жалоба, представление рассматриваются Президиумом Верховного Суда РФ в судебном заседании не позднее *двух месяцев* со дня вынесения постановления о передаче уголовного дела в суд надзорной инстанции. О дате, времени и месте заседания извещаются стороны.

**Лица, участвующие в судебном заседании при рассмотрении уголовного дела по надзорным жалобе, представлению.** Председатель Верховного Суда РФ или его заместитель, член Президиума Верховного Суда РФ, вынесшие постановление о передаче надзорных жалобы, представления с уголовным делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ, *не могут* участвовать в рассмотрении данного уголовного дела Президиумом Верховного Суда РФ.

В судебном заседании при рассмотрении уголовного дела по надзорным жалобе, представлению участие прокурора обязательно. В судебном заседании вправе принять участие и иные лица, наделенные правом обжалования вступившего в законную силу судебного решения в суд надзорной инстанции: осужденный, оправданный, их защитники и законные представители, потерпевший, частный обвинитель, их законные представители и представители, гражданский истец, гражданский ответчик, их законные представители и представители, иные лица, обжаловавшие судебное решение в порядке надзора, поскольку обжалуемое судебное решение затрагивает их права и законные интересы.

**Порядок судебного разбирательства в надзорной инстанции.** Дело докладывается судьей Верховного Суда РФ, ранее не принимавшим участия в рассмотрении данного уголовного дела. Докладчик излагает обстоятельства уголовного дела, содержание судебных решений, доводы надзорных жалобы, представления, послужившие основанием передачи надзорных жалобы, представления с уголовным делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ. Докладчику могут быть заданы вопросы судьями. Свое мнение о том, какое решение должно быть вынесено по надзорным жалобе, представлению, судьядокладчик не высказывает ни в докладе, ни в ответах на вопросы, которые могут быть ему заданы. Свое мнение судьядокладчик высказывает при совещании судей.

Стороны вправе выступить по существу дела. Первым выступает лицо, подавшее надзорные жалобу или представление.

Закон не предусматривает возможность непосредственного исследования доказательств судом надзорной инстанции. Пересмотр судебного решения заключается преимущественно в документальной проверке судом материалов уголовного дела. В то же время при рассмотрении уголовного дела в порядке надзора могут быть использованы материалы, поступившие с жалобой или представлением либо представленные сторонами, если они подтверждают доводы, изложенные в надзорных жалобе или представлении, и не свидетельствуют о наличии новых или вновь открывшихся обстоятельств.

Изменение приговора и последующих судебных решений или их отмена с прекращением производства по уголовному делу на основании дополнительных материалов, приобщенных к жалобе или представлению, не допускается, за исключением случаев, когда достоверность фактов, устанавливаемых такими материалами, не нуждается в проверке судом первой инстанции (документы, свидетельствующие о недостижении осужденным возраста, с которого наступает уголовная ответственность, об отсутствии судимости, о применении акта об амнистии по предыдущему приговору и др.).

При рассмотрении надзорных жалобы, представления все вопросы решаются большинством голосов судей. Первым выносится на голосование предложение, наиболее благоприятное для осужденного. При равном количестве голосов, поданных за пересмотр дела и против его пересмотра, надзорные жалоба, представление считаются отклоненными.

В суде надзорной инстанции предусмотрено ведение протокола секретарем судебного заседания. На содержание протокола стороны могут принести замечания, которые рассматриваются председательствующим.

**§ 7. Решения суда надзорной инстанции**

**Виды решений суда надзорной инстанции**. По результатам рассмотрения надзорных жалобы, представления Президиум Верховного Суда РФ выносит постановление, которым вправе:

1) оставить надзорные жалобу, представление без удовлетворения;

2) отменить приговор, определение или постановление суда и все последующие судебные решения и прекратить производство по данному уголовному делу;

3) отменить приговор, определение или постановление суда и все последующие судебные решения и передать уголовное дело в суд первой инстанции на новое судебное рассмотрение;

4) отменить решение суда апелляционной инстанции и передать уголовное дело на новое апелляционное рассмотрение;

5) отменить решение суда кассационной инстанции и передать уголовное дело на новое кассационное рассмотрение;

6) отменить приговор, определение или постановление суда и все последующие судебные решения и возвратить уголовное дело прокурору, если при рассмотрении уголовного дела будет выявлено, что обвинительное заключение, обвинительный акт или обвинительное постановление составлены с нарушением требований закона, что исключает возможность постановления судом приговора или вынесения иного решения на основе данного заключения, акта или постановления;

7) внести изменения в приговор, определение или постановление суда;

8) оставить надзорные жалобу, представление без рассмотрения по существу по основаниям, предусмотренным ст. 4124 УПК.

Кроме того, в соответствии с ч. 4 ст. 29 УПК суд надзорной инстанции вправе реагировать на ошибки и нарушения закона, допущенные при производстве предварительного расследования или при рассмотрении дела судом, путем вынесения частных определений (постановлений).

**Основания отмены или изменения судебных решений в порядке надзора.** Основаниями отмены или изменения приговора, определения или постановления суда в порядке надзора, как и в кассационном производстве, являются существенные нарушения уголовнопроцессуального или неправильное применение уголовного закона, повлиявшие на исход дела, либо выявление данных, свидетельствующих о несоблюдении лицом условий и невыполнении им обязательств, предусмотренных досудебным соглашением о сотрудничестве (ч. 1 ст. 4129)1.

**Содержание надзорного постановления.** В надзорном постановлении указываются:

1) дата и место вынесения определения, постановления;

2) наименование и состав суда;

3) данные о лице, подавшем надзорные жалобу или представление;

4) данные о лицах, участвовавших в судебном заседании суда надзорной инстанции;

5) краткое изложение содержания вступивших в законную силу судебных решений;

6) краткое изложение доводов лица, подавшего надзорные жалобу или представление, а также возражений других лиц, участвовавших в заседании суда надзорной инстанции;

7) мотивы принятого решения;

8) решение суда надзорной инстанции по надзорным жалобе или представлению;

9) решение о мере пресечения.

В постановлении указываются основания, по которым вступившие в законную силу судебные решения признаются законными, а жалоба или представление — не подлежащими удовлетворению, либо основания полной или частичной отмены или изменения обжалованного судебного решения.

Отменяя или изменяя судебное решение, суд надзорной инстанции должен указать конкретное основание отмены или изменения судебного решения.

Постановление суда надзорной инстанции подписывается председательствующим в судебном заседании и приобщается к уголовному делу вместе с надзорными жалобой, представлением, постановлением судьи суда надзорной инстанции и постановлением Председателя Верховного Суда РФ или его заместителя (в случаях, когда Председатель Верховного Суда РФ или его заместитель не согласился с постановлением судьи Верховного Суда РФ об отказе в передаче надзорных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ и вынес постановление об отмене указанного постановления и о передаче надзорных жалобы, представления с уголовным делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ).

*Постановление Президиума Верховного Суда РФ вступает в законную силу с момента его провозглашения.*

# 83. Возобновление производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.

**§ 2. Основания возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств**

Основаниями возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств являются:

— вновь открывшиеся обстоятельства — указанные в ч. 3 ст. 413 УПК обстоятельства, которые существовали на момент вступления приговора или иного судебного решения в законную силу, но не были известны суду;

— новые обстоятельства — указанные в ч. 4 ст. 413 УПК обстоятельства, не известные суду на момент вынесения судебного решения, устраняющие преступность и наказуемость деяния.

*Вновь открывшимися обстоятельствами являются:*

1) установленные вступившим в законную силу приговором суда заведомая ложность показаний потерпевшего или свидетеля, заключения эксперта, а равно подложность вещественных доказательств, протоколов следственных и судебных действий и иных документов или заведомая неправильность перевода, повлекшие за собой постановление незаконного, необоснованного или несправедливого приговора, вынесение незаконного или необоснованного определения или постановления;

2) установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия дознавателя, следователя или прокурора, повлекшие за собой постановление незаконного, необоснованного или несправедливого приговора, вынесение незаконного или необоснованного определения либо постановления;

3) установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия судьи, совершенные им при рассмотрении данного уголовного дела.

Общей чертой, которая объединяет данную группу, является то, что обнаружены умышленные искажение, фальсификация информации, которые произошли по вине источника доказательств, либо лица, наделенного процессуальными полномочиями в трансформации указанных сведений в доказательства, либо иных лиц.

Под преступными действиями дознавателя, следователя или прокурора понимаются следующие наиболее распространенные виды преступлений против правосудия: привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности (ст. 299 УК), незаконное освобождение от уголовной ответственности (ст. 300 УК), заведомо незаконное задержание, заключение под стражу или содержание под стражей (ст. 301 УК), принуждение к даче показаний (ст. 302 УК), фальсификация доказательств по уголовному делу (ст. 303 УК), подкуп свидетеля, потерпевшего в целях дачи ими ложных показаний либо эксперта, специалиста в целях дачи ими ложного заключения или ложных показаний, равно как и переводчика в целях осуществления им неправильного перевода (ст. 309 УК), и некоторые другие преступления, связанные с осуществлением уголовного судопроизводства.

Особую группу вновь открывшихся обстоятельств составляют установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия судьи, совершенные им при рассмотрении уголовного дела (п. 3 ч. 3 ст. 413 УПК). Особенностью данной группы является то, что независимо от влияния преступных действий судьи на правосудность вступившего в законную силу судебного решения производство по делу подлежит возобновлению, поскольку указанные вновь открывшиеся обстоятельства сами по себе ставят под сомнение приговор как акт правосудия.

