

А.П. Рыжаков

## **Уголовный процесс**

### **(Учебник для вузов)**

Москва - 2004 г.

**Автор** – профессор А.П. Рыжаков

#### **Рецензенты:**

Заместитель начальника Сибирского юридического института МВД России, кандидат юридических наук, доцент С.П. Рожков.

Начальник Тульского филиала Юридического института МВД РФ, доктор юридических наук, профессор Н.Г. Шурухнов.

**Рыжаков А.П. Уголовный процесс: Учебник для вузов.** - 3-е изд. испр. и доп. — М.: Издательство НОРМА, 2004. –704с.

Третье издание учебника основано на нормах действующего уголовно-процессуального законодательства, а также на анализе судебной практики, действующих постановлений Пленума Верховного Суда РФ, постановлений Конституционного Суда РФ, постановлений Пленума Верховного Суда СССР и других нормативных актов.

Для преподавателей и студентов (слушателей и курсантов) высших юридических учебных заведений.

### **Предисловие к третьему изданию**

Настоящий Учебник уголовного процесса, его третье издание, - это полностью переработанный и дополненный вариант предыдущих изданий данной книги. Во второе издание учебника автором внесено более 380 исправлений и дополнений.

Содержание представленного на Ваш суд учебника соответствует законодательству, действующему по состоянию на 25 декабря 2003 г. В нем учтено содержание: Федеральных законов от 30 июня 2003 г. № 86-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Российской Федерации, признании утратившими силу отдельных законодательных актов Российской Федерации, предоставлении отдельных гарантий сотрудникам органов внутренних дел, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ и упразднению Федеральных органов налоговой полиции в связи с осуществлением мер по совершенствованию государственного управления»<sup>1</sup>, от 04 июля 2003 г. № 92-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Уголовно-

---

<sup>1</sup> См.: СЗ РФ.- 2003. № 27. Ст. 2700 (ч. 1).

процессуальный кодекс Российской Федерации»<sup>2</sup>, от 04 июля 2003 г. № 94-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации»<sup>3</sup>, от 07 июля 2003 г. № 111-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Федеральный закон «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних» и другие законодательные акты Российской Федерации»<sup>4</sup>, от 08 декабря 2003 г. № 161-ФЗ «О приведении Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации и других законодательных актов в соответствие с Федеральным законом «О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации»<sup>5</sup>.

Необходимость усовершенствования текста Учебника уголовного процесса обусловлена не только имевшими место в последнее время значительными изменениями, внесенными в УПК РФ. После выхода в свет второго издания учебника было отменен и изменен ряд законов, инструкции и т. п., на которые ссылался автор во втором издании своей работы. Речь идет об изменениях законодательства, которые имели место в связи с вступлением в силу Федерального закона от 2 июля 2003 г. № 88-ФЗ «О создании и об упразднении районных судов города Москвы и о внесении изменения в статью 21 Закона РСФСР «О судостроительстве РСФСР»<sup>6</sup>. Сюда же следует отнести содержание Постановления Конституционного Суда РФ от 8 декабря 2003 года № 18-П «По делу о проверке конституционности положений статей 125, 219, 227, 229, 236, 237, 239, 246, 254, 271, 378, 405 и 408, а также глав 35 и 39 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с запросами судов общей юрисдикции и жалобами граждан»<sup>7</sup>, Определения Конституционного Суда РФ от 12 мая 2003 г. № 173-О «По жалобе гражданина Коваля Сергея Владимировича на нарушение его конституционных прав положениями статей 47 и 53 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации»<sup>8</sup>, а также отмену нескольких ведомственных нормативных актов: Инструкции о порядке приема, регистрации и разрешения в органах внутренних дел Российской Федерации сообщений о преступлениях и иной информации о правонарушениях<sup>9</sup> и Инструкции о порядке исполнения постановлений

---

<sup>2</sup> См.: СЗ РФ.- 2003. № 27. Ст. 2706 (ч. 1).

<sup>3</sup> См.: СЗ РФ.- 2003. № 27 (ч. 2). Ст. 2708.

<sup>4</sup> См.: СЗ РФ.- 2003. № 28. Ст. 2880.

<sup>5</sup> См.: Рос. газета.— 2003. 16 декабря.

<sup>6</sup> См.: СЗ РФ.- 2003. № 27. Ст. 2702 (ч. 1).

<sup>7</sup> См.: По делу о проверке конституционности положений статей 125, 219, 227, 229, 236, 237, 239, 246, 254, 271, 378, 405 и 408, а также глав 35 и 39 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с запросами судов общей юрисдикции и жалобами граждан: Постановление Конституционного Суда РФ от 8 декабря 2003 года № 18-П// Рос. газета.— 2003. 23 декабря.

<sup>8</sup> СЗ РФ.- 2003. № 27 (ч. 2). Ст. 2872.

<sup>9</sup> См.: Об утверждении Инструкции о порядке приема, регистрации и разрешения в органах внутренних дел Российской Федерации сообщений о преступлениях и иной информации о правонарушениях: Приказ МВД РФ от 13 марта 2003 г. № 158// Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти.- 2003. № 26.

прокуроров, следователей, органов дознания и определений судов о приводе свидетелей, обвиняемых и подсудимых<sup>10</sup>, распоряжения и.о. Генерального прокурора РФ от 3 марта 1999 г. № 12/20-1р «О порядке регистрации поступивших в Генеральную прокуратуру Российской Федерации заявлений, сообщений и иной информации о совершенных и готовящихся преступлениях» и параграфа 2.3.5 Инструкции по делопроизводству в органах прокуратуры РФ, утвержденной Приказом Генерального прокурора РФ от декабря 1998 г. № 93 «О введении в действие Инструкции по делопроизводству в органах и учреждениях прокуратуры Российской Федерации»<sup>11</sup>..

Помимо этого появились новые нормативно-правовые акты: Инструкция о порядке осуществления привода<sup>12</sup>, Инструкция о порядке приема, регистрации и рассмотрения в органах прокуратуры Российской Федерации сообщений о преступлениях<sup>13</sup>, Инструкция о порядке приема, регистрации и разрешения в органах внутренних дел Российской Федерации сообщений о преступлениях и иной информации о правонарушениях<sup>14</sup>, Инструкция о порядке приема, регистрации и разрешения в органах по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ сообщений о преступлениях<sup>15</sup> и др. Своим постановлением высший орган правосудия нашего государства разъяснил некоторые положения УПК РФ<sup>16</sup> и др. О существовании указанных документов необходимо довести до сведения студентов и преподавателей. Только в этом случае учебник сможет выполнить поставленную перед ним задачу – обучение учащихся основным знаниям, касающимся уголовно-процессуальной действительности России.

Когда в работе говорится о ГПК РФ, УПК РФ, КоАП РФ, УК РФ, УИК РФ, ГК РФ, Тмк РФ, НК РФ подразумеваются действующие Гражданский процессуальный кодекс РФ (ГПК РФ), Уголовно-процессуальный кодекс РФ (УПК РФ), Кодекс об административных правонарушениях РФ

---

<sup>10</sup> См.: Инструкция о порядке исполнения постановлений прокуроров, следователей, органов дознания и определений судов о приводе свидетелей, обвиняемых и подсудимых: Приказ МВД СССР № 110 от 7 июля 1972 г. // Сборник нормативных актов МВД России.- М.: Издательство «Спарк», 1996.

<sup>11</sup> См.: Об утверждении Инструкции о порядке приема, регистрации и рассмотрения в органах прокуратуры Российской Федерации сообщений о преступлениях: Приказ Генеральной прокуратуры РФ от 21 октября 2003 г. № 45// Законность.— 2003. № 12.

<sup>12</sup> См.: Об утверждении Инструкции о порядке осуществления привода: Приказ МВД РФ от 21 июня 2003 г. № 438 // Рос. газета.- 2003. 11 июля.

<sup>13</sup> См.: Об утверждении Инструкции о порядке приема, регистрации и рассмотрения в органах прокуратуры Российской Федерации сообщений о преступлениях: Приказ Генеральной прокуратуры РФ от 21 октября 2003 г. № 45// Законность.— 2003. № 12.

<sup>14</sup> См.: Об утверждении Инструкции о порядке приема, регистрации и разрешения в органах внутренних дел Российской Федерации сообщений о преступлениях и иной информации о правонарушениях: Приказ МВД РФ от 13 марта 2003 г. № 158// Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти.- 2003. № 26.

<sup>15</sup> См.: Об утверждении Инструкции о порядке приема, регистрации и разрешения в органах по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ сообщений о преступлениях: Приказ Госнаркоконтроля РФ от 24 сентября 2003 г. № 134 // Рос. газета.— 2003. 06 ноября.

<sup>16</sup> См.: О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 г. № 5 // Бюллетень Верховного Суда РФ.— 2003. № 12.

(КоАП РФ), Уголовный кодекс РФ (УК РФ), Уголовно-исполнительный кодекс РФ (УИК РФ), Гражданский кодекс РФ (ГК РФ), Таможенный кодекс РФ (ТМК РФ), Налоговый кодекс (НК РФ) если иное специально не оговорено.

### **Вступительное слово**

Это специфический учебник. Обычно учебники пишутся после нескольких десятков лет преподавания дисциплины. Дисциплину уголовный процесс автор преподает давно. По уголовному процессу им опубликовано более 300 публикаций (около 100 книг и брошюр, в том числе два постатейных комментария к УПК РСФСР<sup>17</sup>, два постатейных комментария к УПК РФ и учебник Уголовного процесса для вузов<sup>18</sup>) общим объемом более 3000 авторских листов. Но сейчас у нас новый уголовный процесс. И хотя наименование дисциплины не изменено, существенной модификации претерпел сам уголовный процесс России.

Изменены положения, определяющие сущность как самого уголовного процесса (принципы, стадийность, задачи уголовного процесса и т.п.), отдельных его стадий (совершенно иные теперь стадии кассационного и надзорного производства, а также бывшая стадия возобновления дел по вновь открывшимся обстоятельствам), так и правила производства многих уголовно-процессуальных действий, принятия процессуальных решений. В урегулированной УПК РФ отрасли права появились новые производства – производство по уголовным делам в отношении отдельных граждан и производство, связанное с международным сотрудничеством.

Прежде же чем приступить к подготовке учебника, нужно определить его структуру. Для этого нужна учебная программа по данной дисциплине, а ее нет. Должным образом утвержденные учебные программы по уголовному процессу, урегулированному УПК РСФСР, в этих целях использовать нельзя. В учебной программе должны появиться новые темы, да и содержание ранее существовавших тем должно быть существенно модифицировано.

Соответственно перед автором встала задача сначала подготовить примерную программу уголовного процесса, которая бы полностью отражала все новое и основное, что закреплено в УПК РФ. В этих целях следовало тщательно разобраться с каждым правовым институтом нового уголовного процесса, как с вновь появившимися, так и со всеми иными. Анализ нового кодекса показал, что большинство уголовно-процессуальных понятий УПК РФ были усовершенствованы. Но разобраться нужно было не только с тем, что появилось нового и с тем, что было усовершенствовано. Даже если какое-то уголовно-процессуальное

---

<sup>17</sup> См.: Постатейный комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу РСФСР.- М.: Юридическая фирма «Контракт», «ИНФРА-М», 2001. –814с. и Научно-практический комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу РСФСР.- М.: «Издательство ПРИОР», 1999. –880 с.

<sup>18</sup> См.: Уголовный процесс: Учебник для вузов.- М.: «Издательство ПРИОР», 1999. – 592с.

явление на первый взгляд осталось таким же, как и в УПК РСФСР, необходимо было рассмотреть его комплексно, в совокупности со всем тем, что появилось нового после принятия УПК РФ. Все это создавало перед автором почти непреодолимые трудности.

Тем не менее, знание о том, что в учебнике именно сейчас нуждаются и студенты и преподаватели привело автора настоящего учебника к пониманию необходимости его создания в максимально короткие сроки.

Несомненно, чуть легче и лучше данный учебник можно было бы подготовить через год или два. Появилась бы возможность учесть ошибки авторов, которые написали соответствующую уголовно-процессуальную литературу по УПК РФ до тебя. Однако автор не пошел по этому пути. Для того чтобы подготовить учебник на должном учебно-методическом и научно-теоретическом уровне, он постарался разобраться с каждой статьей УПК РФ. Помимо изучения текста закона, им проанализировано более чем 500 постановлений Президиума (Пленума) и определений Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда СССР, Верховного Суда РФ, а также Верховных судов и судов субъектов РФ (военных судов), постановлений (определений) Конституционного Суда РФ, указаний Генерального Прокурора РФ, приказов МВД России и других нормативных актов.

Идея подготовки настоящего учебника была такова – на первое место ставились положения УПК РФ. Если изложенные в УПК РФ правила не позволяли сформулировать завершенное уголовно-процессуальное понятие, перечень, процедуру и т.п., автор обращался к вышеуказанным постановлениям, указаниям и приказам. Последние говорили об УПК РСФСР и поэтому использовались по аналогии, причем только в той мере в какой не противоречили УПК РФ. И лишь когда ни в УПК РФ, ни в других законах или иных нормативно-правовых актах не находилось положений, которые могли бы использоваться в настоящем учебнике, автор позволял себе высказать собственные суждения. Данные суждения были сформированы как на основе изученных им идей, заложенных законодателем в уголовно-процессуальные нормативные акты, так и лично проведенного анализа практики уголовно-процессуальной деятельности правоохранительных органов более чем 20 субъектов Российской Федерации и областей стран Содружества.

Кроме того, автором использован передовой опыт, научные разработки, а также наиболее четко выраженные авторами, не противоречащие УПК РФ положения из ранее опубликованной правовой литературы.

Разобравшись с каждой статьей, главой и разделом УПК РФ он первым в России подготовил и выпустил постатейный комментарий к УПК РФ, который в настоящее время претерпел уже третье издание.

Только после этого у него появилось целостное восприятие предусмотренного УПК РФ уголовного процесса как правового явления, только после этого он уловил заложенную в нем основную идею, принципы и черты. Только после этого, со свежими знаниями всего нового, что появи-

лось в УПК РФ, он посчитал возможным приступить к подготовке примерной учебной программы по дисциплине уголовный процесс, и на ее основе – самого учебника.

И вот учебник готов. Эта работа в большей степени нацелена на интересы дознавателей, следователей и других субъектов (участников) досудебного уголовно-процессуального производства. Наиболее полно и подробно здесь излагается материал в главах, посвященных субъектам уголовного процесса, доказыванию, гражданскому иску, стадиям возбуждения уголовного дела и предварительного расследования, производству следственных действий, привлечению лица в качестве обвиняемого и окончанию предварительного расследования.

Приведен максимально полный перечень прав и обязанностей каждого из участников уголовного процесса. При этом вычленены права, одинаковые с правами всех других участвующих в уголовном процессе лиц, а также с правами сторон; права участника следственного действия вместе с дополнительными правами допрашиваемого и специфические права обвиняемого, подозреваемого, потерпевшего и других субъектов уголовного процесса.

Глава 13 «Производство следственных действий» содержит четко сформулированные понятия, условия, основания, порядок производства и оформления каждого из предусмотренных законом следственных действий. В учебнике, кроме того, подробно разобраны вопросы оснований, условий, субъектов и порядка предъявления гражданского иска, составления обвинительного заключения и принятия решения о прекращении уголовного дела на стадии предварительного расследования.

Помимо так называемого позитивного материала в представленном учебнике имеются и некоторые иные обладающие научной, практической новизной и значимостью положения. Здесь впервые рассмотрены ранее отсутствующие в уголовном процессе России правовые явления (реабилитация, особый порядок судебного разбирательства, особенности производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий граждан, международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства и др.). Автор дает характеристику новому содержанию стадий уголовного процесса – стадиям возбуждения уголовного дела, подготовки к судебному заседанию, апелляционного, кассационного, надзорного производства, возобновлению дел ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств; особенностям судопроизводства, осуществляемого мировыми судьями, в том числе и по делам частного обвинения; правовому статусу частного обвинителя, законных представителей; задачам, основаниям, условиям и порядку производства нового следственного действия – проверки показаний на месте. В учебнике учтено расширение законодателем перечня лиц, наделенных правом быть допрошенными в присутствии адвоката; сокращение круга лиц, которые могут выступать в качестве защитника на стадии предварительного расследования, и наделение защитника, подозреваемого, потерпевшего, а также свидетеля новыми правами; появление

новой меры пресечения – домашнего ареста, изменение оснований и порядка применения заключения под стражу, залога и некоторых других мер пресечения.

В книге обращено внимание на появление нового основания вынесения определения суда о проведении закрытого судебного заседания – рассмотрение дела о преступлении террористического характера; на невозможность направления судом дела для производства дополнительного расследования, на процедуру принятия судебных решений на стадии предварительного расследования, и на многие другие положения, о которых пока еще не упоминалось в другой юридической литературе.

Автор надеется, что данный учебник будет использован долгие годы после его выхода в свет. Наличие данного учебника позволит преподавателям, как минимум, сравнить свое представление того или иного уголовно-процессуального института с мнением автора постатейного комментария к УПК РФ и настоящего учебника. Это, в конечном счете, улучшит качество подготовки ими фондовых и рабочих лекций, проведения семинарских и иных учебных занятий, и как следствие – повысит уровень знаний студентов.

### **Рекомендуемая литература ко всему курсу уголовного процесса**

Конституция РФ.

Концепция судебной реформы в Российской Федерации.- М.: Республика, 1992.

Рыжаков А.П. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации. – 3-е изд., изм. и доп.- М.: Издательство НОРМА, 2003. –1040с.

Рыжаков А.П. Постатейные материалы к новому Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации.- М.: ИНФРА – М, 2003. –832с.

Рыжаков А.П. Хрестоматия по уголовному процессу: нормативные акты и судебная практика. (Серия «Высшее образование»).- М.: ИНФРА-М, 2003. -544с.

Комментарий к уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации/ Под ред. А.В. Смирнова.- СПб.: Питер, 2003. –1008с.

Комментарий к уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации/ Под общей ред. В.И. Радченко.- М.: ЗАО «Юридический Дом «Юстицинформ», 2003. –1040с.

Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации (научно-практическое издание) / Под общ. ред. Начальника Следственного комитета при МВД России В.В. Мозякова, начальника ВНИИ МВД России, генерал-майора милиции, кандидата юридических наук, профессора Г.В. Мальцева, директора Научно-информационного центра РАГС, доктора юридических наук И.Н. Барцица.- М.: «Книга-Сервис», 2003. –1280с.

Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации в редакции Федерального закона от 29 мая 2002 года/ Под общ. и научн. ред. д. ю. н., проф. А.Я. Сухарева.- М.: Издательство НОРМА (Издательская группа НОРМА – ИНФРА – М), 2002. -880с.

Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. Д.Н. Козак, Е.Б. Мизулина.- М.: Юрист, 2002. – 1039с.

Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации./ Под общ. ред. В.В. Мозякова.- М.: «Издательство «Экзамен XXI», 2002. –864с.

Безлепкин Б.Т. Комментарий к уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный).- М.: ООО «ВИТРЭМ», 2002. –832с.

Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации. Новая редакция.- М.: ИКФ «ЭКМОС», 2002. –780с.

Научно-практический комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации/ Под общ. ред. В.М. Лебедева; Научн. ред. В.П. Божьев.- М.: Спарк, 2002. –991с.

Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации/ Под ред. И.Л. Петрухина.- М.: ООО «ТК Велби», 2002. –896с.

Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации (официальный текст с изменениями и дополнениями на 1 октября 2002 г.). Постатейный научно-практический комментарий коллектива ученых-правоведов под руководством В.И. Радченко, В.П. Кашепова, А.С. Михлина.- М.: Агентство (ЗАО) «Библиотеска «Российской газеты», 2002. – 624с.

Гуев А.Н. Постатейный комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации.- М.: Юридическая фирма «Контракт»: Издательский Дом «ИНФРА-М», 2003. –916с.

Рыжаков А.П. Сокращенный комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу РФ.- М.: ООО «Городец-издат», 2002. –480с.

Рыжаков А.П. Комментарий к постановлениям пленумов Верховных Судов РФ (РСФСР) по уголовным делам. - М.: Издательство НОРМА (Издательская группа НОРМА-ИНФРА-М), 2001. –480с.

Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- М.: Спарк, 2000. – 559с.

Чельцов-Бebetов М.А. Курс уголовно-процессуального права.- М.: Издательство «Альфа», 1995. –846с.

Курс советского уголовного процесса. Общая часть/ Под ред. А.Д. Бойкова, И.И. Карпеца.- М.: Юрид. лит., 1989. -640с.

Строгович М.С. Курс советского уголовного процесса.- М., 1968.

Рыжаков А.П. Учебник уголовного процесса [Электронный ресурс] / А.П. Рыжаков. — Говорящая Книга. — М.: РАО «Говорящая книга», 2005. — 1 электрон. опт. диск (CD-ROM).

Рыжаков А.П. Уголовный процесс для студентов: учебник для вузов по новому УПК РФ, практикум по уголовному процессу по новому УПК



РФ, образцы процессуальных документов следователя и дознавателя по новому УПК РФ, сокращенный комментарий к новому УПК РФ, соби́рание доказательство по новому УПК РФ (учебное пособие)// CD-диск.- М.: Медиа-2000, 2002 год. - 237.72 п.л.

Рыжаков А.П. Уголовный процесс для судей, прокуроров, следователей и дознавателей: комментарии к УПК, комментарии к постановлениям Пленумов Верховных Судов РФ (РСФСР), комментарии к старому УПК РСФСР, процессуальные документы следователя и дознавателя// CD-диск.- М.: Медиа-2000, 2002 год. - 147.7 п.л.

Рыжаков А.П. Комментарии к кодексам 3: Арбитражный процессуальный РФ, Гражданский процессуальный РФ, Уголовно-процессуальный РФ. Выпуск № 3// CD-диск.- М.: ООО «Равновесие-Медиа», 2002 год. - 147 п.л.

Справочная Система Консультант Плюс: Комментарии Законодательства.

#### ***Учебники и краткие курсы:***

Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник/ Отв. Ред. П.А. Лупинская.- М.: Юристъ, 2003. –797с.

Рыжаков А.П. Краткий курс уголовного процесса (по новому УПК РФ): Учеб. пособие.- 3-е изд. испр. и доп.- 2003. –288с.

Вандышев В.В. Уголовный процесс. Курс лекций.- СПб.: Питер, 2002. –528с. (Серия учебники для вузов).

Башкатов Л.Н., Ветрова Г.Н., Донченко А.Д., Зажицкий В.И., Шестаков В.И. Уголовный процесс/ Под ред. А.И. Долговой.- М.: Издательство НОРМА (Издательская группа НОРМА-ИНФРА-М), 2001. – 352с.

Уголовный процесс. Учебник для вузов/ Под общ. ред. Кобликова А.С.- М.: Норма, 2001. –384с.

Громов Н.А., Пономаренков В.А., Фрацифоров Ю.В. Уголовный процесс России: Учебник.- М.: Юрайт-М, 2001. –556с.

Уголовно-процессуальное право: Учебник/ Под общей ред. П.А. Лупинской.- М.: Юристъ, 2001.- 368с.

Якупов Р.Х. Уголовный процесс: Учебник для вызов. 3-е изд.; испр. и доп./ Науч. ред. В.Н. Галузо.- М.: ТЕИС, 2001. –600с.

Уголовный процесс: Учебник для вузов/ Под ред. К.Ф. Гуценко. М.: Зерцало, 2000.- 576с.

Рыжаков А.П. Краткий курс уголовного процесса: Учебн. пособие.- М.: «Издательство ПРИОР» 2000. –240с.

Уголовный процесс: Учебник для вузов/ Под ред. В.П. Божьева. М.: Спарк, 2000.- 574с.

Рыжаков А.П. Уголовный процесс: Учебник для вузов.- М.: «Издательство ПРИОР», 1999. – 592с.

Петуховский А.А. Уголовный процесс: Учебное пособие.- М.: Бизнес Челен интернешнл Лтд., 1998. –112с.

### **Образцы процессуальных документов:**

Рыжаков А.П. Процессуальные документы следователя и дознавателя (Образцы по новому УПК РФ): Учебн. пособие.- 2-е изд. испр. и доп.- 2003. -256с.

Рыжаков А.П. Образцы процессуальных документов. Уголовные дела.- М.: «Издательство ПРИОР», 2000. –192с.

Сереброва С.П., Томин В.Т. Образцы процессуальных документов: досудебное производство: Практическое пособие/ Отв. ред. Соловьев Н.Г.- М.: Юрайт, 2000. – 288с.

Рыжаков А.П. Сборник процессуальных документов.- М.: Издательство “Приор”, 1999. – 192с.

### **Сборники задач (практикум)**

1. Агутин А.В., Томин В.Т. Уголовный процесс. Практикум: Общая и Особенная части/ Под ред. Томина В.Т.- М.: Юрайт, 2000. –224с.

2. Рыжаков А.П. Сборник задач по уголовному процессу.- М.: Издательство “Приор”, 1999. – 160с.

3. Уголовный процесс: Задачи и практикумы/ Под ред. В.В. Николюка. 2-е изд. перераб. и доп.- Омск: ЮИ МВД России, 1997. –114с.

## **Глава 1. Понятие, сущность и назначение уголовного процесса. Уголовно-процессуальное законодательство**

### **1.1. Понятие и назначение уголовного процесса**

Понятие «уголовный процесс» употребляется в четырех значениях.

1. Уголовный процесс - это специфическая деятельность (вид правоприменения).

2. Уголовный процесс - это совокупность определенного рода норм.

3. Уголовный процесс - это юридическая наука, с особым предметом исследования.

4. Уголовный процесс - это учебная дисциплина.

**Уголовный процесс** в значении первого из вышеназванных явлений, - это отвечающая своему назначению, урегулированная уголовно-процессуальным законом деятельность органов дознания (дознавателей), органов предварительного следствия, прокурора, судьи (мирового судьи) и суда, состоящая из проверки заявлений (сообщений) о преступлении, предварительного расследования, рассмотрения и разрешения уголовных дел, а также вопросов, связанных с исполнением приговоров.

У уголовного процесса двуединое назначение. С одной стороны, он направлен на защиту прав и законных интересов лиц и организаций, пострадавших от преступлений (потерпевших, гражданских истцов и т.п.). С другой, требования закона к порядку его осуществления гарантируют наивысший уровень защиты вовлеченной в сферу уголовного судопроизводства личности от незаконного и необоснованного обвинения, осужде-

ния, иного ограничения ее прав и свобод. Именно поэтому отказ от уголовного преследования невиновных, освобождение их от наказания, реабилитация каждого, кто необоснованно подвергся уголовному преследованию, присущи уголовному процессу в той же мере, в какой присущи уголовное преследование и назначение виновному справедливого наказания (ст. 6 УПК РФ).

### **1.2. Уголовный процесс и правосудие**

Правосудие осуществляется в обычных и особых формах.

**Правосудие**, осуществляемое в обычных формах - это деятельность суда (мирового судьи и арбитражного суда) по рассмотрению уголовных и гражданских дел в первой, апелляционной, кассационной инстанциях, а также в порядке надзора, ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств, направленная на установление виновности подсудимых, применение к ним мер наказания либо на оправдание невиновных, а по гражданским делам на разрешения дела по существу.

**Особых форм правосудия** две. Во-первых, это деятельность суда по рассмотрению дел об административных правонарушениях, направленная на установление виновности лица в совершении правонарушения, наложение административного взыскания либо на прекращение дела производством. Во-вторых, - осуществляемая в пределах предоставленных полномочий деятельность Конституционного Суда РФ, Конституционных (Уставных) судов субъектов Российской Федерации, заключающаяся в разрешении по существу подсудных им дел.

Уголовный процесс по своему содержанию близок к содержанию понятия «правосудие». Однако правосудие шире уголовного процесса на величину правосудия по гражданским делам, делам об административных правонарушениях и делам, подсудным Конституционному Суду РФ, Конституционным (Уставным) судам субъектов Российской Федерации. Уголовный же процесс шире правосудия на величину досудебного производства и не являющейся правосудием, определенной части судебного производства. Речь идет о той части уголовно-процессуального судопроизводства, в результате которой не устанавливается виновность или невиновность подсудимых. Акта правосудия, к примеру, не будет, если судебное разбирательство завершено определением о возвращении уголовного дела прокурору для устранения препятствий его рассмотрения судом.

### **1.3. Стадии уголовного процесса и их система**

Деятельность по уголовному делу (уголовный процесс) неоднородна. В зависимости от того, в какой промежуток времени и в связи с чем она осуществляется, различаются и требования, предъявляемые к ней. Допустим, до возбуждения уголовного дела закон запрещает производить следственные действия: обыск, выемку, допрос и т.д. Поэтому в зависимости от конкретных целей стоящих перед той или иной частью уголовного процесса, круга участников его осуществляющих, и специфики про-

цедуры реализации норм уголовно-процессуального закона, сам уголовный процесс делится на стадии.

**Стадии** - это самостоятельные, связанные между собой промежутки времени, в течение которых осуществляется деятельность, составляющая часть уголовного процесса. Каждая из таких частей отграничена друг от друга итоговым процессуальным решением, непосредственными задачами, средствами достижения таковых, специфическим кругом субъектов, принимающих участие в осуществляемой на данной стадии уголовно-процессуальной деятельности, а также порядком выполнения процессуальных действий.

Стадии протекают друг за другом в строго определенной последовательности. Производство по делу проходит этап за этапом. Таким образом, можно выделить следующий перечень стадий. Их в общей сложности девять: семь обычных и две исключительных.

Первая стадия – возбуждение уголовного дела. Она состоит из двух этапов:

- а) определение подследственности и
- б) сбор достаточных данных, указывающих на признаки преступления.

Начало стадии возбуждения уголовного дела совпадает с началом уголовного процесса. Уголовный процесс начинается с момента обладания компетентным органом вероятными сведениями о совершении общественно опасного деяния. Стадия возбуждения уголовного дела завершается сбором достаточных данных о наличии или отсутствии признаков объективной стороны состава преступления. Выносится решение о возбуждении уголовного дела и с этого момента начинает протекать стадия «Предварительное расследование» - вторая стадия уголовного процесса.

Третья стадия – стадия подготовки к судебному заседанию.

Четвертая - судебное разбирательство.

Пятая - апелляционное производство.

Шестая - кассационное производство.

Седьмая - исполнение приговора.

Исключительные стадии, то есть не обязательно осуществляемые и при этом, если и имеющие место, то во всех случаях после вступления приговора в законную силу:

- Производство в надзорной инстанции (восьмая стадия).
- Возобновление производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств (девятая стадия).

#### **1.4. Общая характеристика каждой из стадий уголовного процесса**

##### **1.4.1. Стадия возбуждения уголовного дела**

**Задача стадии двудеинная** - реагирование на каждый факт совершения деяния, содержащего уголовно процессуально значимые признаки объективной стороны состава преступления, и вместе с тем ограждение последующих этапов уголовного процесса от рассмотрения происшествий, бесспорно не связанных с совершением общественно опасного деяния.

Здесь имеются такие субъекты, которых нет ни на одной из последующих стадий. Речь идет, к примеру, о заявителе, лице, в отношении которого решается вопрос о возбуждении уголовного дела, редакции, главном редакторе средства массовой информации, распространившего сообщение о преступлении, и некоторых других.

Уголовно-процессуальный закон прямо предусмотрел лишь три средства решения задач данной стадии. Это требования о производстве документальных проверок, ревизий и привлечении к их участию специалистов, требование о передаче документов и материалов (ч. ч. 1 и 2 ст. 144 УПК РФ) и осмотр места происшествия (ч. 2 ст. 176 УПК РФ).

Завершающие стадию решения:

- возбуждение уголовного дела (принятие мировым судьей к своему производству заявления по делу частного обвинения), после чего уголовный процесс продолжается;

- отказ в возбуждении уголовного дела (отказ в принятии мировым судьей к своему производству заявления по делу частного обвинения), после чего уголовный процесс больше не осуществляется.

##### **1.4.2. Стадия предварительного расследования**

**Основная задача** стадии - предварительное (досудебное) собирание, проверка и оценка доказательств обо всех обстоятельствах, перечисленных в ст. 73 УПК РФ. Еще до начала судебного разбирательства следователь (дознатель) принимает меры к раскрытию преступления, сбору доказательств, достаточных для привлечения к ответственности виновных, а равно для установления отсутствия события (состава) преступления или других оснований для прекращения уголовного дела. Тем самым он облегчает последующий ход судебного следствия и освобождает суд от напрасных затрат времени и сил на рассмотрение дел, по которым бесспорно нет необходимости назначения наказания.

**Круг субъектов** стадии предварительного расследования гораздо шире чем на предшествующей стадии - стадии возбуждения уголовного дела. Это потерпевший, подозреваемый, обвиняемый, защитник, гражданский истец, гражданский ответчик, свидетель, понятой, специалист и др.

**Средства** решения задач данной стадии включают в себя все, перечисленные в законе следственные действия:

- осмотр;
  - эксгумация;
  - освидетельствование;
  - следственный эксперимент;
  - обыск;
  - выемка;
  - наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотр и выемка;
  - контроль и запись переговоров;
  - допрос свидетеля, потерпевшего, подозреваемого, обвиняемого и эксперта (специалиста);
  - очная ставка;
  - предъявление для опознания;
  - проверка показаний на месте;
  - производство судебной экспертизы;
  - получение образцов для сравнительного исследования.
- Завершающие стадию решения (документы):
- обвинительное заключение,
  - прекращение уголовного дела,
  - направление дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера,
  - обвинительный акт.

#### 1.4.3. Стадия подготовки к судебному заседанию

**Значение** стадии подготовки к судебному заседанию состоит в том, что здесь осуществляется проверка материалов уголовного дела и подготовка к его рассмотрению в судебном заседании, что обеспечивает необходимые условия для правильного разрешения дела и исключает проведение судебного разбирательства без достаточных к тому оснований. Таким образом, данная стадия способствует укреплению законности, достижению задач правосудия и защите личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод.

Основными **задачами** данной стадии являются выяснение, соблюдены ли на предыдущей стадии все требования УПК РФ по обеспечению прав обвиняемого, а равно отсутствуют ли иные препятствия для рассмотрения дела в суде. Когда же судья не установил фактов, препятствующих назначению судебного заседания, он решает задачу подготовки судебного заседания.

**Субъекты** стадии: судья, прокурор, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители, частный обвинитель, обвиняемый, а в некоторых случаях также свидетель (ч. 6 ст. 234 УПК РФ) и др.

Особенностью подготовки к судебному заседанию в суде присяжных является появление такой фигуры как присяжный заседатель (вернее было бы сказать - кандидат в присяжные заседатели), а также наделение

дополнительными полномочиями прокурора, обвиняемого, его защитника и потерпевшего.

По общему правилу задачи данной стадии не могут решаться путем производства следственных действий. Однако и здесь судья наделен определенными полномочиями (**средствами**) для решения стоящих перед ним задач. Так, к примеру, по делам частного обвинения, по ходатайству частного обвинителя мировой судья может оказать последнему содействие в собирании таких доказательств по делу частного обвинения, которые не могут быть получены частным обвинителем самостоятельно (ч. 2 ст. 319 УПК РФ).

В определенных случаях во время предварительного слушания, кроме того, могут быть допрошены свидетели, истребованы дополнительные доказательства или предметы (ст. 234 УПК РФ), оглашены протоколы следственных действий и иные документы, имеющиеся в уголовном деле и (или) представленные сторонами (ч. 3 ст. 235 УПК РФ), а также назначена судебная экспертиза<sup>19</sup>.

Данная стадия может быть завершена принятием одного из следующих решений:

- 1) о возвращении уголовного дела прокурору;
- 2) о прекращении уголовного дела;
- 3) о назначении судебного заседания.

После вынесения решения о назначении судебного заседания в рамках этой стадии уголовного процесса осуществляются еще и подготовительные действия к судебному заседанию.

На данной стадии могут приниматься также решения о направлении дела по подсудности, о назначении предварительного слушания и об отложении и о приостановлении производства по делу, которые, однако, ее не завершают.

#### 1.4.4. Стадия судебного разбирательства

Это основная стадия уголовного процесса, в процессе осуществления которой в наибольшей степени реализуются все его принципы. В отличие от предварительного расследования **задачей** настоящей стадии является не предварительное, а окончательное рассмотрение и разрешение дела (определение виновности и назначение наказания или оправдание невиновного), и соответственно судебные собирание, проверка и оценка доказательств обо всех обстоятельствах, перечисленных в ст. 73 УПК РФ.

**Субъекты** стадии: суд, председательствующий, судья, присяжный заседатель, секретарь судебного заседания, государственный обвинитель, подсудимый, его защитник, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители, переводчик, свидетель, эксперт, специалист и др.

---

<sup>19</sup> См.: Определение Кассационной палаты Верховного Суда РФ от 22 июня 1995 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1996. № 2.

**Средства** решения задач рассматриваемой стадии – судебные (следственные) действия. В рамках судебного следствия могут быть осуществлены допросы, осмотры (вещественных доказательств, местности и помещений), следственные эксперименты, предъявления для опознания, освидетельствования, оглашены показания данные во время предварительного расследования, а равно протоколы следственных действий, заключения экспертов (специалистов), приобщенные к делу или представленные в судебном заседании документы, воспроизведена звукозапись показаний и произведена судебная экспертиза.

Завершающий стадию акт – приговор или определение (постановление) суда (судьи).

#### 1.4.5. Стадия апелляционного производства

**Задачи** стадии:

- а) предупреждение вступления в законную силу неправосудных приговоров и постановлений, вынесенных мировыми судьями;
- б) быстрое исправление судебных ошибок;
- в) повышение качества работы мировых судей;
- г) направление судебной практики в строгом соответствии с требованиями закона.

**Субъекты** стадии: мировой судья, прокурор или частный обвинитель, осужденный (оправданный), защитник, законный представитель осужденного (оправданного), потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители, переводчик, свидетель, эксперт.

**Средства** решения задач рассматриваемой стадии – такие же, как и у стадии судебного разбирательства. Судебное решение принимается на основе сведений, полученных в ходе производства судебных (следственных) действий на данной стадии, оглашенных материалов уголовного дела, а также содержания апелляционных жалобы или представления и возражений на них.

Завершающий стадию акт - новый приговор или постановление:

- а) об оставлении приговора суда первой инстанции без изменения, а апелляционных жалобы или представления без удовлетворения;
- б) об отмене обвинительного приговора суда первой инстанции и оправдании подсудимого или о прекращении уголовного дела;
- в) об отмене оправдательного приговора суда первой инстанции и о вынесении обвинительного приговора;
- г) об изменении приговора суда первой инстанции.

#### 1.4.6. Стадия кассационного производства

**Задачи** стадии:

- предупреждение вступления в законную силу неправосудных приговоров, определений и постановлений;
- быстрое исправление судебных ошибок;
- повышение качества работы нижестоящих судов;



- направление судебной практики в строгом соответствии с требованиями закона.

**Субъекты** стадии: суд, председательствующий, излагающий содержание приговора или иного обжалуемого судебного решения, а также кассационных жалобы и (или) представления член суда, прокурор, осужденный, оправданный, защитник, законный представитель осужденного (оправданного), частный обвинитель, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители, переводчик.

**Средства** решения задач данной стадии. Кассационная инстанция не вправе производить судебные (следственные) действия. Суд полномочен лишь на исследование материалов дела, а также принятие представленных сторонами дополнительных материалов, которыми подтверждаются или опровергаются те или иные доводы, изложенные в жалобе (представлении).

Завершающий стадию акт - определение об:

а) оставлении приговора или иного обжалуемого судебного решения без изменения, а жалобы или представления без удовлетворения;

б) отмене приговора или иного обжалуемого судебного решения и о прекращении уголовного дела;

в) отмене приговора или иного обжалуемого судебного решения и о направлении уголовного дела на новое судебное разбирательство в суд первой или апелляционной инстанции со стадии предварительного слушания, или судебного разбирательства, или действий суда после вынесения вердикта присяжных заседателей;

г) изменении приговора или иного обжалуемого судебного решения.

#### 1.4.7. Стадия исполнения приговора

**Задачи** стадии - обращение приговора к исполнению, а также разрешение процессуальных вопросов, возникающих в ходе фактического исполнения приговора в строгом соответствии с законом, так, чтобы эти действия способствовали укреплению законности и правопорядка, предупреждению совершения преступлений, охране интересов общества, прав и свобод граждан.

**Субъекты** стадии: суд, судья, председательствующий в судебном заседании по уголовному делу или председатель суда, прокурор, осужденный, его законный представитель, близкие родственники и родственники, защитник, реабилитированный, лицо, отбывшее наказание, учреждение, исполняющее наказание, и его представитель, гражданский истец и гражданский ответчик и др.

**Средства** решения задач стадии. Производство следственных и судебных действий на данной стадии запрещено. Между тем во исполнение стоящих перед стадией исполнения приговора задач суд (судья) обязан (вправе):

- обратить приговор к исполнению (к примеру, при назначении наказания в виде штрафа);
- освободить оправданного из-под стражи в зале судебного заседания;
- направить копию обвинительного приговора тому органу (учреждению), на который возложена обязанность исполнения наказания. Суд (судья) имеет и иные полномочия.

Завершающий стадию акт – постановление судьи (ч. 7 ст. 399 УПК РФ), к примеру, об освобождении от наказания вследствие издания уголовного закона, имеющего обратную силу.

#### 1.4.8. Стадия надзорного производства

**Задачи** стадии аналогичны задачам стадии кассационного производства:

- а) предупреждение исполнения неправомерных приговоров, определений и постановлений;
- б) исправление судебных ошибок и восстановление нарушенных законных прав граждан;
- в) повышение качества работы нижестоящих судов;
- г) направление судебной практики в строгом соответствии с требованиями закона.

Согласно УПК РФ **субъектами** стадии надзорного производства являются: судья, рассматривающий надзорные жалобу или представление, судья-докладчик, Председатель верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области и суда автономного округа, Председатель Верховного Суда РФ либо его заместители, осужденный, оправданный, их защитники или законные представители, потерпевший, его представитель, прокурор и иные лица, чьи интересы непосредственно затрагиваются надзорной жалобой или представлением.

**Средства** решения задач данной стадии не позволяют прокурору и суду при рассмотрении дел в порядке надзора производить следственные (судебные) действия. Между тем на стадии надзорного производства:

- 1) судья, рассматривающий надзорные жалобу или представление, вправе в пределах своей компетенции истребовать любое уголовное дело для разрешения надзорных жалобы или представления;
- 2) при наличии к тому оснований судья может вынести постановление о возбуждении надзорного производства и передаче надзорных жалобы или представления на рассмотрение суда надзорной инстанции вместе с уголовным делом, если оно было истребовано;
- 3) суд заслушивает прокурора;
- 4) суд обязан заслушать объяснения осужденного, оправданного, их защитников или законных представителей, потерпевших и их представителей, если они участвуют в судебном заседании.

Завершающий стадию акт - определение или постановление суда с решением:

1) оставить надзорные жалобу или представление без удовлетворения, а обжалуемые судебные решения без изменения;

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 на новое судебное рассмотрение;

4) отменить приговор суда апелляционной инстанции и передать уголовное дело на новое апелляционное рассмотрение;

5) отменить определение суда кассационной инстанции и все последующие судебные решения и передать уголовное дело на новое кассационное рассмотрение;

6) внести изменения в приговор, определение или постановление суда.

1.4.9. Стадия возобновления дел ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств

**Задачи** стадии:

- исправление допущенных ошибок и прямых преступных нарушений со стороны лиц, производящих расследование, и судей;
- обеспечение единообразия судебной практики;
- восстановление прав и законных интересов участников уголовного процесса, в том числе осужденного<sup>20</sup>.

**Субъекты** стадии: суд, судья-докладчик, прокурор, следователь, осужденный, оправданный, их защитники, законные представители, потерпевший, его представитель, и иные заинтересованные лица.

**Средства** решения задач стадии. При расследовании иных новых обстоятельств могут производиться, осмотры, судебные экспертизы, выемки и иные необходимые следственные (процессуальные) действия (ч. 4 ст. 415 УПК РФ). Кроме того, в соответствии с требованиями ст. 86 УПК РФ в суд могут представляться письменные документы и предметы для приобщения их к уголовному делу в качестве доказательств.

Завершающий стадию акт - определение или постановление суда:

а) об отмене приговора, определения или постановления суда и передаче уголовного дела для производства нового судебного разбирательства;

---

<sup>20</sup> При формулировании задач стадии возобновления дел ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств использована предложенная Н.А. Громовым классификация задач аналогичной стадии, предусмотренной УПК РСФСР. См.: Громов Н.А. Теоретические и практические проблемы возобновления уголовных дел по вновь открывшимся обстоятельствам: Автореф. дисс.. докт. юрид. наук.- М., 1993. С.19-20.

- б) об отмене приговора, определения или постановления суда и о прекращении уголовного дела;
- в) об отклонении заключения прокурора.

### **1.5. Взаимосвязь уголовного процесса и оперативно-розыскной деятельности**

Соотношение уголовного процесса и оперативно-розыскной деятельности характеризуется следующими положениями.

1. Оперативно-розыскная деятельность, хотя и преследует те же цели, что и уголовный процесс, в содержание последнего не входит.

2. Уголовно-процессуальные действия и оперативно-розыскные мероприятия урегулированы различными источниками права.

3. Уголовный процесс гарантирует более высокий, чем оперативно-розыскная деятельность, уровень обеспечения прав и законных интересов граждан.

4. В отличие от уголовного процесса оперативно-розыскная деятельность может иметь негласный характер. Большинство применяемых здесь методов представляют собой совершенно секретные сведения.

Так, согласно Федеральному закону «Об оперативно-розыскной деятельности»: «Задачами оперативно-розыскной деятельности являются:

а) выявление, предупреждение, пресечение и раскрытие преступлений, а также выявление и установление лиц, их подготавливающих, совершающих или совершивших;

б) осуществление розыска лиц, скрывающихся от органов дознания, следствия и суда, уклоняющихся от уголовного наказания, а также розыска без вести пропавших;

в) добывание информации о событиях или действиях, создающих угрозу государственной, военной, экономической или экологической безопасности РФ» (ст. 2)<sup>21</sup>. А это значит, что задачи уголовного процесса и оперативно-розыскной деятельности действительно аналогичны. Документирование преступных действий осуществляется путем применения следующих оперативно-розыскных средств.

1. Опрос.
2. Наведение справок.
3. Сбор образцов для сравнительного исследования.
4. Проверочная закупка.
5. Исследование предметов и документов.
6. Наблюдение.
7. Отождествление личности.
8. Обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств.
9. Контроль почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений.

---

<sup>21</sup> Об оперативно-розыскной деятельности: Федеральный закон от 12 августа 1995 г. // СЗ РФ.- 1995. № 33. Ст. 3349.

10. Прослушивание телефонных переговоров.
11. Снятие информации с технических каналов связи.
12. Оперативное внедрение.
13. Контролируемая поставка.
14. Оперативный эксперимент.

Уголовный процесс предусматривает осуществление действий подобных тем, которые названы под номерами 1, 3, 5, 7 - 10, 14 вышеприведенного перечня. Однако порядок их производства неодинаков.

Вместе с тем ст. 11 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» прямо указано, что результаты оперативно-розыскной деятельности могут быть использованы для подготовки и осуществления следственных (судебных) действий. Результаты оперативно-розыскной деятельности могут представляться в орган дознания, следователю или в суд, в производстве которого находится уголовное дело, а также использоваться в уголовном процессе в соответствии с положениями УПК РФ, регламентирующими собирание, проверку и оценку доказательств.

#### ***1.6. Уголовно-процессуальное право и его соотношение с другими отраслями права***

Уголовно-процессуальное право - это отрасль права, то есть исторически обособленная совокупность уголовно-процессуальных норм, регулирующих деятельность органов дознания, следователей, прокуроров, судьи (мирового судьи) и суда, состоящую из проверки заявлений (сообщений) о преступлении, предварительного расследования, рассмотрения и разрешения уголовных дел, а также вопросов, связанных с исполнением приговоров.

Уголовно-процессуальное право тесно связано с уголовным, уголовно-исполнительным, гражданско-процессуальным, гражданским, а также иными отраслями права.

Уголовно-процессуальное право не может существовать без **уголовного права** и наоборот, уголовное право без уголовного процесса останется лишь провозглашенным лозунгом и не сможет быть реализовано. Уголовно-процессуальное право содержит ряд бланкетных норм, отсылающих к положениям уголовного права. Уголовный процесс начинается при обнаружении вероятных сведений о преступлении. Понятие же преступления определено в ст. 14 УК. Перечисленные в ст. 24 УПК РФ основания отказа в возбуждении уголовного дела или прекращения уголовного дела, в большинстве своем связаны с уголовно-правовыми понятиями: отсутствие события преступления, отсутствие состава преступления, давность привлечения к уголовной ответственности и др. Именно они чаще всего являются основанием прекращения уголовного дела. Большая часть вопросов, разрешаемых судом при постановлении приговора, носит уголовно-правовой характер. Речь идет о таких вопросах как:

- а) является ли это деяние преступлением и какими пунктом, частью, статьей Уголовного кодекса Российской Федерации оно предусмотрено;
- б) виновен ли подсудимый в совершении этого преступления;
- в) подлежит ли подсудимый наказанию за совершенное им преступление и др.

Уголовное право дает перечень смягчающих и отягчающих наказание обстоятельств (ст. ст. 61 и 63 УК РФ), характеризует каждое из оснований освобождения от уголовной ответственности (ст. ст. 75-78 УК РФ), понятие и перечень принудительных мер воспитательного воздействия (ст. 90 УК РФ), составы преступлений, отнесенных законодателем к делам частного и частно-публичного обвинения (ст. ст. 115-116, ч. 1 ст. 129, ст. 130, ч. 1 ст. 131, ч. 1 ст. 132, ч. 1 ст. 136, ч. 1 ст. 137, ч. 1 ст. 138, ч. 1 ст. 139, ст. 145, ч. 1 ст. 146 и ч. 1 ст. 147 УК РФ), к числу преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях (глава 23 УК РФ), и многое другое.

**Гражданское право** определяет общие требования к гражданскому иску в уголовном процессе. При вынесении приговора суд должен учитывать положения **уголовно-исполнительного права**, которое устанавливает общие положения и принципы исполнения наказаний, применения иных мер уголовно-правового характера; порядок и условия исполнения и отбывания наказаний, применения средств исправления осужденных; порядок деятельности учреждений и органов, исполняющих наказания; порядок участия органов государственной власти и органов местного самоуправления, иных организаций, общественных объединений, а также граждан в исправлении осужденных; порядок освобождения от наказания; порядок оказания помощи освобождаемым лицам.

И в рамках уголовного процесса, и в рамках гражданского осуществляется правосудие. Именно поэтому регулирующие их отрасли права во многом схожи. Все принципы правосудия (принцип законности, осуществление правосудия только судом, национальный язык судопроизводства, состязательность сторон и др.) в одинаковой мере касаются уголовного и гражданского судопроизводства. В отличие же от **гражданско-процессуального права** уголовно-процессуальное регулирует общественные отношения, возникающие в связи с поступившей в компетентный орган информацией о совершенном преступлении. Уголовный процесс носит публичный, а гражданский процесс - частный характер.

### ***1.7. Уголовно-процессуальные функции и процессуальная форма***

Под уголовно-процессуальной функцией обычно подразумевается направление деятельности в досудебных и судебных стадиях уголовного процесса. Каждое же решение или действие функцией именовать не следует.

В целях устранения существующих разногласий между учеными в понимании уголовно-процессуальной функции было предложено понятие функции рассматривать в трех взаимосвязанных проявлениях: как иде-

альную (обязанность, назначение), как реальную (имевшее место в действительности определенное направление правоприменения) и как сущностную функции (такое направление деятельности, которое напрямую вытекает из назначения субъекта процесса и полностью соответствует имеющимся у него полномочиям, его уголовно-процессуальному статусу).

В уголовном процессе принято выделять как минимум три функции: защиту, обвинение и разрешение дела. Некоторые ученые обосновывают наличие в уголовном процессе также функций: расследование преступлений, обеспечения расследования и других.

**Процессуальная форма** - это регламентированная уголовно-процессуальным правом система и структура уголовно-процессуальных институтов и правил, процедура и последовательность стадий уголовного процесса, условия, способы и сроки совершения процессуальных действий, непосредственно или косвенно связанных с собиранием и исследованием доказательств на предварительном следствии и в судебном разбирательстве, их закреплением в правовых актах, а также порядок принятия и оформления решений по отдельным вопросам и по уголовному делу в целом<sup>22</sup>.

### ***1.8. Источники уголовно-процессуального права***

#### **1.8.1. Закон – основной источник уголовно-процессуального права**

Исходя из буквального толкования ст. 1 УПК РФ, порядок производства по уголовным делам на территории Российской Федерации определяется **только законами**, общепризнанными принципами и нормами международного права и международными договорами. К числу законов, устанавливающих порядок уголовного судопроизводства относятся: Конституция РФ, УПК РФ и некоторые другие законы (федеральные законы) РФ (РСФСР).

В соответствии со ст. 18 Конституции РФ права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими. Они определяют смысл, содержание и применение законов и обеспечиваются правосудием. Согласно ч. 1 ст. 15 Конституции РФ Конституция имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации. В соответствии с этим конституционным положением органам дознания, следователям, прокурорам и судам при осуществлении уголовного процесса следует оценивать содержание закона или иного нормативного правового акта, регулирующего уголовно-процессуальные правоотношения, и во всех необходимых случаях применять Конституцию РФ в качестве акта прямого действия.

В случаях, когда статья Конституции РФ является отсылочной, орган дознания, следователь, прокурор и суд при производстве уголовно-

---

<sup>22</sup> См.: Курс советского уголовного процесса. Общая часть/ Под ред. А.Д. Бойкова и И.И. Карпеца.- М.: Юрид. лит., 1989. С.121.

процессуальной деятельности должны применять закон, регулирующий возникшие правоотношения. Наличие решения Конституционного Суда РФ о признании неконституционной той или иной нормы закона не препятствует применению закона в остальной его части.

Исходя из п. 2 Постановления Верховного Совета РСФСР от 12 декабря 1991 года “О ратификации Соглашения о создании Содружества Независимых Государств”, до принятия соответствующих законодательных актов Российской Федерации нормы бывшего Союза ССР могут применяться судами в части, не противоречащей Конституции РФ, законодательству Российской Федерации и Соглашению о создании Содружества Независимых Государств<sup>23</sup>.

В случае неопределенности в вопросе о том, соответствует ли Конституции РФ примененный или подлежащий применению по конкретному делу закон, дознаватель, следователь, прокурор, как и любой гражданин, принимающий участие в уголовном процессе, а также суд, исходя из положений ч. 4 ст. 125 Конституции РФ, обращаются в Конституционный Суд РФ с запросом о конституционности этого закона. По мнению Конституционного Суда РФ поставить вопрос о конституционности закона перед Конституционным Судом РФ суд общей юрисдикции не только вправе, но и обязан<sup>24</sup>.

Такой запрос в соответствии со ст. ст. 36, 38, 101 Федерального конституционного закона “О Конституционном Суде Российской Федерации” может быть сделан вышеуказанными субъектами уголовного процесса в ходе разрешения заявления (сообщения) о преступлении, предварительного расследования, подготовки к судебному заседанию, судебного разбирательства и в любой иной стадии рассмотрения дела.

#### 1.8.2. Значение международных договоров

Помимо законов к числу источников уголовного процесса ч. 3 ст. 1 УПК РФ отнесены общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации.

Общепризнанные принципы международного права — это основополагающие императивные нормы международного права, принимаемые и признаваемые международным сообществом государств в целом, отклонение от которых недопустимо. К общепризнанным принципам международного права, в частности, относятся принцип всеобщего уважения прав человека и принцип добросовестного выполнения международных обязательств<sup>25</sup>.

Общепризнанная норма международного права — это правило поведения, принимаемое и признаваемое международным сообществом государств в целом в качестве юридически обязательного<sup>26</sup>.

Международный договор РФ — это международное соглашение, заключенное Российской Федерацией с иностранным государством (или государствами) либо с международной организацией в письменной форме и

---

<sup>23</sup> См.: О применении судами Российской Федерации постановлений Пленума Верховного Суда Союза ССР: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22 апреля 1992 г. № 8// Комментарий к постановлениям пленумов Верховных Судов РФ (РСФСР) по уголовным делам. Составитель и автор комментария А.П. Рыжаков. - М.: Издательство НОРМА (Издательская группа НОРМА - ИНФРА-М, 2001. С. 283-284.

<sup>24</sup> См.: По делу о толковании отдельных положений статей 125, 126 и 127 Конституции Российской Федерации: Постановление Конституционного Суда РФ от 16 июня 1998 г. № 19-П// СЗ РФ.- 1998. № 25. Ст. 3004.

<sup>25</sup> См.: О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 г. № 5 // Бюллетень Верховного Суда РФ.— 2003. № 12.

<sup>26</sup> См.: О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 г. № 5 // Бюллетень Верховного Суда РФ.— 2003. № 12.



регулируемое международным правом. Такое соглашение с позиций уголовно-процессуального закона признается международным договором независимо от того, содержится ли оно в одном документе или в нескольких, связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования (например, конвенция, пакт, соглашение и т.п.)<sup>27</sup>.

Органам дознания, следователям, прокурорам, судьям (мировым судьям) и судам при осуществлении уголовного процесса надлежит исходить из того, что общепризнанные принципы и нормы международного права, закрепленные в международных пактах, конвенциях и иных документах (в частности, во Всеобщей декларации прав человека, Международном пакте о гражданских и политических правах, Международном пакте об экономических, социальных и культурных правах), и международные договоры Российской Федерации являются в соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции РФ составной частью ее правовой системы. Этой же конституционной нормой определено, а в ч. 3 ст. 1 УПК РФ продублировано, что, если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Орган дознания, следователь, прокурор, судья (мировой судья) и суд не вправе применять нормы закона, если вступившим в силу для Российской Федерации международным договором, решение о согласии на обязательность которого для Российской Федерации было принято в форме федерального закона, установлены иные правила, чем предусмотренные законом. В этих случаях применяются правила международного договора Российской Федерации<sup>28</sup>.

В силу п. 3 ст. 5 Федерального закона “О международных договорах Российской Федерации” положения официально опубликованных международных договоров Российской Федерации, не требующие издания внутригосударственных актов для применения, действуют в Российской Федерации непосредственно. В иных случаях наряду с международным договором Российской Федерации следует применять и соответствующий внутригосударственный правовой акт, принятый для осуществления положений указанного международного договора<sup>29</sup>.

---

<sup>27</sup> См.: О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 г. № 5 // Бюллетень Верховного Суда РФ.— 2003. № 12.

<sup>28</sup> Такой вывод можно сделать из анализа Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. № 8 “О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия”. См.: Комментарий к постановлениям пленумов Верховных Судов РФ (РСФСР) по уголовным делам. - 2001. С.182.

<sup>29</sup> См.: О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. № 8// Комментарий к постановлениям пленумов Верховных Судов РФ (РСФСР) по уголовным делам. - 2001. С.183.

### 1.8.3. Значение Указов Президента РФ, указаний Генерального Прокурора РФ и других нормативных актов

Нормативные указы Президента РФ как главы государства подлежат применению органами дознания, следователями, прокурорами судьями (мировыми судьями) и судами при принятии решений по конкретным уголовным делам, если они не противоречат Конституции РФ и федеральным законам (ч. 3 ст. 90 Конституции РФ)<sup>30</sup>, но уголовно-процессуальных норм в себе не содержат.

Обязательными для исполнения также признаются указания Генерального прокурора РФ по не требующим законодательного регулирования вопросам предварительного следствия и дознания (ст. 30 Федерального закона “О прокуратуре РФ”).

Иногда вопросы, связанные с принятием процессуального решения, могут быть урегулированы Постановлением Государственной Думы. Между тем, если положения УПК РФ (или другого закона) отличаются от требований, изложенных в Постановлении Государственной Думы, действует статья закона. Постановление Государственной Думы не является законом и, следовательно, оно не может иметь перед законом преимущественного значения<sup>31</sup>.

Помимо того обязательно должны исполняться всеми органами предварительного расследования, прокурорами и судами руководящие разъяснения Пленума Верховного Суда РФ и Верховного суда СССР<sup>32</sup>, а органами предварительного расследования системы МВД РФ и нормативные акты, исходящие от Министра внутренних дел России. Также как и Указы Президента РФ, указания Генерального Прокурора РФ, Постановления Государственной Думы, руководящие разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, Верховного Суда СССР и ведомственные нормативные акты не содержат в себе уголовно-процессуальных норм.

### **1.9. Действие уголовно-процессуального закона во времени и в пространстве**

По общему правилу во время проверки заявления (сообщения) о преступлении, предварительного расследования, подготовки к судебному заседанию, судебного разбирательства и последующих стадий уголовного процесса применяется закон, действующий во время осуществления процессуальных действий и принятия процессуальных решений (ст. 4 УПК РФ).

---

<sup>30</sup> Такой вывод можно сделать из анализа Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. № 8 “О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия”. См.: Комментарий к постановлениям пленумов Верховных Судов РФ (РСФСР) по уголовным делам. - 2001. С.181.

<sup>31</sup> См.: Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 11 марта 1994 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1994. № 5.

<sup>32</sup> См.: О применении судами Российской Федерации постановлений Пленума Верховного Суда Союза ССР: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22 апреля 1992 г. № 8// Комментарий к постановлениям пленумов Верховных Судов РФ (РСФСР) по уголовным делам. - 2001. С.283-284.

В силу ч. 3 ст. 15 Конституции РФ не могут применяться законы, а также любые иные нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы, обязанности человека и гражданина, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения. В соответствии с указанным конституционным положением орган дознания, следователь, прокурор, судья (мировой судья) и суд не вправе основывать свое решение на неопубликованных нормативных актах, затрагивающих права, свободы, обязанности человека и гражданина<sup>33</sup>.

Порядок официального опубликования федеральных нормативных правовых актов определен Федеральным законом “О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания” и Указами Президента Российской Федерации от 5 апреля 1994 г. № 662 “О порядке опубликования и вступления в силу федеральных законов и от 23 мая 1996 г. № 763 “О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента РФ, Правительства РФ и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти”.

Федеральные конституционные законы, федеральные законы подлежат официальному опубликованию в течение семи дней после дня их подписания Президентом РФ. Акты палат Федерального Собрания публикуются не позднее десяти дней после дня их принятия. Международные договоры, ратифицированные Федеральным Собранием, публикуются одновременно с федеральными законами об их ратификации.

Официальным опубликованием федерального конституционного закона, федерального закона, акта палаты Федерального Собрания считается первая публикация его полного текста в «Парламентской газете», «Российской газете» или «Собрании законодательства Российской Федерации». Собрание законодательства Российской Федерации издается один раз в неделю.

Тексты федеральных законов, распространяемые в машиночитаемом виде научно-техническим центром правовой информации «Система», являются официальными.

Федеральные конституционные законы, федеральные законы, акты палат Федерального Собрания вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении десяти дней после дня их официального опубликования, если самими законами или актами палат не установлен другой порядок вступления их в силу.

Действие уголовно-процессуального закона прекращается в двух случаях, когда:

а) вступил в силу новый закон, который фактически исключает действие прежнего;

---

<sup>33</sup> Такой вывод можно сделать из анализа Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. № 8 “О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия”. См.: Комментарий к постановлениям пленумов Верховных Судов РФ (РСФСР) по уголовным делам. - 2001. С.183.

б) закон отменен.

По общему правилу уголовно-процессуальный закон обратной силы не имеет. Однако из этого правила есть исключение. После своей отмены уголовно-процессуальная норма может быть применена лишь тогда, когда она предоставляла субъекту уголовного процесса более льготные возможности.

Правила вступления в силу международных договоров несколько отличаются от процедуры вступления в силу законов. Международный договор вступает в силу в порядке и в дату, предусмотренные в самом договоре или согласованные между участвовавшими в переговорах государствами. При отсутствии такого положения или договоренности договор вступает в силу, как только будет выражено согласие всех участвовавших в переговорах государств на обязательность для них договора.

Международный договор подлежит применению, если Российская Федерация в лице компетентных органов государственной власти выразила согласие на обязательность для нее международного договора посредством одного из действий, перечисленных в статье 6 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации» (путем подписания договора; обмена документами, его образующими; ратификации договора; утверждения договора; принятия договора; присоединения к договору; любым иным способом, о котором условились договаривающиеся стороны), а также при условии, что указанный договор вступил в силу для Российской Федерации (например, Конвенция о защите прав человека и основных свобод была ратифицирована Российской Федерацией Федеральным законом от 30 марта 1998 г. № 54-ФЗ, а вступила в силу для Российской Федерации 5 мая 1998 года - в день передачи ратификационной грамоты на хранение Генеральному секретарю Совета Европы согласно статье 59 этой Конвенции).

Непосредственному применению подлежат те вступившие в силу международные договоры, которые были официально опубликованы в Собрании законодательства РФ или в Бюллетене международных договоров в порядке, установленном ст. 30 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации»<sup>34</sup>.

Где бы на территории РФ не было совершено преступление, производство по возбужденному в отношении данного факта уголовному делу во всех случаях должно вестись в соответствии с требованиями УПК РФ, если международным договором Российской Федерации не установлено иное. Это правило касается российских органов дознания, следователей, прокуроров, судей (мировых судей) и судов, осуществляющих уголовно-процессуальную деятельность о преступлениях, совершенных на воздушном, морском или речном судне, находящемся за пределами территории Российской Федерации под флагом Российской Федерации, когда судно,

---

<sup>34</sup> См.: О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 г. № 5 // Бюллетень Верховного Суда РФ.— 2003. № 12.

на котором имел место преступный акт, было приписано к порту Российской Федерации.

Установленный источниками уголовного процесса Российской Федерации порядок осуществления уголовно-процессуальных действий и принятия уголовно-процессуальных решений является единым и обязательным по всем уголовным делам и для всех судов, судей (мировых судей), прокуроров, начальников следственных отделов, следователей и органов дознания России.

#### ***1.10. Действие уголовно-процессуального закона в отношении иностранных граждан и лиц без гражданства***

Уголовно-процессуальная деятельность, начиная с проверки заявления (сообщения) о преступлении и предварительного расследования и заканчивая обращением приговора к исполнению и надзорным производством по фактам совершения преступлений иностранными гражданами и лицами без гражданства, ведется на территории Российской Федерации в соответствии с требованиями УПК РФ.

Уголовно-процессуальные действия с участием лиц, обладающих правом дипломатической неприкосновенности, производятся лишь по их письменной просьбе или с их письменного согласия. Согласие на производство этих действий испрашивается надзирающим прокурором через Министерство иностранных дел РФ.

Если в процессе осуществления следственного действия, приглашенное для участия в нем лицо предъявило свой дипломатический паспорт, дипломатическую или консульскую карточку, тем самым, указав на свою дипломатическую неприкосновенность, оно сразу же должно быть освобождено от участия в таковом. Следователь и дознаватель не уполномочены самостоятельно выяснять у данного должностного лица, согласен ли он продолжить свое участие в процессуальном действии.

Когда без участия лица, обладающего правом дипломатической неприкосновенности, продолжить производство искомого действия невозможно, оно прерывается или завершается. Между тем оно может быть продолжено в том случае, если лицо, обладающее правом дипломатической неприкосновенности, само изъявит желание об участии в производстве процессуального действия. В такой ситуации следует обратить внимание на необходимость письменной фиксации этого его волеизъявления. Составляемый и подписанный им документ приобщается к уголовному делу и обычно подшивается непосредственно перед протоколом следственного действия.

#### ***1.11. Аналогия в уголовном процессе***

Если уголовно-процессуальным законом не урегулирован порядок производства (оформления и др.) какого-либо непосредственно связанного с уголовным процессом или даже названного в УПК РФ действия (решения), допустимо использование уголовно-процессуальной нормы, ре-

гулирующей производство наиболее сходного с ним случая. К примеру, процедура требования в порядке ч. 2 ст. 144 УПК РФ необходимых материалов и опроса лиц с их согласия в порядке ст. 86 УПК РФ законом не урегулированы. Именно поэтому при оформлении протокола-требования<sup>35</sup> максимально используется предусмотренная уголовно-процессуальным законом форма протокола выемки, а в случае опроса лица, не достигшего четырнадцати лет, как и при допросе таких свидетелей такого же возраста (ст. 191 УПК РФ), рекомендуется приглашать педагога. Законодатель не запрещает применение уголовно-процессуальных норм по аналогии, если при этом не будут ущемлены права и законные интересы участников процесса.

### **1.12. Контрольные вопросы**

1. Что такое уголовный процесс?
2. Как соотносятся понятия «уголовный процесс» и «правосудие»?
3. Что такое стадия уголовного процесса, каково их количество и общая характеристика?
4. Как соотносятся уголовно-процессуальная и оперативно-розыскная деятельности?
5. Каково соотношение уголовного процесса с другими отраслями права?
6. Что такое уголовно процессуальная функция?
7. Что такое уголовно процессуальная форма?
8. Какие нормативно-правовые акты являются источниками уголовного процесса?

### **1.13. Рекомендованная литература**

1. Оперативно-розыскная деятельность и уголовный процесс: Учебно-практическое пособие/ Под общ. ред. В.В. Черенкова, В.Я. Кикотя.- М.: ИНФРА-М, 2002. –86с.
2. Рыжаков А.П. Правоохранительные органы: Учебник для вузов.- М.: Юридическая фирма «Контракт», «ИНФРА-М», 2001. С.29-39, 41-44.
3. Волженкина В.М. Нормы международного права в российском уголовном процессе.- СПб., 2001.
4. Смирнов А.В. Модели уголовного процесса.- СПб., 2000.
5. Рустамов Х.У. Уголовный процесс. Формы: Учебн. пособие для вузов.- М.: Закон и право, ЮНИТИ, 1998. –304с.
6. Кожевников А.В., Марфицин П.Г. Уголовно-процессуальный аспект механизма правового регулирования.- Омск, 1998.

---

<sup>35</sup> О протоколе-требовании в УПК РФ не упоминается. Однако в литературе обоснована необходимость оформления протокола истребования при фиксации факта истребования на стадии возбуждения уголовного дела. (см.: Николюк В.В., Кальницкий В.В., Шаламов В.Г. Истребование предметов и документов в стадии возбуждения уголовного дела: Учебн. пособие.- Омск: ВШМ МВД СССР, 1990. С.25-30 и др.).

7. Якимович Ю.К. Структура советского уголовного процесса: система стадий и система производств. Основные и дополнительные производства.- Томск, 1991.

8. Ларин А.М. Уголовный процесс: структура права и структура законодательства.- М., 1985.

9. Мотовиловкер Я.О. Предпосылки советского уголовного процесса (общие вопросы).- Ярославль, 1984.

10. Пашкевич П.Ф. Процессуальный закон и эффективность уголовного судопроизводства.- М., 1984.

11. Якуб М.Д. Процессуальная форма в советском уголовном процессе.- М., 1982.

12. Алексеев Н.С., Даев В.Г., Кокорев Л.Д. Очерк развития науки советского уголовного процесса.- Воронеж, 1980.

13. Элькин П.С. Толкование и применение норм уголовно- процессуального права.- М., 1967.

## **Глава 2. Принципы уголовного процесса**

### **2.1. Понятие принципов уголовного процесса**

Термин «принцип» означает обобщенное выражение какого-либо явления. Понятие «принцип» можно определять через слова «основное начало», «требование», «обязанность», «идея» и т.п. По латыни принцип - это первоначало, основа.

Принципы уголовного процесса - это основные, отражающие его сущность начала (закономерности) уголовно-процессуального права и деятельности по применению норм названной отрасли права.

Назначение принципов уголовного процесса — защита прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений, а также защита личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод<sup>36</sup>.

Принципы уголовного процесса объективно существуют и соответствуют определенным признакам (критериям).

Критерии принципов уголовного процесса следующие.

1. Положение, составляющее принцип всегда закреплено в законе, то есть является правовым.

2. Принцип – это не любое, а основное, иначе говоря, отражающее сущность уголовного процесса правило. Деятельность органа предварительного расследования, прокурора или суда, в процессе осуществления которой нарушаются принципы уголовного процесса, не может быть признана уголовно-процессуальной.

---

<sup>36</sup> См.: О применении судами норм уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 05 марта 2004 года № 1 // Бюллетень Верховного Суда РФ.— 2004. № 5.

3. Несоблюдение требований одного принципа уголовного процесса неминуемо приводит к нарушению положений какого-либо иного принципа той же отрасли права.

4. Принципы уголовного процесса всегда отражают его демократизм.

## **2.2. Система принципов уголовного процесса**

В литературе всегда предлагались различные классификации принципов. Так было при существовании уголовного процесса, урегулированного УПК РСФСР, ничего не изменилось и после вступления в силу УПК РФ.

По месту закрепления правовой основы принципы уголовного процесса учеными подразделялись на конституционные и неконституционные, а по их назначению на судоустройственные и судопроизводственные.

Разными авторами часто анализировались несколько отличающиеся друг от друга системы принципов. Данное обстоятельство наглядно демонстрируется, если предлагаемые в литературе перечни принципов отобразить в таблице, которую впервые сконструировал В.Т. Томин<sup>37</sup>.

Такое положение вещей в большинстве своем происходило не из-за того, что процессуалисты по-разному понимали сущность уголовного процесса. Количество основных закономерностей уголовного процесса объективно одинаково. Между тем разными правоведами они неодинаково формулируются и соответственно позиции ученых отличались друг от друга по числу принципов, составляющих собой соответствующую систему. Именно поэтому один автор утверждал, что принципов всего четыре, а другой, что их гораздо больше.

| Формулировка принципа                    | Тыричев И.В. и др. <sup>38</sup> | Божьев В.П. <sup>39</sup> | Рыжаков А.П. | Демидов И.Ф. <sup>40</sup> | Безлепкин Б.Т. <sup>41</sup> |
|------------------------------------------|----------------------------------|---------------------------|--------------|----------------------------|------------------------------|
| 1. Законность                            | +                                | +                         | +            |                            |                              |
| 2. Осуществление правосудия только судом | +                                | +                         | +            |                            |                              |

<sup>37</sup> В приведенной ниже таблице приведены позиции ученых относительно принципов уголовного процесса, урегулированного УПК РСФСР, и система принципов уголовного процесса по УПК РФ, как ее видит автор настоящего учебника. На момент подготовки настоящего учебника у автора не было возможности ознакомиться с взглядами ученых по поводу системы принципов уголовного процесса, источником которого является УПК РФ.

<sup>38</sup> См.: Уголовный процесс: Учебник для вузов/ Под. общей ред. П. А.Лупинской.- М.: Юристъ, 1995. С.88-126.

<sup>39</sup> См.: Божьев В.П. Конституционные принципы уголовного процесса// Уголовный процесс: Учебник для вузов/ Под. ред. В.П.Божьева.- М.: Спарк, 1998. С.71-101.

<sup>40</sup> См.: Курс советского уголовного процесса. Общая часть./ Под ред. А.Д.Бойкова и И.И.Карпеца.- М.: Юрид. лит., 1989. С.144-145.

<sup>41</sup> См.: Безлепкин Б.Т. Уголовный процесс России. Общая часть и досудебные стадии (курс лекций).-М.: Международный Университет Бизнеса и Управления, 1998. С.27.



|                                                                                                  |   |   |   |   |   |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------|---|---|---|---|---|
| 3.Охрана чести и достоинства личности                                                            | + | + | + |   |   |
| 4.Уважение чести и достоинства личности                                                          |   |   | + |   |   |
| 5. Принцип охраны прав и свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве               |   |   | + |   |   |
| 6.Неприкосновенность личности                                                                    | + | + | + |   |   |
| 7.Неприкосновенность жилища                                                                      | + |   | + |   |   |
| 8.Принцип тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений |   |   | + |   |   |
| 9.Неприкосновенность частной жизни                                                               | + |   |   |   |   |
| 10.Презумпция невиновности                                                                       | + | + | + | + | + |
| 11.Принцип состязательности и равноправия сторон                                                 | + | + | + |   |   |
| 12.Обеспечение обвиняемому права на защиту                                                       | + | + | + | + | + |
| 13. Национальный язык судопроизводства                                                           | + | + | + | + |   |
| 14. Принцип обжалования процессуальных действий и решений                                        | + | + | + |   |   |
| 15.Публичность                                                                                   | + | + | + | + | + |
| 16.Равенство прав перед законом и судом                                                          | + | + |   | + |   |
| 17.Право на судебную защиту                                                                      | + |   |   |   |   |
| 18.Независимость судей и подчинение их только закону                                             | + | + |   |   |   |
| 19.Гласность                                                                                     | + | + |   |   |   |
| 20.Всесторонность полнота и объективность исследования обстоятельств дела                        | + | + |   | + |   |
| 21.Непосредственность процесса                                                                   | + | + |   |   |   |
| 22.Устность процесса                                                                             | + |   |   |   |   |
| 23.Непрерывность судебного разбирательства                                                       |   |   |   |   |   |

|                                                                 |    |    |    |   |   |
|-----------------------------------------------------------------|----|----|----|---|---|
| 24. Оценка доказательств по внутреннему убеждению <sup>42</sup> | +  | +  |    |   |   |
| 25. Участие граждан в уголовном судопроизводстве                |    | +  |    |   |   |
| 26. Установления объективной истины                             |    |    |    | + | + |
| 27. Коллегиальность при рассмотрении дел судом                  |    |    |    |   |   |
| Итого:                                                          | 20 | 17 | 14 | 7 | 4 |

### **2.3. Принцип законности в уголовном процессе**

Законность - это общеправовой конституционный принцип. Принцип законности в уголовном процессе - это требование от органов дознания, дознавателей, начальников органов дознания, руководителей следственных групп, следователей, начальников следственных отделов, прокуроров, судей, судов и других субъектов уголовного процесса осуществления своих функций и реализации полномочий на основе строгого соблюдения Конституции РФ, УПК РФ и иных законов, регулирующих уголовно-процессуальную деятельность.

Суд, судья, прокурор, следователь, руководитель следственной группы, начальник следственного отдела, орган дознания, начальник органа дознания, дознаватель и все иные субъекты, осуществляющие уголовный процесс, не вправе применять федеральный закон, противоречащий УПК РФ.

Органы дознания, следователи, прокуроры, суды и т.п., реализуя свой правовой статус, должны правильно толковать и неуклонно соблюдать нормы как процессуального, так и материального права. Малейшее отступление, к примеру, прокурора от этого требования не только подрывает авторитет прокуратуры, но и наносит ущерб делу укрепления законности.

Только урегулированная законом деятельность может быть частью уголовного процесса, поэтому нарушение нормы права может вывести действие за пределы уголовного судопроизводства. Полученное, к примеру, с нарушением закона доказательство признается недопустимым и не может быть положено в основу обвинения.

Все письменно оформленные процессуальные решения государственных органов и должностных лиц, осуществляющих уголовный процесс должны быть законными, обоснованными и мотивированными.

Обоснованными решения признаются лишь тогда, когда к тому были законные фактические основания. В содержании письменно оформ-

---

<sup>42</sup> Наименование принципов у разных авторов неодинаково. Часть авторов объединяют два принципа (к примеру, у И.В. Тыричева «Непосредственность процесса» и «Устность процесса», а у В.П. Божьева «Непосредственность и устность судебного разбирательства» ) в один.

ленного мотивированного решения излагаются доказательства (сведения и обстоятельства), послужившие основаниями и условиями (мотивами, задачами и др.) принятия указанного решения.

#### **2.4. Принцип осуществления правосудия только судом**

Конституционные положения, согласно которым правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом (ст. 118 Конституции РФ) и что никто не может быть признан виновным в совершении преступления, а также подвергнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда и в соответствии с законом, возлагают на суд всю полноту ответственности за правильное разрешение каждого уголовного дела. Выполнение этой задачи возможно лишь при условии понимания судьями личной ответственности за законность и обоснованность принимаемых решений. Ничто не может быть признано оправдывающим нарушения законности при отправлении правосудия<sup>43</sup>.

Осуществление правосудия только судом - это принцип, положение отражающие сущность и демократизм российского уголовного процесса.

Правосудие в РФ осуществляется только судами, учрежденными в соответствии с Конституцией РФ и Федеральным конституционным законом "О судебной системе РФ". Создание чрезвычайных судов и судов, не предусмотренных указанным Федеральным конституционным законом, не допускается (ст. 4 Федерального конституционного закона "О судебной системе РФ").

Подсудимый не может быть лишен права на рассмотрение и разрешение его уголовного дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено уголовно-процессуальным законом, принципами и нормами международного права или международным договором Российской Федерации.

Правосудие в уголовном процессе – это деятельность суда по рассмотрению уголовных дел в первой, апелляционной, кассационной инстанциях, а также в порядке надзора и в связи с новыми и вновь открывшимися обстоятельствами, направленная на установление виновности подсудимых и применение к ним мер наказания либо на оправдание невиновных.

По каждому факту вынесения неправосудного приговора требуется тщательно выяснять причины допущенной судебной ошибки и принимать меры к привлечению виновных судей к установленной ответственности, вплоть до постановки вопроса о прекращении их полномочий<sup>44</sup>.

---

<sup>43</sup> См.: О дальнейшем укреплении законности при осуществлении правосудия: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 5 декабря 1986 г. № 15// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- М.: Издательство «Спарк», 1997. С.282.

<sup>44</sup> По аналогии. См.: О дальнейшем укреплении законности при осуществлении правосудия: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 5 декабря 1986 г. № 15// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.283.

Правосудие по уголовным делам осуществляется только судами общей юрисдикции. К ним относятся Верховный Суд РФ, Верховные суды (суды) субъектов РФ (республик, входящих в состав РФ, краев, областей, города Москвы и С.-Петербурга, автономной области и автономных округов), районные суды, военные суды (ст. 1 Закона РСФСР “О судостроительстве РСФСР”), а также мировые судьи. Приведенный перечень исчерпывающий и расширительному толкованию не подлежит.

### **2.5. Уважение чести и достоинства личности**

Согласно ст. 23 Конституции РФ каждый имеет право на защиту своей чести и доброго имени.

Данный принцип действует на всех стадиях уголовного процесса. Независимо от того осуществляется ли проверка заявления (сообщения) о преступлении, предварительное расследование или деятельность, присущая судебным стадиям, судьи, прокуроры, следователи, дознаватели и любые иные лица и органы, осуществляющие уголовный процесс, не вправе производить действия и принимать решения, унижающие честь свидетеля, потерпевшего, обвиняемого и любого иного участника уголовного судопроизводства, а также унижать его человеческое достоинство либо создавать опасность для его жизни или здоровья.

Никакие благородные цели не могут оправдать факт применения к участнику уголовного судопроизводства пытки, жестокого или унижающего человеческое достоинство обращения, а также непредусмотренного законом насилия. В этой связи, к примеру, от председательствующих в судебных заседаниях по делам об изнасиловании требуется учитывать специфику этих дел и устранять все вопросы, не имеющие отношения к делу и унижающие честь и достоинство потерпевшей, своевременно пресекать нетактичное поведение отдельных участников процесса<sup>45</sup>.

Положения, составляющие основу данного принципа, закреплены в ст. 9 УПК РФ. Продублированы они и в других нормативно-правовых актах. Так, согласно п. 13 Инструкции о порядке осуществления привода лица, исполняющие привод, не должны допускать действий, унижающих честь и достоинство лица, подлежащего приводу. Они обязаны проявлять бдительность, особенно при сопровождении подозреваемого и обвиняемого с тем, чтобы исключить случаи уклонения его от явки к месту вызова либо причинения себе или окружающим какого-либо вреда<sup>46</sup>.

### **2.6. Неприкосновенность личности**

Согласно ст. 22 Конституции РФ каждый человек имеет право на свободу и личную неприкосновенность. Арест, заключение под стражу и содержание под стражей допускаются только по судебному решению. До

---

<sup>45</sup> См.: О судебной практике по делам об изнасиловании: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22 апреля 1992 г. № 4// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- М.: Спарк, 2000. С.424.

<sup>46</sup> См.: Об утверждении Инструкции о порядке осуществления привода: Приказ МВД РФ от 21 июня 2003 г. № 438 // Рос. газета.- 2003. 11 июля.

судебного решения лицо не может быть подвергнуто задержанию на срок более 48 часов. В указанной норме закреплены основное содержание принципа неприкосновенности личности.

Положения данного принципа более подробно изложены в ст. 10 УПК РФ, которой обращается внимание на то, что заключение под стражу осуществляется по судебному решению лишь в случае наличия на то законных оснований, предусмотренных УПК РФ.

Документ, в котором закрепляется решение об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу, должен быть заверен подписями соответствующих должностных лиц и скреплен гербовой печатью. В тех случаях, когда в места содержания представляются выписки из приговоров (определений) суда о заключении под стражу, в них должны быть указаны установочные данные лиц, в отношении которых применена эта мера пресечения. Такие выписки заверяются подписью соответствующих должностных лиц, скрепляются гербовой печатью и подлежат замене не позднее трехдневного срока полной копией приговора.

В Изоляторы временного содержания подозреваемых и обвиняемых органов внутренних дел не принимаются для содержания лица, в отношении которых протоколы задержаний, постановления о содержании под стражей и другие соответствующие документы оформлены с нарушениями требований УПК РФ и Федерального закона РФ «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений».

Задержанный, а также лицо, в отношении которого вынесено постановление (определение) о заключении под стражу, имеет право на судебную проверку законности и обоснованности задержания, заключения, а также содержания его под стражей.

Данный принцип проявляется также в возложенной на суды, прокуроров, следователей, органы дознания и дознавателей обязанности немедленно освобождать всякого незаконно задержанного, или лишенного свободы, или незаконно помещенного в медицинский или психиатрический стационар, или содержащегося под стражей свыше предусмотренного УПК РФ срока.

Так, согласно ст. 33 Федерального закона “О прокуратуре Российской Федерации” прокурор или его заместитель обязан немедленно освободить своим постановлением каждого в нарушение закона подвергнутого предварительному заключению.

Одной из гарантий реализации данного принципа является также наличие у прокуроров полномочий:

- посещать в любое время органы и учреждения, где содержатся заключенные под стражу;
- опрашивать заключенных под стражу;
- знакомиться с документами, на основании которых эти лица заключены под стражу;
- требовать от администрации создания условий, обеспечивающих права заключенных под стражу, проверять соответствие законодательству

Российской Федерации приказов, распоряжений, постановлений администрации органов и учреждений, где содержатся заключенные под стражу, требовать объяснения от должностных лиц, вносить протесты и представления, возбуждать уголовные дела или производства об административных правонарушениях. До рассмотрения протеста действие опротестованного акта администрацией учреждения приостанавливается;

- отменять дисциплинарные взыскания, наложенные в нарушение закона на лиц, заключенных под стражу, немедленно освобождать их своим постановлением из штрафного изолятора, помещения камерного типа, карцера, одиночной камеры, дисциплинарного изолятора.

Постановления и требования прокурора относительно исполнения установленных законом порядка и условий содержания заключенных под стражу подлежат обязательному исполнению (ст. 34 Федерального закона “О прокуратуре Российской Федерации”).

Данный принцип тесно связан с принципом уважения чести и достоинства личности. Именно поэтому в ч. 3 ст. 10 УПК РФ обращается внимание на то, что заключенные под стражу (задержанные), должны содержаться в условиях, исключающих угрозу их жизни или здоровью.

### ***2.7. Принцип охраны прав и свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве***

Исходя из содержания ст. 18 Конституции РФ изложенные в главе 2 Конституции РФ права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими. Они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием.

Все реализующие свой правовой статус субъекты уголовного процесса должны знать свои права и обязанности. В обеспечение этой идеи от государственных органов и должностных лиц, осуществляющих уголовный процесс, требуется разъяснить участвующим в деле лицам их права, обязанности и ответственность, а также обеспечить возможность осуществления этих прав.

Обязанность разъяснения прав и обязанностей возлагается не только на суд, прокурора, следователя, дознавателя, но и на судью, а при определенных случаях также на руководителя следственной группы и начальника следственного отдела.

Права и обязанности разъясняются всем вовлекаемым в сферу уголовного процесса субъектам, за исключением суда, судьи, прокурора, начальника следственного отдела, руководителя (члена) следственной группы, следователя, дознавателя, начальника органа дознания, а также адвоката.

Обеспечение возможности осуществления прав участников уголовного судопроизводства осуществляется в различных формах. Так, при наличии достаточных данных полагать, что участнику уголовного судопроизводства, в том числе потерпевшему, свидетелю и др., а также их близ-

ким родственникам, родственникам или близким лицам угрожают убийством, применением насилия, уничтожением или повреждением их имущества либо иными опасными противоправными деяниями, а в некоторых случаях обязательно и при наличии соответствующего ходатайства, суд, прокурор, следователь, орган дознания и дознаватель обязаны в пределах своей компетенции применить в отношении указанных лиц меры безопасности. Уголовно-процессуальным законом предусмотрены следующие меры безопасности:

1) отражение в протоколе следственного действия вместо данных о личности потерпевшего, его представителя или свидетеля псевдонима последнего (ч. 9 ст. 166 УПК РФ);

2) контроль и запись телефонных и иных переговоров потерпевшего, свидетеля или их близких родственников, близких лиц при наличии угрозы совершения в отношении их насилия, вымогательства и других преступных действий (ч. 2 ст. 186 УПК РФ);

3) предъявление лица для опознания в условиях, исключающих визуальное наблюдение опознающего опознаваемым (ч. 8 ст. 193 УПК РФ).

4) вынесение определения или постановления суда о проведении закрытого судебного разбирательства (п. 4 ч. 2. ст. 241 УПК РФ);

5) допрос судом свидетеля без оглашения его подлинных анкетных данных и в условиях, исключающих визуальное наблюдение свидетеля другими участниками судебного разбирательства (ч. 5 ст. 278 УПК РФ).

По общему правилу лица, обладающие свидетельским иммунитетом (судья, присяжный заседатель - об обстоятельствах уголовного дела, которые стали им известны в связи с участием в производстве по данному уголовному делу; адвокат - об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с обращением за юридической помощью или ее оказанием и др.), вправе не давать показания. Но при определенных обстоятельствах они могут изъявить желание или дать согласие на дачу показаний. В такой ситуации дознаватель, следователь, прокурор и суд обязаны предупредить указанных лиц о том, что их показания могут использоваться в качестве доказательств в ходе дальнейшего производства по уголовному делу.

Несоблюдение требования о разъяснении участнику уголовного судопроизводства его прав может быть признано нарушением уголовно-процессуального закона, которое будет служить основанием отмены судебного решения по делу<sup>47</sup>. Вред, причиненный лицу в результате нарушения его прав и свобод судом, а также должностными лицами и органами, осуществляющими уголовное преследование, подлежит возмещению по основаниям и в порядке, установленном главой 18 УПК РФ.

---

<sup>47</sup> См., к примеру: Определение Военной коллегии Верховного Суда РФ от 6 февраля 1997 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. №8.

## **2.8. Принцип неприкосновенности жилища**

Согласно ст. 25 Конституции РФ жилище<sup>48</sup> неприкосновенно. Никто не вправе проникать в жилище против воли проживающих в нем лиц иначе как в случаях, установленных федеральным законом, или на основании судебного решения. Об этом же идет речь в ст. 12 УПК РФ. Исходя из содержания данной нормы, а также ч. 5 ст. 165 УПК РФ без получения на то согласия проживающих в жилище лиц осмотр жилища может быть произведен лишь на основании судебного решения, или в случаях, не терпящих отлагательства (внезапно появились фактические основания проведения указанного следственного действия; принимаются меры к уничтожению или сокрытию предметов (документов), имеющих отношение к делу, и др.).

Дополнительной гарантией соблюдения прав и законных интересов лиц, в жилище которых производится осмотр без получения на то судебного решения, являются следующие предусмотренные ч. 5 ст. 165 УПК РФ требования:

- 1) о производстве такого осмотра выносится постановление;
- 2) следователь в течение 24 часов с момента начала производства следственного действия уведомляет судью и прокурора о производстве осмотра жилища без предварительного получения на то согласия проживающих в жилище лиц и судебного решения;
- 3) к уведомлению прилагаются копии постановления о производстве следственного действия и протокола осмотра жилища для проверки законности решения о его производстве;
- 4) в течение 24 часов после получения указанного уведомления, судья проверяет законность произведенного следственного действия и выносит постановление об его законности или незаконности;
- 5) если судья признает произведенный осмотр незаконным, все доказательства, полученные в ходе такого следственного действия, признаются не имеющими юридической силы.

По общему правилу без судебного решения также не может производиться обыск и (или) выемка в жилище. Производство таких следственных действий без судебного решения не может быть оправдано даже отсутствием возражений против обыска (выемки) проживающие в жилище лиц. Также как в случае с осмотром жилища, осуществляемым против воли проживающих в нем лиц, обыск и (или) выемка в жилище без судебного решения могут быть произведены лишь в исключительных случаях – случаях, не терпящих отлагательства, при обязательном последующем соблюдении вышеуказанных гарантий прав и законных интересов обыскиваемых (лиц, в жилище которых производится выемка).

---

<sup>48</sup> Под “жилищем” подразумеваются индивидуальный жилой дом с входящими в него жилыми и нежилыми помещениями, жилое помещение независимо от формы собственности, входящее в жилищный фонд и используемое для постоянного или временного проживания, а равно иное помещение или строение, не входящее в жилищный фонд, но используемое для временного проживания (п. 10 ст. 5 УПК РФ).



Законодатель налагает запрет на производство выемки и обыска до возбуждения уголовного дела. Осмотр же места происшествия - единственное следственное действие, которое разрешено производить на первой стадии уголовного процесса, - нельзя осуществлять против воли проживающих в осматриваемом жилом помещении лиц. При наличии оснований для отыскания и изъятия в жилище предметов или документов, имеющих отношение к исследуемому, содержащему признаки преступления происшествию, когда проживающие в нем лица возражают против этого, проникнуть в помещение следователь (орган дознания) вправе только после возбуждения уголовного дела и получения соответствующего разрешения от суда.

Основания и общий порядок обыска, выемки и осмотра жилища урегулированы ст. ст. 176-177, 182-184 УПК РФ. Помимо указанных статей правовая основа названных уголовно-процессуальных действий закреплена в ст. 450 УПК РФ, а также в ст. 16 Закона РФ «О статусе судей в Российской Федерации», ст. 19 Федерального закона «О статусе члена Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации» и ст. 12 Федерального конституционного закона РФ от 25 декабря 1996 года «Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации».

Согласно ст. 16 Закона РФ «О статусе судей в Российской Федерации» неприкосновенность судьи помимо неприкосновенности личности включает в себя неприкосновенность занимаемых им жилых и служебных помещений, используемых им личных и служебных транспортных средств, принадлежащих ему документов, багажа и иного имущества, тайну переписки и иной корреспонденции (телефонных переговоров, почтовых, телеграфных, других электрических и иных принимаемых и отправляемых судьей сообщений).

Осуществление в отношении судьи следственных действий (если в отношении судьи не возбуждено уголовное дело либо он не привлечен в качестве обвиняемого по уголовному делу), связанных с нарушением его неприкосновенности, допускается не иначе как на основании решения, принимаемого:

- в отношении судьи Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ, верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда, федерального арбитражного суда - судебной коллегией в составе трех судей Верховного Суда РФ;

- в отношении судьи иного суда - судебной коллегией в составе трех судей соответственно верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа.

Неприкосновенность члена Совета Федерации, депутата Государственной Думы распространяется на занимаемые ими жилые помещения.

Член Совета Федерации, депутат Государственной Думы не могут быть подвергнуты обыску без согласия соответствующей палаты Федерального Собрания РФ. Исключение из этого правила лишь случаи задержания члена Совета Федерации или депутата Государственной Думы на месте преступления (ст. 19 Федерального закона «О статусе члена Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации»).

Уполномоченный по правам человека в РФ в течение всего срока его полномочий не может быть без согласия Государственной Думы подвергнут обыску, за исключением случаев задержания на месте преступления. Неприкосновенность Уполномоченного также распространяется на его жилое (ст. 12 Федерального конституционного закона от 25 декабря 1996 года «Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации»).

Гарантией соблюдения положений, составляющих данный принцип, следует признать некоторые нормы уголовного права. Так, за незаконное проникновение в жилище, совершенное против воли проживающего в нем лица предусмотрена уголовная ответственность (ст. 139 УК РФ). Незаконное проникновением в жилище является, кроме того, по ряду преступлений квалифицирующим признаком (п. «в» ч. 2 ст. 158, п. «в» ч. 2 ст. 161, п. «в» ч. 2 ст. 162 УК РФ).

### ***2.9. Принцип тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений***

Согласно ст. 23 Конституции РФ каждый имеет право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени, а также право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений. Ограничение этого права допускается только на основании судебного решения.

Указанные положения более подробно раскрываются в ст. 13 УПК РФ, согласно которой без судебного решения не могут быть ограничены права гражданина не только на тайну телефонных, но и любых иных переговоров. Причем наложение ареста на почтовые и телеграфные отправления их осмотр и выемка в учреждениях связи, контроль и запись телефонных и иных переговоров могут производиться только на основании судебного решения.

Основания и общий порядок наложения ареста на корреспонденцию, осмотра и выемки ее в почтово-телеграфных учреждениях, а также контроля и записи переговоров закреплены в ст. ст. 185, 186 УПК РФ. Помимо указанных статей правовая основа названных уголовно-процессуальных действий закреплена также в ст. 450 УПК РФ, а также в ст. 16 Закона РФ «О статусе судей в РФ», ст. 19 Федерального закона «О статусе члена Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации» и ст. 12 Федерально-

го конституционного закона РФ от 25 декабря 1996 года «Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации».

Согласно ч. 1 ст. 16 Закона РФ «О статусе судей в Российской Федерации» неприкосновенность судьи включает в себя неприкосновенность принадлежащих ему документов, багажа и иного имущества, тайну переписки и иной корреспонденции (телефонных переговоров, почтовых, телеграфных, других электрических и иных принимаемых и отправляемых судьей сообщений).

Неприкосновенность члена Совета Федерации, депутата Государственной Думы распространяется на занимаемые ими жилые и служебные помещения, используемые личные и служебные транспортные средства, средства связи, принадлежащие им документы и багаж, на их переписку (ст. 19 Федерального закона «О статусе члена Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации»).

Уполномоченный по правам человека в РФ в течение всего срока его полномочий обладает уголовно-процессуальной неприкосновенностью, которая распространяется на его жилое и служебное помещения, багаж, личное и служебное транспортные средства, переписку, используемые им средства связи, а также на принадлежащие ему документы (ст. 12 Федерального конституционного закона «Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации»).

За незаконное нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений (ст. 138 УК РФ) предусмотрена уголовная ответственность.