УПК предусмотрено, что новыми являются следующие обстоятельства:

1) признание Конституционным Судом РФ закона, примененного судом в данном уголовном деле, не соответствующим Конституции РФ (п. 1 ч. 4 ст. 413 УПК);

2.1) наступление в период рассмотрения уголовного дела судом или после вынесения судебного решения новых общественно опасных последствий инкриминируемого обвиняемому деяния, являющихся основанием для предъявления ему обвинения в совершении более тяжкого преступления;

3) иные новые обстоятельства (п. 21, 3 ч. 4 ст. 413 УПК).

Содержание новых обстоятельств, несмотря на то, что они объединены в одну группу (ч. 4 ст. 413 УПК), не позволяет выделить какойлибо общий для них признак, кроме того, что они должны быть установлены судом.

Появление такой группы обстоятельств, как признание Конституционным Судом РФ закона, примененного судом в данном уголовном деле, не соответствующим Конституции РФ, обусловлено принятием Федерального конституционного закона «О Конституционном Суде Российской Федерации». Указанный акт закрепил полномочия Конституционного Суда РФ по проверке соответствия нормативных актов Конституции РФ, в том числе направленных на регулирование отношений в сфере уголовнопроцессуального права.

На основании данных норм Президиумом Верховного Суда РФ был пересмотрен ряд судебных решений в порядке возобновления производства по уголовному делу.

К «иным новым обстоятельствам» могут быть отнесены обстоятельства, неизвестные суду при постановлении решения, которые сами по себе или вместе с обстоятельствами, ранее установленными, доказывают невиновность осужденного или совершение им менее тяжкого или более тяжкого преступления, нежели то, за которое он осужден, а равно доказывают виновность оправданного или лица, в отношении которого дело было прекращено.

**§ 3. Процедура возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств**

Разрешение судом вопроса о возобновлении производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств — "завершающий этап пересмотра ранее вынесенного приговора (определения, постановления суда). Это право принадлежит только суду. Заключение прокурора о необходимости возобновления производства является поводом для его рассмотрения в судебном заседании и принятия соответствующего решения.

Правом возобновления дела ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств наделены вышестоящие суды (ст. 417 УПК).

Заключение прокурора о необходимости возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств рассматривается в отношении:

1) приговора и постановления мирового судьи, приговора, определения, постановления районного суда — районным судом;

2) приговора, определения, постановления судебной коллегии по уголовным делам верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области и суда автономного округа — судебной коллегией по уголовным делам этого же суда;

3) приговора, определения, постановления судебной коллегии по уголовным делам апелляционного суда общей юрисдикции — судебной коллегией по уголовным делам апелляционного суда общей юрисдикции;

4) определения судебной коллегии по уголовным делам кассационного суда общей юрисдикции — судебной коллегией по уголовным делам кассационного суда общей юрисдикции;

5) определения Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ или Судебной коллегии по делам военнослужащих Верховного Суда РФ, вынесенного в ходе производства по уголовному делу в качестве суда кассационной инстанции, — этими же судебными инстанциями, если судебные решения не были предметом рассмотрения Президиума Верховного Суда РФ;

6) приговора, определения, постановления гарнизонного военного суда — гарнизонным военным судом;

7) приговора, определения, постановления окружного (флотского) военного суда — судебной коллегией по уголовным делам окружного (флотского) военного суда;

8) приговора, определения, постановления апелляционного военного суда — апелляционным военным судом;

9) определения кассационного военного суда — кассационным военным судом;

10) постановления Президиума Верховного Суда РФ — Президиумом Верховного Суда РФ.

Предыдущее рассмотрение дела в апелляционном или кассационном порядке или в порядке судебного надзора не препятствует его рассмотрению в той же судебной инстанции в порядке возобновления производства ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств."

" Судебное рассмотрение дела при решении вопроса о его возобновлении ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств производится по правилам ст. 401.13 УПК, установленным для рассмотрения дел в суде кассационной инстанции.

Решение, принимаемое президиумом соответствующего суда, оформляется постановлением, а решение, принимаемое соответствующей коллегией Верховного Суда РФ, — определением.

По результатам рассмотрения заключения прокурора суд может принять одно из следующих решений:

• об отмене приговора, определения или постановления суда и передаче уголовного дела для производства нового судебного разбирательства;

• о возвращении уголовного дела прокурору при выявлении обстоятельств, указанных в ч. 1 и п. 1 ч. 1.2 ст. 237 УПК;

• об отмене приговора, определения или постановления суда и о прекращении дела;

• отклонении заключения прокурора.

Согласно закону суд, рассматривающий вопрос о возобновлении производства по делу, не правомочен вносить изменения в приговор, а также выносить новый приговор.

В ином порядке осуществляется возобновление производства по уголовному делу ввиду установления новых обстоятельств, указанных в п. 1 ч. 4 ст. 413 УПК (при наличии соответствующих решений Конституционного Суда РФ). Для пересмотра уголовного дела в рассматриваемых случаях не требуется ни проведение расследования новых обстоятельств, ни последующее направление его материалов вместе с заключением прокурора в суд. Единственное и достаточное основание к пересмотру уголовного дела в суде — наличие решения Конституционного Суда РФ.

Инициатором пересмотра приговора (иного решения суда) в указанных случаях выступает Председатель Верховного Суда РФ. При получении соответствующего постановления Конституционного Суда РФ Председатель Верховного Суда РФ обращается в Президиум Верховного Суда РФ с представлением о пересмотре ранее вынесенного приговора или иного судебного решения.

Президиум Верховного Суда РФ должен рассмотреть данное представление и не позднее одного месяца со дня его поступления принять одно из следующих решений: а) отменить приговор (иное судебное решение) по ранее рассмотренному уголовному делу или б) изменить его в соответствии с постановлением Конституционного Суда РФ. Копия постановления Президиума в течение трех суток направляется: лицу, в отношении которого принято данное постановление; прокурору; соответственно в Конституционный Суд РФ или Уполномоченному РФ (ч. 5 ст. 415 УПК).

С принятием соответствующим судом одного из указанных решений рассмотрение дела в порядке возобновления производства по новым и вновь открывшимся обстоятельствам заканчивается. Судебное разбирательство по уголовному делу после отмены судебных решений по нему ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств производится заново на общих основаниях с соблюдением всех установленных уголовно-процессуальным законодательством правил. Суд первой инстанции при повторном рассмотрении дела не связан размерами наказания, назначенного по отмененному приговору. Обжалование вновь вынесенного приговора суда производится в общем порядке (ст. 419 УПК).

# 84. Особенности производства по делам несовершеннолетних.

**§ 1. Общая характеристика особенностей производства**

**по уголовным делам в отношении несовершеннолетних**

Судопроизводство по делам несовершеннолетних регулируется

как общими положениями УПК, так и специальными нормами, уста‑

новленными гл. 50 УПК, гл. 14 УК, закрепляющими дополнительные

гарантии прав и законных интересов несовершеннолетних, нуждаю‑

щихся в повышенной правовой защите, обусловленной особенностями

их психофизиологического и социального развития. Особые правила

производства по данной категории уголовных дел распространяются

на случаи совершения преступлений лицами, которые к этому мо‑

менту *не достигли 18-летнего возраста*. Минимальный возраст не‑

совершеннолетнего как особого участника уголовно-правовых отно‑

шений определен ст. 20 УК, предусматривающей, что уголовной от‑

ветственности подлежит лицо, достигшее ко времени совершения

преступления *16-летнего возраста*. Лишь за некоторые умышленные

преступления, перечень которых дан в ч. 2 ст. 20 УПК, уголовная от‑

ветственность наступает с *14-летнего возраста*.

Особенности производства по уголовным делам в отношении не‑

совершеннолетних распространяются и на случаи, когда: 1) установ‑

лено, что лицо совершило одно преступление в возрасте до 18 лет, а

другое — после достижения совершеннолетия; 2) лицо в момент со‑

вершения преступления было несовершеннолетним, к моменту начала

уголовного преследования, производства следственных и иных про‑

цессуальных действий, судебного разбирательства достигло совершен‑

нолетия.

**§ 2. Предмет доказывания по уголовным делам**

**в отношении несовершеннолетних**

Под предметом доказывания по уголовным делам в отношении

несовершеннолетних понимается комплекс обстоятельств, подлежа‑

щих установлению по общим правилам ст. 73 УПК, с учетом особен‑

ностей психофизиологического и социального развития несовершен‑

нолетних подозреваемых, обвиняемых (подсудимых), направленный

на справедливое разрешение уголовных дел и способствующий вы‑

полнению назначения уголовного судопроизводства.

Часть 1 ст. 421 УПК закрепляет особые обстоятельства, подлежащие установ‑

лению, когда расследуется или рассматривается судом дело, где обви‑

няемый — несовершеннолетний. К ним относятся:

1) возраст несовершеннолетнего, число, месяц и год рождения;

2) условия жизни и воспитания несовершеннолетнего, уровень пси‑

хического развития и иные особенности его личности;

3) влияние на несовершеннолетнего старших по возрасту лиц.

Предмет доказывания по данным категориям дел включает в себя

установление возможности несовершеннолетнего в полной мере осо‑

знавать фактический характер и общественную опасность своих дей‑

ствий (бездействия) либо руководить ими при наличии данных, свиде‑

тельствующих об отставании в психическом развитии, не связанном с

психическим расстройством.