### ***2.10. Принцип презумпции невиновности***

Принцип презумпции невиновности по своей правовой основе очень близко соприкасается с предусмотренным ст. 8 УПК РФ принципом осуществления правосудия только судом. Тем не менее, это разные принципы и их не следует путать. Хотя они взаимосвязаны и процессуалисты ссылаются на одни и те же нормы как на их правовую основу, это разные принципы. В отличие от организационного принципа - осуществления правосудия только судом, в определенной степени также сформулированного в ст. 49 Конституции РФ (каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда) принцип презумпции невиновности в большей степени не лозунг, а гарантия того, что невиновный не будет осужден.

Речь идет о следующих положениях закона, которые и могут быть признаны гарантиями осуществления принципа презумпции невиновности:

- обвиняемый считается невиновным, пока его виновность в совершении преступления не будет доказана в предусмотренном УПК РФ порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда;
- обвиняемый (подозреваемый) не обязан доказывать свою невиновность; бремя доказывания обвинения и опровержения доводов, приводимых в защиту обвиняемого (подозреваемого), лежит на стороне обвинения;
- нельзя признавать лицо виновным, основываясь лишь на его признании;
- неустранимые сомнения в виновности лица толкуются в пользу обвиняемого;
- никто не обязан свидетельствовать против себя самого;
- при осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением требований УПК РФ.

### **2.11. Принцип состязательности сторон и равноправия сторон**

Согласно ст. 123 Конституции РФ судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон и равноправия сторон. Несмотря на то, что данный принцип должен распространяться на все стадии уголовного судопроизводства<sup>49</sup>, в полной мере он все же проявляется лишь на судебных стадиях.

Состязательность и равноправия сторон означает следующее пять правил.

1) Функции обвинения, защиты и разрешения уголовного дела отделены друг от друга, они не могут быть возложены на один и тот же орган или одно и то же должностное лицо.

2) Исследование доказательств осуществляется сторонами обвинения (государственный обвинитель, потерпевший, гражданский истец и их представители) и защиты (защитник, гражданский ответчик и его представитель).

3) Стороны обвинения и защиты равноправны перед судом на заявление отводов и ходатайств, представление доказательств, участие в их исследовании, выступление в прениях сторон, представление суду письменных формулировок по вопросам, указанным в п. п. 1-6 ч. 1 ст. 299 УПК РФ, на рассмотрение иных вопросов, возникающих в ходе судебного разбирательства.

4) Суд не является органом уголовного преследования, не выступает на стороне обвинения или стороне защиты.

5) Суд создает необходимые условия для исполнения сторонами их процессуальных обязанностей и осуществления предоставленных им прав, а также разрешает уголовное дело.

---

<sup>49</sup> См. По делу о проверке конституционности положений частей третьей, четвертой и пятой статьи 377 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР в связи с жалобами граждан А.Б. Аулова, А.Б. Дубровской, А.Я. Карпинченко, А.И. Меркулова, Р.Р. Мустафина и А.А. Стубайло: Постановление Конституционного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. № 2-П// Собрание законодательства РФ.- 2000. № 8. Ст. 991.

Председательствующий по делу обязан обеспечить лицам, участвующим в судебном заседании, возможность реального осуществления прав, предоставленных им законом, неуклонно соблюдать нормы, гарантирующие равенство прав участников процесса<sup>50</sup>.

Развитие данного принципа в российском уголовном процессе привело к тому, что по действующему УПК РФ:

1) Собирать письменные документы и предметы для приобщения их к уголовному делу в качестве доказательств вправе не только сторона обвинения, но и подозреваемый, обвиняемый, а также гражданский ответчик и их представители (ч. 2 ст. 86 УПК РФ). Защитник, кроме того, уполномочен на получение предметов, документов и иных сведений; опрос лиц с их согласия; и истребование справок, характеристик, иных документов (ч. 3 ст. 86 УПК РФ).

2) По окончании ознакомления обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела следователь обязан выяснить, какие свидетели, эксперты, специалисты подлежат вызову в судебное заседание для допроса и подтверждения позиции стороны защиты (ч. 4 ст. 217 УПК РФ).

3) В описательной части обвинительного заключения следователь отражает перечень доказательств, не только подтверждающих обвинение, но и тех, на которые ссылается сторона защиты (п. 6 ч. 1 ст. 220 УПК РФ).

4) К обвинительному заключению прилагается список подлежащих вызову в судебное заседание лиц со стороны обвинения, и защиты (ч. 4 ст. 220 УПК РФ).

5) В целях обеспечения состязательности в уголовном процессе больших изменений претерпели и судебные стадии.

Так, очередность исследования доказательств на судебном следствии определяется не судом, а стороной, представляющей доказательства суду. Первой всегда представляет доказательства сторона обвинения. После исследования доказательств, представленных стороной обвинения, исследуются доказательства, представленные стороной защиты (ч. ч. 1 и 2 ст. 274 УПК РФ).

При согласии подсудимого дать показания (при допросе свидетеля) первыми его допрашивают стороны и только после этого вопросы может задавать суд (ч. ч. 1 и 3 ст. 275, ч. 2 ст. 278 УПК РФ).

Подсудимым (ч. 3 ст. 274 УПК РФ) и потерпевшим (ч. 2 ст. 277 УПК РФ) предоставлено право с разрешения председательствующего давать показания в любой момент судебного следствия и др.

## **2.12. Принцип обеспечения обвиняемому (подозреваемому) права на защиту**

У закрепленного в ст. 16 УПК РФ принципа обеспечения обвиняемому и подозреваемому права на защиту четыре составляющие.

---

<sup>50</sup> См.: Об улучшении организации судебных процессов и повышении культуры их проведения: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 7 февраля 1967 г. № 35// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.355.

А. Наличие у обвиняемого, подозреваемого комплекса прав, позволяющих ему защитить свои интересы (ст. ст. 47 и 46 УПК РФ).

Б. Наличие у защитника обвиняемого (подозреваемого) определенного комплекса прав, позволяющих ему реализовать свою уголовно-процессуальную функцию (ст. ст. 49, 53, 248, 438 УПК РФ).

В. Наличие у законного представителя обвиняемого (подозреваемого) определенного комплекса прав, позволяющих ему защищать интересы представляемого (ст. ст. 48, 426, 428, 437 УПК РФ).

Г. Обязанность компетентных органов обеспечить им возможность защищаться установленными законом средствами и способами, в том числе бесплатно (ч. 2 ст. 16, ст. ст. 49-51 УПК РФ).

Д. Обязанность компетентных органов обеспечить охрану их личных и имущественных прав (ст. 160 УПК РФ).

Правом на защиту обладает как обвиняемый (подсудимый, осужденный, оправданный) и подозреваемый, так и некоторые иные субъекты уголовного процесса. К числу таковых, как минимум, относятся лица, совершившие запрещенное уголовным законом деяние в состоянии невменяемости (ст. 438 УПК РФ). Это право осуществляется ими в пределах и в порядке, установленных уголовно-процессуальным законодательством<sup>51</sup>.

Анализ содержания Постановления Конституционного Суда РФ от 27 июня 2000 № 11-П «По делу о проверке конституционности положений части первой статьи 47 и части второй статьи 51 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР в связи с жалобой гражданина В.И. Маслова»<sup>52</sup> позволяет сделать вывод, что пользоваться помощью адвоката (защитника), а значит в определенной степени обладать правом на защиту, может любое вовлеченное в сферу уголовного процесса лицо независимо от его формального процессуального статуса, в том числе от признания задержанным и подозреваемым, если управомоченными органами власти в отношении этого лица предприняты меры, которыми реально ограничиваются свобода и личная неприкосновенность, включая свободу передвижения, - удержание официальными властями, принудительный привод или доставление в органы дознания и следствия, содержание в изоляции без каких-либо контактов, а также какие-либо иные действия, существенно ограничивающие свободу и личную неприкосновенность.

Право на защиту у такого лица появляется с того момента, когда ограничение его прав становится реальным.

Необеспечение обвиняемому (подозреваемому) права на защиту не надо путать с любым и каждым случаем отклонения его ходатайств о приглашении конкретного адвоката в качестве защитника.

Право на защиту не должно ограничиваться одной лишь возможностью иметь защитника. В международном праве (статья 8 Всеобщей дек-

---

<sup>51</sup> См.: О практике применения судами законов, обеспечивающих обвиняемому права на защиту: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 16 июня 1978 г. № 5// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С. 135.

<sup>52</sup> См.: СЗ РФ.- 2000. № 27. Ст. 2882.

ларации прав человека, пункт 1 статьи 14 Международного пакта о гражданских и политических правах, пункт 1 статьи 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод) судебная защита понимается как эффективное восстановление в правах независимым судом на основе справедливого судебного разбирательства, что предполагает обеспечение состязательности и равноправия сторон, в том числе предоставление им достаточных процессуальных правомочий для защиты своих интересов при осуществлении всех процессуальных действий, результат которых имеет существенное значение для определения прав и обязанностей.

Конституционный Суд РФ в своем Постановлении от 10 декабря 1998 года также указал, что одной из необходимых гарантий судебной защиты и справедливого разбирательства дела является равно предоставляемая сторонам реальная возможность довести свою позицию относительно всех аспектов дела до сведения суда непосредственно перед удалением его в совещательную комнату для вынесения решения. Только при этом условии полностью реализуется в судебном заседании право на судебную защиту, которое согласно Конституции РФ не может быть ограничено<sup>53</sup>.

### **2.13. Национальный язык судопроизводства**

Принцип национального языка в уголовном процессе, основные положения которого нашли свое отражение в ст. 18 УПК РФ, характеризуется тремя правилами:

1) судопроизводство ведется на государственном языке. Государственный язык в РФ – русский;

2) судопроизводство может вестись на языке республики, входящей в состав РФ;

3) участвующим в деле лицам, не владеющим языком, на котором ведется судопроизводство, обеспечивается право делать заявления, давать показания, заявлять ходатайства, знакомиться со всеми материалами дела, выступать в суде на родном языке или на языке, которым они владеют, и пользоваться услугами переводчика. Следственные и судебные документы, в соответствии с установленным УПК РФ порядком, вручаются обвиняемому в переводе на его родной язык или на другой язык, которым он владеет.

Суды РФ в отношениях с судами стран Содружества пользуются государственными языками или русским языком (ст. 17 Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам<sup>54</sup>).

---

<sup>53</sup> См.: По делу о проверке конституционности положений частей первой и второй статьи 295 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР в связи с жалобой гражданина М.А. Ключева: Постановление Конституционного Суда РФ от 15 января 1999 г. № 1-П // Рос. газета.- 1999. 28 января.

<sup>54</sup> См.: Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Вступила в силу 19 мая 1994 г., для России – 10 декабря 1994 г.)// СЗ РФ.- 1995. № 17. Ст. 1472.

Гарантией соблюдения этого принципа является целый ряд положений, закрепленных в УПК РФ:

- участие защитника в судебном разбирательстве обязательно если подозреваемый, обвиняемый не владеет языком, на котором ведется производство по уголовному делу (п. 4 ч. 1 ст. 51 УПК РФ);

- обвиняемому в переводе на его родной язык или на другой язык, которым он владеет, должны вручаться постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого, обвинительное заключение (п. 2 ч. 4 ст. 47 УПК РФ), а также ряд других следственных документов<sup>55</sup>;

- приговор излагается на том языке, на котором проводилось судебное разбирательство (ст. 303 УПК РФ);

- если приговор изложен на языке, которым подсудимый не владеет, то переводчик переводит приговор вслух на язык, которым владеет подсудимый, синхронно с провозглашением приговора или после его провозглашения (ч. 2 ст. 310 УПК РФ);

- правовой статус переводчика (ст. 59 УПК РФ).

В ч. 2 ст. 26 Конституции РФ закреплено право каждого на пользование родным языком. Уже в силу одной этой конституционной нормы суд по ходатайству участвующих в деле лиц обязан обеспечить им право делать заявления, давать объяснения и показания, заявлять ходатайства и выступать в суде на родном языке или языке, которым они владеют<sup>56</sup>.

Нет необходимости приглашения переводчика для лица, длительное время (10 лет) проживавшего на территории России, владевшего русским языком и не заявлявшего на следствии ходатайства об обеспечении его переводчиком<sup>57</sup>.

И наоборот, если, к примеру, обвиняемый по национальности узбек, проживал в Узбекистане, окончил 8 классов узбекской школы, собственноручно написал объяснение, которое со всей очевидностью свидетельствуют о том, что он нуждается в переводчике, переводчик ему должен быть предоставлен немедленно, а не по окончании предварительного расследования<sup>58</sup>.

Любое ограничение прав обвиняемого, подсудимого, защитника, обусловленное незнанием ими языка, на котором ведется судопроизводство и необеспечение этим лицам возможности пользоваться в любой стадии процесса родным языком является нарушением норм уголовного-процессуального закона, которое может повлечь отмену приговора<sup>59</sup>.

## **2.14. Принцип обжалования процессуальных действий и решений**

Принцип обжалования процессуальных действий и решений заключается в праве указанных в УПК РФ заинтересованных лиц обжаловать действия (бездействие) и решения суда, судьи, прокурора, начальника следственного отдела, руководителя (члена) следственной группы, следователя, органа дознания, начальника органа дознания и дознавателя.

---

<sup>55</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 27 октября 1992 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1994. № 2.

<sup>56</sup> См.: О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. № 8// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.532.

<sup>57</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 1 февраля 1995 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1995. № 8.

<sup>58</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 22 апреля 1992 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1993. № 4.

<sup>59</sup> См.: О практике применения судами законов, обеспечивающих обвиняемому права на защиту: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 16 июня 1978 г. № 5// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С. 137.



По общему правилу действия начальника следственного отдела, руководителя (члена) следственной группы, следователя, органа дознания, начальника органа дознания и дознавателя обжалуются прокурору, надзирающему за исполнением закона органами, осуществляющими дознание и предварительное следствие.

Ответ на заявление, жалобу и иное обращение должен быть мотивированным. Если в удовлетворении заявления или жалобы отказано, заявителю должны быть разъяснены порядок обжалования принятого решения, а также право обращения в суд, если таковое предусмотрено законом. Причем решение, принятое прокурором по жалобе, не может препятствовать обращению лица за защитой своих прав в суд. Закон запрещает пересылать жалобы в орган или должностному лицу, решения либо действия которых обжалуются (ст. 10 Федерального закона “О прокуратуре Российской Федерации”).

Действия прокурора и суда обжалуются вышестоящему соответствующему прокурору и суду.

Согласно прямому указанию УПК РФ решения дознавателя, следователя, прокурора (а значит и начальника следственного отдела, руководителя следственной группы и т.п.) следует обжаловать в районный суд. Речь идет о таких решениях, как:

- отказ в возбуждении уголовного дела,
- прекращение уголовного дела,
- иные их решения и действия (бездействие), которые способны причинить ущерб конституционным правам и свободам участников уголовного судопроизводства либо затруднить доступ граждан к правосудию (ч. 1 ст. 125 УПК РФ).

Действия и решения суда, судьи, прокурора, начальника следственного отдела, руководителя следственной группы, следователя и дознавателя, могут быть обжалованы даже тогда, когда в УПК РФ или ином уголовно-процессуальном нормативном акте специально не закреплено право субъекта на принесение подобной жалобы. Обжалование в этих случаях осуществляется на основе предусмотренного Конституцией РФ права граждан обжаловать решения и действия любых органов государственной власти. Общие же принципы подачи и принятия жалоб в уголовном процессе (установленный УПК РФ порядок) должны соблюдаться и в таких ситуациях.

При несогласии с постановлением о прекращении уголовного дела в стадии предварительного расследования и с другими процессуальными действиями органа дознания, следователя, руководителя следственной группы и прокурора заинтересованные лица могут реализовать свое право на судебную защиту своих прав не иначе как в форме подачи жалобы в рамках уголовного дела, производство по которому регулируется нормами уголовно-процессуального права. При рассмотрении такой жалобы суд должен принять нормы материального и процессуального уголовного

права. Такие жалобы не могут рассматриваться по правилам гражданского судопроизводства.

В соответствии со ст. ст. 15 и 18 Конституции РФ при рассмотрении жалобы на постановления о прекращении уголовного дела в стадии предварительного расследования должны непосредственно применяться положения ч. ч. 1 и 2 ст. 46 Конституции РФ с учетом установленного уголовно-процессуальным законодательством порядка судебной проверки иных действий органов дознания, следователей и прокуроров<sup>60</sup>.

С учетом конституционных гарантий судебной защиты любых прав граждан заинтересованное лицо вправе обратиться в суд по поводу нарушения его прав в сфере применения норм уголовно-процессуального права. Однако такие жалобы не могут рассматриваться по правилам гражданского судопроизводства<sup>61</sup>.

Помимо предоставленной широкому кругу участников уголовного процесса возможности обжаловать действия (бездействие) суда и должностных лиц (органов) осуществляющих уголовное преследование, данный принцип предусматривает право, принадлежащее в первую очередь обвиняемому. Так, осужденному предоставлено право не только на обжалование, но и на пересмотр вынесенного в отношении него приговора вышестоящим судом в порядке кассационного (апелляционного), надзорного производства, а также ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.

Верховный Суд РФ требует, чтобы нижестоящие суды повысили качество рассмотрения жалоб на вступившие в законную силу приговоры, определения и постановления по уголовным делам, имея в виду, что правильное и своевременное их разрешение является одной из гарантий восстановления нарушенных прав и законных интересов граждан при осуществлении правосудия<sup>62</sup>.

Верховный Суд РФ указывает также на необходимость тщательно изучать каждую жалобу, поданную в порядке надзора, на недопущение отказа в истребовании дел, если содержащиеся в жалобе доводы не опровергаются доказательствами, приведенными в судебных документах, либо когда сами судебные решения вызывают сомнение в их законности и обоснованности. Он требует, чтобы в случае оставления жалобы без удовлетворения заявителю был дан мотивированный ответ с обоснованием принятого решения<sup>63</sup>.

---

<sup>60</sup> См.: Некоторые вопросы судебной практики по гражданским делам Верховного Суда РФ: Обзор судебной практики Верховного Суда РФ// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1996. № 11, 12.

<sup>61</sup> См.: Некоторые вопросы судебной практики по гражданским делам Верховного Суда РФ: Обзор судебной практики Верховного Суда РФ// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1996. № 11, 12.

<sup>62</sup> См.: О дальнейшем совершенствовании деятельности судов РФ по рассмотрению в порядке надзора жалоб по уголовным делам и пересмотру приговоров, определений и постановлений, вступивших в законную силу: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 5 декабря 1978 г. № 6// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.399.

<sup>63</sup> См.: О дальнейшем совершенствовании деятельности судов РФ по рассмотрению в порядке надзора жалоб по уголовным делам и пересмотру приговоров, определений и постановлений, вступив-

### **2.15. Принцип публичности в уголовном процессе**

Согласно ст. 2 Конституции РФ признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина - обязанность государства. Государство принимает на себя обязанность обеспечить права и свободы граждан, возбудить уголовное преследование в отношении лица, совершившего преступление, независимо от условий, при которых последнее имело место, безотносительно от желания или нежелания на то пострадавшего (потерпевшего).

В этом заключается принцип публичности. В нем выражается государственное начало уголовного процесса, суть которого в том, что защита общества и граждан от преступных посягательств является важной и ответственной обязанностью правоохранительных органов, а не делом самих граждан<sup>64</sup>.

Этот принцип пронизывает все стадии уголовного процесса и распространяется на все органы (должностных лиц), осуществляющих уголовное преследование. Между тем он совершенно не касается деятельности суда и судьи<sup>65</sup>.

На стадии возбуждения уголовного дела прокурор, начальник следственного отдела и следователь обязаны принять, рассмотреть и разрешить заявление (сообщение) о любом преступлении<sup>66</sup>. После возбуждения уголовного дела по не подследственному им преступлению они должны произвести неотложные следственные действия и только после этого направить дело в орган, правомочный завершить по нему предварительное расследование.

Компетенция же органов дознания в ст. 157 УПК РФ законодателем ограничена определенной категорией происшествий. Соответствующие органы дознания, начальники органа дознания и дознаватели не вправе возбуждать уголовное дело, им не подведомственное. К примеру, командир воинской части не может возбудить уголовное дело о происшествии, которое не было совершено, во-первых, подчиненным ему военнослужащим или гражданином, проходящим военные сборы (лицом гражданского персонала Вооруженных Сил Российской Федерации, других войск, воин-

---

ших в законную силу: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 5 декабря 1978 г. № 6// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.400.

<sup>64</sup> См.: Курс советского уголовного процесса. Общая часть/ Под ред. А.Д. Бойкова и И.И. Карпеца.- М.: Юрид. лит., 1989. С.151.

<sup>65</sup> См.: По делу о проверке конституционности отдельных положений Уголовно-процессуального кодекса РСФСР, регулирующих полномочия суда по возбуждению уголовного дела, в связи с жалобой гражданки И.П. Смирновой и запросом Верховного Суда Российской Федерации: Постановление Конституционного Суда РФ от 14 января 2000 года № 1-П// СЗ РФ.- 2000. № 5. Ст. 611.

<sup>66</sup> Исключением из этого правила признаются случаи, когда законодатель право проведения проверки по заявлению (сообщению) о преступлении и возбуждения уголовного дела в отношении конкретного должностного лица предоставил строго определенному органу предварительного расследования (прокурору). Например, согласно требованиям ст. 42 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации» следователи органов внутренних дел не могут проводить проверку сообщений о фактах правонарушения, совершенного прокурором или следователем органов прокуратуры, возбуждать против них уголовное дело (за исключением случаев, когда прокурор или следователь застигнут при совершении преступления), производить расследование.

ских формирований и органов в связи с исполнением им своих служебных обязанностей), а во-вторых, в расположении воинской части. Он должен принять заявление, сообщение о таком преступлении и направить его компетентному органу в соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 145 УПК РФ.

В случае поступления в какой-либо орган дознания заявления (сообщения) о не подведомственном ему преступлении дознаватель принимает заявление (сообщение) (ст. ст. 141, 144 УПК РФ), регистрирует его и направляет “по подследственности”. В этом случае он обязан принять меры к сохранению следов преступления.

Исходя из требований принципа публичности во время производства предварительного расследования следователь, начальник следственного отдела, руководитель следственной группы, орган дознания, дознаватель, и прокурор должны с учетом требований подследственности принять все возможные меры для раскрытия преступления и доказывания наличия либо отсутствия:

- 1) события преступления (времени, места, способа и других обстоятельств совершения преступления);
- 2) виновности лица в совершении преступления, формы его вины и мотивов;
- 3) обстоятельств, характеризующих личность обвиняемого;
- 4) характера и размера вреда, причиненного преступлением;
- 5) обстоятельств, исключающих преступность и наказуемость деяния;
- 6) обстоятельств, смягчающих и отягчающих наказание;
- 7) обстоятельств, которые могут повлечь за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания.

Исключениями из принципа публичности являются положения ст. ст. 23, 25 УПК РФ, порядок разрешения заявлений о преступлениях, перечисленных в ст. 20 УПК РФ, а также рассмотрения дел частного обвинения (ст. 20 УПК РФ). Но даже на рассмотрение дел частного обвинения принцип публичности накладывает свой отпечаток. К примеру, в законе отмечено, если преступление, предусмотренное ст. ст. 115, 116, ч. 1 ст. 129, ст. 130, ч. 1 ст. 131, ч. 1 ст. 132, ч. 1 ст. 136, ч. 1 ст. 137, ч. 1 ст. 138, ч. 1 ст. 139, ст. 145, ч. 1 ст. 146 и ч. 1 ст. 147 УК РФ, совершено в отношении лица, находящегося в зависимом состоянии или по иным причинам не способного самостоятельно воспользоваться принадлежащими ему правами, прокурор, а с согласия последнего также следователь и дознаватель вправе возбудить такое дело и при отсутствии жалобы пострадавшего. Дело, возбужденное прокурором, направляется для производства дознания или предварительного следствия, а после окончания расследования рассматривается судом в общем порядке. Такое дело прекращению за примирением потерпевшего с обвиняемым не подлежит.

При поступлении непосредственно в суд заявления пострадавшего о привлечении лица к уголовной ответственности за нанесение легкого вреда здоровью, побоев, оскорбление или клевету, из которой усматривается,

что в действиях лица, на которое подана жалоба, содержатся признаки особо злостного хулиганства, покушения на убийство или других преступлений, предварительное следствие по которым является обязательным, судья в соответствии с требованиями закона должен при наличии достаточных данных направить заявление по подследственности<sup>67</sup>.

Возложение законодателем на прокурора, следователя, орган дознания и дознавателя обязанности в пределах своей компетенции в каждом случае обнаружения признаков преступления принимать предусмотренные УПК РФ меры по установлению события преступления, изобличению лица или лиц, виновных в совершении преступления отличает российский послереволюционный уголовный процесс от большинства зарубежных аналогов.

### **2.16. Контрольные вопросы**

1. Что такое принцип уголовного процесса?
2. Каковы составляющие системы принципов уголовного процесса?
3. Охарактеризуйте каждый из нижеследующих принципов:
  - а) принцип законности в уголовном процессе;
  - б) принцип осуществления правосудия только судом;
  - в) принцип уважения чести и достоинства личности;
  - г) принцип неприкосновенности личности;
  - д) принцип охраны прав и свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве;
  - е) принцип неприкосновенности жилища;
  - ж) принцип тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений;
  - з) принцип презумпции невиновности;
  - и) принцип состязательности сторон;
  - к) принцип обеспечения обвиняемому (подозреваемому) права на защиту;
  - л) принцип национального языка судопроизводства;
  - м) принцип обжалования процессуальных действий и решений;
  - н) принцип публичности в уголовном процессе.

### **2.17. Рекомендованная литература**

1. Химичева Г.П. Принципы уголовного судопроизводства/ Уголовный процесс. Выпуск. 1.- Сборник учебных пособий.- М.: ИМЦ ГУК МВД России, 2002.
2. Рыжаков А.П. Правоохранительные органы: Учебник для вузов.- М.: Юридическая фирма «Контракт», «ИНФРА-М», 2001. С.44-80.

---

<sup>67</sup> См.: О практике рассмотрения судами жалоб и дел о преступлениях, предусмотренных ст. 112, ч. 1 ст. 130 и ст. 131 УК РСФСР: Постановление Пленума Верховного Суда РСФСР от 25 сентября 1979 г. № 4// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.405.

3. Баранов А.М. Состязательность в уголовном процессе: Лекция.- Омск: Юридический институт МВД России, 1998. –36с.
4. Савицкий В.М. Презумпция невиновности.- М.: Норма, 1997. – 126с.
5. Якупов Р.Х. Принципы уголовного процесса.- М., 1997.
6. Стецовский Ю.И., Ларин А.М. Конституционный принцип обеспечения обвиняемому права на защиту.- М., 1988.
7. Строгович С.М. Право обвиняемого на защиту и презумпция невиновности.- М., 1984.
8. Тыричев И.В. Принципы советского уголовного процесса.- М., 1983.
9. Право обвиняемого на защиту в социалистическом уголовном процессе/ Под ред. В.М. Савицкого.- М.: Наука, 1983.- 285с.
10. Либус И. Презумпция невиновности в советском уголовном процессе.- Ташкент: Узбекистан, 1981.- 232с.
11. Мотовиловкер Я.О. О принципах объективной истины, презумпции невиновности и состязательности процесса.- Ярославль, 1978.
12. Добровольская Т.Н. Принципы советского уголовного процесса: (Вопросы теории и практики).- М., 1971.

### **Глава 3. Субъекты уголовного судопроизводства**

#### ***3.1. Понятия «субъект» и «участник» уголовного процесса и их классификация***

Субъекты уголовного процесса - наиболее широкое понятие, включающее в себя всех тех, кто наделен какими-либо уголовно-процессуальными правами и обязанностями.

**Субъект** уголовного процесса - это лицо, наделенное хотя бы одним уголовно-процессуальным правом или (и) одной обязанностью, которое при стечении определенных обстоятельств могло бы осуществлять уголовно-процессуальную деятельность, вступать в уголовно-процессуальные отношения с другими субъектами уголовного процесса по своей инициативе или по требованию закона.

Понятие **участник** уголовного процесса - это субъект, реализовавший либо свое право, либо обязанность.

Употребляемое законодателем понятие участник уголовного судопроизводства равнообъемно (используется как синоним) понятию субъект, а не участник уголовного процесса.

Субъекты уголовного процесса подразделяются на следующие виды:

1. Субъекты, функцией которых является разрешение уголовного дела (глава 5 УПК РФ).
2. Субъекты уголовного процесса со стороны обвинения (глава 6 УПК РФ).
3. Субъекты уголовного процесса со стороны защиты (глава 7 УПК РФ).

#### 4. Иные субъекты уголовного судопроизводства (глава 8 УПК РФ).

##### **3.2. Субъекты, функцией которых является разрешение уголовного дела**

К такому виду субъектов, функцией которых является разрешение уголовного дела, относятся:

- 1) суд;
- 2) председательствующий;
- 3) судья – член состава суда (не председательствующий);
- 4) присяжные заседатели.

Назначением данных субъектов в уголовном процессе является разрешение уголовного дела на судебной стадии уголовного процесса. Именно ими, прежде всего, реализуется назначение уголовного процесса – защита прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений, а равно защита личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод (ст. 6 УПК РФ).

##### **3.2.1. Суд, судья, их процессуальные полномочия**

###### **3.2.1.1. Понятия «суд» и «судья»**

Под понятием «суд» в уголовном процессе понимается – рассматривающий уголовное дело состав Верховного Суда РФ, Верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, автономной области, автономного округа, районного суда, военного суда, а также судья (мирового судьи), рассматривающий дело единолично.

Верховный Суд РФ уполномочен на рассмотрение дел по первой инстанции, в качестве суда кассационной инстанции, в порядке надзора, в связи с новыми и вновь открывшимися обстоятельствами. Он является непосредственно вышестоящей судебной инстанцией по отношению к верховным судам республик, краевым (областным) судам, судам городов федерального значения, судам автономной области и автономных округов, окружным (флотским) военным судам.

У верховного суда республики, краевого (областного) суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа тоже есть право в пределах своей компетенции рассматривать дела в качестве суда первой и кассационной инстанции, в порядке надзора, в связи с новыми и вновь открывшимися обстоятельствами. Эти суды в свою очередь признаются непосредственно вышестоящими судебными инстанциями по отношению к районным судам, действующим на территории соответствующего субъекта Российской Федерации.

Районный же суд в пределах своей компетенции рассматривает уголовные дела в качестве суда первой, апелляционной инстанции, в связи с новыми и вновь открывшимися обстоятельствами. При этом он является непосредственно вышестоящей судебной инстанцией по отношению к мировым судьям, действующим на территории соответствующего судебного района. Именно он и правомочен в апелляционном порядке, в связи с

новыми и вновь открывшимися обстоятельствами проверять законность и обоснованность решений (приговоров, постановлений) мировых судей.

По месту дислокации войск и флотов создаются военные суды. Они осуществляют судебную власть в войсках, органах и формированиях, где федеральным законом предусмотрена военная служба. Военные суды в пределах своей компетенции рассматривают дела в качестве суда первой и кассационной инстанции, в порядке надзора, в связи с новыми и вновь открывшимися обстоятельствами.

Суд в уголовном процессе появляется впервые с принятия им заявления (сообщения) о преступлении, принесения в его адрес жалобы на незаконное или необоснованное действие или решение дознавателя, следователя, прокурора или с момента передачи в суд уголовного дела (материала).

Суд не всегда обладает одним и тем же правовым статусом. Статус различается не только в зависимости от стадии уголовного процесса (подготовка к судебному заседанию, кассационное производство и др.), в которой он реализуется, но и от того, какого рода дела судом разрешаются (проверка законности и обоснованности действия или решения дознавателя, следователя, прокурора, дела частного или публичного обвинения и т.д.).

К судьям УПК РФ относит председателя, заместителя председателя и членов любого суда общей юрисдикции по должности, то есть судей, осуществляющих свои обязанности на профессиональной основе. Полномочия судьи, также как и суда отличаются в зависимости от стадии уголовного процесса и вида осуществляемой им деятельности. Помимо этого права и обязанности судей одного состава суда также неодинаковы. У судьи председательствующего в судебном заседании более широкий круг полномочий, чем у остальных членов суда.

Председательствующим в этом смысле слова признается судья, председательствующий при коллегиальном рассмотрении дела в любом из таких составов суда или рассматривающий дело единолично. В заседании районного суда председательствует председатель этого суда или судья, а в заседании всякого иного суда - председатель, заместитель председателя или судья. Он начинает уголовно-процессуальную деятельность с открытия судебного заседания.

### **3.2.1.2. Правовой статус суда и судьи**

Суд всегда обязан осуществлять судопроизводство в соответствии с принципами уголовного процесса, только в отношении обвиняемых и лишь по тому обвинению, по которому назначено судебное разбирательство, разрешать ходатайства, уведомлять лицо или организацию, заявивших ходатайство, о результате разрешения ходатайства, заявить самоотвод при наличии обстоятельств, указанных в ст. 61 и ст. 63 УПК РФ.



Обычно, говоря о правовом статусе суда в учебной литературе по уголовному процессу<sup>68</sup>, речь идет лишь об общих положениях, касающихся рассмотрения им дел по первой инстанции. В настоящем учебнике также нет возможности перечислить все права и обязанности судей, председательствующего и суда. Здесь подробно будет изложено правовое положение данных субъектов (исключая мировых судей) всего-навсего на двух стадиях: стадии подготовки к судебному заседанию и судебном разбирательстве<sup>69</sup>.

#### **3.2.1.2.1. Права и обязанности судьи во время подготовки к судебному заседанию**

На стадии подготовки к судебному заседанию все вопросы разрешаются судьей единолично. Суд здесь представлен одним судьей и поэтому, говоря о правовом статусе судьи, мы одновременно рассматриваем права и обязанности суда в целом.

Согласно УПК РФ судья до судебного разбирательства при подготовке к судебному заседанию вправе (обязан) следующее.

1. Рассматривать и разрешать имеющиеся ходатайства и заявления лиц:

1) о дополнительном ознакомлении сторон с материалами уголовного дела (ч. 3 ст. 227 УПК РФ);

2) о принятии мер по обеспечению возмещения вреда, причиненного преступлением, либо возможной конфискации имущества (ст. 230 УПК РФ);

3) о проведении предварительного слушания (ч. 3 ст. 229 УПК РФ);  
а во время предварительного слушания:

4) об исключении доказательств (ч. 2 ст. 229 УПК РФ);

5) об истребовании дополнительных доказательств или предметов (ч. 7 ст. 234 УПК РФ);

6) о допросе лиц, которым, по мнению одной из сторон, что-либо известно об обстоятельствах производства следственных действий или изъятия и приобщения к уголовному делу документов (ч. 8 ст. 234 УПК РФ);

7) о возвращении уголовного дела прокурору для устранения препятствий его рассмотрения судом (ч. 2 ст. 229, ч. 1 ст. 237 УПК РФ);

8) о прекращении уголовного дела (ч. 2 ст. 229, ч. 2 ст. 239 УПК РФ);

9) о рассмотрении уголовного дела судом с участием присяжных заседателей (ч. 2 ст. 229 УПК РФ);

10) иные ходатайства и заявления.

2. Выяснить в отношении каждого из обвиняемых:

1) подсудно ли уголовное дело данному суду;

2) вручены ли копии обвинительного заключения или обвинительного акта;

---

<sup>68</sup> См., к примеру: Уголовный процесс: Учебник для вузов/ Под. ред. В.П.Божьева.- М.: Спарк, 1998. С. 122-124.

<sup>69</sup> Остальной комплекс прав и обязанностей данных должностных лиц и органов изложен в соответствующих разделах настоящего учебника.

3) подлежит ли отмене или изменению избранная мера пресечения;  
4) подлежат ли удовлетворению заявленные ходатайства и поданные жалобы;

5) приняты ли меры по обеспечению возмещения вреда, причиненного преступлением, и возможной конфискации имущества;

6) имеются ли основания проведения предварительного слушания, предусмотренные ч. 2 ст. 229 УПК РФ (ст. 228 УПК РФ).

3. При наличии к тому оснований принять одно из следующих решений:

1) о направлении уголовного дела по подсудности;

2) о назначении предварительного слушания;

3) о назначении судебного заседания (ст. 227 УПК РФ).

4. Принять указанное решение в срок не позднее 30 суток со дня поступления уголовного дела в суд или 14 суток, если обвиняемый по делу, содержится под стражей (ч. 3 ст. 227 УПК РФ).

5. Направить копии вынесенного постановления:

а) обвиняемому,

б) потерпевшему,

в) прокурору (ч. 4 ст. 227 УПК РФ).

6. Признав возможным назначение без предварительного слушания судебного заседания, разрешить следующие вопросы:

1) о месте, дате и времени судебного заседания;

2) о рассмотрении уголовного дела судьей единолично или судом коллегиально;

3) о назначении защитника, когда участие последнего в уголовном судопроизводстве обязательно;

4) о вызове в судебное заседание лиц по спискам, представленным сторонами;

5) о рассмотрении в случаях, предусмотренных законом уголовного дела в закрытом судебном заседании;

6) о мере пресечения, за исключением случаев избрания меры пресечения в виде домашнего ареста или заключения под стражу (ч. 2 ст. 231 УПК РФ).

7. Известить стороны не менее чем за 5 суток до начала судебного заседания о месте, дате и времени его проведения (ч. 4 ст. 231 УПК РФ).

8. Дать распоряжение о вызове в судебное заседание лиц, указанных в постановлении о назначении судебного заседания;

9. Принять иные меры по подготовке судебного заседания (ст. 232 УПК РФ).

10. Начать рассмотрение дела в судебном заседании:

а) не ранее, чем после семи суток с момента вручения обвиняемому копии обвинительного заключения или обвинительного акта,

б) не позднее четырнадцати суток с момента вынесения судьей постановления о назначении судебного заседания, а по уголовным делам,

рассматриваемым судом с участием присяжных заседателей, - не позднее 30 суток (ст. 233 УПК РФ).

11. Предварительное слушание проводится судьей единолично в закрытом судебном заседании с участием сторон. При предварительном слушании дела от судьи закон требует:

1) начать предварительное слушание не ранее, чем после трех суток с момента направления сторонам уведомления о вызове в судебное заседание (ч. 2 ст. 234 УПК РФ);

2) по ходатайству подсудимого провести предварительное слушание в его отсутствие (ч. 3 ст. 234 УПК РФ);

3) если стороной заявлено ходатайство об исключении доказательства, выяснить у другой стороны, имеются ли у нее возражения против данного ходатайства (ч. 5 ст. 234 УПК РФ);

4) допросить свидетеля и приобщить к уголовному делу документ, указанный в ходатайстве об исключении доказательства;

5) огласить протоколы следственных действий и иные документы, имеющиеся в уголовном деле и (или) представленные сторонами, если одна из сторон возражает против исключения доказательства (ч. 3 ст. 235 УПК РФ);

6) принять решение об исключении доказательства (ч. 5 ст. 135 УПК РФ);

7) принять по результатам предварительного слушания судья (при наличии к тому оснований) одно из следующих решений:

а) о направлении уголовного дела по подсудности;

б) о возвращении уголовного дела прокурору;

в) о приостановлении производства по уголовному делу;

г) о прекращении уголовного дела;

д) о назначении судебного заседания.

8) направить копию постановления о прекращении уголовного дела прокурору;

9) вручить в течение 5 суток со дня вынесения постановления о прекращении копию этого документа лицу, в отношении которого прекращено уголовное преследование, и потерпевшему.

12. Оформлять постановлением каждое из своих решений, завершающих стадию подготовки к судебному заседанию.

#### **3.2.1.2.2. Правой статус суда при рассмотрении дел по первой инстанции.**

Процедура судебного разбирательства, как стадии уголовного процесса, законодателем подробно детализирована. Применительно к суду, рассматривающему дело в обычном порядке, она в основном состоит из прав и обязанностей суда, председательствующего и других судей. Некоторые полномочия таковых могут быть реализованы на любом из этапов рассмотрения дела по первой инстанции. Однако основная же часть правового статуса анализируемых субъектов специфична для каждой из частей судебного заседания.

*Общие права суда во время судебного разбирательства*

Согласно УПК РФ суд на любом этапе судебного разбирательства при наличии к тому оснований может осуществлять следующие действия (принимать решения).

1) откладывает судебное разбирательство (ч. 1 ст. 253, ч. 2 ст. 258 УПК РФ);

2) приостанавливает производство в отношении подсудимого или все производство по делу (ч. 3 ст. 253 УПК РФ);

3) принимает решение о розыске скрывшегося подсудимого (ч. 3 ст. 253 УПК РФ);

4) прекращает в судебном заседании уголовное дело (ст. 254 УПК РФ);

5) предоставляет вновь вступившему в судебное разбирательство прокурору и защитнику время для ознакомления с материалами уголовного дела и подготовки к участию в судебном разбирательстве (ч. 4 ст. 246, ч. 3 ст. 248 УПК РФ);

6) избирает, изменяет или отменяет меру пресечения в отношении подсудимого (ст. 255 УПК РФ);

7) продлить срок содержания подсудимого под стражей до вынесения судебного решения по существу дела, но не более чем на три месяца (ч. 3 ст. 255 УПК РФ).

Определения или постановления: о возвращении уголовного дела прокурору, о прекращении уголовного дела, об избрании, изменении или отмене меры пресечения в отношении подсудимого, о продлении срока содержания его под стражей, об отводах, о назначении судебной экспертизы должны быть вынесены в совещательной комнате, излагаться в виде отдельного процессуального документа, подписываемого судьей или судьями, если уголовное дело рассматривается судом коллегиально.

*Суд на подготовительном этапе судебного разбирательства*

Во время подготовительного этапа судебного разбирательства суд вправе подвергнуть не явившегося без уважительных причин подсудимого приводу, а равно избрать или изменить в отношении него меру пресечения (ч. 3 ст. 247 УПК РФ).

В основном же на него законодателем возложены обязанности:

1) выслушать мнение всех участников судебного разбирательства по поводу заявленного ходатайства;

2) рассмотреть каждое заявленное ходатайство;

3) удовлетворить ходатайство или вынести мотивированное определение (постановление) об отказе в удовлетворении заявленного ходатайства (ч. 2 ст. 271 УПК РФ);

4) удовлетворить ходатайство о допросе лица в качестве свидетеля или специалиста, явившегося в суд по инициативе стороны (ч. 4 ст. 271 УПК РФ);

5) разрешать заявленные отводы (ч. 2 ст. 266 УПК РФ);

- 6) выслушать мнение сторон о возможности судебного разбирательства в отсутствие кого-либо из участников уголовного судопроизводства;
- 7) вынести определение (постановление) о продолжении разбирательства или об его отложении (ст. 272 УПК РФ).

*Процессуальное положение суда во время судебного следствия, прений сторон и последнего слова подсудимого*

Специфика следующего этапа судебного разбирательства также отражается на правовом статусе суда. В период судебного следствия суд правомочен на производство следующих действий (принятие решений):

- 1) при наличии определенных условий рассмотреть гражданский иск в отсутствие гражданского истца или оставить гражданский иск без рассмотрения (ч. ч. 2 и 3 ст. 250 УПК РФ);
- 2) разбирать дело в отсутствие потерпевшего, в случае неявки последнего, либо признает явку потерпевшего обязательной (ч. 2 ст. 249 УПК РФ);
- 3) истребовать документы (ст. 286 УПК РФ);
- 4) требовать от подсудимого (ч. 2 ст. 275 УПК РФ), свидетеля и потерпевшего (ч. 1 ст. 279 УПК РФ) представления письменных заметок, которыми последний пользовался при даче показаний;
- 5) приобщать к делу документы, которые читал свидетель, потерпевший при даче показаний (ч. 2 ст. 279 УПК РФ);
- 6) вызывать для допроса эксперта, давшего заключение в ходе предварительного расследования, для разъяснения или дополнения данного им заключения (ч. 1 ст. 282 УПК РФ);
- 7) вызывать педагога при допросе свидетелей, потерпевших в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет (ч. 1 ст. 280 УПК РФ);
- 8) вызывать законных представителей несовершеннолетнего свидетеля, потерпевшего (ч. 4 ст. 280 УПК РФ);
- 9) принимать решение о допросе несовершеннолетнего свидетеля или потерпевшего, в целях охраны прав несовершеннолетних по ходатайству сторон, или по собственной инициативе, в отсутствие подсудимого (ч. 6 ст. 280 УПК РФ);
- 10) предоставлять перед допросом эксперту время, необходимое для подготовки ответов на вопросы суда и сторон (ч. 3 ст. 282 УПК РФ);
- 11) назначать судебную экспертизу, в том числе повторную либо дополнительную (ст. 283 УПК РФ);
- 12) формулировать вопросы к эксперту при назначении судебной экспертизы (ч. 2 ст. 283 УПК РФ);
- 13) осматривать вещественные доказательства (ч. 1 ст. 240 УПК РФ), в том числе по месту их нахождения (ст. 284 УПК РФ);
- 14) принимать решение о допросе подсудимого в отсутствие другого подсудимого (ч. 4 ст. 275 УПК РФ);
- 15) при необходимости обеспечения безопасности свидетеля, его близких родственников, родственников и близких лиц проводить допрос

последнего без оглашения подлинных данных о личности свидетеля, в условиях, исключающих визуальное наблюдение свидетеля другими участниками судебного разбирательства, о чем суд обязан вынести определение или постановление (ч. 5 ст. 278 УПК РФ);

16) заслушивать показания подсудимого, потерпевшего, свидетелей, заключение эксперта (ч. 1 ст. 240 УПК РФ);

17) задавать вопросы подсудимому после его допроса сторонами (ч. 3 ст. 275 УПК РФ);

18) при соблюдении предусмотренных законом условий предоставлять сторонам возможность ознакомления с неоглашенными ранее сведениями о личности свидетеля (ч. 5 ст. 278 УПК РФ);

19) принимать решение об оглашении полностью или частично содержания протоколов следственных действий, заключения эксперта (специалиста), данных в ходе предварительного расследования, а также документов, приобщенных к делу или представленных в судебном заседании (ст. 285 УПК РФ);

20) приобщать к делу документы, представленные в судебное заседание (ст. 286 УПК РФ);

21) осматривать помещение или местность (ст. 287 УПК РФ);

22) производить следственный эксперимент (ст. 288 УПК РФ) и не сопровождающееся обнажением лица освидетельствование (ст. 290 УПК РФ);

23) предъявлять для опознания лицо или предмет (ст. 289 УПК РФ);

24) оглашать протоколы и иные документы (ч. 1 ст. 240 УПК РФ);

25) повторно по ходатайству стороны рассматривать вопрос о признании исключенного доказательства допустимым (ч. 7 ст. 235 УПК РФ);

26) повторять по ходатайству вновь вступивших в судебное разбирательство прокурора или защитника допросы свидетелей, потерпевших, экспертов (специалистов) либо иные судебные действия (ч. 4 ст. 246, ч. 3 ст. 248 УПК РФ).

Необходимость обеспечения прав и законных интересов участвующих в судебном разбирательстве лиц, а равно высокого уровня достоверности получаемых в процессе судебного следствия данных предопределила значимость закрепления в законе определенного круга обязанностей суда.

1. С учетом мнения сторон определять очередность представления доказательств подсудимыми, если в уголовном деле их несколько.

2. Вызывать педагога и законного представителя при допросе потерпевших или свидетелей в возрасте до четырнадцати лет или имеющих физические или психические недостатки (ч. ч. 1 и 4 ст. 280 УПК РФ).

3. Сообщать показания свидетеля (потерпевшего) подсудимому, удаленному из зала судебного заседания на время допроса несовершеннолетнего свидетеля (потерпевшего).

4. Предоставлять подсудимому, удаленному из зала судебного заседания на время допроса несовершеннолетнего свидетеля или потерпевше-

го, возможность задавать вопросы этому свидетелю или потерпевшему (ч. 6 ст. 280 УПК РФ).

5. Заслушивать мнение участников судебного разбирательства по представленным сторонами вопросам эксперту.

6. Рассматривать вопросы, поставленные сторонами перед экспертом, отклонять те из них, которые не относятся к уголовному делу или к компетенции эксперта (ч. 2 ст. 283 УПК РФ).

7. Получать согласие лица на оглашение в открытом судебном заседании его переписки, записи телефонных и иных переговоров, телеграфных, почтовых и иных сообщений, а также на исследование материалов фотографирования, аудио- и (или) видеозаписи, киносъемки, носящих личный характер (ч. 4 ст. 241 УПК РФ).

8. Осматривать вещественные доказательства, находящиеся в суде и представленные в судебное заседание (ст. 284 УПК РФ).

9. Обсуждать и разрешать ходатайства о дополнении судебного следствия, в случае заявления таковых (ст. 291 УПК РФ).

После судебного следствия суд переходит к выслушиванию прений сторон, а затем и последнего слова подсудимого. При этом, преследуя те же цели, но, прежде всего, обеспечивая обвиняемому право на защиту, суд должен:

1) установить последовательность выступлений участников прений сторон (ч. 3 ст. 292 УПК РФ);

2) не ограничивать определенным временем продолжительность прений сторон (ч. 5 ст. 292 УПК РФ);

3) не ограничивать определенным временем продолжительность последнего слова (ч. 2 ст. 293 УПК РФ);

4) возобновить судебное следствие, если участники прений сторон или подсудимый в последнем слове сообщат о новых обстоятельствах, имеющих значение для уголовного дела, или заявят о необходимости предъявить суду для исследования новые доказательства (ст. 294 УПК РФ);

5) удалиться немедленно после заслушивания последнего слова подсудимого в совещательную комнату для постановления приговора (ч. 1 ст. 295 УПК РФ).

#### *Правовой статус суда при вынесении приговора*

Перечень прав и обязанностей суда на завершающем этапе судебного разбирательства предопределяется необходимостью принятия окончательного для этой стадии процессуального решения. В связи с чем суд при наличии к тому оснований обязан в целях разрешения дела сделать следующее.

1) Постановить законный, обоснованный и справедливый приговор (ч. 1 ст. 297 УПК РФ) в совещательной комнате (ч. 1 ст. 298 УПК РФ) именем Российской Федерации (ст. 296 УПК РФ).

2) Основывать приговор лишь на тех доказательствах, которые были рассмотрены в судебном заседании (ч. 3 ст. 240 УПК РФ).

3) Разрешить при постановлении приговора следующие вопросы:

а) доказано ли, что имело место деяние, в совершении которого обвиняется подсудимый;

б) доказано ли, что деяние совершил подсудимый;

в) является ли это деяние преступлением и какими пунктом, частью, статьей УК РФ оно предусмотрено;

г) виновен ли подсудимый в совершении этого преступления;

д) подлежит ли подсудимый наказанию за совершенное им преступление;

е) имеются ли обстоятельства, смягчающие или отягчающие наказание;

ж) какое наказание должно быть назначено подсудимому;

з) имеются ли основания для постановления приговора без назначения наказания или освобождения от наказания;

и) какой вид исправительного учреждения и режим должны быть определены подсудимому при назначении ему наказания в виде лишения свободы;

к) подлежит ли удовлетворению гражданский иск, в чью пользу и в каком размере;

л) как поступить с имуществом, на которое наложен арест для обеспечения гражданского иска или возможной конфискации;

м) как поступить с вещественными доказательствами;

н) на кого и в каком размере должны быть возложены процессуальные издержки;

о) должен ли суд в случаях, предусмотренных ст. 48 УК РФ, лишить подсудимого специального, воинского или почетного звания, классного чина, а также государственных наград;

п) могут ли быть применены принудительные меры воспитательного воздействия в случаях, предусмотренных ст. ст. 90 и 91 УК РФ;

р) могут ли быть применены принудительные меры медицинского характера в случаях, предусмотренных ст. 99 УК РФ;

с) следует ли отменить или изменить меру пресечения в отношении подсудимого.

4) Разрешать вопросы «а-ж» по каждому преступлению в отдельности, если подсудимый обвиняется в совершении нескольких преступлений.

5) Разрешать вопросы «а-ж» в отношении каждого подсудимого в отдельности, если в совершении преступления обвиняется несколько подсудимых (ст. 299 УПК РФ).

6) Обсудить (еще раз) при постановлении приговора вопрос о вменяемости подсудимого в тех случаях, когда во время, предварительного расследования или судебного разбирательства таковой уже возникал (ч. 1 ст. 300 УПК РФ).



7) Отказать в удовлетворении гражданского иска, если не установлено событие преступления или обвиняемый непричастен к совершению преступления.

8) Оставить иск без рассмотрения в остальных случаях (ч. 2 ст. 306 УПК РФ).

9) Составить приговор на том языке, на котором проводилось судебное разбирательство, с вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной частями (ч. 1 ст. 303 УПК РФ).

В зависимости от того, чем завершается стадия судебного разбирательства, и что предшествовало принятию данного конкретного решения, суду представляется некоторая альтернатива действий. Он вправе:

1) в процессе постановления приговора сделать перерыв для отдыха с выходом из совещательной комнаты (ч. 2 ст. 298 УПК РФ).

2) Освободить немедленно в зале судебного заседания подсудимого из-под стражи при его оправдании или вынесении обвинительного приговора без назначения наказания либо с освобождением от отбывания наказания, или в случае осуждения его к наказанию, не связанному с лишением свободы, или к наказанию в виде лишения свободы условно (ст. 311 УПК РФ).

3) признать за гражданским истцом право на удовлетворение гражданского иска и передать вопрос о размере возмещения гражданского иска для рассмотрения в порядке гражданского судопроизводства при необходимости произвести дополнительные расчеты, связанные с гражданским иском, требующие отложения судебного разбирательства (ч. 2 ст. 309 УПК РФ);

4) Вынести определение или постановление о:

а) передаче несовершеннолетних детей осужденного к лишению свободы, других иждивенцев, а также престарелых родителей, нуждающихся в постороннем уходе, на попечение близких родственников, родственников или других лиц либо помещении их в детские или социальные учреждения (ч. 1 ст. 313 УПК РФ);

б) принятии мер по охране остающихся без присмотра имущества или жилища осужденного к лишению свободы (ч. 2 ст. 313 УПК РФ).

в) размере вознаграждения, подлежащего выплате за оказание юридической помощи защитнику, участвующему в уголовном деле по назначению (ч. 3 ст. 313 УПК РФ).

5) вынести частное определение или постановление (ч. 4 ст. 29 УПК РФ).

Приведенный перечень полномочий суда на стадии судебного разбирательства не исчерпывающий.

Правоотношения между участниками уголовного судопроизводства, функцией которых является разрешение уголовного дела, и вовлеченными в сферу судопроизводства иными субъектами не ограничиваются теми, где одним из участников (в широком смысле этого слова) является суд.

Значительная роль в судебном разбирательстве отведена председательствующему.

### **3.2.1.2.3. Правовой статус судьи (председательствующего) при рассмотрении дела по первой инстанции**

#### *Общие права (обязанности) председательствующего*

Председательствующий руководит судебным заседанием, принимая все предусмотренные УПК РФ меры по обеспечению состязательности и равноправия сторон, и обеспечивая соблюдение распорядка судебного заседания, разъясняет всем участникам судебного разбирательства их права и обязанности, порядок их осуществления, а также знакомит с регламентом судебного заседания, установленным ст. 257 УПК РФ (ст. 243 УПК РФ).

Анализируемый субъект начинает уголовно-процессуальную деятельность с открытия судебного заседания. После чего на любом этапе вправе:

- 1) разрешать проведение фотографирования, видеозаписи и (или) киносъемки в судебном заседании (ч. 5 ст. 241 УПК РФ);
- 2) допускать в зал судебного заседания лицо в возрасте до шестнадцати лет, если оно не является участником уголовного судопроизводства (ч. 6 ст. 241 УПК РФ);
- 3) давать распоряжения о соблюдении порядка в судебном заседании;
- 4) предупреждать лицо, присутствующее в зале судебного заседания, о недопустимости нарушения установленного порядка и неподчинения его распоряжениям (ч. 1 ст. 258 УПК РФ).

#### *Председательствующий на подготовительном этапе судебного разбирательства*

На подготовительном этапе судебного заседания на председательствующего возложен значительный круг обязанностей, которые он реализует последовательно друг за другом.

1. Сначала он должен открыть судебное заседание.
2. Затем - объявить, какое дело подлежит разбирательству (ст. 261 УПК РФ).
3. Разъяснить переводчику его права, обязанности и ответственность, предусмотренные ст. 59 УПК РФ (ст. 263 УПК РФ).
4. Установить личность подсудимого, выясняя его фамилию, имя, отчество, год, месяц, день и место рождения, 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 (ч. 1 ст. 265 УПК РФ).
5. Выяснить, вручена ли подсудимому и когда именно копия обвинительного заключения или обвинительного акта, постановления прокурора об изменении обвинения (ч. 2 ст. 265 УПК РФ).

6. Объявить состав суда.

7. Сообщить, кто является обвинителем, защитником, потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком или их представителями, а также секретарем судебного заседания, экспертом, специалистом и переводчиком.

8. Разъяснить сторонам их право заявить отвод составу суда или кому-либо из судей (ч. 1 ст. 266 УПК РФ).

9. Разъяснить подсудимому его права в судебном разбирательстве, предусмотренные ст. 47 УПК РФ (ст. 267 УПК РФ).

10. Разъяснить потерпевшему, гражданскому истцу, их представителям, а также гражданскому ответчику и его представителю их права, обязанности и ответственность в судебном разбирательстве, предусмотренные соответственно ст. ст. 42, 44, 45, 54 и 55 УПК РФ (ч. 1 ст. 268 УПК РФ).

11. Разъяснить потерпевшему его право на примирение с подсудимым в случаях, предусмотренных ст. 25 УПК РФ (ч. 2 ст. 268 УПК РФ).

12. Разъяснить эксперту его права, обязанности и ответственность, предусмотренные ст. 57 УПК РФ (ст. 269 УПК РФ).

13. Разъяснить специалисту его права, обязанности и ответственность, предусмотренные ст. 58 УПК РФ (ст. 270 УПК РФ).

14. Опросить стороны, имеются ли у них ходатайства о вызове новых свидетелей, экспертов и специалистов, об истребовании вещественных доказательств и документов или об исключении доказательств, полученных с нарушением требований УПК РФ (ч. 1 ст. 271 УПК РФ).

#### *Роль председательствующего в судебном следствии*

Роль председательствующего во время судебного следствия также строго регламентирована. Он правомочен:

1) разрешать лицу, принимающему участие в судебном заседании, не вставать при обращении к суду, даче своих показаний и подаче заявления (ч. 2 ст. 257 УПК РФ);

2) разрешать участвующим в допросе педагогу (ч. 3 ст. 280 УПК РФ), а также законным представителям (ч. 4 ст. 280 УПК РФ) задавать вопросы несовершеннолетнему свидетелю (потерпевшему);

3) разрешать подсудимому (ч. 3 ст. 274 УПК РФ) и потерпевшему (ч. 2 ст. 277 УПК РФ) давать показания в любой момент судебного следствия;

4) по ходатайству стороны изменить порядок допроса подсудимых, установленный ч. 1 ст. 275 УПК РФ, если в уголовном деле участвует несколько подсудимых (ч. 5 ст. 275 УПК РФ);

5) разрешать допрошенным свидетелям (ч. 4 ст. 278 УПК РФ), в том числе несовершеннолетним, а также потерпевшим, не достигшим возраста восемнадцати лет, педагогам, присутствовавшим при их допросе, а также законным представителям потерпевшего или свидетеля (ч. 7 ст. 280 УПК РФ) покидать зал судебного заседания до окончания судебного следствия.

Причем на данном этапе судебного разбирательства у него большой круг обязанностей:

1) опросить каждого подсудимого, понятно ли ему обвинение, признает ли он себя виновным и желает ли он или его защитник выразить свое отношение к предъявленному обвинению (ч. 2 ст. 273 УПК РФ);

2) отклонять задаваемые подсудимому наводящие вопросы и вопросы, не имеющие отношения к уголовному делу (ч. 1 ст. 275 УПК РФ);

3) перед допросом установить личность свидетеля, выяснить его отношение к подсудимому и потерпевшему, разъяснить ему права, обязанности и ответственность, предусмотренные ст. 56 УПК РФ (ч. 2 ст. 278 УПК РФ);

4) разъяснить приглашенному для участия в допросе несовершеннолетнего свидетеля (потерпевшего) педагогу его права, обязанности и ответственность (ч. 2 ст. 280 УПК РФ);

5) разъяснить перед допросом не достигших шестнадцатилетнего возраста потерпевшим и свидетелям значение для уголовного дела полных и правдивых показаний (ч. 5 ст. 280 УПК РФ);

6) предложить сторонам представить в письменном виде вопросы эксперту;

7) огласить поставленные эксперту вопросы (ч. 2 ст. 283 УПК РФ);

8) объявить по прибытии на место осмотра о продолжении судебного заседания, и приступить к осмотру (ч. 2 ст. 287 УПК РФ);

9) сообщить подсудимому содержание показаний, данных в его отсутствие, предоставить подсудимому возможность задать вопросы другому подсудимому, допрошенному в его отсутствие (ч. 4 ст. 275 УПК РФ);

10) опросить стороны после окончания исследования представленных сторонами доказательств, желают ли они дополнить судебное следствие. Объявить судебное следствие законченным по разрешению ходатайств и выполнении необходимых судебных действий (ст. 291 УПК РФ).

*Права председательствующего во время прений сторон и последнего слова подсудимого*

Во время прений сторон, а затем и последнего слова подсудимого председательствующий может останавливать участвующих в прениях лиц, если они касаются обстоятельств, не имеющих отношения к рассматриваемому уголовному делу, а также доказательств, признанных недопустимыми (ч. 5 ст. 292 УПК РФ). Это же его право распространяется и на подсудимого, но только когда последний касается обстоятельств, явно не имеющих отношения к делу (ч. 2 ст. 293 УПК РФ).

Само же предоставление подсудимому после окончания прений сторон последнего слова - это обязанность председательствующего (ч. 1 ст. 293 УПК РФ). От него же законодатель требует объявить присутствующим в зале судебного заседания об удалении суда в совещательную комнату для постановления приговора (ч. 1 ст. 295 УПК РФ).

В связи с постановлением приговора председательствующий должен:

1) ставить на разрешение суда в совещательной комнате вопросы в порядке, указанном в ст. 298 УПК РФ;

2) подавать в совещательной комнате свой голос последним (ст. 301 УПК РФ);

3) провозгласить приговор (ч. 1 ст. 310 УПК РФ);

4) подписать протокол судебного заседания (ч. 6 ст. 259 УПК РФ);

5) разъяснить подсудимому его право ходатайствовать о помиловании, если он осужден к смертной казни (ч. 3 ст. 310 УПК РФ);

6) при наличии своевременно поданного письменного ходатайства стороны об ознакомлении с протоколом судебного заседания обеспечить ей возможность ознакомиться с протоколом судебного заседания, предоставить возможность ознакомления с протоколом и иным участникам судебного разбирательства по их ходатайству и в части, касающейся их показаний,

7) известить участников судебного разбирательства, подавших ходатайства об ознакомлении с протоколом судебного заседания, о дате подписания протокола и времени, когда они могут с ним ознакомиться, если протокол судебного заседания в силу объективных обстоятельств изготoвлен по истечении 3 суток со дня окончания судебного заседания,

8) установить время ознакомления с протоколом судебного заседания сроком не менее 5 суток с момента начала ознакомления,

9) по ходатайству лица, знакомящегося с протоколом, продлить время ознакомления с протоколом;

10) своим постановлением установить определенный срок для ознакомления с протоколом, если участник судебного разбирательства явно затягивает время ознакомления с протоколом (ч. 7 ст. 259 УПК РФ);

11) рассмотреть замечания на протокол судебного заседания (ч. 2 ст. 260 УПК РФ);

12) вынести мотивированное постановление об удостоверении правильности замечания на протокол судебного заседания либо об их отклонении;

13) приобщить замечания на протокол и постановление судьи к протоколу судебного заседания (ч. 3 ст. 260 УПК РФ).

В необходимых случаях он вызывает лиц, подавших замечания на протокол судебного заседания (ч. 2 ст. 260 УПК РФ).

#### **3.2.1.2.4. Правовой статус судьи в судебном разбирательстве**

Член суда вправе:

1) после допроса, осуществленного сторонами допрашивать:

- подсудимого,

- свидетеля (ч. 3 ст. 278 УПК РФ),

- эксперта,
- специалиста.

2) присутствовать в совещательной комнате при постановлении приговора (ч. 1 ст. 298 УПК РФ).

3) участвовать в голосовании при принятии решения (ч. 2 ст. 301 УПК РФ).

4) воздержаться от голосования по вопросам применения уголовного закона, если он голосовал за оправдание подсудимого и остался в меньшинстве (ч. 3 ст. 301 УПК РФ).

5) изложить особое мнение в совещательной комнате в письменном виде (ч. 5 ст. 301 УПК РФ).

На судью, кроме того, законом возложены и обязанности.

1) не разглашать суждения, имевшие место при обсуждении и постановлении приговора (ч. 2 ст. 298 УПК РФ).

2) голосовать (за исключением случаев, предусмотренных ч. 3 ст. 301 УПК РФ) при постановлении приговора (ч. 2 ст. 301 УПК РФ).

3) написать приговор от руки или изготовить его с помощью технических средств, если ему это поручено (ч. 2 ст. 303 УПК РФ).

4) подписать приговор (ч. 2 ст. 303 УПК РФ).

5) удостоверить своей подписью имеющиеся в приговоре оговорки по поводу внесенных исправлений (ч. 3 ст. 303 УПК РФ).

6) выслушать провозглашаемый приговор стоя (ч. 1 ст. 310 УПК РФ).

### ***3.3. Прокурор, его процессуальный статус и задачи в различных стадиях уголовного процесса***

В уголовном процессе прокурор возбуждает уголовное дело (ст. 22 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации»), надзирает за исполнением законов органами, осуществляющими дознание и предварительное следствие, а также за соблюдением уголовно-процессуального закона администрациями мест содержания задержанных и заключенных под стражу. Помимо этого прокурор осуществляет уголовное преследование в соответствии с полномочиями, установленными уголовно-процессуальным законодательством РФ, и участвует в рассмотрении дел судами, вносит представления на противоречащие закону решения, приговоры, определения и постановления судов.

Указанные виды уголовно-процессуальной деятельности осуществляют Генеральный прокурор РФ и подчиненные ему прокуроры субъектов РФ, районные (городские) прокуроры, военные прокуроры и прокуроры специализированных прокуратур, их заместители и иные должностные лица органов прокуратуры, участвующие в уголовном судопроизводстве и наделенные соответствующими полномочиями Федеральным законом «О прокуратуре Российской Федерации» (п. 31 ст. 5 УПК РФ).

Уголовно-процессуальные полномочия прокурора, устанавливаются не только ст. ст. 37 и 246 УПК РФ, но и некоторыми другими статьями

УПК РФ. Указания Генерального прокурора РФ по вопросам предварительного следствия и дознания, не требующим законодательного регулирования, являются обязательными для исполнения (ст. 30 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации»).

Правовой статус прокурора можно разделить на три части. Общий статус, права и обязанности на досудебных и на судебных стадиях.

К общим правам, присущим прокурору вне зависимости от того, на какой стадии уголовного процесса он участвует, относятся следующие:

1) осуществлять уголовное преследование (ч. ч. 1 и 3 ст. 21 УПК РФ);

2) собирать доказательства (ч. 1 ст. 86 УПК РФ);

3) заявлять отводы (ч. 1 ст. 64 УПК РФ);

4) иные общие полномочия.

Общие обязанности прокурора:

1) устранившись от участия в производстве по уголовному делу, при наличии оснований для отвода (ч. 1 ст. 62 УПК РФ);

2) оценивать доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на совокупности имеющихся в уголовном деле доказательств, руководствуясь при этом законом и совестью (ч. 1 ст. 17 УПК РФ);

3) выносить законные, обоснованные и мотивированные постановления;

4) иные общие обязанности.

Согласно ч. 2 ст. 37 УПК РФ на досудебных стадиях уголовного процесса прокурор вправе, а в некоторых случаях и обязан:

1) проверять исполнение требований федерального закона при приеме, регистрации и разрешении сообщений о преступлениях.

Регистрация - это присвоение каждому поступающему сообщению о преступлении и иной информации о правонарушении порядкового номера и фиксация в учетной документации кратких соответствующих сведений о них согласно установленному порядку<sup>70</sup>;

2) возбуждать уголовное дело и в порядке, установленном УПК РФ, поручать его расследование дознавателю, следователю, нижестоящему прокурору либо принимать его к своему производству;

3) участвовать в производстве предварительного расследования и в необходимых случаях давать письменные указания о направлении расследования, производстве следственных и иных процессуальных действий либо лично производить отдельные следственные и иные процессуальные действия;

---

<sup>70</sup> См.: Об утверждении Инструкции о порядке приема, регистрации и разрешения в органах внутренних дел Российской Федерации сообщений о преступлениях и иной информации о правонарушениях: Приказ МВД РФ от 13 марта 2003 г. № 158// Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти.- 2003. № 26. См., также: Об утверждении Инструкции о порядке приема, регистрации и рассмотрения в органах прокуратуры Российской Федерации сообщений о преступлениях: Приказ Генеральной прокуратуры РФ от 21 октября 2003 г. № 45// Законность.— 2003. № 12.

4) давать согласие дознавателю, следователю на возбуждение уголовного дела в соответствии со ст. 146 УПК РФ;

5) давать согласие дознавателю, следователю на возбуждение перед судом ходатайства об избрании, отмене или изменении меры пресечения либо о производстве иного процессуального действия, которое допускается на основании судебного решения;

6) разрешать отводы, заявленные нижестоящему прокурору, следователю, дознавателю, а также их самоотводы;

7) отстранять дознавателя, следователя от дальнейшего производства расследования, если ими допущено нарушение требований УПК РФ при производстве предварительного расследования;

8) изымать любое уголовное дело у органа дознания и передавать его следователю, передавать уголовное дело от одного следователя прокуратуры другому с обязательным указанием оснований такой передачи;

9) передавать уголовное дело от одного органа предварительного расследования другому в соответствии с правилами, установленными ст. 151 УПК РФ, изымать любое уголовное дело у органа предварительного расследования и передавать его следователю прокуратуры с обязательным указанием оснований такой передачи;

10) отменять незаконные или необоснованные постановления нижестоящего прокурора, следователя, дознавателя в порядке, установленном УПК РФ;

11) поручать органу дознания производство следственных действий, а также давать ему указания о проведении оперативно-розыскных мероприятий;

12) продлевать срок предварительного расследования;

13) утверждать постановление дознавателя, следователя о прекращении производства по уголовному делу;

14) утверждать обвинительное заключение или обвинительный акт и направлять уголовное дело в суд;

15) возвращать уголовное дело дознавателю, следователю со своими указаниями о производстве дополнительного расследования;

16) приостанавливать или прекращать производство по уголовному делу.

Помимо названных прав и обязанностей прокурор наделен широким кругом и иных полномочий. Так, прокурор вправе:

1) продлять срок проверки заявления (сообщения) о преступлении до 10 суток, а при необходимости проведения документальных проверок или ревизий – до 30 суток (ч. 3 ст. 144 УПК РФ);

2) знакомиться с документами, на основании которых лица задержаны или заключены под стражу, а также требовать от администрации создания условий, обеспечивающих права задержанных и заключенных под стражу (ст. 33 Федерального закона “О прокуратуре Российской Федерации”);



3) отменить указание нижестоящего прокурора (ч. 4 ст. 38 УПК РФ);

4) в случаях, указанных в ч. 2 ст. 75 УПК РФ, признать доказательство недопустимым (ч. 2 ст. 88 УПК РФ).

Приведенный перечень прав прокурора нельзя признать исчерпывающим. Помимо прав на досудебных стадиях у прокурора есть и обязанности:

1) немедленно освободить своим постановлением каждого в нарушение закона подвергнутого задержанию или предварительному заключению (ст. 33 Федерального закона “О прокуратуре Российской Федерации”);

2) не реже одного раза в год проверять состояние и условия хранения вещественных доказательств, правильность ведения документов по их приему и учету, о результатах проверки составлять акт<sup>71</sup>;

3) принимать предусмотренные УПК РФ меры по установлению события преступления, изобличению лица или лиц, виновных в совершении преступления, в каждом случае обнаружения признаков преступления (ч. 2 ст. 21 УПК РФ);

4) обеспечить участие защитника в деле в случаях, предусмотренных законом (ст. 51 УПК РФ), если защитник не был приглашен самим обвиняемым или другими лицами по его поручению, и др.

Прокуроры не осуществляют надзора за деятельностью судов, они поддерживают государственное обвинение, обеспечивая его законность и обоснованность. Осуществляя уголовное преследование в суде, прокурор выступает в качестве государственного обвинителя. Поэтому при осуществлении уголовного судопроизводства он наделен следующими правами:

1) получить копию постановления судьи:

а) о направлении уголовного дела по подсудности,

б) о назначении предварительного слушания,

в) о назначении судебного заседания (ч. 1 ст. 227 УПК РФ);

г) о прекращении уголовного дела на стадии подготовки к судебному заседанию (ч. 4 ст. 239 УПК РФ);

2) знакомиться с материалами дела (ч. 4 ст. 246 УПК РФ);

3) иметь время, необходимое для подготовки к участию в судебном разбирательстве (ч. 4 ст. 246 УПК РФ);

4) участвовать в судебном разбирательстве (ч. 1 ст. 246 УПК РФ);

5) поддерживать перед судом государственное обвинение (ч. 4 ст. 246 УПК РФ);

6) отказаться в порядке и по основаниям, установленным УПК РФ, от осуществления уголовного преследования (ч. 5 ст. 37 УПК РФ), от обвинения (ч. 7 ст. 246 УПК РФ);

---

<sup>71</sup> См.: Инструкция о порядке изъятия, учета и хранения и передачи вещественных доказательств по уголовным делам, ценностей и иного имущества органами предварительного следствия, дознания и судами от 18 октября 1989 г. № 34/15: Утверждена Генеральным прокурором СССР, Министром внутренних дел СССР, Министром юстиции СССР, Председателем Верховного Суда СССР, Первым заместителем Председателя КГБ СССР.

7) изменять обвинение в сторону смягчения в ходе предварительного слушания (ч. 5 ст. 236 УПК РФ), а также во время судебного разбирательства вплоть до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора (ч. 8 ст. 246 УПК РФ);

8) заявлять ходатайства (ст. 230 УПК РФ);

9) в начале судебного следствия по уголовным делам публичного и частно-публичного обвинения изложить предъявленное подсудимому обвинение (ч. 1 ст. 273 УПК РФ);

10) представлять доказательства (ч. 5 ст. 246 УПК РФ);

11) участвовать в исследовании доказательств (ч. 5 ст. 246 УПК РФ);

12) излагать суду свое мнение по существу обвинения, а также по другим вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства (ч. 5 ст. 246 УПК РФ);

13) участвовать в прениях сторон (ст. 292 УПК РФ);

14) высказывать суду предложения о применении уголовного закона и назначении подсудимому наказания (ч. 5 ст. 246 УПК РФ);

15) знакомится с протоколом судебного заседания (ч. 7 ст. 259 УПК РФ).

Прокурор имеет и иные права.

При рассмотрении судом уголовным дел прокурор обязан:

1) участвовать в судебном разбирательстве уголовных дел публичного и частно-публичного обвинения (ч. 2 ст. 246 УПК РФ);

2) подчиняться законным распоряжениям председательствующего в судебном заседании;

3) отказаться от обвинения и изложить суду мотивы отказа, если в результате судебного разбирательства прокурор придет к убеждению, что данные судебного следствия не подтверждают предъявленного подсудимому обвинения (ч. 7 ст. 246 УПК РФ);

4) опровергать доводы, представленные стороной защиты, при рассмотрении ходатайства об исключении доказательства, заявленного стороной защиты на том основании, что доказательство было получено с нарушением требований УПК РФ (ч. 4 ст. 235 УПК РФ);

5) предъявить или поддержать предъявленный потерпевшим гражданский иск, если этого требует охрана прав граждан, общественных или государственных интересов (ч. 6 ст. 246 УПК РФ);

6) выполнять иные предусмотренные законом обязанности.

Прокуроры осуществляют полномочия независимо от федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, общественных объединений и в строгом соответствии с действующими на территории Российской Федерации законами; действуют гласно в той мере, в какой это не противоречит требованиям законодательства РФ об охране прав и свобод граждан, а также законодательства РФ о государственной и иной специально охраняемой законом тайне; информируют федеральные

органы государственной власти, органы государственной власти субъектов РФ, органы местного самоуправления, а также население о состоянии законности.

Письменные указания прокурора органу дознания, дознавателю, следователю, данные в порядке, установленном УПК РФ, являются обязательными. Обжалование полученных указаний вышестоящему прокурору не приостанавливает их исполнения, за исключением случаев, когда следователь представил уголовное дело вышестоящему прокурору с письменным изложением своих возражений в случае несогласия со следующими указаниями прокурора:

- 1) о привлечении лица в качестве обвиняемого;
- 2) о квалификации преступления;
- 3) об объеме обвинения;
- 4) об избрании меры пресечения либо отмене или изменении меры пресечения, избранной следователем в отношении подозреваемого или обвиняемого;
- 5) об отказе в даче согласия на возбуждение перед судом ходатайства об избрании меры пресечения или о производстве иных процессуальных действий, предусмотренных п.п. 2 - 11 ч. 2 ст. 29 УПК РФ;
- 6) о направлении уголовного дела в суд или его прекращении;
- 7) об отводе следователя или отстранении его от дальнейшего ведения следствия;
- 8) о передаче уголовного дела другому следователю.

Требования прокурора, вытекающие из его полномочий, подлежат безусловному исполнению в установленный срок. Умышленное невыполнение таких требований влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от десяти до пятнадцати минимальных размеров оплаты труда; на должностных лиц - от двадцати до тридцати минимальных размеров оплаты труда (ст. 17.7 КоАП РФ).

#### ***3.4. Начальник следственного отдела, его полномочия и взаимоотношения со следователем при производстве по делу***

Начальник следственного отдела – это начальник следственного комитета, управления, службы, отдела, отделения, группы прокуратуры, органов внутренних дел, органов федеральной службы безопасности, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ и его заместители, действующие в пределах своей компетенции.

Под группой здесь понимается имеющаяся, к примеру, в РОВД по штатному расписанию группа следователей, руководителем которой считается старший следователь. Каждый из следователей группы является самостоятельным органом предварительного следствия и расследует принятые к своему производству уголовные дела. Старший следователь - руководитель такой группы обладает статусом начальника следственного отдела.

Полномочиями начальника следственного отдела не обладает руководитель следственной или следственно-оперативной группы, которая является одним (а не несколькими) органом предварительного расследования. Такой руководитель согласно закону не обладает полномочиями начальника следственного отдела не смотря на то, что и он в определенной степени занимается контролем над деятельностью входящих в такое организационное образование следователей. Этот субъект уголовного процесса обычно обладает статусом руководителя следственной группы.

Начальник следственного отдела уполномочен:

- 1) продлять срок проверки заявления (сообщения) о преступлении до 10 суток (ч. 3 ст. 144 УПК РФ);
- 2) поручать производство предварительного следствия следователю либо нескольким следователям, в том числе давать поручения:
  - о возбуждении (в случае получения на то согласия прокурора) уголовного дела и производстве предварительного следствия,
  - приступить к предварительному следствию по уголовному делу, по которому органом дознания в соответствии со ст. 157 УПК РФ производятся неотложные следственные действия.
- 3) изымать уголовное дело у следователя и передавать его другому следователю с обязательным указанием оснований такой передачи, создавать следственную группу, изменять ее состав;
- 4) проверять уголовные дела, материалы предварительной проверки заявления (сообщения) о преступлении и материалы по исполнению поручений, поступивших из других органов предварительного следствия;
- 5) давать следователю указания о направлении расследования, производстве отдельных следственных действий, привлечении лица в качестве обвиняемого, об избрании в отношении подозреваемого, обвиняемого меры пресечения, о квалификации преступления и об объеме обвинения;
- 6) отменять необоснованные постановления следователя о приостановлении предварительного следствия;
- 7) вносить прокурору ходатайство об отмене иных незаконных или необоснованных постановлений следователя;

Начальник следственного отдела указания по уголовному делу должен давать в письменном виде. Такие указания обязательны для исполнения следователем, но могут быть обжалованы им прокурору. Обжалование указаний не приостанавливает их исполнения, за исключением случаев, когда указания касаются:

- 1) изъятия уголовного дела и передачи его другому следователю,
- 2) привлечения лица в качестве обвиняемого,
- 3) квалификации преступления,
- 4) объема обвинения,
- 5) избрания меры пресечения,
- 6) продления срока содержания под стражей;
- 7) помещения подозреваемого, обвиняемого, не находящегося под стражей, в медицинский или психиатрический стационар для производства

соответственно судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы;

8) производства личного обыска, за исключением случаев, предусмотренных ст. 93 УПК РФ;

9) контроля и записи телефонных и иных переговоров;

10) наложения ареста на корреспонденцию, осмотра и выемки ее в учреждениях связи;

11) наложения ареста на имущество, включая денежные средства физических и юридических лиц, находящиеся на счетах и во вкладах или на хранении в банках и иных кредитных организациях;

12) производства осмотра жилища при отсутствии согласия проживающих в нем лиц;

13) производства обыска и (или) выемки в жилище;

14) производства выемки предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах в банках и иных кредитных организациях.

При этом следователь вправе представить прокурору и в суд письменные возражения на указания начальника следственного отдела.

Осуществляя контроль за правильностью составления обвинительного заключения, постановления о направлении дела в суд для применения принудительных мер медицинского характера, постановления о прекращении уголовного дела, а также при передаче дела прокурору для направления другому органу предварительного следствия или в орган дознания, начальник следственного подразделения обязан проверить наличие в деле документов, в которых отражено место нахождения вещественных доказательств, предметов и ценностей, изъятых по делу, сверить их с записями в книге учета вещественных доказательств.

Начальники следственных подразделений обязаны не реже одного раза в год проверять состояние и условия хранения вещественных доказательств, правильность ведения документов по их приему и учету. О результатах проверки составляется акт, направляемый вышестоящему руководству, обязанному принимать меры к оборудованию специальных помещений и хранилищ для вещественных доказательств, ценностей и иного имущества, требовать обеспечения надлежащих условий их хранения<sup>72</sup>.

Начальник следственного отдела, кроме того, может возбудить уголовное дело в порядке, установленном УПК РФ, принять уголовное дело к своему производству и сам произвести предварительное следствие в полном объеме, обладая при этом полномочиями следователя и (или) руководителя следственной группы.

---

<sup>72</sup> См.: Инструкция о порядке изъятия, учета и хранения и передачи вещественных доказательств по уголовным делам, ценностей и иного имущества органами предварительного следствия, дознания и судами от 18 октября 1989 г. № 34/15: Утверждена Генеральным прокурором СССР, Министром внутренних дел СССР, Министром юстиции СССР, Председателем Верховного Суда СССР, Первым заместителем Председателя КГБ СССР.

### **3.5. Следователь, его процессуальные полномочия и самостоятельность, соотношение с правовым статусом дознавателя**

Следователь как субъект уголовного процесса - это лицо, законно состоящее в должности следователя (старшего следователя, следователя по особо важным делам, старшего следователя по особо важным делам) прокуратуры, органов внутренних дел, органов федеральной службы безопасности, или органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ. Незаконно состоящим в должности, к примеру, считается следователь прокуратуры, не являющийся гражданином России<sup>73</sup>, так как согласно ст. 40 Федерального закона "О прокуратуре Российской Федерации" прокурорами и следователями могут быть только граждане Российской Федерации.

Процессуальным статусом следователя обладает также начальник следственного отдела, производящий предварительное следствие самостоятельно (ст. 39 УПК РФ), руководитель следственной группы. Несколько ограничен процессуальный статус следователя у следователя-члена следственной группы (ст. 163 УПК РФ).

Назначением следователя в уголовном процессе является осуществление предварительного следствия по уголовному делу. В связи с чем следователь вправе:

- 1) с согласия прокурора возбуждать уголовное дело;
- 2) принимать уголовное дело к своему производству или передавать его прокурору для направления по подследственности;
- 3) самостоятельно направлять ход расследования, принимать решения о производстве следственных и иных процессуальных действий, за исключением случаев, когда в соответствии с законом требуется получение судебного решения и (или) санкции прокурора;
- 4) давать по расследуемым им делам органу дознания в случаях и порядке, установленных УПК РФ, обязательные для исполнения письменные поручения о проведении любых оперативно-розыскных мероприятий, производстве отдельных следственных действий, об исполнении постановлений о задержании, приводе, об аресте, о производстве иных процессуальных действий, а также получать содействие при их осуществлении. Следователь вправе поручить производство любого следственного действия и оперативно-розыскного мероприятия;
- 5) в любой момент приступить к производству предварительного следствия, по делам, по которым предварительное следствие обязательно, не дожидаясь выполнения органами дознания действий, предусмотренных ст. 157 УПК РФ;
- 6) осуществлять иные полномочия, предусмотренные законом.

Постановления, требования, поручения и запросы следователя в соответствии с законом по находящимся в его производстве уголовным де-

---

<sup>73</sup> См.: Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за первый квартал 1996 года// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1996. № 10.

лам, обязательны для исполнения без какого-либо исключения всеми предприятиями, учреждениями, организациями, должностными лицами и гражданами (ч. 4 ст. 21 УПК РФ).

На следователя закон возложил и ряд обязанностей. Он обязан:

1) в каждом случае обнаружения признаков преступления принимать предусмотренные УПК РФ меры по установлению события преступления, изобличению лица или лиц, виновных в совершении преступления (ч. 2 ст. 21 УПК РФ);

2) принять, проверить сообщение о любом совершенном или готовящемся преступлении и в пределах своей компетенции вынести по нему решение (ч. 1 ст. 144 УПК РФ);

3) выявлять обстоятельства, способствовавшие совершению преступления (ч. 2 ст. 73 УПК РФ);

4) выносить постановление о прекращении уголовного преследования, принимать некоторые иные процессуальные решения при наличии в его распоряжении соответствующих оснований.

Указанный перечень обязанностей следователя не исчерпывающий.

Статус следователя отличается от правового положения дознавателя (органа дознания). Ни один из следователей не обладает правом на принятие оперативно-розыскных мер (ст. 40 УПК РФ), хотя такие полномочия имеются у некоторых органов дознания. Между тем следователь обладает такой процессуальной самостоятельностью, которой нет у дознавателя<sup>74</sup>.

Процессуальная самостоятельность следователя заключается в следующем. Прокурор согласно ст. 37 УПК РФ уполномочен давать следователю (органу дознания, дознавателю) обязательные для исполнения письменные указания. Однако, когда следователь не согласен с указаниями прокурора:

- о привлечении лица в качестве обвиняемого;
- о квалификации преступления;
- об объеме обвинения;
- об избрании меры пресечения либо отмене или изменении меры пресечения, избранной следователем в отношении подозреваемого или обвиняемого;
- об отказе в даче согласия на возбуждение перед судом ходатайства об избрании меры пресечения или о производстве иных процессуальных действий, предусмотренных п.п. 2 - 11 ч. 2 ст. 29 УПК РФ;
- о направлении уголовного дела в суд или его прекращении;
- об отводе следователя или отстранении его от дальнейшего ведения следствия;
- о передаче уголовного дела другому следователю, он вправе представить дело вышестоящему прокурору с письменным изложением своих возражений. Исходя из положений ч. 3 ст. 37 УПК РФ обжалование следователем вышестоящему прокурору одного из названных указаний приос-

---

<sup>74</sup> См. об этом подробнее подраздел настоящего параграфа «Дознаватель».

танавливает его исполнение до рассмотрения жалобы. В этом случае прокурор или отменяет указание нижестоящего прокурора, или поручает производство следствия по этому делу другому следователю (ч. 4 ст. 38 УПК РФ).

Аналогичным образом обстоят дела с адресованными следователю указаниями начальника следственного отдела. Только они обжалуются надзирающему, а не вышестоящему прокурору. И обжалование указания начальника следственного отдела приостанавливает исполнение меньшего числа указаний. Речь идет об указаниях, касающихся:

- изъятия уголовного дела и передачи его другому следователю,
- привлечения лица в качестве обвиняемого,
- квалификации преступления,
- объема обвинения,
- избрания меры пресечения,
- производства следственных действий, которые допускаются только по судебному решению (ч. 4 ст. 39 УПК РФ)<sup>75</sup>.

### **3.6. Органы дознания (понятие, права и обязанности)**

#### **3.6.1. Понятие органа дознания**

Орган дознания - это учреждение либо должностное лицо, на которое законом возложена обязанность (предоставлено право) производить направленную на обеспечение расследования уголовно-процессуальную и иную деятельность в связи с наличием у него информации о возможном совершении преступления.

Под иной деятельностью здесь понимается не уголовно-процессуальная деятельность, обусловленная оперативно-розыскными или другими административно-властными полномочиями учреждения (должностного лица) наделенного статусом органа дознания.

#### **3.6.2. Виды и подведомственность органов дознания**

Виды органов дознания и пределы их подведомственности<sup>76</sup> определены ст. ст. 40, 157 УПК РФ. Закон наделил полномочиями органа дознания в одном случае учреждение (органы внутренних дел, органы исполнительной власти, наделенные в соответствии с федеральным законом полномочиями по осуществлению оперативно-розыскной деятельности, органы Государственной противопожарной службы), а в другом случае руководителя учреждения - должностное лицо (командира воинской части, соединения, начальника военного учреждения или гарнизона и др.).

Полный перечень органов дознания-учреждений следующий:

- 1) органы внутренних дел,

---

<sup>75</sup> См. об этом подробнее подраздел настоящего параграфа «Начальник следственного отдела, его полномочия и взаимоотношения со следователем при производстве по делу».

<sup>76</sup> См. об этом также раздел «Принцип публичности в уголовном процессе» в главе 2 и раздел «Передача заявления (сообщения) о преступлении по подведомственности» в главе 10 настоящего учебника.



- 2) органы федеральной службы безопасности,
- 3) федеральные органы государственной охраны,
- 4) органы по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ,
- 5) таможенных органы Российской Федерации,
- 6) органы Службы внешней разведки Российской Федерации,
- 7) органы Министерства юстиции Российской Федерации,
- 8) органы Государственной противопожарной службы.

Кроме того, органами дознания признаны должностные лица (а не возглавляемые ими учреждения):

- 1) Главный судебный пристав Российской Федерации;
- 2) главный военный судебный пристав;
- 3) главные судебные приставы субъектов Российской Федерации, их заместители;
- 4) старшие судебные приставы;
- 5) старшие военные судебные приставы;
- 6) старшие судебные приставы Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ;
- 7) командиры воинских частей, соединений;
- 8) начальники военных учреждений или гарнизонов;
- 9) капитаны морских судов;
- 10) руководители геологоразведочных партий и зимовок;
- 11) главы дипломатических представительств и консульских учреждений Российской Федерации.

Исходя из содержания ст. 2 Положения о Министерстве внутренних дел Российской Федерации<sup>77</sup> органами внутренних дел признаются министерства внутренних дел республик, главные управления, управления и отделы внутренних дел краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов, районов, городов, районов в городах, закрытых административно - территориальных образований, управления (линейные: управления, отделы, отделения) внутренних дел на железнодорожном, воздушном и водном транспорте, управления (отделы) на особо важных и режимных объектах, региональные управления по борьбе с организованной преступностью, территориальные органы управления учреждениями с особыми условиями хозяйственной деятельности, окружные управления материально-технического и военного снабжения, образовательные, научно-исследовательские учреждения и иные подразделения, предприятия, учреждения и организации, созданные для осуществления задач, возложенных на органы внутренних дел и внутренние войска.

Основная часть уголовно-процессуальной деятельности органов внутренних дел как органов дознания осуществляется сотрудниками ми-

---

<sup>77</sup> См.: Об утверждении Положения о Министерстве внутренних дел Российской Федерации: Указ Президента РФ от 18 июля 1996 г. № 1039 // СЗ РФ.- 1996. № 30. Ст. 3605.

лиции. Причем милиция в РФ - это система государственных органов исполнительной власти, призванных защищать жизнь, здоровье, права и свободы граждан, собственность, интересы общества и государства от преступных и иных противоправных посягательств и наделенных правом применения мер принуждения в пределах, установленных законами. Милиция входит в систему Министерства внутренних дел РФ и подразделяется на криминальную милицию и милицию общественной безопасности (местную милицию) (ст. ст. 1, 7 Закона РФ "О милиции").

В состав криминальной милиции входят оперативно-розыскные, научно-технические и иные подразделения, необходимые для решения стоящих перед ней задач и оказания помощи милиции общественной безопасности (местной милиции) (ст. 8 Закона РФ "О милиции").

В состав милиции общественной безопасности (местной милиции) входят дежурные части, подразделения патрульно-постовой службы, государственной инспекции безопасности дорожного движения, милиции вневедомственной охраны, участковые инспектора милиции, изоляторы временного содержания подозреваемых и обвиняемых органов внутренних дел и иные подразделения, необходимые для решения стоящих перед ней задач (ст. 9 Закона РФ "О милиции").

Дознавателями органов внутренних дел Российской Федерации производится дознание в полном объеме по всем делам, по которым предварительное следствие не обязательно, за исключением тех, дознание по которым вправе производить другие органы дознания (дознаватели) (п. 1 ч. 3 ст. 151 УПК РФ)

К органам федеральной службы безопасности относятся:

- федеральный орган исполнительной власти в области обеспечения безопасности;
- управления (отделы) федерального органа исполнительной власти в области обеспечения безопасности по отдельным регионам и субъектам Российской Федерации (территориальные органы безопасности);
- управления (отделы) федерального органа исполнительной власти в области обеспечения безопасности в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях, а также в их органах управления (органы безопасности в войсках);
- управления (отделы, отряды) федерального органа исполнительной власти в области обеспечения безопасности по пограничной службе (пограничные органы);
- другие управления (отделы) федерального органа исполнительной власти в области обеспечения безопасности, осуществляющие отдельные полномочия данного органа или обеспечивающие деятельность органов федеральной службы безопасности и пограничных войск (другие органы безопасности);
- авиационные подразделения, центры специальной подготовки, подразделения специального назначения, предприятия, образовательные учреждения, научно-исследовательские, экспертные, судебно-экспертные,

военно-медицинские и военно-строительные подразделения и иные учреждения и подразделения, предназначенные для обеспечения деятельности федеральной службы безопасности (ст. 2 Федерального закона «О федеральной службе безопасности»).

К органам по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ относятся:

- Федеральная служба РФ по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ;
- управления Федеральной службы РФ по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ по субъекту Российской Федерации.

Компетенция органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ ограничена происшествиями, содержащими признаки незаконных изготовления, приобретения, хранения, перевозки, пересылки либо сбыта наркотических средств или психотропных веществ; склонения к потреблению наркотических средств или психотропных веществ, незаконного культивирования запрещенных к возделыванию растений, содержащих наркотические вещества; организации либо содержания притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ; незаконных выдачи либо подделки рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ, а также незаконного оборота сильнодействующих или ядовитых веществ в целях сбыта.

Согласно положениям, содержащимся в ст. ст. 3 и 30 Закона РФ «О государственной границе РФ» органами дознания признаются не только пограничные органы федеральной службы безопасности, но и входящие в состав федеральной службы безопасности пограничные войска.

Пограничные органы и пограничные войска<sup>78</sup> Федеральной пограничной службы РФ вправе производить дознание в полном объеме по уголовным делам о преступлениях, предусмотренных ст. ст. 253 и 256 (в части, касающейся незаконной добычи водных животных и растений, обнаруженной пограничными органами Российской Федерации), ч. 1 ст. 322 и ч. 1 ст. 323 УК РФ, а также о преступлении, предусмотренном ч. 1 ст. 188 УК РФ (в части, касающейся контрабанды, задержанной пограничными органами Российской Федерации в отсутствие таможенных органов Российской Федерации) и неотложные следственные действия о незаконном пересечении Государственной границы Российской Федерации (ч. 2 ст. 322 УК РФ) и противоправном изменении Государственной границы Российской Федерации (ч. 2 ст. 323 УК РФ).

Таможенными органами признаются таможенные посты РФ, таможни РФ, региональные таможенные управления РФ и Государственный таможенный комитет РФ (ст. 8 ТмК РФ).

---

<sup>78</sup> О пограничных войсках как об органах, уполномоченных производить дознание сказано в ст. 30 Закона РФ «О государственной границе Российской Федерации».

В соответствии со ст. 222 ТмК РФ таможенные органы Российской Федерации являются органами дознания по делам о контрабанде, об уклонении от уплаты таможенных платежей, а также по делам об иных преступлениях, производство дознания по которым отнесено к компетенции таможенных органов Российской Федерации.

Уголовно-процессуальной деятельностью также занимаются сотрудники (обычно начальники и оперуполномоченные) исправительных учреждений и следственных изоляторов.

Они возбуждают уголовные дела и производят неотложные следственные действия по делам о преступлениях против установленного порядка несения службы, совершенных сотрудниками учреждений и органов уголовно-исполнительной системы, а равно о преступлениях, совершенных в расположении указанных учреждений и органов иными лицами.

Органы Государственной противопожарной службы – это соответствующие подразделения Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий (п. 1 Указа Президента РФ «О совершенствовании государственного управления в области пожарной безопасности»<sup>79</sup>).

Согласно п. 6 ч. 3 ст. 151 УПК РФ дознаватели органов Государственной противопожарной службы осуществляют дознание по уголовным делам о преступлениях, предусмотренных ч. 2 ст. 168, ч. 1 ст. 219, ч. 1 ст. 261 УК РФ.

Понятие “командиры воинских частей, соединений, начальники военных учреждений или гарнизонов” подлежит расширительному толкованию. К таковым также относятся капитаны кораблей, начальники военно-учебных заведений, предприятий и организаций<sup>80</sup>.

Подведомственность указанных должностных лиц ограничена содержащими признаки преступления происшествиями, совершенными подчиненными им военнослужащими, гражданами, проходящими военные сборы, а также лицами гражданского персонала Вооруженных Сил Российской Федерации, других войск, воинских формирований и органов в связи с исполнением ими своих служебных обязанностей или в расположении части, соединения, учреждения, гарнизона и т.п.

Исходя из положений ст. 20 Устава гарнизонной и караульной служб Вооруженных Сил РФ, содержащие признаки объективной стороны состава преступления происшествия, имевшие место на территории гарнизона, но совершенные военнослужащими, не проходящими службу в частях гарнизона, подведомственны начальникам гарнизона, где имело место искомое деяние, как органам дознания.

Главным судебным приставом РФ, главным военным судебным приставом, главными судебными приставами субъектов Российской Федерации, их заместителями, старшими судебными приставами, старшими

---

<sup>79</sup> См.: СЗ РФ.- 2001. № 46. Ст. 4348.