**§ 3. Предварительное расследование по уголовным делам**

**в отношении несовершеннолетних**

Предварительное расследование по делам о преступлениях, со‑

вершенных несовершеннолетними, характеризуется рядом особен‑

ностей, к которым можно отнести специфику проведения отдельных

следственных действий, избрания мер процессуального принуждения,

возможности прекращения уголовного преследования с применением

принудительных мер воспитательного воздействия.

**Выделение в отдельное производство уголовного дела в отно-**

**шении несовершеннолетнего**. У данной правовой нормы следующие

цели: 1) устранение негативного влияния взрослых соучастников пре‑

ступления на несовершеннолетнего; 2) ускорение производства по уго‑

ловному делу и рассмотрение его без промедления в разумные сроки;

3) использование в максимальной степени процессуальных механиз‑

мов повышенной защиты прав и законных интересов несовершенно‑

летнего; 4) создание необходимых условий для установления всех об‑

стоятельств, закрепленных в ст. 421 УПК.

Выделение допускается, если:

1) это не отразится на всесторонности, полноте и объективности пред‑

варительного расследования и разрешения уголовного дела; 2) вызы‑

вается большим объемом уголовного дела; 3) диктуется множествен‑

ностью его эпизодов.

**Допрос несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого.**

Порядок вызова несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого

возлагает на законного представителя обязанность обеспечить присмотр

за ним и явку не находящегося под стражей несовершеннолетнего к до‑

знавателю или следователю3. В том случае, если несовершеннолетний

находится в специализированном учреждении для несовершеннолет‑

них, вызов производится через администрацию этого учреждения.

УПК устанавливает максимальную про‑

должительность допроса несовершеннолетнего подозреваемого (обви‑

няемого) — в общей сложности не более четырех часов в день. При этом

допрос не может продолжаться без перерыва более двух часов.

**Участие защитника** по уголовным делам данной категории явля‑

ется обязательным (п. 2 ч. 1 ст. 51 УПК)2.

Отказ от защитника, заявленный несовершеннолетним, не обязате‑

лен для дознавателя, следователя и суда 4.

Показания подозреваемого (обвиняемого), данные при

допросе в ходе предварительного расследования в отсутствие защит‑

ника и не подтвержденные им в суде, являются недопустимыми, «ни‑

чтожными» доказательствами.

Участие в допросе психологов и педагогов не‑совершеннолетних обязательно в трех случаях5:

1) когда несовершеннолетний подозреваемый (обвиняемый) не до‑

стиг возраста 16 лет;

2) когда он достиг 16-летнего возраста, но страдает психическим

расстройством;

3) когда такое лицо отстает в психическом развитии.

Педагог или психолог не заменяют собой защитника, а участвуют

в допросе несовершеннолетнего наряду с ним. По‑

казания несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого), полу‑

ченные без участия педагога или психолога, в силу ч. 2 ст. 75 УПК яв‑

ляются недопустимыми доказательствами2.

**Участие законных представителей**, близких

родственников в производстве по уголовному делу. УПК дает широкие

полномочия законным представителям.

Участие законного представителя несовершеннолетнего в российском уголовном процессе связано с двумя обстоятельствами: 1) с неполнотой процессуальной дееспособности несовершеннолетнего; 2) с тем, что законный представи‑

тель (родители, усыновители, опекуны, попечитель) несет ответствен‑

ность за воспитание и поведение несовершеннолетнего.

Участие законного представителя несовершеннолетнего подозре‑

ваемого, обвиняемого в ходе досудебного производства по уголовному

делу является обязательным1.

Недопустимо привлечение к участию в деле в качестве законных

представителей лиц, которые совершили преступление совместно с

несовершеннолетним, а также лиц, в отношении которых несовершен‑

нолетний совершил преступление.

**Задержание несовершеннолетнего подозреваемого. Избрание**

**меры пресечения**. Эти процессуальные действия в отношении несо‑

вершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого производятся в общем

порядке (ст. 91, 97, 99, 100, 108, 423 УПК). Вместе с тем уголовно-про‑

цессуальный закон устанавливает ряд особых условий.

Так, задержание несовершеннолетнего регулируется требованиями

ст. 91, 92 УПК. В обязательном порядке о задержании несовершенно‑

летнего уведомляются его законные представители.

Заклю‑чение под стражу до судебного разбирательства может применяться

к несовершеннолетнему лишь в качестве крайней меры и в течение

кратчайшего периода времени. При рассмотрении ходатайства органов

предварительного следствия о применении в отношении несовершен‑

нолетнего подозреваемого или обвиняемого меры пресечения в виде

заключения под стражу суду следует проверять обоснованность изло‑

женных в нем положений о необходимости заключения несовершен‑

нолетнего под стражу и невозможности применения в отношении него

иной, более мягкой, меры пресечения.

Применение к несовершеннолетнему меры пресечения в виде за‑

ключения под стражу возможно лишь в случае, если он подозрева‑

ется или обвиняется в совершении тяжкого или особо тяжкого пре‑

ступления, с обязательным указанием правовых и фактических осно‑

ваний такого решения.

В соответ‑ствии с ч. 1 и 2 ст. 108 УПК и ч. 6 ст. 88 УК избрание меры пресечения

в виде заключения под стражу не допускается в отношении несовер‑

шеннолетнего, не достигшего 16 лет, который подозревается или обви‑

няется в совершении преступлений небольшой или средней тяжести

впервые, а также в отношении остальных несовершеннолетних, совер‑

шивших преступления небольшой тяжести впервые.

**Окончание предварительного следствия**. Следователь, дознава‑

тель, завершив предварительное расследование, представляют несо‑

вершеннолетнему обвиняемому, его законному представителю все ма‑

териалы уголовного дела для ознакомления (ст. 217 УПК). Следова‑

тель, дознаватель разъясняют несовершеннолетнему право заявлять

ходатайство о рассмотрении уголовного дела коллегией из трех судей

федерального суда общей юрисдикции, а также о проведении предва‑

рительного слушания.

***Статья 427 УПК закрепляет процедуру прекращения уголовного***

***преследования с применением принудительной меры воспитатель-***

***ного воздействия1***.

Следователь с согласия руководителя следственного органа, дозна‑

ватель с согласия прокурора вправе вынести постановление о прекра‑

щении уголовного преследования в отношении несовершеннолетнего.

Одновременно перед судом возбуждается ходатайство о применении

к несовершеннолетнему обвиняемому одной или нескольких мер вос‑

питательного воздействия из числа предусмотренных ч. 2 ст. 90 УК

(предупреждение, передача под надзор родителей либо специализиро‑

ванных государственных органов, возложение обязанности загладить

причиненный ущерб, ограничение досуга и установление особых тре‑

бований к поведению несовершеннолетнего).

Поступившее в суд ходатайство о применении к несовершеннолет‑

нему принудительной меры воспитательного воздействия, рассматривается судьей единолично.

При этом в судебное заседание должны быть вызваны несовершен‑

нолетний, в отношении которого прекращено уголовное преследова‑

ние, его законный представитель, защитник (адвокат), а также про‑

курор. Потерпевший уведомляется о времени и месте рассмотрения

ходатайства о применении к несовершеннолетнему обвиняемому при‑

нудительных мер воспитательного воздействия. Неявка потерпевшего

не препятствует проведению судебного разбирательства.

Заслушав мнение участников процесса о применении принудитель‑

ных мер воспитательного воздействия, судья с учетом данных о лич‑

ности обвиняемого, характера и степени совершенного им деяния вы‑

носит постановление о применении принудительных мер воспитатель‑

ного воздействия с обоснованием принятого решения (ст. 90 УК)1.

**§ 4. Судебное разбирательство уголовных дел**

**в отношении несовершеннолетних**

При назначении судебного заседания в порядке, предусмотрен‑

ном ст. 231 УПК, судья, помимо других, должен разрешить ряд во‑

просов, обусловленных особенностями данной категории рассматри‑

ваемых дел, а именно: 1) о назначении защитника, так как согласно

требованиям п. 2 ч. 1 ст. 51 УПК участие защитника является обяза‑

тельным; 2) наличии оснований для проведения всего судебного раз‑

бирательства или его части в закрытом судебном заседании (ст. 241

УПК); 3) вызове в судебное заседание психолога, педагога, законного

представителя или должностного лица специализированного детского

учреждения в случае нахождения там несовершеннолетнего.

В стадии судебного разбирательства, так же как и в ходе досудеб‑

ного производства, *обязательным является участие законных пред-*

*ставителей*. В случае если лицо, совершившее преступление в возрасте до

18 лет, на момент рассмотрения дела в суде достигнет совершенноле‑

тия, участие законного представителя прекращается.

В судебном заседании законный представитель имеет следующие

права: 1) заявлять ходатайства и отводы; 2) давать показания; 3) пред‑

ставлять доказательства; 4) участвовать в судебных прениях; 5) при‑

носить жалобы на действия (бездействие) и решения суда; 6) участво‑

вать в заседании судов апелляционной, кассационной и надзорной ин‑

станций.

При исследовании обстоятельств уголовного дела, которые могут

оказать на несовершеннолетнего подсудимого отрицательное воздей‑

ствие (например, антиобщественное, аморальное поведение законных

представителей, преступная деятельность соучастников, которая со‑

держит признаки особой жестокости, садизма, сексуальных извраще‑

ний, унижение человеческого достоинства и т. п.), суд может как по

ходатайству стороны, так и по собственной инициативе удалить несо‑

вершеннолетнего из зала суда.

При постановлении приговора суд обязан обсудить и разрешить

следующие вопросы: 1) о возможности освобождения несовершенно‑

летнего подсудимого от наказания и применения к нему принудитель‑

ных мер воспитательного воздействия, предусмотренных ст. 92 УК;

2) возможности условного осуждения в порядке ст. 73 УК; 3) назначе‑

нии наказания, не связанного с лишением свободы (ст. 88 УК).

Только если с учетом характера преступления, личности подсу‑

димого и всех других обстоятельств применение одной из вышепе‑

речисленных мер будет признано невозможным, суд может рассмо‑

треть вопрос о назначении наказания в виде лишения свободы.

**Принудительные меры воспитательного воздействия** — это спе‑

цифические меры государственного принуждения, назначаемые несо‑

вершеннолетним, совершившим преступления, в целях их исправ‑

ления. Поэтому суд, рассмотрев уголовное дело об обвинении несо‑

вершеннолетнего в преступлении небольшой или средней тяжести и

признав, что его исправление возможно без применения уголовного

наказания, прекращает в отношении него уголовное дело и применяет

к нему принудительные меры воспитательного воздействия, закреп‑

ленные в ст. 90 УК (предупреждение, передача под надзор родителей

или лиц, их заменяющих, либо специализированного государствен‑

ного органа, возложение обязанности загладить причиненный вред,

ограничение досуга и установление особых требований к поведению

несовершеннолетнего).

*Освобождая несовершеннолетнего от наказания, суд может при‑*

*нять следующие решения*:

1) постановив обвинительный приговор, освободить несовершенно‑

летнего от наказания, применив принудительные меры воспитатель‑

ного воздействия, но только при наличии следующих условий: а) несо‑

вершеннолетний совершил преступление небольшой или средней тя‑

жести; б) установлена возможность его исправления без применения

уголовного наказания;

2) постановив обвинительный приговор, направить несовершенно‑

летнего в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого

типа на срок до наступления совершеннолетия, но не более трех лет

при совершении преступления средней тяжести или тяжкого (за ис‑

ключением преступлений, указанных в ч. 5 ст. 92 УК), если будет при‑

знано достаточным помещение несовершеннолетнего именно в спе‑

циализированное учреждение для несовершеннолетних.

Вопрос о направлении несовершеннолетнего осужденного в спе‑

циальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа может

быть решен судом лишь при наличии медицинского заключения о

возможности его пребывания в таком учреждении.

# 85. Особенности производства по делам о применении принудительных мер медицинского характера.

**§ 1. Понятие и основания для производства о применении**

**принудительных мер медицинского характера**

Производство о применении принудительных мер медицинского ха-

рактера представляет собой установленный уголовно-процессуаль‑

ным законом порядок расследования, рассмотрения и разрешения уго‑

ловных дел в отношении лиц, которые в силу психического состояния

не подлежат уголовной ответственности1

Принудительные меры медицинского характера как значительно

ограничивающие права и свободы граждан могут *быть применены*

*только по решению суда.* Основаниями для производства о примене-

нии принудительных мер медицинского характера являются: 1) со‑

вершение лицом запрещенного уголовным законом деяния в со‑

стоянии невменяемости; 2) наступление у лица после совершения

преступления такого психического расстройства, которое делает не‑

возможным назначение наказания или его исполнение.

Обязательным условием для применения принудительных мер

медицинского характера является связь между психическим рас‑

стройством и опасностью лица для него или других лиц либо воз‑

можностью причинения им иного существенного вреда.

*Цели применения принудительных мер медицинского характера за‑*

*ключаются* в излечении или улучшении психического состояния ука‑

занных лиц, а также предупреждении совершения ими новых преду‑

смотренных уголовным законом общественно опасных деяний. Такие

цели принципиально отличаются от целей уголовного наказания. Кон‑

ституционный Суд РФ подчеркнул, что юридическая оценка, квали‑

фикация совершенных деяний в решении суда о применении прину‑

дительных мер медицинского характера не равнозначна установлению

приговором суда виновности в совершении преступления, а принуди‑

тельные меры медицинского характера по своей правовой природе не

являются уголовным наказанием1.

**§ 2. Досудебное производство о применении принудительных мер**

**медицинского характера**

*Для наиболее полного обеспечения защиты прав и законных инте‑*

*ресов такого лица производство предварительного расследования про‑*

*водится в форме предварительного следствия*.

К особенностям производства предварительного следствия по де‑

лам о применении принудительных мер медицинского характера от‑

носятся: специальный предмет доказывания, обязательность производ‑

ства судебной экспертизы, возможность выделения уголовного дела,

*Предмет доказывания* по делам о применении принудительных

мер медицинского характера включает в себя необходимость установ‑

ления следующих обстоятельств: 1) времени, места, способа и других

обстоятельств совершенного деяния; 2) совершено ли деяние, запре‑

щенное уголовным законом, данным лицом; 3) каков 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 воз‑

можностью причинения им иного существенного вреда.

*Назначение и производство судебной экспертизы* по таким делам

обязательно, так как необходимо установить психическое или физи‑

ческое состояние лица, когда возникает сомнение в его вменяемости

или способности самостоятельно защищать свои права и законные ин‑

тересы в уголовном судопроизводстве, в том числе его нуждаемость

в лечении в стационарных условиях (п. 3 ст. 196 УПК).

Экспертиза производится по постановлению следователя.

При установлении по результатам судебно-психиатрической экс‑

пертизы наличия у лица, в отношении которого в качестве меры пре‑

сечения избрано заключение под стражу, психического расстройства,

требующего помещения его в медицинскую организацию, оказываю‑

щую психиатрическую помощь в стационарных условиях, суд по ре‑

зультатам рассмотрения ходатайства, поданного следователем с согла‑

сия руководителя следственного органа или дознавателем с согласия

прокурора, принимает решение о временном помещении лица в лечеб-

ных целях в медицинскую организацию с указанием срока, на который

оно туда помещается, в том числе календарной даты его истечения, и

типа медицинской организации, соответствующего характеру и сте‑

пени его психического расстройства и определяемого на основании

заключения экспертов, участвовавших в производстве судебно-пси‑

хиатрической экспертизы. Срок, на который лицо помещается в ме‑

дицинскую организацию, не может превышать шесть месяцев.

Если в ходе предварительного расследования по уголовному делу о

преступлении, совершенном в соучастии, будет установлено, что кто-

либо из соучастников совершил деяние в состоянии невменяемости

или у кого-либо из соучастников психическое расстройство наступило

после совершения преступления, то уголовное дело в отношении него

*может быть выделено в отдельное производство* (ст. 154, 436 УПК).

Для производства о применении принудительных мер медицин‑

ского характера предусмотрен *особый состав участников* уголовного

судопроизводства, который включает лицо, в отношении которого ве‑

дется производство о применении принудительной меры медицин‑

ского характера, его законного представителя и защитника.

Если позволяет психическое состояние *лица, в отношении кото-*

*рого ведется производство о применении принудительной меры ме-*

*дицинского характера*, ему должна быть предоставлена возможность

лично осуществлять процессуальные права, которые аналогичны пра‑

вам подозреваемого и обвиняемого (ст. 46, 47 УПК).

Лицо, в отношении которого ведется производство о применении

принудительной меры медицинского характера, обладает особым про‑

цессуальным статусом и не является подозреваемым или обвиняемым.

*Участие законного представителя в производстве о применении*

*принудительных мер медицинского характера обязательно*. Законный

представитель привлекается к участию в уголовном деле на основании

постановления следователя либо суда. Решение о привлечении закон‑

ного представителя к участию в уголовном деле должно приниматься,

как только будут получены данные о психическом расстройстве лица2.

При отсутствии близкого родственника законным представителем мо‑

жет быть признан орган опеки и попечительства.

*Участие защитника в производстве о применении принудительных*

*мер медицинского характера является обязательным* с момента выне‑

сения постановления о назначении в отношении лица судебно-психиа‑

трической экспертизы, если защитник ранее не участвовал в данном

уголовном деле (п. 3 ч. 1 ст. 51, ст. 438 УПК). *Отказ от защитника по*

*этим делам не может быть принят следователем или судом.*

По окончании предварительного следствия следователь выносит

одно из двух постановлений: 1) о прекращении уголовного дела; 2) о

направлении уголовного дела в суд для применения принудительной

меры медицинского характера. Обвинительное заключение по таким

уголовным делам не составляется.

О прекращении уголовного дела или направлении его в суд сле‑

дователь уведомляет лицо, в отношении которого ведется производ‑

ство о применении принудительной меры медицинского характера,

его законного представителя и защитника и разъясняет им право зна‑

комиться с материалами уголовного дела (ст. 216—219, п. 6 ч. 2 ст. 437,

ч. 3 ст. 439 УПК). Ко‑пия постановления о прекращении уголовного дела направляется про‑курору и лицу, в отношении которого прекращено уголовное пресле‑

дование (ч. 1, 4 ст. 213 УПК).

При необходимости применения принудительной меры медицин‑

ского характера к лицу, совершившему запрещенное уголовным за‑

коном деяние в состоянии невменяемости, или лицу, у которого после

совершения преступления наступило психическое расстройство, де‑

лающее невозможным назначение наказания или его исполнение, сле‑

дователь выносит постановление о направлении уголовного дела в суд.

Копия постановле‑ния о направлении уголовного дела в суд вручается лицу, в отношении которого ведется производство о применении принудительной меры

медицинского характера, его защитнику и законному представителю.