<sup>80</sup> См.: Инструкция органам дознания Вооруженных Сил и иных воинских формирований РФ.

военными судебными приставами, а также старшими судебными приставами Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ производится дознание в полном объеме по уголовным делам о вмешательстве в деятельность суда в целях воспрепятствования осуществлению правосудия (ч. 1 ст. 294 УК РФ), неуважении к суду (ст. 297 УК РФ), разглашении сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении судьи, присяжного заседателя или иного лица, участвующего в отправлении правосудия, судебного пристава, судебного исполнителя, потерпевшего, свидетеля, других участников уголовного процесса, а равно в отношении их близких, если это деяние совершено лицом, которому эти сведения были доверены или стали известны в связи с его служебной деятельностью (ч. 1 ст. 311 УК РФ), незаконных действиях в отношении имущества, подвергнутого описи или аресту либо подлежащего конфискации (ст. 312 УК РФ), неисполнении приговора суда, решения суда или иного судебного акта (ст. 315 УК РФ).

Возбуждать уголовные дела в порядке, установленном ст. 146 УПК РФ, и производить неотложные следственные действия капитаны морских и речных судов, находящиеся в дальнем плавании, вправе только по уголовным делам о преступлениях, совершенных на данных судах; руководители геологоразведочных партий и зимовок, удаленных от мест расположения органов дознания-учреждений, органов службы судебных приставов, а также воинских частей, соединений, военных учреждений и гарнизонов - по уголовным делам о преступлениях, совершенных по месту нахождения данных партий и зимовок; главы дипломатических представительств и консульских учреждений Российской Федерации - по уголовным делам о преступлениях, совершенных в пределах территорий данных представительств и учреждений (ч. 2 ст. 40 УПК РФ).

### 3.6.3. Права и обязанности органов дознания

По общему правилу орган дознания вправе производить в пределах своей компетенции уголовно-процессуальную, оперативно-розыскную и иную деятельность. К его компетенции относится производство следующих видов уголовно-процессуальной деятельности:

1) проверка заявления (сообщения) о преступлении (ст. ст. 140-148 УПК РФ);

2) выполнение неотложных следственных действий по уголовным делам, по которым производство предварительного следствия обязательно (ст. 157 УПК РФ)<sup>81</sup>;

3) дознание по уголовным делам, по которым производство предварительного следствия не обязательно (ст. ст. 223-226 УПК РФ)<sup>82</sup>;

---

<sup>81</sup> Данный вид процессуальной деятельности в литературе иногда именуют дознанием по делам, по которым предварительное следствие обязательно, или дознанием в виде неотложных следственных действий.

<sup>82</sup> Данный вид дознания часто в литературе именуют дознанием в полном объеме.

4) исполнение поручений и указаний следователя (п. 4 ч. 2 ст. 38 УПК РФ).

Осуществляя проверку заявления (сообщения) о преступлении орган дознания вправе:

- собирать доказательства без производства следственных действий (ч. 1 ст. 86 УПК РФ);
- требовать производства документальных проверок, ревизий и привлечения к их участию специалистов (ч. 1 ст. 144 УПК РФ);
- требовать от средства массовой информации имеющиеся в распоряжении у него документы и материалы, подтверждающие сообщение о преступлении, а также данные о лице, предоставившем указанную информацию, за исключением случаев, когда это лицо поставило условие о сохранении в тайне источника информации (ч. 2 ст. 144 УПК РФ);
- производить осмотр места происшествия (ч. 2 ст. 176 УПК РФ).

При этом он обязан:

- принимать, рассматривать и разрешать все подведомственные заявления (сообщения) о преступлении;
- выдавать заявителю документ о принятии сообщения о преступлении с указанием данных о лице, его принявшем, а также даты и времени его принятия;
- регистрировать заявления (сообщения) о преступлении;
- при наличии к тому оснований возбуждать и отказывать в возбуждении уголовного дела, направлять заявление (сообщение) о преступлении по подсудности.

Орган дознания на стадии возбуждения уголовного дела имеет и иные права (обязанности).

### **3.6.3.1. Деятельность органов дознания по делам, по которым производство предварительного следствия не обязательно**

Деятельность органа дознания по делам, по которым производство предварительного следствия не обязательно, является одной из форм предварительного расследования и именуется дознание.

Полномочия органа дознания по данным делам аналогичны правам и обязанностям следователя лишь с теми отличиями, которые обусловлены спецификой этого вида дознания.

У дознания в полном объеме и предварительного следствия есть много общего. Это:

- момент начала и окончания;
- и та и другая форма предварительного расследования начинается после возбуждения уголовного дела, которое оформляется одинаково;
- перечень, основания и порядок производства следственных действий;
- перечень, основания, процедура избрания, изменения и отмены основных мер пресечения и применения иных мер процессуального принуждения;

- при производстве дознания так же как во время предварительного следствия участвует защитник;

- требования к составляемым в ходе расследования процессуальным документам и др.

Этот вид дознания во многом повторяет предварительное следствие, за следующими исключениями:

1. Дознание не может осуществляться по неочевидным преступлениям, то есть когда уголовное дело возбуждается не в отношении конкретного лица.

2. Срок дознания гораздо меньше, чем срок предварительного следствия. Он составляет 20 суток, а у предварительного следствия первоначальный срок – 2 месяца.

3. Срок дознания не может быть продлен более чем на 10 суток, пределов же продления срока предварительного следствия не установлено.

4. Эту форму предварительного расследования осуществляет дознаватель, который не обладает процессуальной самостоятельностью, присущей следователю. Оно вправе обжаловать любое указание прокурора, но и в этом случае обязан немедленно приступить к его исполнению. Обжалование дознавателем письменного указания прокурора ни при каких обстоятельствах не приостанавливает его исполнения.

5. Если при производстве дознания подозреваемый заключен под стражу, то оно должно быть закончено (или подозреваемому предъявлено обвинение) не позднее 10 суток со дня избрания указанной меры пресечения.

6. Дознание может быть завершено без вынесения в ходе его постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого. Данный документ, а также обвинительное заключение заменяет обвинительный акт.

Имеются и иные отличия.

### **3.6.3.2. Деятельность органов дознания по делам, по которым производство предварительного следствия обязательно**

Орган дознания обязан уведомить прокурора сначала об обнаружении подследственного следователю преступления, а затем во второй раз о возбуждении по данному факту уголовного дела и о принятии его к производству.

По делам, по которым предварительное следствие обязательно, орган дознания вправе лишь на производство неотложных следственных действий, а после передачи дела следователю на производство по нему следственных действий и оперативно-розыскных мероприятий, в случае получения соответствующего поручения от следователя.

Перечень следственных действий, которые правомочен производить орган дознания по подведомственным ему делам, по которым предварительное следствие обязательно, законодателем не определен. Соответственно по подведомственным ему преступлениям дознаватель вправе произвести все и любое следственные действия, когда они являются неот-

ложными. Если, к примеру, допрос свидетеля, выемка или другое следственное действие не потеряет своего значения и после прошествия определенного (более десяти дней) времени, значит, оно ни неотложное, и таким образом орган дознания не вправе его производить по делам, по которым предварительное следствие обязательно.

Производство неотложных следственных действий должны быть завершено в течение 10 суток со дня возбуждения уголовного дела. После чего орган дознания направляет уголовное дело прокурору.

После направления уголовного дела прокурору орган дознания может производить по нему следственные действия и оперативно-розыскные мероприятия только по поручению следователя, которое оформлено со ссылкой на п. 4 ч. 2 ст. 38 УПК РФ.

Право органа дознания производить по делу следственные и розыскные действия только по поручению следователя распространяется и на те случаи, когда расследование начиналось не с дознания, а с предварительного следствия. В любой из ситуаций без поручения следователя орган дознания не должен приступить к процессуальной деятельности, если дело находится в производстве органа предварительного следствия.

В случае направления прокурору уголовного дела, по которому не обнаружено лицо, совершившее преступление, орган дознания обязан принимать розыскные и оперативно-розыскные меры для установления лица, совершившего преступление, уведомляя следователя об их результатах.

Каких либо ограничений по поводу перечня оперативно-розыскных мер, которые принимает орган дознания по переданному следователю уголовному делу, законодатель не предусмотрел.

Периодичность уведомления следователя о результатах принятия органом дознания оперативно-розыскных мер определяется по согласованию со следователем.

Перечень оперативно-розыскных мер, которые принимаются органом дознания, дан в ст. 6 Федерального закона “Об оперативно-розыскной деятельности”. К таковым отнесены:

1. Опрос.
2. Наведение справок.
3. Сбор образцов для сравнительного исследования.
4. Проверочная закупка.
5. Исследование предметов и документов.
6. Наблюдение.
7. Отождествление личности.
8. Обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств.
9. Контроль почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений.
10. Прослушивание телефонных переговоров.
11. Снятие информации с технических каналов связи.
12. Оперативное внедрение.



13. Контролируемая поставка.

14. Оперативный эксперимент.

Оперативно-розыскные меры применять уполномочены не все органы дознания. Этого права нет у Главного судебного пристава Российской Федерации и подчиненных ему судебных приставов, командиров воинских частей, соединений и начальников военных учреждений или гарнизонов, капитанов морских и речных судов, руководителей геологоразведочных партий и зимовок, глав дипломатических представительств и консульских учреждений Российской Федерации.

### **3.7. Дознаватель**

Дознаватель – это должностное лицо органа дознания, правомочное либо уполномоченное начальником органа дознания осуществлять предварительную проверку заявлений (сообщений) о преступлении; неотложные следственные действия, предварительное расследование в форме дознания, а также исполнять поручения (указания) прокурора, начальника следственного отдела, следователя, руководителя (члена) следственной группы, органа дознания, начальника органа дознания или другого дознавателя.

Применительно к органам дознания системы МВД России, федеральной службы безопасности (ФСБ), пограничных органов федеральной службы безопасности, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, таможенных органов (ТО) и воинских частей (соединений и учреждений) иных ведомств, дознаватель - это аттестованный сотрудник государственного учреждения, уполномоченный на осуществление уголовно-процессуальной деятельности после констатации в материале проверки (заявлении, сообщении о преступлении) достаточных данных, указывающих на наличие в деянии признаков объективной стороны состава какого-либо преступления.

Дознаватель осуществляет полномочия органа дознания, которые на него возлагаются начальником органа дознания или его заместителем (ч. 1 ст. 41 УПК РФ). В этой связи он уполномочен:

1) самостоятельно производить следственные и иные процессуальные действия и принимать процессуальные решения, за исключением случаев, когда в соответствии с УПК РФ для этого требуются получение согласия начальника органа дознания, санкция (согласие) прокурора и (или) судебное решение;

2) осуществлять иные полномочия органа дознания и (или) дознавателя, прямо предусмотренные УПК РФ.

Закон запрещает возложение полномочий по проведению дознания на то лицо, которое проводило или проводит по данному уголовному делу оперативно-розыскные мероприятия. Между тем такой дознаватель вправе осуществлять проверку заявления (сообщения) о преступлении, неотложные следственные по делам, по которым предварительное следствие обязательно, исполнять поручения и указания следователя.

На органы дознания не распространяются правила процессуальной самостоятельности следователя<sup>83</sup>. При несогласии с письменными указаниями прокурора дознаватель также как и следователь вправе обжаловать их вышестоящему прокурору. Тем не менее, сам факт такого обжалования не приостанавливает выполнения указаний прокурора.

### **3.8. Разграничение полномочий органа дознания и дознавателя**

Полномочия конкретного дознавателя разнятся в зависимости от того, является ли он сотрудником учреждения, наделенного правами органа дознания, или всего-навсего подчинен по службе должностному лицу, которое является органом дознания.

По общему правилу под понятием «орган внутренних дел», «орган федеральной службы безопасности», «орган по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ» и т.д., как орган дознания, законодатель понимает сотрудников этого учреждения. Деятельность «служащего - частица деятельности органа, так как любой орган управления представляет собой коллектив (группу) лиц, объединенных задачами и организационной структурой данного органа. Компетенция служащего - частица компетенции органа, в котором он занимает должность»<sup>84</sup>. Однако не у всех из них равные права и не все они могут в одинаковой мере осуществлять возложенные на орган дознания функции.

Работники, наделенные правами учреждения (сотрудники милиции, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, ФСБ и т. п.), уже по должности в связи с исполнением своих служебных обязанностей в зависимости от вида уголовно-процессуальной деятельности обладают процессуальными правами дознавателя. По ряду учреждений, наделенных процессуальным статусом органа дознания, это положения прямо закреплено в законе.

Вот как выглядит данное положение применительно к статусу сотрудника органа внутренних дел. Сотрудниками органов внутренних дел Российской Федерации являются граждане Российской Федерации, состоящие в должностях рядового и начальствующего состава органов внутренних дел или в кадрах Министерства внутренних дел РФ, которым в установленном Положением о службе в органах внутренних дел Российской Федерации порядке присвоены специальные звания рядового и начальствующего состава органов внутренних дел (ч. 1 ст. 1 Положения о службе в органах внутренних дел Российской Федерации и текста присяги сотрудника органов внутренних дел Российской Федерации<sup>85</sup>)

Сотрудником органа внутренних дел является любой и каждый сотрудник милиции. Согласно ч. 1 ст. 18 Закона РФ «О милиции» сотрудник

---

<sup>83</sup> См. об этом раздел «Следователь, его процессуальные полномочия и самостоятельность, соотношение с правовым статусом дознавателя» настоящей главы.

<sup>84</sup> Алексеев С.С. Государственное управление и административное право.- М., 1978. С.120.

<sup>85</sup> См.: Об утверждении Положения о службе в органах внутренних дел Российской Федерации и текста присяги сотрудника органов внутренних дел Российской Федерации: Постановление Верховного Совета РФ от 23 декабря 1992 г. № 4202-1.

милиции выполняет обязанности и пользуется правами милиции, предусмотренными Законом РФ «О милиции». А п. 5 ст. 10 того же закона возлагает на милицию обязанность возбуждать уголовные дела, производить дознание и осуществлять неотложные следственные действия. Таким образом, законодатель не противопоставляет понятия «орган дознания» и «дознатель». Дознаватель по должности не только вправе, но согласно п. 5 ст. 10 и ст. 18 Закона РФ «О милиции» обязан выполнять уголовно-процессуальные обязанности органа дознания. Он обладает полным комплексом прав органа дознания.

Начальник органа дознания возложил на него уголовно-процессуальные полномочия одновременно с назначением на должность (определением его круга должностных прав и обязанностей).

В отличие от дознавателя некоторым работникам других служб учреждений, наделенных правами органа дознания, такие полномочия могут лишь делегироваться начальником органа дознания (его заместителем), или должностным лицом, являющимся согласно п. п. 2, 3 ч. 1 и ч. 3 ст. 40 УПК РФ органом дознания<sup>86</sup>. Институт делегирования начальником учреждения своим подчиненным процессуальных полномочий имеет большую историю и развит в военных частях (соединениях, военных учреждениях)<sup>87</sup>.

Названный правовой институт может быть распространен не только на все коллективы, где органом дознания признан соответствующий руководитель (капитан морского судна, руководитель зимовки), но и на учреждения, перечисленные в ст. 40 УПК РФ. Здесь могут иметь место подобного рода отношения между начальником и подчиненными ему сотрудниками, в обязанности которых обычно не входит осуществление уголовно-процессуальной деятельности.

В должностных обязанностях указанной категории сотрудников и в ведомственных нормативных актах, регулирующих их деятельность, о «дознании» нет даже упоминания. Вполне резонно утверждение, что делегирование им уголовно-процессуальных полномочий противоречит положениям, закрепленным названными документами. Однако практика возложения на них процессуальных функций имеет место. Поэтому необходимо рассмотреть особенности их процессуального положения.

Налицо два вида отношений:

1) между руководителем учреждения, наделенного статусом органа дознания, и сотрудником, в чьи должностные обязанности возложено осуществление функций этого учреждения<sup>88</sup>;

---

<sup>86</sup> Более подробное обоснование данной конструкции см.: Рыжаков А.П., Сергеев А.И. Субъекты уголовного процесса: Учебное пособие.-Тула, 1996. С.47-117.

<sup>87</sup> См.: Уголовно-процессуальные основы деятельности органов внутренних дел/ Под ред. Б.Т.Безлепкина.- М.: Академия МВД СССР, 1988. С.43; Кириллов Н. Улучшать работу органов дознания// Военный вестник.- 1972. № 7. С.43 и др.).

<sup>88</sup> В дальнейшем такой работник именуется сотрудником, обязанным осуществлять функцию органа дознания.

2) между руководителем учреждения, наделенного статусом органа дознания, и другим ему подчиненным сотрудником органа государственной власти (в должностные обязанности которых не включено осуществление функций учреждения<sup>89</sup>, перечисленного в ст. 40 УПК РФ).

Таким образом, существует два вида дознавателей. Они в органах дознания могут обладать неодинаковым правовым статусом. Отличия таких одноименных субъектов уголовного процесса заключаются в следующем.

Дознаватель - сотрудник, обязанный осуществлять функцию органа дознания, вправе без каких-либо ограничений выполнять все действия, возложенные законом на дознавателя, а также часть действий органа дознания - самостоятельно, руководствуясь лишь своим внутренним убеждением. И только при наличии ведомственного положения о необходимости утверждения того или иного постановления у начальника органа дознания выполняет это требование. Тем не менее, отсутствие на вынесенном им постановлении не предусмотренной УПК РФ визы начальника органа дознания не может рассматриваться прокурором как нарушение законности, а тем более судом как основание признания полученных в последствии доказательств недопустимыми.

Сотрудник, которому права органа дознания делегированы, не обладает таким широким объемом полномочий. Он вправе производить лишь строго определенный субъектом, наделившим его частью своих процессуальных прав, (обычно – должностным лицом, которое согласно ст. 40 УПК РФ является органом дознания) круг следственных и иных действий.

То обстоятельство, что руководитель учреждения делегирует свои уголовно-процессуальные полномочия лицу, дает ему основания требовать от этого лица представления для утверждения всех или некоторых процессуальных постановлений<sup>90</sup>. В приведенной ситуации вынесение решения, право принятия которого предоставлено органу дознания, самостоятельно, без утверждения его начальником, должно быть признано нарушением уголовно-процессуального закона, которое затем может иметь следствием признание полученных в последствии доказательств недопустимыми.

### **3.9. Понятие и процессуальный статус потерпевшего**

#### **3.9.1. Понятие потерпевшего**

Потерпевшим человек или организация (предприятие, учреждение) становится после того, как дознаватель, следователь, руководитель следственной группы, начальник следственного отдела, прокурор оформил и

---

<sup>89</sup> В дальнейшем такой работник именуется сотрудником, которому права органа дознания делегированы.

<sup>90</sup> Гуткин И.М. Вопросы совершенствования процессуального и организационного руководства в сфере дознания// Совершенствование уголовно-процессуальной деятельности органов внутренних дел: Труды/ Академия МВД СССР.- М., 1984. С.12.

подписал соответствующее постановление, а суд - определение о признании его потерпевшим. Иначе говоря, гражданин, которому преступлением причинен вред, а также организация (предприятие, учреждение), имуществу и (или) деловой репутации которой преступлением причинен вреда (в лице ее представителя) может участвовать в деле в качестве потерпевшего, пользоваться соответствующими процессуальными правами и нести определенные обязанности только после того, как вынесено постановление (определение) о признании (ее) потерпевшим<sup>91</sup>.

Постановление (определение) о признании потерпевшим может быть вынесено только после возбуждения уголовного дела и лишь в отношении физического лица, которому преступлением причинен моральный, физический или имущественный вред, или в отношении юридического лица, имуществу и (или) деловой репутации которого преступлением причинен вред. В постановлении (определении) должно быть указано, какой именно вред причинен потерпевшему. При причинении вреда нескольких видов это обстоятельство должно быть отражено в постановлении (определении)<sup>92</sup>.

Под моральным вредом понимаются нравственные или физические страдания, причиненные действиями (бездействием), посягающими на принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона нематериальные блага (жизнь, здоровье, достоинство личности, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна и т.п.), или нарушающими его личные неимущественные права (право на пользование своим именем, право авторства и другие неимущественные права в соответствии с законами об охране прав на результаты интеллектуальной деятельности) либо нарушающими имущественные права гражданина.

Моральный вред, в частности, может заключаться в нравственных переживаниях в связи с утратой родственников, невозможностью продолжать активную общественную жизнь, потерей работы, раскрытием семейной, врачебной тайны, распространением не соответствующих действительности сведений, порочащих честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, временным ограничением или лишением каких-либо прав, физической болью, связанной с причиненным увечьем, иным повреждением здоровья либо в связи с заболеванием, перенесенным в результате нравственных страданий и др.<sup>93</sup>

---

<sup>91</sup> См.: О практике применения судами законодательства, регламентирующего участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 1 ноября 1985 г. № 16// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С. 265.

<sup>92</sup> См.: О практике применения судами законодательства, регламентирующего участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 1 ноября 1985 г. № 16// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С. 265.

<sup>93</sup> См.: Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20 декабря 1994 г. № 10// Российская газета.- 1995. 8 февраля.

Потерпевшим должен признаваться гражданин, которому моральный, физический или имущественный вред причинен преступлением непосредственно. Признание потерпевшим не зависит от его возраста, физического или психического состояния.

При фактическом причинении морального, физического или имущественного вреда признание потерпевшим должно производиться и по делам о приготовлении к преступлению или покушении на совершение преступления.

Потерпевшим может быть признан не только владелец похищенной вещи, но и лицо, пользующееся таковой по доверенности. В основном это положение касается случаев пользования автомобилем по генеральной доверенности. Если в таковой отмечено, что гражданин имеет право пользоваться автомашиной и несет полную материальную ответственность за ее сохранность перед владельцем, то при похищении (повреждении и др.) этого транспортного средства ущерб причиняется не только собственнику, но и пользователю<sup>94</sup>.

Верховный Суд РФ считает законным вынесение органами предварительного расследования постановлений о признании потерпевшим близких родственников лиц, погибших от преступления<sup>95</sup>.

Поскольку, согласно ч. 8 ст. 42 УПК РФ по делам о преступлениях, последствием которых явилась смерть лица, права потерпевшего, предусмотренные УПК РФ, переходят к одному из его близких родственников. Кому именно переходят данные права решать должны сами родственники. Между тем не всегда можно установить место нахождения такого близкого родственника. В такой ситуации непризнание потерпевшим ни одного из близких родственников погибшего может быть не признано нарушением уголовно-процессуального закона<sup>96</sup>.

Имея в виду, что содержащийся в п. 4 ст. 5 УПК РФ перечень лиц, которые считаются близкими родственниками, является исчерпывающим, родственники, не указанные в этом перечне, а также другие лица, например соседи, знакомые погибшего, не могут быть признаны потерпевшими<sup>97</sup>.

### 3.9.2. Признание потерпевшим

Лицо может быть признано потерпевшим как при производстве предварительного расследования, так и на стадиях подготовки к судебному

---

<sup>94</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 1 сентября 1993 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1994. № 8.

<sup>95</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 11 марта 1997 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 10.

<sup>96</sup> См.: Обзор кассационной практики Верховного Суда Российской Федерации по делам с частными протестами на определения судов о направлении уголовных дел для дополнительного расследования// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1995. № 12.

<sup>97</sup> См.: О практике применения судами законодательства, регламентирующего участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 1 ноября 1985 г. № 16// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С. 266.

му заседанию или судебного разбирательства. Потерпевшим нужно признавать и умершего, вне зависимости от того, что его правами будут обладать другие лица. Лицо, еще не признанное потерпевшим, в литературе принято называть пострадавшим.

Инициатива в признании потерпевшим может принадлежать как непосредственно гражданину (предприятию, учреждению, организации), которому преступлением причинен вред, так и дознавателю, следователю, руководителю следственной группы, начальнику следственного отдела, прокурору или суду.

Постановление (определение) о признании потерпевшим должно быть объявлено потерпевшему. При этом ему следует разъяснить его права, обязанности и ответственность.

### 3.9.3. Процессуальное положение потерпевшего

Потерпевший имеет следующие права:

#### **3.9.3.1. Права потерпевшего одинаковые с правами всех других участвующих в уголовном процессе лиц**

- 1) знать свои права и обязанности (ч. 1 ст. 11 УПК РФ);
- 2) делать заявления и давать показания на родном языке или языке, которым он владеет (п. 6 ч. 2 ст. 42 УПК РФ);
- 3) пользоваться помощью переводчика бесплатно (п. 7 ч. 2 ст. 42 УПК РФ);
- 4) представлять доказательства (п. 4 ч. 2 ст. 42 УПК РФ);
- 5) заявлять ходатайства и отводы (п. 5 ч. 2 ст. 42 УПК РФ);
- 6) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, руководителя следственной группы, начальника следственного отдела, прокурора, судьи и суда (п. 18 ч. 2 ст. 42 УПК РФ).

#### **3.9.3.2. Права потерпевшего, как участника следственного действия**

- 7) быть уведомленным о применении при производстве следственного действия технических средств (ч. 5 ст. 166 УПК РФ);
- 8) знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием, и подавать на них замечания (п. 10 ч. 2 ст. 42 УПК РФ);
- 9) требовать дополнения протоколов следственных действий, произведенных с его участием и внесения в них уточнений (ст. 166 УПК РФ);
- 10) удостоверить правильность записи показаний и всего содержания протокола следственного действия, в котором он принимал участие.

#### **Дополнительные права допрашиваемого потерпевшего**

- 11) явиться на допрос с адвокатом в соответствии с ч. 5 ст. 189 УПК РФ;
- 12) отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга (своей супруги) и других близких родственников, круг которых определен п. 4 ст. 5 УПК РФ. При согласии потерпевшего дать показания он

должен быть предупрежден о том, что его показания могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, в том числе и в случае его последующего отказа от этих показаний;

13) пользоваться письменными заметками (ч. 1 ст. 279 УПК РФ);

14) читать документы, относящиеся к его показаниям (ч. 2 ст. 279 УПК РФ);

15) подписать каждую страницу протокола допроса (очной ставки).

### **3.9.3.3. Права потерпевшего как одной из сторон**

16) собирать письменные документы и предметы для приобщения их к уголовному делу в качестве доказательств (ч. 2 ст. 86 УПК РФ);

17) участвовать с разрешения следователя или дознавателя в следственных действиях, производимых по его ходатайству либо ходатайству его представителя (п. 9 ч. 2 ст. 42 УПК РФ);

18) участвовать в предварительном слушании (ст. 234 УПК РФ);

19) участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в суде первой инстанции (п. 14 ч. 2 ст. 42 УПК РФ);

20) принимать участие в исследовании доказательств во время судебного следствия;

21) представить суду в письменном виде предлагаемую им формулировку решения по вопросам, указанным в п. п. 1–6 ч. 1 ст. 299 УПК РФ (ч. 7 ст. 292 УПК РФ);

22) знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания (п. 17 ч. 2 ст. 42 УПК РФ);

23) обжаловать приговор, определение, постановление суда (п. 19 ч. 2 ст. 42 УПК РФ);

24) знать о принесенных по уголовному делу жалобах и представлениях и подавать на них возражения (п. 20 ч. 2 ст. 42 УПК РФ);

25) получить копии принесенных по делу жалоб и представлений, когда таковые затрагивают их интересы (ч. 1 ст. 358 УПК РФ);

26) участвовать в рассмотрении судом своей или непосредственно затрагивающей его интересы жалобы на действие (бездействие) или решение дознавателя, следователя, прокурора (ч. 3 ст. 125 УПК РФ);

27) участвовать в судебном разбирательстве в суде второй и надзорной инстанций (п. 14 ч. 2 ст. 42 УПК РФ);

28) представлять суду, рассматривающему дело в кассационном порядке дополнительные материалы (ч. 5 ст. 377 УПК РФ);

29) при рассмотрении дела в кассационном порядке после краткого изложения содержания приговора или иного обжалуемого судебного решения, а также его кассационной жалобы выступить в обоснование своих доводов (ч. 3 ст. 377 УПК РФ);

30) участвовать в рассмотрении заключение прокурора о возобновлении производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств, если при этом непосредственно затрагиваются их интересы (ст. ст. 407, 417 УПК РФ);



31) при рассмотрении дела в надзорном порядке и ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств после доклада прокурора дать свои устные объяснения (ст. ст. 407, 417 УПК РФ).

#### **3.9.3.4. Права потерпевшего одинаковые с правами обвиняемого**

32) знать о предъявленном обвиняемому обвинении (п. 1 ч. 2 ст. 42 УПК РФ);

33) по окончании предварительного расследования знакомиться со всеми материалами дела, выписывать из него любые сведения и в любом объеме. В случае, если в уголовном деле участвует несколько потерпевших, каждый из них вправе знакомиться с теми материалами уголовного дела, которые касаются совершенного в отношении него преступления (п. 12 ч. 2 ст. 42 УПК РФ);

34) при ознакомлении с материалами дела снимать за свой счет копии с материалов уголовного дела, в том числе с помощью технических средств (п. 12 ч. 2 ст. 42 УПК РФ);

#### **3.9.3.5. Специфические права потерпевшего**

35) давать показания (п. 2 ч. 2 ст. 42 УПК РФ);

36) иметь представителя (п. 8 ч. 2 ст. 42 УПК РФ);

37) знакомиться с постановлением о назначении судебной экспертизы и заключением эксперта, заявлять отвод эксперту или ходатайствовать о производстве судебной экспертизы в другом экспертном учреждении когда в отношении него производилась судебная экспертиза (ч. 2 ст. 198 УПК РФ);

38) ходатайствовать о применении мер безопасности в соответствии с ч. 3 ст. 11 УПК РФ (п. 21 ч. 2 ст. 42 УПК РФ);

39) получать копии постановлений о возбуждении уголовного дела, признании его потерпевшим или об отказе в этом, о прекращении уголовного дела, приостановлении производства по уголовному делу, а также копии приговора суда первой инстанции, решений судов апелляционной и кассационной инстанций (п. 13 ч. 2 ст. 42 УПК РФ);

40) выступать в прениях сторон (п. 15 ч. 2 ст. 42 УПК РФ);

41) поддерживать обвинение (п. 16 ч. 2 ст. 42 УПК РФ);

42) на возмещение имущественного вреда, причиненного преступлением, а также расходов, понесенных в связи с его участием в ходе предварительного расследования и в суде, включая расходы на представителя (ч. 3 ст. 42 УПК РФ);

43) для поддержания своих имущественных требований потерпевший вправе заявить по делу гражданский иск и пользоваться правами гражданского истца, в том числе выступая в качестве такового в прениях

сторон, что, однако, не исчерпывает всех подлежащих защите интересов потерпевшего<sup>98</sup>;

44) иные права.

### **3.9.3.6. Обязанности потерпевшего**

Кроме того, потерпевший обязан:

1. Явиться по вызову дознавателя, следователя, прокурора и в суда, в производстве которого находится уголовное дело (п. 1 ч. 5 ст. 42 УПК РФ).

2. Давать правдивые показания (п. 2 ч. 5 ст. 42 УПК РФ).

3. Если ему уже исполнилось шестнадцать лет, нести ответственность за отказ от дачи показаний, когда показания не касаются его самого или его близких родственников, и за дачу заведомо ложных показаний.

4. Подчиниться постановлению об:

- освидетельствовании (ч. 2 ст. 179 УПК РФ);

- получении образцов для сравнительного исследования (ч. 3 ст. 202 УПК РФ).

5. В случае предупреждения не разглашать данные предварительного расследования (п. 3 ч. 5 ст. 42 УПК РФ).

6. Предъявлять по требованию суда используемые им во время дачи показаний письменные заметки и документы (ст. 279 УПК РФ).

7. Соблюдать порядок в судебном заседании.

8. Подчиняться распоряжениям председательствующего (ст. 258 УПК РФ).

9. Иные обязанности.

### **3.10. Понятие и процессуальный статус частного обвинителя**

Частным обвинителем могут быть потерпевший либо его законный представитель (представитель), а в случае смерти потерпевшего и его близкие родственники, но только если именно они подали жалобу в суд в предусмотренном УПК РФ порядке, и поддерживают обвинение в суде.

Частным обвинителем лицо становится с момента принятия судом заявления к своему производству (ч. 7 ст. 318 УПК РФ).

Частный обвинитель вправе:

1) Представлять доказательства.

2) Заявлять ходатайства (ст. 119 УПК РФ).

3) Высказываться на родном языке или языке, которым он владеет.

4) Пользоваться помощью переводчика бесплатно (ст. 18 УПК РФ).

5) Иметь представителя (ст. 45 УПК РФ).

6) Знакомиться с материалами уголовного дела.

7) Готовиться к участию в судебном разбирательстве.

---

<sup>98</sup> См.: По делу о проверке конституционности положений частей первой и второй статьи 295 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР в связи с жалобой гражданина М.А. Ключева: Постановление Конституционного Суда РФ от 15 января 1999 г. № 1-П //Рос. газета.- 1999. 28 января.

8) Поддерживать обвинение по уголовным делам частного обвинения (п. 2 ч. 4 ст. 321 УПК РФ).

9) Отказаться от обвинения (п. 2 ч. 2 ст. 133 УПК РФ).

10) Изложить свое заявление в начале судебного следствия по делу.

11) Участвует в исследовании доказательств.

12) Излагать суду свое мнение по существу обвинения, а также по другим вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства.

13) Высказывать суду предложения о применении уголовного закона и назначении подсудимому наказания.

14) Предъявлять или поддерживать предъявленный по уголовному делу гражданский иск (ч. 2 ст. 43, ч. ч. 4-6 ст. 246 УПК РФ).

15) Участвовать в судебном заседании суда апелляционной инстанции.

16) Иные права.

### **3.11. Понятие и процессуальный статус гражданского истца**

#### **3.11.1. Понятие гражданского истца**

Гражданским истцом является физическое или юридическое лицо, предъявившее требование о возмещении имущественного вреда, при наличии оснований полагать, что данный вред причинен ему непосредственно преступлением. Между тем гражданским истцом оно становится лишь после того как прокурор, следователь, руководитель следственной группы, начальник следственного отдела или дознаватель оформил и подписал соответствующее постановление (приложение № 115 к ст. 476 УПК РФ), а суд - определение о признании его гражданским истцом.

Постановление (определение) о признании гражданским истцом может быть вынесено только после возбуждения уголовного дела и лишь в отношении гражданина, предприятия, учреждения или организации, во-первых, понесших материальный вред от преступления, а, во-вторых, предъявивших требование о его возмещении.

Признание гражданским истцом гражданина, предприятия, учреждения или организации, понесших материальный ущерб от преступления и предъявивших требование о его возмещении не право, а обязанность дознавателя, следователя, судьи, суда. К такому выводу приводит анализ судебной практики. Невыполнение этого требования<sup>99</sup> иногда имело следствием отмену судебного решения по делу<sup>100</sup>.

Гражданским истцом может быть признан не только владелец похищенной вещи, но и лицо, пользующееся таковой по доверенности. В основном это положение касается случаев пользования автомобилем по генеральной доверенности. Если в таковой отмечено, что гражданин име-

---

<sup>99</sup> Основания признания лица гражданским истцом в УПК РФ, по сравнению с УПК РСФСР не изменились.

<sup>100</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 31 августа 1994 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1995. № 1.

ет право пользоваться автомашиной и несет полную материальную ответственность за ее сохранность перед владельцем, то при похищении (повреждении и др.) этого транспортного средства ущерб причиняется и соответственно подлежит возмещению не только собственнику, но и пользователю<sup>101</sup>. При этом возмещаться должен не только материальный, но и заявленный гражданским истцом моральный ущерб. Похищением автомобиля пользователю причиняется материальный ущерб — сумма, выплаченная владельцу за предоставление доверенности, и размер государственной пошлины, за ее оформление.

Потерпевший, который предъявил требование о возмещении причиненного ему имущественного вреда, должен быть признан гражданским истцом<sup>102</sup>.

Судам предписывалось разъяснять органам социального страхования, что они вправе предъявлять иски к лицам, осужденным за хулиганство, о возмещении денежных средств, израсходованных на выплату потерпевшим от хулиганских действий пособий по временной нетрудоспособности<sup>103</sup>.

### 3.11.2. Процессуальное положение гражданского истца

Правовой статус гражданского истца состоит из прав и обязанностей, предоставленных (возложенных) законом именно гражданскому истцу. Данный человек может быть допрошен, но на допросе он будет обладать статусом потерпевшего или свидетеля. Поэтому прав, присущих допрашиваемому правовой статус гражданского истца в принципе содержать не должен, хотя в ст. 44 УПК РФ, специально посвященной статусу гражданского истца, некоторые из них все же указаны.

Гражданский истец обладает следующим комплексом прав.

#### 3.11.2.1. Права гражданского истца одинаковые с правами всех других участвующих в уголовном процессе лиц

- 1) знать свои права и обязанности (ч. 1 ст. 11 УПК РФ);
- 2) делать заявления, давать показания и объяснения на родном языке или языке, которым он владеет (п. 5 ч. 4 ст. 44 УПК РФ);
- 3) пользоваться помощью переводчика бесплатно (п. 6 ч. 4 ст. 44 УПК РФ);
- 4) представлять доказательства (п. 2 ч. 4 ст. 44 УПК РФ);
- 5) заявлять ходатайства и отводы (п. 4 ч. 4 ст. 44 УПК РФ);

---

<sup>101</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 1 сентября 1993 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1994. № 8.

<sup>102</sup> См.: О практике применения судами законодательства, регламентирующего участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 1 ноября 1985 г. № 16// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С. 265.

<sup>103</sup> См.: О судебной практике по делам о хулиганстве: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 декабря 1991 г. № 5// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.485.

6) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, руководителя следственной группы, начальника следственного отдела, прокурора, судьи и суда (п. 17 ч. 4 ст. 44 УПК РФ).

### **3.11.2.2. Права гражданского истца, как участника следственного действия**

7) быть уведомленным о применении при производстве следственного действия технических средств (ч. 5 ст. 166 УПК РФ);

8) знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием (п. 9 ч. 4 ст. 44 УПК РФ);

9) требовать дополнения протоколов следственных действий, произведенных с его участием (ст. 166 УПК РФ);

10) требовать внесения в протокол следственного действия уточнений (ст. 166 УПК РФ);

11) удостоверять правильность записи показаний и всего содержания протокола следственного действия, в котором он принимал участие.

#### **Дополнительные права допрашиваемого гражданского истца**

12) явиться на допрос с адвокатом в соответствии с ч. 5 ст. 189 УПК РФ;

13) отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга (своей супруги) и других близких родственников, круг которых определен п. 4 ст. 5 УПК РФ. При согласии гражданского истца дать показания он должен быть предупрежден о том, что его показания могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, в том числе и в случае его последующего отказа от этих показаний (п. 7 ч. 4 ст. 44 УПК РФ);

14) пользоваться письменными заметками (ч. 1 ст. 279 УПК РФ);

15) читать документы, относящиеся к его показаниям (ч. 2 ст. 279 УПК РФ);

16) подписать каждую страницу протокола допроса (очной ставки).

### **3.11.2.3. Права гражданского истца одинаковые с правами потерпевшего**

17) собирать письменные документы и предметы для приобщения их к уголовному делу в качестве доказательств (ч. 2 ст. 86 УПК РФ);

18) участвовать с разрешения следователя или дознавателя в следственных действиях, производимых по его ходатайству либо ходатайству его представителя (п. 10 ч. 4 ст. 44 УПК РФ);

20) участвовать в судебном разбирательстве в суде первой инстанции;

21) принимать участие в исследовании доказательств во время судебного следствия;

22) представить суду в письменном виде предлагаемую им формулировку решения по вопросам, указанным в п. п. 1-6 ст. 299 УПК РФ (ч. 7 ст. 292 УПК РФ);

23) знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания (п. 16 ч. 4 ст. 44 УПК РФ);

24) обжаловать приговор, определение и постановление суда в части, касающейся гражданского иска (п. 18 ч. 4 ст. 44 УПК РФ);

25) знать о принесенных по уголовному делу жалобах и представлениях и подавать на них возражения (п. 19 ч. 4 ст. 44 УПК РФ);

26) получить копии принесенных по делу жалоб и представлений, когда таковые затрагивают их интересов (ч. 1 ст. 358 УПК РФ);

27) участвовать в судебном рассмотрении принесенных жалоб и представлений в порядке, установленном УПК РФ (п. 20 ч. 4 ст. 44 УПК РФ);

28) в случае рассмотрения уголовного дела в кассационном порядке представлять суду дополнительные материалы;

29) при рассмотрении дела в кассационном порядке после краткого изложения содержания приговора или иного обжалуемого судебного решения, а также его кассационной жалобы выступить в обоснование своих доводов (ч. 3 ст. 377 УПК РФ);

30) участвовать в рассмотрении заключение прокурора о возобновлении производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств, если при этом непосредственно затрагиваются их интересы (ст. ст. 407, 417 УПК РФ);

31) при рассмотрении дела в надзорном порядке и по новым или вновь открывшимся обстоятельствам после доклада прокурора дать свои устные объяснения (ст. ст. 407, 417 УПК РФ).

#### **3.11.2.4. Специфические права гражданского истца**

32) иметь представителя (п. 8 ч. 4 ст. 44 УПК РФ);

33) просить судью о принятии мер обеспечения заявленного им иска (ст. 230 УПК РФ);

34) знать о принятых решениях, затрагивающих его интересы, и получать копии процессуальных решений, относящихся к предъявленному им гражданскому иску (п. 13 ч. 4 ст. 44 УПК РФ);

35) знакомиться по окончании расследования с материалами уголовного дела, относящимися к предъявленному им гражданскому иску (п. 12 ч. 4 ст. 44 УПК РФ);

36) во время ознакомления со всеми материалами дела выписывать из него любые сведения и в любом объеме (п. 12 ч. 4 ст. 44 УПК РФ);

37) предъявлять иск в порядке гражданского судопроизводства;

38) отказаться от предъявленного им гражданского иска. До принятия отказа от гражданского иска дознаватель, следователь, прокурор, суд разъясняет гражданскому истцу последствия отказа от гражданского иска, предусмотренные ч. 5 ст. 44 УПК РФ (п. 11 ч. 4 ст. 44 УПК РФ);

39) участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой и апелляционной инстанций (п. 14 ч. 4 ст. 44 УПК РФ);

40) поддерживать гражданский иск (п. 1 ч. 4 ст. 44 УПК РФ);

41) давать объяснения по предъявленному иску (п. 3 ч. 4 ст. 44 УПК РФ);

42) выступать в прениях сторон для обоснования гражданского иска (п. 15 ч. 4 ст. 44 УПК РФ).

#### **3.11.2.5. Обязанности гражданского истца**

Помимо прав у гражданского истца есть и обязанности:

- 1) представлять документы, связанные с предъявленным иском;
- 2) являться по вызову лица или органа, в производстве которого находится уголовное дело;
- 3) соблюдать порядок в судебном заседании;
- 4) подчиняться распоряжениям председательствующего (ст. 258 УПК РФ);
- 5) иные обязанности.

В случае ненадлежащего исполнения гражданским истцом возложенных на него обязанностей, к нему при наличии к тому оснований могут быть применены меры процессуального принуждения: обязательство о явке, привод и (или) денежное взыскание (ч. 2 ст. 111 УПК РФ).

#### **3.12. Понятие и процессуальный статус представителей потерпевшего, частного обвинителя и гражданского истца**

Процессуальной функцией представителя (законного представителя) является обеспечение законных интересов представляемого лица, затрагиваемых в связи с производством по уголовному делу.

Представителем потерпевшего (гражданского истца, частного обвинителя) лицо становится после вынесения постановления (определения) о допуске для участия в уголовном деле представителя потерпевшего (гражданского истца, частного обвинителя). Представителями могут выступать адвокат (по мнению Конституционного Суда РФ<sup>104</sup>, и другие лица об участии которых ходатаует представляемый), а по делам, подсудным мировому судье, по постановлению последнего также: супруг, супруга, один из родителей, сын, дочь, усыновитель, усыновленный, родной брат или сестра, дед, бабушка, внучка, внук или иное лицо, о допуске которого ходатайствует потерпевший или гражданский истец.

Представителями могут выступать опекуны, попечители, должностные лица, представляемых организаций (предприятий, учреждений), а также иные лица, правомочные в соответствии с ГК РФ представлять интересы потерпевшего, частного обвинителя и гражданского истца.

В российском уголовном процессе существует два вида представительства: по соглашению заинтересованных лиц (договорное) и в силу закона (законное). В первом случае в качестве представителей могут высту-

---

<sup>104</sup> См.: По жалобе гражданки Ивкиной Валентины Оноприевны на нарушение ее конституционных прав частью первой статьи 45 и статьей 405 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации: Определение Конституционного Суда РФ от 5 февраля 2004 года № 25-О // Вестник Конституционного Суда РФ. — 2004. № 6. — [Электронный ресурс]. — Справочная Система Консультант Плюс Технология 3000: Информационный банк Законодательство ВерсияПроф. — М., 2004.

пять адвокаты; во втором - близкие родственники, а также должностные лица предприятий, учреждений и организаций, представляющие интересы последних в силу своего должностного положения (руководители, юрисконсульты и т.п.).

К участию в деле представитель допускается на основании:

- ордера на исполнение поручения, выдаваемого соответствующим адвокатским образованием - адвокат;
- постановления мирового судьи, а в случае когда речь идет о близком родственнике, кроме того, - документов, подтверждающих тот факт, что он является отцом, сыном и т.п. представляемого;
- договора-поручения или доверенности - должностные лица предприятий, учреждений, организаций.

Представители и законные представители могут участвовать в деле как наряду с потерпевшим, так и в его отсутствие, за исключением случаев, предусмотренных законом (например, при неявке потерпевшего без уважительных причин в суд в случае, указанном в ч. 2 ст. 249 УПК РФ<sup>105</sup>).

Представители пользуются теми же процессуальными правами, что и лица, интересы которых они представляют. Исключение составляет право потерпевшего давать показания по делу. Оно может быть реализовано только лично потерпевшим.

Представители вправе собирать и представлять письменные документы и предметы для приобщения их к уголовному делу в качестве доказательств (ч. 2 ст. 86 УПК РФ).

Позиция представителя в уголовном процессе должна быть согласована с тем лицом, интересы которого он представляет.

При наличии к тому оснований представители потерпевшего и гражданского истца вправе заявлять самоотвод (ч. 1 ст. 62 УПК РФ).

### **3.13. Понятие и процессуальный статус подозреваемого**

#### **3.13.1. Понятие подозреваемого**

Подозреваемым лицо может стать только после возбуждения уголовного дела. Перечень лиц, которые обладают правовым статусом подозреваемого, исчерпывающий. Это:

- 1) лицо, в отношении которого возбуждено уголовное дело;
- 2) лицо, которое задержано в соответствии со ст. ст. 91 и 92 УПК РФ;
- 3) лицо, к которому применена мера пресечения, до предъявления обвинения.

Не считается с точки зрения уголовно-процессуального закона подозреваемым лицо, в отношении которого имеются показания о соверше-

---

<sup>105</sup> См.: О практике применения судами законодательства, регламентирующего участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 1 ноября 1985 г. № 16// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С. 266.



нии им преступления, лицо, которое в соответствии с положениями ст. 51 Конституции РФ вправе отказаться от дачи показаний, и даже лицо, в отношении которого мера пресечения до предъявления обвинения избрана, но в связи с не установлением его места нахождения или по другим причинам, пока еще не применена. Указанные субъекты уголовного процесса, к примеру, при допросе выступают в ином качестве, хотя при определенных обстоятельствах и могут подвергаться допросу в порядке, предусмотренном для получения показаний от подозреваемого.

### 3.13.2. Процессуальное положение подозреваемого

Правовой статус подозреваемого во многом схож с процессуальным положением обвиняемого. Подозреваемый наделен правами:

- одинаковыми с правами всех других участвующих в уголовном процессе лиц.
- правами участника следственного действия, куда входят и права допрашиваемого.
- правами одинаковыми с правами обвиняемого, составной частью которых являются права, обусловленные избранием в отношении подозреваемого меры пресечения - заключения под стражу.
- специфическими правами подозреваемого.

Соответственно перечень прав подозреваемого выглядит следующим образом.

#### **3.13.2.1. Права подозреваемого одинаковые с правами всех других участвующих в уголовном процессе лиц**

- 1) знать свои права и обязанности (ч. 1 ст. 11 УПК РФ);
- 2) делать заявления, давать показания и объяснения на своем родном языке или языке, которым владеет;
- 3) пользоваться помощью переводчика бесплатно;
- 4) представлять доказательства (п. 4 ч. 4 ст. 46 УПК РФ);
- 5) заявлять ходатайства и отводы;
- 6) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, руководителя следственной группы, начальника следственного отдела, прокурора, судьи и суда (п. 10 ч. 4 ст. 46 УПК РФ).

#### **3.13.2.2. Права подозреваемого, как участника следственного действия**

##### **Общие права участника следственного действия**

- 7) быть уведомленным о применении при производстве следственного действия технических средств (ч. 5 ст. 166 УПК РФ);
- 8) знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием;
- 9) требовать внесения в протокол следственного действия уточнений;
- 10) требовать дополнения протокола следственного действия;

11) удостоверять правильность записи показаний и всего содержания протокола следственного действия, в котором он принимал участие;

12) отказаться подписать протокол следственного действия, дать объяснение причин такого отказа, которое заносится в данный протокол (ст. 167 УПК РФ);

**Дополнительные права допрашиваемого подозреваемого**

13) явиться на допрос с защитником;

14) не сообщать никаких сведений против самого себя, своего супруга и близких родственников;

15) пользоваться письменными заметками, когда им сообщаются данные, которые трудно удержать в памяти;

16) читать документы, относящиеся к его показаниям;

17) подписать каждую страницу протокола допроса (очной ставки).

**Права подозреваемого при назначении и производстве судебной экспертизы**

18) знакомиться с постановлением о назначении судебной экспертизы;

19) заявлять отвод эксперту или ходатайствовать о производстве судебной экспертизы в другом экспертном учреждении;

20) ходатайствовать о привлечении в качестве экспертов указанных ими лиц либо о производстве судебной экспертизы в конкретном экспертном учреждении;

21) ходатайствовать о внесении в постановление о назначении судебной экспертизы дополнительных вопросов эксперту;

22) присутствовать с разрешения следователя при производстве судебной экспертизы, давать объяснения эксперту;

23) знакомиться с заключением эксперта или сообщением о невозможности дать заключение, а также с протоколом допроса эксперта (ч. 1 ст. 198 УПК РФ).

**3.13.2.3. Права подозреваемого одинаковые с правами обвиняемого**

**Общие права одинаковые с правами обвиняемого**

24) давать показания;

25) защищать свои права;

26) пользоваться помощью защитника (ст. 49 УПК РФ).

В соответствии с п. 3 ч. 4 ст. 46 УПК РФ подозреваемый вправе пользоваться помощью защитника с момента:

- возбуждения уголовного дела частного обвинения или уголовного дела по преступлению, указанному в ч. 3 ст. 150 УПК РФ (по которому будет произведено дознание);

- фактического задержания лица, подозреваемого в совершении преступления.

Между тем, в ч. 1 ст. 16 УПК РФ отмечено, что подозреваемому обеспечивается право на защиту, которое он может осуществлять лично

либо с помощью защитника. Соответственно, как только лицо становится подозреваемым, а значит в случае возбуждения в отношении него любого уголовного дела, у него появляется право пользоваться помощью защитника;

27) в случае своего несовершеннолетия или душевного заболевания иметь законного представителя;

28) участвовать с разрешения следователя или дознавателя в следственных действиях, производимых по его ходатайству, ходатайству его защитника либо законного представителя.

**Права подозреваемого, обусловленные избранием в отношении него меры пресечения - заключения под стражу**

29) участвовать в судебном заседании по рассмотрению судом вопроса об избрании в отношении него заключения под стражу (ст. 108 УПК РФ);

30) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения суда, судьи, прокурора, начальника следственного отдела, руководителя следственной группы, следователя и дознавателя;

31) участвовать при рассмотрении судьей его жалоб или жалобы непосредственно затрагивающей его интересы;

32) защищать свои права и защищаться всеми не запрещенными законом средствами и способами;

33) получать информацию о режиме содержания под стражей, дисциплинарных требованиях, порядке подачи предложений, заявлений и жалоб;

34) на личную безопасность в местах содержания под стражей;

35) обращаться с просьбой о личном приеме к начальнику места содержания под стражей и лицам, контролирующим деятельность места содержания под стражей, во время нахождения указанных лиц на его территории;

36) на свидания с защитником.

Свидания подозреваемого с его защитником могут иметь место в условиях, позволяющих сотруднику правоохранительных органов видеть их, но не слышать. Первое свидание с защитником по ходатайству лица, подозреваемого в совершении преступления, должно быть предоставлено ему до его первого допроса в качестве подозреваемого;

37) на свидания с родственниками и иными лицами, перечисленными в ст. 18 Федерального закона «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений».

Подозреваемому (также как затем и обвиняемому) на основании письменного разрешения лица или органа, в производстве которых находится уголовное дело, может быть предоставлено не более двух свиданий в месяц с родственниками или любыми иными лицами продолжительностью до трех часов каждое. Свидания с родственниками и иными лицами осуществляются под контролем сотрудников мест содержания под стра-

жей и в случае попытки передачи подозреваемому запрещенных предметов, веществ и продуктов питания либо сведений, которые могут препятствовать установлению истины по уголовному делу или способствовать совершению преступления, прерываются досрочно;

38) хранить при себе документы и записи, относящиеся к уголовному делу либо касающиеся вопросов реализации своих прав и законных интересов, за исключением тех документов и записей, которые могут быть использованы в противоправных целях или которые содержат сведения, составляющие государственную или иную охраняемую законом тайну;

39) вести переписку и пользоваться письменными принадлежностями;

40) получать бесплатное питание, материально-бытовое и медико-санитарное обеспечение, в том числе в период участия их в следственных действиях и судебных заседаниях;

41) на восьмичасовой сон в ночное время, в течение которого запрещается их привлечение к участию в процессуальных и иных действиях, за исключением случаев, предусмотренных УПК РФ;

42) пользоваться ежедневной прогулкой продолжительностью не менее одного часа;

43) пользоваться собственными постельными принадлежностями, а также другими вещами и предметами, перечень и количество которых определяются Правилами внутреннего распорядка в местах содержания под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений<sup>106</sup>;

44) пользоваться литературой и изданиями периодической печати из библиотеки места содержания под стражей либо приобретенными через администрацию места содержания под стражей в торговой сети, а также настольными играми;

45) отправлять религиозные обряды в помещениях места содержания под стражей подозреваемых и обвиняемых, иметь при себе религиозную литературу, предметы религиозного культа - при условии соблюдения Правил внутреннего распорядка и прав других подозреваемых и обвиняемых;

46) заниматься самообразованием и пользоваться для этого специальной литературой;

47) получать посылки, передачи;

48) на вежливое обращение со стороны сотрудников мест содержания под стражей;

49) участвовать в гражданско-правовых сделках;

50) иные предусмотренные ст. 17 Федерального закона “О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений” права.

---

<sup>106</sup> Далее - Правила внутреннего распорядка.

#### **3.13.2.4. Специфические права подозреваемого**

51) знать, в чем он подозревается, и получить копию постановления о возбуждении против него уголовного дела, либо копию протокола задержания, либо копию постановления о применении к нему меры пресечения.

В начале первого протокола допроса подозреваемого должно быть отмечено, в чем он подозревается, и еще до дачи по существу подозрения показаний подозреваемому предоставляется возможность своей подписью удостоверить факт разъяснения сущности подозрения. Следователь и дознаватель не обязаны разъяснять подозреваемому, какими доказательствами, подтверждающими их предположение о его причастности к совершению преступления, они располагают.

Согласно п. 1 ч. 4 ст. 46 УПК РФ подозреваемый вправе получить копию документа, после составления которого он стал обладать статусом подозреваемого. Соответственно на следователе (дознавателе и др.) не лежит обязанности представления подозреваемому копии названного в указанном пункте документа, когда подозреваемым он стал еще до момента оформления этого документа. К примеру, если подозреваемым лицо стало после возбуждения уголовного дела, затем в отношении него в соответствии со ст. 100 УПК РФ была применена мера пресечения не связанная с лишением свободы, подозреваемому вручается только копия постановления о возбуждении уголовного дела. Копию постановления о применении к нему меры пресечения он имеет право получить только в том случае, если в ходе расследования его стали подозревать в совершении другого (совершенного иного или еще одного) преступления. Право получения копий указанных документов обусловлено тем, что подозреваемый должен знать, в чем его подозревают. Копия же протокола задержания в любом случае должна быть передана подозреваемому. В данном процессуальном документе, помимо решения об его задержании отражается ход и результаты такого следственного действия как личный обыск. По общему же правилу, закрепленному в ч. 15 ст. 182 и приложении № 36 ст. 476 УПК РФ, обыскиваемому следует вручать копию протокола, в котором зафиксированы ход и результаты проведенного в отношении него личного обыска;

52) давать объяснения и показания по поводу имеющегося в отношении его подозрения либо отказаться от дачи объяснений и показаний.

При согласии давать показания подозреваемый должен быть предупрежден о возможности использования его показаний в качестве доказательств по уголовному делу, в том числе и при его последующем отказе от них, за исключением случая, когда показания им были даны в отсутствие защитника (включая случаи отказа от защитника), и не подтверждаются им в суде.

Подозреваемый правомочен на дачу объяснений по существу обстоятельств, которые позволили задержать его в порядке ст. 92 УПК РФ (избрать ему меру пресечения). Никаких касающихся продолжительности

дачи объяснений и количества листов, на которых они изложены, ограничений законодателем не предусмотрено. Между тем следовательно, дознаватель в случае необходимости, вправе указать подозреваемому на отсутствие какой-либо связи между сообщаемыми им сведениями и расследуемым преступлением;

53) собирать письменные документы и предметы для приобщения их к уголовному делу в качестве доказательств (ч. 2 ст. 86 УПК РФ).

Подозреваемый вправе представлять предметы и документы, имеющие значение для дела, часть из которых затем может быть признана вещественными доказательствами, а другая - "иными документами";

54) иные права.

### **3.13.2.5. Обязанности подозреваемого**

На подозреваемого, кроме того, возложены обязанности. Заключение под стражу подозреваемый должен:

1) надлежащим образом вести себя в соответствии с характером примененной меры пресечения;

2) соблюдать порядок в местах заключения;

3) выполнять законные требования администрации.

Подозреваемый также обязан подчиниться постановлениям об освидетельствовании (ст. 179 УПК РФ) и получении образцов для сравнительного исследования (ч. 3 ст. 202 УПК РФ), а также выполнять иные обязанности.

## **3.14. Понятие и процессуальный статус обвиняемого**

### **3.14.1. Понятие обвиняемого**

Обвиняемым лицо может стать только после возбуждения уголовного дела.

Обвиняемым лицо становится сразу после подписания уполномоченным на то лицом (следователем, дознавателем и т.п.) законного и обоснованного постановления о привлечении в качестве обвиняемого, либо после утверждения начальником органа дознания обвинительного акта. По делам частного обвинения, когда по заявлению не проводилось досудебного производства лицо, в отношении которого подана жалоба, становится обвиняемым (подсудимым) с момента констатации наличия в распоряжении мирового судьи оснований для назначения судебного заседания (ч. ч. 3, 4 ст. 319 УПК РФ), а также с после соединения встречного заявления с первоначальным (ч. 3 ст. 321 УПК РФ).

Обвиняемыми они становятся вне зависимости от того, известно им о вынесении такого постановления (обвинительного акта, констатации наличия оснований для назначения судебного заседания) или нет.

Подсудимым лицо становится с момента назначения судебного заседания, а не сразу же после принятия дела судом от прокурора. Как судьей вынесено соответствующее постановление, обвиняемый именуется

подсудимым. Исходя из редакции ст. 319 УПК РФ, по делам частного обвинения, по которым не производилось досудебного производства, подсудимый в уголовном процессе появляется еще раньше. Как отмечалось выше, это происходит с момента появления оснований для назначения судебного заседания, или вынесения постановления о соединении встречного заявления с первоначальным.

Осужденным лицо становится с момента подписания всем составом суда обвинительного приговора, то есть еще до его оглашения и тем более до вступления приговора в законную силу. То же правило распространяется и на появление у лица правового статуса оправданного. Обвиняемый называется оправданным с момента подписания оправдательного приговора последним из участвующих в судебном разбирательстве судей.

### 3.14.2. Процессуальное положение обвиняемого

Процессуальное положение обвиняемого в уголовном процессе predetermined предоставленными ему правами и возложенными на него обязанностями, которые закреплены не только в УПК, но и в других законах РФ. К числу таковых, как минимум, относится Федеральный закон “О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений”.

Обвиняемый наделен широким кругом прав, усвоить которые не легко. Поэтому представляется возможным в целях облегчения запоминания все права обвиняемого подразделить на пять групп.

1. Права одинаковые с правами всех других участвующих в уголовном процессе лиц.

2. Права участника следственного действия, куда входят и права допрашиваемого.

3. Права обвиняемого как одной из сторон.

4. Права одинаковые с правами потерпевшего.

5. Права одинаковые с правами подозреваемого, составной частью которых являются права, обусловленные избранием в отношении обвиняемого меры пресечения - заключения под стражу.

6. Специфические права обвиняемого.

Попытаемся привести максимально полный перечень прав обвиняемого. На наш взгляд он выглядит так.

#### **3.14.2.1. Права обвиняемого, одинаковые с правами всех других участвующих в уголовном процессе лиц**

- 1) знать свои права и обязанности (ч. 1 ст. 11 УПК РФ);
- 2) делать заявления, давать показания и объяснения на своем родном языке или языке, которым владеет (п. 6 ч. 4 ст. 47 УПК РФ);
- 3) пользоваться услугами переводчика бесплатно (п. 7 ч. 4 ст. 47 УПК РФ);
- 4) представлять доказательства (п. 4 ч. 4 ст. 47 УПК РФ);
- 5) заявлять ходатайства и отводы;

6) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, руководителя следственной группы, начальника следственного отдела, прокурора и суда (п. 14 ч. 4 ст. 47 УПК РФ).

#### **3.14.2.2. Права обвиняемого, как участника следственного действия**

- 1) быть уведомленным о применении при производстве следственного действия технических средств (ч. 5 ст. 166 УПК РФ);
- 2) знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием, и подавать на них замечания;
- 3) требовать внесения в протокол следственного действия уточнений;
- 4) требовать дополнения протокола следственного действия;
- 5) удостоверить правильность записи показаний и всего содержания протокола следственного действия, в котором он принимал участие.

#### **Дополнительные права допрашиваемого обвиняемого**

- 6) явиться на допрос с адвокатом;
- 7) не сообщать никаких сведений против самого себя, своего супруга (своей супруги) и близких родственников, круг которых определен п. 4 ст. 5 УПК РФ;
- 8) пользоваться письменными заметками, когда им сообщаются данные, которые трудно удержать в памяти;
- 9) читать документы, относящиеся к его показаниям;
- 10) подписать каждую страницу протокола допроса (очной ставки).

#### **3.9.3.3. Права обвиняемого как одной из сторон**

- 1) собирать письменные документы и предметы для приобщения их к уголовному делу в качестве доказательств (ч. 2 ст. 86 УПК РФ);
- 2) участвовать с разрешения следователя (дознателя и др.) в следственных действиях, производимых по его ходатайству или ходатайству его защитника либо законного представителя) (п. 10 ч. 4 ст. 47 УПК РФ);
- 3) участвовать в предварительном слушании (ч. 1 ст. 234 УПК РФ);
- 4) участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в суде первой инстанции;
- 5) принимать участие в исследовании доказательств во время судебного следствия (ст. 274 УПК РФ);
- 6) представить суду в письменном виде предлагаемую им формулировку решения по вопросам, указанным в п. п. 1–6 ч. 1 ст. 299 УПК РФ (ч. 7 ст. 292 УПК РФ);
- 7) знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания (п. 17 ч. 4 ст. 47 УПК РФ);
- 8) обжаловать приговор, определение, постановление суда (п. 18 ч. 4 ст. 47 УПК РФ);
- 9) знать о принесенных по уголовному делу жалобах и представлениях;



10) получать копии принесенных по уголовному делу жалоб и представлений и подавать возражения на эти жалобы и представления (п. 19 ч. 4 ст. 47 УПК РФ);

25) участвовать в судебном рассмотрении принесенных жалоб и представлений в порядке, установленном УПК РФ;

11) участвовать в судебном разбирательстве в суде второй и надзорной инстанций (п. 16 ч. 4 ст. 47 УПК РФ);

12) представлять суду, рассматривающему дело в кассационном порядке, дополнительные материалы (ч. 5 ст. 377 УПК РФ);

13) при рассмотрении дела в кассационном порядке после краткого изложения содержания приговора или иного обжалуемого судебного решения, а также его кассационной жалобы выступить в обоснование своих доводов (ч. 3 ст. 377 УПК РФ);

14) участвовать в рассмотрении заключение прокурора о возобновлении производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств, если при этом непосредственно затрагиваются их интересы (ст. ст. 407, 417 УПК РФ);

15) при рассмотрении дела в надзорном порядке и ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств после доклада прокурора дать свои устные объяснения (ст. ст. 407, 417 УПК РФ).

#### **3.14.2.3. Права обвиняемого одинаковые с правами потерпевшего**

1) знать, в чем он обвиняется (п. 1 ч. 4 ст. 47 УПК РФ);

2) знакомиться по окончании предварительного расследования со всеми материалами дела, выписывать из него любые сведения и в любом объеме (п. 12 ч. 4 ст. 47 УПК РФ);

3) при ознакомлении с материалами дела снимать за свой счет копии с материалов уголовного дела, в том числе с помощью технических средств (п. 13 ч. 4 ст. 47 УПК РФ);

#### **3.14.2.4. Права обвиняемого одинаковые с правами подозреваемого**

##### **Общие права одинаковые с правами подозреваемого**

1) давать показания;

2) защищать свои права;

3) пользоваться помощью защитника, в том числе бесплатно в случаях, предусмотренных УПК РФ (п. 8 ч. 4 ст. 47 УПК РФ);

4) в случае своего несовершеннолетия или душевного заболевания иметь законного представителя.

##### **Права обвиняемого при назначении и производстве судебной экспертизы**

1) знакомиться с постановлением о назначении судебной экспертизы;

2) заявлять отвод эксперту или ходатайствовать о производстве судебной экспертизы в другом экспертном учреждении;

3) ходатайствовать о привлечении в качестве экспертов указанных ими лиц либо о производстве судебной экспертизы в конкретном экспертном учреждении;

4) ходатайствовать о внесении в постановление о назначении судебной экспертизы дополнительных вопросов эксперту;

5) ставить вопросы эксперту;

6) присутствовать с разрешения следователя при производстве судебной экспертизы, давать объяснения эксперту;

7) знакомиться с заключением эксперта или сообщением о невозможности дать заключение, а также с протоколом допроса эксперта (ч. 1 ст. 198 УПК РФ).

Заключение эксперта или его сообщение о невозможности дать заключение, а также протокол допроса эксперта предъявляются следователем обвиняемому и его защитнику, которым имеют право ходатайствовать о назначении дополнительной либо повторной судебной экспертизы (ч. 1 ст. 206 УПК РФ).

**Права обвиняемого, обусловленные избранием в отношении него меры пресечения - заключения под стражу**

1) участвовать в рассмотрении судом вопроса об избрании в отношении его меры пресечения и в иных случаях, предусмотренных п.п. 1-3 и 10, ч. 2 ст. 29 УПК РФ (п. 16 ч. 4 ст. 47 УПК РФ);

2) иметь свидания с защитником наедине и конфиденциально, в том числе до первого допроса обвиняемого, без ограничения их числа и продолжительности (п. 9 ч. 4 ст. 47 УПК РФ), а по разрешению следователя с родственниками и иными лицами.

Свидания обвиняемого с его защитником могут иметь место в условиях, позволяющих сотруднику места содержания под стражей видеть их, но не слышать. Обвиняемому (также как и подозреваемому) на основании письменного разрешения лица или органа, в производстве которых находится уголовное дело, может быть предоставлено не более двух свиданий в месяц с родственниками или любыми иными лицами продолжительностью до трех часов каждое. Свидания с родственниками и иными лицами осуществляются под контролем сотрудников мест содержания под стражей и в случае попытки передачи обвиняемому запрещенных предметов, веществ и продуктов питания либо сведений, которые могут препятствовать установлению истины по уголовному делу или способствовать совершению преступления, прерываются досрочно;

3) хранить при себе документы и записи, относящиеся к уголовному делу либо касающиеся вопросов реализации своих прав и законных интересов, за исключением тех документов и записей, которые могут быть использованы в противоправных целях или которые содержат сведения, составляющие государственную или иную охраняемую законом тайну;

4) на личную безопасность в местах содержания под стражей;

5) на вежливое обращение со стороны сотрудников мест содержания под стражей;

6) получать информацию о режиме содержания под стражей, дисциплинарных требованиях, порядке подачи предложений, заявлений и жалоб;

7) обращаться с просьбой о личном приеме к начальнику места содержания под стражей и лицам, контролирующим деятельность места содержания под стражей, во время нахождения указанных лиц на его территории;

8) вести переписку и пользоваться письменными принадлежностями;

9) пользоваться ежедневной прогулкой продолжительностью не менее одного часа;

10) на восьмичасовой сон в ночное время, в течение которого запрещается их привлечение к участию в процессуальных и иных действиях, за исключением случаев, предусмотренных УПК РФ;

11) пользоваться собственными постельными принадлежностями, а также другими вещами и предметами, перечень и количество которых определяются Правилами внутреннего распорядка в местах содержания под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений<sup>107</sup>;

12) получать бесплатное питание, материально-бытовое и медико-санитарное обеспечение, в том числе в период участия их в следственных действиях и судебных заседаниях;

13) пользоваться литературой и изданиями периодической печати из библиотеки места содержания под стражей либо приобретенными через администрацию места содержания под стражей в торговой сети, а также настольными играми;

14) отправлять религиозные обряды в помещениях места содержания под стражей подозреваемых и обвиняемых, иметь при себе религиозную литературу, предметы религиозного культа - при условии соблюдения Правил внутреннего распорядка и прав других подозреваемых и обвиняемых;

15) заниматься самообразованием и пользоваться для этого специальной литературой;

16) участвовать в гражданско-правовых сделках.

**Обвиняемые, которые содержатся в следственных изоляторах и тюрьмах, имеют также следующие права:**

1) получать и отправлять денежные переводы;

2) заключать и расторгать брак, участвовать в иных семейно-правовых отношениях в случае, если это не противоречит закону;

3) приобретать продукты питания и предметы первой необходимости в магазине (ларьке) следственного изолятора (тюрьмы) либо через администрацию места содержания под стражей в торговой сети;

---

<sup>107</sup> Далее - Правила внутреннего распорядка.

- 4) подписываться на газеты и журналы и получать их;
- 5) получать от администрации при необходимости одежду по сезону, разрешенную к ношению в местах содержания под стражей;
- 6) при наличии соответствующих условий предоставляется возможность трудиться (ст. 17 Федерального закона “О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений”).

#### **3.14.2.5. Специфические права обвиняемого**

1) возражать против обвинения, давать показания по предъявленному ему обвинению либо отказываться от дачи показаний.

При согласии давать показания обвиняемый должен быть предупрежден о возможности использования его показаний в качестве доказательств по уголовному делу, в том числе и при его последующем отказе от них, за исключением случая, когда показания им были даны в ходе досудебного производства по уголовному делу в отсутствие защитника (включая случаи отказа от защитника), и не подтверждаются им в суде (п. 3 ч. 4 ст. 47 УПК РФ);

2) возражать против прекращения в отношении него уголовного дела по основаниям, предусмотренным ч. 2 ст. 27 УПК РФ (п. 15 ч. 4 ст. 47 УПК РФ);

3) получить копию постановления о привлечении его в качестве обвиняемого, копию постановления о применении к нему меры пресечения, копию обвинительного заключения или обвинительного акта (п. 2 ч. 4 ст. 47 УПК РФ);

4) получать копии обжалуемых приговора, определения, постановления суда (п. 18 ч. 4 ст. 47 УПК РФ);

5) знакомиться с материалами, на основании которых принимаются судебные решения об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу или о продлении срока содержания под стражей, если эти решения затрагивают права и свободы обвиняемого<sup>108</sup>;

6) участвовать в прениях сторон, если защитник в судебном заседании не участвует (ч. 1 ст. 292 УПК РФ);

7) право на последнее слово (ст. 293 УПК РФ);

8) иные права.

Правовой статус обвиняемого состоит не только из положений, закрепленных в УПК РФ. В ст. 6 Европейской конвенции «О защите прав человека и основных свобод» помимо некоторых вышеуказанных закреплены также такие права обвиняемого, как:

- быть незамедлительно и подробно уведомленным на понятном ему языке о характере и основании предъявленного ему обвинения (п. “а”),
- иметь достаточное время и возможности для подготовки своей защиты (п. “b”).

---

<sup>108</sup> См.: По жалобе гражданина Ковалев Сергея Владимировича на нарушение его конституционных прав положениями статей 47 и 53 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации: Определение Конституционного Суда РФ от 12 мая 2003 г. № 173-О // СЗ РФ.- 2003. № 27 (ч. 2). Ст. 2872.

Согласно п. 2 ч. 4 ст. 47 УПК РФ обвиняемый вправе получить копии ряда документов, в том числе и копию обвинительного заключения (обвинительного акта). Подсудимому, находящемуся на свободе, копия обвинительного заключения (обвинительного акта) вместе с повесткой о вызове его в судебное заседание вручается под расписку рассылным или непосредственно в суде секретарем либо высылается заказным письмом с уведомлением о получении.

Если подсудимый содержится под стражей, копия обвинительного заключения (обвинительного акта) посылается соответствующей администрации места предварительного заключения для вручения ему под расписку, которая должна быть возвращена в суд. Одновременно с копией обвинительного заключения (обвинительного акта) направляется требование о доставке подсудимого в судебное заседание. В требовании точно указываются фамилия, имя, отчество и год рождения подсудимого, статья Уголовного кодекса, по которой он обвиняется, куда, в какой день и час он должен быть доставлен. Требование подписывается судьей и заверяется гербовой печатью суда.

Копия обвинительного заключения (обвинительного акта) должна быть направлена с таким расчетом, чтобы она была вручена подсудимому не позднее чем за семь суток до рассмотрения уголовного дела в судебном заседании. В случаях изменения обвинения после составления обвинительного заключения (обвинительного акта), подсудимому вручается также копия постановления об изменении обвинения.

В законе содержится специальное указание о необходимости вручения подсудимому приложения к обвинительному заключению, названного в ч. 4 и 5 ст. 220 УПК РФ. Вручение копий приложений к обвинительному заключению служит дополнительной гарантией обеспечения обвиняемому права на защиту. В целях обеспечения безопасности потерпевших, свидетелей и других лиц подсудимым может не вручаться приложение к обвинительному заключению со списком лиц, которые должны быть вызваны в судебное заседание<sup>109</sup>.

#### **3.14.2.6. Обязанности обвиняемого**

Помимо прав у обвиняемого есть и обязанности:

- 1) являться по вызову дознавателя, следователя, руководителя следственной группы, прокурора или суда,
- 2) надлежащим образом вести себя в соответствии с характером примененной меры пресечения,
- 3) подчиниться постановлению об освидетельствовании или получении образцов для сравнительного исследования;  
в случае заключения под стражу:
- 4) соблюдать порядок в местах заключения,
- 5) выполнять требования администрации;

---

<sup>109</sup> См.: Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 26 сентября 1996 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 2.

при рассмотрении дела в суде:

- 6) соблюдать порядок в судебном заседании,
- 7) подчиняться распоряжениям председательствующего,
- 8) иные обязанности.

Согласно п. «б» ст. 20 Федерального закона «О гражданстве Российской Федерации» привлеченный в качестве обвиняемого гражданин не вправе выйти из гражданства РФ. Ему не может быть представлено политическое убежище (п. 5. Положения о порядке предоставления политического убежища в РФ).

### 3.14.3. Типичные факты нарушения правового статуса обвиняемого

Правовой статус обвиняемого состоит из гораздо большего объема прав и обязанностей, чем, к примеру, статус свидетеля. Однако на практике еще нередки случаи, когда гражданина вовлекают в сферу уголовно-процессуальных отношений свидетелем, несмотря на то, что его следовало привлекать в качестве обвиняемого. Обвиняемый знает, в чем он обвиняется, и может защищаться от предъявленного обвинения. Свидетель же, которому задаются уличающие его вопросы, не знает, в чем конкретно он обвиняется, и защищаться не может. У него лишь остается конституционное право не давать показаний, изобличающих себя, супруга и близких родственников. Но умалчивание целей допроса приводит к возможности получения таких сведений (уличающих и обвиняющих данного человека) почти от каждого из допрашиваемых. В конце концов, никто не лишает следователя (дознателя) права предупредить об уголовной ответственности свидетеля за дачу заведомо ложных показаний и отказ от дачи показаний.

Обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность или меньшую, чем ему вменяется виновность, более того, он вправе вообще отказаться от дачи показаний. А такой «свидетель» фактически вынужден под угрозой уголовной ответственности по ст. 307 и ст. 308 УК РФ давать показания, направленные против него самого, то есть он должен либо принимать участие в доказывании своей виновности, либо лгать. Данная практика ущемляет права личности и противоречит действующим в государстве уголовно-процессуальным и нравственным принципам<sup>110</sup>.

Таким образом, правильный выбор момента вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого и предъявления обвинения является важной гарантией соблюдения прав человека в стадии предварительного расследования.

---

<sup>110</sup> См.: Стецовский Ю.И. Если человек обвинен в преступлении.- М., 1988. С.150.

### **3.15. Понятие и процессуальный статус законного представителя обвиняемого (подозреваемого)**

#### **3.15.1. Понятие законного представителя обвиняемого (подозреваемого)**

Законными представителями подозреваемого либо обвиняемого являются родители, усыновители, опекуны или попечители несовершеннолетнего подозреваемого либо обвиняемого, представители учреждений или организаций, на попечении которых он находится, органы опеки и попечительства (п. 12 ст. 5 УПК РФ), допущенные к участию в уголовном деле на основании постановления прокурора, следователя, дознавателя (ч. 1 ст. 426 и приложение № 113 к ст. 476 УПК РФ).

Законные представители несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого допускаются к участию в уголовном деле с момента первого допроса несовершеннолетнего в качестве подозреваемого или обвиняемого. При допуске к участию в уголовном деле им разъясняются их права, обязанности и ответственность (ч. 1 ст. 426 УПК РФ). Суд, прокурор, следователь, дознаватель обязаны обеспечивать законным представителям возможность осуществления этих прав (ч. 1 ст. 11 УПК РФ).

Исходя из содержания ч. 1 ст. 191 УПК РФ законный представитель может быть и у несовершеннолетнего свидетеля. Соответственно он должен допускаться к участию в деле еще до наделения несовершеннолетнего статусом подозреваемого или обвиняемого. По этой же причине законные представители должны быть у несовершеннолетних, не достигших возраста, с момента наступления которого возможно привлечение лица к уголовной ответственности за совершение расследуемого в рамках уголовного дела общественно опасного деяния (преступления). На орган предварительного расследования обязанность привлекать в качестве законного представителя родителя, усыновителя и т.п. такого несовершеннолетнего возложена даже тогда, когда преступления не было, то есть в совершении общественно опасного деяния совместно с малолетним не принимали участия лица, достигшие возраста, с момента наступления которого возможно привлечение лица к уголовной ответственности<sup>111</sup>.

#### **3.15.2. Процессуальный статус законного представителя обвиняемого (подозреваемого)**

Законный представитель обвиняемого (подозреваемого) вправе:

- 1) знать, в чем подозревается или обвиняется несовершеннолетний;
- 2) присутствовать при предъявлении обвинения;
- 3) участвовать в допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, а также с разрешения следователя - в иных следственных действиях, производимых с его участием и участием защитника;

---

<sup>111</sup> О законном представителе см. также раздел «Судебное разбирательство по уголовным делам в отношении несовершеннолетних» главы 28 настоящего учебника.

4) знакомиться с протоколами следственных действий, в которых он принимал участие, и делать письменные замечания о правильности и полноте сделанных в них записей;

5) заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора;

6) представлять доказательства;

7) по окончании предварительного расследования знакомиться со всеми материалами уголовного дела, выписывать из него любые сведения и в любом объеме (ч. 2 ст. 426 УПК РФ).

8) участвовать в судебном разбирательстве.

На судебных стадиях они вправе:

9) заявлять ходатайства и отводы;

10) давать показания;

11) представлять доказательства;

12) участвовать в прениях сторон;

13) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения суда;

14) участвовать в заседании судов апелляционной, кассационной и надзорной инстанций (ч. 1 ст. 428 УПК РФ).

Если в деле имеются доказательства, свидетельствующие о том, что действия законного представителя наносят ущерб интересам несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, законный представитель постановлением (определением) суда, прокурора, следователя, дознавателя может быть отстранен от участия в уголовном деле. Отстранение одного родителя от участия в деле в качестве законного представителя, не является основанием запрета участия в качестве законного представителя другого родителя или иного лица, указанного в п. 12 ст. 5 УПК РФ. В рассматриваемой ситуации к участию в уголовном деле допускается другой законный представитель несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого (ч. 4 ст. 426, ч. 2 ст. 428 УПК РФ).

После того как законного представителя несовершеннолетнего подсудимого суд допустил к участию в судебном разбирательстве в качестве защитника или гражданского ответчика, его статус изменяется. Он перестает быть законным представителем и выступает в уголовном процессе соответственно в качестве защитника или гражданского ответчика. С этого момента другой родитель, усыновитель и т.п. при наличии ходатайства обвиняемого (ч. 2 ст. 49 УПК РФ) может быть допущен к участию в деле в качестве законного представителя.

Аналогичный правовой статус законного представителя лица, в отношении которого ведется производство о применении принудительной меры медицинского характера (ст. 437 УПК РФ)<sup>112</sup>.

---

<sup>112</sup> О законном представителе лица, в отношении которого ведется производство о применении принудительной меры медицинского характера см. подробнее раздел «Процессуальный статус законного представителя лица, в отношении которого ведется производство о применении принудительной меры медицинского характера» главы 29 настоящего учебника.



### **3.16. Понятие и процессуальный статус защитника**

Участие защитника является существенной гарантией прав и законных интересов обвиняемого (подозреваемого) в уголовном процессе. В соответствии п. 1 ч. 1 ст. 7 Федерального закона от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»<sup>113</sup> адвокат обязан честно, разумно и добросовестно отстаивать права и законные интересы подзащитного всеми не запрещенными законодательством Российской Федерации средствами.

#### **3.16.1. Понятие защитника**

Защитником является лицо, допущенное следователем (дознавателем, прокурором, судьей или судом) в качестве такового в уголовный процесс. Защитник осуществляет защиту прав и интересов подозреваемых, обвиняемых, лиц, совершивших запрещенное уголовным законом деяние в состоянии невменяемости. Более того пока факт совершения общественно опасного деяния невменяемым не установлен, адвокат может защищать также лицо, в отношении которого вынесено постановление о назначении судебно-психиатрической экспертизы (ст. 438 УПК РФ) и собраны доказательства, которые в обычном порядке (если бы не было сомнения в его вменяемости) позволили бы вынести постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого. Соответственно защитник – это субъект, осуществляющий в установленном УПК РФ порядке защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых, а также не являющихся таковыми лиц, в отношении которых ведется производство о применении принудительных мер медицинского характера.

Защитником может быть адвокат после предъявления им ордера на исполнение поручения, выдаваемого соответствующим адвокатским образованием, и удостоверения адвоката. По определению или постановлению суда вторым защитником могут быть допущен любой гражданин, о допуске которого ходатайствует обвиняемый. Лишь при производстве у мирового судьи обвиняемый вправе иметь защитника – не адвоката. Мировым судьей указанное лицо допускается в качестве защитника вместо адвоката (ч. 2 ст. 49 УПК РФ). Наличия у указанного лица документа, удостоверяющего его личность; доверенности, юридического образования, каких-либо профессиональных знаний и опыта закон не требует. Конституция РФ не содержит указания на критерии, соблюдение которых свидетельствует о должном уровне квалификации лиц, оказывающих гражданам юридическую помощь<sup>114</sup>.

Если гражданин, не являющийся адвокатом допущен в процесс в качестве защитника, выход из процесса защитника-адвоката или завершение рассмотрения дела мировым судьей (по первой инстанции) не изме-

---

<sup>113</sup> См.: СЗ РФ.- 2002. № 23. Ст. 2102.

<sup>114</sup> См.: По делу о проверке конституционности ч. 4 ст. 47 УПК РСФСР в связи с жалобами граждан Б.В. Антипова, Р.Л. Гитиса и С.В. Абрамова: Постановление Конституционного Суда РФ от 28.01.97 № 2-П// Вестник Конституционного Суда РФ.- 1997. № 1.

няет статуса данного гражданина. Допущенный с соблюдением требований закона в уголовный процесс в качестве защитника, он остается таковым и на последующих судебных стадиях.

### 3.16.2. Процессуальное положение защитника

Защитник в уголовном процессе обладает следующими правами:

#### **3.16.2.1. Права защитника одинаковые с правами всех других участников в уголовном процессе лиц**

- 1) знать свои права и обязанности (ч. 1 ст. 11 УПК РФ);
- 2) делать заявления, давать консультации и т. п. на своем родном языке или языке, которым владеет;
- 3) пользоваться услугами переводчика;
- 4) представлять доказательства.

Защитник вправе представлять предметы и документы, имеющие значение для дела. Представленные им справки о проведенном исследовании, объяснения опрошенных лиц могут быть приобщены к делу как “иной документ”;

- 5) заявлять ходатайства.

Защитник, например, вправе заявить ходатайство, о его уведомлении о каждом следственном действии, которое планируется произвести с участием его подзащитного<sup>115</sup>;

- 6) заявлять отводы любому из лиц, перечисленных в статьях 61-72 УПК РФ;

7) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора, суда и участвовать в их рассмотрении судом.

#### **3.16.2.2. Права защитника, как участника следственного действия**

- 8) быть уведомленным о применении технических средств;
- 9) Знакомиться с протоколами следственных действий, в которых он принимал участие;
- 10) требовать внесения в протокол следственного действия поправок;
- 11) требовать дополнения протоколов следственных действий, в которых он лично принимал участие, и внесения в них уточнений;
- 12) удостоверять правильность записи показаний в протоколе такого следственного действия, в котором он принимал участие.

#### **3.16.2.3. Права защитника одинаковые с правами подзащитного**

**Общие права:**

- 13) присутствовать при предъявлении обвинения;

---

<sup>115</sup> См.: Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 15 мая 1996 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1996. № 8.

14) иметь с подозреваемым и обвиняемым свидания наедине и конфиденциально без большего, чем предусмотрено в ч. 4 ст. 92 УПК РФ, ограничения их числа и продолжительности. Защитнику должна быть предоставлена возможность свидания с подзащитным до первых допросов последнего в качестве подозреваемого и в качестве обвиняемого. Свидания подозреваемого с его защитником могут иметь место в условиях, позволяющих сотруднику правоохранительных органов видеть их, но не слышать;

15) знакомиться по окончании предварительного расследования со всеми материалами уголовного дела, знакомиться с материалами, на основании которых принимаются судебные решения об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу или о продлении срока содержания под стражей, если эти решения затрагивают права и свободы подзащитного<sup>116</sup>, 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.

16) участвовать в предварительном слушании;

17) участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй и надзорной инстанций, а также в рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора;

18) участвовать в исследовании доказательств во время судебного следствия;

19) представить суду в письменном виде предлагаемую им формулировку решения по вопросам, указанным в п. п. 1 - 6 ст. 299 УПК РФ (ч. 7 ст. 292 УПК РФ);

20) знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания;

21) знать о принесенных по делу жалобах и протестах, знакомиться с содержанием таковых, когда таковые касаются интересов подзащитного, и подавать на них возражения;

22) представлять суду, рассматривающему дело в кассационном, порядке дополнительные материалы;

23) при рассмотрении дела в кассационном, надзорном порядке и ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств, после доклада судьи (прокурора) дать свои устные объяснения.

#### **Права защитника при назначении и производстве судебной экспертизы**

24) знакомиться с постановлением о назначении судебной экспертизы;

25) заявлять отвод эксперту или ходатайствовать о производстве судебной экспертизы в другом экспертном учреждении;

---

<sup>116</sup> См.: По жалобе гражданина Ковалёва Сергея Владимировича на нарушение его конституционных прав положениями статей 47 и 53 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации: Определение Конституционного Суда РФ от 12 мая 2003 г. № 173-О // СЗ РФ.- 2003. № 27 (ч. 2). Ст. 2872.

26) ходатайствовать о привлечении в качестве экспертов указанных ими лиц либо о производстве судебной экспертизы в конкретном экспертном учреждении;

27) ходатайствовать о внесении в постановление о назначении судебной экспертизы дополнительных вопросов эксперту;

28) присутствовать с разрешения следователя при производстве судебной экспертизы, давать объяснения эксперту;

29) знакомиться с заключением эксперта или сообщением о невозможности дать заключение, а также с протоколом допроса эксперта (ст. 198 УПК РФ).

#### **3.16.2.4. Специфические права защитника**

30) знать, в чем обвиняется (подозревается) его подзащитный;

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

32) лично ознакомиться с каждым из вынесенных следователем или дознавателем постановлением о привлечении подзащитного в качестве обвиняемого. Между тем до окончания расследования он не вправе требовать от органа предварительного расследования ознакомления его с имеющимися доказательствами обвинения помимо тех, о которых идет речь в ст. 53 УПК РФ и (или) в Определении Конституционного Суда РФ от 12 мая 2003 г. № 173-О «По жалобе гражданина Коваля Сергея Владимировича на нарушение его конституционных прав положениями статей 47 и 53 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации»<sup>117</sup>;

33) 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 (ч. 3 ст. 86 УПК РФ);

34) привлекать специалиста;

35) участвовать в допросе подозреваемого, обвиняемого, а также в иных следственных действиях, производимых с участием подозреваемого, обвиняемого либо по его ходатайству или ходатайству самого защитника в порядке, установленном УПК РФ;

Закон не устанавливает каких-либо ограничений для участия защитника в следственных действиях, производимых с участием подзащитного. Если следователь дал согласие на присутствие обвиняемого при производстве судебной экспертизы, защитнику получать подобное согласие уже не требуется.

Допущенный к участию в деле защитник вправе присутствовать при производстве любого следственного действия, в котором принимает уча-

---

<sup>117</sup> СЗ РФ.- 2003. № 27 (ч. 2). Ст. 2872.

стие его подзащитный и заявлять ходатайство об уведомлении его о таких<sup>118</sup>;

36) давать в присутствии следователя во время производства следственного действия своему подзащитному краткие консультации по вопросам, касающимся предмета оказываемой им юридической помощи.

Если защитник посчитает необходимым дать консультацию подзащитному обвиняемому или подозреваемому в отсутствие следователя, он может ходатайствовать о предоставлении ему возможности реализовать свое, предусмотренное п. 1 ч. 1 ст. 53 и п. 9 ч. 4 ст. 47 УПК РФ право на свидания с подзащитным;

37) задавать с разрешения следователя вопросы допрашиваемым лицам, которые обязательно заносятся в протокол, делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записей в протоколе допроса;

38) 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;

39) участвовать в прениях сторон;

40) быть допущенным к сведениям, составляющим государственную тайну, без проведения специальных проверочных мероприятий, если он участвует в деле, связанном с подобными рода сведениями (ч. 1 ст. 21.1 Закона РФ «О государственной тайне»);

41) использовать иные не запрещенные УПК РФ средства и способы защиты.

На защитника, кроме того, возлагаются обязанности:

1) честно, разумно и добросовестно отстаивать права и законные интересы подзащитного всеми не запрещенными законодательством Российской Федерации средствами.

2) Исполнять требования закона об обязательном участии адвоката в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора или суда, а также оказывать юридическую помощь гражданам Российской Федерации бесплатно в иных случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации (ч. 1 ст. 7 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»).

3) Соблюдать порядок в судебном заседании.

4) Подчиняться распоряжениям председательствующего (ст. 258 УПК РФ).

5) Не отказываться от принятой на себя защиты подозреваемого или обвиняемого.

---

<sup>118</sup> См.: Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 15 мая 1996 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1996. № 8.

6) Не разглашать сведения, сообщенные ему в связи с осуществлением защиты и оказанием другой юридической помощи.

7) Иные обязанности.

Уголовно-процессуальный закон не содержит специального упоминания на наличие у защитника права знать свои права и обязанности. Адвокат имеет высшее юридическое образование и, предполагается, должен знать свой правовой статус. Близким родственникам, а также другим лицам (не адвокатам) допущенным в процесс в качестве защитников рекомендуется права и обязанности защитника разъяснять.

Защитник не вправе разглашать сведения, доверенные подзащитным ему в связи с выполнением адвокатом своих профессиональных функций. Уголовно-процессуальное законодательство, не устанавливая каких-либо исключений из этого правила в зависимости от времени получения адвокатом сведений, составляющих адвокатскую тайну, не ограничивает их сведениями, полученными лишь после того, как адвокат был допущен к участию в деле в качестве защитника обвиняемого<sup>119</sup>.

Юридическая помощь адвоката (защитника) в уголовном судопроизводстве не ограничивается процессуальными и временными рамками его участия в деле при производстве расследования и судебного разбирательства, она включает и возможные предварительные юридические консультации и разъяснения по юридическим вопросам, устные и письменные справки по законодательству, составление заявлений, жалоб и других документов правового характера, осуществление представительства, оказание иной юридической помощи<sup>120</sup>.

Юрист должен соблюдать конфиденциальность в отношении всей информации, предоставленной ему самим клиентом или полученной им относительно его клиента или других лиц в ходе предоставления юридических услуг; при этом обязательства, связанные с конфиденциальностью, не ограничены во времени (п. 2.3 Кодекса поведения для юристов в Европейском сообществе, принятой 28 октября 1988 года Советом коллегий адвокатов и юридических сообществ Европейского союза в Страсбурге)<sup>121</sup>.

### 3.16.3. Допуск защитника к участию в деле

Защитник участвует в уголовном деле:

---

<sup>119</sup> См.: По жалобе гражданина Паршуткина Виктора Васильевича на нарушение его конституционных прав и свобод пунктом 1 части второй статьи 72 УПК РСФСР и статьями 15 и 16 Положения об адвокатуре РСФСР: Определение Конституционного Суда РФ от 6 июля 2000 г. № 128-О// Рос. газета.- 2000. 3 августа.

<sup>120</sup> См.: По жалобе гражданина Паршуткина Виктора Васильевича на нарушение его конституционных прав и свобод пунктом 1 части второй статьи 72 УПК РСФСР и статьями 15 и 16 Положения об адвокатуре РСФСР: Определение Конституционного Суда РФ от 6 июля 2000 г. № 128-О// Рос. газета.- 2000. 3 августа.

<sup>121</sup> См.: По жалобе гражданина Паршуткина Виктора Васильевича на нарушение его конституционных прав и свобод пунктом 1 части второй статьи 72 УПК РСФСР и статьями 15 и 16 Положения об адвокатуре РСФСР: Определение Конституционного Суда РФ от 6 июля 2000 г. № 128-О// Рос. газета.- 2000. 3 августа.

1) с момента вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого, за исключением нижеуказанных случаев;

2) с момента возбуждения уголовного дела в отношении конкретного лица;

3) с момента фактического задержания лица, подозреваемого в совершении преступления, в случаях:

а) предусмотренных ст. ст. 91 и 92 УПК РФ;

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

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

5) с момента начала осуществления иных мер процессуального принуждения или иных процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, подозреваемого в совершении преступления (ч. 3 ст. 49 УПК РФ);

6) по делам частного обвинения, по которым дознание или предварительное следствие не производилось, с момента констатации наличия в распоряжении мирового судьи оснований для назначения судебного заседания (ч. ч. 3, 4 ст. 319 УПК РФ), а значит еще до принятия решения о назначении судебного разбирательства.

Если следователем, дознавателем принято решение о допуске защитника к участию в деле с момента вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого, то защитник заранее должен быть уведомлен о дне, месте и времени предъявления обвинения так, чтобы последний имел возможность до производства данного процессуального действия встретиться со своим подзащитным, а также присутствовать при предъявлении обвинения.

Допуск защитника с момента фактического задержания лица, подозреваемого в совершении преступления означает, что последнему возможность иметь защитника должна быть предоставлена сразу после доставления в милицию (иной орган предварительного расследования). Уже с этого момента, вне зависимости от того составлен или нет протокол о задержании лица в соответствии со ст. ст. 91 и 92 УПК РФ, подозреваемый вправе требовать приглашения защитника, а защитнику должна быть предоставлена возможность свидания с подзащитным наедине и конфиденциально без ограничения их числа и продолжительности.

Продолжительность свидания защитника с подзащитным может быть ограничена лишь в случае необходимости производства процессуальных действий с участием подозреваемого, если об этой необходимости следователь (дознаватель и др.) уведомил подозреваемого и его защитника еще до того, как само свидание началось. Но и в такой ситуации следователь (дознаватель и др.) не вправе прекратить свидание, если оно продолжалось менее 2 часов (ч. 4 ст. 92 УПК РФ).

Допуск защитника с момента объявления лицу, подозреваемому в совершении преступления, постановления о назначении судебно-психиатрической экспертизы означает, что оглашение содержания этого документа и удостоверение подписью подозреваемого данного факта должно быть осуществлено в присутствии защитника.

Лицо вправе обратиться к помощи адвоката (защитника), если в отношении него проводятся следственных действий (обыск, опознание, допрос и др.) или иные меры, предпринимаемые в целях его изобличения или свидетельствующие о наличии подозрений против него (в частности, разъяснением в соответствии с ч. 1 ст. 51 Конституции РФ права не давать показаний против себя самого)<sup>122</sup>.

Началом осуществления иных мер процессуального принуждения или иных процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, подозреваемого в совершении преступления, обычно является оглашение ему соответствующего постановления (о производстве обыска, освидетельствования и т.п.). При оглашении данного документа может участвовать защитник. Между тем не любое процессуальное действие, затрагивающее права и свободы гражданина, требует предварительного вынесения постановления о производстве такового. Так, нет необходимости в вынесении постановления о производстве допроса подозреваемого, в ходе которого следователь выясняет причастность его к совершению преступления. Хотя, бесспорно, в ходе производства такого следственного действия будут затронуты права и свободы допрашиваемого. И поэтому, приступить к нему можно только после предоставления подозреваемому возможности пригласить для участия в нем защитника.