Уголовное дело с постановлением о направлении его в суд следо-

ватель передает прокурору, который в сроки, установленные ч. 1, 11

ст. 221 УПК, принимает одно из следующих решений: 1) об утверж‑

дении постановления следователя и о направлении уголовного дела в

суд; 2) о возвращении уголовного дела следователю для производства

дополнительного расследования; 3) о прекращении уголовного дела по

основаниям, указанным в п. 1 ч. 1 ст. 439 УПК.

**§ 3. Судебное производство о применении принудительных мер**

**медицинского характера**

Получив уголовное дело о применении принудительной меры ме‑

дицинского характера, судья проводит *подготовку к судебному засе-*

*данию* в общем порядке, предусмотренном гл. 33 УПК. Суд по ходатай‑

ству стороны или по собственной инициативе при наличии оснований,

предусмотренных ч. 2 ст. 229 УПК, проводит *предварительное слуша*-

. При от‑сутствии оснований для направления уголовного дела по подсудности

и для назначения предварительного слушания *судья выносит поста-*

*новление о назначении судебного заседания.* В соответствии с п. 1 ч. 2

ст. 241 УПК суд уполномочен принять решение о проведении закры‑

того судебного заседания, в том числе для охраны врачебной тайны,

предусмотренной ст. 13 Федерального закона «Об основах охраны здо‑

ровья граждан в Российской Федерации».

Лицо, в отношении которого ведется производство о применении

принудительной меры медицинского характера, должно быть изве‑

щено о месте, дате и времени судебного заседания для того, чтобы

осуществить свое право на заявление ходатайств (о личном ознаком‑

лении с материалами уголовного дела, о личном участии в судебном

заседании и др.) или реализовать иные права, гарантированные уго‑

ловно-процессуальным законом1. Также подлежат извещению проку‑

рор, потерпевший, законный представитель, защитник, свидетели, экс‑

перты и специалисты.

*Судебное разбирательство о применении принудительной меры ме‑*

*дицинского характера проводится с обязательным участием прокурора,*

*защитника и законного представителя* (ст. 246, 248, 437, 438 УПК).

*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.

Порядок исследования доказательств определяется в соответствии

с требованиями ст. 274 УПК. В судебном заседании исследуются дока‑

зательства, позволяющие установить следующее: имело ли место дея‑

ние, запрещенное уголовным законом; совершило ли деяние лицо, в

отношении которого рассматривается данное уголовное дело; совер‑

шено ли деяние лицом в состоянии невменяемости; наступило ли у

данного лица после совершения преступления психическое расстрой‑

ство, делающее невозможным назначение наказания или его исполне‑

ние; представляет ли психическое расстройство лица опасность для

него или других лиц либо возможно ли причинение данным лицом

иного существенного вреда; подлежит ли применению принудитель‑

ная мера медицинского характера и какая именно.

По данной категории дел суд

обязательно заслушивает заключение эксперта. Также эксперт может

быть допрошен в судебном заседании. По ходатайству сторон или по

собственной инициативе суд может назначить повторную или допол‑

нительную судебную экспертизу (ст. 207, ч. 1 ст. 240, ст. 282, 283 УПК).

*Прения сторон* проводятся в порядке, установленном ст. 292 УПК.

В своих выступлениях и репликах участники уголовного судопроиз‑

водства высказываются по поводу обстоятельств, подлежащих дока‑

зыванию, и о наличии либо отсутствии оснований для применения

принудительной меры медицинского характера. По окончании прений

сторон лицу, в отношении которого ведется производство о примене‑

нии принудительной меры медицинского характера, предоставляется

возможность выступить с *последним словом1*.

*По результатам судебного разбирательства суд в совещательной*

*комнате уполномочен вынести одно из следующих постановлений:*

1) об освобождении лица от уголовной ответственности или от на‑

казания и о применении к нему принудительных мер медицинского

характера, если признает доказанным, что деяние, запрещенное уго‑

ловным законом, совершено данным лицом в состоянии невменяемо‑

сти или что у этого лица после совершения преступления наступило

психическое расстройство, делающее невозможным назначение нака‑

зания или его исполнение, а также что состояние лица создает угрозу

для него или других лиц и общества;

2) о прекращении уголовного дела и об отказе в применении при‑

нудительных мер медицинского характера, если лицо не представляет

опасности по своему психическому состоянию;

3) о прекращении уголовного дела независимо от наличия и харак‑

тера заболевания лица, если имеются основания, предусмотренные

ст. 24—28 УПК;

4) о возвращении уголовного дела прокурору, если признает, что

психическое расстройство лица, в отношении которого рассматрива‑

ется уголовное дело, не установлено или что заболевание лица, совер‑

шившего преступление, не является препятствием для применения к

нему уголовного наказания.

Постановление суда может быть обжаловано в апелляционном, кас-

сационном и надзорном порядке потерпевшим, его представителем, а

также лицом, в отношении которого велось или ведется производство

о применении принудительной меры медицинского характера, его за‑

щитником, законным представителем или близким родственником

и прокурором, а также иными лицами в той части, в которой обжа‑

луемое судебное решение затрагивает их права и законные интересы.

**§ 4. Прекращение, изменение, продление применения**

**принудительных мер медицинского характера**

Вопросы о прекращении, об изменении или о продлении примене‑

ния принудительной меры медицинского характера рассматриваются

судом, вынесшим постановление о ее применении, или судом по ме‑

сту применения этой меры в порядке, предусмотренном ст. 396, 397,

445 УПК.

*Поводами* для прекращения, изменения или продления применения

принудительной меры медицинского характера являются ходатайства

одного из следующих субъектов: 1) администрации медицинской ор‑

ганизации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных

условиях; 2) лица, к которому применена принудительная мера ме‑

дицинского характера, его защитника или законного представителя.

О назначении уголовного дела к слушанию суд извещает лицо, к ко‑

торому применена принудительная мера медицинского характера, его

законного представителя, администрацию психиатрического стацио‑

нара, защитника и прокурора. Также извещению подлежит потерпев‑

ший2. *Участие в судебном заседании защитника, законного предста-*

*вителя и прокурора обязательно.*

Обязательным условием для рассмотрения вопроса о прекращении,

об изменении или о продлении применения принудительной меры ме‑

дицинского характера является наличие медицинского заключения ко‑

миссии врачей-психиатров, которое подлежит непосредственному ис‑

следованию в судебном заседании (ч. 1, 5 ст. 445 УПК, ч. 1 ст. 102 УК).

*По результатам рассмотрения ходатайства суд в совещательной*

*комнате уполномочен вынести одно из следующих постановлений:*

1) о прекращении применения принудительной меры медицинского

характера, если в результате изменения психического состояния лица

отпадает необходимость в применении ранее назначенной меры;

2) об изменении принудительной меры медицинского характера,

если улучшение или ухудшение психического состояния лица вызы‑

вает необходимость в назначении иной принудительной меры меди‑

цинского характера;

3) о продлении на следующие шесть месяцев принудительного ле‑

чения;

4) об отказе в прекращении, изменении или продлении применения

принудительной меры медицинского характера, если психическое со‑

стояние лица осталось без изменений.

Указанное постановление может быть обжаловано в апелляцион-

ном, кассационном и надзорном порядке.

Ввиду того что лицо, у которого после совершения преступления

наступило психическое расстройство, не освобождается от уголовной

ответственности, действующий уголовно-процессуальный закон пред‑

усматривает *возможность возобновления уголовного дела в отношении*

*лица, к которому применена принудительная мера медицинского ха-*

*рактера.* Если такое лицо признано выздоровевшим, то суд выносит

постановление о прекращении применения к данному лицу принуди‑

тельной меры медицинского характера и решает вопрос о направле‑

нии руководителю следственного органа или начальнику органа до‑

знания уголовного дела для производства предварительного рассле‑

дования в общем порядке.

# 86. Особенности производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц.

**§ 1. Категории лиц, в отношении которых применяется**

**особый порядок производства по уголовным делам**

Равенство всех перед законом и судом является одним из важней‑

ших конституционных принципов, обусловливающих необходимость

соблюдения предусмотренных уголовно-процессуальным законом

процедур в отношении всех граждан, которые вовлечены в уголовное

судопроизводство. В то же время в силу ряда публично-правовых ин‑

тересов из сферы действия закона по кругу лиц допущены некоторые

изъятия и установлены дополнительные гарантии, в соответствии с ко‑

торыми действует особый порядок возбуждения уголовного дела, за‑

держания, привлечения в качестве обвиняемого, избрания меры пре‑

сечения, производства отдельных следственных действий и направ‑

ления уголовного дела в суд в отношении отдельных категорий лиц.

Особый порядок производства по уголовному делу в отношении

отдельных категорий лиц регламентирован в гл. 52 УПК. *Он касается*

*следующих лиц:*

— сенатора РФ и депутата Государственной Думы, депутата за‑

конодательного (представительного) органа государственной власти

субъекта РФ, депутата, члена выборного органа местного самоуправле‑

ния, выборного должностного лица органа местного самоуправления;

— судьи Конституционного Суда РФ, судьи федерального суда об‑

щей юрисдикции или федерального арбитражного суда, мирового су‑

дьи, присяжного или арбитражного заседателя в период осуществле‑

ния им правосудия;

— Председателя Счетной палаты РФ, его заместителя и аудиторов

Счетной палаты РФ;

— Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации;

— Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий,

а также кандидата в Президенты РФ;

— прокурора;

— Председателя Следственного комитета РФ;

— руководителя следственного органа;

— следователя;

— адвоката;

— члена избирательной комиссии, комиссии референдума с пра‑

вом решающего голоса;

— зарегистрированного кандидата в депутаты Государственной

Думы, зарегистрированного кандидата в депутаты законодательного

(представительного) органа государственной власти субъекта РФ.