Защитник приглашается обвиняемым (подозреваемым). Соглашение с защитником могут заключить и родители, усыновители, опекуны, попечители обвиняемого, представители учреждений и организаций, на попечении которых находится обвиняемый, а также любое другое лицо по поручению или с согласия обвиняемого (подозреваемого). Процедура приглашения защитника другими лицами обычно следующая. Кто-либо, к примеру, отец обвиняемого заключает соглашение с адвокатом, после чего сам обвиняемый дает письменное согласие или заявляет ходатайство о допуске этого адвоката в качестве его защитника<sup>123</sup>.

Если обвиняемый (подозреваемый) дал согласие на допуск к делу одного защитника, а кто-либо из его родственников заключил соглашение с другим адвокатом, кто из них будет принимать участие в производстве по делу или будут ли они участвовать в деле вместе, решает сам обвиняемый (подозреваемый), а не следователь или дознаватель. При наличии соглашения на участие в предварительном расследовании определенного

---

<sup>122</sup> См.: По делу о проверке конституционности положений части первой статьи 47 и части второй статьи 51 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР в связи с жалобой гражданина В.И. Маслова: Постановление Конституционного Суда РФ от 27 июня 2000 № 11-П// СЗ РФ.- 2000. № 27. Ст. 2882.

<sup>123</sup> См.: Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 2 сентября 1992 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1993. № 2.



защитника и возможности его явки, участие других защитников, согласия на участие которых обвиняемый не давал, признается нарушением требований уголовно-процессуального закона<sup>124</sup>.

Обвиняемый (подозреваемый), а также другие лица по поручению или с его согласия могут пригласить для осуществления защиты несколько защитников.

Когда обвиняемый или подозреваемый в связи с нахождением в местах заключения или по иным причинам не в состоянии пригласить защитника самостоятельно, он обращается к следователю или дознавателю с просьбой обеспечить участие в деле защитника. Следователь и дознаватель не вправе отказать обвиняемому (подозреваемому) в удовлетворении этого ходатайства.

Если явка защитника, избранного подозреваемым (обвиняемым) или его близкими родственниками, невозможна (к примеру, в течение двадцати четырех часов с того момента, с которого исчисляется течение срока задержания или заключения под стражу), дознаватель, следователь, начальник следственного отдела, прокурор вправе предложить подозреваемому (обвиняемому) сообщить о том, кого бы он желал пригласить в качестве другого защитника, и обеспечивают ему явку выбранного им нового защитника, а при невозможности этого приглашают ему любого другого адвоката через совет адвокатской палаты субъекта Российской Федерации или действующие в районе адвокатские образования.

Если в связи с неявкой в течение 5 суток (24 часов с момента задержания подозреваемого или заключения подозреваемого, обвиняемого под стражу) выбранного обвиняемым (подозреваемым) защитника, следователь или суд допустят в уголовный процесс другого адвоката, у обвиняемого (подозреваемого) остается право заменить защитника сразу, как появится возможность участия в деле того адвоката, которого он выбрал. Невозможность участия в уголовном процессе избранного обвиняемым защитника в течение пяти суток должно быть подтверждено приобщенными к уголовному делу материалами (справками, рапортами и др.). Следователем (дознавателем, судом) выясняются и отражаются в деле причины неявки адвоката. Иначе приглашение иного (не того, кого хотел бы обвиняемый) защитника должно быть признано нарушением уголовно-процессуального закона, которое влечет отмену приговора (иного судебного решения)<sup>125</sup>.

Один и тот же человек не может быть допущен к уголовному делу в качестве защитника двух обвиняемых, если есть хотя бы вероятность того, что интересы одного из них противоречат интересам другого. У каждого из обвиняемых должен быть защитник во всех без исключения случаях, когда в деле содержатся доказательства, исходя из содержания ко-

---

<sup>124</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 24 мая 1995 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1996. № 2.

<sup>125</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 23 марта 1994 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1994. № 11.

торых, можно сделать вывод, что на определенном этапе расследования в их интересах существовали противоречия.

Указанные противоречия не обязательно должны быть существенными. Это основание не устраняется и в случае проведения между обвиняемыми очной ставки в целях устранения существующих противоречий в их показаниях. Очная ставка направлена на ликвидацию противоречий в показаниях, а не в интересах обвиняемых. Противоречия в интересах обвиняемых могут иметь место и тогда, когда противоречий в их показаниях нет.

Обвиняемый (подозреваемый) вправе в любой момент производства по делу и на любой стадии уголовного процесса отказаться от защитника. Об отказе от защитника у обвиняемого отбирается расписка, в которой обязательно отражается, когда и при каких обстоятельствах она составлена<sup>126</sup>. Помимо того, если отказ от защитника заявляется во время производства следственного действия, то об этом делается отметка в протоколе данного следственного действия. Рекомендуются в данном протоколе указывать на то обстоятельство, что отказ от защитника не был связан с материальным положением обвиняемого<sup>127</sup>.

#### 3.16.4. Случаи обязательного участия защитника

В соответствии с требованиями ст. 51 УПК РФ участие защитника в уголовном судопроизводстве обязательно, если:

- 1) подозреваемый, обвиняемый не отказался от защитника в порядке, установленном ст. 52 УПК РФ;
- 2) подозреваемый, обвиняемый является несовершеннолетним;
- 3) подозреваемый, обвиняемый в силу физических или психических недостатков не может самостоятельно осуществлять свое право на защиту;
- 4) подозреваемый, обвиняемый не владеет языком, на котором ведется производство по уголовному делу;
- 5) лицо обвиняется в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы на срок свыше пятнадцати лет, пожизненное лишение свободы или смертная казнь;
- 6) уголовное дело подлежит рассмотрению судом с участием присяжных заседателей;
- 7) обвиняемый заявил ходатайство о принятии судебного решения по его уголовному делу в особом, предусмотренном ст. 314-317 УПК РФ порядке.

В первых пяти случаях участие защитника обеспечивается, исходя из общих требований к моменту допуска защитника в уголовный процесс (ч. 3 ст. 49 УПК РФ). В двух последних - с момента заявления хотя бы одним из обвиняемых ходатайства о рассмотрении уголовного дела судом с

---

<sup>126</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 31 января 1995 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1995. № 8.

<sup>127</sup> См.: Определение Кассационной палаты Верховного Суда РФ от 24 сентября 1996 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 7.

участием присяжных заседателей либо ходатайства о рассмотрении уголовного дела в особом порядке. Участие защитника должно быть реальным и подтверждаться ордером, приобщаемым к материалам уголовного дела<sup>128</sup>.

Участие защитника в деле обязательно, если об этом ходатайствует обвиняемый (подозреваемый), а равно в случаях, когда защитник уже участвует в деле. Нарушением уголовно-процессуального закона, послужившим основанием отмены судебного решения, признано предъявление для ознакомления всех материалов дела только обвиняемому и непредъявление защитнику, когда последний допущен к участию в деле с момента предъявления обвинения<sup>129</sup>.

Участие защитника (адвоката) по делам несовершеннолетних обязательно с момента, с которого он должен быть допущен к участию в уголовном деле и на протяжении всего как досудебного, так и судебного производства независимо от того, достиг ли обвиняемый к этому времени совершеннолетия. Это правило относится и к случаям, когда лицо обвиняется в преступлениях, одно из которых совершено им в возрасте до 18 лет, а другое - после достижения совершеннолетия<sup>130</sup>.

Степень физических или психических недостатков может быть разной. Обязанность следователя, дознавателя, прокурора, суда обеспечить участие в деле защитника имеет место лишь, когда возникает вероятность того, что обвиняемый (подозреваемый) не сможет в связи с состоянием его здоровья сам осуществлять свое право на защиту.

К лицам, которые в силу своих психических недостатков не могут сами осуществлять свое право на защиту, не следует относить всех граждан, имеющих какое-либо отклонение психики. Так, к примеру, к этой категории людей не относят тех, кто страдает олигофренией в степени легкой дебильности с психопатизацией по неустойчивому типу.

Чтобы решить вопрос, может ли лицо само осуществлять свое право на защиту, нужно выяснить его образование, специальность, должность и как он характеризуется по месту жительства и работы. Если, допустим, такой подозреваемый (обвиняемый) имеет 8 классов образования, окончил курсы шоферов и работал водителем III класса, каких-либо странностей в его поведении замечено не было, - все это также свидетельствует о том, что он в состоянии сам решить, нужен ему защитник или нет.

Участие защитника обязательно по всем делам, которые могут быть рассмотрены судом присяжных и по которым заявлено соответствующее ходатайство. Если такое ходатайство заявлено при объявлении обвиняемому об окончании предварительного следствия и предъявлении ему для

---

<sup>128</sup> См.: Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 15 июня 1994 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1994. № 9.

<sup>129</sup> См.: Постановление Президиума Псковского областного суда от 15 июля 1994 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1995. № 6.

<sup>130</sup> См.: О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. № 7 // Бюллетень Верховного Суда РФ.- 2000. № 4.

ознакомления всех материалов дела, то с этого момента и в последующем на предварительном слушании дела судьей, при разбирательстве дела судом присяжных защитники должны быть у каждого из обвиняемых. Если по делу, которое подлежит рассмотрению судом присяжных, обвиняется несколько лиц, все они на указанных этапах производства должны быть обеспечены защитниками независимо от того, по каким статьям УК РФ им предъявлено обвинение<sup>131</sup>.

По делам, которые подлежат рассмотрению судом присяжных, участие защитника обязательно не только с момента заявления хотя бы одним из обвиняемых ходатайства о рассмотрении уголовного дела судом с участием присяжных заседателей, но и при самом заявлении данного ходатайства. То есть защитник должен присутствовать при разъяснении обвиняемому его права ходатайствовать о рассмотрении уголовного дела судом с участием присяжных заседателей, которое имеет место по окончании предварительного расследования во время ознакомления обвиняемого со всеми материалами уголовного дела<sup>132</sup>.

Если обвиняемый (подозреваемый) является несовершеннолетним; в силу физических или психических недостатков не может самостоятельно осуществлять свое право на защиту; не владеет языком, на котором ведется производство по уголовному делу или 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 участие защитника обязательно даже тогда, когда сам обвиняемый отказывается от помощи адвоката или любого иного защитника<sup>133</sup>.

Во всех других ситуациях обвиняемый вправе отказаться от участия защитника. Однако отказ от защитника не обязателен для дознавателя, следователя, прокурора (ч.2 ст. 52 УПК РФ).

Необеспечение обвиняемого защитником является нарушением уголовно-процессуального закона, влекущем отмену судебного решения<sup>134</sup>.

---

<sup>131</sup> См.: О некоторых вопросах применения судами уголовно-процессуальных норм, регламентирующих производство в суде присяжных: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20 декабря 1994 г. № 9// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.515-516.

<sup>132</sup> По аналогии. См.: Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 15 июня 1994 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1994. № 9.

<sup>133</sup> См., к примеру: Постановление Президиума Новгородского областного суда от 20 декабря 1993 г., Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 1 сентября 1993 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1994. № 1; № 6.

<sup>134</sup> См.: О некоторых вопросах применения судами уголовно-процессуальных норм, регламентирующих производство в суде присяжных: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20 декабря 1994 г. № 9// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.516.

### **3.17. Понятие и процессуальный статус гражданского ответчика**

#### **3.17.1. Понятие и виды гражданских ответчиков**

Гражданским ответчиком лицо становится после вынесения в отношении него постановления (определения) о привлечении в качестве гражданского ответчика.

Дознаватель, следователь обязаны установить, кто несет ответственность за вред, причиненный обвиняемым. Если материальную ответственность за свои действия несет сам обвиняемый, его не нужно специальным постановлением (определением) признавать гражданским ответчиком. Уже факта вынесения в отношении гражданина постановления (определения) о привлечении в качестве обвиняемого достаточно для наложения на него обязанности возместить причиненный преступлением ущерб. Когда же ответственность за причинение ущерба лежит на организации или физическом лице, которое рассчитывается за обвиняемого, они привлекаются в качестве гражданского ответчика. Гражданский ответчик в такой ситуации не является непосредственно виновным в совершении преступления.

В качестве гражданских ответчиков могут быть привлечены родители<sup>135</sup> (усыновители), попечители несовершеннолетних обвиняемых, а также являющееся попечителем - воспитательное, лечебное учреждение, учреждение социальной защиты населения или другое аналогичное учреждение, где несовершеннолетний на момент совершения преступления находился или должен был находиться, если последние не докажут, что вред возник не по их вине (ст. 1074 ГК РФ).

Речь идет о несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет. Лицо, не достигшее к моменту совершения общественно опасного деяния четырнадцатилетнего возраста, не может привлекаться в качестве обвиняемого и соответственно, в рамках уголовного процесса не будет рассматриваться иск о возмещении причиненного его действиями ущерба<sup>136</sup>.

В качестве гражданского ответчика не может быть привлечен какой-либо иной, помимо перечисленных в п. 12 ст. 5 УПК РФ, родственник несовершеннолетнего обвиняемого<sup>137</sup>.

В качестве гражданского ответчика должен быть привлечен каждый из родителей (усыновителей) или попечителей, а не кто-нибудь один из них<sup>138</sup>.

---

<sup>135</sup> В том числе и лишенные родительских прав. На родителя, лишенного родительских прав, суд может возложить ответственность за вред, причиненный его несовершеннолетним ребенком в течение трех лет после лишения родителя родительских прав, если поведение ребенка, повлекшее причинение вреда, явилось следствием ненадлежащего осуществления родительских обязанностей (ст. 1075 ГК).

<sup>136</sup> Поэтому не ясно, почему в некоторых источниках по уголовному процессу приводятся положения гражданского права о возмещении ущерба, причиненного лицом, не достигшим четырнадцатилетнего возраста. См., к примеру: Мамыкин А.С. Гражданский иск в уголовном деле / А.С. Мамыкин // Учебник уголовного процесса. — М.: Фирма "Спарк", 1995. С. 128.

<sup>137</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 13 июля 1992 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ. - 1993. № 9.

Прежде чем признавать родителей (усыновителей), попечителей несовершеннолетнего обвиняемого гражданскими ответчиками, следует устанавливать, нет ли у него доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда, а равно не реализованы ли в отношении него требования статьи 27 ГК РФ. В данной норме отмечено, что несовершеннолетний, достигший шестнадцати лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью.

Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) производится по решению органа опеки и попечительства - с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя либо при отсутствии такого согласия - по решению суда. Родители, усыновители и попечитель не несут ответственности по обязательствам эмансипированного несовершеннолетнего, в частности по обязательствам, возникшим вследствие причинения им вреда.

Гражданская ответственность за вред, причиненный преступлением несовершеннолетнего в возрасте от 15 до 18 лет, может быть возложена лишь в части, не возмещенной имуществом или заработком несовершеннолетнего<sup>139</sup>.

Помимо родителей (усыновителей) и попечителей гражданскими ответчиками могут быть и другие лица. Согласно нормам гражданского права к таковым должны быть отнесены:

- 1) владельцы источника повышенной опасности:
  - на праве собственности,
  - на праве хозяйственного ведения,
  - на праве оперативного управления,
  - на праве аренды,
  - по доверенности на право управления транспортным средством,
  - в силу распоряжения соответствующего органа о передаче ему источника повышенной опасности,
  - на иных законных основаниях (ч. 1 ст. 1079 ГК РФ);
- 2) лица, противоправно завладевшие источником повышенной опасности (ч. 2 ст. 1079 ГК РФ);
- 3) граждане и юридические лица, заключившие с причинителем вреда трудовой договор (контракт) либо гражданско-правовой договор, если последний при совершении преступления действовал (должен был действовать) по их заданию и под их контролем за безопасным ведением работ (ст. 1068 ГК РФ).

К числу предприятий, учреждений и организаций, которые в силу закона несут материальную ответственность за ущерб, причиненный пре-

---

<sup>138</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 8 мая 1996 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. №4.

<sup>139</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 13 июля 1992 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1993. № 9.

ступными действиями обвиняемого, судебная практика, к примеру, относит:

- МВД субъекта Российской Федерации, за действия сотрудника МВД, признанного виновным в превышении власти и служебных полномочий;

- железную дорогу, как владельца источника повышенной опасности, за действия работников железной дороги нарушивших правила безопасности движения и эксплуатации железнодорожного транспорта (ст. 263 УК РФ)<sup>140</sup>.

Под владельцем источника повышенной опасности подразумевается юридическое или физическое лицо, осуществляющие эксплуатацию источника повышенной опасности, как уже отмечалось, в силу принадлежащего им права собственности, права хозяйственного ведения, оперативного управления либо по другим основаниям.

Между тем не признается владельцем источника повышенной опасности и не несет ответственность перед потерпевшим за причиненный преступлением вред лицо, управляющее источником повышенной опасности в силу трудовых отношений с владельцем этого источника (шофер, машинист, оператор и др.)<sup>141</sup>.

### 3.17.2. Процессуальное положение гражданского ответчика

Процессуальное положение гражданского ответчика во многом похоже на правовой статус гражданского истца, но у каждого из них есть и такие права, которые отсутствуют у другого. Перечень прав гражданского ответчика таков.

#### **3.17.2.1. Права гражданского ответчика одинаковые с правами всех других участвующих в уголовном процессе лиц**

- 1) знать свои права и обязанности (ч. 1 ст. 11 УПК РФ);
- 2) делать заявления, давать показания на своем родном языке или на языке, которым он владеет;
- 3) пользоваться помощью переводчика бесплатно;
- 4) представлять доказательства;
- 5) заявлять ходатайства;
- 6) заявлять отводы лицам, указанным в ст. ст. 61-72 УПК РФ;
- 7) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, руководителя следственной группы, начальника следственного отдела, прокурора, суда в части, касающейся гражданского иска, и принимать участие в их рассмотрении судом.

---

<sup>140</sup> См.: Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за первый квартал 1997 года// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 8.

<sup>141</sup> См.: О судебной практике по делам о возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья: Постановление № 3 Пленума Верховного Суда РФ от 28 апреля 1994 г.

### **3.17.2.2. Права гражданского ответчика, как участника следственного действия**

- 8) быть уведомленным о применении технических средств;
- 9) знакомиться с протоколами следственных действий;
- 10) требовать внесения в протокол следственного действия поправок;
- 11) требовать дополнения протокола следственного действия;
- 12) удостоверять правильность записи содержания протокола следственного действия.

#### **Дополнительные права допрашиваемого гражданского ответчика**

- 13) являться на допрос с адвокатом в соответствии с ч. 5 ст. 189 УПК РФ;
- 14) отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга (своей супруги) и других близких родственников, круг которых определен п. 4 ст. 5 УПК РФ. При согласии гражданского ответчика дать показания он должен быть предупрежден о том, что его показания могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, в том числе и в случае его последующего отказа от этих показаний;
- 15) пользоваться письменными заметками (ч. 1 ст. 279 УПК РФ);
- 16) читать документы, относящиеся к его показаниям (ч. 2 ст. 279 УПК РФ);
- 17) подписать каждую страницу протокола допроса (очной ставки).

### **3.17.2.3. Права гражданского ответчика одинаковые с правами потерпевшего**

- 18) собирать письменные документы и предметы для приобщения их к уголовному делу в качестве доказательств (ч. 2 ст. 86 УПК РФ);
- 19) участвовать в судебном разбирательстве дела судом первой и апелляционной инстанции;
- 20) принимать участие в исследовании доказательств во время судебного следствия;
- 21) представить суду в письменном виде предлагаемую им формулировку решения по вопросам, указанным в п. п. 1 - 6 ст. 299 УПК РФ (ч. 7 ст. 292 УПК РФ);
- 22) знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания;
- 23) знать о принесенных по делу жалобах и представлениях, когда таковые касаются его интересов, и подавать на них возражения;
- 24) в случае рассмотрения уголовного дела в кассационном порядке представлять суду дополнительные материалы;
- 25) при рассмотрении дела в кассационном порядке после краткого изложения содержания приговора или иного обжалуемого судебного решения, а также его кассационной жалобы выступить в обоснование своих доводов (ч. 3 ст. 377 УПК РФ).



#### **3.17.2.4. Специфические права гражданского ответчика**

26) знать сущность исковых требований и обстоятельства, на которых они основаны;

27) возражать против предъявленного гражданского иска;

28) давать объяснения и показания по существу предъявленного иска;

29) иметь представителя;

30) знакомиться по окончании предварительного расследования с материалами уголовного дела, относящимися к предъявленному гражданскому иску, и делать из уголовного дела соответствующие выписки, снимать за свой счет копии с тех материалов уголовного дела, которые касаются гражданского иска, в том числе с использованием технических средств;

31) выступать в прениях сторон;

32) обжаловать приговор, определение или постановление суда в части, касающейся гражданского иска, и участвовать в рассмотрении жалобы вышестоящим судом;

33) иные права.

#### **3.17.2.5. Обязанности гражданского ответчика**

Круг обязанностей гражданского ответчика следующий.

1) возместить вред, причиненный преступлением;

2) выполнить постановление о наложении ареста на его имущество;

3) явиться по вызову лица или органа, в производстве которого находится уголовное дело;

4) соблюдать порядок в судебном заседании;

5) подчиниться распоряжениям председательствующего (ст. 258 УПК РФ);

6) иные обязанности.

#### **3.18. Представитель гражданского ответчика**

Представителем гражданского ответчика обычно лицо становится после приобщения к уголовному делу представленных ими документов удостоверяющих статус представителя. По определению суда или постановлению судьи, прокурора, следователя, дознавателя представителем гражданского ответчика может быть любой выбранных представляемым гражданин.

К участию в деле допускается следующие представители:

1) адвокат на основании ордера на исполнение поручения, выдаваемого соответствующим адвокатским образованием;

2) должностные лица предприятий, учреждений, организаций (представители указанных юридических лиц) на основании договора поручения или доверенности;

3) близкий родственник гражданского ответчика на основании определения суда или постановления судьи, прокурора, следователя, дозна-

вателя, которые в свою очередь выносятся при представлении документов, подтверждающих тот факт, что данное лицо является отцом, сыном и т.п. представляемого;

4) иное лицо, о допуске которого ходатайствует гражданский ответчик, на основании определения суда или постановления судьи, прокурора, следователя, дознавателя.

Позиция представителя в уголовном процессе должна быть согласована с тем лицом, интересы которого он представляет. Личное участие в производстве по уголовному делу гражданского ответчика не лишает его права иметь представителя.

При наличии к тому оснований представитель гражданского ответчика вправе заявить самоотвод (ч. 1 ст. 62 УПК РФ).

### **3.19. Понятие, права и обязанности свидетеля**

#### **3.19.1. Понятие свидетеля**

Свидетель - это лицо, которому может быть известна какая-либо информация, имеющая отношение к возбужденному уголовному делу. Гражданин будет свидетелем и в том случае, если он не был вызван для дачи показаний и его допрос в соответствии с требованиями ч. 1 ст. 187 УПК РФ произведен по месту его нахождения (в больнице, на работе и т.п.).

#### **3.19.2. Правовой статус свидетеля**

Свидетель вправе:

##### **3.19.2.1. Права свидетеля одинаковые с правами всех других участников в уголовном процессе лиц**

- 1) Знать свои права и обязанности (ч. 1 ст. 11 УПК РФ).
- 2) Делать заявления, давать показания по делу на родном языке или языке, которым он владеет.
- 3) Пользоваться помощью переводчика бесплатно.
- 4) Заявлять отвод переводчику, участвующему в его допросе.
- 5) Заявлять ходатайства.
- 6) Приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда.

##### **3.19.2.2. Права свидетеля, как участника следственного действия**

- 7) Быть уведомленным о применении технических средств фиксации его показаний.
- 8) Знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием.
- 9) Требовать дополнения протоколов следственных действий и внесения в них уточнений (ст. 166 УПК РФ).
- 10) Удостоверять правильность записи показаний и всего содержания протокола следственного действия, в котором он принимал участие.

#### **Дополнительные права допрашиваемого свидетеля**

11) Являться на допрос с адвокатом в соответствии с ч. 5 ст. 189 УПК РФ.

12) Отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга (своей супруги) и других близких родственников.

13) Пользоваться письменными заметками (ч. 1 ст. 279 УПК РФ).

14) Читать документы, относящиеся к его показаниям (ч. 2 ст. 279 УПК РФ).

15) Подписать каждую страницу протокола допроса (очной ставки).

#### **3.19.2.3. Специфические права свидетеля**

16) На возмещение понесенных расходов по явке.

17) Участвовать (в случае вызова) в судебном разбирательстве в суде первой и апелляционной инстанции.

#### **3.19.2.4. Обязанности свидетеля**

Кроме того, он обязан:

1) Явиться по вызову лица или органа, в производстве которого находится возбужденное уголовное дело.

2) Давать правдивые показания: сообщить все известное ему по делу и ответить на поставленные имеющие отношение к делу вопросы.

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

4) Предъявлять по требованию суда используемые им письменные заметки и документы.

5) Подчиниться постановлению об:

- освидетельствовании с целью оценки достоверности его показаний (ч. 1 ст. 179 УПК РФ),

- получении образцов для сравнительного исследования (ч. 3 ст. 202 УПК РФ).

6) Соблюдать порядок в судебном заседании.

7) Подчиняться распоряжениям председательствующего (ст. 258 УПК РФ).

8) Если ему уже исполнилось шестнадцать лет, нести ответственность за отказ от дачи показаний, когда показания не касаются его самого или его близких родственников, и за дачу заведомо ложных показаний.

9) Иные обязанности.

В случае неявки к дознавателю, следователю, прокурору в суд на свидетеля может быть наложено денежное взыскание в размере до двадцати пяти минимальных размеров оплаты труда в порядке, установленном ст. 118 УПК РФ (ст. 117 УПК РФ).

Привод свидетеля может иметь место при неявке без уважительных причин. Уважительными причинами неявки свидетеля, в частности, могут быть признаны: болезнь, лишающая его возможности явиться; болезнь

члена семьи при невозможности поручить кому-либо уход за ним; несвоевременное вручение повестки; невозможность явки вследствие стихийного бедствия, а также иные обстоятельства, препятствующие свидетелю явиться в назначенный срок<sup>142</sup>.

Требовать у лица выполнения им обязанностей свидетеля можно только тогда, когда в распоряжении органа дознания, следователя, начальника следственного отдела, прокурора, судьи или суда, имеются материалы (доказательства), из которых следует, что данному человеку могут быть известны какие-либо обстоятельства, подлежащие установлению или проверке по расследуемому (рассматриваемому) уголовному делу.

### **3.20. Понятие, права и обязанности эксперта**

#### **3.20.1. Понятие эксперта**

Эксперт - это лицо располагающее необходимыми по делу специальными познаниями, которому поручено производство судебной экспертизы. Обычно эксперт обладает специальными познаниями в науке, технике, искусстве или ремесле.

Прежде чем приступить к производству судебной экспертизы эксперт должен быть предупрежден об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения.

#### **3.20.2. Правовой статус эксперта**

Эксперт имеет следующие права:

##### **3.20.2.1. Права эксперта одинаковые с правами всех других участвующих в уголовном процессе лиц**

- 1) знать свои права и обязанности (ч. 1 ст. 11 УПК РФ);
- 2) делать заявления, давать заключение и показания на родном языке или языке, которым он владеет;
- 3) пользоваться услугами переводчика;
- 4) заявлять ходатайства;
- 5) обжаловать действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда, ограничивающие его права.

##### **3.20.2.2. Права эксперта, как участника следственного действия**

- 6) быть уведомленным о применении технических средств;
- 7) знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием;
- 8) требовать дополнения протоколов следственных действий и внесения в них уточнений;
- 9) делать подлежащие занесению в протокол заявления;

---

<sup>142</sup> См.: О соблюдении судами РФ процессуального законодательства при судебном разбирательстве уголовных дел: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17 сентября 1975 г. № 5// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.386-387.

10) удостоверять правильность содержания протокола следственного действия.

**Дополнительные права допрашиваемого эксперта**

11) не сообщать никаких сведений против самого себя, своего супруга и близких родственников;

12) пользоваться письменными заметками, когда им сообщаются данные, которые трудно удержать в памяти;

13) читать документы, относящиеся к его показаниям;

14) подписать каждую страницу протокола допроса.

**3.20.2.3. Специфические права эксперта**

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

16) знакомиться с материалами дела, относящимися к судебной экспертизе;

17) ходатайствовать о предоставлении ему дополнительных материалов, необходимых для дачи заключения, либо привлечении к производству судебной экспертизы других экспертов;

18) с разрешения дознавателя, следователя, руководителя следственной группы, начальника следственного отдела, прокурора и суда участвовать при производстве процессуальных (следственных, судебных) действий;

19) когда он участвует в допросе, задавать допрашиваемым вопросы, относящиеся к предмету судебной экспертизы;

20) давать заключение в пределах своей компетенции, в том числе по вопросам, хотя и не поставленным в постановлении о назначении судебной экспертизы, но имеющим отношение к предмету экспертного исследования;

21) отказаться от дачи заключения по вопросам, выходящим за пределы специальных знаний, а также в случаях, если представленные ему материалы недостаточны для дачи заключения. Отказ от дачи заключения должен быть заявлен экспертом в письменном виде с изложением мотивов отказа;

22) на возмещение понесенных расходов по явке;

23) на вознаграждение за выполнение своих обязанностей, кроме выполнения их в порядке служебного задания;

24) иные права.

Решение вопроса о способе производства судебной экспертизы путем, например, амбулаторного либо стационарного обследования лица входит в компетенцию эксперта<sup>143</sup>.

---

<sup>143</sup> См.: О судебной экспертизе по уголовным делам: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 16 марта 1971 г. № 1// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.55.

### **3.20.2.4. Обязанности эксперта**

Между тем эксперт обязан:

- 1) не принимать участие в производстве по делу, когда есть основания его отвода;
- 2) явиться по вызову дознавателя, следователя, прокурора или в суд (п. 6 ч. 4 ст. 57 УПК РФ);
- 3) давать объективное заключение по поставленным перед ним вопросам;
- 4) сообщить в письменной форме органу, назначившему судебную экспертизу, о невозможности дать заключение, в случае если поставленный на разрешение вопрос выходит за пределы его специальных знаний;
- 5) подчиняться распоряжениям председательствующего;
- 6) нести ответственность по ст. 307 УК РФ за дачу заведомо ложного заключения;
- 7) не разглашать данные предварительного расследования, если он об этом был предупрежден (за разглашение данных предварительного расследования эксперт несет ответственность в соответствии со ст. 310 УК РФ);
- 8) не вести без ведома следователя и суда переговоры с участниками уголовного судопроизводства по вопросам, связанным с производством судебной экспертизы;
- 9) самостоятельно не собирать материалы для экспертного исследования;
- 10) не проводить без разрешения дознавателя, следователя, суда исследования, могущие повлечь полное или частичное уничтожение объектов либо изменение их внешнего вида или основных свойств;
- 11) соблюдать порядок в судебном разбирательстве;
- 12) иные обязанности.

### **3.21. Понятие, права и обязанности специалиста**

#### **3.21.1. Понятие специалиста**

Специалистом - это обладающее определенными неюридическими знаниями лицо, приглашенное следователем (дознавателем и др.) для содействия в обнаружении, закреплении и изъятии предметов и документов, применении технических средств в исследовании материалов уголовного дела, для постановки вопросов эксперту, а также для разъяснения сторонам и суду вопросов, входящих в его профессиональную компетенцию. К участию в процессуальных действиях специалиста вправе привлекать дознаватель, следователь, руководитель следственной группы, начальник следственного отдела, прокурор, суд и адвокат.

В отличие от эксперта, который впервые в уголовном процессе может появиться лишь на стадии предварительного расследования, специалист часто оказывает помощь следователю во время осмотра места происшествия до возбуждения уголовного дела.

### 3.21.2. Правовой статус специалиста

#### **3.21.2.1. Права специалиста одинаковые с правами всех других участников в уголовном процессе лиц**

- 1) знать свои права и обязанности (ч. 1 ст. 11 УПК РФ);
- 2) делать заявления (замечания), задавать вопросы и давать пояснения на родном языке или языке, которым он владеет;
- 3) пользоваться помощью переводчика;
- 4) заявлять ходатайства;
- 5) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда, ограничивающие его права.

#### **3.21.2.2. Права специалиста, как участника следственного действия**

- 6) быть уведомленным о применении технических средств;
- 7) знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием;
- 8) требовать дополнения протоколов следственных действий и внесения в них уточнений;
- 9) удостоверять правильность содержания протокола следственного действия.

#### **3.21.2.3. Специфические права специалиста**

- 10) отказаться от участия в производстве по уголовному делу, если он не обладает соответствующими специальными знаниями;
- 11) При наличии к тому оснований заявлять самоотвод (ч. 1 ст. 62 УПК РФ).
- 12) делать подлежащие занесению в протокол заявления, связанные с обнаружением, закреплением и изъятием доказательств, а также иные заявления и замечания, которые подлежат занесению в протокол;
- 13) задавать вопросы участникам следственного действия с разрешения дознавателя, следователя, прокурора и суда;
- 14) получать вознаграждение за выполнение своих обязанностей, кроме случаев исполнения их в порядке служебного задания (п. 4 ч. 2 ст. 131 УПК РФ);
- 15) на возмещение понесенных расходов по явке.
- 16) иные права.

#### **3.21.2.4. Обязанности специалиста**

Специалист также обязан:

- 1) обращать внимание следователя на обстоятельства, связанные с обнаружением, закреплением и изъятием предметов и документов;
- 2) давать пояснения по поводу выполняемых им действий;
- 3) явиться по вызову дознавателя, следователя, прокурора или в суд (ч. 4 ст. 58 УПК РФ);
- 4) участвовать в производстве процессуального действия, используя свои специальные знания и навыки для содействия следователю в обна-

ружении, закреплении и изъятии доказательств; применении технических средств, постановке вопросов эксперту, а также для разъяснения сторонам и суду вопросов, входящих в его профессиональную компетенцию;

5) не разглашать без разрешения данных предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с участием в производстве по уголовному делу в качестве специалиста, если он был об этом заранее предупрежден в порядке, установленном ст. 161 УПК РФ;

6) представлять заключение и давать показания в порядке ст. 80 УПК РФ.

В случае разглашения данных предварительного расследования специалист может быть привлечен к уголовной ответственности за совершение преступления, предусмотренного ст. 310 УК РФ.

### **3.22. Понятие, права и обязанности переводчика**

#### **3.22.1. Понятие переводчика**

Лицо, свободно владеющее языками, знание которых необходимо для перевода, становится переводчиком в связи с вынесением следователем (дознавателем и др.) постановления о назначении переводчика (приложение № 60 к ст. 476 УПК РФ). Затем осуществляется вызов его в орган предварительного расследования, к прокурору, в суд для объявления названного постановления. Соответственно переводчиком является лицо, привлеченное к участию в уголовном процессе, свободно владеющее языками, знание которых необходимо для перевода. Правовым статусом переводчика обладает также лицо, владеющее навыками перевод устной речи посредством жестового языка глухих и дактилологии (сурдоперевода), и назначенное таковым в соответствии с требованиями УПК РФ. Указанное лицо, кроме того, должно владеть способностями обратного перевода жестовой речи глухих свидетелей и иных участников уголовного процесса и дактилологии в устную речь.

Закон не требует от переводчика документального подтверждения того, что он свободно владеет тем или иным языком. Достаточно внутреннего убеждения дознавателя, следователя, руководителя следственной группы, начальника следственного отдела, прокурора, судьи в возможности допуска лица в качестве переводчика и предупреждения последнего об уголовной ответственности за заведомо неправильный перевод по ст. 307 УК РФ, о чем у переводчика отбирается подписка (приложение № 61 к ст. 476 УПК РФ).

Вызов переводчика может быть осуществлен в любой форме, как повесткой, телеграммой, так и устно.

#### **3.22.2. Правовой статус переводчика**

Переводчик вправе:



### **3.22.2.1. Права переводчика одинаковые с правами всех других участвующих в уголовном процессе лиц**

- 1) знать свои права и обязанности (ч. 1 ст. 11 УПК РФ);
- 2) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда, ограничивающие его права.

### **3.22.2.2. Права переводчика, как участника следственного действия**

- 3) быть уведомленным о применении технических средств;
- 4) знакомиться с протоколом следственного действия, в котором он участвовал, а также с протоколом судебного заседания;
- 5) делать замечания по поводу правильности записи перевода, подлежащие занесению в протокол;
- 6) требовать дополнения протоколов следственных действий, произведенных с его участием, и внесения в них поправок;
- 7) удостоверять правильность записи показаний и всего содержания протокола следственного действия, в котором он принимал участие.

### **3.22.2.3. Специфические права переводчика**

- 8) при наличии к тому оснований заявлять самоотвод (ч. 1 ст. 62 УПК РФ);
- 9) задавать вопросы участникам уголовного судопроизводства в целях уточнения перевода;
- 10) получить возмещение понесенных расходов по явке;
- 11) получить вознаграждение за сделанный перевод.

### **3.22.2.4. Обязанности переводчика**

Переводчик обязан:

- 1) явиться по вызову дознавателя, следователя, прокурора или в суд (п. 3 ч. 4 ст. 59 УПК РФ);
- 2) выполнить полно и точно порученный ему перевод;

В случае ненадлежащего исполнения переводчиком возложенных на него обязанностей, к нему при наличии к тому оснований могут быть применены меры процессуального принуждения: обязательство о явке, привод и (или) денежное взыскание (ч. 2 ст. 111 УПК РФ).

За заведомо неправильный перевод переводчик несет ответственность по ст. 307 УК РФ, а за разглашения без согласия прокурора, следователя или дознавателя данных предварительного расследования, о недопустимости разглашения которых он был предупрежден, - по ст. 310 УК РФ.

## **3.23. Понятие, права и обязанности понятого**

### **3.23.1. Понятие понятого**

Понятой – это не заинтересованное в исходе уголовного дела лицо, привлекаемое дознавателем, следователем или прокурором для удостове-

рения факта производства следственного действия, а также содержания, хода и результатов следственного действия.

Соответственно понятым гражданин становится после приглашения его следователем для участия в этом качестве при производстве осмотра, обыска, выемки, освидетельствования или иного следственного действия.

Понятыми приглашаются совершеннолетние граждане, которые по состоянию своего здоровья могут подписать протокол следственного действия<sup>144</sup>. При производстве сопряженного с обнажением личного обыска, освидетельствования законодатель предусмотрел требование участия понятых того же пола, что и обыскиваемый или освидетельствуемый (ч. 3 ст. 184 УПК РФ).

### 3.23.2. Правовой статус понятого

Понятой полномочен:

#### **3.23.2.1. Права понятого одинаковые с правами всех других участвующих в уголовном процессе лиц**

- 1) знать свои права и обязанности (ч. 1 ст. 11 УПК РФ);
- 2) делать заявления на своем родном языке или языке, которым он владеет;
- 3) пользоваться помощью переводчика;
- 4) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя и прокурора, ограничивающие его права.

#### **3.23.2.2. Права понятого, как участника следственного действия**

- 5) быть уведомленным о целях, порядке производства следственного действия, применении технических средств и ответственность в случае неисполнения им своих обязанностей;
- 6) знакомиться с протоколами следственных действий, в производстве которых он участвовал;
- 7) требовать дополнения протоколов следственных действий, а также прилагаемых к нему планов, схем и других документов и внесения в них поправок;
- 8) удостоверить правильность содержания протокола следственного действия;
- 9) давать объяснение причин отказа подписать протокол следственного действия, которое заносится в данный протокол (ч. 2 ст. 167 УПК РФ).

#### **3.23.2.3. Специфические права понятого**

- 10) участвовать в следственном действии и присутствовать при всех его составляющих действиях следователя (дознавателя и др.);
- 11) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя и прокурора, ограничивающие его права;

---

<sup>144</sup> Данное требование вытекает из правил ч. 3 ст. 167 УПК РФ.

12) делать по поводу произведенных действий подлежащие занесению в протокол заявления и замечания;

13) на возмещение понесенных расходов по явке;

14) на возмещение недополученной работающим понятым заработной платы за время, затраченное им в связи с вызовом к следователю (дознавателю и др.);

15) на выплату не имеющим постоянной заработной платы понятым суммы, за отвлечение его от обычных занятий (ч. 2 ст. 131 УПК РФ).

#### **3.23.2.4. Обязанности понятого**

Понятой обязан:

1) удостоверить факт, содержание и результаты действий, в производстве которых он участвовал;

2) явиться по вызову дознавателя, следователя, прокурора или в суд;

3) не разглашать без разрешения данных предварительного следствия, если он был об этом заранее предупрежден в порядке, установленном ст. 161 УПК РФ.

В случае ненадлежащего исполнения понятым возложенных на него обязанностей, к нему при наличии к тому оснований могут быть применены меры процессуального принуждения: обязательство о явке, привод и (или) денежное взыскание (ч. 2 ст. 111 УПК РФ). За разглашение данных предварительного расследования понятой может быть привлечен к уголовной ответственности по ст. 310 УК РФ.

#### **3.24. *Обстоятельства, исключающие участие в уголовном судопроизводстве. Отводы, самоотводы и порядок их разрешения***

Уголовно-процессуальный закон предусматривает обстоятельства, при наличии которых судья, прокурор, следователь, дознаватель, секретарь судебного заседания, переводчик, эксперт, специалист, защитник, представитель потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика, не могут принимать участия в производстве по делу и подлежат отводу. По аналогии эти обстоятельства должны влиять и на возможность участия в деле начальника следственного отдела, руководителя и члена следственной группы, начальника органа дознания.

Устранение из процесса в определенных законом случаях названных участников гарантирует объективность исследования обстоятельств дела и разрешение его по существу.

Исходя из положений ст. 61 УПК РФ судья (присяжный заседатель, прокурор, следователь, дознаватель), не может участвовать в рассмотрении дела:

1) если он является потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком, свидетелем, а также если он участвовал в данном деле в качестве присяжного заседателя, эксперта, специалиста, переводчика, понятого, секретаря судебного заседания, защитника, законного представителя подозреваемого, обвиняемого, представителя потерпевшего, граж-

данского истца или гражданского ответчика, а судья также - в качестве дознавателя, следователя, прокурора в производстве по данному уголовному делу;

2) если он является близким родственником или родственником любого из участников производства по данному уголовному делу;

3) если имеются иные обстоятельства, дающие основание считать, что судья (присяжный заседатель, прокурор, следователь, дознаватель) лично, прямо или косвенно, заинтересован в этом деле.

В состав суда, рассматривающего уголовное дело, не могут входить лица, состоящие в родстве между собой (ст. 61 УПК РФ).

Судья (присяжный заседатель, прокурор, следователь, дознаватель) не может лично принимать участия в рассмотрении уголовного дела как в случае вынесения постановления (определения) о признании его потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком или их законным представителем по делу, так и при наличии оснований для такого признания, а также если он допрошен в качестве свидетеля по делу или фактически является таковым<sup>145</sup>.

Любое из вышеуказанных должностных лиц не имеет права не только разрешать, но и расследовать (рассматривать) дело:

- если ему преступлением причинен моральный, физический или имущественный вред, вне зависимости от того, было ли в отношении него вынесено постановление о признании его потерпевшим;

- если он понес материальный ущерб от преступления и предъявил требование о его возмещении, вне зависимости от того, было ли в отношении него вынесено постановление о признании его гражданским истцом;

- если он в силу закона должен нести материальную ответственность за ущерб, причиненный преступными действиями обвиняемого, вне зависимости от того, было ли он специальным постановлением привлечен в качестве гражданского ответчика;

- если он является очевидцем преступления или вызывался в качестве свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика по делу, даже если в деле отсутствует протокол его допроса, составленное от его имени заключение эксперта, справка специалиста, протокол следственного действия, где отмечено, что он принимал в нем участие как эксперт, специалист или переводчик ;

- если он является родственником пострадавшего, и в тех случаях, когда последний умер или по иным причинам потерпевшим его не признали;

- если он является родственником лиц, которых следовало признать или признали гражданским истцом, привлекли в качестве гражданского

---

<sup>145</sup> См.: О соблюдении законодательства, регламентирующего участие народных заседателей в осуществлении правосудия: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 3 апреля 1987 г. № 1// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С. 294.

ответчика или их представителей, а также лиц, которые согласно закону обязаны представлять права гражданского истца или гражданского ответчика;

- если он является родственником лица, принимавшего участие в совершении преступления, в отношении которого уголовное дело прекращено по нереабилитирующим основаниям;

- если он является родственником обвиняемого или его законного представителя, родственником обвинителя, защитника, начальника следственного отдела, следователя, дознавателя;

- если он участвовал в данном деле в качестве защитника, законного представителя обвиняемого, представителя потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика; а судья также - если он участвовал в данном деле в качестве дознавателя, начальника органа дознания, следователя, руководителя или члена следственной группы, начальника следственного отдела, прокурора (обвинителя).

Степень родства, о которой идет речь в п. 3 ст. 61 УПК РФ, законом не определена. Основанием отвода может служить любая степень родства. Основания отвода имеются, к примеру, когда потерпевшая являлась двоюродной племянницей супруга судьи<sup>146</sup> или обвиняемый и следователь приходились друг другу троюродными братьями<sup>147</sup>.

Под родственными отношениями, исключающими участие судьи (присяжного заседателя, прокурора, следователя, дознавателя), в рассмотрении дела, следует понимать не только наличие близкого родства, но и родства более дальних степеней (двоюродные братья, сестры и др.), а равно отношения свойства (родители и родственники супруга, отчим, мачеха и т.п.)<sup>148</sup>.

К "иным обстоятельствам", дающим основания считать, что судья, присяжный заседатель, прокурор, следователь, дознаватель, лично, прямо или косвенно, заинтересован в деле, могут быть отнесены его служебная зависимость, подотчетность или подконтрольность и лиц, перечисленных в ст. 61 УПК РФ, любые другие обстоятельства, вызывающие сомнения в его беспристрастности<sup>149</sup>.

В ходе судебного разбирательства судьи обязаны воздерживаться от высказывания любых оценок и выводов по существу рассматриваемого дела вплоть до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора, исключив любые проявления предвзятости и необъективности<sup>150</sup>. Судья вправе участвовать в рассмотрении дела, если ранее он принимал участие в рассмотрении другого дела в отношении этого же лица в порядке надзора<sup>151</sup>.

Указанные обстоятельства являются общими основаниями для отвода не только судьи (присяжного заседателя, прокурора, следователя, дознавателя) но и для других участников - секретаря судебного заседания,

---

<sup>146</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 27 февраля 1997 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 9.

<sup>147</sup> См.: Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за второй квартал 1996 года// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 3.

<sup>148</sup> См.: О соблюдении законодательства, регламентирующего участие народных заседателей в осуществлении правосудия: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 3 апреля 1987 г. № 1// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С. 294.

<sup>149</sup> См.: О соблюдении законодательства, регламентирующего участие народных заседателей в осуществлении правосудия: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 3 апреля 1987 г. № 1// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С. 294.

<sup>150</sup> См.: Об обеспечении всесторонности, полноты и объективности рассмотрения судами уголовных дел: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21 апреля 1987 г. № 1// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.442.

<sup>151</sup> См.: Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за второе полугодие 1997 года// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1998. № 4.

переводчика, эксперта, специалиста, а в определенной степени и для защитника или представителя потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика.

Кроме перечисленных общих оснований в законе указаны обстоятельства, по которым подлежат отводу лишь отдельные участники процесса.

Так, не может также участвовать в рассмотрении уголовного дела в суде второй инстанции или в порядке надзора, а равно участвовать в новом рассмотрении уголовного дела в суде первой или второй инстанции либо в порядке надзора в случае отмены вынесенных с его участием приговора, а также определения, постановления о прекращении уголовного дела судья, принимавший участие в рассмотрении уголовного дела в суде первой инстанции.

Судья, принимавший участие в рассмотрении уголовного дела в суде второй инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого уголовного дела в суде первой инстанции или в порядке надзора, а равно в новом рассмотрении того же дела в суде второй инстанции после отмены приговора, определения, постановления, вынесенного с его участием. Судья, принимавший участие в рассмотрении уголовного дела в порядке надзора, не может участвовать в рассмотрении того же уголовного дела в суде первой или второй инстанции (ст. 63 УПК РФ).

Эксперт не может принимать участия в производстве по делу: если он находился или находится в служебной или иной зависимости от сторон или их представителей; а также если обнаружится его некомпетентность. Аналогичные обстоятельства являются также основаниями отвода специалиста (ст. 71 УПК РФ).

Предыдущее участие эксперта в производстве по уголовному делу в качестве эксперта или специалиста, а специалиста в том же качестве не является основанием для отвода (ст. 70 УПК РФ).

Защитник, представитель потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика не должны допускаться к участию в производстве по уголовному делу, если он:

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

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

в) оказывает или ранее оказывал юридическую помощь лицу, интересы которого противоречат интересам защищаемого им подозреваемого, обвиняемого либо представляемого им потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика (ст. 72 УПК РФ).

Субъект процесса, в отношении которого выявлены обстоятельства, являющиеся основанием для отстранения его от участия в производстве по делу, должен заявить самоотвод. Кроме того, ему может быть заявлен отвод другими участниками процесса - подозреваемым, обвиняемым, его законным представителем, защитником, а также государственным обвинителем, потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком или их представителями (ст. 62 УПК РФ).

Отвод, заявленный судье, разрешается судом в совещательной комнате с вынесением определения или постановления. Если уголовное дело рассматривается судом коллегиально, заявленный одному из членов суда отвод разрешается остальными судьями в отсутствие отводимого. Последний вправе предварительно публично изложить остальным судьям свое объяснение по поводу заявленного ему отвода. При равенстве голосов судья считается отведенным.

Отвод, заявленный двум судьям или всему составу суда, разрешается судом в полном составе простым большинством голосов. Отвод, заявленный судье, рассматривающему дело единолично, разрешается тем же судьей Суд, рассматривающий дело, или судья, председательствующий в суде с участием присяжных заседателей, разрешает также вопрос об отводе секретаря судебного заседания (ст. 68 УПК РФ).

Отвод должен быть мотивирован и заявлен до начала судебного следствия, а в случае рассмотрения уголовного дела судом с участием присяжных заседателей - до формирования коллегии присяжных заседателей. Позднейшее заявление отвода допускается лишь в случаях, когда основание для него сделалось известным лицу, заявляющему отвод, после начала судебного следствия (ст. 64 УПК РФ).

Вопрос об отводе прокурора разрешается при производстве досудебного производства вышестоящим прокурором, а в суде - судом, рассматривающим дело; следователя или дознавателя - прокурором; переводчика, эксперта, специалиста, защитника или представителя потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика - при производстве предварительного расследования соответственно дознавателем, следователем или прокурором, а в суде - судом, рассматривающим дело.

Ходатайства об отводе судьи (прокурора, секретаря судебного заседания, переводчика, эксперта, специалиста, защитника, представителя потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика) рассматриваются в порядке, установленном ст. ст. 64-66 и 68-72 УПК РФ. При этом в целях обеспечения правильного разрешения вопроса об отводе указанных лиц суды, руководствуясь ч. 2 ст. 271 УПК РФ, тщательно обсуждают в судебном заседании каждое такое ходатайство, предоставив лицу, которому заявлен отвод, возможность публично изложить свои объяснения и выслушать мнения других участников судебного разбирательства<sup>152</sup>.

---

<sup>152</sup> По аналогии. См.: Об обеспечении всесторонности, полноты и объективности рассмотрения судами уголовных дел: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21 апреля 1987 г. № 1// См.:

### **3.25. Контрольные вопросы**

1. Кто такой субъект и кто такой участник уголовного процесса?
2. Что подразумевается под терминами «суд» и «судья», каковы их уголовно-процессуальные полномочия?
3. Кто такой прокурор, и каков его статус в уголовном процессе?
4. Кто такой начальник следственного отдела, каковы его полномочия и взаимоотношения со следователем при производстве по делу?
5. Кто такой следователь, каковы его процессуальные полномочия и в чем заключается его процессуальная самостоятельность?
6. Что такое орган дознания, каковы их виды и подведомственность?
7. Кто такой дознаватель, каковы его процессуальные полномочия?
8. Кто такой потерпевший и каково его процессуальное положение?
9. Кто такой частный обвинитель и каково его процессуальное положение?
10. Кто такой гражданский истец и каково его процессуальное положение?
11. Кто такой представитель потерпевшего, частного обвинителя или гражданского истца и каково его процессуальное положение?
- Кто такой подозреваемый и каково его процессуальное положение?
12. Кто такой обвиняемый и каково его процессуальное положение?
13. Кто такой защитник и каково его процессуальное положение?
14. Кто такой гражданский ответчик и каково его процессуальное положение?
15. Кто такой свидетель и каково его процессуальное положение?
16. Кто такой эксперт и каково его процессуальное положение?
17. Кто такой специалист и каково его процессуальное положение?
18. Кто такой переводчик и каково его процессуальное положение?
19. Кто такой понятой и каково его процессуальное положение?
20. Каковы основания и порядок отвода судьи, прокурора, следователя и др.?

### **3.26. Рекомендованная литература**

1. Рыжаков А.П. Потерпевший: понятие, права и обязанности. Научно-практическое руководство / А.П. Рыжаков. — Ростов на Дону: Феникс, 2006. — 288с.
2. Рыжаков А.П. Обвиняемый: понятие, права и обязанности. Научно-практическое руководство / А.П. Рыжаков. — Ростов на Дону: Феникс, 2006. — 192с.
3. Халдеев Л.С. Судья в уголовном процессе.- М.: Юрайт, 2000. — 504с.



- 4.Хитрова О.В. Участие понятых в российском уголовном процессе.- М.: Спарк, 1998. –80с.
- 5.Павлов Н.Е. Субъекты уголовного процесса.- М.: Новый юрист, 1997. –144с.
- 6.Колосович С.А., Парий А.В. Правовой статус подозреваемого и проблемы его совершенствования: Учебн. Пособие.- Волгоград, 1997.
- 7.Рыжаков А.П., Сергеев А.И. Субъекты уголовного процесса.- Тула, 1996. –320с.
- 8.Гаврилов С.Н. Адвокат в уголовном процессе.- М.: Юристъ, 1996. – 204с.
- 9.Павлов Н.Е. Органы предварительного расследования: Лекция. – М., 1994.
- 10.Шешуков Н.П. Участники процесса на предварительном следствии.- Рига, 1988.

## **Глава 4. Гражданский иск в уголовном процессе**

### **4.1. Понятие, значение и основания гражданского иска**

Гражданский иск в уголовном процессе — это письменно оформленное требование физического лица, предприятия, учреждения, организации о возмещении причиненного ему непосредственно преступлением (общественно опасным деянием) имущественного (о возмещении имущественной компенсации морального) вреда, адресованное органу предварительного расследования, судье или суду, в производстве которого находится уголовное дело. Гражданским иском также является письменно оформленное требование законного представителя о возмещении причиненного представляемому им несовершеннолетнему (лицу, признанному недееспособным либо ограничено дееспособным в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством, лицу, которое по иным причинам не может само защищать свои права и законные интересы) непосредственно преступлением (общественно опасным деянием) имущественного (о возмещении имущественной компенсации морального) вреда, адресованное следователю (дознавателю и др.), суду (судье), в производстве которого находится уголовное дело.

Гражданский иск в уголовном процессе разрешается при постановлении обвинительного приговора и не может быть предъявлен к лицу, подлежащему освобождению от уголовной ответственности за совершение общественно опасного деяния<sup>153</sup>.

Значение гражданского иска predetermined следующей совокупностью обстоятельств:

- истец освобождается от уплаты государственной пошлины;

---

<sup>153</sup> См.: Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за третий квартал 1999 года// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 2000. № 5.

- совместное рассмотрение гражданского иска и уголовного обвинения обеспечивает быстрое восстановление имущественных прав и законных интересов пострадавшего;

- исключается параллелизм. Нет необходимости дважды вызывать вовлеченных в сферу уголовного судопроизводства граждан для участия их в доказывании как обстоятельств преступления (общественно опасного деяния), так и в разрешении гражданского иска;

- государственный обвинитель получает в лице гражданского истца своего союзника;

- пострадавший от преступления освобождается от необходимости дважды участвовать в разбирательстве дела, подсудимый также. Все другие субъекты тоже единожды вызываются в суд;

- представляется возможность использовать собранные по уголовному делу доказательства для объективного разрешения исковых требований;

- одновременное рассмотрение и разрешение уголовного дела и гражданского иска обеспечивает наиболее полное, всестороннее и объективное исследование обстоятельств происшествия;

- установление размера причиненного преступлением ущерба практически всегда чрезвычайно важно для правильной квалификации преступления и назначения наказания. Одновременная реализация уголовной и материальной ответственности имеет большое профилактическое и воспитательное воздействие.

Согласно положениям ст. 44 УПК РФ судом должны рассматриваться только гражданские иски о возмещении имущественного вреда, а иногда и об имущественной компенсации морального вреда, только к виновным или к лицам, несущим материальную ответственность за действия таковых.

Лицо, признанное гражданским истцом, вправе предъявить гражданский иск о компенсации морального вреда, который в соответствии с законом осуществляется в денежной форме независимо от подлежащего возмещению имущественного вреда. При разрешении подобного рода исков суду следует руководствоваться положениями ст. ст. 151, 1099, 1100, 1101 ГК РФ, в соответствии с которыми при определении размера компенсации морального вреда необходимо учитывать характер причиненных потерпевшему физических и нравственных страданий, связанных с его индивидуальными особенностями, степень вины подсудимого, его материальное положение и другие конкретные обстоятельства дела, влияющие на решение суда по предъявленному иску. Во всех случаях при определении размера компенсации вреда должны учитываться требования справедливости и соразмерности<sup>154</sup>.

---

<sup>154</sup> См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г. // Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С.545.

Помимо предусмотренных ст. 44 УПК РФ в рамках уголовного дела в настоящее время разрешаются и другие виды исков.

По делам о налоговых преступлениях наряду с материальным ущербом, заключающимся в непоступлении в бюджетную систему Российской Федерации денежных сумм в размере неуплаченного налога, может быть предъявлен гражданский иск также о взыскании с виновного штрафа и пени в размерах, указанных в ст. 114 и главе 16 НК РФ<sup>155</sup>.

Между тем согласно решению Верховного Суда РСФСР не может быть заявлен и рассмотрен вместе с уголовным делом иск о лишении обвиняемого родительских прав<sup>156</sup>.

Большинство учебников уголовного процесса не отвечают на вопрос, что является **основанием** предъявления гражданского иска<sup>157</sup>. А те, которые содержат упоминание о названном правовом институте, часто не совсем точны. Так, некоторые авторы основанием предъявления гражданского иска в уголовном процессе называют "причинение материального ущерба непосредственно преступлением или общественно опасным деянием невменяемого"<sup>158</sup> либо юридические факты, из которых истец выводит свои требования и с наличием которых закон связывает возникновение правоотношения между истцом и обвиняемым (гражданским ответчиком)<sup>159</sup>.

Однако, думается, правильнее было бы говорить не о деятельности ("причинение" - это деятельность) и даже не об ее последствиях, иначе говоря, не о фактах имевших место когда-то. Даже подразумевая под термином "факт" - обстоятельства, подлежащие доказыванию в целях объективного разрешения гражданского иска, мы все же будем вести речь не об основании предъявления гражданского иска, а о его предмете. Основания должны быть в настоящем, а не в прошлом. Преступление может быть латентным, и компетентным органам о таковом не будет известно. Соответственно в такой ситуации нельзя говорить о наличии оснований предъявления гражданского иска.

Пока не возбуждено уголовное дело нет речи о предъявлении гражданского иска. Законодатель не предусмотрел возможности предъявления гражданского иска на стадии возбуждения уголовного дела, тем более вне уголовного процесса<sup>160</sup>. Но даже когда уголовное дело возбуждено основания предъявления гражданского иска не всегда есть. О каком гражданском иске можно говорить при возбуждении, к примеру, уголовного дела по признакам преступления, предусмотренного ст. 119 УК (угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью)? Недавно согласно ч. 1 ст. 44 УПК РФ право на имущественную компенсацию морального вреда, причиненного преступлением, имеет не любой пострадавший, а лишь тот, кто уже ранее признан гражданским истцом, или иначе, кому помимо морального причинен и имущественный вред.

Наиболее продуманным и соответственно последовательным в этой связи представляется определение, данное В.П. Божьевым. Он считает, что в "основе процессуального акта о признании лица гражданским истцом присутствуют две группы оснований: а) уголовно-правовые основания - причинение материального ущерба непосредственно преступлением, составляющим предмет предварительного расследования или судебного разбирательства; б)

---

<sup>155</sup> См.: О некоторых вопросах применения судами РФ уголовного законодательства об ответственности за уклонение от уплаты налогов: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. № 8 // Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 9.

<sup>156</sup> См.: Бюллетень Верховного Суда РСФСР.- 1965. № 4. С.10.

<sup>157</sup> См., к примеру: Советский уголовный процесс: Учебник/ Под ред. В.П.Божьева.- М.: Юрид. лит., 1990. -432с.; Советский уголовный процесс: Учебник/ Отв. ред. К.Ф.Гуценко.- М.: Юрид. лит., 1986. -304с. и др.

<sup>158</sup> Махова Т.М. Гражданский иск в уголовном процессе// Уголовный процесс: Учебник для вузов/ Под общей ред. п. А.Лупинской.- М.: Юристъ, 1995. С.192.

<sup>159</sup> См.: Мазалов А.Г. Гражданский иск в уголовном процессе.- М., 1977. С.25; Мамыкин А.С. Указ. раб.- С.119. Определяя понятие "основание предъявления гражданского иска в уголовном процессе" через категорию юридического факта, авторы не на шаг не продвигают нас на пути познания искомого явления. Действительно любые действия (события), порождающее (изменяющее и прекращающее) правоотношения есть юридические факты. Но, давая определение основанию предъявления гражданского иска, необходимо пояснить, что конкретно из себя представляют (какие действия должны быть осуществлены и соответственно какие результаты получены) данные юридические факты.

<sup>160</sup> Прошу не путать с иском в гражданском процессе.

уголовно-процессуальные основания - наличие в уголовном деле доказательств, указывающих на причинение лицу материального ущерба уголовно наказуемым деянием"<sup>161</sup>. Бесспорно, указанная позиция имеет право на существование. Однако, думается, и используемые здесь формулировки можно несколько усовершенствовать.

Во-первых, в настоящее время путем предъявления гражданского иска возмещению подлежит не только имущественный, но и иной, выражаемый в денежной форме, как минимум моральный, вред. Во-вторых, говоря о "наличии в уголовном деле" доказательств как об уголовно-процессуальном основании гражданского иска, автор под основаниями подразумевает все же сами доказательства (это следует из его последующих рассуждений), а не состояние уголовного дела, выражающееся в наличии в нем доказательств. И последнее, основание - это то, без чего не может быть принято законное решение и одновременно то, чего при соблюдении определенных условий достаточно<sup>162</sup> для его принятия. Для признания лица гражданским истцом необходимо и достаточно вышеуказанной совокупности доказательств. Поэтому так и не ясно, в чем заключается практическая необходимость вычленения помимо "уголовно-процессуального основания" еще и так называемого "уголовно-правового". Первое из них к тому же полностью дублирует второе.

Доказательства всегда обладают свойством относимости, а это значит, что содержащаяся в них информация "составляет предмет предварительного следствия или судебного разбирательства". При характеристике "уголовно-процессуального основания" речь идет о доказательствах, указывающих на причинение лицу имущественного вреда уголовно наказуемым деянием. "Уголовно-правовое же основание" и есть "причинение материального ущерба непосредственно преступлением". Соответственно то, что названо В.П. Божьевым "уголовно-правовым основанием" без доказательств и соответственно без "уголовно-процессуального основания" не сможет повлечь признание лица гражданским истцом. И наоборот, определенного рода совокупность доказательств (даже если потом выяснится, что на самом деле преступления не было или ущерб причинен не таковым) всегда является законным основанием признания лица гражданским истцом.

О какой же совокупности доказательств нужно вести речь и соответственно, что более правильно именовать основанием гражданского иска? На данный вопрос предлагается следующий ответ. Только после того, как будут собраны *доказательства, содержащие в себе сведения о наличии вреда, который возможно возместить в денежном выражении, и о факте его причинения непосредственно путем совершения преступления (общественно опасного деяния)*, можно констатировать появление **оснований предъявления гражданского иска**. Лишь указанная совокупность уголовно-процессуальных доказательств и должна признаваться законным основанием предъявления гражданского иска.

#### **4.2. Лица, имеющие право заявить исковые требования**

Гражданский иск может предъявить правоспособный и дееспособный субъект. К числу таковых относятся:

- собственник вещи;
- законный владелец вещи<sup>163</sup>;
- перевозчик ценностей, которые в процессе перевозки были похищены<sup>164</sup>;

---

<sup>161</sup> См.: Научно-практический комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу РСФСР/ Под общ. ред. В.М. Лебедева, научн. ред. В.П. Божьев.- М.: Издательство "Спарк", 1995. С.84.

<sup>162</sup> В толковом словаре основание - это "причина, достаточный повод" (см.: Ожегов С.И. Словарь русского языка/ Под ред. Н.Ю. Шведовой. 18-е изд., стереотип.- М.: Рус. яз., 1986. С.397.

<sup>163</sup> См., к примеру: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 01 сентября 1993 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1994. № 8.

<sup>164</sup> См.: О практике применения судами РФ законодательства при рассмотрении дел о хищениях на транспорте: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23 декабря 1980 г. № 6// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.411-412.

- пострадавшие, которые из-за совершения в отношении них общественно опасного деяния потеряли трудоспособность, заработок, потратились на свое дополнительное питание, протезирование, санаторно-курортное лечение и т.п.;

- лица, имеющие право на возмещение ущерба в связи с потерей кормильца;

- представитель кого-либо из названных субъектов или

- прокурор.

#### **4.3. Процессуальный порядок предъявления гражданского иска**

Лицо, понесшее материальный ущерб непосредственно от преступления, вправе при производстве по уголовному делу предъявлять к обвиняемому или к лицам, несущим материальную ответственность за действия обвиняемого, гражданский иск.

У следователя появляется обязанность разъяснить лицу его право на предъявление гражданского иска только после того, как будут собраны доказательства, содержащие в себе сведения о наличии вреда, который возможно возместить в денежном выражении, и о факте его причинения путем совершения преступления (общественно опасного деяния). Лишь указанная совокупность уголовно-процессуальных доказательств признается законным основанием предъявления гражданского иска.

Гражданский иск должен быть заявлен следователю (органу дознания, прокурору) или суду после возбуждения уголовного дела, но до окончания судебного следствия при разбирательстве уголовного дела в суде первой инстанции (ч. 2 ст. 44 УПК РФ). При этом подсудность гражданского иска, вытекающего из уголовного дела, предопределяется подсудностью уголовного дела, в котором он предъявлен.

В законе ничего не сказано, в какой форме должен быть предъявлен гражданский иск. Обычно исковое заявление делается в письменной форме. Но даже когда лицо заявляет свое требование о возмещении ущерба, причиненного преступлением, устно, следователь (дознатель и др.) затем помогает ему написать исковое заявление. Получается, что следователь (дознатель и др.) в такой ситуации как бы принимает устное заявление гражданина.

Если использовать процессуальную форму искового заявления в гражданском процессе в целях раскрытия содержания искового заявления в уголовном процессе, следует ограничить реквизиты последнего следующими составляющими:

- должность и фамилия лица, которому адресуется исковое заявление;

- наименование гражданского истца, его место жительства или, если гражданским истцом является юридическое лицо, его место нахождения, а также наименование представителя и его адрес, если заявление подается представителем;

- известные ему обстоятельства совершения общественно опасного деяния (фабула происшествия), по его мнению, позволяющие ему заявить требование о возмещении вреда;

- само требование гражданского истца;

- цена иска;

- перечень прилагаемых к заявлению документов, если таковые у гражданского истца имеются.

Процессуальная форма искового заявления в уголовном процессе не определена, и поэтому, даже когда какие-либо из указанных элементов искового заявления отсутствуют, гражданский иск все равно может и должен быть признан законно предъявленным. В уголовном процессе нельзя отказать в рассмотрении гражданского иска в связи всего-навсего с тем, что исковое заявление не правильно составлено. Единственными законными основаниями отказа в признании гражданским истцом являются отсутствие непосредственной связи между причиненным лицом вредом и расследуемым (рассматриваемым) преступлением, а также отказ в иске, постановленный в порядке гражданского судопроизводства.

После письменного оформления гражданского иска следователь (дознатель, прокурор, судья) обязан вынести мотивированное постановление (суд - определение) о признании гражданским истцом (ч. 1 ст. 44 УПК РФ) или об отказе в этом.

Постановление об отказе признать гражданским истцом объявляется заявителю под расписку. Следователю (дознателью и др.) рекомендуется разъяснять лицу, заявившему требование о возмещении вреда, его право на обжалование решения следователя (дознателя и др.).

#### ***4.4. Доказывание гражданского иска в стадии предварительного расследования***

##### **4.4.1. Доказывание события преступления**

Доказыванию подлежит каждое из обстоятельств, составляющих предмет гражданского иска.

Обстоятельство - “наличие события преступления (общественно опасного деяния)” доказывается по общим правилам уголовно-процессуального доказывания первого из элементов предмета доказывания (п. 1 ч. 1 ст. 73 УПК РФ) - события преступления.

**Событие преступления** - это то, как проявляется преступление в объективной реальности. Тем не менее, даже в самом общем виде наличие события преступления (общественно опасного деяния), как элемент предмета гражданского иска - это совершенное в определенном месте, в определенное время, определенным образом и т.п., противоправное, общественно опасное действие (телодвижение) либо бездействие (невыполнение обязанности), приведшее к наступлению вреда. Обстоятельства, характеризующие различные стороны самих последствий преступления (общественно опасного деяния) являются самостоятельными элементами предмета

гражданского иска. Таким образом, все объективные признаки состава преступления более широкое понятие, чем первый из элементов предмета гражданского иска - “наличие события преступления (общественно опасного деяния)”.

Наличие события преступления (общественно опасного деяния) в части совершения предусмотренного Особенной частью УК действия или бездействия и причинной связи с наступившими последствиями должно быть доказано полно и всесторонне. Это позволяет выяснить все имевшие место в действительности, необходимые для правильного разрешения гражданского иска, обстоятельства.

Лицо ответственно лишь за тот вред, который находится в причинной связи с совершенным им деянием и не должно отвечать за действия пусть даже соучастников, но совершивших другие преступления в его отсутствие. Не будет подлежать гражданско-правовой ответственности и тот человек, чьи действия послужили всего-навсего обстоятельствами, способствовавшими совершению преступления, когда между его действиями (бездействием) и причиненным в результате совершения общественно опасного деяния вредом причинная связь отсутствует.

Для правильного разрешения гражданского иска не менее важно точно установить место, время, способ и другие элементы события преступления. Хотя на первый взгляд они никак не влияют на результат рассмотрения гражданского иска, однако также подлежат установлению и подтверждению в каждом случае предъявления гражданского иска независимо от того, являются ли они обязательными признаками состава инкриминируемого лицу преступления, иначе, имеют ли соответствующие сведения значение для удовлетворения гражданского иска (удовлетворения гражданского иска в рамках уголовного процесса) или нет. Без установления места, времени, способа и т.п. невозможно считать доказанным факт наличия в реальной действительности преступления (общественно опасного деяния), как не будет, к примеру, хулиганства пока не установлено когда, где и каким образом таковое осуществлено. Невозможно правильно разрешить гражданский иск также, не установив кто виновен в наступлении неблагоприятных последствий. Так что наличие события преступления как элемент предмета гражданского иска по своему содержанию несколько шире “события преступления” - элемента предмета доказывания.

**Место и время** доказываются с необходимой степенью точности. Знания о таковых обычно соответствуют относительной истине. Иногда достаточно установить, что преступление совершено зимой определенного года, иногда нужно знать конкретное число или даже час (минуту) совершения действий (бездействия). Точность выявления времени и места совершения преступления зависит от того, что за гражданский иск разрешается (дело рассматривается).

По этому поводу в законе универсальных предписаний не закреплено. К примеру, если по делу о продолжительном, многоэпизодном хищении чужого имущества с предприятия достаточно определить день, а то и

месяц каждого эпизода, то по факту предполагаемого убийства иногда время совершения преступления важно знать с точностью до минуты. Человек мог умереть до нанесения ему, к примеру, удара ножом, а значит обвиняемый не несет ответственности за находящийся в причиненной связи со смертью вред. При том часто только четкая хронология поведения подозреваемого позволяет доказать несостоятельность его алиби и причастность к совершению преступления.

По делам о некоторых преступлениях, например, об оскорблении военнослужащего (ст. 336 УК РФ) или о насильственных действиях в отношении начальника (ст. 334 УК РФ), время (исполнения им обязанностей военной службы) является признаком состава преступления. Также обстоят дела с преступлениями, совершенными в военное время (ч. 3 ст. 331 УК РФ). Здесь время влияет на признание преступным происшествия, а значит создает условия для рассмотрения требования о возмещении причиненного ущерба в рамках уголовного, а не гражданского процесса.

Между тем «время» - это не только, в какой день и час совершено преступление, но и сколько лет в этот день и час было тому человеку, который его совершил, а равно какой материальный закон тогда действовал. От установления этих обстоятельств может зависеть решение вопроса о том, достиг ли обвиняемый к моменту совершения преступления возраста, с наступлением которого он может сам отвечать за свои действия, а также (при изменениях в законодательстве, к примеру, введении в действие нового УК, ГК, УПК) для решения вопроса о том, какой закон (статья, часть, пункт) по данному делу должен подлежать применению.

Применительно к положениям уголовного права законодателем закреплено правило, следует руководствоваться тем нормативным актом, который действовал в момент совершения преступления. Иногда же из-за неизвестности точного времени начала и окончания преступных действий правоприменитель не в состоянии утверждать, что в данный конкретный момент была предусмотрена уголовная ответственность за совершение инкриминируемого лицу деяния. Такое лицо подлежит освобождению от уголовной ответственности, а гражданский иск остается без рассмотрения.

Но даже когда время не является обязательным признаком состава преступления, доказываться оно вместе с тем должно по каждому уголовному делу и уже поэтому входит в предмет гражданского иска на правах составной части такого его элемента как «наличие события преступления».

Содержание понятия «наличие события преступления (общественно опасного деяния)» раскрывается и таким обстоятельством, входящим в предмет гражданского иска, как **способ (прием) его совершения**. Последний, прежде всего, это система каких-то действий (бездействие), послуживших причиной наступления преступного результата. Выявленные компетентными органами признаки, характеризующие способ, могут отграничивать преступное деяние от не преступного. Иначе говоря, иногда если деяние совершено определенным, предусмотренным в статье Особенной части Уголовного кодекса способом, то это преступление, если другим, то



нет. К примеру, лицо завладевает чужим имуществом путем злоупотребления доверием. Данное преступление квалифицируется по ст. 159 УК РФ. Виновному может быть назначено наказание вплоть до десяти лет лишения свободы. Напротив, когда тот же человек не обманывал владельца вещи и завладел таковой с согласия последнего (например, в связи с договором дарения) преступления не было, и стоимость предмета бывшему владельцу возмещена не будет. Именно способ совершения преступления отличает преступное принуждение к даче показаний (путем применения угроз, шантажа или иных незаконных действий) от неприступного. Можно привести и иные примеры.

Однако даже в тех случаях, когда “способ совершения преступления” не несет в себе такой уголовно значимой нагрузки, этот элемент “наличия события преступления (общественно опасного деяния)” должен быть установлен (с той или иной степенью точности) по каждому уголовному делу. Это обязательное требование для всех без исключения случаев разрешения гражданского иска. Повторяю. Любой элемент предмета гражданского иска, даже если он кому-то кажется не столь значимым по данному конкретному уголовному делу, обязательно устанавливается и подтверждается с помощью доказательств. Без этого объективная картина причинения ущерба, необходимая для правильного разрешения гражданского иска, не может считаться исследованной полно.

“Наличие события преступления (общественно опасного деяния)” характеризуют и другие его части. К таковым следует относить:

- общественную опасность деяния;
- противоправность;
- данные о потерпевшем от преступления, а иногда и характере его действий и т.п.

**Общественная опасность деяния** в определенной степени характеризует сразу три обстоятельства, подлежащих доказыванию “наличия события преступления (общественно опасного деяния)”, обстоятельства, исключающие преступность и наказуемость деяния, а также обстоятельства, которые могут повлечь за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания. Особое значение она имеет при решении вопроса о прекращении уголовного дела по нереабилитирующим основаниям (ст. ст. 24-28 УПК РФ). Прежде чем принять такое решение следователь либо иной компетентный орган должен выяснить степень общественной опасности совершенного деяния. Решение о прекращении уголовного процесса в таких ситуациях принимается лишь в случае того, что таковое не представляет большой общественной опасности. Аналогичным образом вынужден поступить правоприменитель при прекращении уголовного дела по ч. 2 ст. 14 УК РФ, где закреплено, что не является преступлением действие (бездействие), хотя формально и содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного УК, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности.

**Противоправность** - обязательный признак любого преступления, один из наиболее важных элементов, по которому осуществляется юридическая оценка деяния. Обычно не возникает необходимости собирать доказательства подтверждающие противоправность расследуемого события. Однако, применительно к процессу доказывания преступлений, предусмотренных бланкетными статьями Особенной части УК, ответственность за совершение которых наступает лишь при нарушении лицом определенных правил (правил перемещения через таможенную границу РФ, к примеру, огнестрельного оружия или боеприпасов, правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного или водного транспорта и т.п.), уголовное дело должно в себе содержать доказательство наличия нарушенной нормы. Обычно им служит выписка из того нормативного акта, в котором приводятся соответствующие правила.

Данные о потерпевшем от преступления и характере его действий также иногда могут влиять на результат разрешения гражданского иска. Так в случае привлечения заведомо невиновного к уголовной ответственности (ст. 299 УК РФ) причиненный потерпевшему ущерб не подлежит возмещению, если последний в процессе дознания, предварительного следствия и судебного разбирательства путем самооговора препятствовал установлению истины и тем самым способствовал наступлению для него неблагоприятных последствий.

#### 4.4.2. Доказывание виновности лица в совершении преступления

Прежде чем разрешить гражданский иск правоохранительные органы должны установить **вину** лица в наступлении последствий от совершения преступления. Согласно, к примеру, общим правилам разрешения предъявленных исков размер подлежащего взысканию денежного выражения морального вреда зависит от формы и степени вины обвиняемого (ст. 151 ГК РФ).

Доказать вину обвиняемого применительно к институту разрешения гражданского иска - это значит установить и подтвердить доказательствами следующие обстоятельства:

- 1) что речь идет о человеке (физическом лице);
- 2) что этот человек вменяем, достиг возраста, с наступлением которого возможно наступление гражданско-правовой ответственности;
- 3) что данное преступление, послужившее причиной наступления последствий, совершено именно им, а никаким иным лицом;
- 4) что обвиняемый действовал виновно, то есть умышленно или по неосторожности;
- 5) что его можно отнести (если такой вопрос возникает) к группе специальных субъектов.

Характеристика используемого здесь понятия «вины» обычно ограничивается первыми четырьмя признаками. Однако не всегда ими исчерпывается. По некоторым уголовным делам важно доказать, что обвиняемый обладает так называемыми признаками специального субъекта пре-

ступления (должностное лицо, ответственное за пожарную безопасность, военнослужащий и т.д.), что оно действовало в специфических условиях, например, совершение преступления при нарушении условий правомерности задержания преступника, крайней необходимости, обоснованного риска, исполнения приказа и т.п.

#### 4.4.3. Доказывание характера и размера вреда, причиненного преступлением

Остальные из составляющих предмета гражданского иска целиком и полностью относятся к такому элементу предмета доказывания как **“характер и размер вреда”**. Потерпевший и гражданский истец в уголовном процессе имеют право на возмещение как материального, так и морального вреда. Несомненно, между размером причиненного потерпевшему вреда и объемом взыскиваемых с виновного сумм, необходимых для возмещения ущерба, прямо пропорциональная связь. При том причиненный общественно опасным деянием материальный ущерб должен исчисляться по ценам действующим в данной местности на момент судебного разрешения заявленного гражданского иска<sup>165</sup>, а не по тем ценам, которые были в день приобретения собственником вещи или даже ее похищения (уничтожения, повреждения и т.п.).

Без установления характера и размера вреда, причиненного преступлением, в ряде случаев не только невозможно объективно разрешить заявленный гражданский иск, но и более того - установить было ли вообще преступление или же деяние, хотя формально и подпадало под признаки преступления, предусмотренного статьей Особенной части УК, тем не менее, не являлось таковым в силу своей малозначительности (к примеру, нарушение лицом, управляющим транспортным средством, правил дорожного движения или эксплуатации транспортных средств является преступным, только когда имел место крупный ущерб (ст. 264 УК РФ)).

От характера и размера причиненного вреда в ряде случаев зависит решение важных для гражданского истца уголовно-правовых вопросов:

- о наличии преступления и соответственно его квалификации;
- об определении стадии реализации преступного умысла (имело место покушение или оконченное преступление);
- о наличии смягчающего наказание обстоятельства (добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных в результате преступления, иные действия, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему и т.п.);
- о размере подлежащей взысканию с обвиняемого суммы;
- о возможности прекращения уголовного дела по нереабилитирующим основаниям.

---

<sup>165</sup> См., к примеру: О некоторых вопросах применения судами законодательства об ответственности за преступления против собственности: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 25.04.1995 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1995. №7; а также Постановление Президиума Верховного Суда Республики Дагестан от 11 марта 1993 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1993. № 10. С.8.

Подлежащий доказыванию причиненный преступлением вред, как известно, подразделяется на виды:

- 1) моральный (бесчестие, унижение достоинства, лишение возможности пользования определенным благом и т.д.),
- 2) физический (вред здоровью, лишение жизни),
- 3) имущественный (материальные убытки).

Причинение любого из перечисленных разновидностей вреда может привести к предъявлению гражданского иска. В цивилизованных странах любой из видов ущерба позволительно выразить в денежном эквиваленте. Еще до вступления в силу УПК РФ по действующим российским законам (ст. 151 ГК РФ) такое требование со стороны гражданского истца (потерпевшего) также стало возможным. Единственно, что следует отметить, пока суды затрудняются с денежной оценкой морального ущерба. Поэтому заявляемые иски часто удовлетворяются лишь частично на сумму не превышающую, а часто и в несколько раз меньшую, чем причиненный имущественный ущерб. Между тем, думается, что причиненный преступлением моральный вред, связанный, к примеру, с уничтожением огнем входной двери в квартиру, как и многие другие случаи причинения морального вреда, в своем денежном выражении должен быть оценен гораздо в большем размере, чем стоимость самого дверного полотна.

У пострадавшего может быть свое представление о размере денежного выражения причиненного ему морального вреда. И ему нельзя запретить требовать возмещения любой суммы. Между тем следователю (органу дознания, прокурору, суду) нужно знать, что согласно постановлению Пленума Верховного Суда РФ на нем лежит обязанность выяснения:

- чем подтверждается факт причинения потерпевшему нравственных или физических страданий,
- при каких обстоятельствах и какими действиями (бездействием) они нанесены,
- степень вины причинителя,
- какие нравственные или физические страдания перенесены потерпевшим,
- в какой сумме или иной материальной форме он оценивает их компенсацию и другие обстоятельства, имеющие значение для установления подлежащей возмещению пострадавшему суммы.

Трудности возникают и при определении размера причиненного общественно опасным деянием материального ущерба. В настоящее время один и тот же предмет в различных местах (на рынке, оптовом складе или в магазине, в г. Москве, г. Калининграде или в г. Магадане) стоит по-разному. Мало того аналогичной похищенной вещи может просто не существовать в природе (произведение искусства и др.), она может быть особо дорога для потерпевшего (подарок, приз и т.д.). Все это приводит к тому, что разные источники доказательств содержат неодинаковые сведения о стоимости похищенных товароматериальных ценностей. Друг от друга могут отличаться, к примеру, цены вещи, указанные в справке из магазина

и показаниях потерпевшего. Какую же цену брать за основу? Ответить на данный вопрос не просто, тем более, что на момент производства предварительного расследования предмет преступного посягательства нередко уже кем-то уничтожен или потерян.

Несмотря на это, рекомендуется признавать пострадавшего гражданским истцом на сумму предъявленного им (потерпевшим, гражданским истцом) требования о возмещении вреда. Практика высшего органа правосудия нашего государства показывает, что в ряде случаев размер причиненного преступлением вреда исчисляется, исходя именно из тех сведений, которые содержатся в показаниях потерпевшего. Но это ни в коей мере не говорит о том, что для доказывания наступивших в связи с совершением преступления последствий достаточно одного допроса потерпевшего<sup>166</sup>. Необходимо принимать меры к сбору всех возможных доказательств о рассматриваемом нами обстоятельстве и, проанализировав таковые, объективно, полно и всесторонне разрешить гражданский иск.

Своеобразен порядок доказывания ущерба причиненного медицинскому учреждению в связи с имевшими место затратами на лечение потерпевшего. За 1 койко-день здесь взыскивается сумма, которую определяет бухгалтерия того лечебного заведения, где лечился потерпевший. Следовательно в этой связи нужно направить соответствующий запрос в бухгалтерию и исходить из той суммы, которая будет указана в присланной ему справке - ответе на его запрос.

#### **4.5. Разрешение гражданского иска в суде**

По общему правилу, гражданский иск разрешается лишь при вынесении приговора. Однако в обвинительном и оправдательном приговорах он разрешается не одинаково. При вынесении судом обвинительного приговора обычно одновременно частично или полностью удовлетворяется и заявленный гражданский иск. Аналогично суд поступает при вынесении определения о применении к лицу, совершившему преступление, принудительных мер медицинского характера.

При разрешении гражданского иска в обвинительном приговоре суд руководствуется нормами гражданского права об учете вины пострадавшего, а равно имущественного положения лица, причинившего вред (ст. 1083 ГК РФ). Согласно этим положениям, во-первых, “грубо неосторожное” поведение пострадавшего, бесспорно содействовавшее увеличению или даже возникновению причиненного преступлением вреда, является основанием частичного (но никак не полного) удовлетворения заявленного гражданского иска. Примером может служить следующая ситуация. Допустим, пострадавший небрежно хранил в своем гараже большое количество легко воспламеняющихся веществ, а обвиняемый по неосторожности их зажег, что привело к уничтожению огнем гаража вместе со всем его содержимым. В этом случае суд не только вправе, но и обязан умень-

---

<sup>166</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 04 августа 1992 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1993. № 1.

шить размер возмещаемого вреда, исходя из степени вины как то потерпевшего, так и самого причинителя вреда.

Во-вторых, в каждом случае совершения преступления по неосторожности суд, учитывая имущественное положение обвиняемого, правомочен уменьшить размер подлежащего возмещению причиненного преступлением убытка. Значит и здесь гражданский иск может быть удовлетворен частично. И наконец, в-третьих, не подлежит возмещению ущерб, возникший вследствие умысла потерпевшего. Например, когда доказано, что средней тяжести вред здоровью пострадавшего причинен по его собственной просьбе<sup>167</sup>.

Суд имеет право отказать в удовлетворении заявленного гражданского иска и по другим причинам. Даже в случае признания лица виновным в совершении преступления суд правомочен посчитать недоказанным наличие оснований предъявления гражданского иска и соответственно в его удовлетворении отказать. В удовлетворении гражданского иска отказывается, когда судом сделан вывод об отсутствии в деле достаточного количества доказательств, подтверждающих наличие ущерба или факт его причинения путем совершения преступления (общественно опасного деяния).

Имеющая место инфляция и сопутствующее ей изменение цен, существующая на местах разница в стоимости тех или иных предметов и услуг - все это сегодня приводит на практике к возникновению двух типичных ситуаций:

1) невозможно без отложения судебного разбирательства уголовного дела установить размер подлежащих взысканию с обвиняемого (гражданского ответчика) сумм. Суду разрешено в этом случае признавать за гражданским истцом право на удовлетворение иска и передавать вопрос о его размерах на рассмотрение в порядке гражданского судопроизводства;

2) размер заявленного гражданского иска больше, чем общая сумма, к примеру, похищенного. Это происходит из-за того, что за время, прошедшее с момента совершения преступления до судебного разбирательства, цена на предмет преступного посягательства увеличилась. Убыток, причиненный преступлением, подлежит возмещению по ценам, которые действуют на момент разрешения гражданского иска, обвиняемому же в вину вменяется причинение той суммы вреда, которая имела место при совершении общественно опасного деяния. Вправе ли суд удовлетворить такой иск? Да, вправе, лишь бы размер ущерба, исходя из существующих на момент судебного разбирательства цен, был доказан. Согласно постановлению Пленума Верховного Суда РФ, "...при определении размера материального ущерба, наступившего в результате преступного посяга-

---

<sup>167</sup> В ст.1083 ГК закреплено правило: "...при причинении вреда жизни или здоровью гражданина отказ в возмещении вреда не допускается". Оно размещено в ч.2 указанной статьи закона, где регулируется порядок возмещения ущерба, причиненного в связи с имевшей место грубой неосторожностью потерпевшего. Именно поэтому оно совершенно не касается случаев, о которых идет речь в ч.1 ст.1083 ГК, то есть тех, где вред возник вследствие умысла пострадавшего.

тельства, необходимо учитывать стоимость имущества на день принятия решения о возмещении вреда с ее последующей индексацией на момент исполнения приговора” в порядке, предусмотренном ст. 399 УПК РФ<sup>168</sup>.

Единственным исключением из данного правила является ситуация, когда увеличение размера подлежащего возмещению ущерба требует переквалификации деяния на более тяжкое или существенно отличающееся по фактическим обстоятельствам от обвинения, по которому назначено судебное разбирательство. Такое изменение обвинения ухудшает положение подсудимого. Оно прямо запрещено законом (ст. 252 УПК РФ), и поэтому гражданский иск не подлежит возмещению<sup>169</sup>.

Разрешение гражданского иска путем взыскания сумм, исчисляемых не в рублях, а в иностранной валюте, к примеру, в долларах США, незаконно, так как нарушает Закон РФ от 9 октября 1992 года “О валютном регулировании и валютном контроле” в пользу потерпевшей. Возможно взыскание сумм в рублевом эквиваленте<sup>170</sup>.

В случае возникновения сомнения в правильном определении органами предварительного расследования стоимости уничтоженного или поврежденного имущества суд не лишен возможности проверить достоверность приобщенных к делу документов, в которых эта стоимость зафиксирована<sup>171</sup>.

Когда вопрос о компенсации морального вреда связан с оценкой всех обстоятельств по делу, он должен быть разрешен в рамках уголовного судопроизводства, исходя из совокупности всех установленных по делу судом обстоятельств<sup>172</sup>.

При определении размера денежного выражения, подлежащего возмещению морального вреда, суд должен учитывать реальное материальное положение обвиняемого (семейное положение, наличие у него места работы, иждивенцев<sup>173</sup>, характер и степень вреда, причиненного здоровью потерпевшего<sup>174</sup>, и т. п.).

Разрешая гражданский иск, суд не вправе одновременно удовлетворить два взаимоисключающих требования, допустим, гражданский иск к владельцу транспортного средства и регрессный иск последнего к подсу-

---

<sup>168</sup> См.: О некоторых вопросах применения судами законодательства об ответственности за преступления против собственности: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 25 апреля 1995 г. № 5// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.527.

<sup>169</sup> См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г.// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.545.

<sup>170</sup> См.: Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за третий и четвертый квартал 1996 года// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 4.

<sup>171</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 15 января 1997 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 7.

<sup>172</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 27 апреля 1995 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1996. № 4.

<sup>173</sup> См.: Постановление Президиума Калужского областного суда от 6 января 1994 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1995. № 4.

<sup>174</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 27 апреля 1995 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1996. № 4.

димому. На момент рассмотрения такого дела потерпевшему ущерб еще не возмещен (поскольку им заявлен иск), а значит владельцу источника повышенной опасности материальный ущерб пока еще не причинен<sup>175</sup>.

При решении вопроса о взыскании с осужденного средств, затраченных на стационарное лечение потерпевшего, суд должен располагать документом, выдаваемым медицинским учреждением, о времени нахождения потерпевшего на стационарном лечении и расходах, понесенных больницей в связи с лечением и уходом за ним<sup>176</sup>.

Судом не может быть отказано в удовлетворении гражданского иска, и вопрос о его размерах не может быть передан на рассмотрение в порядке гражданского судопроизводства всего-навсего из-за того, что гражданские истцы не представили суду документов, подтверждающих размер исковых требований<sup>177</sup>.

При решении вопроса о подсудности дел о возмещении средств, затраченных на стационарное лечение потерпевших, рассматриваемых в порядке гражданского судопроизводства, следует иметь в виду, что они могут рассматриваться в судах по месту жительства ответчика или по месту причинения вреда здоровью потерпевшего<sup>178</sup>.

При постановлении обвинительного приговора суд обязан разрешить предъявленный по делу гражданский иск. Лишь в случае невозможности произвести подробный расчет по иску без отложения разбирательства дела и когда это не влияет на решение суда о квалификации преступления, мере наказания и по другим вопросам, возникающим при постановлении приговора, суд может признать за гражданским истцом право на удовлетворение иска и передать вопрос о его размерах на рассмотрение в порядке гражданского судопроизводства<sup>179</sup>.

Если при разбирательстве дела суд все же придет к выводу о необходимости передать вопрос о размерах гражданского иска на рассмотрение в порядке гражданского судопроизводства, то он, при наличии к тому оснований, вправе частным определением обратить внимание соответствующих должностных лиц на допущенную неполноту предварительного следствия, повлекшую необходимость принятия указанного решения<sup>180</sup>.

---

175 См., к примеру: Определение Военной коллегии Верховного Суда РФ от 23 сентября 1993 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1994. № 8.

176 См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 4 мая 1995 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1996. № 1.

177 См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 31 августа 1994 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1995. № 1.

178 См.: О практике применения судами указа Президиума Верховного Совета СССР от 25 июня 1973 г. "О возмещении средств, затраченных на лечение граждан, потерпевших от преступных действий": Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 13 декабря 1974 г. № 9. // Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С. 106.

179 См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г. // Комментарий к постановлениям пленумов.. - 2001. С. 160.

180 См.: О судебной практике по делам о нарушениях правил охраны труда и безопасности горных, строительных и иных работ: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 1991 г. № 1 // Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.476.



При постановлении обвинительного приговора суд не вправе предъявленный гражданский иск оставить без рассмотрения<sup>181</sup>.

Однако гражданский иск может быть оставлен без рассмотрения при неявке в судебное заседание гражданского истца или его представителя, если он не заявил ходатайство о рассмотрении иска в его отсутствие (за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 ст. 250 УПК РФ: если иск поддерживает прокурор, подсудимый полностью согласен с предъявленным гражданским иском или если суд признает необходимым рассмотреть гражданский иск)<sup>182</sup>.

Неявка между тем гражданского истца не освобождает суд от обязанности обсудить вопрос о возможности рассмотрения гражданского иска<sup>183</sup>.

Если материальный ущерб причинен подсудимым совместно с другим лицом, в отношении которого дело было выделено в отдельное производство, суд возлагает обязанность по возмещению ущерба в полном размере на подсудимого. При вынесении в последующем обвинительного приговора в отношении лица, дело о котором было выделено в отдельное производство, суд вправе возложить на него обязанность возместить ущерб солидарно с ранее осужденным<sup>184</sup>. Не принято возмещать ущерб, причиненный преступлением, за счет средств, принадлежащих виновному в укрывательстве этого преступления<sup>185</sup>.

В соответствии со статьей 1074 ГК РФ несовершеннолетние от 14 до 18 лет самостоятельно несут ответственность за причиненный вред на общих основаниях и лишь в случаях, когда у несовершеннолетнего нет доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда, он должен быть возмещен полностью или в недостающей части его родителями. Поэтому суду прежде всего следует обсудить вопрос о возможности возмещения вреда самим несовершеннолетним. В силу статей 21 и 27 ГК РФ и статьи 13 СК РФ самостоятельную ответственность за причиненный вред несут несовершеннолетние, которые в момент причинения вреда, а также в момент рассмотрения судом вопроса о возмещении вреда обладали полной дееспособностью в порядке эмансипации либо вступили в брак до достижения 18-летнего возраста.

---

181 См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 14 декабря 1992 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1993. № 12.

182 См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г. // Комментарий к постановлениям пленумов. - 2001. С. 160-161.

183 См.: О выполнении судами РФ постановления Пленума Верховного Суда РФ по делам о хищениях государственного и общественного имущества и задачах судов по дальнейшему повышению их роли в деле усиления охраны государственной и общественной собственности: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23 декабря 1975 г. № 7 // Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.390.

184 См.: О практике применения судами законодательства о возмещении материального ущерба, причиненного преступлением: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 23 марта 1979 г. № 1// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С. 151.

185 См.: Бюллетень Верховного Суда РСФСР.- 1976. № 2. С.11.

Моральный вред, причиненный действиями несовершеннолетнего лица в возрасте от 14 до 18 лет, в соответствии со статьей 1074 ГК РФ подлежит возмещению непосредственным причинителем вреда. При недостаточности у него имущества дополнительная ответственность может быть возложена на его родителей, усыновителей, попечителей, приемных родителей, учреждение, являющееся его попечителем, если они не докажут, что вред возник не по их вине. Размер компенсации морального вреда определяется судом с учетом характера физических и нравственных страданий потерпевшего, степени вины несовершеннолетнего причинителя вреда и лиц, осуществляющих надзор за ним, а также имущественного положения виновных лиц и других заслуживающих внимания обстоятельств<sup>186</sup>.

При отмене приговора с передачей дела на новое рассмотрение в отношении лица, связанного с другими осужденными солидарной материальной ответственностью, вся сумма возмещения ущерба возлагается на осужденных, в отношении которых приговор оставлен без изменения. Если при новом рассмотрении дела будет вынесен обвинительный приговор, то на подсудимого может быть возложена обязанность по возмещению материального ущерба в солидарном порядке с лицами, ранее осужденными за данное преступление<sup>187</sup>.

Рассмотрение гражданского иска возможно и тогда, когда судом разрешается вопрос о применении к душевнобольному принудительных мер медицинского характера. Но удовлетворенным такой гражданский иск может быть только тогда, когда лицо заболело хронической душевной болезнью, лишаящей его возможности отдавать отчет в своих действиях или руководить ими, после совершения преступления. Преступление в этом случае было, лицо освобождается от наказания, а не от уголовной ответственности.

Если человек не мог понимать значения своих действий или руководить ими в момент совершения общественно опасного деяния, он не подлежит не только уголовной, но и гражданско-правовой ответственности. Гражданский иск судом в таком случае оставляется без рассмотрения. Когда же в последующем иск будет заявлен в рамках гражданского судопроизводства, обязанность возмещения вреда может судом возлагаться на граждан, проживающих совместно с лицом, совершившим общественно опасное деяние, его трудоспособных супруга, родителей, совершеннолетних детей, которые знали о психическом расстройстве причинителя вреда, но не ставили вопрос о признании его недееспособным (ст. 1078 ГК РФ).