Специфика уголовного судопроизводства в отношении перечислен‑

ных категорий лиц складывается из особого порядка:

— возбуждения уголовного дела;

— задержания;

— избрания меры пресечения;

— производства отдельных следственных действий, ограничиваю‑

щих конституционные права и свободы личности;

— привлечения в качестве обвиняемого;

— окончания производства по уголовному делу;

— направления уголовного дела в суд;

— определения подсудности уголовного дела;

— специальных оснований отказа в возбуждении уголовного дела,

прекращении уголовного дела, уголовного преследования.

**§ 2. Особенности возбуждения уголовных дел**

**в отношении отдельных категорий лиц и привлечения их**

**в качестве обвиняемых**

В ст. 448 УПК представлены следующие *группы дополнительных*

*процессуальных гарантий:*

1) правила, которые предусматривают в УПК *конкретных долж-*

*ностных лиц, имеющих право принимать решения о возбуждении уго-*

*ловного дела (привлечении в качестве обвиняемого) или давать согла-*

*сие на принятие таких решений*;

2) правила, которые определяют необходимость получения *заклю-*

*чения трех судей определенного звена судебной системы РФ* о нали-

чии в действиях лица, указанного в ч. 1 ст. 447 УПК, признаков пре-

ступления;

3) правила, которые определяют *необходимость получения согла-*

*сия того органа, к которому лицо принадлежит в связи со своим ста-*

*тусом*, для принятия соответствующего решения.

"  **Порядок производства по уголовным делам в отношении лиц, указанных в ч. 1 ст. 447 УПК**, варьируется в зависимости от того, к какой категории, обозначенной в данной правовой норме, относится тот или иной субъект. Сообразно этому дальнейшее рассмотрение вопроса мы будем осуществлять применительно к различным группам должностных лиц.

В отношении *члена Совета Федерации и депутата Государственной Думы* применяются следующие особенности:

а) решение о возбуждении уголовного дела в отношении названных лиц принимается Председателем Следственного комитета РФ с согласия соответственно Совета Федерации или Государственной Думы, полученного на основании представления Генерального прокурора РФ (п. 1 ч. 1 ст. 448 УПК)

б) согласно ст. 449 УПК член Совета Федерации и депутат Государственной Думы, задержанные по подозрению в совершении преступления в порядке, установленном ст. 91, 92 УПК, за исключением случаев задержания на месте преступления, должны быть освобождены немедленно после установления их личности;

в) принятое судебное решение об избрании в отношении указанных парламентариев в качестве меры пресечения заключения под стражу или о производстве обыска исполняется с согласия соответственно Совета Федерации или Государственной Думы (ч. 3 ст. 450 УПК).

" В отношении *зарегистрированного кандидата в депутаты Государственной Думы* уголовное дело возбуждается с согласия Председателя Следственного комитета РФ (п. 13 ч. 1 ст. 448 УПК). Ходатайство перед судом об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу может быть возбуждено в отношении указанных лиц также только с согласия Председателя Следственного комитета РФ (ч. 4.1 ст. 450 УПК).

В отношении *депутата законодательного ( представительного ) органа государственной власти субъекта РФ, депутата, члена выборного органа местного самоуправления, выборного должностного лица органа местного самоуправления* решение о возбуждении уголовного дела принимается руководителем следственного органа Следственного комитета по субъекту РФ (п. 9 и 11 ч. 1 ст. 448 УПК).

В отношении *зарегистрированного кандидата в депутаты законодательного ( представительного ) органа государственной власти субъекта РФ* уголовное дело возбуждается с согласия руководителя следственного органа Следственного комитета РФ по субъекту РФ (п. 14 ч. 1 ст. 448 УПК). Согласие этого должностного лица требуется и при возбуждении перед судом ходатайства об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу в отношении указанных кандидатов в депутаты (ч. 4.1 ст. 450 УПК).

В отношении *судьи Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, кассационного суда общей юрисдикции, апелляционного суда общей юрисдикции, верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области и суда автономного округа, федерального арбитражного суда, военного суда, в отношении иных судей, а также присяжных и арбитражных заседателей* в период осуществления ими правосудия применяются следующие особенности:

а) решение о возбуждении уголовного дела в отношении указанных лиц принимается Председателем Следственного комитета РФ с согласия соответствующего судебного органа или квалификационной коллегии судей (п. 3—5 ч. 1 ст. 448 УПК).

Согласие на возбуждение уголовного дела должно быть получено:

• в отношении судьи Конституционного Суда РФ — от Конституционного Суда РФ;

• в отношении судьи Верховного Суда РФ, кассационного суда общей юрисдикции, апелляционного суда общей юрисдикции, верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области и суда автономного округа, федерального арбитражного суда, военного суда, районного суда, мирового судьи — от Высшей квалификационной коллегии судей РФ.

Мотивированное решение Конституционного Суда РФ, а также соответствующей квалификационной коллегии судей о даче либо "об отказе в даче согласия на возбуждение уголовного дела в отношении судьи принимается в срок не позднее 10 суток со дня поступления в суд представления Председателя Следственного комитета РФ (ч. 5 ст. 448 УПК);

б) судья федерального суда, мировой судья, задержанные по подозрению в совершении преступления в порядке, установленном ст. 91, 92 УПК, за исключением случаев задержания на месте преступления, должны быть освобождены немедленно после установления их личности (ст. 449 УПК);

в) принятое судебное решение об избрании в отношении судьи Конституционного Суда РФ, судей иных судов в качестве меры пресечения заключения под стражу исполняется с дополнительного согласия соответственно Конституционного Суда РФ или квалификационной коллегии судей (ч. 2 ст. 450 УПК). Решение Конституционного Суда РФ, квалификационной коллегии судей по этому вопросу должно быть принято в срок не позднее пяти суток со дня поступления представления Председателя Следственного комитета РФ и соответствующего судебного решения (ч. 4 ст. 450 УПК).

В отношении *Председателя Счетной палаты РФ, его заместителя и аудиторов Счетной палаты РФ* решение о возбуждении уголовного дела принимается Председателем Следственного комитета РФ (п. 6 ч. 1 ст. 448 УПК).

Председатель Счетной палаты РФ, его заместитель и аудиторы Счетной палаты РФ, задержанные по подозрению в совершении преступления в порядке, установленном ст. 91, 92 УПК, за исключением случаев задержания на месте преступления, должны быть освобождены немедленно после установления их личности (ст. 449 УПК).

В отношении *Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации* решение о возбуждении уголовного дела принимается Председателем Следственного комитета РФ (п. 7 ч. 1 ст. 448 УПК).

Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации, задержанный по подозрению в совершении преступления в порядке, установленном ст. 91, 92 УПК, за исключением случаев задержания на месте преступления, должен быть освобожден немедленно после установления его личности (ст. 449 УПК).

" Кроме того, принятое судебное решение об избрании в отношении Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации в качестве меры пресечения заключения под стражу или о производстве обыска исполняется только с согласия Государственной Думы (ч. 3 ст. 450 УПК).

В отношении *кандидата в Президенты РФ* решение о возбуждении уголовного дела принимается Председателем Следственного комитета РФ (п. 8 ч. 1 ст. 448 УПК). Ходатайство перед судом об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу может быть возбуждено следователем или дознавателем в отношении указанного лица также только с согласия Председателя Следственного комитета РФ (ч. 4.1 ст. 450 УПК).

При производстве по уголовным делам в *отношении Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий (экспрезидента*), следует учитывать, что в соответствии с п. 1 и 2 ст. 3 Федерального закона от 12.02.2001 № 12-ФЗ «О гарантиях Президенту Российской Федерации, прекратившему исполнение своих полномочий, и членам его семьи» экс-президент не подлежит уголовной ответственности за деяния, совершенные им в период исполнения полномочий Президента РФ, и может быть лишен неприкосновенности только в случае возбуждения уголовного дела по факту совершения им тяжкого преступления. Он также не может быть задержан, арестован, подвергнут обыску, допросу, если указанные действия осуществляются в ходе производства по делам, связанным с исполнением им полномочий Президента РФ. Само производство по уголовным делам в отношении Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий, имеет следующие особенности:

а) решение о возбуждении в отношении его уголовного дела принимается Председателем Следственного комитета РФ (п. 8 ч. 1 ст. 448 УПК). При этом согласно ч. 7 ст. 448 УПК он в течение трех суток направляет в Государственную Думу представление о лишении указанного лица неприкосновенности. В случае принятия Государственной Думой решения о даче согласия на лишение экспрезидента неприкосновенности, указанное решение вместе с представлением Председателя Следственного комитета РФ в течение трех суток направляется в Совет Федерации. Решение Совета Федерации о лишении неприкосновенности Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий, принимается в срок не позднее трех месяцев со дня вынесения соответствующего постановления Государственной Думой, о чем в течение трех суток извещается Председатель Следственного комитета РФ. Решение Государственной Думы либо Совета Федерации об отказе в даче согласия на лишение неприкосновенности рассматриваемого должностного лица влечет за собой прекращение уголовного преследования в соответствии с п. 6 ч. 1 ст. 27 УПК;

б) экс-президент, задержанный по подозрению в совершении преступления в порядке, установленном ст. 91, 92 УПК, за исключением случаев задержания на месте преступления, должен быть освобожден немедленно после установления его личности (ст. 449 УПК);

в) судебное решение об избрании в отношении Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий, в качестве меры пресечения заключения под стражу или о производстве обыска исполняется с согласия соответствующей палаты Федерального Собрания РФ (ч. 3 ст. 450 УПК).

Производство по уголовным делам в отношении *прокуроров* имеет следующие особенности:

а) решение о возбуждении уголовного дела в отношении прокурора района, города, приравненных к ним прокуроров принимается руководителем следственного органа Следственного комитета РФ по субъекту РФ, в отношении вышестоящих прокуроров — Председателем Следственного комитета РФ или его заместителем (п. 10 ч. 1 ст. 448 УПК). Решение о возбуждении уголовного дела в отношении Генерального прокурора РФ принимается Председателем Следственного комитета РФ на основании заключения коллегии, состоящей из трех судей Верховного Суда РФ, принятого по представлению Президента РФ (п. 2 ч. 1 ст. 448 УПК);

б) прокурор, задержанный по подозрению в совершении преступления в порядке, установленном ст. 91, 92 УПК, за исключением случаев задержания на месте преступления, должен быть освобожден немедленно после установления его личности (ст. 449 УПК).

" В законе предусмотрены особенности производства в *отношении лиц, осуществляющих функцию предварительного следствия.*

Так, решение о возбуждении уголовного дела в *отношении руководителя и следователя следственного органа по району, городу* принимается руководителем следственного органа Следственного комитета РФ по субъекту РФ, а в отношении руководителей и следователей вышестоящих следственных органов — Председателем Следственного комитета РФ или его заместителем (п. 10 ч. 1 ст. 448 УПК).

Согласно п. 41 ст. 5 УПК следователь — это должностное лицо, уполномоченное осуществлять предварительное следствие по уголовному делу. В связи с этим, устанавливая круг лиц, входящих в категорию «следователь», было бы неверным считать, что речь идет только о лицах, состоящих в должности следователя. К рассматриваемой категории лиц должны быть отнесены также сотрудники, занимающие должности старшего следователя, следователя по особо важным делам, старшего следователя по особо важным делам, и следователи-криминалисты. Представляется, что к числу следователей (в значении п. 7 ч. 1 ст. 447 УПК) должны относиться также следователи-стажеры, иные должностные лица, назначенные исполняющими обязанности следователя, во время осуществления ими полномочий по производству следствия.

Решение о возбуждении уголовного дела в отношении *Председателя Следственного комитета РФ* принимается исполняющим обязанности Председателя Следственного комитета РФ на основании заключения коллегии, состоящей из трех судей Верховного Суда РФ, принятого по представлению Президента РФ (п. 2.1 ч. 1 ст. 448 УПК). Рассмотрение вопроса осуществляется в закрытом судебном заседании в 10-дневный срок с участием лица, в отношении которо-"го внесено представление, и (или) его адвоката (ч. 2 ст. 448 УПК). По результатам рассмотрения суд дает заключение о наличии или отсутствии в действиях лица признаков преступления (ч. 3 ст. 448 УПК).

Законодатель предусмотрел дополнительные гарантии и для *лиц, оказывающих квалифицированную юридическую помощь:*

а) решение о возбуждении уголовного дела в отношении адвоката принимается руководителем следственного органа Следственного комитета РФ по субъекту РФ (п. 10 ч. 1 ст. 448 УПК).

б) после этого обыск, осмотр и выемка в отношении данного субъекта (в том числе в жилых и служебных помещениях, используемых для адвокатской деятельности), включая случаи, не терпящие отлагательства, осуществляется только на основании постановления судьи о разрешении производства данного следственного действия. Причем в постановлении судьи должны указываться конкретные отыскиваемые объекты. Изъятие иных объектов не допускается, за исключением предметов и документов, исключенных из оборота. Также запрещается изъятие всего производства адвоката по делам его доверителей, а также фотографирование, киносъемка, видеозапись и иная фиксация этих материалов. В ходе обыска, осмотра и выемки обязательно присутствие члена совета адвокатской палаты субъекта РФ, на территории которого производятся указанные следственные действия, или иного представителя, уполномоченного президентом этой адвокатской палаты.

До возбуждения уголовного дела в отношении адвоката и без постановления судьи осмотр жилых и служебных помещений, используемых для осуществления адвокатской деятельности, может быть произведен только в случае, если в указанных помещениях обнаружены признаки совершения преступления. В этой ситуации осмотр места происшествия без представителей адвокатской палаты, обеспечивающих неприкосновенность предметов и сведений, составляющих адвокатскую тайну, допускается только при невозможности обеспечения их участия.

В соответствии с п. 12 ч. 1 ст. 448 УПК решение о возбуждении уголовного дела в *отношении члена избирательной комиссии, комиссии референдума с правом решающего голоса* вправе принять руководитель следственного органа Следственного комитета РФ по субъекту РФ, а в отношении *члена Центральной избирательной комиссии РФ с правом решающего голоса, председателя избирательной комиссии субъекта РФ* — Председатель Следственного комитета РФ. Следует также учитывать, что в соответствии с п. 18 и 18.1 ст. 29 Федерального закона от 12.06.2002 № 67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» ходатайство перед судом об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу в отноше-"нии члена избирательной комиссии с правом решающего голоса может быть возбуждено лишь с согласия руководителя следственного органа Следственного комитета РФ по субъекту РФ, а в отношении члена Центральной избирательной комиссии РФ с правом решающего голоса, председателя избирательной комиссии субъекта РФ — только с согласия Председателя Следственного комитета РФ.

# 87. Производство о назначении меры уголовно-правового характера при освобождении от уголовной ответственности.

Требования гл. 51.1 УПК применяются в случае прекращения уголовного дела или уголовного преследования в соответствии со ст. 25.1 УПК и назначения меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа, предусмотренной ст. 104.4 УК. Производство о прекращении уголовного дела или уголовного преследования и назначении меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа осуществляется по правилам, установленным УПК, с особенностями, предусмотренными гл. 51.1 УПК (ст. 446.1 УПК).

Уголовное дело или уголовное преследование по основаниям, указанным в ст. 25.1 УПК, прекращается судом с назначением лицу, освобождаемому от уголовной ответственности, меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа, предусмотренной ст. 104.4 УК.

Если в ходе предварительного расследования будет установлено, что имеются предусмотренные ст. 25.1 УПК основания для прекращения уголовного дела или уголовного преследования в отношении подозреваемого, обвиняемого, следователь с согласия руководителя следственного органа или дознаватель с согласия прокурора выносит постановление о возбуждении перед судом ходатайства о прекращении уголовного дела или уголовного преследования в отношении подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления небольшой или средней тяжести и назначении этому лицу меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа, которое вместе с материалами уголовного дела направляется в суд (ст. 446.2 УГ1К).

Копия указанного постановления (ч. 2 ст. 446.2 УПК) направляется следователем, дознавателем подозреваемому, обвиняемому, потерпевшему и гражданскому истцу. Ходатайство (ч. 2 ст. 446.2 УПК) подлежит рассмотрению единолично судьей районного суда или военного суда соответствующего уровня либо мировым судьей, к подсудности которых относится рассмотрение соответствующей категории уголовных дел, по месту производства предварительного расследования в срок не позднее 10 суток со дня поступления ходатайства в суд с обязательным участием подозреваемого или обвиняемого, защитника, если последний участвует в уголовном деле, потерпевшего и (или) его законного представителя, представителя, прокурора. Неявка без уважительных причин сторон, своевременно извещенных о времени судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения ходатайства, за исключением случаев неявки лица, в отношении которого рассматривается вопрос о прекращении уголовного дела или уголовного преследования.

По результатам рассмотрения ходатайства судья выносит постановление, в котором указывает одно из следующих решений:

* 1) об удовлетворении ходатайства о прекращении уголовного дела или уголовного преследования по основаниям, предусмотренным ст. 25.1 УПК, и назначении лицу меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа;
* 2) об отказе в удовлетворении ходатайства о прекращении уголовного дела или уголовного преследования и назначении лицу меры уголовноправового характера в виде судебного штрафа с возвращением ходатайства и материалов уголовного дела руководителю следственного органа или прокурору, если сведения об участии лица в совершенном преступлении, изложенные в постановлении о возбуждении ходатайства о применении к лицу меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа, не соответствуют фактическим обстоятельствам дела, установленным в ходе судебного рассмотрения ходатайства, либо уголовное дело или уголовное преследование должно быть прекращено по иным основаниям.

В постановлении о назначении лицу, в отношении которого уголовное дело или уголовное преследование прекращено по основаниям, предусмотренным ст. 25.1 УПК, меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа судья с учетом материального положения указанного лица и его семьи устанавливает срок, в течение которого лицо обязано оплатить судебный штраф, и разъясняет ему порядок обжалования постановления и последствия уклонения от уплаты судебного штрафа. Размер судебного штрафа определяется судьей в соответствии со ст. 104.5 УК.

Постановление судьи, указанное в ч. 5 ст. 446.2 УПК, может быть обжаловано в вышестоящий суд в апелляционном порядке, установленном гл. 45.1 УПК. Копия постановления, вынесенного по результатам рассмотрения ходатайства о прекращении уголовного дела или уголовного преследования и назначении меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа, вручается или направляется лицу, в отношении которого оно вынесено, его защитнику, потерпевшему и (или) его законному представителю, представителю, а также лицу, возбудившему ходатайство, прокурору и судебному приставу-исполнителю.

Если в ходе судебного производства по уголовному делу будут установлены основания, предусмотренные ст. 25.1 УПК, суд одновременно с прекращением уголовного дела или уголовного преследования разрешает вопрос о назначении меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа. В этих случаях суд выносит постановление или определение о прекращении уголовного дела или уголовного преследования и о назначении подсудимому меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа, в котором указывает размер судебного штрафа, порядок и срок его уплаты (ст. 446.3).