---

186 См.: О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. № 7 // Бюллетень Верховного Суда РФ.- 2000. № 4.

187 См.: О практике применения судами законодательства о возмещении материального ущерба, причиненного преступлением: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 23 марта 1979 г. № 1// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С. 154.

#### **4.6. Контрольные вопросы**

1. Что такое гражданский иск, каково его значение и основания предъявления гражданского иска?
2. Кто имеет право заявить исковые требования?
3. Каков порядок предъявления гражданского иска в уголовном процессе?
4. Как осуществляется доказывание гражданского иска?
5. Каким образом в суде разрешается гражданский иск?

#### **4.7. Рекомендованная литература**

- 1.Нарижний С.В. Компенсация морального вреда в уголовном судопроизводстве России.- С.- Пб.: «Издательский дом Герда», 2001. –288с.
- 2.Рыжаков А.П. Возмещение вреда, причиненного преступлением.- М.: Издательство “Приор”, 1999. –96с.
- 3.Азаров В.А. Проблемы теории и практики охраны имущественных интересов личности в уголовном судопроизводстве.- Омск: Высшая школа милиции МВД России, 1995. -188с.
- 4.Азаров В.А. Деятельность органов дознания, предварительного следствия и суда по охране имущественных интересов граждан.- Омск, 1990. -107с.
- 5.Никулин Е.С. Возмещение ущерба, причиненного правонарушением.- М., 1983. -160с.
- 6.Филиппов П.М., Рыженков А.Я. О возмещении ущерба на предварительном следствии.- Волгоград, 1983.
- 7.Безлепкин Б.Т., Бобров В.К. Уголовно-процессуальные вопросы взыскания нажитого преступным путем.- Волгоград, 1982.
- 8.Медведев М.Ф. Возмещение средств, затраченных на лечение граждан, потерпевших от преступных действий: Лекция.- Волгоград, 1980. - 40с.
- 9.Мазалов А.Г. Гражданский иск в уголовном процессе.- М., 1977.
- 10.Александров С.А. Правовые гарантии возмещения ущерба в уголовном процессе: (Досудебные стадии).- Горький, 1976. -124с.

### **Глава 5. Доказательства и доказывание в уголовном процессе**

#### **5.1. Теория доказательств**

Институтам доказывания и доказательств посвящено большое количество научных работ. В настоящее время учеными выявлено и подвергнуто тщательному анализу огромное число закономерностей, связанных с институтом процессуального доказывания. Система таковых объединена в научную теорию доказательств российского уголовного процесса. Основой теории доказательств принято считать гносеологию - теорию познания, согласно которой:

- а) мир существует объективно,

- б) он познаваем и
- в) человек способен вскрывать законы реальной действительности,
- г) «вся материя обладает свойством, по существу родственным с ощущением, свойством отражения»<sup>188</sup>.

В книге «Теория доказательств в советском уголовном процессе» сказано, что теория доказательств - часть науки уголовного процесса, система теоретических положений. Она соотносится с доказательственным правом как научная дисциплина и ее предмет. Действительно, отражающие определенные закономерности и составляющие содержание теории доказательств правовые и чисто научные положения в полной мере распространяются не только на практику доказывания, но и на ту часть уголовного процесса, которая именуется доказательственным правом. Без оптимального правового регулирования невозможно добиться эффективного уголовно-процессуального доказывания. Познавая закономерности, существующие в самом доказательственном праве и в процессе реализации составляющих данную подотрасль права норм, ученые делают попытку повлиять на сам процесс доказывания, а через него и на весь уголовный процесс в целом. Г.Ф.Горский, Л.Д. Кокорев и П.С. Элькинд обращают внимание, что «в отличие от доказательственного права теория доказательств ничего не дозволяет и ничего не предписывает», она может только рекомендовать.

### **5.2. Предмет теории доказательств**

Книга «Проблемы доказательств в советском уголовном процессе» к предмету теории доказательств относит: доказательственное право и практическую деятельность по применению доказательственного права субъектами уголовного судопроизводства, а также анализ основных понятий учения о доказательствах, исследование принципов доказывания (конечно же, не деятельность по «анализу» и «исследованию» воспринимается авторами как элемент предмета теории доказательств, а лишь объекты, на которые она направлена - «понятия» и «принципы» - А.Р.), историю соответствующих институтов, вопросы доказательственного права и его применения в уголовном процессе других стран.

Авторы работы «Теория доказательств в советском уголовном процессе», определяя содержание предмета теории доказательств, ничего не пишут об анализе основных понятий учения о доказательствах и исследовании принципов доказывания, между тем они выделяют как самостоятельный элемент анализируемого явления закономерности, связанные с возникновением, хранением, передачей и переработкой доказательственной информации. Но и эти дополнения перечня элементов предмета теории доказательств нельзя признать окончательными. Теория доказательств распространяется на все общественные отношения, на все явления внешнего мира, которые тем или иным образом предопределяют процесс доказы-

---

<sup>188</sup> Ленин В.И. Материализм и эмпириокритицизм.// Полн. собр. соч., Т.18.- М.: Издательство Политическая литература, 1973. С.91.

вания. Именно поэтому позволительно отнести к предмету данной части науки уголовного процесса не только основные понятия учения о доказательствах, но как минимум и содержание, характер, свойства и классификацию таковых, а равно критерии и обеспечивающие необходимый уровень защиты законных прав и интересов граждан требования к порядку отображения на носителе имеющей отношение к делу информации и вовлечения его в наш случай в уголовный процесс.

### **5.3. Метод теории доказательств**

Г.Ф. Горский и другие методом теории доказательств называют метод диалектического материализма, в силу которого каждое положение берется:

- а) исторически;
- б) лишь в связи с другими;
- в) лишь в связи с конкретным опытом истории.

Исходя из содержания работы «Теория доказательств в советском уголовном процессе», - это также генетический, историко-юридический, сравнительно-правовой, описательно-аналитический, конкретно-социологический и структурно-логический методы.

### **5.4. Доказательственное право и его предмет**

Согласно содержанию книги «Теория доказательств в советском уголовном процессе» нормы процессуального права, регламентирующие цели, порядок, пределы и содержание доказывания как деятельности именуются доказательственным правом. Указанные нормы содержатся и в уголовно- и в гражданско-процессуальном праве. Уголовно-процессуальная составляющая доказательственного права является частью уголовного процесса. Г.Ф. Горский и другие под доказательственным правом понимают систему уголовно-процессуальных норм, регулирующих цели, содержание, пределы и правовые средства собирания, проверки и оценки доказательств, а также обоснованность и мотивированность выводов правоприменительных органов, вытекающих из такой оценки.

Предмет доказательственного права - весь круг общественных отношений, складывающихся в связи с процессуальным доказыванием (Г.Ф. Горский и другие). Поэтому нельзя согласиться с позицией авторского коллектива книги «Теория доказательств в советском уголовном процессе», который под предметом названной отрасли права понимает сам процесс познания истины по уголовному делу.

### **5.5. Понятие и содержание истины в уголовном процессе**

**Истина** - это свойство наших знаний об объективной действительности, определяющее их соответствие реально в прошлом имевшим место событиям.

Применительно к содержанию истины существует три позиции.

1) Истина в уголовном процессе касается всего-навсего исследуемого события и может подразделяться на элементы, исключительно исходя из структуры предмета доказывания (ст. 73 УПК РФ).

2) Истина не может ограничиваться констатированием соответствия знаний обстоятельствам происшествия. С этими обстоятельствами должна согласовываться и квалификация, иначе юридическая оценка события.

3) Содержание истины состоит из:

- соответствия знаний - обстоятельствам происшествия;
- соответствия квалификации - совершенному преступлению;
- соответствия назначенного наказания - тяжести преступления и личности виновного.

Автору ближе второй из приведенных подходов, но с небольшим уточнением. Действительно, говорить об истинности или ложности знаний о преступлении в отрыве от его юридической оценки невозможно. Поэтому она, несомненно, присутствует при характеристике таковых. Между тем вычленение квалификации как самостоятельного элемента содержания истины возможно лишь в теории и затруднительно на практике. Разделение содержания истины на отдельно взятые структурные элементы может быть оправдано лишь целями, стоящими перед учебным процессом.

Истина в уголовном процессе материальная, а не формальная. Материальная истина существует вне зависимости от предусмотренных уголовно-процессуальным законом тех или иных требований. Материальная истина объективна. В уголовном процессе компетентные органы должны стремиться к установлению объективной истины.

Объективная истина в уголовном процессе - это не зависящее от сознания и воли конкретного исполнителя точное соответствие знаний (запечатленных в выводах) суда, судьи, прокурора, начальника следственного отдела, руководителя следственной группы, следователя, органа дознания, дознавателя, начальника органа дознания обстоятельствам конкретного уголовно наказуемого происшествия в их социально-юридической, а на определенном этапе может быть и политической, оценке.

Истина может быть абсолютной и относительной. Согласно теории доказательств абсолютная истина представляет собой полное и всестороннее соответствие знаний, которыми располагает компетентный орган, обстоятельствам объективной действительности, охватывающее все свойства и характеристики познаваемых предметов и явлений. Относительная истина - истина неполная, не исчерпывающая всех свойств и характеристик познаваемой действительности.

В уголовном процессе истина абсолютно-относительная. Абсолютно истинными должны быть знания о том, что:

- инкриминируемое деяние имело место;
- деяние это общественно опасно и противоправно;
- это было действие (бездействие);

- деяние содержит состав преступления;
- подсудимый принимал участие в совершении этого деяния;
- уголовный закон, криминализирующий деяние, распространяется на него, исходя из времени и места совершения преступления;
- подсудимый виновен в совершении преступления и др.

Неполным, к примеру, следует считать расследование, когда не установлено количество ранений, причиненных потерпевшему, нарушала ли Правила дорожного движения и т.п. потерпевшая, а также причинная связь между деянием и наступившими общественно опасными последствиями<sup>189</sup>.

Большинство остальных знаний абсолютно точно установить невозможно и в основном именно поэтому не требуется.

Абсолютной истины в уголовно-процессуальном доказывании гораздо меньше, чем относительной. Более того, орган дознания, следователь, защитник и прокурор даже по вопросам, по которым обычно должна быть установлена абсолютная истина, стремятся к таковой, но не всегда ею располагают.

#### ***5.6. Предмет и пределы доказывания. Соотношение между предметом и пределами доказывания***

Содержание предмета доказывания составляют обстоятельства, указанные в законе и являющиеся основанием для принятия конечных решений по делу (ст. ст. 73, 421, 434 УПК РФ). Иначе говоря, **предмет доказывания** - это полный перечень обстоятельств, в обязательном порядке подлежащих установлению и подтверждению (их наличия либо отсутствия) с использованием доказательств по каждому уголовному делу. Основными же его элементами являются:

- 1) событие преступления (время, место, способ, общественная опасность деяния, противоправность, средства и орудия преступления, данные о потерпевшем от преступления, а иногда и характере его действий, предпринятые обвиняемым меры сокрытия преступления и другие обстоятельства совершения преступления);
- 2) виновность лица в совершении преступления, форма его вины и мотивы;
- 3) обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого;
- 4) характер и размер вреда, причиненного преступлением;
- 5) обстоятельства, исключающие преступность и наказуемость деяния;
- 6) обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание;
- 7) обстоятельства, которые могут повлечь за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания.

---

<sup>189</sup> См.: Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 19 января 1994 г., Постановление Президиума Самарского областного суда от 10 февраля 1994 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1995. № 4.; №5.

Подлежат выявлению также обстоятельства, способствовавшие совершению преступления (ст. 73 УПК РФ).

Положения, перечисленные в данной статье, детализированы и несколько уточнены применительно к уголовным делам несовершеннолетних, а также лиц, совершивших запрещенное уголовным законом деяние в состоянии невменяемости, или лиц, у которых после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение наказания или его исполнение.

Так, в ст. 421 УПК РФ закреплено, что по делам несовершеннолетних наряду с доказыванием обстоятельств, указанных в ст. 73 УПК РФ, устанавливаются:

- 1) возраст несовершеннолетнего, число, месяц и год рождения;
- 2) условия жизни и воспитания несовершеннолетнего, уровень психического развития и иные особенности его личности;
- 3) влияние на несовершеннолетнего старших по возрасту лиц.

При наличии данных, свидетельствующих об отставании в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством, устанавливается также, мог ли несовершеннолетний в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими<sup>190</sup>.

Соответственно по делам об общественно опасных деяниях невменяемых, а также о преступлениях лиц, у которых после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение наказания или его исполнение, помимо обстоятельств, устанавливаемых по всем делам, должны выясняться:

- 1) время, место, способ и другие обстоятельства совершенного деяния;
- 2) совершено ли деяние, запрещенное уголовным законом, данным лицом;
- 3) характер и размер вреда, причиненного деянием;
- 4) наличие у данного лица психических расстройств в прошлом, степень и характер психического заболевания в момент совершения деяния, запрещенного уголовным законом, или во время производства по уголовному делу;
- 5) связано ли психическое расстройство лица с опасностью для него или других лиц либо возможностью причинения им иного существенного вреда<sup>191</sup>.

По делу могут быть доказаны и иные обстоятельства. Однако их установление в отличие от тех, которые обозначены в названных нормах, не является обязательным для органов расследования, прокурора и суда.

Рассмотрим каждый из элементов, составляющих предмет доказывания в отдельности. Событие преступления - это то, как проявляется

---

<sup>190</sup> См. подробнее главу 28 настоящего учебника.

<sup>191</sup> См. подробнее главу 29 настоящего учебника.



преступление в объективной реальности. В самом общем виде событие преступления - это совершенное в определенном месте, в определенное время и определенным образом и т.п. действие (телодвижение) либо бездействие (невыполнение обязанности), приведшее к наступлению ущерба или угрозе возникновения такового.

Место, время, способ и другие элементы события подлежат установлению и подтверждению по каждому уголовному делу независимо от того, являются ли они обязательными признаками состава преступления, иначе, имеют ли эти элементы значение для квалификации общественно опасного деяния или нет.

Знания о времени совершения преступления обычно устанавливаются с относительной степенью точности. Иногда достаточно доказать, что преступление совершено зимой определенного года, иногда нужно знать конкретное число или даже час (минуту) совершения преступления. Точность выявления времени и места совершения преступления зависит от того, что за дело расследуется (разбирается). К примеру, если по делу о продолжительном, многоэпизодном хищении чужого имущества с предприятия достаточно определить день, а то и месяц каждого эпизода, то по факту убийства иногда время совершения преступления важно знать с точностью до минуты. Только такая четкая хронология поведения подозреваемого позволяет иногда доказать несостоятельность его алиби и его причастность к совершению преступления.

По делам о некоторых преступлениях, например об оскорблении военнослужащего (ст. 336 УК РФ) или о насильственных действиях в отношении начальника (ст. 334 УК РФ), время (исполнение им обязанностей военной службы) является признаком состава преступления. Также обстоят дела с преступлениями, совершенными в военное время (ч. 3 ст. 331 УК РФ). Здесь время влияет на квалификацию преступления именно по данной конкретной статье, а значит, должно быть доказано абсолютно точно.

«Время» - это не только, в какой день и час совершено преступление, но и сколько лет в этот день и час было тому, кто его совершил, а равно какой материальный закон тогда действовал. От установления этих обстоятельств может зависеть решение вопроса о том, достиг ли обвиняемый к моменту совершения преступления возраста, с наступлением которого возможно привлечение его к уголовной ответственности, а также (при изменениях в законодательстве, к примеру, введении в действие нового УК РФ) для решения вопроса о том, какой уголовный закон (статья закона) по данному делу должен подлежать применению.

Способ совершения преступления - это система каких-то действий (бездействие), послуживших причиной наступления преступного результата. Выявленные компетентными органами признаки, характеризующие способ, могут отграничивать одно преступление от другого. К примеру, когда лицо убило человека с особой жестокостью, заживо сожгло, преступление квалифицируется по ч. 2 ст. 105 УК РФ (наказание вплоть до

пожизненного лишения свободы или смертной казни). Напротив, когда тот же человек совершил преступление из ревности и привел свой «приговор» в исполнение, будучи с жертвой наедине, одним выстрелом из ружья, его действия будут квалифицированы как умышленное убийство без отягчающих обстоятельств, по ч. 1 ст. 105 УК РФ. За совершение такого преступления 15 лет лишения свободы - максимальный срок наказания. Именно способ совершения преступления отличает кражу от грабежа и разбоя.

Способ совершения преступления может играть роль отягчающего наказания обстоятельства. К примеру, совершение преступления с использованием форменной одежды или документов представителя власти (п. «н» ст. 63 УК РФ) и др. В определенной мере именно способ совершения преступления позволяет говорить о наличии некоторых смягчающих наказание обстоятельствах. Речь идет о п. «ж» ст. 61 УК РФ - нарушение условий правомерности, допустим, задержания лица, совершившего преступление.

Содержание понятия «другие обстоятельства совершения преступления» для различных преступлений может быть неодинаково. Тем не менее к таким фактам принято относить:

- общественную опасность деяния;
- противоправность;
- средства и орудия преступления;
- данные о потерпевшем от преступления, а иногда и характере его действий;
- предпринятые обвиняемым меры сокрытия преступления и тому подобные обстоятельства, необходимость установления которых проистекает не только из конструкции состава преступления, по поводу которого приступили к доказыванию, но и из требований уголовно-процессуального закона о полноте, объективности и всесторонности исследования фактических обстоятельств дела и т.п.

Общественная опасность деяния характеризует сразу три элемента предмета доказывания: событие преступления, обстоятельства, исключющие преступность и наказуемость деяния, а также обстоятельства, которые могут повлечь за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания. Общественная опасность деяния имеет особое значение при решении вопроса о прекращении уголовного дела по нереабилитирующим основаниям (ст. ст. 24-28 УПК РФ). Решение о прекращении уголовного процесса в таких ситуациях принимается лишь, когда имело место преступление небольшой или средней тяжести, а по деяниям, предусмотренным главой 23 УК РФ - не причинило вред интересам других организаций, а также интересам граждан, общества или государства (ст. 23 УПК РФ). Аналогичным образом вынужден поступить правоприменитель при прекращении уголовного дела по ч. 2 ст. 14 УК РФ, где закреплено, что не является преступлением действие (бездействие) хотя формально и содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного

УК РФ, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности.

Противоправность - обязательный признак любого преступления, один из наиболее важных элементов, по которому осуществляется юридическая оценка деяния. Обычно не возникает необходимости собирать доказательства, подтверждающие противоправность расследуемого события. Однако применительно к процессу доказывания преступлений, предусмотренных бланкетными статьями Особенной части УК, ответственность за совершение которых наступает лишь при нарушении лицом определенных правил (правил перемещения через таможенную границу РФ, к примеру, огнестрельного оружия или боеприпасов, правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного или водного транспорта и т.п.), уголовное дело должно в себе содержать доказательство наличия нарушенной нормы. Обычно им служит выписка из того нормативного акта, в котором приводятся соответствующие правила.

Средства и орудия преступления также характеризуют общественную опасность и противоправность деяния. В некоторых случаях именно это обстоятельство позволяет отграничить один состав преступления от другого. Например, грабеж от разбоя. Законодатель факт совершения преступления с использованием оружия, боевых припасов, взрывчатых веществ, взрывных или имитирующих их устройств, специально изготовленных технических средств, ядовитых и радиоактивных веществ, лекарственных и иных химико-фармакологических препаратов признает квалифицирующим признаком ряда преступлений (допустим, п. «г» ч. 2 ст. 126 УК РФ - похищение человека с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия) и как минимум обстоятельством, отягчающим наказание обвиняемого (п. «к» ст. 63 УК РФ).

Данные о потерпевшем от преступления и характере его действий также иногда могут свидетельствовать о наличии того или иного состава преступления, квалифицирующего признака, смягчающего или отягчающего обстоятельства. Так, совершение преступления в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности, применительно к похищению человека - квалифицирующий признак (п. «д» ч. 2 ст. 126 УК РФ) и в любом случае отягчающее наказание обстоятельство (п. «з» ст. 63 УК РФ).

Понятие «виновность лица в совершении преступления, форма его вины» включает в себя несколько составляющих. Доказать виновность обвиняемого, о которой идет речь в п. 2 ст. 73 УПК РФ, - это значит установить и подтвердить доказательствами следующие обстоятельства:

а) что речь идет о человеке (физическом, а не, к примеру, юридическом лице);

б) что этот человек вменяем, достиг возраста, с наступлением которого возможно привлечение лица к уголовной ответственности;

в) что данное преступление совершено именно им, а никаким иным лицом;

г) что обвиняемый действовал виновно, то есть умышленно или по неосторожности;

д) что его можно отнести (если такой вопрос возникает) к группе специальных субъектов.

Характеристика использованного законодателем в ст. 73 УПК РФ термина «виновность» обычно ограничивается первыми четырьмя признаками. Однако не всегда ими исчерпывается. По некоторым уголовным делам важно доказать, что обвиняемый обладает так называемыми признаками специального субъекта преступления (должностное лицо, ответственное за пожарную безопасность, военнослужащий и т.д.), что оно действовало в специфических условиях, например совершение преступления при нарушении условий правомерности задержания преступника, крайней необходимости, обоснованного риска, исполнения приказа и т.п.

Доказыванию подлежит и цель, которую преследует преступник. Без корыстной цели не может быть, к примеру, хищения. Преследуемая лицом цель, так же как и мотив преступления, должна устанавливаться и доказываться независимо от того, имеют ли они уголовно-правовое значение для квалификации деяния.

Среди обстоятельств, подлежащих доказыванию, названы также обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого. Они играют важную роль при разрешении судом вопросов:

- подлежит ли подсудимый наказанию за совершенное преступление или его следует освободить от уголовной ответственности;
- какое именно наказание должно быть назначено подсудимому и подлежит ли оно назначению либо отбыванию;
- какой вид исправительного учреждения с соответствующим режимом должен быть определен подсудимому при назначении ему наказания в виде лишения свободы;
- заслуживает ли подсудимый снисхождения или особого снисхождения;
- может ли быть применена санкция ниже низшего предела, условное осуждение или замена уголовного наказания мерами общественного воздействия за совершение данного преступления;
- какие именно меры не уголовно-правового воздействия (административное взыскание, дисциплинарное воздействие и др.) подлежат применению.

К числу данных, характеризующих личность подсудимого, могут быть отнесены:

а) фамилия, имя, отчество, день, месяц, год рождения, национальность, семейное положение, характер и род деятельности, место работы и жительства (устанавливаются так называемые анкетные данные личности);

б) данные о состоянии здоровья, о трудоспособности;

в) наличие государственных наград, почетных званий, ранений;

г) наличие (отсутствие) судимости, срок отбывания наказания в местах лишения свободы, дата освобождения;

д) факты, характеризующие его как члена общества (по месту жительства, работы, увлечениям и т.п. );

е) события его биографии (к примеру, участвовал в предотвращении последствий аварии в Чернобыле, в боевых действиях по защите Родины<sup>192</sup>, то есть может в последующем быть признан заслуживающим снисхождения или особого снисхождения при назначении наказания) и др.

Без установления характера и размера вреда, причиненного преступлением, в ряде случаев просто невозможно сказать, было ли это преступление или же деяние, хотя формально и подпадало под признаки преступления, предусмотренного статьей Особенной части УК РФ, тем не менее не являлось таковым в силу своей малозначительности.

От характера и размера ущерба в ряде случаев зависит решение уголовно-правовых вопросов:

- о квалификации преступления (к примеру, есть тяжкие последствия - обязательный признак данного состава - или нет);

- об определении стадии реализации преступного умысла (имело место покушение или оконченное преступление);

- о наличии смягчающего наказание обстоятельства (оказание медицинской и иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления, добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных в результате преступления, иные действия, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему);

- о размере подлежащей взысканию с обвиняемого суммы;

- о возможности прекращения уголовного дела по нереабилитирующим основаниям;

- о мере наказания.

Несомненно, между причиненным обществу вредом и объемом применяемых к виновному ограничений, необходимых для восстановления справедливости, прямо пропорциональная связь.

Подлежащий доказыванию ущерб подразделяется на виды:

1) моральный;

2) физический (вред здоровью, лишение жизни);

3) имущественный<sup>193</sup>.

Размер имущественного, а в некоторых случаях материального выражения иного ущерба должен быть установлен и в итоговом процессуальном документе зафиксирован в виде конкретной денежной суммы. Неправильно указывать, что ущерб причинен на сумму "не менее.."

---

<sup>192</sup> См.: О соблюдении судами РФ процессуального законодательства при судебном разбирательстве уголовных дел: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17 сентября 1975 г. № 5// См.: Комментарий к постановлениям пленумов Верховных Судов РФ (РСФСР) по уголовным делам. - 2001. С. 419.

<sup>193</sup> См. об этом подробнее главу 4 настоящего учебника.

такого-то количества рублей<sup>194</sup>. Стоимость предмета преступного посягательства должна определяться не в долларах США и не в мировых ценах, а в российских рублях<sup>195</sup>.

Самостоятельным элементом предмета доказывания законодатель назвал смягчающие и отягчающие наказание обстоятельства, перечисленные соответственно в ст. ст. 61 и 63 УК РФ. Верховный Суд РФ обращает внимание на то, что содержащийся в ст. 63 УК РФ перечень отягчающих обстоятельств является исчерпывающим<sup>196</sup>.

Для того, чтобы в процессе доказывания собирались не только обвинительные, но и оправдательные доказательства к предмету доказывания отнесены обстоятельства, исключающие преступность и наказуемость деяния, а также обстоятельства, которые могут повлечь за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания. Данные обстоятельства перечислены в ст. ст. 20, 23-28 УПК РФ.

Последним элементом предмета доказывания являются обстоятельства, способствовавшие совершению преступления. Их наличие должно быть доказано с помощью имеющихся в деле уголовно-процессуальных доказательств. Только принятие мер по устранению доказанных причин (условий), а не предполагаемых, может быть признано законным.

Суд обязан всесторонне, полно и объективно исследовать сведения, относящиеся к обстоятельствам, способствовавшим совершению преступления. В этих целях при необходимости следует вызывать в судебное заседание дополнительных свидетелей, истребовать иные доказательства. Для выяснения специфических обстоятельств (нарушение технологии производства, техническая неисправность механизмов и т.п.) и принятия должных мер по их устранению суд вправе прибегнуть к помощи специалистов, а при производстве судебной экспертизы поставить вопросы, решение которых требует специальных познаний<sup>197</sup>.

Если в процессе судебного разбирательства будут выявлены такие обстоятельства, способствовавшие совершению преступления, которые обусловлены нарушением закона или недобросовестным исполнением служебных обязанностей должностными лицами, а также в случаях, когда имеются данные, свидетельствующие о неправильном поведении отдельных граждан на производстве или в быту, о нарушении ими общественного долга, этих должностных лиц и граждан следует, как правило, допрашивать в судебном заседании в качестве свидетелей<sup>198</sup>.

Предмет доказывания один и тот же (если не брать в счет стадию возбуждения уголовного дела) на всех стадиях уголовного процесса. А значит, к примеру, на стадии предварительного расследования (если не доказано наличие обстоятельства, исключающего производство по делу) доказыванию подлежит каждое из закрепленных в ст. 73 УПК РФ обстоятельство. Нельзя откладывать их установление до момента осуществления

---

<sup>194</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 31 августа 1994 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ. - 1995. № 1.

<sup>195</sup> См.: Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за первый квартал 1997 года // Бюллетень Верховного Суда РФ. - 1997. № 8.

<sup>196</sup> См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г. № 1 // Комментарий к постановлениям пленумов Верховных Судов РФ (РСФСР) по уголовным делам. - 2001. С. 156.

<sup>197</sup> См.: О дальнейшем совершенствовании судебной деятельности по предупреждению преступлений: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 3 декабря 1976 г. № 15. // Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С. 118.

<sup>198</sup> См.: О дальнейшем совершенствовании судебной деятельности по предупреждению преступлений: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 3 декабря 1976 г. № 15. // Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С. 118-119.

деятельности на судебных стадиях. Не влияет на структуру и содержание предмета доказывания и квалификация преступления. Исключением из данного правила являются лишь преступления несовершеннолетних, невменяемых и лиц, заболевших душевной болезнью после совершения преступления, предмет доказывания по которым несколько расширен.

Если предмет доказывания отвечает на вопрос, на что направлено уголовно-процессуальное доказывание, то есть, что составляет его ближайшую непосредственную цель, то пределы доказывания отвечают на вопрос о том, при помощи чего, каким кругом средств обеспечивается оптимальная глубина и достоверность познания фактов и обстоятельств, составляющих предмет доказывания.

Под **пределами доказывания** понимается достаточная совокупность доказательств, позволяющая считать установленными как отдельные обстоятельства, подлежащие доказыванию, так и закрепленный в УПК предмет доказывания в целом.

## **5.7. Доказательства**

### **5.7.1. Понятие и значение доказательств**

Доказательство представляет собой единство сведений и процессуального источника. Не содержащий в себе сведений, имеющих отношение к делу, протокол допроса (источник) так же не будет доказательством, как и имеющие отношение к происшествию сведения оперативно-розыскного, а не процессуального характера. Когда же информация, о которой сначала было известно из оперативно-розыскного мероприятия, будет закреплена в одном из источников, указанных в ч. 2 ст. 74 УПК РФ, на свет появится доказательство.

Верховный Суд РФ оперирует и таким понятием как “факт” в значении доказательства<sup>199</sup>. Несмотря на высказываемый большинством процессуалистов иной взгляд на понятие доказательства, невозможно безразлично относиться пусть даже и к отличающейся от общепринятой практике высшего органа правосудия нашего государства.

Понятиеобразующие признаки доказательств.

- 1) В доказательствах содержатся сведения.
- 2) Сведения – это информация об обстоятельствах, имеющих значение для дела.
- 3) Сведения должны быть «собраны на» предусмотренный законом источник.
- 4) В уголовно-процессуальное доказывание сведения вовлекаются в определенном законом порядке.

**Сведения** - это содержание доказательства - информация о расследуемом (рассматриваемом и разрешаемом) происшествии.

---

<sup>199</sup> См., к примеру: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 28 апреля 1992 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1993. № 5.

Показания свидетеля, показания потерпевшего, показания подозреваемого, показания обвиняемого, заключение и показания эксперта, заключение и показания специалиста, вещественные доказательства, протоколы следственных и судебных действий и иные документы - это форма доказательств, их принято называть процессуальными источниками сведений или источниками доказательств.

Установленный законом перечень источников сведений является окончательным и расширенному толкованию не подлежит.

В постановлении Пленума Верховного Суда РФ страны от 29 апреля 1996 г. «О судебном приговоре» (п. 3) разъясняется, что, ссылаясь в приговоре на показания допрошенных по делу лиц, заключение эксперта<sup>200</sup>, протоколы следственных и судебных действий и иные документы, подтверждающие, по мнению суда, те или иные фактические обстоятельства, необходимо раскрыть их содержание. Например, не только перечислить фамилии потерпевших, свидетелей, но и изложить существо их показаний<sup>201</sup>. С точки зрения теории доказательств это разъяснение означает, что высший судебный орган страны ориентирует нижестоящие суды на то, чтобы в приговоре не ограничиваться перечислением источников (формы закрепления) сведений, но и анализировать содержание доказательств.

**Значение доказательств** заключается в том, что их процессуальная форма обеспечивает необходимый уровень истинности содержащихся в них сведений. Только с помощью этих явлений (доказательств) возможно как предварительное, так и судебное установление вины лица в совершении преступления. Путем исследования таковых в уголовном процессе устанавливается истина.

#### 5.7.2. Виды доказательств

В зависимости от основания классификации доказательства подразделяются на следующие виды.

**По источнику**, в котором закреплены фактические данные, доказательства делятся на:

- показания подозреваемого,
- показания обвиняемого,
- показания потерпевшего,
- показания свидетеля,
- заключения эксперта,
- показания эксперта,
- заключения специалиста,
- показания специалиста,
- вещественные доказательства,

---

<sup>200</sup> Данное правило касается и заключения специалиста.

<sup>201</sup> См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г. // Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С.537.



- протоколы следственных и судебных действий,
- иные документы.

**По отношению к предмету доказывания** доказательства делятся на

- прямые и
- косвенные.

Прямые - это такие доказательства, в содержании которых отражен хотя бы один из элементов предмета доказывания, хотя бы одно из обстоятельств, перечисленных в ст. 73 УПК РФ. Косвенными являются все остальные доказательства. В косвенных доказательствах нет сведений о событии преступления, вине, обстоятельствах, характеризующих личность обвиняемого, характере и размере ущерба. Находящаяся в них информация, имеющая отношение к делу, лишь помогает установить обстоятельства, подлежащие доказыванию.

**По характеру воспроизведения информации об исследуемом факте** доказательства подразделяются на:

- первоначальные и
- производные.

Первоначальные непосредственно на себе отражают обстоятельства, имеющие отношение к делу<sup>202</sup>. Иначе получится, что первоначальным может быть только прямое доказательство. Вместе с тем и прямое, и косвенное доказательства вполне могут быть как первоначальным, так и производным.

Между исследуемым событием и первоначальным доказательством объективно нет и не могло быть другого доказательства. Производные доказательства - это такие, которые также отразили на себе устанавливаемые обстоятельства, но не непосредственно, а опосредованно, то есть через какое-то другое доказательство или иной носитель информации, не вовлеченный в уголовный процесс, но который имел возможность (хотя бы теоретически) такого вовлечения.

Типичный пример первоначального доказательства - показания свидетеля-очевидца совершения преступления. Производным доказательством будут показания лица, которому данный свидетель рассказывал о том, что он видел на месте происшествия. Показания свидетеля, который сам не присутствовал при совершении преступления, будут производным доказательством по отношению к событию преступления и в том случае, когда лицо, от которого он узнал информацию, само показаний не давало, допустим в связи с его смертью.

В зависимости от того, **принимало ли сознание человека участие в отображении на носителе доказательственной информации**, доказательства учеными делятся на:

- личные и

---

<sup>202</sup> Прошу, «обстоятельство, имеющее отношение к делу», не путать с «обстоятельством, подлежащим доказыванию».

- вещные.

Вещные доказательства - это те, в формировании которых не принимало участия сознание человека. Остальные - личные.

К вещным доказательствам относятся все вещественные доказательства и часть иных документов (видео-, фото-, аудио документы). Некоторые доказательства состоят из двух частей. Одна часть - личная, другая - вещная. Обладают признаками вещного доказательства определенные приложения к протоколам следственных действий (слепки, видеозапись, фотографии из фототаблицы и т.п.) и заключениям экспертов, специалистов (обычно фотографии). Остальные доказательства полностью личные.

Вещные доказательства всегда в меньшей степени искажают отображившиеся на них следы исследуемого события. Каким бы добросовестным ни был субъект, доказательства, формируемые его сознанием, предполагают потерю определенного количества сведений.

Учеными исследуются и другие разновидности доказательств. Предлагается классифицировать таковые по иным основаниям. Всеми признается практическая значимость деления доказательств на:

- обвинительные и
- оправдательные.

Обвинительными принято именовать доказательства, подтверждающие совершение лицом определенного преступления, а равно наличие отягчающих наказание обстоятельств. И, напротив, оправдательными - содержащие в себе сведения полностью или даже частично оправдательного характера, а равно об обстоятельствах, смягчающих наказание обвиняемого, позволяющих признать лицо заслуживающим снисхождения, особого снисхождения и т.п. Типичный пример оправдательных доказательств - те, которые подтверждают алиби обвиняемого.

### 5.7.3. Относимость и допустимость доказательств

Доказательства обязательно должны содержать в себе какие-либо сведения, имеющие значение для правильного разрешения дела. Они должны обладать свойством относимости. **Относимость доказательств** - это обязательное свойство сведений (без его наличия нет доказательства), проявляющееся в их возможной связи с исследуемым в уголовном процессе происшествием.

Поэтому, когда, к примеру, протокол следственного действия в целом или его часть не содержат такого рода информации, председательствующий в суде присяжных вправе не разрешить присяжным заседателям знакомиться с содержанием такого протокола (прилагаемой к протоколу фото таблицы, фотографий и т.п.)<sup>203</sup>.

---

<sup>203</sup> См.: Определение Кассационной палаты Верховного Суда РФ от 2 марта 1994 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1994. № 5.

В силу ст. 75 УПК РФ и в соответствии с положениями ч. 2 ст. 50 Конституции РФ в уголовном процессе не допускается использование доказательств, полученных с нарушением закона. Такие доказательства не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу обвинения, а также использоваться для доказывания любого из обстоятельств, перечисленных в ст. 73 УПК РФ. Доказательство, признанное недопустимым, не подлежит включению в обвинительное заключение или обвинительный акт (ч. 3 ст. 88 УПК РФ), 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 РФ).

**Допустимость доказательств** - это их соответствие нормам нравственности, истинности, а равно требованиям закона относительно источника, способа собирания и вовлечения в уголовный процесс сведений.

Согласно прямому указанию закона недопустимыми доказательствами признаются: 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; а также показания потерпевшего, свидетеля, основанные на догадке, предположении, слухе, а также показания свидетеля, который не может указать источник своей осведомленности.

Решая вопрос о допустимости того или иного доказательства, суды могут руководствоваться разъяснением, содержащимся в п. 16 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. № 8 “О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия”.

Процессуальные источники, в которых содержатся сведения, не отвечающие нормам истинности или нравственности, не должны признаваться доказательствами. Примером доказательства, не соответствующего нормам истинности, могут быть показания допрошенного в качестве свидетеля экстрасенса о месте, где зарыт труп или о приметах преступника, если, с его слов, он узнал эти сведения с помощью магии. Уровень развития нашего общества и представлений об иррациональных явлениях не позволяет протокол следственного действия, содержащий такую информацию, даже правильно с точки зрения закона оформленный, признать допустимым доказательством.

Вполне правомерно признать недопустимым доказательством протокол допроса, содержание которого изложено в нецензурных выражениях, даже когда он полностью соответствует сказанному на допросе.

Доказательства должны признаваться полученными с нарушением закона (недопустимыми), если при их собирании и закреплении были нарушены гарантированные Конституцией РФ права человека и гражданина или установленный уголовно-процессуальным законодательством порядок их собирания и закрепления, а также если собирание и закрепление доказательств осуществлено ненадлежащим лицом или органом либо в результате действий, не предусмотренных процессуальными нормами.

Не любое нарушение требований УПК РФ приводит к тому, что доказательство становится недопустимым. Несущественные, бесспорно не влияющие на доказательственное значение закрепленных в доказательстве сведений нарушение не должно влечь за собой признания доказательства недопустимым. Не следует, к примеру, признавать недопустимым протокол следственного действия, если вместо имени и отчества как требует п. 3 ч. 3 ст. 166 УПК РФ, участвующего в нем должностного лица органа дознания, в протоколе указаны лишь инициалы последнего.

В соответствии с ч. 2 ст. 48 Конституции РФ и на основании ст. 49 УПК РФ каждый задержанный, заключенный под стражу имеет право пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента фактического его задержания и даже на более раннем этапе расследования, а каждый обвиняемый в силу указанной конституционной нормы и на основании ст. 47 УПК РФ имеет право пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента предъявления обвинения. При нарушении этого конституционного права все показания задержанного, заключенного под стражу, обвиняемого и результаты следственных действий, проведенных с его участием, должны рассматриваться судом как доказательства, полученные с нарушением закона<sup>204</sup>.

Примером доказательства, полученные с нарушением закона, может служить протокол допроса подозреваемого, обвиняемого, его супруга и близкого родственника, без разъяснения им ст. 51 Конституции РФ и с одновременным предупреждением об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний<sup>205</sup>; заключение эксперта, когда постановление о назначении судебной экспертизы не было своевременно (до производства судебной экспертизы) предоставлено обвиняемому, чтобы он мог заявить отвод эксперту; представить дополнительные вопросы для получения по ним заключения эксперта и т. д.<sup>206</sup>.

В случае признания доказательства полученным с нарушением закона суд должен мотивировать свое решение об исключении его из совокупности доказательств по делу, указав, в чем выразилось нарушение закона<sup>207</sup>. По общему правилу недопустимые доказательства не должны участвовать в процессе доказывания не только при рассмотрении дела су-

---

<sup>204</sup> См.: О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. № 8// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.534-535.

<sup>205</sup> См.: О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. № 8// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.535; Определение Кассационной палаты Верховного Суда РФ от 2 марта 1994 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1994. № 5.

<sup>206</sup> См.: Определение Кассационной палаты Верховного Суда РФ от 31 мая 1995 г.// Российская юстиция.- 1995. № 11.

<sup>207</sup> См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г.// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.537.

дом присяжных, но и в обычном порядке, не только в судебных, но и в досудебных стадиях. Не только обвинительные, но и оправдательные сведения должны фиксироваться без нарушения закона. Между тем признание доказательства недопустимым - это не обязанность, а право суда. В связи с чем суд может, исходя из обстоятельств дела и хода его расследования, не признавать недопустимым оправдательное или смягчающее наказание доказательство.

## **5.8. Процесс доказывания**

### **5.8.1. Понятие процесса доказывания**

Под доказыванием в уголовном процессе понимается урегулированная уголовно-процессуальным законом деятельность компетентных на то органов и должностных лиц по собиранию, проверке и оценке зафиксированных в процессуальном источнике сведений, имеющих отношение к делу, а равно по удостоверению наличия таковых от имени государства.

Критерии уголовно-процессуального доказывания.

1) доказывание в уголовном судопроизводстве урегулировано уголовно-процессуальным законом;

2) его обязательным элементом является удостоверительный момент, как бы он учеными ни именовался.

Субъекты доказывания:

- орган дознания в лице: дознавателя и начальника органа дознания;
- следователь, следственная группа, расследующая одно уголовное дело, руководитель следственной группы и начальник следственного отдела;

- прокурор;

- судья (председательствующий, член суда, присяжный заседатель) и суд.

Такой элемент доказывания как собирание доказательств может осуществляться также подозреваемым, обвиняемым и его защитником, а также потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком и их представителями.

### **5.8.2. Этапы процесса доказывания**

Уголовно-процессуальное доказывание состоит из трех этапов. А именно из:

1) собирания (ст. 86 УПК РФ),

2) проверки (ст. 87 УПК РФ),

3) оценки (ст. ст. 17, 88 УПК РФ).

Удостоверительный момент проходит красной линией по всем этапам процесса доказывания.

### 5.8.3. Понятие и способы собирания доказательств

Под собиранием доказательств большинством процессуалистов понимается обнаружение, получение (извлечение), закрепление сведений, содержащихся в предусмотренных законом источниках.

Орган дознания, дознаватель, следователь, следственная группа и ее руководитель, начальник следственного отдела, прокурор и суд имеют возможность применять различные формы собирания доказательств. Круг средств собирания доказательств, которые вправе применить защитник гораздо меньше. Они ограничены:

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

Собирать и представлять письменные документы и предметы для приобщения их к уголовному делу в качестве доказательств вправе и подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители (ст. 86 УПК РФ). Представлять доказательства вправе: государственный обвинитель (ч. 5 ст. 246 УПК РФ), частный обвинитель (ч. 2 ст. 43 УПК РФ), законный представитель (п. 6 ч. 2 ст. 426, п. 3 ч. 2 ст. 437 УПК РФ).

Закон не содержит перечня и соответственно правил производства подозреваемым, обвиняемым, потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком и их представителями (частным обвинителем, законным представителем) действий направленных на собирание, также как и на представление письменных документов и предметов для приобщения их к уголовному делу в качестве доказательств.

Уголовно-процессуальным законом урегулирована лишь процедура производства таких средств собирания доказательств, которые вправе осуществлять дознаватель, следователь, прокурор и суд. Такими средствами являются следственные действия:

- осмотр;
- эксгумация;
- освидетельствование;
- следственный эксперимент;
- обыск;
- выемка;
- наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотр и выемка;
- контроль и запись переговоров;
- допрос свидетеля, потерпевшего, подозреваемого, обвиняемого и эксперта (специалиста);
- очная ставка;
- предъявление для опознания,

- проверка показаний на месте;
- производство судебной экспертизы;
- получение образцов для сравнительного исследования;
- наложение ареста на имущество.

Все иные способы собирания доказательств - непроцессуальные.

Наравне со следственными действиями есть и иные способы поиска, обнаружения и вовлечения сведений, имеющих отношение к делу, в уголовный процесс. Таковые следует подразделить на предусмотренные и непредусмотренные уголовно-процессуальным законом.

К предусмотренным УПК РФ относятся средства собирания доказательств, которыми вправе пользоваться защитник, представление доказательств, а также некоторые способы собирания доказательств, которые используются следователем (судом, органом дознания, дознавателем, членами следственной группы и др.). К последним относятся:

- проверка сообщения о преступлении (ч. 1 ст. 144 УПК РФ);
- требование о производстве документальных проверок, ревизий и привлечении к их участию специалистов (ч. 1 ст. 144 УПК РФ);
- требование о передаче документов и материалов (ч. 2 ст. 144 УПК РФ);
- составление протокола устного заявления о преступлении (ст. 141 УПК РФ);
- составление протокола явки с повинной (ст. 142 УПК РФ);
- истребование документов (ст. 286 УПК РФ) и др.

Они занимают промежуточное место между следственными действиями и не процессуальными (даже неупоминаемыми в УПК РФ) способами собирания сведений, имеющих отношение к делу. В отличие от следственных действий, применительно к рассматриваемой разновидности способов собирания доказательств, законодатель урегулировал лишь порядок вовлечения (но не поиска и обнаружения) в уголовный процесс обладающей свойством относимости информации. Таким образом, законодатель предусмотрел упрощенный путь вовлечения в уголовный процесс выявленных вне уголовного процесса сведений. Наличие в деле запроса; письменного требования и иных документов, фиксирующих факт проверки сообщения о преступлении, а также протокола представления со ссылкой на соответствующие статьи УПК РФ, допустим, того или иного документа устраняет необходимость проведения дополнительно следственного действия в целях его изъятия и приобщения к делу (материалу проверки).

Дознаватель, следователь, прокурор и суд по находящимся в его производстве уголовным делам не должны предварительно согласовывать с УВД области и прокуратурой области свое поручение о проведении ревизии и изъятии документов. В случае перегруженности контрольных органов Главного управления Центрального Банка, невозможности выполнить поручение следователя в установленный срок, при постановке следователем вопросов, выходящих за пределы компетенции Главного управления Центрального Банка и т.п., все разногласия по вопросам проведения ревизии, назначенной следователем, должны разрешаться через проку-

ратуру области и УВД (МВД, ГУВД) субъекта Российской Федерации (в зависимости от ведомственной подчиненности следователя) по письму Главного управления Центрального Банка<sup>208</sup>.

В случае представления потерпевшим, обвиняемым (подозреваемым), другими лицами, а также представителями организаций и учреждений предметов, документов, ценностей или иного имущества, имеющего значение вещественного доказательства либо изъятого из свободного обращения, а равно подлежащего конфискации или аресту для обеспечения возмещения материального ущерба, причиненного преступлением, или исполнения приговора суда о конфискации, составляется протокол в соответствии со ст. ст. 86 и 166 УПК РФ. При этом следователь, дознаватель, прокурор, суд обязаны допросить лицо, представившее названные объекты, о времени, месте и других обстоятельствах их обнаружения, приобретения и хранения<sup>209</sup>.

Помимо вышеназванных существуют способы собирания имеющих отношение к делу сведений, о которых не упоминается в уголовно-процессуальном законе. Последние, как правило, урегулированы источниками других отраслей права или же вообще неправовые. Для вовлечения в уголовный процесс полученных в результате применения таких средств (собирания сведений) предметов и документов необходимо оформить уголовно-процессуальный акт, закрепляющий данный факт «вовлечения». Обычно это протокол выемки, обыска, осмотра (с изъятием) и т.п. Однако нельзя признать нарушением закона приобщение к уголовному делу (материалу проверки) указанных предметов и документов и в ходе предусмотренной ч. 1 ст. 144 УПК РФ проверки сообщения о преступлении, а также путем применения иных неурегулированных, но предусмотренных УПК РФ средств собирания доказательств.

К способам собирания сведений, не упомянутым в уголовно-процессуальном законе, относятся:

- а) гласные оперативно-розыскные мероприятия;
- б) гласные розыскные действия;
- в) судебно-медицинское освидетельствование,
- г) освидетельствование лиц, подозреваемых в совершении административного правонарушения, по поводу наличия в организме алкоголя или наркотических средств (п. 19 ст. 11 Закона РФ «О милиции»),
- д) исследование веществ и объектов (приказ МВД России № 261 от 1 июня 1993 г.),
- е) административное изъятие (ст. ст. 27.1, 27.10 КоАП РФ),
- ж) досмотр (ст. ст. 27.1, 27.7, 27.9 КоАП РФ),
- з); осмотр принадлежащих юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю помещений, территорий и находящихся там вещей и документов (ст. ст. 27.1, 27.8 КоАП РФ),
- и) акт добровольной сдачи наркотического средства, психотропного вещества, оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (ст. ст. 222, 223, 228 УК РФ).

---

<sup>208</sup> См.: Об опыте взаимодействия ГУ ЦБ РФ по Ростовской области с правоохранительными органами: Письмо Центрального Банка России № 142-95 от 13 декабря 1995 г.

<sup>209</sup> См.: Инструкция о порядке изъятия, учета и хранения и передачи вещественных доказательств по уголовным делам, ценностей и иного имущества органами предварительного следствия, дознания и судами от 18 октября 1989 г. № 34/15: Утверждена Генеральным прокурором СССР, Министром внутренних дел СССР, Министром юстиции СССР, Председателем Верховного Суда СССР, Первым заместителем Председателя КГБ СССР.



Приведенный перечень непроцессуальных способов собирания сведений лишь примерный. Дать исчерпывающий не представляется возможным из-за многообразия вариантов и видов данных действий.

#### 5.8.4. Способы проверки доказательств

Проверка доказательств осуществляется путем:

1) соотнесения содержащихся в доказательстве различных сведений друг с другом и определения соответствия закону его процессуальной формы;

2) сопоставления с другими сведениями (доказательствами), уже вовлеченными в уголовный процесс, а также установления источников доказательств;

3) производства дополнительных следственных и иных процессуальных действий с целью получения и вовлечения в уголовный процесс новых доказательств и сведений, которые могли бы быть использованы для подтверждения или, наоборот, опровержения (постановки под сомнение) имеющейся информации<sup>210</sup>.

#### 5.8.5. Использование оперативно-розыскной информации в процессе доказывания

Немаловажную роль в обнаружении доказательств играют оперативно-розыскные меры органов дознания. Оперативно-розыскная деятельность уголовно-процессуальным законом не регламентирована, поэтому в содержание уголовно-процессуального понятия - доказывание - не включается. Эта деятельность предшествует либо идет параллельно с процессом доказывания и играет обеспечивающую роль по отношению к уголовному процессу. Но добываемая при этом так называемая ориентирующая информация оказывает большую помощь, указывая, где и как искать источники фактических данных (доказательства) процессуальным путем.

В ст. 11 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» прямо указано, что результаты оперативно-розыскной деятельности могут быть использованы для подготовки и осуществления следственных и судебных действий по выявлению, предупреждению, пресечению и раскрытию преступлений, выявлению и установлению лиц, их подготавливающих, совершающих или совершивших, а также для розыска лиц, скрывшихся от органов дознания, следствия и суда, а также уклоняющихся от исполнения наказания. В противовес этому положению в ст. 89 УПК РФ обращается внимание на то, что в процессе уголовно-процессуального доказывания запрещается использование результатов оперативно-розыскной деятельности, если они не отвечают требованиям, предъявляемым к уголовно-процессуальным доказательствам.

Результаты оперативно-розыскной деятельности могут представляться в орган дознания, следователю или в суд, в производстве которого

---

<sup>210</sup> См.: Безлепкина Б.Т. Доказательства в советском уголовном процессе// Советский уголовный процесс: Учебник/ Под ред. В.П. Божьева.- М.: Юрид. лит., 1990. С.91-93.

находится уголовное дело, а также использоваться в доказывании по уголовным делам в соответствии с положениями уголовно-процессуального законодательства РФ, регламентирующими собирание, проверку и оценку доказательств, а также ведомственных нормативных актов, которые содержат в себе дополнительные гарантии соблюдения прав и законных интересов граждан<sup>211</sup>.

Как и любое доказательство вовлекаемые в уголовный процесс оперативно-розыскные сведения должны обладать свойствами относимости и допустимости.

Свойство относимости у результатов оперативно-розыскной деятельности аналогично одноименному свойству уголовно-процессуальных доказательств.

Не будет отвечать требованиям, предъявляемым к доказательствам оперативно-розыскная информация, не обладающая свойством допустимости. Причем допустимость результатов оперативно-розыскной деятельности несколько более широкое понятие, чем допустимость доказательств. Все критерии, определяющие недопустимость доказательства, относятся и к результатам применения оперативно-розыскных мер. Между тем не любая (в том числе и негласная) деятельность является оперативно-розыскной. Нарушение законов и требований ведомственных нормативно-правовых актов не позволяет некоторые действия (выполняемые под видом применения оперативно-розыскных мер) называть законными, а значит и оперативно-розыскными.

Допустимость использования результатов оперативно-розыскной деятельности состоит из двух частей:

- допустимости - свойства уголовно-процессуального доказательства и
- допустимости – свойства результатов оперативно-розыскной деятельности, или иначе, допустимости именоваться результатом оперативно-розыскной деятельности.

Допустимость как свойство результатов оперативно-розыскной деятельности - это их соответствие нормам закона и ведомственных нормативно-правовых актов относительно субъекта, задач, средств и методов собирания информации. Соответственно недопустимыми должны признаваться «результаты оперативно-розыскной деятельности»<sup>212</sup>, когда оперативно-розыскное мероприятие проводил следователь, когда под видом проведения оперативно-розыскного мероприятия совершалось преступ-

---

<sup>211</sup> См., к примеру: Об утверждении Инструкции о порядке представления результатов оперативно-розыскной деятельности органу дознания, следователю, прокурору или в суд: Приказ ФСНП РФ, ФСБ РФ, МВД РФ, ФСО РФ, ФСП РФ, ГТК РФ, СВР РФ от 13 мая 1998 г.

<sup>212</sup> Результаты оперативно-розыскной деятельности здесь указаны в кавычках, потому что оперативно-розыскная деятельность – это деятельность, предусмотренная и в определенной степени урегулированная законом. Осуществляемые же под видом применения оперативно-розыскных мер незаконные действия в принципе оперативно-розыскной деятельностью не являются.

ление (например, провокация взятки)<sup>213</sup>, когда оперативно-розыскная деятельность осуществлялась для достижения целей и решения задач, не предусмотренных ст. 2 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» и т. п.

Результаты оперативно-розыскных мероприятий, связанных с ограничением конституционного права граждан на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, а также с проникновением в жилище против воли проживающих в нем лиц (кроме случаев, установленных федеральным законом), могут быть использованы в качестве доказательств по делам, лишь когда они получены по разрешению суда на проведение таких мероприятий и проверены следственными органами в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством<sup>214</sup>.

В результате применения оперативно-розыскных мер органом дознания иногда получается аудио-, видео-, кино- запись, которая после вовлечения в уголовный процесс путем производства следственных действий или иных предусмотренных УПК РФ способов собирания доказательств (например, путем представления в порядке ст. 86 УПК РФ) может быть доказательством по делу<sup>215</sup>.

#### 5.8.6. Оценка доказательств

Оценка доказательств представляет собой осуществляемую в логических формах мыслительную деятельность дознавателя, следователя, прокурора, судьи, присяжного заседателя или суда. Осуществляется она в целях определения по своему внутреннему убеждению допустимости, относимости сведений, достоверности, достаточности и значения как каждого отдельно взятого доказательства, так и всей собранной по делу их совокупности<sup>216</sup>.

Доказательства не соответствующие общепризнанным нормам нравственности, истинности, а равно требованиям закона относительно источника, способа собирания и вовлечения в уголовный процесс содержащихся в них сведений признаются недопустимыми. Прокурор, следователь, дознаватель вправе признать доказательство недопустимым по ходатайству подозреваемого, обвиняемого или по собственной инициативе, а суд по ходатайству сторон или также по собственной инициативе.

---

<sup>213</sup> См.: материалы уголовного дела № 172003199, возбужденного в 1999 году следователем Киновской межрайонной прокуратуре Тульской области.

<sup>214</sup> См.: О некоторых вопросах применения судами Конституции РФ при осуществлении правосудия: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. № 8// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.534.

<sup>215</sup> На такие носители информации как на доказательства обвинения всегда ссылался в своей практике высший орган правосудия нашего государства. См., к примеру: Определения Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 29 декабря 1993 г. и от 17 ноября 1994 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1994. № 11, 1995. № 5.

<sup>216</sup> См.: Безлепкин Б.Т. Доказательства в советском уголовном процессе// Советский уголовный процесс: Учебник/ Под ред. В.П. Божьева.- М.: Юрид. лит., 1990. С.92-93.

Доказательства оцениваются по основанному на совокупности имеющихся в уголовном деле доказательств внутреннему убеждению, которое в той или иной мере характеризуют следующие признаки:

а) специальный субъект, уполномоченный оценивать доказательства от имени государственного органа (государства), - должностное лицо, осуществляющее уголовный процесс;

б) указанный субъект не вправе руководствоваться оценкой, предлагаемой кем-то другим (вышестоящим органом, «общественным мнением» и др.), а также перелagать обязанность такой оценки и ответственность за нее на другое лицо;

в) по формальным признакам никакие доказательства (ни исходя из содержащихся в них сведений, ни из разновидности источника) не должны иметь преимущества над другими;

г) должностное лицо, осуществляющее уголовный процесс, должно стремиться к завершению оценки доказательств однозначными, лишенными сомнений выводами<sup>217</sup>. Неустранимые сомнения толкуются в пользу обвиняемого.

Оценивая доказательства, дознаватель, следователь, прокурор, судья и суд должны руководствоваться законом и совестью. Под законом здесь подразумеваются источники не только уголовно-процессуального, но и уголовного права, а равно любой иной (если необходимость в таком возникает) отрасли права.

Теорией доказательств установлены принципы оценки доказательств, гарантии и пределы процессуальной самостоятельности субъектов доказывания при оценке доказательств, а также требования к процессуальным документам, в которых фиксируются итоги оценки.

Уголовный же закон служит важным ориентиром при оценке доказательств с точки зрения их относимости, потому что предмет доказывания по конкретному уголовному делу тесно связан с признаками соответствующего состава преступления. При оценке относимости доказательств часто учитываются нормы других отраслей права, раскрывающие содержание бланкетных диспозиций норм уголовного закона (правил изготовления и использования государственных пробирных клейм, норм и правил пожарной безопасности и другие).

Нормы иных, помимо уголовного, отраслей права позволят, к примеру, сделать вывод о допустимости некоторых «иных документов» как доказательств.

Оценивая доказательства, должностные лица, осуществляющие уголовный процесс, опираются на свои представления и профессиональные знания о праве, понимание юридического, социального и нравственного содержания правовой системы государства, официальное и научное толкование юридических норм<sup>218</sup>.

---

<sup>217</sup> Аналогичные признаки оценки доказательств по внутреннему убеждению вычленились Б.Т. Безлепкиным (см.: Там же.- С.94).

<sup>218</sup> Там же.- С.94-95.

Верховный Суд РФ обращает внимание на недопустимость как предвзятого отношения к показаниям сотрудников милиции и военнослужащих по делам о посягательстве на жизнь сотрудника правоохранительного органа, так и их неоправданная переоценка<sup>219</sup>. Показания этих лиц должны оцениваться судом наравне и в совокупности со всеми иными доказательствами по делу, полученными в установленном законом порядке (ст. 26 Закона РФ "О милиции").

На практике иногда еще имеют место случаи не критического отношения суда к представленным материалам расследования, к выводам, содержащимся в обвинительном заключении, а также к дополнительным материалам, полученным в судебном заседании. При этом важно исходить из требований ч. 2 ст. 17 УПК РФ о том, что никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы<sup>220</sup>.

### **5.9. Показания свидетеля**

Информация полученная от свидетеля имеет важное значение для правильного разрешения уголовного дела. Согласно результатам проведенного исследования следователи на получение показаний свидетеля и потерпевшего затрачивают 25% своего рабочего времени.

#### **5.9.1. Понятие показаний свидетеля**

Показания свидетеля - это содержащая имеющие отношение к делу сведения устная речь допрашиваемого в порядке ст. ст. 187-192 и 278-280 УПК РФ лица, которому могут быть известны обстоятельства, подлежащие установлению по уголовному делу, не несущего уголовной ответственности за событие, являющееся предметом исследования по делу, (не признанного потерпевшим, не привлеченного к участию в деле в качестве эксперта или специалиста) правильность отражения которой в протоколе допроса или очной ставки он готов удостоверить своей подписью.

Понятием образующими признаками такой разновидности доказательств как показания свидетеля являются следующие положения.

а) Показания свидетеля - это всегда устная речь.

б) Это устная речь лиц, которые не несут уголовной ответственности за событие, являющееся предметом исследования по делу не признанного потерпевшим, и не привлеченных к участию в деле в качестве эксперта или специалиста.

в) Показания свидетеля могут быть даны только на допросе или очной ставке.

Во время допроса следователь (дознатель и др.) располагает таким доказательством, как показание свидетеля, и одновременно составляет протокол допроса - протокол следственного действия. Требования к порядку получения показаний - это положения, касающиеся собирания анализируемой разновидности доказательств, которые в уголовный про-

---

<sup>219</sup> По аналогии. См.: О судебной практике по делам о посягательстве на жизнь, здоровье и достоинство работников милиции, народных дружинников и военнослужащих в связи с выполнением ими обязанностей по охране общественного порядка: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 сентября 1991 г. № 3// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.479.

<sup>220</sup> См.: Об обеспечении всесторонности, полноты и объективности рассмотрения судами уголовных дел: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21 апреля 1987 г. № 1// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.441.

цесс могут быть вовлечены лишь путем их протоколирования, то есть составления протокола допроса свидетеля.

#### 5.9.2. Лица, которых не могут допрашивать в качестве свидетелей

Исходя из положений ч. 3 ст. 56 УПК РФ не могут допрашиваться в качестве свидетеля:

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

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

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

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

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

Однако приведенный перечень не только требует некоторых разъяснений, но и не является исчерпывающим. Согласно ч. 2 ст. 8 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» адвокат не может быть вызван и допрошен в качестве свидетеля об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием. Закрепление данного положения не в одном лишь уголовно-процессуальном законе позволяет с уверенностью утверждать, что адвокат не только не может быть допрошен, но и не обязан давать показания по тем обстоятельствам, которые ему стали известны в связи с осуществлением им какого-либо из видов юридической помощи, как в рамках уголовного, так и гражданского, арбитражного, и даже административного (конституционного) процесса.

Положения ч. 3 ст. 56 УПК РФ исключают возможность допроса защитника обвиняемого в качестве свидетеля об обстоятельствах и фактах, ставших ему известными в рамках профессиональной деятельности по оказанию юридической помощи, независимо от времени и обстоятельств получения им таких сведений<sup>221</sup>.

Не может быть допрошен также священнослужитель по обстоятельствам, известным ему из исповеди. Существование этого обстоятельства оправдано принятием Федерального закона «О свободе совести и о религиозных объединениях», в ч. 7 ст. 3 которого закреплено, что священнослужитель не может быть привлечен к ответственности за отказ от дачи

---

<sup>221</sup> См.: По жалобе гражданина Паршуткина Виктора Васильевича на нарушение его конституционных прав и свобод пунктом 1 части второй статьи 72 УПК РСФСР и статьями 15 и 16 Положения об адвокатуре РСФСР: Определение Конституционного Суда РФ от 6 июля 2000 г. № 128-О// Рос. газета.- 2000. 3 августа.

показаний по обстоятельствам, которые стали известны ему из исповеди. Тайна исповеди охраняется законом. Согласно данной норме орган предварительного расследования не только не может привлечь к ответственности не дающего показания священнослужителя, но и не вправе его допрашивать, если последний заявит, что сведения ему стали известны из исповеди. Лица, виновные в нарушении этого положения, несут уголовную, административную и иную ответственность, установленную законодательством (ст. 26 Федерального закона “О свободе совести и о религиозных объединениях”).

Под священнослужителем Русской Православной Церкви понимается “лицо, имеющее благодать совершать таинства (архиереи и священники) или непосредственно участвовать в их совершении (дьяконы)”<sup>222</sup>.

В православии исповедь - таинство, иначе называемое таинством покаяния. Во время исповеди человек, исповедующий свои грехи с искренним раскаянием, получает разрешение и оставление грехов. Принимает исповедь священник или архиерей”<sup>223</sup>.

Дьяконы сами не могут принимать исповедь, а так как исповедь - это таинство, в котором никто, кроме исповедующегося и совершающего таинство, не присутствует, то им, дьяконам, в частности, и не может быть что-либо известно из исповеди<sup>224</sup>. Соответственно на дьяконов п. 4 ч. 3 ст. 56 УПК РФ и ч. 7 ст. 3 Федерального закона “О свободе совести и о религиозных объединениях” не распространяются<sup>225</sup>.

Положение, закрепленное в п. 5 ч. 3 ст. 56 УПК РФ в определенной степени продублировано ст. 21 Федерального закона «О статусе члена Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации». Согласно содержанию указанной нормы член Совета Федерации и депутат Государственной Думы вправе отказаться от дачи свидетельских показаний по уголовному делу об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с выполнением им депутатских обязанностей.

Отказаться от дачи свидетельских показаний по уголовному делу об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с выполнением служебных обязанностей, вправе также Уполномоченный по правам человека в РФ (ст. 24 Федерального конституционного закона “Об уполномоченном по правам человека в РФ”).

Между тем закон не предусматривает каких-либо ограничений по поводу вызова для дачи показаний и допроса в качестве свидетеля законных представителей потерпевшего, подозреваемого, обвиняемого, а также работников милиции, народных дружинников и военнослужащих<sup>226</sup>.

---

<sup>222</sup> См.: Покровский Д. Словарь церковных терминов.- М., 1995. С.137.

<sup>223</sup> Там же.- С.61-62.

<sup>224</sup> Данный вывод является результатом исследований, проведенных доцентом Тульского Государственного Университета С. Ю. Прозоровым.

<sup>225</sup> Исповедь связана не только с православием. Здесь же рассмотрены особенности реализации данного правового института применительно лишь к деятельности Православной Церкви.

<sup>226</sup> См.: О судебной практике по делам о посягательстве на жизнь, здоровье и достоинство работников милиции, народных дружинников и военнослужащих в связи с выполнением ими обязанностей по

### 5.9.3. Предмет показаний свидетеля

Предмет показаний свидетеля – обстоятельства, подлежащие установлению по данному делу, - следующий. У свидетеля выясняют сведения:

- 1) о событии преступления (времени, месте, способе, средствах и других обстоятельствах совершения преступления);
- 2) о взаимоотношениях между собой различных участников уголовного процесса;
- 3) о виновности и намерениях обвиняемого при совершении преступления, мотивах и целях его деяния;
- 4) о смягчающих и отягчающих наказание обвиняемого обстоятельствах;
- 5) о событиях и происшествиях, характеризующих личность обвиняемого и потерпевшего;
- 6) о характере и размере ущерба, причиненного преступлением;
- 7) об обстоятельствах, способствовавших совершению преступления, и др.
- 8) об обстоятельствах, исключающие преступность и наказуемость деяния;
- 9) об обстоятельствах, которые могут повлечь за собой освобождение лица, совершившего общественно опасное деяние, от уголовной ответственности (наказания) и др.

Содержанием показаний свидетеля будут лишь те данные, которые отражают реально имевшее место явление, а не умозаключения человека, их сообщающего. Исключением из этого правила является допрос лица, сведущего в области науки, техники, искусства или ремесла (специалиста).

### **5.10. Условия и особенности дачи показаний свидетелем**

- 1) Показания даются лишь при производстве следственного действия, а значит только после возбуждения уголовного дела.
- 2) На дачу показаний свидетель уполномочен вне зависимости от его возраста. Однако для несовершеннолетних свидетелей в законе закреплено специальное правило. При допросе свидетелей в возрасте до четырнадцати лет - а по усмотрению следователя и при допросе свидетелей в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет - вызывается педагог (ст. 191 УПК РФ).
- 3) Перед получением показаний следователь (дознатель и др.) удостоверяется в личности свидетеля, разъясняет ему права, обязанности, ответственность, а также порядок производства допроса.



4) Следователь устанавливает отношение свидетеля к обвиняемому (подозреваемому) и потерпевшему и выясняет другие необходимые сведения о личности допрашиваемого.

5) Свидетель вправе давать показания в присутствии адвоката (ч. 5 ст. 189 УПК РФ).

#### 5.10.1. Требования к порядку оформления показаний свидетеля в уголовном процессе

Показания свидетеля заносятся в протокол, который составляется с соблюдением требований, предъявляемых к протоколам всех следственных действий.

В протокол следственного действия (иногда со слов допрашиваемого) заносятся сведения об его личности. Своей подписью он удостоверяет факт ознакомления его с правами<sup>227</sup>, в том числе с предусмотренными ст. 51 Конституции РФ, обязанностями, предупреждения об ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний, а также разъяснения порядка производства допроса.

Дача показаний по существу дела начинается предложением свидетелю рассказать все ему известное об обстоятельствах, в связи с которыми он вызван на допрос. Показания свидетеля записываются от первого лица и по возможности дословно. Свидетелю нельзя задавать наводящие вопросы.

По решению следователя при даче показаний свидетелем может быть применено фотографирование, аудио- и (или) видеозапись, киносъемка.

По окончании дачи показаний протокол предъявляется свидетелю для прочтения или по просьбе свидетеля оглашается следователем. Свидетель имеет право требовать дополнения протокола и внесения в него уточнений. Эти дополнения и уточнения подлежат обязательному занесению в протокол. По прочтении протокола свидетель удостоверяет, что показания записаны правильно, о чем делается отметка в протоколе перед его подписью. Если протокол составил несколько страниц, свидетель подписывает каждую страницу в отдельности. Полный текст показаний подписывается свидетелем, следователем и всеми иными участвовавшими в допросе лицами в конце протокола допроса (ст. 190 УПК РФ).

#### 5.10.2. Оценка показаний свидетеля

Показания свидетеля - это источники доказательств. Они должны быть оценены и проверены. Свои выводы компетентный орган строит на анализе:

1) личности самого свидетеля: свойств его памяти, психического и психологического состояния, возраста, здоровья, определенного опыта, темперамента, склонности к преувеличению или приуменьшению увиденного и т.п.;

---

<sup>227</sup> О правах и обязанностях свидетеля см. соответствующий раздел в главе 3 настоящего учебника.

2) природных условий, при которых он воспринимал явление: времени, места, погоды, освещения, видимости, слышимости, продолжительности восприятия, расстояния до объекта;

3) размера промежутка времени, который прошел с момента, когда лицо воспринимало явление;

4) обстановки дачи показаний.

Никакие доказательства для суда, прокурора, следователя и дознавателя не имеют заранее установленной силы. При оценке показаний, устанавливается их относимость, допустимость и достоверность.

Показания, не содержащие в себе данных, имеющих отношение к делу, не будут доказательством, так как не обладают признаком относимости. Если показания не оформлены предусмотренным законом образом - они недопустимы, а значит, также не являются доказательством. Не соответствующие действительности, а значит не достоверные, данные, полученные от свидетеля, тоже не могут быть поставлены в основу обвинения или оправдания лица, совершившего исследуемое деяние, а равно установления любого иного элемента предмета доказывания.

Показания свидетелей - это равнозначные другим источникам сведений доказательства. Между тем практика показывает, что самый добросовестный свидетель вполне может сообщать не отвечающие истине сведения.

### **5.11. Показания потерпевшего**

#### **5.11.1. Понятие и общая характеристика показаний потерпевшего**

Показания потерпевшего - это содержащая имеющие отношение к делу сведения устная речь допрашиваемого в порядке ст. ст. 187-192 и 277, 279, 280 УПК РФ лица, признанного потерпевшим, правильность отражения которой в протоколе допроса или очной ставки он готов удостоверить своей подписью.

Потерпевший также как и свидетель не несет уголовной ответственности за совершение расследуемого преступления. Именно поэтому у показаний потерпевшего и свидетеля очень много общего.

Понятиеобразующие признаки, предмет показаний, условия, порядок собирания, оформления и оценки показаний, а также процедура осуществления привода потерпевшего такие же как и у свидетеля.

#### **5.11.2. Оценка показаний потерпевшего**

Спецификой оценки показаний потерпевшего является учет дознавателем, следователем, прокурором и судом эмоциональной нагрузки, которая всегда сопровождает в особенности первые показания потерпевшего. Потерпевший иногда заинтересован в преувеличении размера причиненного ему ущерба и результатах разрешения уголовного дела. Условия, в которых он наблюдал преступление, могут влиять на его восприятие события, примет преступника, места его совершения. Все эти и многие дру-

гие обстоятельства должны учитываться следователем при оценке показаний потерпевшего.

### **5.12. Показания обвиняемого**

#### **5.12.1. Понятие показаний обвиняемого**

Показания обвиняемого - это полученная в соответствии с требованиями УПК РФ, содержащая имеющие отношение к делу сведения устная речь лица, привлеченного в качестве обвиняемого, правильность отражения которой в протоколе допроса или очной ставки он готов удостоверить своей подписью.

На доказательственное значение данной разновидности доказательств ни как не влияет их наименование. Хотя правильнее во всех процессуальных документах именовать их именно показаниями обвиняемого, практические работники иногда не видят разницы между процессуальным действием, “дачей объяснений по предъявленному обвинению” и результатом таковых – “показаниями обвиняемого”. Даже высший орган правосудия нашего государства ссылается на “объяснение”<sup>228</sup> обвиняемого, как на разновидность доказательства.

Критерии показаний обвиняемого как самостоятельного вида доказательств.

а) Показания обвиняемого - это всегда устная речь указанных лиц.

б) Это устная речь лица, в отношении которого вынесено постановление о привлечении его в качестве обвиняемого. Соответственно предполагается, он будет нести уголовную ответственность за событие, являющееся предметом исследования по делу.

в) Показания обвиняемого могут быть даны только на допросе или очной ставке.

г) Повторный допрос обвиняемого по тому же обвинению в случае его отказа от дачи показаний на первом допросе может проводиться только по просьбе самого обвиняемого.

#### **5.12.2. Требования к порядку собирания показаний обвиняемого**

Обвиняемые сообщают на допросах и очных ставках сведения, которые ими восприняты как вне, так и в рамках уголовного процесса. В отличие от показаний свидетеля законодатель не предусмотрел случаев, когда бы обвиняемый не имел права давать показания.

В законе регламентирован порядок допроса обвиняемого после предъявления ему обвинения. Следователь обязан выслушать показания обвиняемого немедленно после предъявления ему обвинения (ч. 1 ст. 173 УПК РФ). Допрос обвиняемого не может производиться в ночное время, кроме случаев, не терпящих отлагательства. Обвиняемыми могут быть только лица, которые достигли возраста, с момента наступления которого

---

<sup>228</sup> См., к примеру: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 28 марта 1994 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1994. № 11.

возможно привлечение к уголовной ответственности. По общему правилу уголовной ответственности подлежат с 16 лет, а за преступления, общественная опасность которых понятна и в более раннем возрасте, - с 14 лет. Соответственно показания обвиняемого не могут быть получены от лиц, не достигших четырнадцатилетнего, а в некоторых случаях и более старшего возраста<sup>229</sup>.

Согласно ст. 425 УПК РФ, при допросе несовершеннолетнего обвиняемого участвует защитник. При даче несовершеннолетним обвиняемым не достигшим шестнадцатилетнего возраста, показаний обязательно также участвует педагог или психолог. Педагог или психолог должен быть приглашен и на допрос несовершеннолетнего обвиняемого старше шестнадцати лет, если он страдает психическим расстройством или отстает в психическом развитии. Во всех остальных случаях педагог или психолог на допрос несовершеннолетнего обвиняемого приглашается по ходатайству защитника либо по инициативе следователя (дознателя).

В начале допроса следователь должен спросить обвиняемого, признает ли он себя виновным в предъявленном ему обвинении, после чего обвиняемому предлагается дать показания по существу предъявленного ему обвинения и на каком языке. Следователь выслушивает показания обвиняемого, а затем в случае необходимости может задать последнему вопросы (ст. 173 УПК РФ).

О каждом допросе обвиняемого следователь обязан составлять протокол с соблюдением общеобязательных для всех протоколов следственных действий требований<sup>230</sup>.

#### 5.12.3. Предмет показаний обвиняемого

При получении показаний у обвиняемого узнают сведения:

- а) о его отношении к предъявленному обвинению;
- б) о событии преступления (времени, месте, способе, средствах и других обстоятельствах совершения преступления);
- в) о взаимоотношениях между собой субъектов уголовного процесса;
- г) о виновности и его намерениях при совершении преступления, мотивах и целях деяния;
- д) о смягчающих и отягчающих наказание обстоятельствах;
- е) о поступках, характеризующих его личность;
- ж) о характере и размере ущерба, причиненного преступлением;
- з) об обстоятельствах, способствовавших совершению преступления
- и) об обстоятельствах, исключающие преступность и наказуемость деяния;

---

<sup>229</sup> См. об этом подробнее главу 28 настоящего учебника.

<sup>230</sup> Об этих общих положениях уже отмечалось применительно к протоколированию показаний свидетеля и потерпевшего, а более подробно будет упомянуто в разделе «Протоколы следственных действий и судебного заседания» настоящей главы.

к) об обстоятельствах, которые могут повлечь за собой освобождение от уголовной ответственности (наказания) и др.

Обвиняемый не несет ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний.

Отказ от дачи показаний не является обвинительным доказательством и не лишает обвиняемого его процессуальных прав, а также не освобождает следователя (дознателя) от обязанности обеспечить возможность реализации последних.

#### 5.12.4. Виды показаний обвиняемого

По отношению обвиняемого к предъявленному ему обвинению показания классифицируются следующим образом:

- 1) с полным признанием вины,
- 2) с непризнанием вины,
- 3) с частичным признанием вины и
- 4) с формальным признанием вины.

Последний из видов показаний - это такая их форма, когда обвиняемый в начале допроса подписывает утверждение, что он вину признал, а затем дает показания, следствием которых является вывод, что он все же вину не признает.

По достоверности показания можно подразделить на:

- 1) правдивые,
- 2) ложные,
- 3) правдиво-ложные.

Разновидностью ложных показаний является и самооговор, когда преступник, чтобы, к примеру, скрыть свое участие в более тяжком преступлении, оговаривает себя в совершении в это время менее тяжкого. Таким образом им формируется алиби либо он пытается, находясь под следствием и отбывая наказание по одному делу, выпасть из поля зрения органов предварительного расследования по другому.

#### 5.12.5. Значение показаний обвиняемого

Значение показаний обвиняемого в уголовном процессе проявляется в следующем.

1. Они, даже несмотря на свою возможную ложность, всегда (если они относимы и допустимы) доказательства по делу.

2. Показания обвиняемого - это, кроме того, средство защиты последнего против предъявленного им обвинения.

Сведения, полученные от обвиняемого, имеют не менее важное значение чем, к примеру, показания свидетеля и потерпевшего. Они позволяют выдвинуть версии и соответственно отработать последние с тем, чтобы установить истину по делу. Не бывает направленных в суд уголовных дел, где бы ни было показаний обвиняемого. Хотя, для сравнения, уголовные дела, не содержащие показания подозреваемого, иногда встречаются. Но и значение показаний подозреваемого также нельзя недооце-

нивать. Последние позволяют собрать такую совокупность доказательств, которая бесспорно достаточна для предъявления обвинения. Без предварительного допроса лица, в отношении которого следователь намерен вынести постановление о привлечении в качестве обвиняемого, трудно сформировать внутренне убеждение в его причастности к совершению преступления.

### **5.13. Показания подозреваемого**

#### **5.13.1. Понятие показаний подозреваемого**

Показания подозреваемого - это полученная в соответствии с требованиями УПК РФ, содержащая имеющие отношение к делу сведения устная речь подозреваемого, правильность отражения которой в протоколе допроса или очной ставки он готов удостоверить своей подписью.

Понятия образующие признаки, порядок собирания, оформления и оценки, а также виды показаний подозреваемого такие же как и у обвиняемого<sup>231</sup>.

Значение показаний подозреваемого нельзя недооценивать, так последние позволяют собрать такую совокупность доказательств, которая бесспорно достаточна для предъявления обвинения. Без предварительного допроса лица, в отношении которого следователь намерен вынести постановление о привлечении в качестве обвиняемого, трудно сформировать внутренне убеждение в его причастности к совершению преступления. Во всем остальном значение показаний подозреваемого аналогично значению показаний обвиняемого.

#### **5.13.2. Предмет показаний подозреваемого**

Предмет показаний подозреваемого аналогичен предмету показаний обвиняемого. Подозреваемый вправе давать показания по поводу любых известных ему обстоятельств по делу. В отличие от предмета показаний обвиняемого в предмете показаний подозреваемого отсутствует такой элемент, как отношение к предъявленному обвинению. Однако он заменяется на пояснения по поводу обстоятельств, послуживших основанием его задержания (возбуждения в отношении него, уголовного дела, избрания меры пресечения).

По поводу обстоятельств, послуживших основанием для задержания или избрания меры пресечения, у подозреваемого выясняют:

- 1) как он оказался на месте совершения преступления, почему скрывался от преследовавших его сотрудников милиции или граждан;
- 2) как он может объяснить то обстоятельство, что на него указали на него, как на лицо совершившее преступление;
- 3) как он может объяснить то обстоятельство, что на нем, на его одежде, при нем или в его жилище обнаружены “следы преступления”;

---

<sup>231</sup> См. раздел «Показания обвиняемого» настоящей главы. О правах и обязанностях подозреваемого см. соответствующий раздел в главе 3 настоящего учебника.

4) что он может сообщить по поводу имеющихся в деле доказательств того, что он собирается скрыться от органов предварительного расследования и суда, помешать установлению истины, совершить новое преступление;

5) почему он покушался на побег, не имеет постоянного места жительства, не имеет документов удостоверяющих личность.

#### **5.14. Заключение эксперта**

##### **5.14.1. Понятие «заключение эксперта»**

Заключение же эксперта - это составленный должным образом экспертом в связи с вынесенным компетентным органом постановлением о назначении судебной экспертизы письменный документ, в котором он (эксперт) излагает ход проведенного исследования и свои выводы (вероятного или категоричного характера) по вопросам, требующим специальных познаний, обычно - в науке, технике, искусстве или ремесле.

Заключение эксперта от всех других доказательств отличается следующими признаками:

1) заключение эксперта может быть составлено лишь в связи с назначением судебной экспертизы посредством специально вынесенного постановления;

2) производит и оформляет результаты процессуального действия не орган дознания, дознаватель, следователь, прокурор, суд, а иной субъект - лицо, обладающее специальными знаниями, обычно в области науки, техники, искусства или ремесла;

3) в заключении эксперта могут фиксироваться результаты опытных действий.

Обязательность вынесения постановления о назначении судебной экспертизы как понятиеобразующий признак заключения эксперта, предполагает невозможность производства такового не только без письменного поручения экспертам, но и при наличии соответствующего документа, однако оформленного в иной форме - в виде направления на исследование, на судебно-медицинское освидетельствование и т.п.

Имеющиеся в деле акты либо справки о результатах ведомственного исследования какого-либо обстоятельства, в том числе и ведомственные заключения, именуемые экспертизой (о качестве товара, недостатке товарно-материальных ценностей и т.п.), хотя бы и полученные по запросу органов предварительного расследования или суда, не могут рассматриваться как заключение эксперта<sup>232</sup>.

Все остальные, помимо судебной экспертизы, следственные действия обычно осуществляет дознаватель, следователь, начальник следственного отдела или прокурор. Лишь освидетельствование в определенных

---

<sup>232</sup> См.: О судебной экспертизе по уголовным делам: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 16 марта 1971 г. № 1// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- М.: 1997. С.54.

случаях может проводиться лицом, обладающим специальными познаниями, - врачом. Однако даже протокол такого освидетельствования нельзя признать заключением эксперта, потому что его результаты в протокол, хотя и со слов врача, однако заносятся все же следователем (дознавателем, прокурором). В процессе судебной экспертизы могут производиться опытные действия, а при освидетельствовании — нет.

Именно возможностью проведения опытных действий судебная экспертиза в свою очередь схожа со следственным экспериментом. Но следственный эксперимент проводится и полученные в его результате фактические данные закрепляются дознавателем, следователем, начальником следственного отдела или прокурором, а не экспертом, даже в тех случаях, когда последний при этом присутствует, реализуя свое предусмотренное п. 3 ч. 3 ст. 57 УПК РФ право.

Заключение эксперта состоит из вводной и исследовательской частей, диагнозов, результатов лабораторных и дополнительных исследований и выводов. Вводная и исследовательская части именуются протокольной частью заключения эксперта.

В вводной части указывается:

- а) когда (дата и время);
- б) где (место производства судебной экспертизы);
- в) на каком основании была произведена судебная экспертиза;
- г) кто, назначил судебную экспертизу;
- д) кем проводилось исследование (сведения об экспертном учреждении, фамилия, имя и отчество, образование, специальность, стаж работы, ученая степень и (или) ученое звание, занимаемая должность эксперта);
- е) сведения о предупреждении эксперта об ответственности за дачу заведомо ложного заключения;
- ж) какие вопросы были поставлены эксперту;
- з) какие объекты исследований и материалы эксперт использовал;
- и) кто присутствовал при производстве судебной экспертизы.

Исследовательская часть заключения эксперта является объективной основой для составления и обоснования экспертных выводов. Она включает последовательное изложение процесса исследования представленных материалов и всех выявленных при этом сведений. Структуру (последовательность изложения) исследовательской части определяет эксперт в зависимости от особенностей судебной экспертизы. Исследовательская часть должна объективно и исчерпывающе полно протоколировать все сведения, выявленные в процессе исследования. Констатируются не только обнаруженные обстоятельства и признаки, но и отсутствие имеющих значение для дела изменений или особенностей. Не допускается подмена подробного описания выражениями «в норме», «без особенностей» и т.п., а также сокращение слов, за исключением общепринятых.



Исследовательская часть должна быть изложена языком, понятным для лица, не имеющего специальных познаний. При невозможности обойтись без специальных терминов их смысл должен быть разъяснен.

Выводы заключения эксперта составляют после окончания всех исследований, в соответствии с поставленными перед экспертом вопросами. Допускается объединение близких по смыслу вопросов и изменение их последовательности (без изменения первоначальной формулировки вопроса). При неясности содержания вопросов эксперт указывает, как он понимает тот или иной вопрос. Эксперт вправе обратиться к лицу, назначившему судебную экспертизу, с просьбой уточнить вопросы.

Выводы эксперта должны представлять собой научно обоснованные, мотивированные ответы на поставленные вопросы, к которым он приходит в результате всестороннего и объективного анализа данных исследования, результатов дополнительных и лабораторных исследований, изучения специальной документации и использования других материалов, представленных следователем (дознавателем и др.). Если эксперт использовал нормативные материалы или справочные данные, то он указывает, какие именно. Не допускается применение непроверенных (неапробированных) методик.

Выводы следует излагать четко и конкретно, не допуская различного их толкования.

Вопросы, выходящие за пределы своих специальных познаний, эксперт оставляет без ответа, отмечая это в выводах.

Если возможности науки и практики или характер исследуемых объектов не позволяют дать категорический, обоснованный ответ, эксперт вправе отказаться от дачи заключения по этому вопросу.

При отсутствии возможности дать ответы на все поставленные перед экспертом вопросы (в том числе в связи с тем, что вопросы выходят за пределы его специальных знаний) составляют сообщение (акт) о невозможности дать заключение. В тех случаях, когда эксперт частично ответил на поставленные вопросы, невозможность дать ответы в полном объеме указывают и мотивируют в выводах (заключении).

Эксперт вправе указать в выводах установленные им при производстве судебной экспертизы обстоятельства, имеющие значение для дела, по поводу которых ему не были поставлены вопросы. Эксперт обязан до окончания судебной экспертизы довести до сведения органов, назначивших судебную экспертизу, выявленные им новые данные, имеющие значение для дела.

Заключение эксперта подписывает эксперт (эксперты). Указывают дату окончания судебной экспертизы.

К заключению эксперта прилагают фототаблицы, схемы и заключения всех судебных экспертиз, произведенных другими экспертами в процессе основной судебной экспертизы. Перечисленные материалы рассматривают как составную часть заключения эксперта.

#### 5.14.2. Оценка заключения эксперта

При оценке выводов эксперта, должны учитываться его квалификация, а также были ли представлены эксперту достаточные материалы и надлежащие объекты исследования<sup>233</sup>.

Заключение эксперта не имеет заранее установленной силы, не обладает преимуществом перед иными доказательствами и, как все иные доказательства, подлежит оценке по внутреннему убеждению судей, основанному на всестороннем, полном, и объективном рассмотрении всех обстоятельств дела в их совокупности<sup>234</sup>. Игнорирование этого правила, некритическое отношение к сведениям, содержащимся в заключении эксперта может привести к принятию незаконного решения по делу<sup>235</sup>.

Вероятное заключение эксперта не может быть положено в основу приговора<sup>236</sup>, обвинительного заключения и т.п.

#### 5.14.3. Пределы полномочий эксперта

Эксперт не вправе давать заключение по вопросам выходящим за пределы его собственных знаний и представленных ему материалов.

Между тем эксперту согласно ст. 57 УПК РФ предоставлено право:

1) знакомиться с материалами уголовного дела, относящимися к предмету судебной экспертизы;

2) ходатайствовать о предоставлении ему дополнительных материалов, необходимых для дачи заключения, либо привлечении к производству судебной экспертизы других экспертов;

3) участвовать с разрешения дознавателя, следователя, прокурора и суда в процессуальных действиях и задавать вопросы, относящиеся к предмету судебной экспертизы.

Таким образом, эксперт дает заключение на основе:

- собственных специальных знаний,
- представленных ему материалов дела и - проведенных исследований.

Эксперт вправе включить в свое заключение выводы по обстоятельствам дела, относящимся к его компетенции, о которых ему не были поставлены вопросы в постановлении о назначении судебной экспертизы (п. 4 ч. 3 ст. 57 УПК РФ).

Эксперт не вправе вторично отвечать на вопросы, которые перед ним уже ставились и ответ на которые он уже давал.

---

<sup>233</sup> См.: О судебной экспертизе по уголовным делам: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 16 марта 1971 г. № 1// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.57.

<sup>234</sup> См.: О судебной экспертизе по уголовным делам: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 16 марта 1971 г. № 1// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.56.

<sup>235</sup> См., к примеру: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 17 марта 1992 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1993. № 2.

<sup>236</sup> См.: О судебной экспертизе по уголовным делам: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 16 марта 1971 г. № 1// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.57.

Эксперт не вправе делать заключение:

- не отразив документально факт предупреждения его об ответственности за дачу заведомо ложного заключения по ст. 307 УК;
- если ему может быть заявлен отвод.

### **5.15. Показания эксперта**

После того как заключение готово следователь (дознатель и др.) по собственной инициативе либо по ходатайству подозреваемого, обвиняемого или его защитника вправе допросить эксперта. В ходе допроса формируется такое доказательство как показания эксперта.

Понятием образующими признаками такой разновидности доказательств как показания эксперта являются следующие положения.

- а) Показания эксперта - это всегда устная речь.
- б) Это устная речь лица, которое провело назначенное лицом, ведущим производство по уголовному делу, исследование и подготовившим письменное заключение (заключение эксперта).
- в) Содержание показаний – сведения, разъясняющие заключение (или его часть) данного эксперта.
- г) Показания эксперта могут быть даны только на допросе.

### **5.16. Заключение специалиста**

#### **5.16.1. Понятие «заключение специалиста»**

Заключение специалиста - это документ, составленный должным образом специалистом в связи с поставленными перед ним сторонами вопросами, задаваемыми обычно в области науки, техники, искусства или ремесла, в котором он (специалист) излагает свои суждения (вероятного или категоричного характера) по данным вопросам. В заключении специалиста могут излагаться суждения не только по вопросам, поставленным перед экспертом сторонами, но и по обстоятельствам, которые имеют значение для уголовного дела, но по поводу которых ему не были поставлены вопросы (по аналогии с ч. 2 ст. 204 УПК РФ, касающейся заключения эксперта).

15. Заключение специалиста от заключения эксперта отличается следующими признаками:

- а) законом не урегулирован порядок вынесения постановления, в котором бы излагались поставленные перед специалистом вопросы, а также самого заключения специалиста;
- б) специалист не подлежит ответственности и соответственно не предупреждается о таковой по ст. 307 УК РФ за дачу заведомо ложного заключения;
- в) законом не предусмотрено проведение опытных действий в целях формирования своих суждений специалистом.

### 5.16.2. Оценка заключения специалиста

Правила оценки заключения специалиста аналогичны правилам оценки заключения эксперта. Также как и заключение эксперта заключение специалиста не имеет для следователя (дознателя и др.) заранее установленной силы.

### 5.17. Показания специалиста

Специалиста следователь (дознатель и др.) по собственной инициативе либо по ходатайству одной из сторон вправе допросить как после дачи им заключения, так и до (вместо) этого. В ходе допроса специалиста создается такое доказательство как показания специалиста. Показания специалиста – это сведения, сообщенные им на допросе об обстоятельствах, требующих специальных познаний, а также разъяснения своего мнения в соответствии с требованиями ст. ст. 53, 168 и 271 УПК РФ.

Понятием образующие признаки такой разновидности доказательств, какой являются показания специалиста, следующие:

- а) показания специалиста - это всегда устная речь;
- б) это устная речь лица, привлеченного к участию в уголовном процессе в качестве специалиста, то есть лица, обладающего специальными знаниями, привлеченного в настоящий момент или ранее к участию в процессуальных действиях по делу, для содействия в обнаружении, закреплении и изъятии предметов и документов, применении технических средств в исследовании материалов уголовного дела, для постановки вопросов эксперту, а также для разъяснения сторонам и суду вопросов, входящих в его профессиональную компетенцию;
- в) содержание показаний – сведения, об обстоятельствах, требующих специальных познаний, а также разъясняющие его мнение, высказанное в составленном им заключении специалиста;
- г) показания специалиста могут быть даны только на допросе.

### 5.18. Вещественные доказательства

#### 5.18.1. Понятие вещественного доказательства

Вещественные доказательства - это вовлеченные в уголовный процесс орудия преступления, предметы, на которые были направлены преступные действия, имущество, деньги и иные ценности, полученные в результате преступных действий либо нажитые преступным путем, а также все иные предметы и (или) документы, отобразившие на себе вне уголовного процесса информацию (следы) о событии преступления.

Признаки, отличающие вещественные доказательства, от иных разновидностей источников сведений (протоколов следственных действий, иных документов и др.), следующие.

- 1) Имеющая отношение к делу информация отражается на предмете (документе) не в момент производства следственного (судебного) действия, а за рамками уголовного процесса.

2) В процесс отражения на предмете и (или) документе сведений, имеющих отношение к делу, не вовлечено сознание человека.

3) Третий критерий подробно рассматривается при характеристике понятиеобразующих признаков иных документов.

Все предметы, которые никак нельзя признать документами даже в общежитейском смысле этого слова, равно как имущество, деньги и иные ценности, полученные в результате преступных действий либо добытые преступным путем, на которых отражена имеющая отношение к делу информация должны выступать в уголовном процессе как вещественные доказательства. Таковыми следует признавать и носители имеющей отношение к делу информации, которые представляют для следователя интерес в связи со своими внешними признаками (цвет, размер, вес и .т д.), любое орудие преступления или предмет, на которые были направлены преступные действия, а равно документы, запечатлевшие на себе событие преступления.

В качестве вещественного доказательства может быть использована аудио-, видео-, кино запись, на которой зафиксировано событие преступления, к примеру, факт передачи взятки<sup>237</sup>, вымогательства<sup>238</sup> и др.

4) Предмет или документ, отвечающий трем вышеизложенным требованиям, должен быть дознавателем, следователем, начальником следственного отдела, прокурором, судьей или судом осмотрен, признан вещественным доказательством и уже в этом качестве приобщен к уголовному делу.

#### 5.18.2. Требования к порядку вовлечения в уголовный процесс, хранения и исследования вещественных доказательств

Процесс вовлечения в доказывание вещественных доказательств подразделяется на два этапа. Сначала в уголовном процессе появляется предмет или документ, отразивший на себе сведения, имеющие отношение к делу. В этот промежуток времени на него распространяются требования к вовлечению в уголовно-процессуальную деятельность иных документов. Иначе говоря, таковое может иметь место при производстве выемки, обыска, осмотра (с изъятием) и т.п.

После того как следователь или иной компетентный орган удостоверился в том, что данный носитель информации отвечает первым трем критериям вещественного доказательства, он производит его осмотр и по возможности фотографирует. Затем выносится особое постановление о признании его вещественным доказательством и приобщении к уголовному делу (приложение № 52 к ст. 476 УПК РФ). В данном постановлении должен быть решен вопрос об оставлении вещественного доказательства при

---

<sup>237</sup> На такие носители информации как на доказательства обвинения ссылается в своей практике высший орган правосудия нашего государства. См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 29 декабря 1993 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1994. № 11.

<sup>238</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 17 ноября 1994 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1995. № 5.

деле или сдаче его на хранение владельцу либо иным лицам или организациям.

Только после процессуального оформления вышеуказанных протокола следственного действия и постановления конкретное вещественное доказательство, к примеру, нож или паспорт будет закреплено с позиции уголовно-процессуального доказывания, а значит может быть признано допустимым.

#### **5.19. Протоколы следственных действий и судебного заседания**

Под такими источниками сведений как протокол следственного или судебного действия подразумеваются надлежащим образом оформленные письменные процессуальные акты и их приложения, которые содержат информацию об определенных следственных (судебных) действиях, о фактах и обстоятельствах, чувственно воспринимаемых следователем, дознавателем, прокурором, судом или судьями при производстве этих действий<sup>239</sup>.

Частью протокола следственного (судебного) действия (приложением к нему) могут быть фотографические негативы и снимки, киноленты, диапозитивы, фонограммы допроса, кассеты видеозаписи, носители компьютерной информации, чертежи, планы, схемы, описи изъятого имущества, слепки и оттиски следов, отснятые, записанные или изготовленные при его производстве.

Критерии протоколов следственных (судебных) действий подразделяются на два подвида:

- а) критерии самих следственных действий<sup>240</sup>, которые ни могут не раскрывать специфики данного источника сведений;
- б) критерии, характеризующие протоколы следственных действий лишь как разновидность источников сведений.

Вторая группа критериев включает в себя следующие положения.

1) Содержание протокола следственного (судебного) действия - имеющие отношение к делу сведения, всегда появляются (получаются) в рамках уголовного процесса.

2) Фиксировать эту информацию могут лишь субъекты, осуществляющие уголовный процесс: дознаватель, следователь, начальник следственного отдела, прокурор.

Требования к порядку оформления протоколов следственных (судебных) действий следующие.

Протокол следственного действия составляется в ходе следственного действия или непосредственно после его окончания, в течение тех же суток в которые было проведено следственное действие следователем или иным компетентным органом.

---

<sup>239</sup> См.: Фаткуллин Ф.Н. Общие проблемы процессуального доказывания.- Казань: Изд-во Казан. ун-та, 1976. С.149.

<sup>240</sup> Подробнее о критериях самих следственных действий см. раздел «Критерии следственных действий» в главе 13 настоящего учебника.

Протокол содержит в себе следующие сведения:

а) населенный пункт, адрес (вплоть до номера кабинета) и день, месяц и год производства следственного действия,

б) время его начала и окончания в часах и минутах,

в) должность, звание (классный чин) фамилия и инициалы лица, составившего протокол,

г) фамилия, имя и отчество каждого лица, участвовавшего в следственном действии, а когда оно не является сотрудником правоохранительного органа (к числу которых относятся, к примеру, и эксперты органов внутренних дел), и его адрес (должность и место работы, домашний или служебный телефон и т.п.), за исключением сведений о которых идет речь в ч. 9 ст. 166 УПК РФ<sup>241</sup>;

д) перечень прав (обязанностей, разъяснение ответственности и порядка производства следственного действия) каждой из категорий участвующих в следственном действии лиц и их подписи, удостоверяющие разъяснение им соответствующих прав (обязанностей и т.п.);

е) все действия и решения, принимаемые и осуществляемые в ходе следственного действия;

ж) обнаруженные при его производстве существенные для дела обстоятельства.

з) В случае представления или изъятия в ходе следственного действия предметов и документов в протоколе или в прилагаемой к нему описи указываются точные наименования, количество, мера, вес, серия и номер, другие отличительные признаки каждого изымаемого объекта, а также места их обнаружения;

и) если при производстве следственного действия применялись фотографирование, киносъемка, звукозапись либо были изготовлены слепки и оттиски следов, то в протоколе должны быть также указаны наименование и краткая характеристика каждого из технических средств, примененных при производстве соответствующего следственного действия, условия (освещенность, состояние погоды и др.) и порядок их использования (при фотографировании это, к примеру, отражение диафрагмы и выдержки, при которых осуществлялось фотографирование и др.), объекты, к которым эти средства были применены, и полученные результаты.

к) В протоколе, кроме того, должно быть отмечено то обстоятельство, что перед применением технических средств все и каждый из лиц, участвующие в производстве следственного действия, были уведомлены о наименовании и целях применения каждого из используемых следователем при производстве следственного действия технических средств. Факт уведомления должен быть удостоверен подписями каждого из участников следственного действия.

---

<sup>241</sup> В протоколе следственного действия, в котором участвуют потерпевший, его представитель или свидетель, по постановлению следователя и с согласия прокурора могут не фиксироваться данные об их личности, в случае необходимости обеспечить безопасность потерпевшего, его представителя, свидетеля, их близких родственников, родственников и близких лиц.

Требование о том, что лица, участвующие в следственном действии, должны быть заранее предупреждены о применении при производстве следственного действия технических средств, нацеливает на предупреждение их не в начале следственного действия, а до начала следственного действия. Факт же этого уведомления в протоколе фиксироваться может как во время производства следственного действия, так и во время оформления протокола (непосредственно после окончания следственного действия).

Протокол допроса в случае применения звукозаписи должен в себе отразить все содержащиеся в фонограмме сведения не близко к тексту, а дословно. Если какие-то данные отражены на магнитной ленте, но их нет в протоколе допроса, может возникнуть вопрос о допустимости их использования в процессе уголовно-процессуального доказывания.

Протокол допроса помимо общих требований к отражению в протоколе факта применения технических средств должен в себе содержать: заявления допрашиваемого по поводу условий, хода и результатов применения звукозаписи; отметку о каждом случае воспроизведения звукозаписи допрашиваемому; удостоверение правильности протокола и звукозаписи допрашиваемым, иными участвующими в допросе лицами и следователем.

Звукозапись показаний может быть воспроизведена при производстве любого следственного действия. При этом следователь обязан сделать отметку в протоколе соответствующего следственного действия о воспроизведении звукозаписи полностью или ее части. В случае воспроизведения части фонограммы следователь должен отразить в протоколе, какую именно часть он дал прослушать.

Протокол прочитывается всем лицам, участвующим в производстве следственного действия, одним из его участников или каждым из них самостоятельно. После этого им напоминает о праве делать замечания об его дополнении и уточнении, подлежащие внесению в протокол. Протокол подписывается следователем и всеми другими принимавшими в нем участие лицами.

Если обвиняемый, подозреваемый, потерпевший или свидетель в силу физических недостатков или состояния здоровья лишены возможности подписать протокол следственного действия, то ознакомление этого лица с текстом протокола производится в присутствии защитника, законного представителя, представителя или понятых, которые подтверждают своими подписями содержание протокола и факт невозможности его подписания.

Если обвиняемый, подозреваемый, свидетель, потерпевший или иное лицо, участвующее в следственном действии, отказываются подписать протокол следственного действия следователь вносит в него соответствующую запись, которая удостоверяется подписью следователя, а также подписями защитника, законного представителя, представителя или понятых, если они участвуют в следственном действии (ст. 167 УПК РФ).



Правила оформления протоколов следственных действий закреплены не только в общих для всех протоколов (ст. ст. 166, 167 УПК РФ), но и в специальных, касающихся составления конкретного подвида протоколов, статьях УПК РФ. Прямо в законе это требование закреплено применительно к протоколам: осмотра и освидетельствования (ч. 1 ст. 180 УПК РФ), обыска (ч. 12 ст. 182 УПК РФ), допроса (ч. 1 ст. 190 УПК РФ), опознания (ч. 9 ст. 193 УПК РФ), получения образцов для сравнительного исследования (ч. 1 ст. 202 УПК РФ), допроса эксперта (ч. 3 ст. 205 УПК РФ).

И наконец, несколько слов о протоколе судебного заседания, где фиксируются судебные действия.

В протоколе судебного заседания указываются:

- 1) место и дата заседания, время его начала и окончания;
- 2) какое уголовное дело рассматривалось;
- 3) наименование и состав суда, данные о секретаре судебного заседания, переводчике, обвинителе, защитнике, подсудимом, а также о потерпевшем, гражданском истце, гражданском ответчике, их представителях и других вызванных в суд лицах;
- 4) данные о личности подсудимого и об избранной в отношении его мере пресечения;
- 5) действия суда в том порядке, в каком они имели место в ходе судебного заседания;
- 6) заявления, возражения и ходатайства участвующих в уголовном деле лиц;
- 7) определения или постановления, вынесенные судом без удаления в совещательную комнату;
- 8) определения или постановления, вынесенные судом с удалением в совещательную комнату;
- 9) сведения о разъяснении участникам уголовного судопроизводства их прав, обязанностей и ответственности;
- 10) подробное содержание показаний;
- 11) вопросы, заданные допрашиваемым, и их ответы;
- 12) результаты произведенных в судебном заседании осмотров и других действий по исследованию доказательств;
- 13) обстоятельства, которые участники уголовного судопроизводства просят занести в протокол;
- 14) основное содержание выступлений сторон в прениях сторон и последнего слова подсудимого;
- 15) о мерах воздействия, принятых в отношении лица, нарушившего порядок в судебном заседании;
- 16) сведения об оглашении приговора и о разъяснении порядка ознакомления с протоколом судебного заседания и принесения замечаний на него;
- 17) сведения о разъяснении оправданным и осужденным порядка и срока обжалования приговора, а также о разъяснении права ходатайство-

вать об участии в рассмотрении уголовного дела судом кассационной инстанции.

Протокол изготавливается секретарем судебного заседания. В конце протокола ставится две подписи: председательствующего и секретаря судебного заседания. Если в ходе судебного заседания протокол изготавливался по частям, они, как и протокол в целом, подписываются председательствующим и секретарем судебного заседания.

#### **5.20. Иные документы**

Под иными документами в уголовно-процессуальном доказывании подразумеваются не являющиеся вещественными доказательствами «любые письменные или оформленные иным способом акты, удостоверяющие или излагающие факты и обстоятельства, которые имеют значение по делу»<sup>242</sup>.

Признаки, которые отличают «иные документы» от других источников сведений следующие.

1) Сведения, имеющие отношение к делу, в иных документах появляются (фиксируются) вне уголовного процесса.

2) В случаях, когда документы обладают признаками вещественных доказательств (имеют исправления и подчистки, явились предметом, на который были направлены преступные действия, и т.д.), они являются вещественными доказательствами.

Таблица отличия документов и  
вещественных доказательств

| №  | Признаки, которыми обладают доказательства                                                                          | Вещественное доказательство  | Иной документ            |
|----|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------------------------|--------------------------|
| 1. | Представляют собой фонограмму, полученную в результате проведения контроля и записи телефонных или иных переговоров | Да                           | Нет                      |
| 2. | Могут быть предметом (однозначно не документом)                                                                     | Да                           | Нет                      |
| 3. | Данные, имеющие отношение к делу могут содержаться в его внешних признаках, а не в находящейся в нем информации     | Да                           | Нет                      |
| 4. | Закрепленная в документе информация могла явиться орудием совершения преступления                                   | Да                           | Нет                      |
| 5. | Закрепленная в документе информация могла явиться предметом преступного посягательства                              | Да                           | Нет                      |
| 6. | Закрепленная в документе информа-                                                                                   | Да. Следы события преступле- | Да. Любую информацию по- |

<sup>242</sup> См.: Фаткуллин Ф.Н. Указ. раб.- С.151.

|  |                                        |                            |                           |
|--|----------------------------------------|----------------------------|---------------------------|
|  | ция могла содержать следы преступления | ния (исследуемого события) | мимо события преступления |
|--|----------------------------------------|----------------------------|---------------------------|

Отличие иного документа от вещественного доказательства хорошо проследить с помощью таблицы. Исходя из содержания ч. 8 ст. 186 УПК РФ полученная в результате проведения такого следственного действия как контроль и запись переговоров, имеющая отношение к делу фонограмма телефонных или иных переговоров всегда является вещественным доказательством.

Кроме того, все доказательства, являющиеся предметами, но не документами, то есть не закрепляющие на себе письменной, цифровой, магнитной, фото, видео и т.п. информации, следует признавать вещественными. К таковым относятся также часть доказательств, по внешним признакам подпадающих под общежитейское понятие «документ». Однако такого рода «документы» имеют отношение к делу за счет своих внешних признаков, безотносительно от того, что конкретно в них закреплено.

В ряде случаев «документ» (в общежитейском смысле этого слова) имеет отношение к делу именно за счет содержащейся в нем информации, тем не менее, все же должен быть признан вещественным доказательством, а значит, осмотрен с составлением протокола следственного действия признан вещественным доказательством и приобщен к делу соответствующим постановлением. Речь идет о тех случаях, когда сама закрепленная в «документе» информация была использована как орудие преступления (например, при использовании заведомо подложного документа по внешним признакам как бы составленного по закону), как предмет, на который были направлены преступные действия (похищение документа, содержащего государственную тайну), или содержит в себе следы события преступления, именно события, а не любые следы преступления (видеозапись в банке, на которой запечатлено разбойное нападение; фотография момента передачи взятки и т.д.).

Все остальные «документы», в содержание которых занесена информация, имеющая отношение к делу, иначе, которые отражают любой другой, помимо деяния, признак состава преступления, должны быть признаны с позиций уголовно-процессуальной науки и уголовно-процессуального закона «иными документами».

### **5.21. Доказательственное значение видео- и звукозаписи в уголовном процессе**

Видео- или звукозапись может быть не только иным документом. Так, звукозапись допроса обычно является приложением к протоколу следственного действия (составной частью названной разновидности доказательств). Если же аудио запись устной речи производилась вне уголовного процесса, например, потерпевшим записан характеризующий личность обвиняемого разговор, такая магнитофонная кассета может быть признана иным документом. Когда на аудио кассете отражено событие преступления - это вещественное доказательство.

Соответственно тому, каким видом доказательства является видео- и звукозапись, к ее собиранию (оформлению), предъявляются те или иные требования.

### **5.22. Контрольные вопросы**

1. Каковы понятие, предмет и метод теории доказательств?
2. Каковы понятие и предмет доказательственного права?
3. Каковы понятие и содержание истины в уголовном процессе?
4. Каковы предмет и пределы доказывания?
5. Каковы понятие, значение и виды доказательств в уголовном процессе?
6. Каковы свойства доказательств?
7. Каковы понятие и содержание (этапы) процесса доказывания?
8. Каковы понятие и предмет показаний свидетеля (потерпевшего), условия, особенности и требования к порядку оформления таковых?
9. Каковы понятие, значение и предмет показаний обвиняемого, виды и требования к порядку собирания таковых?
10. Каковы понятие и предмет показаний подозреваемого?
11. Каково понятие и содержание заключения эксперта? Каковы пределы полномочий эксперта?
12. Что представляет собой заключение специалиста? Чем оно отличается от заключения эксперта?
13. Что такое вещественное доказательство и каковы требования к порядку вовлечения их в уголовный процесс, хранения и исследования
14. Каково понятие, критерии и содержание протоколов следственных (судебных) действий?
15. Каково понятие и критерии «иных документов» как разновидность доказательства в уголовном процессе?
16. Каково доказательственное значение видео- и звуко записи в уголовном процессе?

### **5.23. Рекомендованная литература**

1. Сильнов М.А. Вопросы обеспечения допустимости доказательств в уголовном процессе (досудебные стадии).- М.: МЗ-Пресс, 2001. –112с.
2. Белоусов А.В. Процессуальное закрепление доказательств при расследовании преступлений.- М.: Юрлитинформ, 2001.  
Владимиров Л.Е. Учение об уголовных доказательствах.- Тула: Авторгаф, 2000. –464с.
3. Кальницкий В.В., Ефремова Н.П. Доказывание по восстанавливаемым уголовным делам// Кальницкий В.В., Ефремова Восстановление утраченных уголовных дел/ Под ред. Проф. В.В. Николюка.- М.: Спарк, 2000. С. 44-60.
4. Доказывание в уголовном процессе. Тенденции и современность./ Под ред. В.А. Власихина.- М., 2000.

5. Кореневский Ю.В., Токарева М.Е. Использование результатов оперативно-розыскной деятельности в доказывании по уголовным делам.- М.: Юрлитинформ, 2000.
6. Орлов Ю.К. Основы теории доказательств в уголовном процессе.- М.: Проспект, 2000.
7. Белкин А.Р. Теория доказывания: Научно-методическое пособие.- М.: Норма, 1999. –429с.
8. Золотых В.В. Проверка допустимости доказательств в уголовном процессе. Ростов на Дону: «Феникс», 1999. –288с.
9. Шейфер С.А. Доказательства и доказывание по уголовным делам: проблемы теории и правового регулирования.- Тольятти: Волжский университет им. В.Н. Татищева, 1998.
10. Очередин В.Т. Допустимость и недопустимость по уголовным делам доказательств: Учебн.-методич. Пособие.- Волгоград, 1998.
11. Рыжаков А.П. Уголовно-процессуальное доказывание: понятие и средства.- М.: Инф.-издат. дом “Филинь”, 1997. –416с.
12. Давлетов А.А. Основы уголовно-процессуального познания.- Екатеринбург, 1997.
13. Москалькова Т.Н. Этика уголовно-процессуального доказывания (стадия предварительного расследования).- М., 1996.
14. Кокорев Л.Д., Кузнецов Н.П. Уголовный процесс: доказательства и доказывание.- Воронеж, 1995.
15. Зинатуллин З.З. Уголовно-процессуальное доказывание.- Ижевск, 1993.
16. Давлетов А.А. Основы уголовно-процессуального познания.- Свердловск: Изд-во Урал. ун-та, 1991. -152с.
17. Зинченко Н.А. Вещественные доказательства при расследовании преступлений: Учебн. пособие.- Ташкент, 1991. -67с.
18. Сибилева Н.В. Допустимость доказательств в советском уголовном процессе.- Киев, 1990.
19. Карнеева Л.М. Доказательство в советском уголовном процессе: Учебн. пособие.- Волгоград: ВСШ, 1988. -65с.
20. Горский Г.Ф., Кокорев Л.Д., Элькинд П.С. Проблемы доказательств в советском уголовном процессе.- Воронеж, 1978.
21. Фаткуллин Ф.Н. Общие проблемы процессуального доказывания.- Казань, 1976.
22. Теория доказательств в советском уголовном процессе. Изд.2-е.- М., 1973.

## **Глава 6. Меры процессуального принуждения**

### **6.1. Общая характеристика мер процессуального принуждения, их виды**

Меры процессуального принуждения применяются дознавателем, следователем, руководителем следственной группы и начальником следственного отдела, прокурором или судом в целях решения задач правосудия и должны реализовываться лишь в предусмотренной законом процессуальной форме.

П.С. Элькинд упоминает о трех обязательных требованиях, которые должны выполняться при избрании мер процессуального принуждения:

- 1) они избираются только в сфере уголовного судопроизводства;
- 2) лица, к которым будут применяться меры процессуального принуждения, порядок и условия их реализации должны быть регламентированы законом;
- 3) законность и обоснованность применения мер процессуального принуждения обеспечивается системой уголовно-процессуальных гарантий.

Меры процессуального принуждения подразделяются на виды.

1) превентивно-предупредительные меры. Их еще иногда называют предупредительно-обеспечительные меры. К ним относятся:

- а) меры пресечения (ст. ст. 102-108 УПК РФ),
  - б) меры обеспечения процесса доказывания (к примеру, принудительное производство обыска - ч. 6 ст. 182 УПК РФ, а также иные меры, предусмотренные ч. 3 ст. 177, ст. 179, 183 УПК РФ),
  - в) иные, предусмотренные законом меры (допустим, временное отстранение от должности - ст. 114 УПК РФ);
- 2) меры защиты (ч. 8 ст. 42, ч. 8 ст. 56, ст. 237 УПК РФ);
- 3) меры уголовно-процессуальной ответственности (ч. 4 ст. 103, ч. 3 ст. 105, ч. 4 ст. 106, п. 3 ч. 1 ст. 108, ст. 258 УПК РФ).

### **6.2. Задержание подозреваемого в совершении преступления**

#### **6.2.1. Понятие, задачи и условия задержания**

Задержание подозреваемого - это мера уголовно-процессуального принуждения, носящая неотложный характер и состоящая в помещении в ИВС лица, подозреваемого в совершении преступления, сроком на 48 часов в целях проверки его причастности к совершению преступления и (или) решения вопроса об его аресте.

Задержание следственным действием не является. Протокол задержания оформлялся не в целях собирания доказательств. Однако его содержание имеет несколько большее доказательственное значение, чем постановление о заключении под стражу, о приводе или любой иной мере процессуального принуждения.

Задачи задержания следующие:

- 1) выяснение причастности задержанного к преступлению и

2) разрешение вопроса о применении к задержанному меры пресечения в виде заключения под стражу.

Закон предусмотрел два основных условия задержания. Во-первых, задержание возможно только после возбуждения уголовного дела. Во-вторых, следователь (орган дознания и др.) вправе задержать лицо по подозрению в совершении не любого преступления, а лишь такого, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы.

В ч. 2 ст. 91 УПК РФ упоминается также о специальных условиях задержания. Они изложены применительно к одной строго определенной группе оснований задержания. Данная группа оснований которая именуется «иными данными, дающими основание подозревать лицо в совершении преступления». Речь идет о таких условиях как:

- а) лицо пыталось скрыться,
- б) либо не имеет постоянного места жительства,
- в) не установлена его личность,
- г) прокурор или следователь (дознаватель и др.) с согласия прокурора направили в суд ходатайство об избрании в отношении указанного лица меры пресечения в виде заключения под стражу.

Предстоит выяснить, что означают словосочетания «лицо пыталось скрыться», «не имеет постоянного места жительства» и «не установлена его личность»? Следователь пришел домой к лицу, чтобы его допросить и заметил на столе билет на поезд. Человек, в отношении которого поступила оперативная информация как на лицо, совершившее преступления, спокойно объяснил, что его отправляют в командировку. Есть ли у следователя право задержать данного гражданина, сославшись на то, что он пытался скрыться? Конечно же, нет. Другое дело, когда следователь обнаружил, что, увидев его в окне лицо, подозреваемое в совершении преступления, выпрыгнуло в окно и попыталось убежать дворами. Даже если сразу поймать его не удалось, данное условие будет иметь процессуальное значение и при последующей поимке этого гражданина и доставлении в орган внутренних дел.

Для положительного ответа на вопрос, имеет ли лицо постоянное место жительства, всегда было достаточно проверить, имеется ли у него в паспорте прописка. Именно этому формальному признаку на практике придается значение отсутствия (наличия) у лица постоянного места жительства. Однако и при наличии прописки совокупность сведений, которыми располагает следователь, может подтверждать, что лицо продолжительное время не живет по указанному адресу и постоянно меняет свое место жительства. В такой ситуации наличие данного условия будет подтверждено не выпиской из паспорта, а определенной совокупностью доказательств.

Из-за изменения места жительства, связанного с переводом на работу, учебой и т.п. в другом городе, у вполне добропорядочного человека определенное время может не быть прописки (регистрации). В этой связи всегда при констатации анализируемого специального условия задержа-

ния следует выяснять также отсутствие постоянного места работы, учебы, службы. Нельзя считать лицо без постоянного места жительства, когда он, к примеру, работает учителем общеобразовательной школы и ежедневно его можно найти на работе.

В обычном порядке личность человека устанавливается с помощью представленных им документов. Но не все их носят с собой. Нельзя считать личность неустановленной, когда есть возможность пригласить человека, который имеет в свою очередь удостоверяющие личность документы и при этом знает лицо, подозреваемое в совершении преступления. «Знает гражданина» - это значит может, как минимум, подтвердить его фамилию, имя, отчество, примерный год рождения и место жительства. По необходимости с помощью данного лица можно принять меры к обнаружению каких-либо документов, уточняющих и другие данные о заподозренном.

#### 6.2.2. Срок задержания

Срок, на который лицо может быть задержано по подозрению в совершении преступления составляет 48 часов. При наличии оснований, предусмотренных п. 3 ч. 7 ст. 108 УПК РФ судья, рассматривающий ходатайство о заключении лица под стражу, вправе продлить срок задержания, но не более чем на 72 часа.

Причем срок задержания согласно п. 11 ст. 5 УПК РФ исчисляется с момента фактического задержания лица по подозрению в совершении преступления, то есть с момента начала применения в порядке, установленном УПК РФ, к лицу принуждения в целях лишения его свободы передвижения, а также в связи с наличием одного из оснований уголовно-процессуального задержания.

#### 6.2.3. Мотивы задержания подозреваемого

Мотив задержания - это наличие опасений, что лицо 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. Опасения должны быть реальными, то есть подтверждаться материалами дела.

#### 6.2.4. Основания и порядок задержания подозреваемого

Основания задержания не одинаковы по своему значению. Их два вида. При наличии любого из первой группы оснований (п.п. 1-3 ч. 1 ст. 91 УПК РФ) можно производить задержание. Наличие же основания второй группы (ч. 2 ст. 91 УПК РФ) может иметь следствием законное задержание лишь при одновременном констатировании одного из четырех специфических условий.

К первой группе оснований относятся следующие.

- 1) Лицо застигнуто при совершении преступления.



2) Лицо застигнуто непосредственно после совершения преступления.

3) Потерпевшие или очевидцы указали на данное лицо, как на совершившее преступление.

4) Когда на подозреваемом или на его одежде, при нем или в его жилище будут обнаружены явные следы преступления.

О второй группе оснований законодатель сказал так. При наличии иных данных, дающих основания подозревать лицо в совершении преступления, оно может быть задержано, если:

а) это лицо пыталось скрыться либо

б) не имеет постоянного места жительства, либо

в) не установлена его личность, либо

г) если прокурором, а также следователем или дознавателем с согласия прокурора в суд направлено ходатайство об избрании в отношении указанного лица меры пресечения в виде заключения под стражу.

Основание - “лицо застигнуто при совершении преступления” обычно не вызывает трудности в уяснении. Однако перед тем как констатировать его наличие следует проверить, уверены ли вы, что имело место действительно преступление, а не какое-либо иное, похожее на преступление, но все же не преступное деяние.

Понятие «при совершении преступления» указывает на то, что следователь, дознаватель или любой гражданин сами наблюдали совершение лицом преступления (нанесение человеку удара ножом, вытаскивание из сумки кошелька и т.п.). Когда очевидцем явился следователь или дознаватель, он (сам) производит задержание по п. 1 ч. 1 ст. 91 УПК РФ. Если же очевидцем преступления было какое-либо иное лицо, налицо сразу два основания - п. 1 и п. 2 ч. 1 ст. 91 УПК РФ: лицо застигнуто при совершении преступления и очевидцы указали на данное лицо, как на совершившее преступление.

При характеристике основания, именуемого “лицо застигнуто непосредственно после совершения преступления”, так же как и в первом случае следует быть уверенным, что совершено общественно опасное деяние.

Лицо застигнуто непосредственно после совершения преступления - это значит оно не пропадало из поля зрения его преследователей. Пример. На глазах у сотрудников ГИБДД совершается дорожно-транспортное происшествие со смертельным исходом. Преступник с места происшествия скрывается. Но он не успевает скрыться из их поля зрения. И сколько бы ни продолжалась погоня, задержание лица, совершившего преступление, в такой ситуации (не выпавшего из поля зрения преследователей) будет непосредственно после совершения преступления.

Следующее основание - “потерпевшие и очевидцы укажут на данное лицо, как на совершившее преступление”. По данному основанию можно производить задержание в связи с показаниями потерпевшего только, когда потерпевший был сам очевидцем совершения преступления. Показания потерпевших, не видевших человека, который совершал пре-

ступление (т.е. они не очевидцы) не могут быть основанием задержания, предусмотренным п.2 ст. 91 УПК РФ.

Не любой очевидец сможет опознать преступника. Иногда последний изменил внешность, или в месте совершения преступления было плохое освещение, или преступление было совершено так быстро и преступник так мало на нем присутствовал, что его приметы почти не помнят. Однако не редкость случаи, когда очевидец запомнил приметы и опознает человека, однако оснований сказать, что на лицо, совершившее преступление, он указал, все же нет. «Укажут» - это значит, не только очевидец уверен, что видел именно этого человека, но и его аргументы убеждают в этом следователя. Недостаточно убежденности свидетеля. Необходимо, чтобы у следователя не возникало сомнений, что опознающий видел именно опознаваемого.

Применительно к следующему основанию задержания “когда на подозреваемом или на его одежде, при нем или в его жилище будут обнаружены явные следы преступления” требует толкования понятие “явные следы”. Явными следы следует признавать тогда, когда подозреваемый не в состоянии объяснить их происхождение иначе как причастностью его к совершению преступления. Даже если опыт следователя позволяет ему самому придумать непроступное происхождение, к примеру, пятен бурого цвета, похожих на кровь, на одежде подозреваемого, но последний растерялся и не может объяснить откуда они у него, еще до получения результатов судебно-медицинской экспертизы можно задержать данное лицо по п. 3 ст. 91 УПК РФ.

Под “иными данными” понимают доказательства. Хорошим примером таковых будут такие доказательства, которые свидетельствуют о фактах, по тем или иным причинам не подпадающим под признаки п. п. 1-3 ст. 91 УПК РФ. Речь идет о лице, застигнутом после совершения преступления, но выпавшем на некоторое время из поля зрения преследователей; о показаниях потерпевшего, не являющегося очевидцем и т.п.

#### 6.2.5. Личный обыск подозреваемого

Задержанный в соответствии с требованиями ст. 93 УПК РФ может быть подвергнут личному обыску. Между тем, как и любой другой гражданин подозреваемый подлежит личному обыску при наличии фактических и юридических оснований и соблюдении условий проведения такового<sup>243</sup>.

#### 6.2.6. Основания освобождения подозреваемого

Основаниями освобождения задержанного являются:

1) постановление следователя, начальника следственного отдела, органа дознания или прокурора об освобождении задержанного;

---

<sup>243</sup> См. об этом подробнее раздел «Личный обыск» главы 13 настоящего учебника.

2) судебное решение, вынесенное в порядке, предусмотренном законом (об отказе в удовлетворении ходатайства об избрании в отношении подозреваемого меры пресечения в виде заключения под стражу, о признании задержания незаконным или необоснованным);

3) постановление начальника места содержания под стражей или прокурора, осуществляющего надзор за исполнением законов в местах содержания под стражей, об освобождении указанного подозреваемого в связи с истечением установленного законом срока задержания.

По постановлению следователя, начальника следственного отдела, органа дознания или прокурора подозреваемый подлежит освобождению, когда:

1) не подтвердилось подозрение в совершении преступления;

2) отсутствуют основания применения к нему меры пресечения в виде заключения под стражу;

3) задержание было произведено с нарушением требований ст. 91 УПК РФ.

Законодатель предоставил право судье, рассматривающему ходатайство о заключении лица под стражу продлить срок задержания не более чем 72 часа для представления стороной дополнительных доказательств обоснованности или необоснованности избрания меры пресечения в виде заключения под стражу.

Подозреваемый подлежит освобождению, если постановление судьи о применении к подозреваемому меры пресечения в виде заключения под стражу либо продлении срока задержания не поступит в течение 48 часов с момента задержания.

Освобождается подозреваемый начальником места содержания под стражей по прошествии указанного времени или по получению соответствующего решения суда либо постановления следователя, органа дознания или прокурора немедленно.

Подозреваемому, освобожденному из-под стражи, выдаются личные документы, вещи, деньги, хранящиеся на его личном счете, а также справка, в которой указываются кем он был задержан, дата, время, место и основания задержания, дата, время и основания освобождения. Когда же определением или постановлением суда было отказано в удовлетворении ходатайства дознавателя, следователя, прокурора об избрании в отношении подозреваемого меры пресечения в виде заключения под стражу, подозреваемому при его освобождении выдается копия этого определения или постановления.

#### 6.2.7. Порядок содержания подозреваемых под стражей

Порядок содержания подозреваемого под стражей определяется Федеральным законом “О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений”.

Согласно ст. 7 Федерального закона “О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений” местами содержания под стражей подозреваемых являются:

- следственные изоляторы уголовно-исполнительной системы;
- следственные изоляторы органов федеральной службы безопасности;
- изоляторы временного содержания подозреваемых и обвиняемых органов внутренних дел;
- изоляторы временного содержания подозреваемых и обвиняемых Пограничных войск РФ.

В определенных законом случаях местами содержания под стражей подозреваемых могут являться учреждения уголовно-исполнительной системы, исполняющие уголовное наказание в виде лишения свободы, и гауптвахты.

Осужденные, отбывающие наказание в исправительных или воспитательных колониях и тюрьмах, задержанные по подозрению в совершении другого преступления, могут содержаться в этих учреждениях, но изолированно от осужденных, отбывающих наказание.

Подозреваемые, в отношении которых в качестве меры пресечения применено заключение под стражу, могут содержаться в тюрьмах или на территориях учреждений, исполняющих наказания, в специально оборудованных для этих целей помещениях, функционирующих в режиме следственных изоляторов. Подозреваемые, в отношении которых в качестве меры пресечения применено заключение под стражу, в случае назначения судебной экспертизы, а также в случае оказания им медицинской помощи помещаются в медицинские учреждения (ст. 10 Федерального закона “О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений”).

В случаях, когда задержание по подозрению в совершении преступления осуществляется в соответствии с УПК РФ капитанами морских судов, находящихся в дальнем плавании, или руководителями геологоразведочных партий и зимовок, удаленных от мест расположения других органов предварительного расследования, а также главами дипломатических представительств и консульских учреждений Российской Федерации, подозреваемые содержатся в помещениях, которые определены указанными должностными лицами и приспособлены для этих целей.

#### 6.2.8. Уведомление о задержании подозреваемого

Лицо, принимающее решение о задержании в порядке ст. 92 УПК РФ, обязано не позднее 12 часов с момента задержания подозреваемого уведомить кого-либо из его близких родственников, а при отсутствии таковых – других родственников или предоставить возможность такого уведомления самому подозреваемому.

О задержании военнослужащего уведомлению подлежит командование воинской части, о задержании гражданина или подданного другого государства - посольство или консульство этого государства.

С санкции прокурора при необходимости сохранения в интересах предварительного расследования в тайне факта задержания, уведомление о задержании совершеннолетнего подозреваемого может вообще не производиться.

### **6.3. Понятие и виды мер пресечения**

Меры пресечения - это применяемые дознавателем, следователем, руководителем (членом) следственной группы, начальником следственного отдела, прокурором, судьей, судом меры уголовно-процессуального принуждения, оказывающие на обвиняемого (подозреваемого) определенное психологическое воздействие или ограничивающие его личную свободу, с целью лишения возможности скрыться от дознания, предварительного следствия или суда, продолжать заниматься преступной деятельностью, или воспрепятствовать производству по уголовному делу, а также в целях обеспечения исполнения приговора.

**Виды мер пресечения:**

- 1) Подписка о невыезде и надлежащем поведении (ст. 102 УПК РФ).
- 2) Личное поручительство (ст. 103 УПК РФ).
- 3) Наблюдение командования воинской части (ст. 104 УПК РФ).
- 4) Присмотр за несовершеннолетним подозреваемым или обвиняемым (ст. 105 УПК РФ).
- 5) Залог (ст. 106 УПК РФ).
- 6) Домашний арест (ст. 107 УПК РФ).
- 7) Заключение под стражу (ст. 108 УПК РФ).

### **6.4. Основания и условия для избрания меры пресечения**

Основаниями избрания меры пресечения является наличие в распоряжении следователя (дознавателя и др.) судьи или суда доказательств, которые позволяют с определенной долей уверенности предположить, что обвиняемый (подозреваемый) может скрыться от органов дознания, предварительного следствия или суда, или воспрепятствовать установлению истины по уголовному делу, или будет продолжать заниматься преступной деятельностью, или в последующем может помешать исполнению приговора.

Избрание меры пресечения направлено на преодоление определенных препятствий, возводимых обвиняемым или лицом, на которое пало подозрение. Меры пресечения характеризуются особой целенаправленностью. Они избираются в целях воспрепятствования обвиняемому (подозреваемому):

- 1) скрыться от дознания, предварительного следствия или суда, или
- 2) помешать производству по уголовному делу, или
- 3) продолжать заниматься преступной деятельностью, а также -

4) для обеспечения исполнения приговора.

Избрание меры пресечения в других целях - грубейшее нарушение законности.

Условия избрания меры пресечения.

1) Любая из мер пресечения может быть избрана только после возбуждения уголовного дела.

2) Имеется основание избрания меры пресечения.

3) Мера пресечения применяется к обвиняемому или подозреваемому.

4) Наличие в деле доказательств, изобличающих лицо в совершении преступления.

#### **6.5. Обстоятельства, учитываемые при избрании меры пресечения**

Разрешая вопрос о необходимости применить к лицу меру пресечения, а также об избрании той или иной из них, дознаватель, следователь, прокурор, судья, суд учитывают, помимо характера и содержания оснований избрания меры пресечения:

1) тяжесть совершенного преступления и соответственно предъявленного обвинения,

2) личность подозреваемого или обвиняемого,

3) возраст (к примеру, несовершеннолетие или преклонный),

4) семейное положение (женат или нет, наличие на иждивении детей),

5) характер и род занятий (деятельности),

6) состояние здоровья;

7) данные о трудоспособности,

8) наличие места работы и жительства по месту производства расследования (судебного разбирательства),

9) наличие ранений, государственных наград, почетных званий,

10) наличие (отсутствие) судимости, срок отбывания наказания в местах лишения свободы, сколько времени после освобождения находится на свободе,

11) факты, характеризующие его как члена общества (по месту жительства, работы, увлечениям и т.п.),

12) события его биографии (к примеру, участвовал в предотвращении последствий аварии в Чернобыле, землетрясения в Армении, в боевых действиях в Чечне) и др.

Меры пресечения на территории муниципального образования могут быть применены к кандидату в депутаты представительного органа местного самоуправления; кандидату на должность выборного должностного лица местного самоуправления только по постановлению (определению) суда (ст. 24 "Временного положения о проведении выборов депутатов представительных органов местного самоуправления, и выборных должностных лиц местного самоуправления в субъектах Российской Фе-

дерации, не обеспечивших реализацию Конституционных прав граждан РФ избирать и быть избранными в органы местного самоуправления»).

Меры пресечения могут быть применены к кандидату в депутаты Государственной Думы Федерального Собрания РФ только по постановлению (определению) Верховного Суда РФ (ст. 25 Указа Президента РФ от 21 сентября 1993 “О поэтапной конституционной реформе в РФ”).

#### **6.6. Избрание, изменение или отмена меры пресечения**

Лица, уполномоченные на избрание, отмену или изменение меры пресечения.

- 1) дознаватель,
- 2) следователь,
- 3) руководитель (член) следственной группы,
- 4) начальник следственного отдела,
- 5) прокурор,
- 6) судья,
- 7) суд.

Органом предварительного расследования меры пресечения избираются только по подследственным им делам. Дознаватель не вправе избрать меру пресечения, осуществляя неотложные следственные действия по делам о преступлениях, по которым производство предварительного следствия обязательно (ст. 157 УПК РФ), а также в рамках реализации института исполнения поручения (указания) следователя.

Мера пресечения избирается в отношении обвиняемого и в исключительных случаях в отношении подозреваемого. В этом случае обвинение подозреваемому должно быть предъявлено не позднее 10 суток с момента применения меры пресечения, а если подозреваемый был задержан, а затем заключен под стражу - в тот же срок с момента фактического его задержания, а не после вынесения постановления о заключении под стражу. В ином случае мера пресечения немедленно отменяется, а заключенный под стражу освобождается. Это правило не касается лишь случаев обвинения в совершении хотя бы одного из преступлений, предусмотренных ст. ст. 205, 205.1, 206, 208, 209, 277, 278, 279, 281 и 360 УК РФ. Такое обвинение должно быть предъявлено подозреваемому, в отношении которого избрана мера пресечения, не позднее 30 суток с момента применения меры пресечения, а если подозреваемый был задержан, а затем заключен под стражу — в тот же срок с момента задержания. Если же в этот срок обвинение не будет предъявлено, то мера пресечения немедленно отменяется.

Если в отношении лица избрана любая иная, помимо заключения под стражу, мера пресечения, десятидневный (30 суточный) срок исчисляется с момента объявления ему постановления об избрании меры пресечения.

Одного лишь вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого в течение десяти (30) суток недостаточно для того, чтобы не нарушать рассматриваемое уголовно-процессуальное положение.

Если в этот срок обвинение не будет предъявлено, мера пресечения отменяется.

Решение об избрании меры пресечения оформляется мотивированным постановлением (определением).

На практике постановления дознавателя утверждаются руководителем учреждения, наделенного правами органа дознания. Это ведомственное, а не уголовно-процессуальное требование.

В постановлении (определении) об избрании меры пресечения указываются анкетные данные лица, к которому применяется мера пресечения (фамилия, имя, отчество, дата рождения), преступление, в совершении которого это лицо обвиняется или подозревается, и основания для избрания применяемой меры пресечения. Кроме того, в постановлении (определении) необходимо указать дату (число, месяц, год) и место его составления; должностное положение, звание (классный чин), фамилию и инициалы лица, принимающего решение о мере пресечения; статьи УПК РФ, в соответствии с которыми избирается мера пресечения.

Важнейшей частью постановления является его мотивировка. В этой части кратко, но конкретно излагаются фактические основания избрания меры пресечения и указываются цели, для достижения которых она применяется.

Помимо вынесения постановления, при избрании некоторых видов мер пресечения оформляется также соответствующая подписка или протокол (подписка о невыезде, протокол о принятии залога и т.д.) либо делается сообщение командованию воинской части. Когда избирается мера пресечения, не связанная с лишением свободы, рекомендуется давать указание участковому инспектору об установлении наблюдения за обвиняемым по месту жительства, а также сообщать в отдел кадров по месту работы о необходимости немедленно предупредить орган, в производстве которого находится производство по уголовному делу, если обвиняемый подаст заявление об увольнении.

Следователь (дознаватель и др.) и прокурор не вправе самостоятельно избрать такую меру пресечения как заключение под стражу. Прокурор, а также следователь и дознаватель с согласия прокурора уполномочены лишь на вынесение постановления о возбуждении перед судом ходатайства об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу, вводная и описательно-мотивировочная часть которого составляется по тем же требованиям, что и постановление об избрании меры пресечения. Единственное отличие описательно-мотивировочной части рассматриваемого постановления заключается в том, что в нем должно быть отражено обоснование невозможности избрания в отношении подозреваемого или обвиняемого иной, более мягкой, чем заключение под стражу меры пресечения.



В резолютивной части данного постановления содержится существо заявленного ходатайства. Особенностью данного постановления является также то обстоятельство, что анкетные данные лица, в отношении которого оно выносится, излагаются более подробно. Помимо фамилии, имени, отчества, даты рождения подозреваемого или обвиняемого здесь должно быть указано его место рождения, гражданство, место жительства и судимость.

Аналогична форма постановления судьи об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу.

Предоставление суду исключительных возможностей заключать подозреваемого или обвиняемого под стражу служит важной гарантией законности и обоснованности применения указанных мер пресечения, существенно затрагивающих интересы личности.

Копия постановления или определения о применении меры пресечения вручается лицу, в отношении которого оно вынесено, немедленно. Это правило действует во всех без исключения случаях, какая бы мера пресечения не избиралась. Копия постановления (определения) о применении меры пресечения передается обвиняемому (подозреваемому) сразу после его оглашения. Одновременно ему разъясняется установленный ст. 123-127 УПК РФ порядок обжалования решения об избрании меры пресечения. По просьбе защитника или законного представителя обвиняемого (подозреваемого) копия постановления или определения об избрании меры пресечения вручается и ему.

Сразу же после избрания меры пресечения в виде заключения под стражу соответствующее постановление (определение) направляется для исполнения вместе с арестованным администрации места предварительного заключения.

Уголовно-процессуальный закон не обязывает избирать меру пресечения в отношении каждого обвиняемого. При отсутствии оснований, делающих необходимым применение меры пресечения, мера пресечения не избирается.

Если мера пресечения не избрана, обвиняемый может сохранять обычный уклад жизни, выезжать за пределы района проживания, вправе по своему усмотрению менять место своего жительства, однако ему рекомендуется ставить об этом в известность орган расследования, прокурора или суд и немедленно являться по их вызовам. Только в этом случае мера пресечения ему может быть не избрана и в дальнейшем. Если обвиняемый или подозреваемый не будет являться по вызову следователя (дознавателя и др.), он может быть подвергнут приводу. После чего обычно в отношении него избирается мера пресечения.

Когда в применении меры пресечения отпадает необходимость, она отменяется. Если же изменяются предусмотренные ст. ст. 97 и 99 УПК РФ основания для избрания данной конкретной меры пресечения, мера пресечения может быть изменена на более строгую или более мягкую.

Мера пресечения, избранная в ходе досудебного производства прокурором, а также следователем, дознавателем по его письменному указанию, на стадии предварительного расследования может быть отменена или изменена только с согласия прокурора.

### **6.7. Особенности избрания отдельных мер пресечения**

#### **6.7.1. Подписка о невыезде и надлежащем поведении**

Мера пресечения в виде подписки о невыезде с учетом общественной опасности совершенного преступления может применяться к лицам, как правило имеющим постоянное место жительства, занятия, семью и т.п., когда вероятность их уклонения от следствия и суда незначительна и может быть устранена данной мерой пресечения.

Для избрания данной меры пресечения выносится постановление, отбирается подписка: о невыезде и надлежащем поведении, которая состоит в письменном обязательстве подозреваемого или обвиняемого:

- 1) не покидать постоянное или временное место жительства без разрешения дознавателя, следователя, прокурора или суда;
- 2) в назначенный срок являться по вызовам дознавателя, следователя, прокурора и в суд;
- 3) иным путем не препятствовать производству по уголовному делу;
- 4) не совершать в ходе производства предварительного следствия преступлений и не препятствовать исполнению приговора.

Санкции (согласия) прокурора или судебного решения для избрания данной меры пресечения не требуется.

Место жительства или временного нахождения, из которого не должен отлучаться обвиняемый (подозреваемый), определяет орган, избирающий меру пресечения, с учетом возможностей и интересов лица, к которому применяется данная мера.

Лицо, в отношении которого избрана подписка о невыезде и надлежащем поведении, по общему правилу может сохранять обычный уклад жизни, однако оно не имеет права отлучаться на длительный срок, менять место жительства или выезжать за пределы города (района области) постоянного или временного проживания, указанного в подписке иным путем не препятствовать производству по уголовному делу.

Отлучка не должна превышать суток, куда бы она ни была.

При отобрании подписки о невыезде обвиняемому (подозреваемому) разъясняется, что в случае нарушения им данной подписки не покидать с определенного места жительства и являться в назначенный срок по вызовам, а также при попытках помешать производству по уголовному делу к нему может быть применена более строгая мера пресечения, вплоть до заключения под стражу.

Обвиняемому (подозреваемому) должна быть вручена копия постановления об избрании данной меры пресечения.

### 6.7.2. Личное поручительство

Личное поручительство представляет собой письменное обязательство заслуживающего доверия одного (или нескольких) физического лица в том, что оно ручается за выполнение подозреваемым или обвиняемым следующих обязательств:

- а) являться в назначенный срок по вызовам дознавателя, следователя, прокурора и в суд;
- б) не препятствовать производству по уголовному делу;
- в) не совершать в ходе производства предварительного следствия преступлений и не препятствовать исполнению приговора.

Обязательными специфическими условиями избрания данной меры пресечения признаются:

- наличие письменного ходатайства одного или нескольких поручителей о применении именно этой меры пресечения;
- согласие лица, в отношении которого дается поручительство;
- разъяснение поручителю существа подозрения или обвинения, а также его обязанностей и ответственности, связанные с выполнением личного поручительства.

Лиц, которые могут быть поручителями, называет обвиняемый (подозреваемый), либо эти лица сами обращаются в органы предварительного расследования, прокуратуру или суд, заявляя о своем желании поручиться за надлежащее поведение лица, привлекаемого к уголовной ответственности, в случае оставления его на свободе. В качестве поручителей могут выступать родственники, соседи, друзья или хорошие знакомые обвиняемого (подозреваемого). В законе прямо указано, что поручителями могут быть только заслуживающие доверия лица. Из этого следует, что поручители должны иметь авторитет в глазах окружающих и достаточно очевидные возможности оказывать положительное влияние на поведение обвиняемого (подозреваемого).

Личное поручительство основывается не на боязни своей ответственности в случае уклонения обвиняемого, а на уверенности поручителя, что обвиняемый (подозреваемый) не будет уклоняться от следствия и суда.

Данная мера пресечения считается избранной после вынесения постановления об избрании меры пресечения и принятии (должном оформлении) от поручителя письменного документа – подписанного им обязательства. Санкции прокурора или судебного решения для избрания данной меры пресечения не требуется.

В обязательстве рекомендуется отражать наименование, место и дату оформления, фамилию, имя, отчество, должность, место работы и адрес места жительства, данные об удостоверяющем личность документе поручителя, а также факт того, что он ручается за надлежащее поведение и явку обвиняемого (подозреваемого) по вызову дознавателя, следователя, прокурора и суда, ему разъяснена сущность обвинения (в чем подозревают лицо, за которое он поручается) и мера ответственности, которой они

могут быть подвергнуты в случае нарушения обвиняемым (подозреваемым) меры пресечения. В обязательстве кроме того отражается фамилия, имя, отчество и адрес места жительства обвиняемого (подозреваемого).

Поручитель ставится в известность о сущности дела, по которому избрана данная мера пресечения. Это значит, что в обязательстве должна быть указана не только юридическая оценка (квалификация) совершенного обвиняемым (подозреваемым) общественно опасного деяния, но и кратко обстоятельства его совершения (время, место, способ, последствия и т.п.).

Обвиняемому (подозреваемому) вручается копия постановления об избрании данной меры пресечения.

Если обвиняемый или подозреваемый не будет являться в назначенный срок по вызовам дознавателя, следователя, прокурора и в суд или будет препятствовать производству по уголовному делу на поручителя может быть наложено денежное взыскание в размере до ста минимальных размеров оплаты труда в порядке, установленном ст. 118 УПК РФ.

#### 6.7.3. Наблюдение командования воинской части

Наблюдение командования воинской части за подозреваемым или обвиняемым состоит в принятии мер, предусмотренных уставами Вооруженных Сил РФ, для того, чтобы обеспечить выполнение этим лицом следующих обязательств:

- а) являться в назначенный срок по вызовам дознавателя, следователя, прокурора и в суд;
- б) не препятствовать производству по уголовному делу;
- в) не совершать в ходе производства предварительного следствия преступлений и не препятствовать исполнению приговора.

Обязательными особыми условиями избрания данной меры пресечения признаются:

- а) данная мера пресечения может быть применена только в отношении военнослужащих или граждан, проходящих военные сборы;
- б) согласие лица, в отношении которого избирается данная мера пресечения.

Об избрании данной меры пресечения выносится постановление, санкции прокурора или судебного решения не требуется.

Копия постановления об избрании данной меры пресечения вручается обвиняемому (подозреваемому). Вторая копия постановления направляется командованию воинской части, которому разъясняются существо подозрения или обвинения и его обязанности по исполнению данной меры пресечения. Командование воинской части должно немедленно сообщить в орган, избравший данную меру пресечения о каждом факте совершения подозреваемым, обвиняемым действий, для предупреждения которых была избрана данная мера пресечения.

Военнослужащие, в отношении которых применена указанная мера пресечения, лишаются на это время права ношения оружия, постоянно

пребывают под наблюдением своих начальников или суточного наряда, не направляются на работу вне части в одиночном порядке, не назначаются в караул и другие ответственные наряды<sup>244</sup>.

#### 6.7.4. Присмотр за несовершеннолетним подозреваемым или обвиняемым

Исходя из конкретных обстоятельств дела и данных об условиях жизни и быта несовершеннолетнего, следователь, прокурор или суд может применять в качестве меры пресечения присмотр за несовершеннолетним подозреваемым, обвиняемым родителей, опекунов, попечителей и иных заслуживающих доверия лиц, а воспитывающегося в специализированном детском учреждении - должностных лиц этого учреждения.

Присмотр за несовершеннолетним подозреваемым, обвиняемым состоит в обязательстве родителей, опекунов, попечителей или других заслуживающих доверия лиц, а также должностных лиц специализированного детского учреждения, в котором он находится, что подозреваемый или обвиняемый:

- 1) не будет покидать постоянное или временное место жительства без разрешения дознавателя, следователя, прокурора или суда;
- 2) будет в назначенный срок являться по вызовам дознавателя, следователя, прокурора и в суд;
- 3) не будет препятствовать производству по уголовному делу;
- 4) не будет совершать в ходе производства предварительного следствия преступлений и препятствовать исполнению приговора.

Перед избранием данной меры пресечения дознаватель, следователь, прокурор или суд разъясняет лицам, которым несовершеннолетний отдается под присмотр, существо подозрения или обвинения, а также их ответственность, связанную с обязанностями по присмотру.

Для избрания данной меры пресечения выносится постановление. Санкции (согласия) прокурора или судебного решения для избрания данной меры пресечения не требуется.

Обвиняемому (подозреваемому) должна быть вручена копия постановления об избрании данной меры пресечения.

В случае невыполнения родителем (опекуном, попечителем, иным другим заслуживающим доверия лицом, или должностным лицом специализированного детского учреждения, в котором находится несовершеннолетний обвиняемый, подозреваемый) своих обязательств на него может быть наложено денежное взыскание в размере до ста минимальных размеров оплаты труда в порядке, установленном ст. 118 УПК РФ.

Законодатель не запрещает одновременно с отдачей несовершеннолетнего под присмотр избрать в отношении него и другую меру пресечения, не связанную с заключением под стражу.

---

<sup>244</sup> См.: Инструкция органам дознания Вооруженных Сил и иных воинских формирований РФ: Утверждена Главным военным прокурором РФ 01 августа 1994 года.

В зависимости от вида меры пресечения об ее отмене или изменении уведомляются поручители, родители несовершеннолетних или администрация специализированного детского учреждения.

#### 6.7.5. Залог

Сущность залога состоит во внесении подозреваемым или обвиняемым либо другим физическим или юридическим лицом на депозитный счет органа, избравшего данную меру пресечения, денег, ценных бумаг или ценностей в целях:

- обеспечения явки к следователю, дознавателю, прокурору или в суд подозреваемого, обвиняемого;
- предупреждения совершения им новых преступлений.

Вид и размер залога определяются органом или лицом, избравшим данную меру пресечения, с учетом характера совершенного преступления, данных о личности подозреваемого, обвиняемого и имущественного положения залогодателя.

Залог как мера пресечения может быть избран судом, прокурором, а также следователем или дознавателем с согласия прокурора в любой момент производства по уголовному делу. Если внесение залога применяется вместо ранее избранных мер пресечения в виде заключения под стражу или домашнего ареста, то подозреваемый, обвиняемый остается под стражей или домашним арестом до внесения на депозитный счет суда залога, который был определен органом или лицом, избравшим эту меру пресечения.

Залог может быть внесен как непосредственно самим обвиняемым или подозреваемым, так и любым другим лицом или организацией. Когда о внесении залога ходатайствует лицо, не являющееся подозреваемым, обвиняемым, то ему разъясняются сущность дела (подозрения, обвинения), по которому избрана данная мера пресечения, а также связанные с ней обязательства и последствия их невыполнения или нарушения. То обстоятельство, что залогодатель ставится в известность о сущности дела, по которому избрана данная мера пресечения означает, что в протоколе о залоге должны быть указаны время, место, способ, последствия и иные обстоятельства совершения преступления, а также юридическая оценка (квалификация) совершенного обвиняемым (подозреваемым) общественно опасного деяния.

Процедура принятия залога детально законом не регламентирована. На практике следователь может избрать данную меру пресечения, к примеру, так. Получив ходатайство об избрании меры пресечения залога, следователь выносит соответствующее постановление и получает согласие прокурора на избрание указанной меры пресечения. Затем о принятом решении сообщается залогодателю. Последнему разъясняется, что он должен внести на депозит органа, в котором работает следователь, оговоренную в постановлении сумму и принести следователю, квитанцию свидетельствующую об этом. После принесения залогодателем указанной

квитанции следователь оформляет протокол о принятии залога, копия которого вручается залогодателю. С этого момента данная мера пресечения считается примененной.

Залог вне зависимости от того, кто его внес, обращается в доход государства, в случае невыполнения или нарушения подозреваемым, обвиняемым обязательств, связанных с внесенным за него залогом. Обращение залога в доход государства осуществляется по судебному решению, выносимому в соответствии со ст. 118 УПК РФ. Во всех остальных случаях суд при вынесении приговора, а также определения, постановления о прекращении уголовного дела должен разрешить вопрос о возвращении залога залогодателю. При прекращении уголовного дела прокурором, следователем, дознавателем залог возвращается залогодателю, о чем должно быть указано в постановлении о прекращении уголовного дела.

#### 6.7.6. Домашний арест

Домашний арест заключается в двух видах ограничений:

- обязательные ограничения и
- возможные ограничения.

Обязательные ограничения применяются в каждом случае избрания данной меры пресечения. Это такая разновидность ограничений, связанных со свободой передвижения подозреваемого, обвиняемого, как запрет:

- 1) общаться с определенными лицами;
- 2) получать и отправлять корреспонденцию;
- 3) вести переговоры с использованием любых средств связи.

Помимо обязательных ограничений к подозреваемым и обвиняемым, в отношении которых избрана мера пресечения домашний арест, могут применяться некоторые другие меры, к остальным подозреваемым и обвиняемым (даже по одному и тому же уголовному делу) не применяются. Таковыми могут быть полный запрет покидания жилого помещения, где он проживает; запрет посещения определенных мест; запрет выхода из дома в определенное время или в определенные дни и др.

Все и каждое ограничение должны быть отражены в постановлении или определении об избрании данной меры пресечения. Здесь же также фиксируется решение о том, на какой орган или должностное лицо возлагается осуществление надзора за соблюдением установленных судом ограничений.

Домашний арест в качестве меры пресечения избирается в отношении подозреваемого или обвиняемого и только по решению суда, о чем суд выносит постановление или определение. Постановление или определение выносятся при наличии оснований и в порядке, которые установлены для заключения под стражу, с учетом возраста, состояния здоровья, семейного положения и других обстоятельств, характеризующих подозреваемого или обвиняемого.

### **6.8. Заключение под стражу**

Заключение под стражу - это наиболее строгая мера пресечения и поэтому ее применение имеет под собой дополнительные гарантии соблюдения прав граждан, дополнительные условия ее применения. Лицо, взятое под стражу, физически изолируется от общества и содержится под охраной.

Если при избрании мер пресечения, не связанных с лишением свободы, большое значение имеет психологический фактор их воздействия на поведение обвиняемого (подозреваемого), то при заключении под стражу на первый план выступает физическое ограничение свободы, в результате которого резко сужается возможность скрыться от следствия и суда, воспрепятствовать осуществлению задач уголовного судопроизводства и продолжать преступную деятельность.

Изоляция от общества обвиняемого или подозреваемого путем заключения его под стражу позволяет наиболее продуктивно обеспечить те цели, которые достигаются применением мер пресечения. Однако данная мера связана с существенным ограничением личной свободы граждан и поэтому должна применяться только в тех случаях, когда задачи, стоящие перед мерами пресечения без ее избрания решены быть не могут.

Заключение под стражу может быть применено, только если лицо, в отношении которого избирается данная мера пресечения, подозревается или обвиняется в совершении преступления, за которые уголовным законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше двух лет, и при этом нет возможности применить к нему иную, более мягкую, меру пресечения. Лишь в исключительных случаях и к тому же при соблюдении специальных условий эта мера пресечения может быть избрана в отношении лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления, за совершение которого предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок до двух лет. Данными специальными условиями признаются следующие обстоятельства:

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

Заключение под стражу может быть применено и к несовершеннолетнему. Между тем законом предусмотрены дополнительные гарантии соблюдения прав и законных интересов данной категории граждан. Рассматриваемая мера пресечения в отношении них может быть избрана данной категории, если он подозревается или обвиняется в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления. Лишь в исключительных случаях эта мера пресечения может быть избрана в отношении несовершеннолетнего, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления средней тяжести.



Заключение под стражу должно применяться по судебному решению. Механизм принятия решения о заключении лица под стражу следующий.

1. Сначала прокурор либо следователь (дознатель) с согласия прокурора выносят постановление о возбуждении перед судом соответствующего ходатайства.

В нем излагаются мотивы и основания, в силу которых возникла необходимость в заключении подозреваемого или обвиняемого под стражу и невозможно избрание иной меры пресечения.

К постановлению должны будут прилагаться материалы, подтверждающие обоснованность ходатайства. Эти материалы, должны содержать надлежаще заверенные копии постановления о возбуждении уголовного дела, протокола задержания подозреваемого, постановления о привлечении в качестве обвиняемого, протоколов допроса подозреваемого и обвиняемого, а также сведения о их личности и другие данные, которые дознаватель, следователь и прокурор представляют в суд для подтверждения необходимости в заключении подозреваемого или обвиняемого под стражу.

Кроме того, должны представляться: решения правомочного органа о согласии на привлечение к уголовной ответственности и арест лица, пользующегося статусом неприкосновенности; а также справки и другие документы, свидетельствующие о возрасте, состоянии здоровья (наличии и степени тяжести заболевания), семейном положении, наличии или отсутствии постоянного места жительства, имеющихся судимостей, характеристики личности арестованного<sup>245</sup>.

2. Постановление и приложения направляются в районный или военный суд соответствующего уровня.

Если ходатайство возбуждается в отношении подозреваемого, задержанного в порядке, установленном ст. ст. 91 и 92 УПК РФ, то постановление и прилагаемые к нему материалы должны быть представлены судье не позднее чем за 8 часов до истечения срока задержания.

3. Постановление о возбуждении ходатайства об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу рассматривается судьей в судебном заседании.

Рассмотрение ходатайства осуществляется судьей единолично по месту производства предварительного расследования либо месту задержания подозреваемого в течение 8 часов с момента поступления материалов в суд.

В судебном заседании участвуют подозреваемый или обвиняемый, прокурор, защитник, если последний участвует в уголовном деле или подозреваемый или обвиняемый ходатайствует о таком участии. Здесь также вправе участвовать законный представитель несовершеннолетнего по-

---

<sup>245</sup> По аналогии См.: О практике судебной проверки законности и обоснованности ареста или продления срока содержания под стражей: Обзор судебной практики Верховного Суда РФ // Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1993. № 9.

дозреваемого или обвиняемого, следователь, дознаватель. Между тем неявка без уважительных причин сторон, своевременно извещенных о времени судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения ходатайства, за исключением случаев неявки обвиняемого. Без обвиняемого решение о заключении его под стражу может быть принято только в случае объявления обвиняемого в международный розыск. Подозреваемый же, задержанный в порядке ст. 92 УПК РФ, в обязательном случае должен быть доставлен в судебное заседание.

Судебное заседание начинается с объявления судьей, какое ходатайство подлежит рассмотрению. Затем судья разъясняет явившимся в судебное заседание лицам их права, обязанности и ответственность. После чего прокурор либо по его поручению лицо, возбудившее ходатайство, обосновывает его. Далее заслушиваются другие явившиеся в судебное заседание лица.

4. По итогам рассмотрения ходатайства, судья выносит одно из следующих постановлений:

1) об избрании в отношении подозреваемого или обвиняемого меры пресечения в виде заключения под стражу;

2) об отказе в удовлетворении ходатайства;

3) о продлении срока задержания. Продление срока задержания допускается при условии признания судом задержания законным и обоснованным на срок не более 72 часов с момента вынесения судебного решения по ходатайству одной из сторон для представления ею дополнительных доказательств обоснованности или необоснованности избрания меры пресечения в виде заключения под стражу. В постановлении о продлении срока задержания указываются дата и время, до которых продлевается срок задержания.

5. Постановление судьи направляется лицу, возбудившему ходатайство. Копии постановления - прокурору, подозреваемому или обвиняемому.

6. Данное судебное решение подлежит немедленному исполнению. После обращения судебного решения к исполнению лицо, в производстве которого находится уголовное дело, должно незамедлительно уведомить кого-либо из близких родственников подозреваемого или обвиняемого, при их отсутствии - других родственников, а при заключении под стражу военнослужащего - также командование воинской части о месте содержания его под стражей или об изменении места содержания под стражей.

Когда вопрос об избрании в отношении подсудимого в качестве меры пресечения заключения под стражу возникает в суде, то решение об этом принимает суд по ходатайству стороны или по собственной инициативе, о чем выносится определение или постановление. Постановление судьи об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу или об отказе в этом может быть обжаловано в вышестоящий суд в кассационном порядке в течение 3 суток со дня его вынесения. Суд кассацион-

ной инстанции принимает решение по жалобе или представлению не позднее чем через 3 суток со дня их поступления.

### **6.9. Порядок продления срока содержания под стражу**

По общему правилу содержание под стражей при расследовании преступлений не может превышать 2 месяца с момента фактического задержания лица по подозрению в совершении преступления (а если такое не имело места с момента фактической реализации постановления о заключении под стражу) до направления прокурором уголовного дела в суд. В срок содержания под стражей также засчитывается время:

- 1) на которое лицо было задержано в качестве подозреваемого;
- 2) домашнего ареста;
- 3) принудительного нахождения в медицинском или психиатрическом стационаре по решению суда;
- 4) в течение которого лицо содержалось под стражей на территории иностранного государства по запросу об оказании правовой помощи или о выдаче его Российской Федерации в соответствии со ст. 460 УПК РФ.

Между тем иногда в указанный срок закончить предварительное следствие невозможно, а основания для изменения или отмены рассматриваемой меры пресечения отсутствуют. В такой ситуации срок содержания под стражей может быть продлен.

Продление срока содержания под стражей на стадии предварительного расследования осуществляется по судебному решению.

Механизм продления срока содержания под стражей аналогичен тому, который предусмотрен для избрания заключения под стражу в качестве меры пресечения. Прокурор, а также следователь (дознатель) с согласия прокурора выносит постановление о возбуждении перед судом соответствующего ходатайства.

Согласованное с надзирающим прокурором ходатайство о продлении указанного срока до 6 месяцев следователем (дознателем) возбуждается перед судьей районного суда или военного суда соответствующего уровня. Дальнейшее продление срока может быть осуществлено в отношении лиц, обвиняемых в совершении тяжких и особо тяжких преступлений, только в случаях особой сложности уголовного дела и при наличии оснований для избрания этой меры пресечения судьей того же суда по ходатайству следователя, внесенному с согласия прокурора субъекта Российской Федерации или приравненного к нему военного прокурора, до 12 месяцев.

Свыше 12 месяцев срок содержания под стражей может быть продлен лишь в исключительных случаях в отношении лиц, обвиняемых в совершении особо тяжких преступлений, судьей верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа или военного суда соответствующего уровня по ходатайству следователя, внесенному с согласия Генерального прокурора РФ или его заместителя, до 18 месяцев. На

этом возможность продления срока заключения под стражу исчерпывается. Дальнейшее продление срока допускается лишь в случае принятия судьей решения о продлении срока содержания под стражей до момента окончания ознакомления обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела и направления прокурором уголовного дела в суд, в порядке п. 1 ч. 8 ст. 109 УПК РФ.

Согласно ч. 5 ст. 109 УПК РФ по окончании предварительного расследования материалы уголовного дела должны быть предъявлены обвиняемому, содержащемуся под стражей, и его защитнику не позднее чем за 30 суток до окончания предельного срока содержания под стражей. Если это требование не нарушено, однако 30 суток оказалось недостаточно, следователь с согласия прокурора субъекта Российской Федерации вправе не позднее чем за 7 суток до истечения предельного срока содержания под стражей возбудить ходатайство о продлении этого срока перед верховным судом республики, краевым или областным судом, судом города федерального значения, судом автономной области, судом автономного округа или военным судом соответствующего уровня. Когда же в производстве по уголовному делу участвует несколько обвиняемых, содержащихся под стражей, и хотя бы одному из них 30 суток оказалось недостаточно для ознакомления со всеми материалами уголовного дела, то следователь вправе возбудить вышеуказанное ходатайство и в отношении того обвиняемого или тех обвиняемых, которые ознакомились с материалами уголовного дела, если не отпала необходимость в применении к нему или к ним заключения под стражу и отсутствуют основания для избрания иной меры пресечения.

По общему правилу ходатайство о продлении срока содержания обвиняемого под стражей суд рассматривает с участием обвиняемого. Рассмотрение данного ходатайства в отсутствие обвиняемого допустимо лишь в случае нахождения последнего на стационарной судебно-психиатрической экспертизе или при наличии иных обстоятельств, исключающих возможность его доставления в суд, что должно быть подтверждено соответствующими документами. Судья обязан вынести постановление о рассмотрении вопроса о продлении срока содержания под стражей в отсутствие обвиняемого, где указать причины, по которым присутствие обвиняемого невозможно. Во всех случаях, когда при рассмотрении ходатайства о продлении срока содержания под стражей обвиняемый отсутствует, в судебном заседании должен участвовать его защитник (ч. ч. 13 и 14 ст. 109 УПК РФ).

Судья в течение 5 суток со дня получения ходатайства принимает одно из следующих решений:

- 1) о продлении срока содержания под стражей до момента окончания ознакомления обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела и направления прокурором уголовного дела в суд;
- 2) об отказе в удовлетворении ходатайства следователя и освобождении обвиняемого из-под стражи.

### **6.10. Иные меры процессуального принуждения**

В соответствии с положениями ст. 111 УПК РФ иными мерами процессуального принуждения признаются:

- 1) обязательство о явке (ст. 112 УПК РФ);
- 2) привод (ст. 113 УПК РФ);
- 3) временное отстранение от должности (ст. 114 УПК РФ);
- 4) наложение ареста на имущество (ст. ст. 115, 116 УПК РФ);
- 5) денежное взыскание (ст. ст. 117, 118 УПК РФ).

#### **6.10.1. Обязательство о явке**

В случае отсутствия оснований для избрания меры пресечения, в целях обеспечения установленного законом порядка уголовного судопроизводства, а также надлежащего исполнения приговора дознаватель, следователь, прокурор или суд вправе взять у подозреваемого или обвиняемого обязательство о явке. Обязательство о явке в случае необходимости может быть взято и у потерпевших, свидетелей, гражданских истцов, гражданских ответчиков, экспертов, специалистов, переводчиков и (или) понятых (ч. 2 ст. 111 УПК РФ).

Обязательство о явке – это письменный документ, в котором одно из вышеуказанных лиц обязуется своевременно являться по вызовам дознавателя, следователя, прокурора или в суд, а в случае перемены места жительства незамедлительно сообщать об этом. В этом документе делается отметка о разъяснении ему последствий нарушения данного обязательства.

Обязательство о явке не является мерой пресечения. Лицо, давшее такое обязательство, может сохранять обычный уклад жизни, выезжать за пределы района проживания, вправе по своему усмотрению менять место своего жительства, однако должно ставить об этом в известность орган расследования, прокурора или суд и обязано немедленно являться по их вызовам.

Нарушение обвиняемым (подозреваемым) принятого на себя обязательства влечет привод и возможность применения к нему соответствующей меры пресечения. Нарушение обязательства о явке другим участником уголовного судопроизводства также может иметь следствием его привод и (или) наложение денежного взыскания в размере до двадцати пяти минимальных размеров оплаты труда.

#### **6.10.2. Привод**

Если подозреваемый, обвиняемый, а также потерпевший, свидетель, гражданский истец, гражданский ответчик, эксперт, специалист, переводчик и (или) понятой (ч. 2 ст. 111 УПК РФ) не явились по вызову (обычно дважды) без уважительной причины, к ним может быть применен привод, который состоит в принудительном доставлении данного лица к дознавателю, следователю, прокурору или в суд.

Данная мера процессуального принуждения производится органами дознания на основании постановления дознавателя, следователя, прокурора (приложения № 37 и 58 к ст. 476 УПК РФ), а также судебными приставами по обеспечению установленного порядка деятельности судов - по поручению суда.

Постановление дознавателя, следователя, прокурора, судьи или определение суда о приводе перед его исполнением объявляется лицу, которое подвергается приводу под расписку. Отказ от подписи с указанием мотивов отмечается в постановлении (определении) и заверяется исполнителем привода.

Законодатель запрещает осуществлять привод в ночное время, за исключением случаев, не терпящих отлагательства, в отношении несовершеннолетних в возрасте до четырнадцати лет, беременных женщин, больных, которые по состоянию здоровья не могут оставлять место своего пребывания, а также применять при этом оружие, наручники и связывание. Причем факт невозможности покидания места своего пребывания должен быть удостоверен врачом.

Лица, исполняющие привод, следует быть внимательными и вежливыми, не допускать действий, унижающих честь и достоинство доставляемого, по возможности удовлетворять его законные требования и просьбы; проявлять бдительность, особенно при сопровождении обвиняемого, с тем чтобы исключить случаи уклонения его от явки к месту вызова либо причинения себе или окружающим какого-либо вреда.

#### 6.10.3. Временное отстранение от должности

Данная мера процессуального принуждения может быть применена только в отношении подозреваемого или обвиняемого. Она состоит во временном запрете продолжать работу на той должности, на которой обвиняемый (подозреваемый) трудится.

Решение о временном отстранении обвиняемого (подозреваемого) от должности вправе принять только суд. Данное постановление судом выносится по инициативе лица, в чьем производстве находится уголовное дело. Соответствующее ходатайство перед судом по месту производства предварительного расследования возбуждает следователь (дознаватель) с согласия прокурора.

После получения постановления о возбуждении соответствующего ходатайства в течение 48 часов судья выносит постановление о временном отстранении обвиняемого (подозреваемого) от должности или об отказе в этом. Постановление о временном отстранении обвиняемого (подозреваемого) от должности сразу же направляется по месту его работы.

Когда в применении этой меры отпадает необходимость, временное отстранение обвиняемого (подозреваемого) от должности соответствующим постановлением дознавателя, следователя, прокурора отменяется.

Особый порядок предусмотрен для временного отстранения от должности высшего должностного лица субъекта Российской Федерации

(руководителя высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации). К такому должностному лицу указанная мера процессуального принуждения может быть применена лишь в случае предъявления ему обвинения в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления.

В указанной ситуации Генеральный прокурор РФ направляет Президенту РФ представление о временном отстранении от должности указанного лица. В связи с чем Президент РФ в течение 48 часов с момента поступления представления принимает решение о временном отстранении указанного лица от должности либо об отказе в этом.

#### 6.10.4. Наложение ареста на имущество

Наложение ареста на имущество состоит в запрете, адресованном собственнику или владельцу имущества, распоряжаться им, а также в изъятии имущества и передаче его на хранение. Наложение ареста на имущество – это всегда мера процессуального принуждения, однако в некоторых случаях оно может выступать в качестве следственного действия, так как иногда, помимо основной, преследует цель - собирание доказательств, а протокол такового содержит в себе данные, имеющие отношение к делу. Именно поэтому в ч. 1 ст. 165 УПК РФ наложении ареста на имущество перечислено среди следственных действий.

Цель наложения ареста на имущество:

- 1) обеспечение исполнения приговора в части гражданского иска;
- 2) обеспечение других имущественных взысканий;
- 3) обеспечение возможной конфискации имущества, полученного в результате преступных действий либо нажитого преступным путем;
- 4) иногда - собирание доказательств.

Нельзя налагать арест на ценные бумаги на предъявителя, находящиеся у добросовестных приобретателей.

Условия наложения ареста на имущество.

1) Наложения ареста на имущество производится после возбуждения уголовного дела.

2) Наложение ареста на имущество возможно при наличии в распоряжении компетентного органа достаточных данных о причинении преступлением материального вреда, как до заявления гражданского иска, так и после этого.

3) В целях обеспечения возможной конфискации имущества, полученного в результате преступных действий либо нажитого преступным путем, или возмещения вреда, причиненного преступлением, арест на ценные бумаги либо их сертификаты налагается по месту нахождения имущества либо по месту учета прав владельца ценных бумаг.

4) Арест не может быть наложен на имущество, на которое в соответствии с ГПК РФ не может быть обращено взыскание.

5) Специальный субъект, на чье имущество может быть наложен арест:

- а) обвиняемый,
- б) подозреваемый,
- в) лица, несущие по закону ответственность за действия обвиняемого, подозреваемого.

Имущество, принадлежащее указанным лицам, может находиться не у них. На такое имущество, полученное в результате преступных действий подозреваемого, обвиняемого, также может быть наложен арест.

Порядок наложения ареста на имущество следующий.

1) Принимается решение о необходимости и возможности наложения ареста на имущество.

2) прокурор, а также следователь (дознатель и др.) с согласия прокурора возбуждает перед судом ходатайство о наложении ареста на имущество (приложение № 72 ст. 476 УПК РФ);

3) Принимается судебное решение о наложении ареста на имущество. В судебном решении о наложении ареста на облигации должны указываться не номера облигаций, а количество ценных бумаг и их общая стоимость.

4) Готовятся видео-, кино-, фотоаппаратура и другие технические средства.

5) Приглашаются понятые и, если необходимо, специалист.

6) разъясняются права, обязанности и ответственность участников (если есть в этом необходимость, предупреждаются о неразглашении данных предварительного следствия), а также порядок наложения ареста на имущество;

7) Собственно наложение ареста на имущество.

8) Производятся (в необходимых случаях) измерения, фотографирование, кино-, видео съемка.

9) Изъятие либо передача на хранение арестованного имущества.

10) По правилам ст. ст. 166, 167, приложения № 74 ст. 476 УПК РФ составляется протокол наложения ареста на имущество. Бланк протокола наложения ареста на ценные бумаги закреплен приложением № 75 ст. 476 УПК РФ, а протокола наложения ареста на денежные средства и иные ценности, полученные в результате преступных действий либо нажитые преступным путем – приложением № 76 ст. 476 УПК РФ. Когда арест налагается на ценные бумаги или их сертификаты, в протоколе о наложении на них ареста указываются:

- а) общее количество ценных бумаг, на которые наложен арест, их вид, категория (тип) или серия;
- б) номинальная стоимость;
- в) государственный регистрационный номер;
- г) сведения об эмитенте или о лицах, выдавших ценные бумаги либо осуществивших учет прав владельца ценных бумаг, а также о месте производства учета;



д) сведения о документе, удостоверяющем право собственности на ценные бумаги, на которые наложен арест.

11) Лицу, которому имущество передано на хранение, разъясняются его права, обязанности и ответственность за сохранность этого имущества, что отражается в протоколе. В случае необходимости данное имущество может быть изъято.

12) Копия протокола наложения ареста на имущество вручается лицу, на чье имущество наложен арест.

Применение данной меры процессуального принуждения отменяется на основании постановления (приложение № 73 ст. 476 УПК РФ), определения лица или органа, в производстве которого находится уголовное дело, когда в осуществлении этой меры отпадает необходимость.

#### 6.10.5. Денежное взыскание

##### 6.10.5.1. Общая характеристика

В рамках привлечения к уголовно-процессуальной ответственности на лицо может быть наложено денежное взыскание в размере до двадцати пяти минимальных размеров оплаты труда. Денежные взыскания налагаются в двух случаях:

- 1) за неисполнение предусмотренных УПК РФ обязанностей,
- 2) за нарушение порядка в судебном заседании.

Денежные взыскания согласно ст. 117 УПК РФ налагаются на участников уголовного судопроизводства. Часть 2 ст. 111 УПК РФ к таковым отнесла потерпевших, свидетелей, гражданских истцов, гражданских ответчиков, экспертов, специалистов, переводчиков и (или) понятых. Денежные взыскания не могут быть наложены на государственные органы и должностных лиц, осуществляющих уголовный процесс, то есть на дознавателя, начальника органа дознания, орган дознания, следователя, начальника следственного отдела, руководителя следственной группы, прокурора, судью и суд.

Нарушителями порядка в судебном заседании могут быть не только участники уголовного судопроизводства. Тем не менее, на таких нарушителей порядка (не участников уголовного процесса) денежное взыскание также налагаться не может. Нарушители порядка не участники судебного разбирательства удаляются из зала судебного заседания. Если же в их действиях содержится состав административного проступка или преступления, уведомленные об этом компетентные органы принимают меры к привлечению указанных лиц к соответствующему виду ответственности.

##### 6.10.5.2. Порядок наложения денежного взыскания

Порядок наложения денежного взыскания отличается в зависимости от того на судебной или досудебной стадии имело место нарушение, за которое лицо подлежит уголовно-процессуальной ответственности.

Когда нарушение допущено в ходе судебного заседания, то взыскание налагается судом в том судебном заседании, где это нарушение имело

место, о чем суд выносит определение или постановление. Более детализирован порядок привлечения к уголовно-процессуальной ответственности в случае совершения нарушения на стадии предварительного расследования. В этом случае наложения денежного взыскания следующий:

1) дознаватель, следователь или прокурор составляет протокол об установленном нарушении;

2) данный протокол направляется в районный суд. Он может быть направлен еще до окончания предварительного расследования и подлежит рассмотрению судьей в течение 5 суток с момента его поступления в суд;

3) в судебное заседание вызываются лицо, на которое может быть наложено денежное взыскание, и дознаватель, следователь или прокурор, составивший протокол. При этом не препятствует рассмотрению указанного протокола неявка в судебное заседание нарушителя, если суд не располагает данными об уважительных причинах его неявки;

4) проводится судебное заседание;

5) выносится постановление о наложении денежного взыскания или об отказе в его наложении. При этом суд может отсрочить или рассрочить исполнение постановления о наложении денежного взыскания на срок до 3 месяцев;

6) лицу, составившему протокол, и лицу, на которое наложено денежное взыскание, направляются копии соответствующего постановления.

#### **6.11. Контрольные вопросы**

1. Какие виды мер процессуального принуждения Вам известны?
2. Каковы понятие, задачи, условия, сроки, мотивы и основания и порядок задержания?
3. Что такое меры пресечения, и каковы их виды?
4. Каковы основания и общие условия избрания мер пресечения?
5. Каков порядок избрания, отмены и изменения мер пресечения?
6. Каковы особенности избрания отдельных мер пресечения?
7. Каков порядок продления срока заключения под стражу?

#### **6.12. Рекомендованная литература**

1. Еникеев З.Д. Применение мер пресечения по уголовным делам (в стадии предварительного расследования).- Уфа, 1998.
2. Громов Н.А., Полунин С.А. Санкции в уголовно-процессуальном праве России.- М.: Городец, 1998.
3. Жидков В.Г., Ярцев Р.В. Судебный контроль за законностью и обоснованностью ареста: По материалам законодательства и судебной практики: Учею-практ. пособие.- Саратов, 1998.
4. Михайлов В.А. Уголовно-процессуальные меры пресечения в судопроизводстве Российской Федерации. М.: Институт защиты предпринимателя, 1997. – 644с.

5. Михайлов В.А. Методологические основы мер пресечения.- М., 1997.
6. Рыжаков А.П. Меры пресечения.- М.: Информационно-издательский дом "Филинъ", 1997. -176с.
7. Хайнак Н.П. Арест и нахождение в следственном изоляторе.- М.: Приор, 1997.
8. Михайлов В.А. Меры пресечения в российском уголовном процессе.- М.: Право и Закон, 1996. –304с.
9. Михайлов В.А. Меры пресечения в уголовном судопроизводстве.- Москва-Тюмень, 1994.
10. Михайлов В.А. Процессуальный порядок применения мер пресечения в уголовном судопроизводстве.- М., 1995.
11. Козырев Г.Н. Судебная проверка законности и обоснованности ареста.- Н.Новгород, 1994.
12. Даньшина Л.И. Меры пресечения при производстве поуголовному делу: Учебн. пособие.- М.: МВД РФ, 1991. -40с.
13. Батюк В.Н. Задержание и заключение под стражу в стадии предварительного расследования: Учебн. пособие.- Киев: НИ и РИО КВШ МВД СССР, 1990. - 92с.
14. Петрухин И.Л. Неприкосновенность и личности и принуждение в уголовном процессе.- М.: Наука, 1989. -252с.
15. Чувилов А.А. Заключение под стражу в качестве меры пресечения.- М., 1989.
16. Зинатуллин З.З. Уголовно-процессуальное принуждениеи его эффективность (Вопросы теории и практики).- Казань: Изд-во КУ, 1981. - 136с.

## **Глава 7. Ходатайства и жалобы**

### **7.1. Лица, имеющие право заявить ходатайство**

В соответствии со ст. 119 и другими статьями УПК РФ право заявить ходатайство имеют следующие субъекты уголовного процесса:

- 1) подозреваемый (ст. 119 УПК РФ),
- 2) защитник подозреваемого (п. 8 ч. 1 ст. 53 УПК РФ),
- 3) законный представитель подозреваемого (п. 5 ч. 2 ст. 426 УПК РФ),
- 4) обвиняемый (ст. 119 УПК РФ),
- 5) защитник обвиняемого (ст. 119 УПК РФ),
- 6) законный представитель обвиняемого (п. 5 ч. 2 ст. 426, п. 1 ч. 1 ст. 428 УПК РФ),
- 7) защитник лица, в отношении которого ведется производство о применении принудительных мер медицинского характера (п. 8 ч. 1 ст. 53, 438 УПК РФ),

8) законный представитель лица, в отношении которого ведется производство о применении принудительных мер медицинского характера (п. 2 ч. 2 ст. 437 УПК РФ),

9) гражданский ответчик (ст. 119 УПК РФ),

10) законный представитель гражданского ответчика (будучи в соответствии с п. 46 ст. 5 УПК РФ стороной защиты);

11) представитель гражданского ответчика (ст. 119 УПК РФ);

12) стороны, в том числе прокурор (будучи в соответствии с п. 47 ст. 5 УПК РФ стороной обвинения)<sup>246</sup>,

13) потерпевший (ст. 119 УПК РФ),

14) законный представитель потерпевшего (ст. 119 УПК РФ),

15) представитель потерпевшего (ст. 119 УПК РФ),

16) частный обвинитель (ст. 119 УПК РФ),

17) законный представитель частного обвинителя (ч. ч. 2 и 3 ст. 45 УПК РФ);

18) представитель частного обвинителя (ч. ч. 2 и 3 ст. 45 УПК РФ);

19) гражданский истец (ст. 119 УПК РФ),

20) законный представитель гражданского истца (ч. ч. 2 и 3 ст. 45 УПК РФ);

21) представитель гражданского истца (ст. 119 УПК РФ);

22) эксперт (ст. 119 УПК РФ),

23) свидетель (п. 5 ч. 4 ст. 56 УПК РФ).

Указанные лица вправе заявить ходатайство о производстве процессуальных действий или принятии процессуальных решений для установления обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела, обеспечения прав и законных интересов лица, заявившего ходатайство, или представляемого им лица соответственно.

Кроме того, ходатайствовать вправе:

1) еще не признанное потерпевшим лицо, которому причинен уголовно-значимый вред, - пострадавший (как минимум, о возбуждении уголовного дела по делам частного и частно-публичного обвинения), а также лицо, в отношении которого решается вопрос о возбуждении уголовного дела (ч. 3 ст. 321 УПК РФ);

2) следователь и дознаватель перед судом об избрании, отмене или изменении меры пресечения либо о производстве иного процессуального действия (п. 5 ч. 2 ст. 37 УПК РФ),

3) руководитель следственной группы о продлении срока предварительного следствия, об избрании меры пресечения, а также о производстве некоторых следственных и иных процессуальных действий (п. п. 6, 7 ч. 4 ст. 163 УПК РФ),

4) начальник следственного отдела об отмене иных незаконных или необоснованных постановлений следователя (п. 3 ч. 1 ст. 39 УПК РФ),

---

<sup>246</sup> О ходатайстве стороны идет речь, к примеру, в ч. 1 ст. 35 УПК РФ.

- 5) законный владелец изъятых и приобщенных к уголовному делу документов о передаче их ему (ч. 3 ст. 84 УПК РФ),
- 6) заслуживающее доверия лицо об избрании личного поручительства в качестве меры пресечения (ч. 2 ст. 103 УПК РФ),
- 7) член Совета Федерации, депутат Государственной Думы, судья федерального суда о рассмотрении его дела Верховным Судом РФ (ст. 452 УПК РФ);
- 8) кандидаты в присяжные заседатели о невозможности их участия в судебном разбирательстве (ч. 5 ст. 328 УПК РФ),
- 9) государственный обвинитель в ходе судебного разбирательства (ч. 3 ст. 119 УПК РФ);
- 10) заинтересованные лица о передаче им после вынесения приговора или определения (постановления) о прекращении уголовного дела вещественных доказательств, не представляющих ценности и не истребованных стороной (п. п. 3, 5 ч. 3 ст. 81 УПК РФ),
- 11) близкие родственники осужденного об отсрочке исполнения приговора (ч. 3 ст. 398 УПК РФ),
- 12) лицо, отбывшее наказание, о снятии судимости (ч. 1 ст. 400 УПК РФ). Приведенный перечень не исчерпывающий.

### **7.2. Порядок заявления ходатайства**

Ходатайство может быть письменным и устным. Письменное ходатайство приобщается к уголовному делу, устное - заносится в протокол следственного действия или судебного заседания.

Ходатайство может быть принесено дознавателю, начальнику органа дознания, органу дознания, следователю, начальнику следственного отдела, руководителю и члену следственной группы, прокурору, судье либо в суд. Оно может быть заявлено на любой стадии уголовного процесса.

Если ходатайство было отклонено, оно может быть заявлено вновь в последующем.

### **7.3. Сроки рассмотрения ходатайства**

По общему правилу ходатайство разрешается немедленно. Если в ходе предварительного расследования немедленно это сделать невозможно, процесс разрешения ходатайства продолжается не более чем трое суток.

### **7.4. Разрешение ходатайства**

Разрешается ходатайство постановлением дознавателя, следователя, прокурора, судьи или определением суда. Указанные лица могут принять решение об удовлетворении ходатайства либо о полном или частичном отказе в его удовлетворении.

Данное решение может быть обжаловано в порядке ст. ст. 123-127 УПК РФ.

### **7.5. Право обжалования**

Уголовно процессуальный закон представил право каждому физическому и юридическому лицу, чьи интересы затронуты действием (бездействием) или решением органа дознания, дознавателя, следователя, начальника следственного отдела, следственной группы (в том числе ее руководителя и члена следственной группы), прокурора или суда, обжаловать таковое (ст. 123 УПК РФ).

Действия (бездействие) и решения прокурора, начальника следственного отдела, следственной группы (в том числе ее руководителя и члена следственной группы), следователя, органа дознания и дознавателя могут быть обжалованы прокурору, надзирающему за исполнением законов данным лицом, производящим расследование (ст. 37 УПК РФ). Если указанные решения способны причинить ущерб конституционным правам и свободам участников уголовного судопроизводства либо затруднить доступ граждан к правосудию, они могут быть обжалованы в районный суд, а также военный суд соответствующего уровня по месту производства предварительного расследования (ч. 3 ст. 29 УПК РФ).

Как письменные, так и устные жалобы на действия (бездействие) и решения указанных органов и должностных лиц подаются прокурору или в суд непосредственно либо через дознавателя, или следователя, руководителя следственной группы, начальника следственного отдела, прокурора, на действия которых жалоба приносится. Жалоба может быть написана в произвольной форме. Форма жалобы законом не регламентирована.

Принесение жалобы впредь до ее разрешения не приостанавливает приведение в исполнение обжалуемого действия, если этого не найдут нужным сделать соответственно дознаватель, следователь, руководитель следственной группы, начальник следственного отдела или прокурор. Исключением из данного правила является обжалование следователем указаний надзирающего за ним прокурора вышестоящему прокурору о привлечении лица в качестве обвиняемого; о квалификации преступления; об объеме обвинения; об избрании меры пресечения либо отмене или изменении меры пресечения, избранной следователем в отношении обвиняемого; об отказе в даче согласия на возбуждение перед судом ходатайства об избрании меры пресечения или о производстве иных процессуальных действий; о направлении уголовного дела в суд или его прекращении и об отводе следователя или отстранении его от дальнейшего ведения следствия, а также обжалование прокурору следователем указаний начальника следственного отдела об избрании меры пресечения и о производстве следственных действий, которые допускаются только по судебному решению.

### **7.6. Порядок рассмотрения жалобы прокурором и судом**

Порядок рассмотрения жалобы прокурором следующий:

1) получение жалобы непосредственно от заявителя (его представителя, законного представителя) или через дознавателя, следователя или нижестоящего прокурора;

2) изучение жалобы в течение 3 суток со дня ее получения;

3) извещение заявителя о рассмотрении жалобы в течение 10, а не 3 суток, что может иметь место только в исключительных случаях, когда для проверки жалобы необходимо истребовать дополнительные материалы либо принять иные меры;

4) вынесение постановления о полном или частичном удовлетворении жалобы либо об отказе в ее удовлетворении;

5) уведомление заявителя о решении, принятом по жалобе, и дальнейшем порядке его обжалования.

Порядок рассмотрения жалобы судом:

1) получение жалобы непосредственно от заявителя (его представителя, законного представителя) или через дознавателя, следователя или прокурора;

2) проведение судебного заседания не позднее чем через 5 суток со дня поступления жалобы в суд. В судебном заседании принимают участие заявитель и его защитник, законный представитель или представитель, если они участвуют в уголовном деле, иные лица, чьи интересы непосредственно затрагиваются обжалуемым действием (бездействием) или решением, а также прокурор. Судебное заседание осуществляется следующим образом:

а) судья объявляет, какая жалоба подлежит рассмотрению,

б) судья представляется явившимся в судебное заседание лицам,

в) судья разъясняет явившимся их права и обязанности,

г) заявитель, если он участвует в судебном заседании, обосновывает жалобу,

д) заслушиваются другие явившиеся в судебное заседание лица;

е) выступление заявителя с репликой;

3) судья выносит постановление:

а) о признании действия (бездействия) или решения соответствующего должностного лица незаконным или необоснованным и о его обязанности устранить допущенное нарушение, или

б) об оставлении жалобы без удовлетворения.

4) заявителю и прокурору направляются копии данного постановления.

#### ***7.7. Порядок направления жалобы подозреваемого, обвиняемого, содержащегося под стражей***

Подозреваемый и обвиняемый, содержащиеся под стражей, направляют свои жалобы через администрация места содержания под стражей. Представители данной администрации обязаны немедленно направляет прокурору или в суд адресованные им жалобы подозреваемого, обвиняемого, содержащегося под стражей.

### **7.8. Жалоба и представление на приговор, определение, постановление суда**

Жалобы и представления на приговор, определение или постановление суда первой или апелляционной инстанций, а также жалобы и представления на судебные решения, принимаемые на стадии предварительного расследования, обжалуются в апелляционном или кассационном порядке.

Жалобы и представления на судебные решения, вступившие в законную силу, приносятся в надзорном порядке, а также в порядке предусмотренном для стадии возобновления дел ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств.

### **7.9. Контрольные вопросы**

1. Кто вправе заявлять ходатайства?
2. Какой порядок заявления ходатайств?
3. Каковы сроки рассмотрения ходатайств?
4. Каким образом должны разрешаться ходатайства?
5. Кто вправе приносить жалобу?
6. Каков порядок рассмотрения жалоб?
7. Каким образом жалобы направляют подозреваемые, обвиняемые, содержащиеся под стражей?

### **7.10. Рекомендованная литература**

1. Химичева О.В. Ходатайства и жалобы/ Уголовный процесс. Выпуск. 1.- Сборник учебных пособий.- М.: ИМЦ ГУК МВД России, 2002.
2. Бабенко А., Яблоков В. Рассмотрение судом жалоб на действия и решения органов расследования// Рос. юстиция.- 2001. № 8.
3. Шурыгин А. Число обжалованных приговоров растет// Рос. юстиция.- 2001. № 6.
4. Ермоленко А. Кассационное обжалование приговоров Верховного Суда РФ: «за» и «против»// Рос. юстиция.- 2001. № 2.
5. Рыжаков А.П. Обжалование в суд постановления о возбуждении уголовного дела // Справочная Система Консультант Плюс: Комментарии Законодательства.
6. Ларин А. Постановление следователя об отказе в возбуждении уголовного дела можно обжаловать в суд// Рос. юстиция.- 1998. № 9.
7. Арсланалиев А. Обжалование в суд решений органов дознания, следователей и прокуроров// Законность.- 1998. № 6.
8. Кому жаловаться на отказ в возбуждении уголовного дела// Рос. юстиция.- 1997. № 7.



## **Глава 8. Процессуальные сроки и процессуальные издержки**

### **8.1. Процессуальные сроки**

#### **8.1.1. Исчисление, соблюдение и продление срока**

Сроки, установленные УПК РФ, исчисляются часами, сутками, месяцами. При исчислении сроков месяцами не принимаются во внимание тот час и те сутки, которыми начинается течение срока, за исключением случаев, предусмотренных УПК РФ. При исчислении сроков заключения под стражу, домашнего ареста и нахождения в медицинском или психиатрическом стационаре в них включается и нерабочее время.

При исчислении сроков сутками срок истекает в двенадцать часов ночи последних суток. При исчислении сроков месяцами срок истекает в соответствующее число последнего месяца, а если этот месяц не имеет соответствующего числа, срок оканчивается в последние сутки этого месяца. Если окончание срока приходится на нерабочий день, то последним днем срока считается первый следующий за тем рабочий день.

Данное правило не распространяется на случаи исчисления сроков при задержании, содержании под стражей, домашнем аресте и нахождении в медицинском или психиатрическом стационаре, а также на ситуации, когда его соблюдение существенно нарушает права и законные интересы граждан. Примером такой ситуации может служить истечение в нерабочий день десяти (30) суток, в течение которых арестованному в порядке ст. 100 УПК РФ лицу должно быть предъявлено обвинение или же он освобожден из под стражи. Одно из этих действий должно быть осуществлено, не дожидаясь наступления рабочих дней.

Не считается пропущенным срок, если жалоба, ходатайство или иной документ до истечения срока сданы на почту, переданы лицу, уполномоченному их принять, а для лиц, содержащихся под стражей или находящихся в медицинском либо психиатрическом стационаре, если жалоба или иной документ до истечения срока сданы администрации места предварительного заключения либо медицинского или психиатрического стационара (ст. 129 УПК РФ). Время сдачи жалобы или иного документа на почту определяется по почтовому штемпелю, а время сдачи администрации места содержания под стражей или медицинского учреждения - по отметке канцелярии или должностных лиц этих учреждений.

Некоторые процессуальные сроки могут быть продлены. Их продление возможно лишь в строгом соответствии с требованиями УПК РФ.

#### **8.1.2. Восстановление пропущенного срока**

Закон предусматривает возможность восстановления пропущенного по уважительной причине срока. Решение о восстановлении срока принимается дознавателем, следователем, прокурором или судьей, в производстве которого находится уголовное дело, и оформляется постановлением.

На решение об отказе в восстановлении пропущенного срока может быть подана жалоба.

Закон дает возможность приостановить по ходатайству заинтересованного лица исполнение решения, обжалованного с пропуском установленного срока, до разрешения вопроса о восстановлении пропущенного срока. Между тем восстановлению подлежит лишь срок пропущенный обвиняемым, лицами, имеющими самостоятельный интерес в уголовном процессе, их защитниками, представителями и т.п.

Восстановлению не подлежит срок, пропущенный органом дознания, следователем, начальником следственного отдела, прокурором (за исключением некоторых случаев, когда он выступает в роли государственного обвинителя), судьей и судом. Пропущенный органом дознания, следователем, руководителем следственной группы, начальником следственного отдела, прокурором срок предварительного расследования и содержания лица под стражей, срок кассационного рассмотрения дел не восстанавливается, а продляется (устанавливается) (ст. ст. 109, 129, 162, 374 УПК РФ).

Даже если лицу в то время, в течение которого шел срок, препятствовали в реализации его прав, это обстоятельство не всегда признается уважительной причиной пропуска срока. Так, Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ не признала уважительной такую причину пропуска срока на кассационное обжалование, как “отсутствие допуска к делу” в течение четырех суток после вынесения решения суда первой инстанции, обосновав свой вывод тем, что срок на обжалование составляет семь<sup>247</sup>, а не четыре дня<sup>248</sup>.

## **8.2. Процессуальные издержки**

Процессуальные издержки - это связанные с производством по уголовному делу расходы, которые возмещаются за счет средств федерального бюджета либо средств участников уголовного судопроизводства (ч. 1 ст. 131 УПК РФ).