Обязанность суда — разъяснить лицу, в отношении которого прекращено уголовное дело или уголовное преследование и назначена мера уголовно-правового характера в виде судебного штрафа, последствия неуплаты судебного штрафа в установленный срок, предусмотренные ч. 2 ст. 104.4 УК, а также необходимость представления сведений об уплате судебного штрафа судебному приставу-исполнителю в течение 10 дней после истечения срока, установленного для уплаты судебного штрафа.

Статья 446.4 устанавливает следующий порядок обращения к исполнению решения о применении меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа:

1) обращение к исполнению решения о назначении меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа возлагается на вынесший решение суд;

2) решение о применении меры уголовноправового характера в виде судебного штрафа обращается к исполнению в порядке, установленном ст. 393 УПК.

В случае неуплаты лицом судебного штрафа, назначенного в качестве меры уголовно-правового характера, суд по представлению судебного пристава-исполнителя в порядке, установленном ч. 2, 3, 6 и 7 ст. 399 УПК, отменяет постановление о прекращении уголовного дела или уголовного преследования и назначении меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа и направляет материалы руководителю следственного органа или прокурору. Дальнейшее производство по уголовному делу осуществляется в общем порядке (ст. 446.5 УПК).

# 88. Международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства.

Международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства предполагает взаимодействие судов, прокуроров, следователей и органов дознания с соответствующими компетентными органами и должностными лицами иностранных государств и международными организациями в соответствии с многосторонними и двухсторонними международными договорами.

Направления международного сотрудничества:

• оказание международной правовой помощи по уголовным делам;

• участие в подготовке международных договоров;

• оказание содействия в подготовке и проведении международных правовых конференций;

• обмен опытом деятельности правоохранительных органов;

• участие представителей правоохранительных органов в международных организациях;

• участие в международных миротворческих операциях и др.

***Международная правовая помощь поуголовным делам*** — это регламентированная международными договорами, атакже национальным законодательством государств или осуществляемая наосно-ве принципа взаимности деятельность компетентных органов иϰдолжностных лиц пооказанию содействия всобирании доказательств натерритории иностранного государства, производстве иных процессуальных действий, вызове участников уголовного судопроизводства, находящихся натерритории иностранного государства, продолжении уголовного преследования ивыдаче лица дляуголовного преследования или исполнения приговора, атакже исполнению приговоров ипостановлений оконфискации орудий преступления или доходов отпреступной деятельности.

Международная правовая помощь служит задачам раскрытия, расследования и предупреждения преступлений, изобличения виновных, возмещения причиненного ущерба, отправления правосудия. Названные задачи вполне согласуются с назначением уголовного судопроизводства по российскому уголовно-процессуальному законодательству.

**26.2. Нормативно-правовое регулирование**

**международной правовой помощи**

Основанием для оказания правовой помощи является международный договор. Международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства как межотраслевой правовой институт регулируется нормами уголовно-процессуального, уголовного и международного права.

К правовой основе взаимодействия России (правопреемника СССР) с компетентными органами иностранных государств следует отнести: общепризнанные принципы и нормы международного права; международные договоры (межгосударственные, межправительственные и межведомственные соглашения; как многосторонние, так и двусторонние); Конституцию РФ (ч. 4 ст. 15, ст. 61, 62, 63, п. «к» ст. 71, п. «о» ч. 1 ст. 72, ст. 73, 79); разд. XVIII УПК (ст. 453—472), а также ч. 3 ст. 1, ст. 2, 3, ч. 1 и 5 ст. 108, ч. 9 ст. 109 и некоторые другие нормы УПК.

" Международная правовая помощь регламентируется соответствующим международным договором. Если оказание того или иного вида правовой помощи договором не предусмотрено, исполнение запроса возможно на основе принципа взаимности, обязательным условием реализации последнего является обязательство запрашивающей стороны об оказании правовой помощи в интересах запрашиваемой стороны.

Под международным договором понимается международное соглашение, заключенное Российской Федерацией с иностранным государством (государствами) либо с международной организацией в письменной форме и регулируемое международным правом, независимо от того, содержится такое соглашение в одном документе или нескольких, связанных между собой, а также от его конкретного наименования (ст. 2 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации»).

Международные договоры могут заключаться от имени Российской Федерации, от имени Правительства РФ и от имени федеральных органов исполнительной власти (межведомственные договоры).

Перечислим некоторые из важнейших многосторонних договоров:

1) Европейская конвенция о взаимной правовой помощи по уголовным делам 1959 г. с дополнительным протоколом о правовой помощи 1959 г. (далее — Европейская конвенция), ратифицирована Россией в 2000 г. Участниками названной конвенции являются 41 государство — члены Совета Европы (Австрия, Болгария, Венгрия, Германия, Греция, Дания, Испания, Литва, Латвия, Швейцария, Эстония и др.);

2) Европейская конвенция о выдаче 1957 г. с дополнительными протоколами 1975 и 1978 гг., ратифицирована в 1999 г.;

3) Конвенция ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ 1988 г.;

4) Европейская конвенция о пресечении терроризма 1977 г., ратифицирована Россией в 2000 г.

5) Конвенция об отмывании, выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности 1990 г.;

6) Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности 2000 г.;"

" ***26.3. Виды международной правовой помощи. Направление иϰисполнение запроса обϰоказании***

международной правовой помощи В международных договорах, а также в УПК выделяют следующие основные виды международной правовой помощи:

1) производство следственных и иных процессуальных действий, направленных на собирание доказательств, розыск лиц, предметов, ценностей; производство иных процессуальных действий;

2) вызов свидетеля, потерпевшего, эксперта, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей, находящихся за пределами территории РФ;

3) направление материалов уголовного дела для осуществления уголовного преследования;

4) выдача лица для уголовного преследования или исполнения приговора;

5) исполнение приговора, постановления суда в части конфискации орудий преступления и доходов, полученных преступным путем.

Содержание запроса, его форма, и порядок направления предусмотрены как международными договорами, так и национальным законодательством РФ.

В соответствии со ст. 454 УПК в запросе указываются: наименование запрашиваемого учреждения; наименование запрашивающего учреждения; наименование дела, по которому оказывается помощь; данные о лицах, в отношении которых направляется запрос; подлежащие выяснению обстоятельства, а также перечень запрашиваемых документов, вещественных и других доказательств; сведения о фактических обстоятельствах совершенного преступления, его "квалификация, текст соответствующей статьи УК, а при необходимости также сведения о размере вреда, причиненного данным преступлением. К запросу прилагаются копии отдельных материалов уголовного дела. В зависимости от вида запрашиваемой правовой помощи это могут быть: постановление о возбуждении уголовного дела, постановление о привлечении в качестве обвиняемого, приговор, постановления о производстве следственных и иных процессуальных действий, доказательства.

Просьба о правовой помощи выражается в письменной форме. Это может быть запрос (поручение, ходатайство). Применяется терминология, используемая в международном договоре. В Европейской и Минской конвенциях это поручение, в УПК — запрос. Запрос, как и прилагаемые к нему документы, скрепляются гербовой печатью.

Язык, на котором составляется запрос и прилагаемые к нему документы, оговаривается в международном договоре. Так, при выполнении Минской конвенции в отношениях друг с другом стороны пользуются государственными языками договаривающихся сторон или русским языком (ст. 17 Конвенции). По Европейской конвенции каждая договаривающаяся сторона сохраняет за собой право требовать перевода просьбы и прилагаемых к ней документов на родной язык или на один из официальных языков Совета Европы либо на один из языков, указанных ею (ст. 16 Конвенции).

В качестве субъектов оказания международной правовой помощи выступают запрашиваемая и запрашивающая стороны. В качестве запрашивающей стороны выступает государство, направившее запрос об оказании правовой помощи, запрашиваемой — государство, которому направлен запрос или в котором он исполняется.

Запрашивающая и запрашиваемая стороны взаимодействуют через: 1) Верховный Суд РФ — по вопросам судебной деятельности Верховного Суда РФ; 2) Минюст России — по вопросам судебной деятельности иных (кроме Верховного Суда РФ) судов; 3) Следственный комитет РФ, МВД России, ФСБ России — по уголовным делам, находящимся в их производстве, если международными договорами не предусмотрен иной порядок отношений. Так, при направлении запроса на территории приграничных государств с учетом вида запрашиваемой правовой помощи в договорах может быть предусмотрен порядок направления запроса через компетентные правоохранительные органы округов, краев и областей; 4) Генеральную прокуратуру — в остальных случаях.

При исполнении запроса применяются нормы законодательства того государства, на территории которого исполняется запрос. Возможна частичная уступка суверенитета, заключающаяся в возможности применения порядка запрашивающей стороны, если такая возможность уступки суверенитета допускается международным договором .

Участие в процессуальных действиях представителя правоохранительных органов запрашивающей стороны допускается по решению компетентного органа, исполняющего запрос, если это не противоречит многостороннему или двустороннему международному договору или взаимодействию на основе принципа взаимности.

Запрос исполняется в сроки, предусмотренные в договоре, а если таковые не оговариваются, в сроки, приемлемые для запрашиваемой и запрашивающей сторон, исходя из целей международного сотрудничества.

Запрос возвращается без исполнения, если он противоречит законодательству запрашивающего государства или может нанести ущерб суверенитету или безопасности запрашиваемого государства. При отказе в оказании правовой помощи о его причинах должно быть сообщено инициатору запроса.