Процессуальные издержки состоят:

1) из сумм, выплачиваемых потерпевшему, свидетелю, их законным представителям, эксперту, специалисту, переводчику, понятым на покрытие их расходов, связанных с явкой к месту производства процессуальных действий и проживанием;

2) из сумм, выплачиваемых 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;

---

<sup>247</sup> По действующему закону срок кассационного (апелляционного) обжалования составляет 10 суток (ст. 356 УПК РФ).

<sup>248</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 27 апреля 1994 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1995. № 2.

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

4) из вознаграждений, выплачиваемых эксперту, переводчику, специалисту за исполнение ими своих обязанностей в ходе уголовного процесса, за исключением случаев, когда эти обязанности исполнялись ими в порядке служебного задания;

5) из сумм, выплачиваемых адвокату за оказание им юридической помощи в случае участия адвоката в уголовном процессе по назначению;

6) из сумм, израсходованных на хранение и пересылку вещественных доказательств;

7) из сумм, израсходованных на производство судебной экспертизы в экспертных учреждениях;

8) из ежемесячных государственных пособий в размере пяти минимальных размеров оплаты труда, выплачиваемых обвиняемому, временно отстраненному от должности в порядке, установленном ч. 1 ст. 114 УПК РФ;

9) из расходов, связанных с эксгумацией и последующим захоронением трупа, возмещенным родственникам покойного (ч. 5 ст. 178 УПК РФ),

10) из сумм, израсходованных на возмещение стоимости вещей, подвергшихся порче или уничтожению при производстве следственных экспериментов или судебных экспертиз;

11) из сумм, выплачиваемых лицам, предъявляемым на опознание (кроме обвиняемых), на покрытие их расходов, связанных явкой к месту производства процессуальных действий;

12) из иных расходов, понесенные в ходе производства по уголовному делу и предусмотренных УПК РФ.

Указанные суммы и вознаграждения, выплачиваются по постановлению дознавателя, следователя, прокурора или судьи либо по определению суда.

### **8.3. Взыскание процессуальных издержек**

По общему правилу процессуальные издержки взыскиваются с осужденных или возмещаются за счет средств федерального бюджета. Однако когда осужденный не достиг восемнадцатилетнего возраста, суд может возложить обязанность возместить процессуальные издержки на его законных представителей. А в случае оправдания подсудимого по уголовному делу частного обвинения суд может взыскать процессуальные издержки (полностью или частично) с частного обвинителя. Причем при прекращении уголовного дела в связи с примирением сторон процессуальные издержки взыскиваются с одной или обеих сторон.

В случае признания подсудимого виновным суд вправе взыскать с него процессуальные издержки, за исключением сумм, выплаченных переводчику. Процессуальные издержки, связанные с участием в уголовном

деле переводчика, возмещаются за счет средств федерального бюджета. С осужденного также не могут быть взысканы суммы, выплаченные защитнику, если он отказывался от участия в деле защитника, но отказ не был удовлетворен и защитник участвовал в уголовном деле по назначению. Такие процессуальные издержки адвоката возмещаются за счет средств федерального бюджета.

Процессуальные издержки могут быть взысканы и с осужденного, освобожденного от наказания. Однако если осужденный был реабилитирован, процессуальные издержки возмещаются не за его счет, а за счет средств федерального бюджета.

За счет средств федерального бюджета подлежат возмещению также процессуальные издержки, когда суд принимает решение об освобождении осужденного полностью или частично от уплаты процессуальных издержек. Такое решение принимается, если взыскание с осужденного процессуальных издержек может существенно отразиться на материальном положении лиц, которые находятся на иждивении осужденного.

При осуждении по делу нескольких лиц судебные издержки подлежат взысканию с осужденных в долевом порядке с учетом вины, степени ответственности и имущественного положения каждого<sup>249</sup>. При этом осужденные, совершившие преступление совместно, являющиеся супругами, должны возмещать судебные издержки в равных долях.

#### **8.4. Контрольные вопросы**

1. Как исчисляются процессуальные сроки?
2. Как должны соблюдаться процессуальные сроки?
3. Каким образом продляются процессуальные сроки?
4. Как восстанавливаются процессуальные сроки?
5. Что такое процессуальные издержки и из каких сумм они состоят?
6. Каким образом и с кого взыскиваются судебные издержки?

#### **8.5. Рекомендованная литература**

1. Смирнов А. Спорные вопросы исчисления сроков// Законность.- 2001. № 9.
2. Галкин А., Богатырев Н. Судебный контроль за сроками рассмотрения дел// Рос. юстиция.- 2000. № 7.
3. Демидов В.Н. Уголовный процесс и материальные затраты.- М., 1995.
4. Якупов Р.Х. Исчисление процессуальных сроков в советском уголовном процессе.- М., 1990.

---

<sup>249</sup> См.: О судебной практике по применению законодательства о взыскании судебных издержек по уголовным делам: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 26 сентября 1973 г. № 8// См.: Комментарий к постановлениям пленумов Верховных Судов РФ (РСФСР) по уголовным делам. - 2001. С. 435.

5. Муратова Г.Н. Процессуальные акты органов предварительного расследования.- Казань, 1989.

6. Токарева М.Е. Процессуальные сроки при расследовании преступлений.- М., 1976. -70с.

7. Михайлов В.А. и др. Процессуальные документы и деловые бумаги следователя.- Волгоград., 1973.

8. Гуляев А.П. Процессуальные сроки в стадиях возбуждения уголовного дела и предварительного расследования.- М.: Юрид. лит., 1976.-144с.

9. Томин В.Т., Якупов Р.Х., Дунин В.А. Процессуальные документы, сроки и судебные издержки в уголовном судопроизводстве.- Омск, 1973. -49с.

## **Глава 9. Реабилитация**

### **9.1. Основания возникновения права на реабилитацию**

Реабилитация - это порядок восстановления прав и свобод лица, незаконно или необоснованно подвергнутого уголовному преследованию, и возмещения ему причиненного вреда (п. 34 ст. 5 УПК РФ). В свою очередь реабилитированный – это лицо, имеющее в соответствии с УПК РФ право на возмещение вреда, причиненного ему в связи с незаконным или необоснованным уголовным преследованием (п. 35 ст. 5 УПК РФ). Реабилитированным может быть как физическое, так и юридическое лицо. Юридическое лицо таковым является в случае, если в отношении него государственные органы (должностные лица), осуществляющие уголовный процесс, произвели незаконные или необоснованные действия.

Вред, причиненный гражданину в результате уголовного преследования, возмещается государством (за счет казны Российской Федерации, а в случаях, предусмотренных законом, за счет казны субъекта Российской Федерации или казны муниципального образования) в полном объеме независимо от вины органа дознания, дознавателя, следователя, руководителя или члена следственной группы, начальника следственного отдела, прокурора, судьи и суда.

Право на реабилитацию это совокупность нескольких прав:

- 1) права на возмещение имущественного вреда,
- 2) права на устранение последствий морального вреда,
- 3) права на восстановление в трудовых, пенсионных, жилищных и иных правах.

Основанием возникновения права на реабилитацию является юридический факт (действие (бездействие)) или фактический состав (неправомерное действие и решение о реабилитации), с которым юридическая норма связывает начало, изменение или прекращение правовых последствий<sup>250</sup>.

---

<sup>250</sup> Содержание данного определения заимствовано из определения оснований возмещения материального ущерба, причиненного гражданам должностными лицами правоохранительных органов при

Указанное право, 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 в связи с:

а) отсутствием события преступления (п. 1 ч. 1 ст. 24 УПК РФ);

б) отсутствием в деянии состава преступления (п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ);

в) отсутствием заявления потерпевшего, если уголовное дело может быть возбуждено не иначе как по его заявлению, за исключением случаев, предусмотренных ч. 4 ст. 20 УПК РФ (п. 5 ч. 1 ст. 24 УПК РФ);

г) отсутствием заключения суда о наличии признаков преступления в действиях одного из лиц, указанных в п.п. 1, 3 – 5, 9 и 10 ч. 1 ст. 448 УПК РФ, либо с отсутствием согласия соответственно Совета Федерации, Государственной Думы, Конституционного Суда РФ, квалификационной коллегии судей на возбуждение уголовного дела или привлечение в качестве обвиняемого одного из лиц, указанных в п.п. 1 и 3 – 5 ч. 1 ст. 448 УПК РФ (п. 6 ч. 1 ст. 24 УПК РФ);

д) непричастностью подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления (п. 1 ч. 1 ст. 27 УПК РФ);

е) наличием в отношении подозреваемого или обвиняемого вступившего в законную силу приговора по тому же обвинению либо определения суда или постановления судьи о прекращении уголовного дела по тому же обвинению (п. 4 ч. 1 ст. 27 УПК РФ);

ж) наличием в отношении подозреваемого или обвиняемого неотмененного постановления органа дознания, следователя или прокурора о прекращении уголовного дела по тому же обвинению либо об отказе в возбуждении уголовного дела (п. 5 ч. 1 ст. 27 УПК РФ);

з) отказом Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации в даче согласия на лишение неприкосновенности Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий, и (или) отказ Совета Федерации в лишении неприкосновенности данного лица (п. 6 ч. 1 ст. 27 УПК РФ).

4) осужденный - в случаях полной или частичной отмены вступившего в законную силу обвинительного приговора суда и прекращения уголовного дела по основаниям, предусмотренным п. п. 1 и 2 ч. 1 ст. 27 УПК РФ;

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

6) иное лицо, незаконно подвергнутое мерам процессуального принуждения в ходе производства по уголовному делу.

Правом на реабилитацию лицо не обладает, если примененные в отношении него меры процессуального принуждения или постановленный обвинительный приговор отменены или изменены ввиду:

- издания акта об амнистии,
- истечения сроков давности,
- недостижения возраста, с которого возможно наступление уголовной ответственности,
- невозможности несовершеннолетним (достигшим возраста, с которого возможно наступление уголовной ответственности) в полной мере осознать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) и руководить ими в момент совершения деяния, предусмотренного уголовным законом, которая имела место вследствие отставания данного несовершеннолетнего в психическом развитии, не связанного с психическим расстройством,
- принятия закона, устранивающего преступность или наказуемость деяния.

### **9.2. Признание права на реабилитацию**

Право на реабилитацию признается за оправданным либо лицом, в отношении которого прекращено уголовное преследование, судом в резолютивной части оправдательного приговора, определения, постановления, а прокурором, следователем, дознавателем - постановления о прекращении уголовного дела. Одновременно реабилитированному направляется извещение с разъяснением порядка возмещения вреда, связанного с уголовным преследованием.

Вместе с извещением о принятом решении, разъясняющим порядок возмещения вреда, причиненного гражданину в результате уголовного преследования, реабилитированному направляется копия документа, в котором закреплено его право на реабилитацию (ч. 2 ст. 135 УПК РФ).

Обязанность направления указанных копии приговора (определения или постановления) и извещения возложена на орган, постановивший оправдательный приговор (вынесший постановление определение). Указанный государственный орган обязан не позднее 5 дней со дня обращения к нему наследников, родственников или иждивенцев умершего реабилитированного направить им соответствующие документы.

### **9.3. Виды и порядок возмещения вреда**

Реабилитированному возмещается имущественный и моральный вред.

В рамках возмещения имущественного вреда ему выплачиваются:

1) заработная плата, пенсия, пособия, другие средств, которых реабилитированный лишился в результате уголовного преследования;

2) стоимость принадлежащего ему имущества, конфискованного или обращенного в доход государства на основании приговора или решения суда;

3) суммы штрафов и процессуальных издержек, взысканных с него во исполнение приговора суда;

4) суммы, выплаченных им за оказание юридической помощи;

5) суммы понесенных им иных связанных с осуществлением уголовного преследования расходов.

Возмещение имущественного вреда осуществляется в следующем порядке:

1) реабилитированный получает копию постановления (приговора, определения);

2) реабилитированный или его законный представитель обращается с требованием о возмещении имущественного вреда в орган, постановивший приговор и (или) вынесший определение, постановление о прекращении уголовного дела, об отмене или изменении незаконных или необоснованных решений<sup>251</sup>;

3) судья, прокурор, следователь или дознаватель определяет размер вреда в течение одного месяца со дня поступления вышеуказанного требования и выносит постановление о производстве выплат в его возмещение<sup>252</sup>. Судьей требование о возмещении имущественного вреда разрешается в порядке разрешения вопросов, связанных с исполнением приговора;

4) реабилитированному, а в случае его смерти наследникам, близким родственникам, родственникам или иждивенцам вручается или направляется копия данного постановления (ст. 135 УПК РФ);

5) постановление указанными лицами может быть обжаловано в порядке, установленном главой 16 УПК РФ (ст. 137 УПК РФ).

Несколько иной порядок возмещения морального вреда.

Во-первых, прокурор от имени государства приносит официальное извинение реабилитированному за причиненный ему вред.

Во-вторых, при наличии предусмотренных ч. 3 ст. 136 УПК РФ требований (указаний) и соответствующих оснований средства массовой информации обязаны в течение 30 суток делать сообщение о реабилитации.

В-третьих, по требованию реабилитированного, а в случае его смерти - его близких родственников или родственников суд, прокурор, начальник следственного отдела, руководитель следственной группы, следователь, дознаватель в срок не позднее 14 суток направляет письменные сообщения о принятых решениях, оправдывающих гражданина, по месту его работы, учебы или месту жительства.

---

<sup>251</sup> Если уголовное дело прекращено или приговор изменен вышестоящим судом, то требование о возмещении вреда направляется в суд, постановивший приговор.

<sup>252</sup> Данные выплаты должны быть произведены с учетом уровня инфляции.



Законодатель также предоставляет возможность возмещения причиненного реабилитированному морального вреда в денежном выражении, но только в порядке гражданского, а не уголовного судопроизводства.

#### **9.4. Восстановление иных прав реабилитированного**

Иные права реабилитированного, в том числе трудовые, пенсионные и жилищные, восстанавливаются в порядке, предусмотренном для разрешения вопросов, связанных с исполнением приговора (ст. ст. 138, 399 УПК РФ). Между тем у реабилитированного остается право обратиться в суд в порядке гражданского судопроизводства, когда требование о возмещении вреда судом не удовлетворено, или он не согласен с принятым судебным решением.

Лишенным на основании судебного решения специальных, воинских и почетных званий, классных чинов, а также государственных наград реабилитированным, восстанавливаются соответствующие звания, классные чины и возвращаются государственные награды.

#### **9.5. Контрольные вопросы**

1. Что такое реабилитация?
2. Кто такой реабилитированный?
3. Каковы основания возникновения права на реабилитацию?
4. Кто имеет, а кто не имеет права на реабилитацию?
5. Каков порядок признания права на реабилитацию?
6. Каков порядок возмещения имущественного и морального вреда?
7. Каким образом восстанавливаются иные права реабилитированного?

#### **9.6. Рекомендованная литература**

1. Химичева О.В. Реабилитация/ Уголовный процесс. Выпуск. 1.- Сборник учебных пособий.- М.: ИМЦ ГУК МВД России, 2002.
2. Азаров В.А., Сапрун С.В. Охрана имущественных интересов личности в сферах оперативно-розыскной и уголовно-процессуальной деятельности: Монография.- Омск: Омская академия МВД России, 2001. – 268с.
3. Безлепкина Б.Т. Судебно-правовая защита прав и свобод граждан в отношениях с государственными органами и должностными лицами.- М.: Учебно-консультативный центр «ЮрИнфоР», 1997.
4. Прокудина Л.А. Возмещение материального ущерба, причиненного незаконными действиями правоохранительных органов.- М.: Юридическое бюро «Городец», 1997.
5. Полякова М.Ф. Возмещение имущественного ущерба в случаях реабилитации – одна из гарантий прав личности в советском уголовном процессе.- М., 1986.

6. Безлепкин Б.Т. Возмещение ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда: Лекция.- М.: Академия МВД СССР, 1985.

## **Глава 10. Возбуждение уголовного дела**

### **10.1. Понятие, сущность, задачи и значение стадии возбуждения уголовного дела**

Стадия возбуждения уголовного дела начинает течение уголовного процесса как деятельности, это его первая стадия. Как и любая другая стадия уголовного процесса **возбуждение уголовного дела** - это промежуток времени в течение которого осуществляется специфического рода уголовно-процессуальная деятельность, именуемая проверкой заявлений (сообщений) о преступлении. В этом и проявляется **сущность** данной стадии. Возбуждение уголовного дела - это не только процессуальное решение, не только правовой институт, хотя, несомненно, и таковые могут называться возбуждением уголовного дела, это, прежде всего этап, который всегда был (или есть), если имеет место уголовный процесс.

**Значение стадии возбуждения уголовного дела** предопределяется кругом задач, стоящих перед органами дознания, предварительного следствия и прокурором; объемом процессуальных средств решения данных задач, числом и статусом субъектов и др.

У рассматриваемой стадии двуединая **задача**.

С одной стороны, реагирование на каждый факт совершения преступления, выражающееся в немедленной регистрации любого заявления (сообщения) содержащего признаки объективной стороны состава преступления. С другой, - ограждение последующих этапов уголовного процесса, в частности стадии предварительного расследования, от рассмотрения фактов:

- которых в реальности не было;
- безусловно не являющихся преступными, то есть в которых нет хотя бы одного из обязательных признаков объективной стороны состава преступления, в том числе малозначительных (административных, дисциплинарных и иных проступков).

Между тем названные задачи можно признать разрешенными лишь по окончанию проверки заявлений (сообщений) о преступлении. Это происходит потому, что стадия возбуждения уголовного дела сама разделяется на две самостоятельные части, на два самостоятельных этапа. Каждый из них характеризуется специфического рода задачами, деятельностью, заканчивающейся конкретным процессуальным решением.

Первый этап - **подготовительный**.

Его основной задачей является определение подведомственности преступления, отраженного в поводе, давшем начало течению уголовного процесса.

Второй - **исключительный**.

Иначе говоря, этап сбора достаточных данных, указывающих на признаки объективной стороны состава преступления. Именно его задачами, является активное уяснение наличия предпосылок для возбуждения уголовного дела, одновременно с ограждением стадии предварительного расследования от работы над бесспорно не преступными либо не имеющими место в реальности фактами.

Стадия возбуждения уголовного дела должна быть завершена в срок не более трех суток со дня получения заявления или сообщения. Указанный срок может быть продлен прокурором, начальником следственного отдела, начальником органа дознания, но не более чем до десяти суток (ст. 144 УПК РФ). Иначе говоря, заявления (сообщения) о преступлении по подведомственности должны направляться немедленно (в течение 24 часов), однако не далее чем через трое суток со дня сообщения в орган дознания о преступлении. Продлению срок проверки подлежит лишь в случае возникновения необходимости сбора достаточных данных, указывающих на признаки объективной стороны состава преступления.

При определенных условиях стадия возбуждения уголовного дела может продолжаться и более 10 суток. Так, в случае возникновения необходимости проведения документальных проверок или ревизий прокурор вправе по ходатайству следователя (дознателя и др.) продлить срок предварительной проверки заявления (сообщения) о преступлении до 30 суток.

Таким образом, стадия возбуждения уголовного дела - это первая стадия уголовного процесса, задачами которой является реагирование на каждый факт совершения преступления и ограждение последующих этапов уголовного процесса от рассмотрения не имевших место и не преступных деяний. Данная стадия состоит из двух этапов и завершается решением о возбуждении уголовного дела (принятия мировым судьей к своему производству заявления по делу частного обвинения) или об отказе в возбуждении уголовного дела (отказе в принятии мировым судьей к своему производству заявления по делу частного обвинения).

#### ***10.2. Органы и должностные лица, уполномоченные решать вопрос о возбуждении уголовного дела***

Возбуждать уголовное дело публичного обвинения в пределах своей компетенции вправе и в соответствии с принципом публичности (ч. 2 ст. 21 УПК РФ) обязаны:

- прокурор (ст. 146 УПК РФ),
- начальник следственного отдела (ч. 2 ст. 39, ч. 3 ст. 154 УПК РФ),
- руководитель следственной группы (п. 1 ч. 4 ст. 163, ч. 3 ст. 154 УПК РФ),
- следователь (ст. 146 УПК РФ),
- дознаватель (ст. 146 УПК РФ),
- орган дознания (ст. 146 УПК РФ).

Все из указанных субъектов лиц, за исключением самого прокурора, обязаны согласовывать свое решение о возбуждении уголовного дела с прокурором. У некоторых категорий дознаватели, кроме того, ограничена их подведомственность определенным кругом преступлений. Поэтому они вправе возбуждать уголовные дела только по этим преступлениям. К примеру, главы дипломатических представительств и консульских учреждений Российской Федерации могут возбудить уголовное дело о преступлениях, совершенных в пределах территорий данных представительств и учреждений.

Дела частного обвинения возбуждаются путем подачи заявления потерпевшим или его законным представителем (представителем) мировому судье (ч. 1 ст. 318 УПК РФ)<sup>253</sup>.

### **10.3. Поводы и основания для возбуждения уголовного дела**

Уголовный процесс, а вместе с ним и деятельность, осуществляемая на стадии возбуждения уголовного дела, возникают лишь при наличии к тому повода и основания - повода и основания для начала уголовного процесса.

Повод к возбуждению уголовного дела - это источник осведомленности следователя (дознавателя и др.) о готовящемся, совершаемом либо совершенном преступлении. В ст. 140 УПК РФ приведен их исчерпывающий перечень. Это:

- 1) заявление о преступлении;
- 2) явка с повинной;
- 3) сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из иных источников.

Поводы к началу уголовного процесса ни чем не отличаются от поводов к возбуждению уголовного дела. Другое дело основание для начала уголовного процесса. Оно не может быть таким же, как основание для возбуждения уголовного дела. Основанием для начала уголовного процесса следует признавать вероятность наличия в происшествии, о котором идет речь в поводе, признаков объективной стороны состава преступления. Основанием для возбуждения уголовного дела является наличие достаточных данных, указывающих на признаки объективной стороны состава преступления.

**Заявления о преступлении** как повод к возбуждению уголовного дела представляют собой адресованное органам, правомочным осуществлять уголовно-процессуальную деятельность, устное или письменное сообщение о совершенном, совершаемом или подготавливаемом преступлении.

Устное заявление, уже после начала уголовного процесса, заносится в протокол, который подписывается заявителем и лицом, принявшим данное заявление. Протокол должен содержать данные о заявителе, а также о

---

<sup>253</sup> О возбуждении уголовных дел частного обвинения см. соответствующий раздел главы 21 настоящего учебника.

документах, удостоверяющих личность заявителя. Устное сообщение о преступлении, сделанное при производстве следственного (судебного) действия, заносится в протокол следственного действия (судебного заседания). Заявителю разъясняется ответственность за заведомо ложный донос, предусмотренная ст. 306 УК РФ. В протоколе делается отметка об этом, которая удостоверяется подписью заявителя (ст. 141 УПК РФ).

Обычно заявителем являются пострадавший или очевидец общественно опасного деяния, но о преступлении вправе заявить и лицо, которому о таковой стало известно с чьих-то слов.

Анонимные сообщения и письма, то есть такие, которые не подписаны автором, не ясно кем подписаны или подписаны вымышленной фамилией, не признаются поводом к возбуждению уголовного дела. Если в них указываются конкретные факты, свидетельствующие о подготовке или совершении преступления, то осуществляется их необходимая проверка. При подтверждении этих фактов уголовное дело может быть возбуждено. Поводом в этом случае будет сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из иных источников. Само же анонимное заявление или письмо рассматривается лишь как сигнал о преступлении, не имеющий процессуального значения и послуживший лишь поводом для административно-властной, а не уголовно-процессуальной проверки. С учетом имеющихся у них возможностей проведением проверочных действий по анонимным сообщениям обычно занимаются оперативные аппараты органов дознания, и, прежде всего, - органов внутренних дел.

В качестве сигнала о преступлении, не являющемся процессуальным поводом к возбуждению уголовного дела, принято рассматривать также заявления, сделанные по телефону, даже если обращающееся по телефону лицо называет данные о себе. Такие заявления должны быть зарегистрированы дежурным по органу внутренних дел в виде телефонограммы и немедленно проверены в рамках административных полномочий учреждения (органа внутренних дел). При подтверждении проверяемых фактов поводом к возбуждению дела будет служить сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из иных источников.

В заявлениях о преступлении, выступающих в качестве повода к возбуждению уголовного дела, должны содержаться конкретные сведения, указывающие на подготовку или совершение (сейчас либо в прошлом) преступления. При этом не требуется, чтобы заявитель высказал просьбу о привлечении виновного лица к уголовной ответственности.

Однако дела частного и частно-публичного обвинения могут возбуждаться только по жалобе пострадавшего. Только в связи с поступлением в компетентный орган жалобы пострадавшего может начаться уголовный процесс по таким фактам. Поэтому в заявлении пострадавших о преступлениях, исчерпывающий перечень которых дан в ст. 20 УПК РФ, в обязательном порядке должна содержаться просьба о привлечении виновного к уголовной ответственности. Пострадавший может просить привле-

чения лица к «законной ответственности» и даже наличия этого словосочетания в жалобе недостаточно для начала уголовного процесса.

Более того, поступающие мировым судьям жалобы по делам частного обвинения, когда по ним до этого не было произведено досудебного производства, должны строго соответствовать предусмотренной ч. 5 ст. 318 УПК РФ форме.

**Явка с повинной** – это добровольное личное обращение к дознавателю, следователю, руководителю и члену следственной группы, начальнику следственного отдела, или прокурору гражданина с заявлением о совершенном им преступлении. Заявление может быть и о готовящемся преступном деянии (приготовлении или покушении), основные результаты которого еще не наступили. Явка с повинной не может быть по телефону или иным средствам связи. Чтобы явка с повинной имела место лицо должно непосредственно (воочию) обратиться к дознавателю, следователю, руководителю и члену следственной группы, начальнику следственного отдела, или прокурору.

При явке с повинной устанавливается личность явившегося и составляется протокол, в котором указывается:

а) должность, классный чин или звание, фамилия и инициалы лица, составившего протокол;

б) статья (ст. 142 УПК РФ), в соответствии с которой протокол составлен;

в) время (день, час, минуты) и орган, которому поступило заявление о явке с повинной;

г) такие же, как при обращении с устным заявлением о преступлении, сведения о явившемся с повинной;

д) данные о документе, удостоверяющем его личность;

е) подробное изложение события, о котором он сообщает: когда, где, что явившимся с повинной сделано и каковы, по его мнению, наступившие последствия.

Протокол явки с повинной подписывается явившимся с повинной и должностным лицом, к которому он обратился, а также всеми иными лицами, присутствовавшими при составлении указанного документа (к примеру, переводчиком).

Сведения, сообщенные лицом, явившимся с повинной, подлежат тщательной проверке, поскольку возможен самооговор. Известны также случаи, когда лицо является с повинной с целью скрыть факт совершения более тяжкого преступления.

От явки с повинной следует отличать чистосердечное раскаяние, а также показания, сделанные подозреваемым на допросах после задержания в порядке ст. 92 УПК РФ, в которых он признал свою вину. Оформление показаний лица, данных после предъявления изобличающих его доказательств, протоколом явки с повинной является нарушением уголовно-процессуального закона.

**К числу сообщений о совершенном или готовящемся преступлении, полученных из иных источников** следует относить любые письменные сообщения от любых предприятий, учреждений, организаций (в том числе общественных), опубликованные в печати статьи, заметки и письма о готовящемся, совершаемом или совершенном преступлении, а также факты непосредственного обнаружения следователем (дознавателем и др.) признаков объективной стороны состава преступления.

Письменное сообщение о преступлении предполагает наличие в нем сведений о (время, место совершения и т.д.) о фактах, имеющих признаки преступления. К сообщению могут прилагаться имеющиеся в распоряжении общественной организации материалы о готовящемся, совершаемом или совершенном преступлении. Однако данные материалы могут быть переданы и в качестве самостоятельных документов. Предусмотренным п. 3 ч. 1 ст. 140 УПК РФ следует именовать направляемые в органы предварительного расследования или прокурору протоколы собраний организаций (выписки из таковых), на которых обсуждались факты правонарушений.

Статьи, заметки и письма, опубликованные в печати, также могут являться разновидностью «сообщения о совершенном или готовящемся преступлении, полученного из иных источников» независимо от того, как к этому относится автор публикации. Не имеет также значения вид печатного издания (частная, районная, областная, центральная газета, журнал и т.д.) и форма публикации (статья, письмо, сообщение и т.д.). Необходимо чтобы в публикации содержались сведения о фактах с признаками преступления.

Орган дознания, дознаватель, следователь, руководитель и член следственной группы, начальник следственного отдела и прокурор в процессе выполнения своей служебной деятельности иногда непосредственно сами выявляют деяние, содержащее признаки объективной стороны состава преступления. Такую разновидность «сообщения о совершенном или готовящемся преступлении, полученного из иных источников», в литературе часто именуют непосредственное обнаружение органом дознания, следователем или прокурором признаков преступления.

Следователь (дознаватель и др.) может обнаружить признаки объективной стороны подготавливаемого или совершенного преступления в ходе расследования находящегося у него в производстве уголовного дела. Признаки объективной стороны состава преступления могут быть выявлены органом дознания также в процессе проведения оперативно-розыскных мероприятий, осуществления административной деятельности, к примеру: обеспечения охраны общественного порядка, паспортного режима, безопасности дорожного движения и т.п.

Прокурор обнаруживает признаки преступления при осуществлении своих надзорных (начальник следственного отдела - контрольный) функций или иных направлений деятельности прокуратуры.

Принятие полученного из иных источников сообщения о совершенном или готовящемся преступлении, оформляется рапортом об обнаружении признаков преступления (ст. 143 УПК РФ). В данном рапорте указываются: кому он адресован, данные о лице его составившем (должность, классный чин или звание, фамилия и инициалы), ссылка на статью 143 УПК РФ, подробное изложение признаков общественно опасного деяния и признаков общественно опасных последствий (если таковые выявлены), а также источника получения указанных сведений.

Рапорт подписывается лицом, его составившим. Оформление сообщения, о котором сообщается в рапорте, закон не требует. Однако если таковое имело место, оно может быть приобщено к материалам проверки сообщения о преступлении.

#### **10.4. Средства проверки заявления (сообщения) о преступлении**

Средств проверки заявления (сообщения) о преступлении три вида.

1. Прямо закрепленные в уголовно-процессуальном законе средства сбора достаточных данных, указывающих на признаки преступления, а именно:

- требования о производстве документальных проверок, ревизий и привлечении к их участию специалистов (ч. 1 ст. 144 УПК РФ)<sup>254</sup>;
- требования (поручения и запросы) о передаче документов и материалов (ч. 4 ст. 21, ч. 2 ст. 144 УПК РФ)
- осмотр места происшествия (ч. 2 ст. 176 УПК РФ).

2. Выработанные практикой и широко применяемые органами предварительного расследования:

- получение объяснений<sup>255</sup>,
- собирание доказательств<sup>256</sup>,
- исследование (направление на исследование);
- изъятие предметов и документов.

3. Предусмотренные иными не уголовно-процессуальными нормативными актами:

- а) гласные оперативно-розыскные мероприятия;
- б) гласные розыскные действия;
- в) судебно-медицинское освидетельствование,
- г) освидетельствование лиц, подозреваемых в совершении административного правонарушения, по поводу наличия в организме алкоголя или наркотических средств (п. 19 ст. 11 Закона РФ «О милиции»),
- д) исследование веществ и объектов (приказ МВД России № 261 от 1 июня 1993 г.),

---

<sup>254</sup> Или «направление требования о проведении ревизий, документальных проверок, инвентаризаций», как это средство именуется Калиновским К.Б. (см.: Калиновский К.Б Глава 19. Поводы и основания для возбуждения уголовного дела.- С. 377).

<sup>255</sup> Образец данного документа см.: Рыжаков А.П. Образцы процессуальных документов.- С.9-10.

<sup>256</sup> Образец запроса, протокола собирания доказательств и постановления о назначении исследования см.: Рыжаков А.П. Процессуальные документы следователя и дознавателя (Образцы по новому УПК РФ).- С. 10-13.



- е) административное изъятие (ст. ст. 27.1, 27.10 КоАП РФ),
- ж) досмотр (ст. ст. 27.1, 27.7, 27.9 КоАП РФ),
- з); осмотр принадлежащих юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю помещений, территорий и находящихся там вещей и документов (ст. ст. 27.1, 27.8 КоАП РФ),
- и) акт добровольной сдачи наркотического средства, психотропного вещества, оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (ст. ст. 222, 223, 228 УК РФ) и др.

Этими средствами решаются задачи стадии возбуждения уголовного дела. Перечень данных средств широк. Однако процессуальными можно называть лишь три. Только на них распространяется процессуальная форма. И хотя в ст. 144 УПК РФ лишь упоминается требование о передаче документов и материалов (о производстве документальных проверок, ревизий и привлечении к их участию специалистов), это действие нельзя производить без соблюдения принципов уголовного процесса.

#### **10.5. Процессуальные акты, завершающие стадию возбуждения уголовного дела**

Стадию возбуждения уголовного дела может завершить одно из следующих решений:

- 1) о возбуждении уголовного дела;
- 2) об отказе в возбуждении уголовного дела;

На данной стадии может быть принято также решение о передаче заявления или сообщения по подследственности (подведомственности) или в суд в соответствии с ч. 2 ст. 20 УПК РФ. Однако оно не завершает течение срока данной стадии уголовного процесса.

По делам частного обвинения стадия возбуждения уголовного дела завершается решениями о принятии или об отказе в принятии заявления мировым судьей к своему производству<sup>257</sup>.

#### **10.6. Порядок возбуждения уголовного дела**

При наличии повода и достаточных данных, указывающих на признаки объективной стороны состава преступления, - основания для возбуждения уголовного дела – дознаватель (орган дознания) или следователь с согласия прокурора, а также прокурор обязан в пределах своей компетенции возбудить уголовное дело.

О возбуждении уголовного дела следователь (прокурор, орган дознания и др.) выносит постановление. Этот процессуальный документ состоит из трех частей - вводной, описательной и резолютивной. В постановлении о возбуждении уголовного дела должны быть указаны день, месяц, год, время (час и минуты принятия решения о возбуждении уголовного дела), населенный пункт его составления, должность, звание (классный чин) фамилия и инициалы должностного лица, кем оно составлено,

---

<sup>257</sup> Об этом подробнее см. раздел «Полномочия мирового судьи по уголовному делу частного обвинения и по уголовному делу с обвинительным актом» главы 21 настоящего учебника.

(наименование органа прокуратуры, классный чин, фамилия, инициалы прокурора), давшего согласие на возбуждение уголовного дела, повод и основание к возбуждению уголовного дела, пункт, часть и статья УК РФ, по признакам которого оно возбуждается, ссылка на ст. ст. 145, 146 (или ст. 147) и ч. 1 ст. 156 УПК РФ, а также собственно решение о возбуждении уголовного дела (если есть лицо, подозреваемое в совершении данного преступления, указывается его фамилия, имя и отчество), о принятии уголовного дела к своему производству (о направлении его по подследственности), о направлении копии постановления прокурору, об извещении заявителя и подозреваемого о принятом решении.

Копия постановления о возбуждении уголовного дела, вынесенного следователем (дознавателем и др.) немедленно направляется прокурору. О том, дал прокурор согласие на возбуждение уголовного дела или нет, извещается заявитель и лицо, в отношении которого возбуждено уголовное дело. Помимо того, органы дознания и органы предварительного следствия обязаны в двухнедельный срок сообщать в военные комиссариаты или иные органы, осуществляющие воинский учет, о возбуждении уголовных дел в отношении граждан, состоящих или обязанных состоять на воинском учете (п. 5 ст. 4 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе»).

По общему правилу дознаватель и следователь должны получить согласие прокурора на возбуждение уголовного дела. Между тем предусмотренный ч. 4 ст. 146 УПК РФ порядок получения такового позволяет утверждать, что данной нормой дознавателю и следователю не запрещено принимать самостоятельно мысленное (пока еще без получения согласия прокурора) решение о возбуждении уголовного дела и приступать к производству неотложных следственных действий еще до получения согласия прокурора.

Закон (ч. 4 ст. 146 УПК РФ) позволяет до получения согласия прокурора производить отдельные следственные действия по закреплению следов преступления и установлению лица, его совершившего (осмотр места происшествия, освидетельствование, назначение судебной экспертизы). Однако УПК РФ только осмотр места происшествия разрешает производить до возбуждения уголовного дела (ч. 2 ст. 176 УПК РФ). Указанные обстоятельства позволяют сделать вывод, что законодатель под возбуждением уголовного дела понимает принимаемое следователем (дознавателем и др.) мысленное решение о наличии в его распоряжении предусмотренного законом повода и достаточных данных, указывающих на признаки объективной стороны состава преступления. Оформление же данного процессуального решения постановлением и тем более получение соответствующего согласия у прокурора являются лишь процессуальными гарантиями соблюдения прав и законных интересов граждан, вовлеченных в сферу уголовного процесса.

Подобными гарантиями, только не уголовно-процессуальными, а ведомственными, являются также требование от дознавателей некоторых

органов дознания утверждения постановления о возбуждении уголовного дела у начальника учреждения (начальника органа внутренних дел и др.), а также составление по поводу принятия указанного решения специальных регистрационных документов (карточек).

Следователь, а в определенных случаях и дознаватель, производя неотложное следственное действие после принятия решения о возбуждении уголовного дела (констатации наличия повода и основания такового), но до его оформления в соответствии с требованиями закона и ведомственных нормативных актов, уголовно-процессуальный закон не нарушает. Нарушением положений УПК РФ будет производство следственного действия (за исключением осмотра места происшествия) до того, как в распоряжении следователя (дознавателя и др.) появится повод и основание к возбуждению уголовного дела.

Незаконным также следует признавать отказ от применения средств стадии предварительного расследования (отказ от производства следственных действий), в случае наличия у компетентного органа (органа дознания, следователя, прокурора) повода к возбуждению уголовного дела и данных, о которых идет речь в ч. 2 ст. 140 УПК РФ.

Практическая значимость данного тезиса продемонстрируем примером. Дознаватель органа внутренних дел увидел, как преступник сорвал с пострадавшего шапку, забежал с ней в сарай и закрылся в нем. Что в такой ситуации должен делать сотрудник милиции? Налицо повод - сообщение о совершенном преступлении, полученное из иных источников, и основание - достаточные данные, указывающие на признаки объективной стороны состава преступления, - возбуждения уголовного дела. Требуется производство такого неотложного следственного действия как обыск. Значит ли это, что дознаватель должен немедленно отправляться в РОВД, а затем в прокуратуру; оформить постановление о возбуждении уголовного дела, утвердить его у начальника органа и успеть получить согласие у прокурора на возбуждение уголовного дела? Нет, это приведет к тому, что преступник скроется, и раскрыть преступления будет значительно труднее.

Редакция ч. 4 ст. 146 УПК РФ позволяет следователю (дознавателю и др.) мысленно принять решение о возбуждении уголовного дела, с соблюдением требований УПК РФ произвести неотложные следственные действия, после этого немедленно должным образом оформить постановления о возбуждении уголовного дела и незамедлительно направить их прокурору. К постановлению прилагаются соответствующие протоколы и постановления о производстве следственных действий. Если, изучив указанные документы, прокурор даст согласие на возбуждение уголовного дела, значит следователь (дознаватель и др.) не нарушил требований УПК РФ. Все представленные ему до дачи согласия на возбуждение уголовного дела постановления и протоколы (а также изъятые в ходе следственных действий предметы и документы) будут допустимыми доказательствами.

Такие доказательства имеют юридическую силу и в последующем могут быть положены в основу обвинения.

И наоборот, если прокурор, ознакомившись с представленными протоколами и постановлениями (материалами), посчитает, что следователь (дознатель и др.) приступил к производству неотложных следственных действий (за исключением осмотра места происшествия) не располагая законными поводом и (или) основанием к возбуждению уголовного дела, он вынесет постановление об отказе в даче согласия на возбуждение уголовного дела. В этой ситуации протоколы следственных действий, которые были осуществлены следователем (дознателем и др.) станут недопустимыми доказательствами.

#### **10.7. Отказ в возбуждении уголовного дела**

Решение об отказе в возбуждении уголовного дела может быть вынесено в соответствии с отсутствием оснований возбуждения уголовного дела (ч. 1 ст. 148 УПК РФ) и в связи с наличием оснований отказа в возбуждении уголовного дела (ст. 24 УПК РФ). Данное решение оформляется постановлением.

Если в течение предоставленных законодателем десяти (а при определенных обстоятельствах и тридцати) суток рассмотрения и разрешения заявления (сообщения) о преступлении невозможно собрать достаточные данные о наличии, либо об отсутствии признаков объективной стороны состава преступления, то налицо отсутствие оснований к возбуждению уголовного дела. Примером такого основания может служить следующая ситуация. Г. освобожден из мест лишения свободы и приехал к родителям. Прожив у них неделю, вышел из дома и ночевать не вернулся. Родители боятся, что их сына убили. Однако в результате тщательной проверки поступившего от них заявления не обнаружено данных свидетельствующих о совершенном в отношении Г. преступлении. Г. так и не вернулся домой, поэтому нет оснований отказать в возбуждении уголовного дела в связи с отсутствием события преступления или наличием иного обстоятельства, исключающего производство по делу. По окончании десятидневного (тридцатисуточного) срока предварительной проверки заявления о преступлении должно быть вынесено постановление об отказе в возбуждении уголовного дела по ч. 1 ст. 148 УПК РФ, без ссылки на какой-либо пункт ч. 1 ст. 24 УПК РФ.

Отказ в возбуждении уголовного дела по основаниям, указанным в п. 3 (истечение сроков давности уголовного преследования) и 6 (отсутствие заключения суда о наличии признаков преступления в действиях одного из лиц, указанных в п.п. 1, 3-5, 9 и 10 ч. 1 ст. 448 УПК РФ, либо отсутствие согласия соответственно Совета Федерации, Государственной Думы, Конституционного Суда РФ, квалификационной коллегии судей на возбуждение уголовного дела или привлечение в качестве обвиняемого одного из лиц, указанных в п.п. 1 и 3-5 ч. 1 ст. 448 УПК РФ) ч. 1 ст. 24

УПК РФ, не допускается, если лицо в отношении действий (бездействия) которого принимается данное решение, против этого возражает.

Постановление об отказе в возбуждении уголовного дела состоит из трех частей - вводной, описательной и резолютивной. В постановлении об отказе возбуждении уголовного дела должны быть указаны день, месяц, год, населенный пункт его составления, должность, звание (классный чин), фамилия и инициалы должностного лица, кем оно вынесено, повод и основание к началу уголовного процесса, признаки какого преступления предполагались и мотивировка наличия одного из оснований отказа в возбуждении уголовного дела, ссылка на ст. 148 УПК РФ и в случае необходимости на конкретный пункт ч. 1 ст. 24 УПК РФ, а также собственно решение об отказе в возбуждении уголовного дела, об уведомлении заявителя, и о разъяснении ему права на обжалование этого постановления.

Если сведения о преступлении, по которому производилась проверка, были ранее распространены средством массовой информации, в этом же или в другом средстве массовой информации подлежит опубликованию и информация об отказе в возбуждении уголовного дела.

Заявителю и прокурору в течение 24 часов с момента вынесения следователем или дознавателем постановления об отказе в возбуждении направляется его копия. Заявителю, кроме того, разъясняются его право обжаловать данное постановление прокурору или в районный суд того административно территориального деления, где принято данное решение, и порядок обжалования.

С материалами, по которым отказано в возбуждении уголовного дела вправе знакомиться Уполномоченный по правам человека в РФ ( п. 6 ч. 1 ст. 23 Федерального конституционного закона «Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации»).

#### 10.7.1. Основания отказа в возбуждении уголовного дела

Перечень обстоятельств, признаваемых основаниями отказа в возбуждении уголовного дела (прекращения уголовного дела), приведен в ст. 24 УПК РФ. И хотя некоторые из них не следует использовать как основание именно отказа в возбуждении уголовного дела, чтобы не вносить путаницы рассмотрим их в настоящем разделе учебника.

Основаниями отказа в возбуждении уголовного дела признаются:

- 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, за исключением случаев, предусмотренных ч. 4 ст. 20 УПК РФ;

б) отсутствие заключения суда о наличии признаков преступления в действиях одного из лиц, указанных в п.п. 1, 3 - 5, 9 и 10 ч. 1 ст. 448 УПК РФ, либо отсутствие согласия соответственно Совета Федерации, Государственной Думы, Конституционного Суда РФ, квалификационной коллегии судей на возбуждение уголовного дела или привлечение в качестве обвиняемого одного из лиц, указанных в п.п. 1 и 3-5 ч. 1 ст. 448 УПК РФ.

#### **10.7.1.1. Отсутствие в деянии состава преступления (п. 2)**

Наиболее распространенное основанием отказа в возбуждении уголовного дела - отсутствие в деянии состава преступления, то есть событие, пусть даже общественно опасное, имело место, однако за его совершение лицо не может подлежать уголовной ответственности.

Отказ в возбуждении уголовного дела за отсутствием в деянии состава преступления (п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ), допускается лишь в отношении конкретного лица. Если на стадии возбуждения уголовного дела не представилось возможности установить таковое и при бесспорном наличии события преступления, должно быть возбуждено уголовное дело. Данное правило, во-первых, усложняет процесс укрывающихся преступлений путем незаконного отказа в возбуждении уголовного дела за отсутствием в деянии состава преступления, когда лицо, совершившее данное деяние (а значит его возраст, вменяемость, мотивы, цели и т.п.), не установлено. Во-вторых, требует в такой ситуации приступить к предварительному расследованию и принять меры к установлению лица, совершившего данное деяние, путем применения более действенных средств – путем производства следственных действий, которые на стадии возбуждения уголовного дела следователь (дознатель и др.) производить не вправе.

Разновидностями проявления указанного основания на практике являются следующие ситуации.

#### **Отсутствие обязательного признака субъекта преступления**

По данному основанию иногда принимаются решения об отказе в возбуждении уголовного дела. Между тем, представляется, что это негативная практика. Данное обстоятельство должно быть основанием прекращения, а не отказа в возбуждении уголовного дела<sup>258</sup>. Сначала средствами стадии предварительного расследования должно быть установлено, что общественно опасное деяние совершено единолично (или в группе сверстников) именно лицом, не достигшим возраста, с момента наступления которого возможно привлечение его (их) к уголовной ответственности, и лишь затем уголовное дело в отношении указанного лица (лиц)

---

<sup>258</sup> Автором ранее обоснована данная позиция. См.: Рыжаков А.П. Установление возраста несовершеннолетия - не цель стадии возбуждения уголовного дела// Уголовно-процессуальные и криминалистические проблемы расследования преступлений несовершеннолетних: Тезисы докладов и сообщений к научно-практическому семинару 11 июня 1992 г.- Омск: ОБШМ МВД СССР, 1992. С.15-17; Рыжаков А.П. Уголовный процесс: возбуждение и отказ в возбуждении уголовного дела.- Тула. 1996. С.127-130 и др.

прекращается. Такое дело подлежит прекращению в связи с отсутствием состава преступления.

Исходя из положений, содержащихся в ч. 3 ст. 27 УПК РФ, в связи с отсутствием состава преступления подлежат прекращению и некоторые иные уголовные дела. Речь идет о об общественно опасных деяниях несовершеннолетних (когда среди них не было вменяемых, достигших возраста с которого возможно привлечение лица к уголовной ответственности физических лиц), которые хотя и достигли возраста, с которого может наступить уголовная ответственность, но которые вследствие своего отставания в психическом развитии, не связанного с психическим расстройством, не могли в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) и руководить ими в момент совершения деяния, предусмотренного уголовным законом.

#### **Отсутствие вины**

Согласно ст. 28 УК РФ деяние признается совершенным невиновно, если лицо, его совершившее, не осознавало и по обстоятельствам дела не могло осознавать общественной опасности своих действий (бездействия) либо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий и по обстоятельствам дела не должно было или не могло их предвидеть. Кроме того, вина отсутствует, когда лицо, совершившее деяние, хотя и предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), однако не могло предотвратить эти последствия в силу несоответствия своих психофизиологических качеств требованиям экстремальных условий или нервно-психическим перегрузкам.

#### **Отсутствие общественно опасного деяния**

А. Общественно опасные последствия налицо, но они наступили не из-за совершения преступления, так как не явились результатом чьих-либо действий (бездействия), то есть нет одного из признаков объективной стороны состава преступления - не только общественно опасного, но вообще какого-либо деяния. Так, к примеру, нет деяния, когда ущерб причинен ударом молнии в открытом поле.

Б. Деяние имело место, но оно малозначительное, не представляющее общественной опасности (ч. 2 ст. 14 УК РФ). Примером может служить умышленное уничтожение не представляющего для кого-либо ценности имущества.

В. Добровольный отказ от доведения преступления до конца, если фактически совершенное деяние не содержит состава иного преступления (ст. 31 УК РФ).

Г. Имело место общественно полезное, а не опасное деяние, необходимая оборона, крайняя необходимость или причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление (ст. ст. 37-39 УК РФ)<sup>259</sup>.

Д. Законодателем признается отсутствие общественной опасности также в случае причинения вреда при обоснованном риске, преследующем достижение общественно полезной цели. При этом риск может быть признан обоснованным, если данная цель не могла быть достигнута иными, не связанными с риском действиями (бездействием), а лицо, допустившее риск, предприняло достаточные меры для предотвращения наступившего вреда (ст. 41 УК РФ).

#### **Отсутствие какого-либо иного обязательного признака состава преступления**

*Событие произошло, но не является противоправным*

А. За искомые действия (бездействия) продолжительный период времени (никогда) не была предусмотрена уголовная ответственность. Примером может служить самоубийство. В результате самоубийства наступает смерть человека, однако оно не является противоправным.

Б. Расследуемое происшествие полностью декриминализовано. Примером такого основания может служить недонесение о преступлении. С 1 января 1997 года декриминализованы все виды недонесения о преступлении.

В. Укрывательство преступлений небольшой и средней тяжести, за исключением случаев приобретения или сбыта имущества, заведомо добытого преступным путем, уголовная ответственность за которые предусмотрена ст. 175 УК РФ.

Г. Отказ лиц, перечисленных в ч. 3 ст. 56 УПК РФ от дачи показаний. Это деяние должно быть признано правомерной деятельностью как исходя из положений УПК РФ, так и других законов. Так, например, право члена Совета Федерации или депутата Государственной Думы Федерального Собрания РФ отказаться от дачи показаний по обстоятельствам, ставшим ему известными в связи с выполнением им своих служебных обязанностей, закреплено в ст. 21 Федерального закона «О статусе члена Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации».

*Иные виды отсутствия состава преступления*

Состав преступления отсутствует в действиях (бездействии) конкретного человека и в некоторых иных случаях. Так, согласно ст. ст. 40, 42 УК РФ не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам:

---

<sup>259</sup> См., к примеру: Постановление Президиума Нижегородского областного суда от 17 февраля 1994 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1994. № 6.



- в результате физического принуждения, если вследствие такого принуждения лицо не могло руководить своими действиями (бездействием), а равно

- лицом, действующим во исполнение обязательных для него приказа или распоряжения.

Уголовную ответственность за причинение такого вреда должны нести люди, принуждавшие к совершению преступления или отдавшие незаконный приказ (распоряжение).

Подтверждением отсутствия состава преступления в действиях подсудимого, кроме того, признается неявка потерпевшего по уголовным делам частного обвинения в судебное заседание суда первой инстанции без уважительных причин (ч. 3 ст. 249 УПК РФ).

Помимо перечисленного отсутствие состава преступления предполагают также и другие закрепленные в ст. 24 и 27 УПК РФ специальные основания отказа в возбуждении уголовного дела, прекращения уголовного дела или уголовного преследования. Речь идет об отсутствии события преступления (п. 1 ч. 1 ст. 24 УПК РФ), наличие по данному факту не отмененного (вступившего в законную силу) постановления о прекращении уголовного дела либо об отказе в возбуждении уголовного дела по реабилитирующим основаниям или оправдательного приговора (п. п. 4-5 ч. 1 ст. 27 УПК РФ). При установлении таких фактов в возбуждении уголовного дела отказывается по специальному обстоятельству, а не в связи с отсутствием состава преступления. Дополнительного упоминания в соответствующем постановлении на п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ не требуется.

#### **10.7.1.2. Отсутствие события преступления (п. 1)**

Событие преступления отсутствует лишь тогда, когда не было самого факта, о котором сообщалось в компетентный по возбуждению уголовного дела государственный орган.

#### **10.7.1.3. Истечение срока давности уголовного преследования (п. 3)**

В возбуждении уголовного дела может быть отказано, если истекли сроки давности, закрепленные в ст. 78 УК РФ. Согласно указанной норме лицо освобождается от уголовной ответственности, если истекло:

- а) два года после совершения преступления небольшой тяжести;
- б) шесть лет после совершения преступления средней тяжести;
- в) десять лет после совершения тяжкого преступления;
- г) пятнадцать лет после совершения особо тяжкого преступления.

На досудебных стадиях названное основание не подлежит применению, если за совершение инкриминируемого преступления возможно назначение наказания в виде смертной казни или пожизненного лишения свободы. Более того, к лицам, совершившим преступления против мира и безопасности человечества, предусмотренные ст. ст. 353, 356, 357 и 358 УК РФ, сроки давности вообще никогда не применяются.

Сроки давности исчисляются со дня совершения преступления и до момента вступления приговора суда в законную силу. В случае совершения лицом нового преступления сроки давности по каждому преступлению исчисляются самостоятельно. Течение сроков давности считается приостановленным в период уклонения лица, совершившего преступление, от органов предварительного расследования или суда. Течение сроков давности в этом случае возобновляется с момента его задержания или явки с повинной.

**10.7.1.4. Смерть подозреваемого или обвиняемого, за исключением случаев, когда производство по уголовному делу необходимо для реабилитации умершего (п. 4)**

Прежде чем констатировать наличие данного основания отказа в возбуждении уголовного дела следует собрать доказательства совершения преступления умершим, а равно отсутствия у него живых, подлежащих уголовной ответственности соучастников. Факт смерти подтверждается копией соответствующего свидетельства, которая с подлинника может быть снята самим следователем и заверена его подписью, а также печатью учреждения, где следователь работает.

**10.7.1.5. Отсутствие заявления потерпевшего, если уголовное дело может быть возбуждено не иначе как по его заявлению, за исключением случаев, предусмотренных ч. 4 ст. 20 УПК РФ (п. 5)**

Отсутствие жалобы пострадавшего<sup>260</sup> по делам частного обвинения - это, если так можно сказать, обстоятельство (основание), исключающее начало уголовного процесса<sup>261</sup>. Оно не может быть вероятно установленным. Заявление пострадавшего или есть или его нет. Если заявления пострадавшего нет, а основания возбуждения уголовного процесса имели место, значит, была вероятность совершения лицом преступления, возбуждение которого возможно и без жалобы пострадавшего. По данному факту (обнаружение признаков объективной стороны такого преступления) и должно было возбуждаться уголовное дело. Соответственно, если в такой ситуации затем появятся какие-либо основания к его прекращению, то это не п. 5 ч. 1 ст. 24 УПК РФ, а какое-то иное обстоятельство, к примеру, п. 2 той же статьи (отсутствие одного из обязательных признаков состава преступления).

Другое дело, когда следователь (дознаватель и др.) незаконно приступил к уголовному процессу, произвел процессуальную деятельность, присущую первоначальной стадии уголовного процесса, прок проверки истек и необходимо принимать окончательное решение. В такой ситуации

---

<sup>260</sup> Потерпевшим лицо, принесшее заявление о преступлении, станет только после вынесения соответствующего постановления (определения) о признании его потерпевшим. До этого момент его более правильно именовать пострадавшим.

<sup>261</sup> Более подробно вопрос о наличии, помимо обстоятельств, исключающих производство по делу, - обстоятельств, исключающих возбуждение уголовного дела, а равно обстоятельств, исключающих начало уголовного процесса, рассмотрен в другой работе автора (см.: Рыжаков А.П. Возбуждение и отказ в возбуждении уголовного дела.- М.: Информационно-издательский дом "Филинь", 1997. С.78-83).

правомерно отказать в возбуждении уголовного дела на основании п. 5 ч. 1 ст. 24 УПК РФ.

#### **10.7.1.6. Примирение потерпевшего с обвиняемым по делам, возбуждаемым не иначе как по жалобам потерпевших, кроме случаев, предусмотренных ч. 4 ст. 20 УПК РФ**

Исходя из положений ч. 2 ст. 20 УПК РФ, за примирением потерпевшего с обвиняемым могут быть прекращены лишь дела о преступлениях, предусмотренных ст. ст. 115 (умышленное причинение легкого вреда здоровью), 116 (побои), ч.1 ст.129 (клевета) и ст.130 (оскорбление) УК РФ, и то не во всех случаях. Если дело о таком преступлении возбуждено прокурором или с согласия последнего следователем (дознавателем и др.) потому, что потерпевший в силу беспомощного состояния, зависимости от обвиняемого (по иным причинам), не способен самостоятельно воспользоваться принадлежащими ему правами, то дело прекращению за примирением потерпевшего с обвиняемым не подлежит.

Дела, возбуждаемые лишь по жалобе пострадавшего, не ограничиваются вышеперечисленными составами преступлений. К таковым также отнесены дела о преступлениях, предусмотренных ч.1 ст.131 (изнасилование), ч. 1 ст. 132 (мужеложство, лесбиянство или иные действия сексуального характера с применением насилия или с угрозой его применения к потерпевшему (потерпевшей) или к другим лицам либо с использованием беспомощного состояния потерпевшего (потерпевшей), ч.1 ст. 136 (нарушении равенства прав и свобод человека и гражданина безотягчающих обстоятельств), ч.1 ст. 137 (нарушении неприкосновенности частной жизни без отягчающих обстоятельств), ч.1 ст. 138 (нарушении тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений без отягчающих обстоятельств), ч.1 ст. 139 (нарушении неприкосновенности жилища без отягчающих обстоятельств), ст. 145 (необоснованном отказе в приеме на работу или необоснованном увольнении беременной женщины или женщины, имеющей детей в возрасте до трех лет), ч.1 ст.146 (нарушение авторских и смежных прав) и ч.1 ст.147 УК РФ (нарушение изобретательских и патентных прав). Однако последние согласно той же ст.20 УПК РФ прекращению за примирением потерпевшего с обвиняемым не подлежат.

#### **10.7.1.7. Отсутствие согласия (заключения) указанного в законе органа (должностного лица) на привлечение к уголовной ответственности**

Такого основания отказа в возбуждении уголовного дела или прекращения уголовного дела не упомянуто в действующем УПК РФ. В п. 6 ч. 1 ст. 24 УПК РФ говорится лишь об одной его разновидности – об отсутствии заключения суда о наличии признаков преступления в действиях одного из лиц, указанных в п.п. 1, 3-5, 9 и 10 ч. 1 ст. 448 УПК РФ, и об отсутствии согласия соответственно Совета Федерации, Государственной Думы, Конституционного Суда РФ, квалификационной коллегии судей на возбуждение уголовного дела или привлечение в качестве обвиняемого

одного из лиц, указанных в п.п. 1 и 3-5 ч. 1 ст. 448 УПК РФ. Однако возбужденное в отношении указанных, а также некоторых других лиц уголовное дело подлежит прекращению пока не будет соблюден предусмотренный законом порядок привлечения их к уголовной ответственности. Данный порядок, заключающийся в необходимости получения специального согласия (заключения) на привлечение определенных должностных и не должностных лиц к уголовной ответственности, урегулирован не только УПК РФ, но и другими нормативно-правовыми актами РФ.

Разновидностями данного основания прекращения уголовного дела, как минимум, являются пять оснований:

а) отсутствие согласия на привлечение к уголовной ответственности Председателя Счетной палаты, заместителя Председателя Счетной палаты, аудитора Счетной палаты той палаты Федерального Собрания РФ, которая назначила их на должность в Счетную палату (ст. 29 Федерального закона «О Счетной палате РФ»);

б) отсутствие согласия Государственной Думы РФ на привлечение к уголовной ответственности уполномоченного по правам человека в РФ (ч. 1 ст. 12 Федерального конституционного закона «Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации»);

в) отсутствие согласия Генерального прокурора РФ на привлечение к уголовной ответственности:

- зарегистрированный кандидата на должность Президента РФ (ч. 6 ст. 42 Федерального закона «О выборах Президента РФ»);

- зарегистрированный кандидата в депутаты Государственной Думы Федерального Собрания РФ (п. 7 ст. 50 Федерального закона «О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации»);

г) отсутствие согласия прокурора субъекта РФ на привлечение на территории муниципального образования к уголовной ответственности зарегистрированного кандидата в депутаты представительного органа местного самоуправления, а равно зарегистрированного кандидата в выборное должностное лицо местного самоуправления в субъекте Федерации (ч. 4 ст. 24 «Временного положения о проведении выборов депутатов представительных органов местного самоуправления и выборных должностных лиц местного самоуправления в субъектах Российской Федерации, не обеспечивших реализацию конституционных прав граждан РФ избирать и быть избранными в органы местного самоуправления»);

д) отсутствие согласия прокурора (соответственно уровню выборов) на привлечение к уголовной ответственности:

- зарегистрированного кандидата<sup>262</sup> (ч. 4 ст. 41 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации»);

---

<sup>262</sup> Зарегистрированным кандидатом признается лицо, которое зарегистрировано соответствующей избирательной комиссией в качестве кандидата (претендента на замещаемую посредством прямых

- члена избирательной комиссии с правом решающего голоса в период подготовки и проведения выборов Президента РФ (ст. 18 Федерального закона «О выборах Президента Российской Федерации», ч. 18 ст. 29 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации»);

- члена избирательной комиссии с правом решающего голоса в период подготовки и проведения выборов депутата Государственной Думы Федерального Собрания РФ (ст. 25 Федерального закона «О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации», ч. 18 ст. 29 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации»);

- члена избирательной комиссии с правом решающего голоса в период проведения выборов (ст. 12 «Временного положения о проведении выборов депутатов представительных органов местного самоуправления, и выборных должностных лиц местного самоуправления в субъектах Российской Федерации, не обеспечивших реализацию конституционных прав граждан РФ избирать и быть избранными в органы местного самоуправления»);

- члена комиссии по проведению референдума Российской Федерации с правом решающего голоса во время подготовки и проведения референдума Российской Федерации (ч. 7 ст. 20 Федерального конституционного закона «О референдуме Российской Федерации»);

#### **10.8. Передача заявления (сообщения) о преступлении по подведомственности**

По поступившему заявлению, сообщению в первую очередь решается вопрос о подведомственности. То есть перед государственным органом или должностным лицом, осуществляющим уголовный процесс, становится задача выяснить, кто из них вправе возбудить по данному факту уголовное дело. К примеру, в отношении судей уголовное дело может быть возбуждено только Генеральным прокурором РФ (ст. 16 Закона РФ «О статусе судей в Российской Федерации»). Соответственно возбуждение таких уголовного дела выходит за пределы компетенции любого следователя (дознателя и др.), прокурора (помимо Генерального прокурора РФ) и судьи.

Если орган, получивший заявление (сообщение) не вправе согласно закону возбуждать по данной категории преступлений уголовные дела, то он не может и отказать в этом. В его компетенции остается лишь направление заявления (сообщения) по подследственности<sup>263</sup> (подсудности), в тот орган, который уполномочен произвести по данному факту расследование

---

выборов должность или на членство в органе (палате органа) государственной власти или органе местного самоуправления).

<sup>263</sup> На это прямо обращают внимание некоторые ведомственные нормативные акты. См. к примеру: О соблюдении требований Пленума Верховного Суда РФ № 9 от 25 мая 1998 г.: Письмо ГТК РФ от 05 октября 1998 г. № 11-01/7465.

в полном объеме, довести дело до суда, либо до прекращения расследования. В исключительных случаях заявление (сообщение) о таком преступлении может быть направлено и в орган предварительного расследования, которому дело не подследственно, а лишь подведомственно его разрешение.

Употребленное в п. 3 ч. 1 ст. 145 УПК РФ понятие «подследственность» не идентично тому, которое приведено в ч. 5 ст. 152 УПК РФ. Это омонимы. «Подследственность», закрепленная в ст. ст. 151, 152 УПК РФ приобретает уголовно-процессуальное значение на этапе, начинающемся после производства неотложных следственных действий. Она определяет, кто правомочен осуществлять по делу предварительное расследование в полном объеме.

«Подследственность» же, о которой речь идет в п. 3 ч. 1 ст. 145 УПК РФ, это не подследственность, а подведомственность. Основное ее назначение заключается в том, что она разделяет происшествия на те, заявления, сообщения о которых государственный орган вправе разрешать и на те, что выходят за пределы его компетенции.

Процессуальное решение о направлении заявления (сообщения) по подведомственности должно быть письменно оформлено в виде постановления.

### **10.9. Надзор прокурора за законностью возбуждения уголовного дела**

К предмету прокурорского надзора за законностью возбуждения уголовного дела ученые относят надзор:

- 1) за полнотой и своевременностью регистрации поступающей информации о преступлениях;
- 2) за соблюдением сроков рассмотрения заявлений и сообщений о преступлениях;
- 3) за своевременностью принятия мер по предотвращению или пресечению преступлений;
- 4) за соблюдением прав и законных интересов личности при проведении проверки заявления (сообщения) о преступлении.

Таким образом, надзору со стороны прокурора должны подвергаться:

- 1) действия (бездействие) органов дознания, следователей и начальников следственных отделов;
- 2) процессуальные акты, выносимые органами дознания, следователями и начальниками следственных отделов;
- 3) процессуальные сроки;
- 4) действия (бездействие) граждан;
- 5) жалобы на действия и решения органов дознания, следователей<sup>264</sup> и начальников следственных отделов.

Осуществляя надзор прокурор в пределах своей компетенции:

1. Требуем от органов предварительного расследования для проверки материалы предварительной проверки и сведения о преступлениях.
2. Проверяем прием, регистрацию, проверку и разрешение сообщений о преступлениях.
3. Отстраняем следователя (дознателя) от проверки заявления (сообщения) о преступлении.

---

<sup>264</sup> См.: Марфицин п. Г. Обеспечение прав и законных интересов личности в стадии возбуждения уголовного дела: Автореф. дисс.. канд. юрид. наук.- М.: ВЮЗШ МВД РФ, 1993. С.18.

4. Передает дело от одного органа другому.
5. Дает письменные указания.
6. Возбуждает уголовные дела или отказывает в их возбуждении.
7. Продляет срок проверки заявления (сообщения) о преступлении до 10 суток, а при необходимости проведения документальных проверок или ревизий – до 30 суток (ч. 3 ст. 144 УПК РФ).
8. Отменяет незаконные и необоснованные постановления следователя (дознателя).
9. Возвращает материал проверки сообщения о преступления для дополнительной проверки (ч. 4 ст. 146 и ч. 6 ст. 148 УПК РФ).
10. Реализует иные полномочия.

#### **10.10. Контрольные вопросы**

1. Каковы понятие, сущность, задачи и значение стадии возбуждения уголовного дела?
2. Какие органы и должностные лица, уполномочены решать вопрос о возбуждении уголовного дела?
3. Что такое поводы и основания для возбуждения уголовного дела?
4. Какова общая характеристика различных поводов для возбуждения уголовного дела?
5. Каковы средства предварительной проверки заявления (сообщения) о преступлении?
6. Какие процессуальные акты завершают стадию возбуждения уголовного дела?
7. Каков порядок возбуждения уголовного дела?
8. Каков порядок отказа в возбуждении уголовного дела?
9. Каковы виды и общая характеристика отдельных оснований отказа в возбуждении уголовного дела?
10. Когда следует передавать заявление (сообщение) по подведомственности?

#### **10.11. Рекомендованная литература**

1. Григорьев В.Н. Возбуждение уголовного дела/ Уголовный процесс. Выпуск. 2.- Сборник учебных пособий.- М.: ИМЦ ГУК МВД России, 2002.
2. Рыжаков А.П. Возбуждение и отказ в возбуждении уголовного дела.- М.: Юридическая фирма «Контракт», «Инфра-М», 2001. –119с.
3. Вандышев В.В., Пушкарев М.Ф. Возбуждение уголовных дел о преступлениях, совершенных работниками милиции.- СПб., 1997.
4. Тетерин Б.С., Трошкин Е.З. Возбуждение и расследование уголовных дел.- М., 1997.
5. Рыжаков А.П. Возбуждение и отказ в возбуждении уголовного дела.- М.: Информационно-издательский дом “Филинь”, 1997. -248с.
6. Галустян О.А., Смирнов М.В. Проблемы обеспечения законности при возбуждении и отказе в возбуждении уголовных дел органами дозна-

ния и предварительного следствия: Лекция.- М.: Юрид. институт МВД России, 1997. -34с.

7. Павлов Н.Е. Рассмотрение криминальной милицией заявлений и сообщений о преступлениях организованных групп и преступных сообществ: Лекция.- М., 1996.

8. Рыжаков А.П. Уголовный процесс: возбуждение и отказ в возбуждении уголовного дела: Учебное пособие.- Тула, 1996. -320с.

9. Николук В.В., Кальницкий В.В., Марфицин П.Г. Стадия возбуждения уголовного дела (В вопросах и ответах): Учеб. пособие.- Омск: ВШМ МВД РФ, 1995. -108с.

10. Белозеров Ю.Н., Марфицин П.Г. Обеспечение прав и законных интересов личности в стадии возбуждения уголовного дела: Учебн. пособие.- М., 1994.

11. Давлетов А.А. Возбуждение уголовного дела.- Екатиринбург, 1994.

12. Рыжаков А.П. Деятельность органов государственного пожарного надзора на стадии возбуждения уголовного дела и первоначальном этапе расследования.- Учебное пособие.- М.: Академия МВД СССР, 1992.

13. Павлов Н.Е. Возбуждение уголовного производства. – М., 1992.

14. Николук В.В., Кальницкий В.В., Шаламов В.Г. Истребование предметов и документов в стадии возбуждения уголовного дела: Учебн. пособие.- Омск: ОВШМ МВД СССР, 1990. -76с.

15. Никандров В.И. Возбуждение уголовного дела.- М., 1990.

16. Белозеров Ю.Н., Рябokonь В.В. Законность и обоснованность возбуждения уголовных дел органами внутренних дел.- М., 1988.

17. Григорьев В.Н. Обнаружение признаков преступления органами внутренних дел.- Ташкент, 1986.

## **Глава 11. Предварительное расследование**

### ***11.1. Понятие, сущность и значение стадии предварительного расследования***

Следующей за стадией возбуждения уголовного дела идет стадия предварительного расследования. Тем не менее, понятие «предварительное расследование» употребляется и в других значениях.

Предварительное расследование - это:

1) вторая, следующая за стадией возбуждения уголовного дела, стадия уголовного процесса;

2) осуществляемая для решения стоящих в этот промежуток времени задач, (определенного вида) уголовно-процессуальная деятельность следователя или (и) органа дознания (дознавателя);

3) уголовно-процессуальный институт.

**Сущность** предварительного расследования как стадии уголовного процесса заключается в том, что это промежуток времени, в течение ко-



торого осуществляется одноименная уголовно-процессуальная деятельность.

**Предварительное расследование** - это стадия уголовного процесса, начинающаяся после принятия следователем или дознавателем в соответствии с требованиями УПК РФ решения о наличии в его распоряжении повода и достаточных данных, указывающих на признаки объективной стороны состава преступления (решения о возбуждении уголовного дела), и завершающаяся сбором достаточной совокупности доказательств обо всем предмете доказывания в целом. По окончании предварительного расследования обычно утверждается обвинительное заключение (обвинительный акт) или прекращается уголовное дело (в отношении невменяемых - уголовное дело направляется в суд для применения принудительных мер медицинского характера).

Критерии предварительного расследования как вида деятельности:

1. Предварительное расследование начинается после того, как компетентный орган констатирует наличие в своем распоряжении повода и достаточных данных, указывающих на признаки объективной стороны состава преступления.

2. Предварительное расследование - всегда деятельность уголовно-процессуальная.

3. Предварительное расследование направлено на установление всех обстоятельств, перечисленных в ст. 73 УПК РФ (ст. ст. 421, 434 УПК РФ).

4. Предварительное расследование может производиться только специальным субъектом, наделенным законом полномочиями осуществлять досудебную уголовно-процессуальную деятельность.

**Основная задача**, как стадии предварительного расследования, так и одноименного вида деятельности - предварительное (досудебное) собирание, закрепление, проверка и оценка доказательств обо всех обстоятельствах, перечисленных в ст. 73 УПК РФ (ст. ст. 421, 434 УПК РФ).

**Значение стадии** предварительного расследования заключается в том, что еще до начала судебного разбирательства следователь (дознаватель) принимает меры к раскрытию преступления, сбору доказательств достаточных для привлечения к ответственности виновных, а равно для установления отсутствия события (состава) преступления или других оснований прекращения уголовного дела. Тем самым данная стадия облегчает последующее судебное следствие и освобождает суд от рассмотрения дел, по которым бесспорно нет необходимости назначения наказания.

Именно на этой стадии до суда решаются задачи уголовного процесса. Предварительное расследование, основанное на законе, принципах и общих условиях уголовно-процессуального производства, способствует эффективной защите прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений; а также защите личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод. И наоборот, осуществление предварительного расследования без достаточ-

ных к тому оснований так же, как и решение стоящих перед ним задач средствами стадии возбуждения уголовного дела, являются грубейшими нарушениями законности, приносящими большой вред обществу, государству, правам и законным интересам физических и юридических лиц.

### **11.2. Формы предварительного расследования**

Существует как минимум три формы предварительного расследования:

- 1) предварительное следствие;
- 2) смешанное предварительное расследование, которое включает в себя собственно производимые органами дознания неотложные следственные действия и последующее предварительное следствие;
- 3) дознание.

### **11.3. Предварительное следствие**

Предварительное следствие - это деятельность, содержание которой охватывает всю от начала до конца стадию предварительного расследования. Предварительное следствие направлено на досудебное установление всех обстоятельств, подлежащих доказыванию (ст. ст. 73, 421, 434 УПК РФ). Именно предварительное следствие впитало в себя максимум предусмотренных законом гарантий соблюдения прав и законных интересов личности на досудебных стадиях уголовного процесса. Предварительное следствие производится следователями, которые обладают процессуальной самостоятельностью. Следственные подразделения в настоящее время имеются в прокуратурах, а также в органах внутренних дел, органах федеральной службы безопасности и в органах по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ.

Предварительное следствие согласно ст. ст. 151 и 434 УПК РФ обязательно по наиболее сложным делам и по всем делам о преступлениях, совершенных должностными лицами органов федеральной службы безопасности, Службы внешней разведки РФ, Федеральной службы охраны РФ, органов внутренних дел РФ, учреждений и органов уголовно-исполнительной системы, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, таможенных органов РФ, военнослужащими и гражданами, проходящими военные сборы, лицами гражданского персонала Вооруженных Сил РФ, других войск, воинских формирований и органов в связи с исполнением ими своих служебных обязанностей или совершенных в расположении части, соединения, учреждения, гарнизона<sup>265</sup>, а также о преступлениях, совершенных в отношении указанных лиц в связи с их служебной деятельностью; расследуемым в отношении лиц, совершивших запрещенное уголовным законом деяние в состоянии невменяемости, и лиц, у которых после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение

---

<sup>265</sup> За исключением случаев, предусмотренных п. 7 ч. 3 ст. 151 УПК РФ.

наказания или его исполнение. Приведенный здесь перечень лиц, совершение преступлений которыми обязывает проводить предварительное следствие, не исчерпывающий.

От судебного следствия предварительное следствие отличается субъектами, средствами, целями, местом и ролью в уголовном процессе этих видов деятельности.

Предварительное следствие, как и любая другая форма предварительного расследования, состоит из процессуальных действий и процессуальных решений. Оно включает в себя производство следственных действий, применение мер принуждения, привлечение лица в качестве обвиняемого, допуск к участию в уголовном процессе защитника, законных представителей, гражданских истцов и других субъектов уголовного процесса, ознакомление участников с материалами дела и многое другое. Первоначальный срок предварительного следствия установлен в размере двух месяцев. Однако он может быть продлен прокурором в установленном законом порядке<sup>266</sup>.

#### **11.4. Смешанное предварительное расследование**

Смешанное расследование отличается от предварительного следствия лишь тем, что начинается оно деятельностью органа дознания по делам, по которым предварительное следствие обязательно<sup>267</sup>. Данный вид деятельности не завершает стадию предварительного расследования и поэтому не может в отрыве от продолжающегося после него предварительного следствия называться формой предварительного расследования. Предварительное расследование в этом случае будет состоять из двух элементов:

- неотложных следственных действий, произведенных органом дознания, и
- предварительного следствия, начавшегося после передачи органом дознания дела следователю.

После того как к смешанному расследованию приступил следователь, его характеристика полностью совпадает с вышеизложенной характеристикой предварительного следствия.

#### **11.5. Дознание**

По возбужденным в отношении конкретных лиц, делам, по которым предварительное следствие не обязательно, орган дознания осуществляет дознание - форму предварительного расследования по своей сути аналогичную предварительному следствию. При производстве данного вида

---

<sup>266</sup> Подробнее об органах предварительного следствия и их компетенции см. в разделе «Следователь, его процессуальные полномочия и самостоятельность, соотношение с правовым статусом дознавателя» главы 3 настоящего учебника.

<sup>267</sup> Характеристики этого вида деятельности, а также производимых органами дознания неотложных следственных действий см в разделе «Деятельность органов дознания по делам, по которым производство предварительного следствия обязательно» главы 3 настоящего учебника.

предварительного расследования орган дознания<sup>268</sup> вправе производить любые следственные, а равно иные процессуальные действия, принимать необходимые процессуальные решения. При этом он руководствуется правилами, установленными уголовно-процессуальным законом для предварительного следствия, за некоторыми исключениями.

Дознание по делам, по которым предварительное следствие не обязательно, от предварительного следствия отличают:

- субъект, ее осуществляющий (может быть дознаватель, а не следователь);
- правовой статус данного субъекта (дознаватель не обладает процессуальной самостоятельностью<sup>269</sup>);
- возможность отсутствия в деле постановления о привлечении в качестве обвиняемого;
- первоначальный срок дознания (20 суток)<sup>270</sup>.
- основной задачей дознания является максимальное приближение времени принятия решения по делу к моменту совершения преступления<sup>271</sup>.

#### **11.6. Общие условия производства предварительного следствия**

Общие условия предварительного расследования - это закрепленные в уголовно-процессуальном законе правила, исполнение которых обязательно для любой из форм предварительного расследования. Так должно быть. Однако общие условия предварительного расследования в полном объеме относятся только к предварительному следствию.

На стадии предварительного расследования, как и на любой другой стадии уголовного процесса, реализуются принципы уголовного процесса. Но общие условия предварительного расследования не являются принципами уголовного процесса. Это правила меньшей, чем принципы процессуальной значимости. Они касаются не всего уголовного процесса, а всего-навсего одной из его составляющих - предварительного расследования.

Система правил, составляющих общие условия предварительного расследования, включает в себя:

1. Подследственность.
2. Соединение и выделение уголовных дел и материалов уголовного дела.

---

<sup>268</sup> В соответствии с п. 8 ст. 5 и ч. 3 ст. 151 УПК РФ дознание может осуществлять и следователь.

<sup>269</sup> О процессуальной самостоятельности следователя см. в разделе «Следователь, его процессуальные полномочия и самостоятельность, соотношение с правовым статусом дознавателя» главы 3 настоящего учебника.

<sup>270</sup> Подробнее об органах дознания, их компетенции, а также об особенностях дознания по делам, по которым предварительное следствие не обязательно см в разделе «органы дознания» главы 3 настоящего учебника.

<sup>271</sup> По аналогии. См.: О судебной практике рассмотрения уголовных дел с протокольной формой досудебной подготовки материалов: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 декабря 1985 г. № 8// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.425.

3. Начало, место, сроки и окончание производства предварительного расследования.

4. Производство предварительного следствия следственной группой.

5. Взаимодействие следователя с органами дознания.

6. Обязательность рассмотрения ходатайства.

7. Меры попечения о детях, об иждивенцах подозреваемого или обвиняемого и меры по обеспечению сохранности его имущества.

8. Недопустимость разглашения данных предварительного расследования.

9. Восстановление уголовных дел.

В литературе высказаны и другие подходы к понятию и перечню общих условий предварительного расследования<sup>272</sup>. Разногласия по поводу представления о системе и количестве общих условий предварительного расследования обусловлены различными представлениями процессуалистов о соотношении понятий «принцип уголовного процесса» и «общее условие предварительного расследования».

#### **11.7. Подследственность**

Подследственность - это совокупность признаков преступления (общественно опасного деяния), по которым его расследование в полном объеме относится к компетенции строго определенного органа предварительного расследования, конкретной структурной единицы ведомства (допустим, не просто к компетенции следователя, а к компетенции следователя военной прокуратуры).

Общепринято выделять следующие виды (признаки) подследственности:

- 1) предметная, или иначе, родовая;
- 2) альтернативная (смешанная);
- 3) персональная;
- 4) территориальная<sup>273</sup>;
- 5) подследственность по связи дел.

Предметная подследственность определяется признаками, относящимися к квалификации преступления. Каждый состав преступления правомочен расследовать в полном объеме конкретный следователь или орган дознания. В зависимости от того, какое преступление предполагается (или точно установлено) совершено, его должно расследовать строго определенное учреждение или должностное лицо.

Предметная подследственность закреплена в ст. ст. 150 и 151 УПК РФ. В ст. 150 УПК РФ закреплены составы преступлений, по которым производится дознание. В ст. 151 УПК РФ определяет, по каким составам преступлений предварительное следствие производится следователями

---

<sup>272</sup> См. к примеру: Безлепкина Б.Т. Уголовный процесс России. – С.182.

<sup>273</sup> О территориальной подследственности см. в разделе «Место производства предварительного расследования» настоящей главы.

органов прокуратуры, а по каким - также следователями органов федеральной службы безопасности, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, органов внутренних дел.

Исключение из правила предметной подследственности закреплено в п. 8 ч. 2 ст. 37, ч. 4 ст. 150 УПК РФ. Согласно данной норме права по письменному указанию прокурора уголовные дела, по которым в обычно должно проводиться дознание, могут быть переданы для производства предварительного следствия.

Смешанная (альтернативная) подследственность характеризуется тем, что расследование некоторых категорий преступлений в зависимости от тех или иных обстоятельств может входить в компетенцию либо одного, либо другого органа. К примеру, расследование бандитизма, контрабанды, невозвращения на территорию РФ предметов художественного, исторического и археологического достояния народов РФ и зарубежных стран подследственно тому органу, который выявил это преступление.

Возбудить уголовное дело по преступлениям, подследственным следователям, может и орган дознания. Тем не менее, смешанная подследственность касается лишь органов предварительного следствия. То есть органы дознания не наделены правом осуществлять предварительное следствие по преступлениям, предусмотренным ч. 5 ст. 151 УПК РФ.

Составы некоторых преступлений объективно связаны между собой. Расследование и судебное рассмотрение таковых целесообразно производить одновременно. Для разрешения данной проблемы и предусмотрена подследственность по связи дел. Дела, к примеру, о вовлечении несовершеннолетнего в совершение преступления, о злоупотреблении должностными полномочиями, о получении и даче взятки, о служебном подлоге и других преступлений, перечисленных в ч. 6 ст. 151 УПК РФ, расследуются тем органом, к чьей подследственности относится преступление, в связи с которым возбуждено уголовное дело.

Персональная подследственность - это совокупность признаков, зависящая от того, какой субъект совершил либо предполагается, что совершил преступление. К примеру, производство предварительного следствия обязательно по всем делам о преступлениях, совершенных должностными лицами органов федеральной службы безопасности, Службы внешней разведки РФ, Федеральной службы охраны РФ, органов внутренних дел РФ, учреждений и органов уголовно-исполнительной системы, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, таможенных органов РФ, военнослужащими и гражданами, проходящими военные сборы, лицами гражданского персонала Вооруженных Сил РФ, других войск, воинских формирований и органов в связи с исполнением ими своих служебных обязанностей. Более того, если преступление, по которому в обычном порядке предварительное следствие не обязательно, совершено указанными лицами, предварительное следствие по нему производится следователем прокуратуры.

Споры о подследственности уголовного дела разрешаются прокурором (ч. 8 ст. 151 УПК РФ).

### **11.8. Соединение и выделение уголовных дел и материалов уголовного дела**

#### **11.8.1. Соединение уголовных дел**

Решение о соединении уголовных дел принимает прокурор. Дознаватель, следователь, руководитель следственной группы и начальник следственного отдела могут лишь возбудить перед прокурором соответствующее ходатайство.

В соответствии со ст. 153 УПК РФ в одном производстве могут быть **соединены**:

- 1) дела по обвинению нескольких лиц в соучастии в совершении одного или нескольких преступлений;
- 2) дела по обвинению одного лица в совершении нескольких преступлений;
- 3) дело по обвинению в совершении особо тяжкого преступления соединено с делом о заранее не обещанном укрывательстве этого преступления;
- 4) дела, по которым лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, не установлено, но имеются достаточные основания полагать, что несколько преступлений совершены одним лицом или группой лиц.

Указанный перечень не исчерпывающий. Как показывает опыт, уголовные дела целесообразно соединять, когда вина одного лица находится в прямой зависимости от действий другого. Нельзя подвергать соединению дела, по обвинению лиц, действия которых совершенно не связаны. У дел иногда одна свидетельская база, один потерпевший. Но это еще не основание их соединения. Более того, такого рода дела не всегда правомерно соединять.

Соединения уголовных дел это право, а не обязанность прокурора. Соединение дел должно осуществляться только тогда, когда оно позволяет лучше выяснить общую картину происшествя и предупредить совершение аналогичных правонарушений.

Принятое прокурором решение о соединении дел оформляется постановлением. Содержание такого документа законодателем не регламентировано. Однако в приложении № 47 к ст. 476 УПК РФ содержится бланк данного процессуального документа, исходя из которого, в постановлении о соединении уголовных дел следует отражать основания принятия данного решения. На практике, кроме того, выработано правило, согласно которому в постановлении о соединении дел обязательно отражаются цели соединения. Во всем остальном данное постановление отвечает общим требованиям к подобного рода процессуальным документам, а значит, состоит из трех частей: вводной, описательной и резолютивной. Во вводной части такого документа отражаются номера соединяемых уго-

ловных дел и сведения, о каких преступлениях (пункт, часть, статья УК РФ) они расследуются. В описательной части кроме основания и целей соединения дел, должна иметь место ссылка на ст. 153 УПК РФ.

В резолютивной части постановления кроме номеров соединяемых дел указывается номер, который присваивается соединенному (объединенному) уголовному делу. Здесь же фиксируется решение прокурора о поручении производства по соединенному делу предварительного расследования конкретному органу предварительного следствия или дознания (указывается его наименование) либо конкретному следователю, дознавателю (указывается фамилия, имя, отчество, классный чин, звание должностного лица).

При соединении нескольких уголовных дел в одном производстве срок следствия исчислять по тому делу, по которому он является наиболее длительным. При этом календарное время расследования по остальным делам поглощается наиболее длительным сроком и дополнительно не учитывается<sup>274</sup>.

#### 11.8.2. Выделение уголовного дела

В отличие от соединения, выделять уголовные дела в отдельное производство вправе не только прокурор, но и дознаватель, следователь, руководитель следственной группы, а при определенных обстоятельствах и начальник следственного отдела. Указанные лица вправе выделить из уголовного дела в отдельное производство другое уголовное дело:

1) в отношении отдельных подозреваемых или обвиняемых по уголовным делам о преступлениях, совершенных в соучастии, в случаях приостановления производства по уголовному делу в связи с тем, что:

а) лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, не установлено,

б) подозреваемый или обвиняемый скрылся от следствия либо место его нахождения не установлено по иным причинам,

в) место нахождения подозреваемого или обвиняемого известно, однако реальная возможность его участия в уголовном деле отсутствует (п. 1 ч. 1 ст. 154 УПК РФ);

2) в отношении несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого, привлеченного к уголовной ответственности вместе с совершеннолетними обвиняемыми (п. 2 ч. 1 ст. 154 УПК РФ);

3) в отношении иных лиц, подозреваемых или обвиняемых в совершении преступления, не связанного с деяниями, вменяемыми в вину по расследуемому уголовному делу, когда об этом становится известно в ходе предварительного расследования (п. 3 ч. 1 ст. 154 УПК РФ);

4) когда это вызвано большим объемом уголовного дела или множественностью его эпизодов (ч. 2 ст. 154 УПК РФ);

---

<sup>274</sup> См.: Об изменении порядка исчисления срока предварительного следствия при соединении нескольких уголовных дел: Указание Генерального прокурора РФ от 18 сентября 1996 года № 55/15.



5) когда по одному уголовному делу один или несколько обвиняемых не поддержали заявленное другим обвиняемым ходатайство о разрешении его дела судом присяжных (ч. 5 ст. 217 УПК РФ);

6) в отношении невменяемого соучастника или соучастника, психическое расстройство которого наступило после совершения преступления, (ст. 436 УПК РФ);

Названные основания выделения уголовного дела применимы на стадии предварительного расследования.

Выделение уголовного дела возможно при одновременном стечении следующих трех условий:

1) если это вызывается необходимостью;

2) если выделение дела не может повлиять на всесторонность и объективность исследования обстоятельств как первого, так и второго из уголовных дел;

3) если возможно раздельное судебное рассмотрение каждого из уголовных дел.

Решение о выделении уголовного дела принимается также, когда отсутствует связь между делами, о которой упоминается в ст. 153 УПК РФ применительно к соединению дел.

При применении института выделения уголовного дела следует опасаться возможности переложить вину с одного обвиняемого (подозреваемого) на другого, выдвинуть на первый план второстепенного участника.

Выделение дела всегда производится по постановлению компетентного органа. Перед тем как приступить к его составлению, следует определиться, какие документы будут выделены из первого дела, какие в подлинниках, какие в копиях. Если какой-то документ выделяется из дела, то в последнем обязательно должна остаться копия документа. При выделении дела в отдельное производство копии следственных документов должны быть удостоверены. В суд нельзя направлять неустоверенные ксерокопии протоколов следственных действий и иных процессуальных документов. В случае несоблюдения этого правила у суда не будет возможности проверить допустимость представленных доказательств<sup>275</sup>.

Исходя из содержания приложения № 48 к ст. 476 УПК РФ, постановления о выделении уголовного дела должно содержать: наименование органа предварительного следствия или дознания, классный чин или звание, фамилия, инициалы следователя (дознателя) принявшего решение о выделении уголовного дела; номер уголовного дела, из которого выделяется новое уголовное дело; существо дела (иначе, фабулу); основания и мотивировку выделения дела; ссылку на ст. 154 УПК РФ; решение о выделении уголовного дела, а в необходимых случаях и о возбуждении нового уголовного дела в порядке, предусмотренном ст. 146 УПК РФ; фа-

---

<sup>275</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 9 апреля 1997 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 10.

милия и инициалы лица, в отношении которого выделено уголовное дело; фамилия, имя и отчество лица, в отношении которого возбуждено уголовное дело; присвоенный новому уголовному делу номер; указание на то, что копия данного постановления отправлена прокурору.

Выделение уголовного дела с одновременным возбуждением уголовного дела следователь (дознатель и др.) вправе осуществить лишь с согласия прокурора (ч. 3 ст. 154 УПК РФ).

В постановлении рекомендуется также указывать перечень выделяемых материалов дела. Причем нет необходимости указывать, какие материалы выделены в подлинниках, а какие - в копиях<sup>276</sup>.

#### 11.8.3. Выделение материалов из уголовного дела в отдельное производство

Дознатель или следователь, а при определенных обстоятельствах руководитель или член следственной группы, а также начальник следственного отдела, руководствуясь ст. 155 УПК РФ, вправе принять решение о выделении из уголовного дела материалов, содержащих сведения о новом преступлении. Данное решение может быть принято, если в ходе предварительного расследования становится известно о совершении преступления, не связанного с расследуемым преступлением. Оформляется оно постановлением (приложение № 49 к ст. 476 УПК РФ), по форме аналогичным постановлению о выделении уголовного дела.

Материалы из уголовного дела выделяются в виде копий документов. Подлинники документов рекомендуется оставлять в уголовном деле.

Выделенные материалы направляются прокурору для определения, кто будет производить по нему проверку в порядке ст. 144 УПК РФ.

Срок предварительной проверки такого материала определен ст. 144 УПК РФ и составляет не более трех дней. Прокурор, начальник следственного отдела, начальник органа дознания вправе по ходатайству следователя, органа дознания, дознателя продлить этот срок до 10 дней. При необходимости проведения документальных проверок или ревизий прокурор уполномочен увеличить его до 30 суток. Данный срок исчисляется не с момента выделения материалов уголовного дела, а с момента получения следователем (дознателем и др.) данного материала с поручением прокурора о производстве проверки.

### **11.9. Начало, место, сроки и окончание производства предварительного расследования**

#### 11.9.1. Начало производства предварительного расследования

Для начала предварительного расследования достаточно повода и основания к возбуждению уголовного дела (ст. 140 УПК РФ). После того как собраны (либо обнаружены в поводе) достаточные данные, указы-

---

<sup>276</sup> См.: Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за четвертый квартал 1999 года// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 2000. № 7.

вающие на признаки объективной стороны состава преступления, принимается решение о возбуждении уголовного дела и начинается стадия предварительного расследования. Немедленно (в те же сутки) решение о возбуждении уголовного дела оформляется постановлением и согласовывается с прокурором.

#### 11.9.2. Место производства предварительного расследования

Место производства предварительного расследования как правовой институт тесно связано с территориальной подследственностью. Под местом производства предварительного расследования следует понимать не место начала расследования, а место, где оно должно быть завершено.

Основная часть предварительного расследования производится и все оно оканчивается в том районе, где совершено или же было завершено совершение преступления. В целях обеспечения наибольшей быстроты, объективности и полноты расследования предварительное следствие и дознание могут производиться по месту нахождения обвиняемого или большинства свидетелей.

По неподследственным (по территориальному признаку подследственности) конкретному следователю или дознавателю уголовным делам указанные должностные лица вправе в пределах своей компетенции производить любые неотложные следственные действия. После чего дело должно быть передано прокурору для направления по подследственности.

Если возникает необходимость производства следственных или розыскных действий в другом месте следователь, в чьем производстве находится уголовное дело, вправе осуществить их лично либо поручить производство этих действий другому органу предварительного расследования. Последний обязан выполнить письменное поручение следователя в срок не позднее 10 суток с момента его получения, если иной срок исполнения не следует из содержания самого поручения.

#### 11.9.3. Срок предварительного расследования

Сроки производства предварительного следствия и смешанного расследования определены в ст. 162 УПК РФ и по общему правилу не должны превышать двух месяцев. Срок дознания по делам, по которым предварительное следствие не обязательно, ограничивается 20 сутками (ч. 2 ст. 223 УПК РФ).

И в том и в другом случае в срок предварительного расследования включается время со дня возбуждения дела и до момента направления его прокурору с обвинительным заключением (обвинительным актом) или постановлением о передаче дела в суд для рассмотрения вопроса о применении принудительных мер медицинского характера либо до прекращения или приостановления производства по делу.

Законом предусмотрена возможность продления срока предварительного расследования. Так, надзирающий прокурор вправе продлить срок дознания на 10 суток. Дальнейшее продление срока производства

дознания законом не предусмотрено. Иначе обстоят дела с предварительным следствием, а значит и со смешанным расследованием. Двухмесячный срок предварительного следствия может быть продлен до 6 месяцев прокурором района, города и приравненным к нему военным прокурором и их заместителями.

Прокурор субъекта Российской Федерации и приравненные к нему военные прокуроры, а также их заместители вправе по уголовным делам, расследование которых представляет особую, продлить указанный срок до 12 месяцев. Дальнейшее продление срока предварительного следствия может быть произведено только в исключительных случаях Генеральным прокурором РФ или его заместителями.

Если же уголовное дело возвращено прокурором для производства дополнительного следствия, а также при возобновлении приостановленного или прекращенного уголовного дела срок дополнительного следствия, устанавливаемый прокурором, не может превышать одного месяца со дня поступления данного уголовного дела к следователю. Дальнейшее продление в указанной ситуации срока предварительного следствия производится на общих основаниях.

#### 11.9.4. Окончание производства предварительного расследования

Производство предварительного расследования оканчивается одним из следующих решений (документов):

- обвинительное заключение,
- прекращение уголовного дела,
- направление дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера,
- обвинительный акт<sup>277</sup>.

Доказав в ходе производства предварительного расследования обстоятельства, способствовавшие совершению преступления, дознаватель, следователь, руководитель следственной группы, начальник следственного отдела и прокурор вправе внести в соответствующую организацию или соответствующему должностному лицу представление о принятии мер по устранению указанных обстоятельств или других нарушений закона. Данное представление подлежит рассмотрению с обязательным уведомлением о принятых мерах не позднее одного месяца со дня его вынесения (ст. 158 УПК РФ).

#### **11.10. Производство предварительного следствия следственной группой**

По сложным, а также большого объема уголовным делам прокурором либо начальником следственного отдела своим постановлением может быть принято решение о производстве предварительного следствия следственной группой (об изменении ее состава). К работе следственной груп-

---

<sup>277</sup> Подробнее об окончании предварительного расследования см главу 15 настоящего учебника.

пы могут быть также привлечены должностные лица органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность. Одновременное расследование одного дела следственной группой способствует оперативности и быстроте, полноте, всесторонности и объективности расследования, эффективному устранению обстоятельств, способствующих совершению преступлений, взаимообогащению опыта каждого из участников группы.

В этом случае подозреваемому, обвиняемому, потерпевшему и другим участникам должна быть представлена возможность узнать о создании группы и заявить одному из ее членов или всем следователям отвод.

К сложным следует относить дела:

- с множеством версий, которые следует отрабатывать одновременно,
- о преступлениях преступников гастролеров, когда совершаемые ими преступления имели место в разных городах и районах,
- многоэпизодные,
- по преступным организациям и сообществам,
- расследование которых усложняется многообразием методов совершения и сокрытия преступлений.

Вынесение основных решений по делу - обязанность и право руководителя следственной группы, даже если проект постановления об избрании меры пресечения, о предъявлении обвинения, обвинительного заключения готовился другим членом следственной группы, подписывать его должен руководитель. От его имени, а не от имени всех членов группы выносятся такие решения. Ответственность за необоснованное возбуждение перед судом ходатайства об избрании меры пресечения, необоснованное привлечение к ответственности также будет нести руководитель, то есть тот, кто подписал процессуальный акт.

Менее важные документы могут составляться от имени любого из членов следственной группы.

#### **11.11. Взаимодействие следователя с органами дознания**

Под взаимодействием следствия и органов дознания понимается согласованное по целям, месту и времени, основанное на законе (подзаконных актах) и общности задач в уголовном процессе наиболее эффективное использование правового статуса, методов работы и средств, присущих каждому из указанных должностных лиц (учреждений), обусловленное различием их возможностей и направленное на раскрытие преступлений, всестороннее, полное и объективное расследование уголовных дел, а также розыск скрывшихся преступников<sup>278</sup>.

Анализ литературы и практики деятельности органов расследования позволяет говорить о существовании процессуальных и организационных форм их взаимодействия.

---

<sup>278</sup> За основу взято определение данное Б.А.Викторовым. См.: Викторов Б.А. Общие условия предварительного расследования в советском уголовном процессе: Учебное пособие.-М.: ВШ МВД СССР, 1971. С.25.

Процессуальные формы взаимодействия. К таковым процессуалисты относят:

1. Выполнение поручений (указаний) следователя :
  - а) выполнение органом дознания следственных и розыскных действий по поручению следователя;
  - б) привлечение следователем представителей органа дознания для оказания содействия (помощи) в производстве отдельных следственных действий.
  - в) принятие мер, призванных создавать необходимые условия для успешного производства отдельных следственных действий, как охрана места происшествия, оцепление здания и т.д.
  - г) выполнение постановлений следователей о приводе.
2. Содействие органа дознания следователю в стадии возбуждения уголовного дела.
3. Возбуждение уголовных дел, по которым обязательно предварительное следствие, производство по ним неотложных следственных действий и направление их прокурору.
4. Использование следователем данных, полученных органом дознания с помощью оперативно-розыскных мер.
5. Совместная согласованная деятельность в период производства органами дознания неотложных следственных действий по делу, по которому производство предварительного следствия обязательно.

Организационными формами взаимодействия называют:

- 1) совместную согласованную деятельность в составе следственно-оперативных групп;
- 2) немедленное уведомление следователя органом дознания об обнаружении преступлений, требующих производства предварительного следствия;
- 3) организацию следственно-оперативных групп (бригад), в которые включаются следователи и сотрудники органа дознания для расследования сложных и трудоемких дел об опасных преступлениях;
- 4) согласованное планирование следственных, оперативно-розыскных и розыскных действий;
- 5) совместное выступление перед населением и проведение профилактических мероприятий;
- 6) межведомственные оперативные совещания работников прокуратуры, следователей, сотрудников органов дознания;
- 7) совместное проведение занятий<sup>279</sup>.

#### **11.12. Обязательность рассмотрения ходатайства**

На стадии предварительного расследования ходатайства рассматриваются и разрешаются в порядке ст. ст. 119-122 УПК РФ лицом, в производстве которого находится уголовное дело, а по ходатайствам, заявлен-

---

<sup>279</sup> См. подробнее: Рыжаков А.П. Предварительное расследование.- М.: Информационно-издательский дом «Филинь», С.58-67.

ным в ходе принятия процессуальных решений (производства процессуальных действий) иными должностными лицами (например, судом), они разрешаются указанными лицами.

Лицо, в производстве которого находится уголовное дело, не вправе отказать подозреваемому или обвиняемому, его защитнику, а также потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику или их представителям в допросе свидетелей, производстве судебной экспертизы и других следственных действий, если обстоятельства, об установлении которых они ходатайствуют, имеют значение для данного уголовного дела. Указанные ходатайства могут быть заявлены в любой момент производства предварительного расследования, в том числе при ознакомлении с материалами уголовного дела по его окончании.

В удовлетворении заявленного ходатайства может быть полностью или частично отказано, о чем выносится постановление. Данное решение следователя (дознателя) может быть обжаловано в порядке ст. ст. 123-127 УПК РФ<sup>280</sup>.

#### ***11.13. Меры попечения о детях, об иждивенцах подозреваемого или обвиняемого и меры по обеспечению сохранности его имущества***

Одновременно с решением вопроса о заключении под стражу (задержании) родителя (лица его заменяющего) имеющего на иждивении хотя бы одного несовершеннолетнего ребенка, другого иждивенца, или престарелого родителя, нуждающегося в постороннем уходе, орган, избирающий эту меру пресечения (задержавший подозреваемого), обязан выяснить не останется ли после ареста (задержания) вышеуказанное лицо без присмотра. Если хотя бы один иждивенец или престарелый родитель, нуждающийся в постороннем уходе, остается без присмотра следователь, дознаватель должны принять меры по их передаче такового на попечение близких родственников, родственников или других лиц либо помещению в соответствующие детские или социальные учреждения.

Дети, другие иждивенцы, а также престарелые родители передаются на попечение родственникам их этих, независимо от степени родства, при условии, что последние могут реально обеспечить присмотр и заботу о несовершеннолетнем и притом согласны принять на себя такие обязанности или ходатайствуют об этом. Мнение передаваемых на попечение лиц, а также обвиняемого или подозреваемого при решении о том, кто должен осуществлять попечение, также может быть учтено.

При отсутствии родственников или невозможности обеспечить должный уровень соблюдения прав и законных интересов несовершеннолетнего, другого иждивенца, а также престарелого родителя со стороны кандидата в попечители дети могут быть переданы на попечение иным лицам или учреждениям. Временные меры попечения о несовершенно-

---

<sup>280</sup> Подробнее о рассмотрении разрешения ходатайств см. главу 7 настоящего учебника.

летних лица и органы, ведущие производство по делу, применяют через органы опеки и попечительства по месту жительства детей.

Орган и лицо, принимающие решение о задержании и (или) заключении под стражу, кроме того должны выяснить, не остается ли без присмотра имущество и жилище обвиняемого. Охрана имущества и жилища арестованного (задержанного) состоит в передаче на хранение имущества родственникам, соседям, органам местного самоуправления, милиции, опечатывания помещения и т.д.

Следователь и дознаватель о принятых мерах должны уведомить подозреваемого или обвиняемого (ст. 160 УПК РФ).

#### ***11.14. Недопустимость разглашения данных предварительного расследования***

Сведения, установленные в ходе предварительного расследования, могут быть преданы гласности лишь с разрешения прокурора, следователя, дознавателя и только в том объеме, в каком ими будет признано это допустимым. Дознаватель, следователь и прокурор вправе разрешить опубликование или оглашение данных предварительного расследования только в случае, если разглашение не противоречит интересам предварительного расследования и не связано с нарушением прав и законных интересов субъектов уголовного процесса. Причем, прежде чем принять решение о возможности разглашения данных о частной жизни участников уголовного судопроизводства, необходимо получить согласия последних на это. По общему же правилу данные предварительного расследования не подлежат разглашению.

Прокурор, следователь или дознаватель предупреждают потерпевшего (ч. 7 ст. 42 УПК РФ), гражданского истца (ч. 6 ст. 44 УПК РФ), защитника (ч. 3 ст. 53 УПК РФ), гражданского ответчика (п. 2 ч. 3 ст. 54 УПК РФ), свидетеля (ч. 9 ст. 56 УПК РФ), эксперта (ч. 6 ст. 57 УПК РФ), специалиста (ч. 4 ст. 58 УПК РФ), переводчика (ч. 5 ст. 59 УПК РФ), понятого (ч. 4 ст. 60 УПК РФ), представителей потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, законных представителей, поручителей, залогодателей, и лиц, привлекаемых к опознанию, внешне похожие на опознаваемого, и некоторых других лиц о недопустимости разглашения без соответствующего разрешения ставших им известными данных предварительного расследования, о чем у них берется подписка с предупреждением об ответственности в соответствии со ст. 310 УК РФ.

#### ***11.15. Восстановление уголовных дел***

Восстановление утраченного уголовного дела – это урегулированная уголовно-процессуальным законом, осуществляемая по постановлению прокурора (решению суда) деятельность следователя (дознавателя и др.), направленная, прежде всего, на повторную фиксацию в предусмотренном законом источнике сведений, которые содержались в утраченном



доказательстве, а также на собирание (оформление) копий отсутствующих в уголовном деле процессуальных документов.

Порядок восстановления уголовных дел урегулирован ст. 158.1 УПК РФ. Правила названной статьи распространяются на все случаи безвозвратной утраты уголовного дела, вне зависимости от формы утраты. Фактические основания восстановления утраченного уголовного дела появляются тогда, когда доказано, что уголовного дела нет, либо месторасположение его установить не представляется возможным.

Для принятия решения о необходимости восстановления уголовного дела достаточно утраты части и не обязательно всего уголовного дела. По правилам ст. 158.1 УПК РФ восстановлен может быть даже один процессуальный документ (одно доказательство).

Восстановление уголовного дела производится по сохранившимся копиям материалов уголовного дела и путем проведения процессуальных действий. Основными средствами восстановления материалов утраченного уголовного дела должны быть следственные действия – осмотр документов, выемка, допрос свидетелей и др.

Сроки предварительного расследования и содержания под стражей в процессе восстановлении уголовного дела исчисляются в порядке, установленном ст. ст. 109, 162 и 223 УПК РФ. Причем, если по утраченному уголовному делу истек предельный срок содержания обвиняемого под стражей, последний подлежит немедленному освобождению вне зависимости от причин, по которым не представилось возможным раньше завершить восстановление уголовного дела и соответственно предварительное расследование.

#### **11.16. Контрольные вопросы**

1. Что такое предварительное расследование?
2. Каковы критерии, задачи, значение и формы предварительного расследования?
3. Что такое предварительное следствие?
4. Что такое смешенное предварительное расследование?
5. Что представляет собой дознание?
6. Что такое общие условия производства предварительного следствия и каковы их виды?
7. Что такое подследственность и каковы ее виды?
8. Каковы правила соединения и выделения уголовных дел (материалов)?
9. В каком месте должно производиться предварительное расследование?
10. Каковы сроки предварительного расследования и порядок их продления?
11. Каковы правила расследования уголовных дел следственной группой?

12. Что такое взаимодействие органов предварительного следствия и дознания и каковы его виды?

13. Каков порядок восстановления уголовных дел?

14. Какие иные общие условия производства предварительного расследования Вам известны? Дайте общую характеристику каждой из таких.

#### **11.17. Рекомендованная литература**

1. Григорьев В.Н., Селютин А.В. Подследственность в уголовном процессе (понятие, основания и порядок поределения, проблемы разграничения): Учебное пособие.- М.: ЮИ МВД РФ, Книжный мир, 2002. – 115с.

2. Мичурина О.В. Предварительное расследование: предварительное следствие и дознание/ Уголовный процесс. Выпуск. 2.- Сборник учебных пособий.- М.: ИМЦ ГУК МВД России, 2002.

3. Воронин Э.И. Процессуальное положение органов предварительного расследования России.- Барнаул, 2001.

4. Кальницкий В.В., Ефремова Восстановление утраченных уголовных дел/ Под ред. проф. В.В. Николюка.- М.: Спарк, 2000. 90с.

5. Статкус В.Ф., Жидких А.А. Органы предварительного следствия в системе МВД РФ: история, современное состояние, перспективы/ Под ред. В.А. Алферова.- М.: Спарк, 2000.

6. Григорьев В.Н. Предварительное расследование (понятие, значение и формы): Лекция.- М.: ЮИ МВД России, 1998. –30с.

7. Тетерин Б.С., Трошкин Е.З. Возбуждение и расследование уголовных дел.- М., 1997.

8. Рыжаков А.П. Предварительное расследование.- М.: Информационно-издательский дом “Филинь”, 1997. –216с.

9. Деришев Ю.В. Органы предварительного расследования России: прошлое, настоящее, будущее.- Омск, 1997.

10. Григорьев В.Н., Лобанов А.П., Шишков А.А. Уголовно-процессуальная деятельность подразделений по организованной преступности (понятие, виды, содержание): Лекция.- М., 1996.

11. Рыжаков А.П. Предварительное расследование.- Тула, 1996. - 320с.

12. Марфицин П.Г. Общие условия производства предварительного расследования.- Омск, 1996.

13. Шарафутдинов Ш.Ф. Соединение и выделение уголовных дел в советском уголовном процессе.- Уфа, 1990.

14. Бедняков Д.М., Горбачев А.В. Взаимодействие оперуполномоченного БХСС и следователя: правовые и организационные вопросы.- Горький, 1988.

15. Дубинский А.Я. Производство предварительного расследования органами внутренних дел.- Киев, 1987. -57с.

16. Ларин А.М. Расследование по уголовному делу: процессуальные функции.- М.: Юрид. лит., 1986. -160с.

17. Кругликов А.П. Правовое положение органов и лиц, производящих дознание, в советском уголовном процессе: Учебн. пособие.- Волгоград, 1986. -43с.

18. Крылов И.Ф., Бастрыкин А.И. Розыск, дознание, следствие: Учебн. пособие.- Л., 1986. -217с.

19. Зинатуллин З.З. Подследственность уголовных дел.- Казань, 1986.

20. Гуляев А.П., Краенский Е.А. Повышение эффективности дознания по делам, отнесенным к компетенции следователя: Методические рекомендации.- М.: ВНИИ МВД СССР, 1985. -20с.

21. Павлов Н.Е. Общие условия предварительного расследования (сравнительное исследование).- М., 1982.

## **Глава 12. Привлечение в качестве обвиняемого. Предъявление обвинения**

### ***12.1. Понятие и сущность привлечения в качестве обвиняемого***

Понятие «привлечение лица в качестве обвиняемого» процессуальными используется в четырех значениях:

1. **Решение** следователя, оформляемое постановлением о привлечении лица в качестве обвиняемого.

2. **Специальный этап** стадии предварительного расследования — промежуток времени, в течении которого решается вопрос о наделении лица статусом обвиняемого, объявляется ему об этом и производится допрос обвиняемого.

3. **Совокупность** определенного рода уголовно-процессуальных действий и решений, осуществляемых и принимаемых на одноименном этапе.

4. **Процессуальный институт** — совокупность норм, касающихся оснований, условий и процедуры наделения гражданина уголовно-процессуальным статусом обвиняемого.

В каком бы значении не употреблялось названное понятие сущность его предопределена, прежде всего, назначением и местом в уголовном процессе решения о привлечении лица в качестве обвиняемого, которое оформляется постановлением, принимается на одноименном этапе досудебного производства, является основным элементом осуществляемой в этот промежуток времени деятельности, и регулируется правовыми нормами вышеуказанного уголовно-процессуального института.

Постановление о привлечении в качестве обвиняемого выносит следователь (в некоторых случаях дознаватель, прокурор, начальник

следственного отдела<sup>281</sup>) на определенном этапе расследования. Однако он может выносить такое постановление неоднократно в процессе расследования. Первое и окончательное постановления не всегда одинаковы по предъявляемым к нему законодателем требованиям, а главное по месту и значению в уголовном процессе. В учебной литературе обычно характеризуется первое постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого. Именно в таковом в полной мере проявляется сущность рассматриваемого решения, а значит и каждого из анализируемых здесь понятий.

Сущность привлечения лица в качестве обвиняемого заключается в следующем. Следователь (орган дознания), прежде чем привлечь кого-либо в качестве обвиняемого должен доказать факт совершения лицом искомого преступления, виновность последнего в его совершении и допустимость привлечения его к уголовной ответственности (отсутствии неприкосновенности, к примеру у судьи). Вынося постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого, он констатирует наличие уголовно-правового отношения между государством и лицом, совершившим преступление. Указанное обстоятельство находит свое выражение в уголовно-правовой квалификации действий обвиняемого.

Уголовно-правовая квалификация действий лица, совершившего, по мнению следователя (органа дознания), данное преступление, приводится в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого. С момента, когда следователем будет подписано такое постановление, в уголовном процессе появляется новый субъект — обвиняемый (ст. 47 УПК РФ)<sup>282</sup>.

Следовательно, осуществленное в первый раз привлечение лица в качестве обвиняемого, с одной стороны, ведет к возникновению уголовно-процессуальных отношений между следователем (дознавателем) и обвиняемым, а, с другой стороны, следователь (дознаватель), устанавливая факт совершения преступления и виновность лица, его совершившего, констатирует наличие уголовно-правового отношения между государством и лицом, совершившим, по мнению следователя (дознавателя), расследуемое преступление<sup>283</sup>.

Сущность же этапа предварительного расследования, именуемого привлечением лица в качестве обвиняемого, выражается в следующем.

1. В уголовном деле появляется важный процессуальный документ - постановление о привлечении в качестве обвиняемого, где в лаконичной форме закрепляются установленные следователем (органом дознания) сведения о существенных обстоятельствах совершенного лицом преступления, уголовно-правовая квалификация действий (бездействия) последнего и главное делается вывод о привлечении лица в качестве обвиняемого.

---

<sup>281</sup> Далее, говоря о следователе, автор подразумевает, что аналогичные права и обязанности в некоторых случаях лежат на дознавателе, прокуроре или начальнике следственного отдела, в период когда они самостоятельно производят предварительное расследование.

<sup>282</sup> Это же правило закреплено в Федеральном законе РФ "О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений"// СЗ РФ.- 1995. № 29. Ст. 2759.

<sup>283</sup> См.: Лукашевич В.З. Установление уголовной ответственности в советском уголовном процессе.- Л., 1985. С.50.

го, а также о необходимости и возможности предъявления ему обвинения по определенной статье (части, пункту) УК РФ.

2. Именно в это время (не позднее трех суток после вынесения постановления или в день привода обвиняемого) лицу постановление о привлечении в качестве обвиняемого объявляется, разъясняется сущность предъявленного обвинения, а также весь комплекс прав обвиняемого.

3. В соответствии со ст. 252 УПК РФ разбирательство дела в суде производится только в отношении обвиняемых и лишь по предъявленному ему обвинению. Изменение обвинения в суде допускается, если этим не ухудшается положение подсудимого и не нарушается его право на защиту.

4. Не допускается изменение обвинения в суде на более тяжкое или существенно отличающееся по фактическим обстоятельствам от предъявленного обвинения. Следователям (органам дознания) следует знать, что более тяжким считается обвинение, когда:

а) применяется другая норма уголовного закона (статья, часть статьи или пункт), санкция которой предусматривает более строгое наказание;

б) в обвинение включаются дополнительные, не вмененные обвиняемому факты (эпизоды), влекущие изменение квалификации преступления на закон, предусматривающий более строгое наказание, либо увеличивающие фактический объем обвинения, хотя и не изменяющие юридической оценки содеянного.

Обвинением, существенно отличающимся от первоначального, является всякое иное изменение формулировки обвинения (вменение других деяний вместо ранее предъявленных, вменение преступления, отличающегося от предъявленного по объекту посягательства, форме вины и т.п.), когда таковое ограничивает лицо в реализации своего права на защиту<sup>284</sup>.

Если изменение обвинения заключается в исключении его части (пункта) или признаков преступления, отягчающих наказание подсудимого, суд вправе продолжать разбирательство дела.

Иначе говоря, сущность привлечения лица в качестве обвиняемого заключается в том, что после принятия решения о привлечении в качестве обвиняемого впервые от имени государственного органа один из субъектов уголовного процесса именуется лицом, совершившим преступление. Он еще не обладает статусом субъекта, признанного государством виновным. Виновность определяется, констатируется и провозглашается только судом. Однако и на этом рубеже следователь (орган дознания) обладает такой совокупностью доказательств, которая его (но все же еще не государство) убеждает в том, что преступление совершено именно тем, в отношении кого им выносится постановление о привлечении в качестве обвиняемого.

---

<sup>284</sup> См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г. № 1// Комментарий к постановлениям пленумов Верховных Судов РФ (РСФСР) по уголовным делам. - 2001. С.153-154.

На данном этапе стадии предварительного расследования впервые вероятные сведения об отношении лица, совершившего преступление, к содеянному, от имени государственного органа признаются достоверными и достаточными для определения какое именно, и кто совершил преступление.

Таким образом, **сущность** решения (одноименных — постановления, этапа, деятельности и правового института) о привлечении лица в качестве обвиняемого заключается в том, что оно является процессуальным выражением уголовной ответственности (обязанности претерпеть неблагоприятные последствия за совершение преступления), существование которой выявлено следователем (дознавателем) и подтверждено определенной совокупностью доказательств.

#### **12.2. Значение решения о привлечении лица в качестве обвиняемого**

Значение акта привлечения лица в качестве обвиняемого предопределяется появлением сразу же после оформления соответствующего постановления такой процессуальной фигуры как обвиняемый, а равно предопределенностью предъявленного обвинения и невозможностью на судебных стадиях в целях изменения обвинения перехода на статью или часть (пункт) статьи, предусматривающих более строгое наказание или существенно отличающихся от предъявленного обвинения.

#### **12.3. Основания привлечения лица в качестве обвиняемого**

Основание привлечения лица в качестве обвиняемого — это такая совокупность доказательств, которая формирует уверенность следователя (дознавателя) в уголовно-правовой противоправности, общественной опасности доказываемого деяния, виновности и деликтоспособности (отсутствии уголовно-правовой неприкосновенности) привлекаемого за его совершение лица.

#### **12.4. Содержание постановления о привлечении в качестве обвиняемого**

Форма постановления о привлечении в качестве обвиняемого письменная. Постановление о привлечении в качестве обвиняемого должно состоять из вводной, описательной и резолютивной частей. Вводная часть содержит указание на:

- а) день, месяц, год составления,
- б) населенный пункт, где оно составлено, а также
- в) должность, звание (класный чин) фамилию, инициалы лица, его составившего, и
- г) номер уголовного дела, по которому оно вынесено.

Фактические обстоятельства совершения преступления, установленные в ходе расследования и содержащиеся в описательной части постановления, должны быть четко изложены в окончательном постановлении о привлечении в качестве обвиняемого, при этом квалификация пре-

ступления по конкретной статье (части, пункту) УК должна вытекать из формулировки обвинения. Если это требование не выполнено сразу, то обвинение должно перепредъявляться. А значит, как минимум, будет потрачено лишнее время, которое можно было бы использовать продуктивнее. Более того, неконкретность обвинения, расплывчатое, нечеткое изложение в постановлении формулировки обвинения нарушает право обвиняемого на защиту.

Если лицо обвиняется в совершении нескольких преступлений, вышеуказанные обстоятельства должны быть изложены применительно к каждому обвинению<sup>285</sup>. Может быть поставлен вопрос о непричастности подсудимого к совершению вмененного ему преступления, если при предъявлении обвинения не были указаны статья УК РФ, часть или пункт статьи, конкретные действия обвиняемого, либо при совершении нескольких преступлений не дана правовая оценка каждому из них и др. В некоторых регионах страны принято также в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого отражать, какие из перечисленных в нем обстоятельств признаются смягчающими, а какие отягчающими наказание.

Исходя из редакции п. 4 ч. 2 ст. 171 УПК РФ, в постановлении о привлечении лица в качестве обвиняемого описываются не все обстоятельства, подлежащие в соответствии со ст. 73 УПК РФ доказыванию. Некоторых из них в рассматриваемом постановлении просто не должно быть. Речь идет о п. 5 ч. 1 ст. 73 УПК РФ (обстоятельствах, исключающие преступность и наказуемость деяния). Нет необходимости, к примеру, в постановлении о привлечении лица в качестве обвиняемого отражать и обстоятельства, которые могут повлечь за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания (п. 7 ч. 1 ст. 73 УПК РФ).

В постановлении о привлечении в качестве обвиняемого несовершеннолетнего и некоторых других лиц, — считает Ю.И. Стецовский, — должны указываться данные, характеризующие личность обвиняемого. Сведения о его возрасте, настоящем и прошлом необходимы для обвинения и защиты от него<sup>286</sup>.

Формулировка обвинения (описательная часть) должна содержать изложение конкретных фактических обстоятельств события преступления, а также логические доводы, обосновывающие квалификацию этого деяния по конкретной статье (части, пункту) УК РФ и свидетельствующие о совершении его именно тем лицом, которому предъявлено обвинение. Так, к примеру, высший орган правосудия нашего государства настоятельно требует при квалификации хулиганских действий в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого отражать, по какому именно ква-

---

<sup>285</sup> См.: О практике применения судами законов, обеспечивающих обвиняемому права на защиту: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 16 июня 1978 г. № 5// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С. 136.

<sup>286</sup> Стецовский Ю.И. Если человек обвинен в преступлении.- М., 1988. С.154.

лифицирующему признаку деяние виновного признается уголовно наказуемым (злостным) хулиганством<sup>287</sup>.

Привлекая лицо в качестве обвиняемого за совершение преступления по признакам, относящимся к оценочным категориям (тяжкие или общественно опасные последствия, крупный или значительный ущерб, значительный размер, существенный вред и другие), следователь не должен ограничиваться ссылкой на соответствующий признак, а обязан привести в описательной части постановления обстоятельства, анализ которых позволил сделать вывод о наличии в содеянном вышеуказанного признака. При этом все утверждения и выводы должны основываться на материалах уголовного дела.

Фабула обвинения должна состояться из всем понятных выражений. Она затем будет повторена в обвинительном заключении, а также в приговоре. Именно поэтому недопустимо в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого (особенно в последнем из таковых) употреблять неточные формулировки, использовать непринятые сокращения и слова, неприемлемые в официальных документах, а также загромождать фабулу обвинения описанием обстоятельств, не имеющих отношения к рассматриваемому делу. Приводимые в анализируемом процессуальном документе технические и иные специальные термины, а также выражения местного диалекта должны быть разъяснены. Помимо этого следует избегать изложения в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого не вызываемых необходимостью формулировок, в подробностях описывающих способы совершения преступлений, связанных с изготовлением наркотических средств, взрывчатых веществ и т.п., а также посягающих на половую неприкосновенность граждан или нравственность несовершеннолетних.

Закон не указывает на обязательность изложения в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого доказательств, обосновывающих обвинение. Необходимо и достаточно изложить сведения о фактических обстоятельствах деяния, поскольку они устанавливаются материалами дела, и дать произошедшему уголовно-правовую оценку.

Иногда в постановление о привлечении в качестве обвиняемого вносятся некоторые исправления. Их принято оговаривать, а точность оговорок удостоверить подписью следователя. Не оговоренные и не подписанные следователем исправления, касающиеся существенных обстоятельств (например, квалификации преступления), могут привести к постановке вопроса о нарушении права обвиняемого на защиту<sup>288</sup>.

Резолютивная часть постановления о привлечении в качестве обвиняемого начинается после слова “постановил”. Она представляет собой

---

<sup>287</sup> См.: О судебной практике по делам о хулиганстве: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 декабря 1991 г.// Сборник постановлений Пленума Верховного Суда РФ 1961-1993.- М.: Юрид. лит., 1994.

<sup>288</sup> Эти выводы позволяют сделать анализ положений, изложенных в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ “О судебном приговоре”. См.: Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1996. № 7.



формулировку принимаемого решения: “привлечь” лицо (фамилия, имя, отчество дата и место его рождения) “в качестве обвиняемого по настоящему делу, предъявив ему обвинение в совершении преступления(ий), предусмотренного(ых)”; далее указываются статьи (части, пункты) УК РФ, предусматривающие ответственность за вменяемые лицу преступления.

### **12.5. Процессуальный порядок привлечения в качестве обвиняемого и предъявления обвинения**

#### **12.5.1. Структура этапа привлечения лица в качестве обвиняемого**

Этап привлечения лица в качестве обвиняемого может рассматриваться в широком и узком смысле слова. В широком смысле он включает в себя предъявление обвинения вместе с допросом обвиняемого, а в узком - деятельность, состоящую всего лишь из трех элементов:

а) констатации, что доказательства, достаточные для формирования у следователя (дознателя) уверенности в уголовно-правовой противоправности, общественной опасности деяния, виновности и деликтоспособности привлекаемого за его совершение лица, собраны;

б) получения письменного согласия от компетентного органа (должностного лица) на привлечение к уголовной ответственности субъекта, наделенного статусом депутатской или какой-либо иной неприкосновенности;

в) вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого. С этого момента в уголовном процессе появляется обвиняемый, а значит в буквально лицо привлечено в качестве обвиняемого.

Первая и третья из вышеперечисленных частей привлечения в качестве обвиняемого обязательные, вторая - факультативная и поэтому в большинстве дел отсутствует. Обычно вопрос о привлечении к уголовной ответственности решается в отношении людей, не обладающих правом неприкосновенности. В отношении них нет необходимости испрашивать у кого-либо разрешения на привлечение к уголовной ответственности. Сразу после того как следователь получит все необходимые доказательства, он должен приступать к составлению постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого.

#### **12.5.2. Первое предъявление обвинения**

Первое предъявление обвинения необязательно окончательно. Лицо должно быть привлечено в качестве обвиняемого сразу после того, как собраны достаточные доказательства для этого. Однако к моменту предъявления обвинения собирание информации еще не закончено. Поэтому вывод о достаточности доказательств для предъявления обвинения данному лицу не может рассматриваться как окончательный. Если собранные доказательства достаточны для предъявления обвинения, но пока еще до конца не отработаны версии о совершении лицом других преступлений,

обвинение предъявляется по тем фактам, в отношении которых имеются достаточные доказательства, а вопрос о необходимости изменения обвинения решается по мере проверки каждой из версий. В зависимости от собранных в последствии данных обвинение может быть дополнено или изменено.

Вопросы, связанные со всей совокупностью отягчающих и смягчающих наказание обстоятельств, не охватываемых признаками состава преступления, точный характер и размер ущерба, если он не влияет на квалификацию, и другие обстоятельства могут быть выяснены и после предъявления обвинения.

### 12.5.3. Вызов обвиняемого

Совершеннолетний обвиняемый вызывается к следователю (дознавателю) путем направления по его адресу письменного уведомления - повестки. В этом процессуальном документе указывается фамилия, имя, отчество и адрес места жительства лица, которое вызывается в качестве обвиняемого, в каком качестве он вызывается, должность, фамилия и инициалы должностного лица, которое вызывает обвиняемого и к которому он приглашается, по какому адресу должен прийти обвиняемый, день и час явки, а также последствия неявки. Рекомендуются в повестке, кроме того, указывать, что приглашается он для предъявления обвинения и что может прийти вместе с защитником либо просить следователя об обеспечении участия защитника.

Несовершеннолетний обвиняемый в возрасте от 14 до 16 лет вызывается на допрос через его родителей, усыновителей, опекунов или попечителей, представителей учреждений или организаций, на попечении которых он находится, либо через администрацию по месту его работы или учебы. Иной порядок вызова на допрос допускается лишь в случае, когда это вызывается обстоятельствами уголовного дела.

Лицо, содержащееся под стражей, вызывается через администрацию места заключения.

Находящийся на свободе обвиняемый не вправе без уважительной причины не явиться к следователю (дознавателю) в назначенный срок. Уважительными причинами неявки обвиняемого по вызову следователя (дознавателя) признаются:

- 1) болезнь, реально лишающая обвиняемого возможности явиться;
- 2) несвоевременное получение либо неполучение повестки;
- 3) смерть близких родственников обвиняемого;
- 4) стихийные бедствия и
- 5) иные существенные обстоятельства, лишающие обвиняемого возможности явиться в назначенный срок

Между тем если обвиняемый не явился по вызову (обычно дважды не явился) без уважительной причины, к нему может быть применен привод (ст. 113 УПК РФ). Привод обвиняемого без предварительного вызова может быть применен только в тех случаях, когда обвиняемый скрывается

от органов предварительного расследования или не имеет определенного места жительства. О приводе следователь составляет постановление, которое объявляется обвиняемому, и исполняется по поручению следователя (дознателя) органом дознания, обычно органом внутренних дел. Согласно закону привод обвиняемого не может производиться в ночное время, за исключением случаев, не терпящих отлагательства.

#### **12.6. Подготовительная часть предъявления обвинения**

Перед предъявлением обвинения необходимо удостовериться в личности обвиняемого, который явился по вызову или доставлен приводом, чтобы избежать каких-либо ошибок на этот счет. Удостоверение личности производится путем проверки паспорта или иного документа, а также путем выяснения анкетных данных явившегося лица и сопоставления их с теми сведениями, которые содержатся в материалах уголовного дела.

В случае участия кого-либо еще при предъявлении обвинения следователь выясняет личность каждого из присутствующих. Кроме того, проверяет наличие у лица, представившегося защитником обвиняемого, соответствующего удостоверения и ордера на ведение защиты, выдаваемого соответствующим адвокатским образованием.

#### **12.7. Содержание действия, именуемого законом “предъявление обвинения”**

Предъявляя обвинение, следователь согласно ст. 172 УПК РФ обязан:

а) объявить обвиняемому (его защитнику) постановление о привлечении в качестве обвиняемого, то есть зачитать или дать прочесть вслух обвиняемому (защитнику) текст данного процессуального документа;

б) разъяснить обвиняемому существо сформулированного обвинения, изложенного в описательной части постановления о привлечении в качестве обвиняемого, то есть объяснить содержание требований уголовного закона и ответить на вопросы, которые возникнут у обвиняемого в связи с фактом предъявления ему обвинения;

в) перечислить и разъяснить обвиняемому его права в уголовном процессе;

г) предложить обвиняемому, а в случае участия такового - и защитнику, удостоверить факт того, что в определенные день и час им объявлено постановление о привлечении в качестве обвиняемого и разъяснены права обвиняемого.

О разъяснении обвиняемому его прав делается отметка на постановлении о привлечении в качестве обвиняемого, которая подписывается обвиняемым. Следует стремиться к разъяснению всех, а не только предусмотренных ст. 47 УПК РФ прав и обязанностей обвиняемого. Обвиняемому необходимо также разъяснить все права, предусмотренные ст. ст. 11, 151, 198 (права обвиняемого при назначении и производстве судебной

экспертизы) УПК РФ, а также ст. 51 Конституции РФ и др. Хорошо, если этими правами (а не только статьи закона, в которых они закреплены) будут дополнен перечень прав обвиняемого, содержащийся в прилагаемом к ст. 476 УПК РФ бланке № 92.

#### **12.8. Порядок предъявления обвинения по делам, по которым обязательно участие защитника**

Особый порядок предъявления обвинения существует по делам, по которым обязательно участие защитника. Защитник обязан присутствовать при предъявлении обвинения лицам, которые в силу своих физических или психических недостатков не могут сами осуществлять свое право на защиту; лицам, не владеющих языком, на котором ведется производство по уголовному делу; лицам, обвиняемым в совершении преступлений, за которые в качестве меры наказания может быть назначено наказание в виде лишения свободы на срок свыше пятнадцати лет, пожизненное лишение свободы или смертная казнь; несовершеннолетним; а также по делам подлежащим рассмотрению судом с участием присяжных заседателей; когда обвиняемый заявил ходатайство о рассмотрении уголовного дела в порядке, установленном главой 40 УПК РФ и если подозреваемый, обвиняемый не отказался от защитника в порядке, установленном ст. 52 УПК РФ.

Как правило, вопрос об участии защитника разрешается самим обвиняемым, его законным представителем, а также другими лицами по поручению или с согласия обвиняемого. Поэтому следователь обязан разъяснить обвиняемому его право пригласить защитника. Следователь не может отказать в допуске защитника, приглашенного обвиняемым. Следователь не имеет права назначить защитника без согласия обвиняемого. Заменить одного защитника другим можно лишь по ходатайству или с согласия обвиняемого.

По делам несовершеннолетних, а также и лиц, которые в силу своих физических или психических недостатков не могут сами осуществлять свое право на защиту, следователь при отсутствии приглашенного защитника направляет в совет адвокатской палаты субъекта Российской Федерации или действующие в районе адвокатские образования требование о назначении защитника.

Обвиняемый может в любой момент отказаться от защитника, однако такой отказ допустим лишь по инициативе самого обвиняемого. Следователь (дознатель) не вправе оказывать давление на обвиняемого с целью заставить его отказаться от защитника.

Между тем заявленный обвиняемым отказ от защитника для следователя (дознателя и др.) не обязателен (ч. 2 ст. 52 УПК РФ).

### **12.9. Предъявление обвинения, когда обвиняемый не владеет языком, на котором ведется судопроизводство**

Если обвиняемый не владеет языком, на котором ведется судопроизводство, следователь (дознатель) обязан при предъявлении обвинения, так же как и при допросе обвиняемого, пригласить переводчика, который осуществит перевод постановления о привлечении в качестве обвиняемого на родной язык обвиняемого или на другой язык, которым последний владеет. Исходя из положений ст. 5 Европейской конвенции “О защите прав человека и основных свобод”, содержание предъявленного обвинения должно быть сообщено обвиняемому на понятном ему языке. В анализируемой ситуации на постановлении о привлечении в качестве обвиняемого помимо подписи обвиняемого и следователя (дознателя) должен поставить свою подпись переводчик.

### **12.10. Допрос обвиняемого**

#### **12.10.1. Понятие допроса обвиняемого**

Допрос обвиняемого — обязательное после предъявления обвинения следственное действие, состоящее в получении следователем в установленном законом порядке показаний обвиняемого. У этого следственного действия много общего с допросом свидетеля (потерпевшего).

#### **12.10.2. Основания, условия и основные правила допроса обвиняемого**

Основания допроса обвиняемого подразделяются на два вида:

- основания первого допроса;
- основания второго и последующих допросов.

Основания первого допроса таковы.

**Фактическое основание первого допроса обвиняемого** - это совокупность доказательств, создающих уверенность следователя (дознателя) в уголовно-правовой противоправности, общественной опасности доказываемого деяния, виновности и деликтоспособности приглашенного для предъявления обвинения и допроса лица.

**Юридическое основание первого допроса обвиняемого** - предъявление лицу постановления о привлечении в качестве обвиняемого и предложение дать показания.

В последующем обвиняемый может быть допрошен при наличии оснований, аналогичных основаниям допроса свидетеля (потерпевшего)<sup>289</sup>.

**Условия** производства допроса обвиняемого.

1. Допрос не должен начинаться пока обвиняемому не предоставлена возможность встретиться с защитником либо письменно заявить, о нежелании иметь защитника (п. 9 ч. 4 ст. 47 УПК РФ).

2. Допрос не может быть начат без защитника, если участие последнего в деле обязательно (ч. 1 ст. 173 УПК РФ).

---

<sup>289</sup> Подробнее о допросе свидетеля (потерпевшего) см. раздел 3.10.1.

3. Повторный допрос обвиняемого по тому же обвинению в случае его отказа от дачи показаний на первом допросе можно провести только по просьбе самого обвиняемого.

Во всем остальном условия допроса обвиняемого такие же, как и условия допроса свидетеля и потерпевшего (наводящие вопросы не допускаются, нельзя проводить допрос в ночное время, за исключением случаев, не терпящих отлагательства, и др.) Следует обратить внимание лишь на то, что участие педагога или психолога при допросе несовершеннолетнего обвиняемого не достигшего возраста шестнадцати лет либо достигшего этого возраста, но страдающего психическим расстройством или отстающего в психическом развитии, обязательно.

**Правила** допроса обвиняемого в основном такие же, как и у допроса свидетеля и потерпевшего (показания обвиняемого записываются от первого лица и по возможности дословно; обвиняемый может пользоваться документами и записями и др.). Специфика их заключается лишь в следующем:

1. К допросу следует приступать немедленно после предъявления обвинения (ч. 1 ст. 173 УПК РФ), если обвиняемый против этого не возражает.

2. Следователь не может отказать обвиняемому в допросе (п. 3 ч. 4 ст. 47 УПК РФ).

3. После каждого случая оглашения обвиняемому нового обвинения, он должен быть допрошен по правилам первого допроса обвиняемого.

4. Следователь обязан выяснить, на каком языке обвиняемый желает давать показания (ч. 2 ст. 173 УПК РФ).

5. Если в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого имеются некоторые исправления, следующий за предъявлением обвинения допрос обвиняемого нужно строить так, чтобы из содержания протокола следственного действия было ясно, что исправления в постановление о привлечении в качестве обвиняемого внесены до предъявления обвинения.

### 12.10.3. Порядок допроса обвиняемого

Порядок допроса обвиняемого .

1. Принимается решение о необходимости и возможности допроса обвиняемого.

2. Готовится видео-, аудио аппаратура.

3. Приглашаются защитник, педагог и иные лица, необходимые для участия в допросе.

4. Следователь фиксирует в протоколе данные о личности, допрашиваемого: фамилию, имя, отчество, дату и место рождения, гражданство, образование, семейное положение, состав его семьи, место работы, или учебы, род занятий или должность, местожительство, наличие судимости и иные сведения, имеющие значение для уголовного дела.

5. Разъясняет права, обязанности, ответственность, а также порядок производства допроса участвующим в следственном действии лицам (если есть в этом необходимость, они предупреждаются о неразглашении данных предварительного следствия), в том числе право обвиняемого отказать от дачи показаний, уличающих в совершении преступлений его самого или близких родственников.

6. У обвиняемого выясняется, признает ли он себя виновным, желает ли дать показания по существу предъявленного обвинения и на каком языке. В протоколе фиксируется ответ примерно такого содержания: «Предъявленное обвинение, изложенное в постановлении от 01 сентября 1997 г., мне понятно. Виновным себя в совершении преступлений, предусмотренных п. п. «а», «б», «в» ч. 2 ст. 158 и ст. 15, п. п. «а», «б», «в» ч. 2 ст. 158 УК, признаю частично, показания желаю давать на русском языке». Между тем вину он может и не признать или признать полностью. Правильность сделанной записи обвиняемый подтверждает своей подписью.

7. Если обвиняемый откажется от дачи показаний, следователь делает соответствующую запись в протоколе его допроса.

8. Обвиняемому предлагается рассказать все ему известное по существу обвинения. После рассказа обвиняемого следователь может задать ему вопросы.

9. Результаты допроса и факт применения видео-, звукозаписи протоколируются также как при допросе свидетеля по правилам ст. ст. 166, 174, 190 УПК РФ.

#### **12.11. Контрольные вопросы**

1. Что означает термин «привлечение в качестве обвиняемого»?
2. В чем заключается сущность и значение привлечения в качестве обвиняемого?
3. Что является основанием привлечения лица в качестве обвиняемого?
4. Каково содержание постановления о привлечении в качестве обвиняемого?
5. Каков процессуальный порядок привлечения в качестве обвиняемого и предъявления обвинения?
6. Каков порядок предъявления обвинения?
7. Каковы понятие, основания, условия и порядок допроса обвиняемого?

#### **12.12. Рекомендованная литература**

1. Рыжаков А.П. Обвиняемый.- М.: Издательство “Приор”, 1999. – 144с.
2. Волынская О.В., Яковенко В.Е. Процессуальные гарантии законного и обоснованного привлечения лица в качестве обвиняемого: Лекция.- М.: Юридический институт МВД России, 1997. -26 с.

3. Громов Н.А. и др. Предъявление, изменение, дополнение обвинения и допрос обвиняемого.- Саратов, 1994.
4. Громов Н.А. Институт привлечения к уголовной ответственности.- Саратов, 1991.
5. Дубинский А.Я., Сербулов В.А. Привлечение в качестве обвиняемого.- Киев, 1989.
6. Липец А.Я., Сивачев А.В., Осин В.В. Законность и обоснованность предъявления обвинения.- М., 1988.
7. Стецовский Ю.И. Если человек обвинен в преступлении.- М., 1988.
8. Лукашевич В.З. Установление уголовной ответственности в уголовном процессе.- Л.: ЛГУ, 1985.
9. Шимановский В.В. Привлечение в качестве обвиняемого на предварительном следствии: Учебное пособие.- Л., 1983.
10. Карнеева Л.М., Чувилев А.А. Обеспечение законности и обоснованности привлечения в качестве обвиняемого.- М., 1976.
11. Карнеева Л.М. Привлечение к уголовной ответственности: Законность и обоснованность.- М., 1971.
12. Фаткулин Ф.Н. Изменение обвинения.- М., 1971. -164с.

### **Глава 13. Производство следственных действий**

#### ***13.1. Понятие, виды и общая характеристика следственных действий***

Следственные действия - это группа уголовно-процессуальных действий органа предварительного расследования, являющихся основными средствами установления обстоятельств, имеющих значение для дела, и характеризующихся детальной самостоятельной процедурой производства<sup>290</sup>.

Система следственных действий включает в себя:

- 1) осмотр (ст. 176-178, 180 УПК РФ);
- 2) эксгумацию (ст. 178, 180 УПК РФ);
- 3) освидетельствование (ст. 179, 180 УПК РФ);
- 4) следственный эксперимент (ст. 181 УПК РФ);
- 5) обыск (ст. 182, 184 УПК РФ);
- 6) выемку (ст. 183 УПК РФ);
- 7) наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотр и выемку (ст. 185 УПК РФ);
- 8) контроль и запись переговоров (ст. 186 УПК РФ);
- 9) допрос свидетеля, потерпевшего (ст. 187-191 УПК РФ), подозреваемого (ч. 4 ст. 92 УПК РФ), обвиняемого (ст. ст. 173, 174 УПК РФ), эксперта (ст. 205 УПК РФ) и (или) специалиста (ч. 4 ст. 80 УПК РФ);

---

<sup>290</sup> За основу взято определение А.А. Чувилева и Т.Н. Добровольской. Чувилев А.А., Добровольская Т.Н. Особенности преподавания курса уголовного процесса в вузах МВД СССР. Вопросы методики чтения проблемных лекций по Особенной части. Учебно-методический материал.- М.: МВШМ МВД СССР, 1986. С.33-35.



- 10) очную ставку (ст. 192 УПК РФ);
- 11) предъявление для опознания (ст. 193 УПК РФ),
- 12) проверку показаний на месте (ст. 194 УПК РФ);
- 13) производство судебной экспертизы (ст. 195-201, 203, 204, 207 УПК РФ);
- 14) получение образцов для сравнительного исследования (ст. 202 УПК РФ);
- 15) наложение ареста на имущество (ст. 115 УПК РФ)<sup>291</sup>.

#### 13.1.1. Критерии следственного действия

Критерии следственного действия.

1) Познавательная направленность. Следственное действие всегда направлено на собирание и проверку доказательств (а не любой информации), даже если в его результате доказательства и не получено. Тем не менее направленность на собирание доказательств это не одно и то же, что и направленность на обнаружение, фиксацию фактических данных, имеющих отношение к делу. К примеру, опрос лиц (п. 2 ч. 3 ст. 86 УПК РФ) это не допрос. Отличие этих процессуальных действий заключается уже в том, что допрос обеспечивается государственным принуждением. Дача показаний на допросе в большинстве случаев - обязанность, при опросе - только лишь право. Допрос - следственное действие, опрос таковым не является.

2) Обеспечение государственным принуждением - это второй критерий.

3) Следственное действие существенно затрагивает права и законные интересы граждан. Это третий критерий. Прежде всего по этому критерию получение образцов для сравнительного исследования относится к числу следственных действий.

4) Наличие детально разработанной и закреплённой в уголовно-процессуальном законе процедуры - последний, четвертый, критерий.

#### 13.1.2. Общие условия производства следственных действий

1. Следственное действие производится после возбуждения уголовного дела. Только осмотр места происшествия и то, лишь в случаях, не терпящих отлагательства, может быть осуществлен до возбуждения уголовного дела.

2. Следователь (дознатель и др.) должен располагать специальным основанием для производства именно этого следственного действия.

3. Следственное действие должно производиться лишь лицом, принявшим уголовное дело к производству, либо по его поручению.

---

<sup>291</sup> Почему наложение ареста на имущество может быть следственным действием, а также его характеристику см. раздел «Наложение ареста на имущество» главы 6 настоящего учебника.

4. Производство следственного действия в ночное время не допускается, за исключением случаев, не терпящих отлагательства (ч. 3 ст. 164 УПК РФ).

5. Должно быть точно установлено, что при производстве следственного действия не будут:

а) нарушены те права и (или) законные интересы участвующих в нем (других) лиц, ограничение которых не предусмотрено уголовно-процессуальным законом;

б) унижаться честь и (или) достоинство участвующих в искомом действии лиц, а также окружающих.

в) ставится под угрозу здоровье и (или) жизнь лиц, участвующих в производстве следственного действия.

6. Протоколирование. Результаты и ход производства следственного действия оформляются протоколом. Без составления соответствующего протокола производство следственного действия бессмысленно.

#### 13.1.3. Общие правила производства и протоколирования следственных действий

Общие правила производства следственных действий следующие:

1) Прежде чем преступить к производству эксгумации, освидетельствования, обыска, выемки следователь (дознатель и др.) выносит постановление.

2) Перед судом с согласия прокурора возбуждается ходатайство о производстве личного обыска, за исключением случаев, предусмотренных ст. 93 УПК РФ; наложения ареста на имущество, наложении ареста на корреспонденцию, разрешении на ее осмотр и выемку в учреждениях связи; производстве осмотра жилища при отсутствии согласия проживающих в нем лиц; обыска и (или) выемки в жилище; выемки предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах в банках и иных кредитных организациях.

3) Нельзя приступать к осуществлению следственных действий в ночное время (за исключением случаев, не терпящих отлагательства).

4) Не допускается применение насилия, угроз и иных незаконных мер, а равно создание опасности для жизни и здоровья участвующих в них лиц, при производстве следственного действия.

5) К участию в следственном действии может быть привлечено должностное лицо органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, о чем делается соответствующая отметка в протоколе.

6) Привлекая лиц, указанных в ст. ст. 42-49, 54-60 УПК РФ, к участию в следственном действии, следователь (дознатель и др.) обязан удостовериться в их личности, разъяснить им права, обязанности, ответственность, а также порядок производства соответствующего следственного действия.

7) Потерпевший, свидетель, специалист, эксперт или переводчик предупреждается об ответственности, предусмотренной ст. ст. 307 и 308 УК РФ.

8) Следователь (дознатель и др.) вправе применить при производстве следственного действия технические средства и способы обнаружения, фиксации сведений, изъятия следов преступления и вещественных доказательств.

9) Протокол о производстве следственного действия составляется в ходе следственного действия или непосредственно после его окончания следователем (дознателем и др.) в соответствии с правилами, закрепленными в ст. 166 УПК РФ<sup>292</sup>.

#### 13.1.4. Судебный порядок получения разрешения на производство следственного действия

Следственные действия, которые перечислены во втором из общих правил производства следственных действий, по общему правилу производятся по постановлению судьи. Порядок принятия данного решения следующий:

1) прокурор или следователь (дознатель) с согласия прокурора путем вынесения специального постановления и обращения с ним в суд возбуждает перед судом ходатайство о производстве следственного действия;

2) в течение 24 часов с момента поступления, с участием прокурора или следователя (или без такового) ходатайство рассматривается судьей районного суда или военного суда соответствующего уровня по месту производства предварительного следствия (производства следственного действия);

3) судьей выносится постановление о разрешении производства следственного действия или об отказе в его производстве с указанием мотивов отказа.

Без предварительного судебного решения данные следственные действия могут быть произведены только в исключительных обстоятельствах. Речь идет о случаях, когда производство осмотра жилища, обыска и выемки в жилище, а также личного обыска не терпит отлагательства. В такой ситуации для их производства достаточно постановления следователя. Нет необходимости даже получать согласие прокурора.

После проведения такого следственного действия следователь в течение 24 часов с момента начала его производства обязан уведомить судью и прокурора о своих действиях. К уведомлению прилагаются копии постановления о производстве следственного действия и протокола следственного действия для проверки законности решения о его производстве.

---

<sup>292</sup> О требованиях к протоколу следственного действия и правилах его оформления см. раздел «Протоколы следственных действий и судебного заседания» главы 5 настоящего учебника.

Не позднее 24 часов с момента поступления уведомления, судья проверяет законность произведенного следственного действия и выносит постановление о его законности или незаконности. Если проведенное следственное действие признано незаконным, все доказательства, полученные в ходе его осуществления (протокол следственного действия, изъятые предметы и документы, слепки, следы и т.п.), признаются недопустимыми, со всеми вытекающими из этого признания последствиями.

### **13.2. Осмотр**

#### **13.2.1. Понятие и виды осмотров**

Осмотр - это следственное действие, направленное на собирание доказательств в основном путем наблюдения за не являющимся телом человека объектом и отражения его результатов в соответствующем протоколе. Принуждение в рамках этого следственного действия может применяться только, если решение об его производстве принято в порядке ст. 165 УПК РФ. Сущность осмотра заключается не в поиске и изъятии, а в обозрении и изучении обстановки (предметов, документов и т.п.).

Главное отличие осмотра от выемки, обыска и некоторых других следственных действий - при осмотре (за исключением осмотра жилища, производимого по решению принятому в порядке ст. 165 УПК РФ) нельзя применять принуждение. Если руководитель предприятия возражает против осмотра его офиса и не пускает на место происшествия, следственно-оперативная группа не вправе производить осмотр. Если есть к тому основания, можно приступить к обыску, в процессе которого будет осуществлено обозрение и изучение обстановки, то есть, по сути, осмотр, однако не как самостоятельное следственное действие, а лишь как часть другого - обыска.

По объектам исследования осмотры подразделяются на осмотр места происшествия и иные осмотры.

Осмотры места происшествия бывают:

- а) осмотры места происшествия - местности,
- б) осмотры места происшествия - жилища,
- в) осмотры места происшествия - иного помещения,
- «Иные осмотры» подразделяются на осмотр:

- а) местности,
- б) жилища,
- в) иного помещения;
- г) предметов,
- д) документов, (в том числе фонограммы записи переговоров и почтово-телеграфных отправок)<sup>293</sup>, на которые наложен арест),
- е) живых существ (за исключением тела человека),
- ж) трупа.

---

<sup>293</sup> Исходя из редакции п. 8 ч. 2 ст. 29, п. 8 ч. 2 ст. 213, п. 2 ч. 3 ст. 239 УПК РФ данный вид осмотра допустимо именовать и осмотром **арестованной** почтово-телеграфной корреспонденции.

По непосредственным задачам, а также месту в уголовном процессе осмотра можно разделить на те, которые производятся:

- до возбуждения уголовного дела и
- после возбуждения уголовного дела;
- первоначальные,
- повторные,
- дополнительные.

По кругу участников:

- с участием специалиста и
- без такового.

### 13.2.2. Основания и условия производства осмотра. Особенности принятия решения об осмотре жилища

Фактическим основанием производства осмотра является проявляющаяся в процессуальных документах (поводе к возбуждению уголовного дела, доказательствах и т.п.) необходимость выяснения обстановки происшествия, а равно иных обстоятельств, имеющих значение для дела, а также возможность такового путем одного лишь наблюдения.

За исключением принудительного осмотра жилища, который осуществляется по решению суда (по вынесенному в порядке ч. 5 ст. 165 УПК РФ постановлению лица, производящего расследование), закон не требует решение о производстве осмотра оформлять постановлением (письменно). Однако, по общему правилу, целесообразно и это решение закреплять в материалах дела. Обычно оно отражается в начале протокола этого следственного действия.

О постановлении, кроме того, упоминается применительно к осмотру трупа. Однако таковое фиксирует в себе решение не об осмотре трупа, а об эксгумации, которая является самостоятельным следственным действием.

**Условия** (правила) производства осмотра включают в себя общие условия (правила) производства любого следственного действия<sup>294</sup> и специфические условия (правила) производства осмотра. Специфические условия (правила) осмотра следующие:

- 1) осмотр производится с участием не менее чем двух понятых, за исключением случаев, предусмотренных ч. 3 ст. 170 УПК РФ (ст. 170 УПК РФ);
- 2) при осмотре нельзя применять принуждение, за исключением осмотра жилища, осуществляемого по решению суда или по правилам ч. 5 ст. 165 УПК РФ;
- 3) обязательное участие судебно-медицинского эксперта, а при невозможности его участия - врача при осмотре трупа. О враче законодатель

---

<sup>294</sup> Перечень таковых дан в разделе «Общие условия производства следственных действий» настоящей главы.

говорит как о лице, состоящем на определенной должности и соответственно обладающим правовым статусом врача (ч. 1 ст. 178 УПК РФ);

4) в протоколе осмотра нельзя фиксировать показания потерпевшего, свидетелей и других принимающих участие в нем лиц.

### 13.2.3. Порядок проведения осмотра

Порядок проведения осмотра следующий:

1) приглашаются понятые, а при необходимости специалист (судебно-медицинский эксперт, врач), обвиняемый, подозреваемый, потерпевший, свидетель или другие лица. Им разъясняются права, обязанности, ответственность, цели и порядок производства осмотра;

2) осуществляется наблюдение, измерение и фиксация результатов осмотра в протоколе следственного действия;

3) поиск следов, предметов (документов), которые могут иметь отношение к делу;

4) осмотр обнаруженных предметов и документов, а в случае необходимости для дела и изъятие таковых. Отражение в протоколе осмотра отличительных признаков каждой изъятых вещи и точного места ее обнаружения с привязкой к местности;

5) упаковка изъятых, опечатывание, удостоверение подлинности упаковки подписями следователя и понятых;

6) завершение протоколирования следственного действия по правилам ст. ст. 166, 167, 180 УПК РФ.

В необходимых случаях при осмотре следователь производит фото-, кино-, видеосъемку, составляет чертежи, планы, схемы, изготавливает слепки и оттиски следов.

Перед тем как приступить к осмотру, если он осуществляется на территории или в помещении предприятия, организации, учреждения, необходимо пригласить для участия в осмотре их представителя.

## 13.3. Эксгумация

### 13.3.1. Общая характеристика

Эксгумация – это урегулированное ст. 178 УПК РФ следственное действие, основное содержание которого заключается в извлечении трупа из места его правомерного (официального<sup>295</sup>) захоронения.

Осмотр трупа и эксгумация два разных следственных действий. Для того чтобы приступить к осмотру трупа, не нужно выносить постановления. Эксгумация без вынесения постановления, а в предусмотренных ст. 178 УПК РФ случаях и без решения суда – нарушение закона, которое

---

<sup>295</sup> Аналогичное определение эксгумации дается и другими авторами. См.: Сазонов Б.И. Глава 24. Осмотр. Освидетельствование. Следственный эксперимент // Комментарий к уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации/ Под общей ред. В.И. Радченко.- М.: ЗАО «Юридический Дом «Юстицинформ», 2003. С. 423.

может привести к признанию протокола эксгумации и всех полученных в связи с ее производством доказательств не имеющими юридической силы.

Соответственно юридическое основание эксгумации – это постановление следователя (дознателя и др.). А в случае, если близкие родственники или родственники покойного возражают против проведения данного следственного действия, дополнительно требуется получение на это разрешения суда.

Фактическое основание эксгумации - это наличие достоверных доказательств о том, что в определенное место, является местом захоронения и в нем захоронен труп, на котором или внутри которого могли остаться следы, имеющий значение для дела.

**Условия** (правила) эксгумации состоят из общих условий (правил) производства любого следственного действия<sup>296</sup> и специфических условий (правил) эксгумации:

1) уведомление близких родственников или родственников покойного о необходимости эксгумации и принятом по этому поводу следователем решении;

2) эксгумация производится с участием двух понятых (ст. 170 УПК РФ);

3) обязательное участие судебно-медицинского эксперта, а при невозможности его участия - врача (ч. 1 ст. 178 УПК РФ);

4) при эксгумации нельзя применять принуждение, за исключением эксгумации, осуществляемого по решению суда или по правилам ч. 5 ст. 165 УПК РФ.

### 13.3.2. Порядок проведения эксгумации

Порядок проведения эксгумации следующий:

1. Принимается решение о необходимости и возможности эксгумации.

2. Выносится постановление о производстве эксгумации.

3. Об эксгумации уведомляются близкие родственники или родственники покойного.

4. Если кто-либо из близких родственников или родственников покойного возражает против эксгумации, следователь (дознатель и др.) выносит постановление о возбуждении перед судом ходатайства о разрешении эксгумации. Получается согласие на возбуждение такого ходатайства от прокурора, после чего постановление направляется в суд.

5. Суд выдает разрешение о производстве эксгумации.

6. Приготавливаются необходимые для эксгумации технические средства.

---

<sup>296</sup> Перечень таковых дан в разделе «Общие условия производства следственных действий» настоящей главы.

7. Решение об эксгумации, месте и времени производства данного следственного действия доводится до ведения администрации соответствующего места захоронения.

8. Приглашаются понятые, судебно-медицинский эксперт, а при невозможности его участия – врач. При необходимости для участия в эксгумации приглашаются также специалист, обвиняемый, подозреваемый, потерпевший, свидетель или другие лица. Рекомендуются приглашать также представителя администрации соответствующего места захоронения. Всем участвующим в следственном действии разъясняются их права, обязанности, ответственность, цели и порядок производства эксгумации (если есть в этом необходимость, они предупреждаются о неразглашении данных предварительного следствия).

9. Постановление о производстве эксгумации оглашается администрации соответствующего места захоронения.

10. Извлечение трупа из места захоронения и предъявление его понятым.

11. В протоколе следственного действия отражается ход и результаты производства эксгумации, отличительные признаки каждого изъятого объекта и точное место его обнаружения.

12. Упаковка изъятого, опечатывание, удостоверение подлинности упаковки подписями следователя (дознателя и др.) и понятых.

13. Завершение протоколирования следственного действия по правилам ст. ст. 166, 167, 180 УПК РФ.

14. Возмещение родственникам покойного в порядке, установленном ст. 131 УПК РФ связанных с эксгумацией и последующим захоронением трупа расходов.

### **13.4. Освидетельствование**

#### **13.4.1. Понятие, задачи и условия освидетельствования**

Освидетельствование - это самостоятельное следственное действие, в процессе которого на теле человека устанавливается наличие (отсутствие) особых примет, следов преступления, телесных повреждений, выявляется состояние опьянения или иные свойства и признаки, имеющие значение для уголовного дела, в основном путем наблюдения и отражения его результатов в соответствующем протоколе.

У освидетельствования – следственного действия нет ничего общего (кроме наименования) с судебно-медицинским освидетельствованием. Освидетельствование не есть разновидность осмотра, уже потому что при освидетельствовании возможно принуждение.

**Задачи** освидетельствования - установление следов преступления или наличия особых примет, выявление состояния опьянения или иных свойств и признаков, имеющих значение для дела.

**Специфические условия** (правила) производства освидетельствования.



1) Освидетельствование осуществляется лишь тогда, когда нет необходимости назначать судебно-медицинскую экспертизу.

2) Освидетельствованию подлежат специальные субъекты:

- а) обвиняемый,
- б) подозреваемый,
- в) свидетель,
- г) потерпевший.

3) При необходимости к участию в производстве освидетельствования привлекается врач или другой специалист.

4) Когда освидетельствование сопровождается обнажением лица, оно может быть осуществлено только следователем (дознавателем) того же пола. В этих целях может быть дано поручение органу дознания в порядке ч. 4 ст. 157 УПК РФ.

5) Когда у следователя (дознавателя) и освидетельствуемого разный пол, освидетельствование, сопряженное с обнажением последнего, может произвести врач.

Участие понятых при освидетельствовании не обязательно, если следователь (дознаватель и др.) в порядке ч. 2 ст. 170 УПК РФ по ходатайству участников уголовного судопроизводства или по собственной инициативе не примет иное решение. При этом при производстве освидетельствования, сопровождавшегося обнажением освидетельствуемого, понятые могут принимать участие, только если они с освидетельствуемым одного и того же пола.

Имело место или нет «обнажение» в большинстве случаев ясно. Однако вполне могут иметь место ситуации, когда следователь считает, что проводимое им освидетельствование не сопровождается «обнажением» лица, а сам освидетельствуемый совершенно противоположного мнения. В таких случаях производство освидетельствования должно поручаться врачу, вне зависимости от пола последнего, либо следователю (дознавателю и др.) одного пола с освидетельствуемым.

Если буквально толковать ст. 179 УПК РФ, следователь (дознаватель) не присутствует при освидетельствовании лица другого пола только в тех случаях, когда освидетельствование сопровождается обнажением лица. Представляется, что принудительное освидетельствование лица, сопровождающееся его раздеванием, лицом, другого пола недопустимо. Когда же освидетельствуемый (ая) не обнажает интимных частей тела, и не возражает против освидетельствования, проведение данного следственного действия лицом противоположного пола законно и допустимо.

#### 13.4.2. Основания освидетельствования

Фактическое основание освидетельствования - это содержащиеся в деле данные (доказательства, а также иные, в том числе и оперативно-розыскные), указывающие, что на теле обвиняемого, подозреваемого, свидетеля или потерпевшего могут быть обнаружены следы преступле-

ния, телесные повреждения или особые приметы, выявлены иные свойства и признаки, имеющие значение для дела, а также состояние опьянения.

Юридическое основание - постановление следователя (дознателя и др.) о производстве освидетельствования.

#### 13.4.3. Порядок производства освидетельствования

Порядок производства освидетельствования:

1) принимается решение о необходимости и возможности производства освидетельствования;

2) выносится постановление о производстве освидетельствования;

3) приглашаются освидетельствуемый, а при необходимости врач и специалист (в указанных в ч. 2 ст. 170 УПК РФ случаях – понятые). Им разъясняются права и обязанности (если есть в этом необходимость, предупреждаются о неразглашении данных предварительного следствия), ответственность и порядок производства следственного действия;

4) поиск на теле следов преступления, особых примет, телесных повреждений или иных свойств и признаков, которые могут иметь значение для дела, выявление признаков, подтверждающих наличие или отсутствие состояния опьянения;

5) осуществляется наблюдение, измерение и фиксация результатов освидетельствования в протоколе следственного действия;

6) отражение в протоколе освидетельствования отличительных признаков каждого следа (особой приметы, телесного повреждения, иных свойств и признаков, а также всего изъятого) и точное место его обнаружения;

7) в необходимых случаях осуществляется фотографирование, кино-, видеосъемка, составляются планы и схемы и т. п. Если освидетельствование сопровождается обнажением лица, фотографирование, видеозапись и киносъемка проводятся с согласия освидетельствуемого лица;

8) упаковка и опечатывание изъятого;

9) завершение протоколирования следственного действия по правилам ст. ст. 166, 167 180 УПК РФ.

#### 13.4.4. Отличие освидетельствования от личного обыска

От личного обыска освидетельствование отличается правовой основой, а значит порядком производства и наименованием. Но основания освидетельствования могут быть совершенно одинаковы с основаниями личного обыска. Это дает возможность на практике избирать наиболее удобное из этих следственных действий. Наверное, это положение имеет место прежде всего из-за упоминания законодателя на обязательность постановления об освидетельствовании. Из этого упоминания делается вывод о возможности принудительного производства освидетельствования.

Более последовательно, тем не менее, было бы хотя бы запретить принудительное изъятие в процессе освидетельствования. Если следственное действие производится в целях принудительного изъятия чего-

либо, не следует приступать к освидетельствованию. Только в таком случае можно говорить об отличии личного обыска и анализируемого следственного действия.

### **13.5. Следственный эксперимент**

#### **13.5.1. Понятие, задачи и условия производства следственного эксперимента**

Следственный эксперимент - это следственное действие, осуществляемое следователем (дознавателем и т.п.) в виде опытов, позволяющих ответить на вопрос, могли ли иметь место в действительности определенного рода обстоятельства или нет<sup>297</sup>.

**Задачи** производства следственного эксперимента - проверка и уточнение полученных из доказательств данных, имеющих значение для дела.

**Специфические условия** (правила) производства следственного эксперимента:

- 1) участие понятых в следственном эксперименте обязательно;
- 2) опытные действия должны осуществляться в обстановке максимально сходной с той, в которой происходило исследуемое событие;
- 3) опытные действия могут производиться только для воспроизводства отдельных событий, но не самого преступления.

#### **13.5.2. Основания производства следственного эксперимента**

Фактическое основание производства следственного эксперимента - сведения о том, что путем воспроизведения действий, обстановки или иных обстоятельств определенного события и совершения опытных действий необходима и возможна проверка и уточнение данных, имеющих значение для дела. Таким сведением может служить и простое предположение, оперативные данные и, конечно, доказательства.

Решение о производстве следственного эксперимента - юридическое основание - закон не требует оформлять постановлением.

#### **13.5.3. Порядок производства следственного эксперимента**

Порядок производства следственного эксперимента следующий:

- 1) принимается решение о необходимости и возможности производства следственного эксперимента;
- 2) подготавливаются определенные материалы, механизмы и другие вещи;
- 3) приглашаются понятые и иные лица, необходимые для производства следственного эксперимента;
- 4) распределяются роли между участниками следственного действия, объясняются цели и ход опыта (как он будет проводиться), права и

---

<sup>297</sup> За основу взято определение, данное Ю.Н. Белозеровым и В.В. Рябоконь (См.: Белозеров Ю.Н., Рябоконь В.В. Производство следственных действий.- М., 1990. С.62).

обязанности участников (если есть в этом необходимость, предупреждаются о неразглашении данных предварительного следствия), ответственность и порядок производства следственного действия;

5) воспроизводятся действия, обстановка или иные обстоятельства исследуемого события;

6) совершаются опытные действия (обычно несколько раз, чтобы иметь большую уверенность в правильности их результатов);

7) производятся (в необходимых случаях) измерения, фотографирование, кино-, видеосъемка, составляются планы, схемы и др.;

8) фиксация результатов производства следственного эксперимента в протоколе следственного действия по правилам ст. ст. 166, 167, 181 УПК РФ.

#### 13.5.4. Виды следственных экспериментов

Виды следственных экспериментов:

- по установлению возможности восприятия какого-либо факта, явления;

- по установлению возможности совершения какого-либо действия;

- по установлению возможности существования какого-либо факта, явления;

- по установлению механизма события или его отдельных действий;

- по установлению времени, которое необходимо затратить на совершение тех или иных действий<sup>298</sup>;

- по установлению последовательности происшедшего события и механизма образования следов.

### 13.6. Обыск

#### 13.6.1. Понятие обыска

Обыск – это урегулированное уголовно-процессуальным законом, обеспеченное государственным принуждением действие, заключающееся в обследовании помещений (жилища), участков местности и граждан в целях отыскания и изъятия предметов, документов, ценностей и (или) трупа, могущих иметь значение для уголовного дела, свидетельств их принадлежности конкретному лицу, а равно для отыскания разыскиваемого лица, задержания преступника либо освобождения пострадавшего.

Обыск отличается от выемки тем, что во время принятия решения о производстве обыска неизвестно место нахождения предмета (документа или ценности), который следует найти (изъять), и (или) его принадлежность. Предмет (документ или ценность) нужно искать или устанавливать, кому он принадлежит. Если лицо не выдало предмет (документ, ценность) после предъявления постановления о производстве выемки, а точного места расположения вещи в помещении не известно, выемка производится не

---

<sup>298</sup> О видах следственного эксперимента см. подробнее: Глазырин Ф.В., Кругликов А.П. Следственный эксперимент.- Волгоград, 1981.

может, должен производиться обыск. Однако, если оглашено постановление о производстве обыска (судебное решение, разрешающее его производство) и после этого вещь выдана, все равно, даже когда после этого других вещей не искали, составляется протокол обыска. В отличие от обыска не может подлежать выемке живой человек, даже если он преступник (заложник, похищенное лицо и т. п.).

### 13.6.2. Основания и условия производства обыска

Фактическое основания производства обыска – это такая совокупность доказательств (доказательств вместе с оперативно-розыскной информацией), которая позволяет с определенной долей уверенности предположить, что в каком-либо помещении, ином месте, или у какого-либо лица находятся орудия преступления, предметы и ценности, , полученные в результате преступных действий либо нажитые преступным путем, а также другие предметы или документы (разыскиваемое лицо или труп), могущие иметь значение для дела, и может возникнуть необходимость в принудительном поиске их и изъятии (задержании разыскиваемого).

Юридическое основание производства обыска — постановление следователя (дознателя и др.) о производстве обыска.

Юридическое основание обыска в жилище (личного обыска) – решение суда, принимаемое в порядке, установленном ст. 165 УПК РФ.

Процедура получения судебного решения о производстве обыска в жилище (личного обыска) следующая. Следователь с согласия прокурора возбуждает перед судом ходатайство о производстве данного следственного действия, о чем выносится постановление. Рассмотрев указанное ходатайство, судья вправе вынести постановление о разрешении его производства (ч. ч. 1 и 4 ст. 165 УПК РФ).

Без решения суда обыск в жилище (личный обыск)<sup>299</sup> может быть произведен только в случаях, не терпящих отлагательства. После чего в течение 24 часов с момента начала обыска о его производстве уведомляется судья и прокурор о производстве следственного действия.

Случаями, не терпящими отлагательства, следует признавать следующие ситуации:

- 1) Внезапно появились фактические основания проведения обыска.
- 2) Принимаются меры к уничтожению или сокрытию предметов (документов, ценностей), имеющих отношение к делу.
- 3) Для пресечения дальнейшей преступной деятельности.
- 4) В целях поимки преследуемого преступника.

Обыск в служебных либо жилых помещениях, занимаемых лицами, обладающих правом дипломатической неприкосновенности, производятся лишь по просьбе указанных лиц или с их согласия, которое испрашивается через Министерство иностранных дел РФ (ч. 2 ст. 3 УПК РФ).

---

<sup>299</sup> За исключением случаев, предусмотренных ст. 93 УПК РФ

**Условия** (правила) производства обыска включают в себя общие условия (правила) производства любого следственного действия<sup>300</sup> и специфические условия. **Специфические условия** (правила) производства обыска:

- 1) сведения, послужившие основанием его производства, должны содержаться в доказательствах (доказательствах вместе с оперативно-розыскной информацией);
- 2) при производстве обыска обязательно присутствие понятых;
- 3) присутствие лица, у которого производится обыск, либо совершеннолетних членов его семьи. Обыск в помещениях, занятых предприятиями, учреждениями, организациями, производится в присутствии представителя администрации данного предприятия, учреждения, организации. При производстве обыска вправе присутствовать защитник, а также адвокат того лица, в помещении которого производится обыск;
- 4) если обыск сопровождается вскрытием объекта, таковое (вскрытие) может быть осуществлено лишь, когда владелец (пользователь, распорядитель) объекта отказывается добровольно его открыть;
- 5) при вскрытии помещения не должно допускаться не вызываемое необходимостью повреждение имущества;
- 6) личный обыск лица производится только лицом одного с ним пола и в присутствии понятых и специалистов того же пола, если они участвуют в данном следственном действии (ч. 3 ст. 184 УПК РФ);
- 7) изъятию в процессе обыска подлежат лишь предметы, документы и ценности, могущие иметь значение для дела, либо изъятые из оборота.

### 13.6.3. Порядок производства обыска

Порядок производства обыска.

- 1) Принимается решение о необходимости и возможности производства обыска.
- 2) Выносится постановление о производстве обыска, а в предусмотренных законом случаях судебное решение.
- 3) Готовятся видео-, кино-, фотоаппаратура и другие технические средства.
- 4) Приглашаются понятые, а при необходимости специалист и другие лица. Им разъясняются права и обязанности (если есть в этом необходимость, они предупреждаются о неразглашении данных предварительного следствия), ответственность и порядок производства обыска.
- 5) Лицу, у которого производится обыск, оглашается под роспись постановление (судебное решение) о производстве обыска и предлагается добровольно выдать искомые предметы (документы, ценности).
- 6) Следователь разрешает вопрос о возможности присутствия при обыске защитника (адвоката).

---

<sup>300</sup> Перечень таковых дан в разделе «Общие условия производства следственных действий» настоящей главы.

7) В случае необходимости следователь запрещает лицам, присутствующим в месте, где производится обыск, покидать его, а также общаться друг с другом или иными лицами до окончания обыска.

8) Поиск предметов (документов и т. п.), который может иметь место и после выдачи истребованной вещи.

9) Вскрытие любых помещений, если владелец отказывается добровольно их открыть.

10) Предъявление понятым, наблюдение, измерение, изъятие (если есть необходимость, изъятие может быть принудительным) предметов (документов и т. п.), могущих иметь значение для дела, а также изъятых из оборота.

11) Фиксация в протоколе следственного действия всех действий участвующих в обыске лиц, отличительных признаков (свойств) каждого предмета (документа и т. п.) и точного места его обнаружения.

12) Производятся (в необходимых случаях) измерения, фотографирование, кино-, видеосъемка, составляются планы и схемы.

13) В случае необходимости упаковка и опечатывание изъятых с соблюдением требований ст. 182 УПК РФ.

14) Составление описи изъятых или передаваемых на особое хранение предметов, документов и ценностей, с указанием количества, меры, веса или индивидуальных признаков и по возможности их стоимости.

15) Если при обыске имели место попытки уничтожить или спрятать предметы, документы или ценности либо факты нарушения порядка со стороны обыскиваемых или других лиц, протокол должен содержать указание на это и на меры, принятые к нарушителям.

16) Принятие мер к тому, чтобы не были оглашены выявленные в ходе обыска обстоятельства частной жизни лица, в помещении которого был произведен обыск, его личная и (или) семейная тайна, а также обстоятельства частной жизни других лиц.

17) Завершение протоколирования результатов данного следственного действия по правилам ст. ст. 166, 167, 182 УПК РФ.

18) Копия протокола и описи вручается под расписку лицу, у которого был проведен обыск или совершеннолетним членам семьи. Если обыск производился в помещении, принадлежащем предприятию, учреждению, организации, копия протокола и описи вручается под расписку соответствующему должностному лицу.

#### 13.6.4. Личный обыск

Разновидностью обыска является личный обыск. Личный обыск - это принудительное обследование тела, естественных отверстий (ушей, рта и т.п.) граждан, находящейся на них одежды и при них - ручной поклажи, в целях отыскания сведений (предметов, документов), имеющих значение для дела, свидетельств их принадлежности конкретному лицу.

Фактическое основания производства такового отличается от обычных оснований лишь местом предполагаемого обнаружения сведений.

Юридическое основание личного обыска, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 ст. 184 УПК РФ, – соответствующее судебное решение, принимаемое в порядке, аналогичном принятию решения об обыске в жилище (ст. 165 УПК РФ).

Законодатель предусмотрел случаи проведения личного обыска без вынесения об этом судебного решения.

- 1) при задержании лица в соответствии со ст. ст. 91 и 92 УПК РФ,
- 2) при заключении подозреваемого (обвиняемого) под стражу,
- 3) 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.

Ход и результаты такого личного обыска фиксируются в протокол личного обыска только в случае заключения лица под стражу. При задержании и обыске результаты личного обыска отражаются в протоколе соответственно задержания или обыска.

При производстве личного обыска участие понятых обязательно, за исключением случаев, предусмотренных ч. 3 ст. 170 УПК РФ.

Личный обыск может производиться только лицом одного пола с обыскиваемым и в присутствии понятых (специалиста) того же пола, если таковые принимали участие в этом следственном действии.

### **13.7. Выемка**

#### **13.7.1. Понятие выемки**

Выемка - это следственное действие, заключающееся в изъятии (добровольном или принудительном) из помещений, участков местности и у конкретных лиц предметов или документов, имеющих значение для дела без предварительного их поиска.

#### **13.7.2. Основания выемки**

Фактическое **основание** выемки - это наличие достоверных данных (доказательств) о том, что в определенном месте у конкретного человека хранится предмет или документ, имеющий значение для дела.

Юридическим основанием выемки является мотивированное постановление следователя, а в случае производства выемки в жилище или предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах в банках и иных кредитных организациях, а также в случае выемки корреспонденции, на которую наложен арест, - судебное решение. Мотивировка судебного решения включает в себя ссылку на содержащиеся в доказательствах сведения о фактическом основании производства выемки.

Процедура получения судебного решения о производстве выемки в жилище или предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах в банках и иных кредитных организациях, а также для



выемки корреспонденции, на которую наложен арест следующая. Следователь с согласия прокурора возбуждает перед судом ходатайство о производстве данного следственного действия (в случае с выемкой корреспонденции, возбуждается одно ходатайство сразу на наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотр и выемку) о чем выносится постановление. Рассмотрев указанное ходатайство, судья вправе вынести постановление о разрешении его производства (ч. ч. 1 и 4 ст. 165 УПК РФ).

Кроме того, санкция прокурора как дополнительная процессуальная гарантия соблюдения прав и законных интересов личности в уголовном процессе требуется лишь для изъятия предметов и документов, которые могут содержать сведения, составляющие государственную или иную охраняемую федеральным законом тайну.

Согласие необходимо для проведения определенного рода выемок у некоторых должностных лиц, обладающих неприкосновенностью. Так, выемка предметов и документов у лиц, обладающих правом дипломатической неприкосновенности, производятся лишь по просьбе указанных лиц или с их согласия, которое испрашивается через Министерство иностранных дел РФ (ч. 2 ст. 3 УПК РФ).

#### 13.7.3. Задача и условия выемки

**Задача**, стоящая перед выемкой, - изъятие из определенного места и у конкретного лица искомого объекта.

**Специфические условия (правила)** производства выемки.

1) Сведения, послужившие основанием к ее производству, должны содержаться в доказательствах.

2) При производстве выемки обязательно присутствие понятых.

3) При производстве выемки необходимо также присутствие лица, у которого производится выемка, либо совершеннолетних членов его семьи. Выемка в помещениях, занятых предприятиями, учреждениями, организациями, производятся в присутствии представителя администрации данного предприятия, учреждения, организации.

4) Выемке подлежат лишь предметы и документы, имеющие значение для дела, либо изъятые из оборота.

#### 13.7.4. Порядок производства выемки

Обычный порядок производства выемки.

1) Принимается решение о необходимости и возможности выемки.

2) Прежде чем приступить к производству выемки необходимо вынести постановление, а в предусмотренных законом случаях судебное решение о ее производстве.

3) Приготавливаются необходимые для выемки видео-, кино-, фотоаппаратура и иные технические средства.

4) Приглашаются понятые, а при необходимости специалист и другие лица.

5) Обеспечивается присутствие лица, у которого производится выемка. Невозможность его участия в следственном действии должна быть подтверждена материалами, имеющимися в уголовном деле, иначе протокол выемки может быть признан недопустимым в качестве доказательства источником сведений<sup>301</sup>.

6) Участвующим в производстве выемки лицам перед началом следственного действия разъясняются их права и обязанности (если есть в этом необходимость, они предупреждаются о неразглашении данных предварительного следствия), ответственность и порядок производства выемки.

7) Постановление о производстве выемки оглашается под роспись лицу, у которого производится выемка. После чего ему предлагается добровольно выдать искомую вещь.

8) Следователь разрешает вопрос о возможности присутствия при выемке защитника (адвоката);

9) В случае необходимости следователь запрещает лицам, присутствующим в месте, где производится выемка, покидать его, а также общаться друг с другом или иными лицами до окончания выемки.

10) Изъятие вещи, если есть необходимость принудительное, и предъявление ее понятым. В процессе осуществления выемки разрешено вскрытие любых помещений, если владелец отказывается добровольно их открыть.

11) Производятся (в необходимых случаях) фотографирование, кино-, видеосъемка, составляются планы и схемы.

12) Составление описи изымаемых или передаваемых на особое хранение предметов, документов, с указанием количества, меры, веса или индивидуальных признаков и по возможности их стоимости.

13) Если при выемке имели место попытки уничтожить или спрятать предметы, документы или ценности либо факты нарушения порядка со стороны лиц, присутствующих при производстве данного следственного действия протокол должен содержать указание на это и на меры, принятые к нарушителям.

15) Принятие мер к тому, чтобы не были оглашены выявленные в ходе выемки обстоятельства частной жизни лица, у которого была произведена выемка, его личная и (или) семейная тайна, а также обстоятельства частной жизни других лиц.

14) Завершение протоколирования результатов данного следственного действия по правилам ст. ст. 166, 167, 182, 183 УПК РФ.

15) Копия протокола выемки вручается под расписку лицу, у которого была произведена выемка или совершеннолетним членам семьи. Если выемка производилась в помещении, принадлежащем предприятию,

---

<sup>301</sup> См.: Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 15 мая 1996 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1996. № 8.

учреждению, организации, копия протокола вручается под расписку соответствующему должностному лицу.

### **13.8. Наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотр и выемка**

13.8.1. Основания наложения ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотра и выемки

Фактическое основание наложения ареста на почтово-телеграфные отправления заключается в наличии достаточных данных (доказательств), позволяющих полагать, что в бандеролях, посылках или других почтово-телеграфных отправлениях либо в телеграммах или радиограммах, поступающих конкретному лицу на определенный адрес, могут содержаться сведения (предмет или документ), имеющие значение для дела.

Юридическое основание наложения ареста на почтово-телеграфные отправления – судебное решение.

Процедура получения судебного решения о наложении ареста на почтово-телеграфные отправления следующая. Следователь с согласия прокурора возбуждает перед судом ходатайство о наложении ареста на почтово-телеграфные отправления и производстве их осмотра и выемки, о чем выносится постановление (приложение № 87 к ст. 476 УПК РФ). Рассмотрев указанное ходатайство, судья вправе вынести постановление о наложении ареста на почтово-телеграфные отправления и об их выемке (ч. ч. 1 и 4 ст. 165, приложение № 10 к ст. 477 УПК РФ).

Основания осмотра и выемки почтово-телеграфных отправлений отличаются от оснований наложения ареста на таковые. И осмотр, и выемка имеют место уже после наложения ареста на почтово-телеграфную корреспонденцию. Поэтому фактическим основанием выемки почтово-телеграфных отправлений будет наличие закрепленных в протоколе осмотра корреспонденции достоверных данных о том, что в таковой содержатся сведения (предмет или документ), имеющие значение для дела. Специального постановления о производстве выемки почтово-телеграфной корреспонденции выносить не требуется.

Юридическое основание осмотра и выемки почтово-телеграфной корреспонденции – судебное решение о наложении ареста на почтово-телеграфные отправления, об их осмотре и выемке. Решения об осмотре и выемке почтово-телеграфной корреспонденции дополнительного оформления не требуют.

13.8.2. Порядок наложения ареста на почтово-телеграфные отправления

Порядок наложения следователем ареста на почтово-телеграфную корреспонденцию, ее осмотра и выемки.

1) Принимается решение о необходимости и возможности наложения ареста на почтово-телеграфную корреспонденцию.

2) Выносится мотивированное постановление о возбуждении перед судом ходатайства о наложении ареста на почтово-телеграфные отправления и производстве их осмотра и выемки. Указанное постановление должно содержать следующие сведения:

а) данные об органе и должностном лице, возбудившем ходатайство;

б) данные о прокуроре, давшем на это согласие;

в) номер уголовного дела, по которому возбуждается ходатайство;

г) основания наложения ареста, осмотра и выемки почтово-телеграфных отправлений;

д) ссылка на ст. 185 УПК РФ;

е) наименование суда, перед которым возбуждается ходатайство;

ж) виды почтово-телеграфных отправлений, подлежащих аресту;

з) фамилия, имя и отчество лица, почтово-телеграфные отправления которого должны задерживаться, его точный адрес;

и) наименование учреждения связи, на начальника которого возлагается обязанность задерживать почтово-телеграфные отправления.

3) Получается согласие прокурора.

4) В порядке ст. 165 УПК РФ судом принимается постановление о производстве этого следственного действия.

5) Постановление направляется в областном (краевом, республиканском) центре руководителю областного (краевого, республиканского) почтового подразделения, в городах - городского, в районе области - начальнику центрального отделения связи района.

6) Данный руководитель дает распоряжение начальнику соответствующего отделения связи о необходимости задерживать отправления и уведомлять об их поступлении следователя (дознателя).

7) Следователю (дознателю) сообщают о поступлении, к примеру, письма.

8) Следователь (дознатель) прибывает на место и приглашает понятых из числа работников отделения связи, а в случае необходимости и специалиста, а также переводчика.

9) Производит осмотр по общим правилам производства данного следственного действия. Оформляет протокол осмотра почтово-телеграфных отправлений, в котором указывается, кем и какие почтово-телеграфные отправления были подвергнуты осмотру, скопированы, отправлены адресату или задержаны

10) При наличии к тому оснований с участием все тех же понятых (не вынося специального постановления о производстве выемки) производит выемку, в нашем случае письма. Составляет протокол выемки почтово-телеграфной корреспонденции. При производстве выемки и фиксации ее результатов в протоколе руководствуется общими правилами для производства выемки.

Срок наложения ареста на почтово-телеграфную корреспонденцию законодателем не определен. По общему правилу наложение ареста на

почтово-телеграфную корреспонденцию отменяется постановлением (приложение № 88 к ст. 476 УПК РФ) следователя (дознателя и др.), когда в применении этой меры отпадает дальнейшая необходимость. Арест почтово-телеграфной корреспонденции прекращается также в случае приостановления или окончания предварительного расследования.

### **13.9. Контроль и запись переговоров**

#### **13.9.1. Задачи контролирования (записи) переговоров, осмотра и прослушивания фонограммы**

Задачи контролирования (записи) переговоров, осмотра и прослушивания фонограммы следующие. Сначала преследуется цель отслеживания всей информации, которая может быть выявлена в процессе прослушивания и записи разговора определенного в постановлении судьи субъекта. Затем в осматриваемой и прослушиваемой фонограмме отыскиваются сведения, имеющие значение для дела. После установления наличия таковых, фонограмма постановлением следователя приобщается к уголовному делу.

#### **13.9.2. Условия контролирования (записи) переговоров, осмотра и прослушивания фонограммы**

Условия (правила) контролирования (записи) переговоров, осмотра и прослушивания фонограммы:

1) Контроль (запись) переговоров возможен по делам о тяжких и особо тяжких преступлениях или в случае, если существует реальная угроза применения в отношении потерпевшего, свидетеля, или их близких родственников, родственников, близких лиц насилия, вымогательства и других преступных действий.

2) Сведения, послужившие основанием к производству данного следственного действия, должны содержаться в доказательствах (показаниях свидетелей, потерпевших и т.д.).

3) Данное следственное действие производится в отношении переговоров лиц, которые могут располагать сведениями о преступлении либо иными сведениями, имеющими значение для уголовного дела.

4) На момент производства осмотра и прослушивания фонограммы должны быть точно установлены лица, принимавшие участие в зафиксированном на ней разговоре.

5) Осмотр и прослушивание производятся в присутствии понятых, а при необходимости специалиста и лиц, телефонные и иные переговоры которых записаны.

6) Фонограмма к уголовному делу приобщается в полном объеме.

7) Срок, на который установлено осуществление контроля и записи телефонных и иных переговоров не может превышать шесть месяцев.

### 13.9.3. Основания контроля и записи переговоров, а также осмотра и прослушивания фонограммы

Основания контроля и записи переговоров, а также осмотра и прослушивания фонограммы таковы. Фактическое основание принятия решения о контроле и записи переговоров заключается в наличии достаточных данных (доказательств), позволяющих полагать, что во время прослушивания и записи переговоров, конкретного лица могут быть получены сведения, имеющие значение для дела.

Юридическое основание – постановление судьи (судебное решение).

Процедура получения судебного решения о производстве контроля и записи переговоров следующая. Следователь с согласия прокурора возбуждает перед судом ходатайство о производстве контроля и записи телефонных и иных переговоров, о чем выносится постановление (приложение № 89 к ст. 476 УПК РФ). Рассмотрев указанное ходатайство, судья вправе вынести постановление о разрешении его производства (ч. ч. 1 и 4 ст. 165 УПК РФ).

Основания осмотра (прослушивания) и приобщения фонограммы к уголовному делу отличаются от оснований контроля и записи переговоров. Фактическим основанием осмотра и прослушивания фонограммы является наличие в распоряжении следователя должным образом опечатанной фонограммы и сопроводительного письма к ней, в котором указаны даты и время начала и окончания записи указанных переговоров и краткие характеристики использованных при этом технических средств. Юридическое основание осмотра и прослушивания фонограммы – постановление судьи об осуществлении контроля и записи телефонных и иных переговоров. Специального постановления о производстве осмотра (прослушивания) фонограммы выносить не требуется.

Соответственно фактическим основанием приобщения фонограммы к уголовному делу будет наличие закрепленных в протоколе ее осмотра достоверных данных о том, что в фонограмме содержатся сведения, имеющие значение для дела. Юридическим основанием приобщения фонограммы к уголовному делу признается соответствующее постановление следователя.

### 13.9.4. Порядок осуществления контроля и записи переговоров, а также осмотра и прослушивания фонограммы

Порядок осуществления контроля и записи переговоров, а также осмотра и прослушивания фонограммы.

1) Принимается решение о необходимости и возможности осуществления контроля и записи переговоров.

2) Выносится мотивированное постановление о возбуждении перед судом ходатайства о производстве контроля и записи переговоров.

Указанное постановление должно содержать следующие сведения:

а) данные об органе и должностном лице, возбудившем ходатайство;

б) данные о прокуроре, давшем на это согласие;

в) номер уголовного дела, по которому возбуждается ходатайство;

г) основания производства контроля и записи переговоров (доказательства, подтверждающие, что телефонные и иные переговоры лица могут содержать сведения, имеющие значение для уголовного дела);

д) ссылка на ст. 186 УПК РФ;

е) наименование суда, перед которым возбуждается ходатайство;

ж) фамилия, имя и отчество лица, чьи переговоры подлежат контролю и записи;

з) срок, на который устанавливается контроль и запись переговоров;

и) виды переговоров, номер телефонов (домашних, служебных);

к) наименование учреждения, которому поручается техническое осуществление контроля и записи переговоров.

3) Получается согласие прокурора.

4) В порядке ст. 165 УПК РФ судом принимается постановление о производстве этого следственного действия.

5) Следователь направляет постановление судьи в учреждение (подразделение), наделенное полномочиями на производство подобных мероприятий и обладающее как соответствующими специалистами, так и техническими средствами.

6) Следователь истребует от органа, осуществляющего контроль и запись переговоров, фонограмму для осмотра и прослушивания.

7) Фонограмма опечатывается и с сопроводительным письмом, в котором должны быть указаны время начала и окончания записи телефонных и иных переговоров и краткие технические характеристики использованных средств, передается следователю.

8) С участием понятых и при необходимости специалиста, а также лиц, телефонные и иные переговоры которых записаны, следователем производится осмотр и прослушивание фонограммы, составляется протокол.

9) Следователем выносится постановление о приобщении фонограммы к уголовному делу как вещественного доказательства.

По общему правилу контроль и запись переговоров прекращается постановлением (приложение № 90 к ст. 476 УПК РФ) следователя (дознателя и др.), когда в применении этой меры отпадает дальнейшая необходимость. Такое постановление должно выноситься также в случае приостановления или окончания предварительного расследования.

### **13.10. Допрос**

#### **13.10.1. Допрос свидетеля и потерпевшего**

Допрос - это следственное действие, в результате которого заслушивается устная речь (показания) свидетеля, потерпевшего, подозреваемого.

мого, обвиняемого, эксперта, специалиста<sup>302</sup> и формируются соответствующие доказательства.

#### **13.10.1.1. Понятие допроса свидетеля (потерпевшего)**

Допрос свидетеля (потерпевшего) - это следственное действие, в результате которого формируется доказательство, именуемое показаниями свидетеля (потерпевшего). И хотя они обязательно должны фиксироваться в протоколе следственного действия, протокол допроса - доказательство, так же как и показания свидетеля (потерпевшего).

#### **13.10.1.2. Основания и условия допроса свидетеля (потерпевшего)**

Фактическим основанием допроса являются данные о том, что лицу может быть что-нибудь известно об обстоятельствах, имеющих отношение к делу. Среди таких данных может быть и оперативно-розыскная, и любая иная информация.

Юридическое основание допроса - вызов (привод) лица на допрос либо предложение (разрешение) таковому дать показания.

**Условия** (правила) производства допроса.

1. Допрос проводится по месту производства предварительного следствия и лишь, если это признает необходимым следователь - в месте нахождения допрашиваемого (ч. 1 ст. 187 УПК РФ).

2. Свидетель вправе явиться на допрос с адвокатом. Явившийся на допрос адвокат вправе давать свидетелю в присутствии следователя краткие консультации, задавать с разрешения следователя вопросы допрашиваемому, делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записей в протоколе следственного действия. Следователь может отвести вопросы адвоката, но обязан занести отведенные вопросы в протокол (ч. 2 ст. 53, ч. 5 ст. 189 УПК РФ).

3. При допросе свидетелей в возрасте до четырнадцати лет обязательно присутствие педагога.

4. Во время допроса задавать наводящие вопросы не допускаются.

5. Допрашиваемый может пользоваться документами и записями (ч. 3 ст. 189 УПК РФ).

6. Показания свидетеля записываются от первого лица и по возможности дословно (ч. 2 ст. 190 УПК РФ).

7. В протоколе допроса фиксируются не только устные показания, но и графическая информация. В процессе допроса могут быть изготовлены схемы, чертежи, рисунки, диаграммы и представляться доказательства (ч. 5 ст. 190 УПК РФ). Этот факт должен найти отражение в протоколе следственного действия.

8. Продолжительность допроса не может превышать 8 часов с одним часовым перерывом после первых 4 часов допроса. При наличии ме-

---

<sup>302</sup> О допросе специалиста упоминается в ч. 4 ст. 271 УПК РФ.



дицинских противопоказаний максимальная продолжительность допроса на основании заключения врача может быть сокращена (ст. 187 УПК РФ).

9. Допрос потерпевшего осуществляется по правилам допроса свидетеля. Однако потерпевший не только обязан, но и вправе давать показания. Следователь не может отказать потерпевшему в допросе. Свидетель же не вправе настаивать на добавлении своих показаний.

#### **13.10.1.3. Порядок допроса свидетеля (потерпевшего)**

Порядок допроса свидетеля (потерпевшего) следующий.

1. Принимается решение о необходимости и возможности допроса свидетеля (потерпевшего).

2. Готовится видео-, аудио аппаратура.

3. Приглашаются педагог, переводчик и иные лица, необходимые для участия в допросе.

4. Следователь удостоверяется в личности, выясняет анкетные данные допрашиваемого.

5. В протоколе отражается процессуальное положение фамилия, имя и отчество, а в предусмотренных законом случаях и иные сведения об иных участвующих в допросе лицах.

6. Разъясняет права, обязанности, ответственность, а также порядок производства допроса участвующим в следственном действии лицам (если есть в этом необходимость, они предупреждаются о неразглашении данных предварительного следствия), в том числе право свидетеля (потерпевшего) отказаться от дачи показаний, уличающих в совершении преступлений его самого или близких родственников (ст. 51 Конституции РФ).

7. Предупреждает об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний по ст. 308 УК РФ, и за дачу заведомо ложных показаний по ст. 307 УК РФ (если на него не распространяются правила ст. 51 Конституции РФ). Свидетелей (потерпевших), не достигших шестнадцатилетнего возраста, не предупреждают об уголовной ответственности, а разъясняют необходимость правдиво рассказать все известное им по делу.

8. В случае применения технических средств всем объявляется, кто и какие технические средства применяет.

9. Допрос по существу дела, начинается предложением свидетелю (потерпевшему) рассказать все ему известное об обстоятельствах, в связи с которыми он вызван на допрос. После рассказа свидетеля (потерпевшего) следователь может задать ему вопросы.

10. Результаты допроса протоколируются по общим правилам, предъявляемым к протоколам следственных действий (ст. ст. 166, 167, 190 УПК РФ).

### 13.10.2. Допрос подозреваемого

#### 13.10.2.1. Понятие, основания, условия и основные правила допроса подозреваемого

Допрос подозреваемого — это следственное действие, в результате которого формируется доказательство, именуемое показания подозреваемого. У этого следственного действия много общего с допросом свидетеля (потерпевшего). Протокол допроса подозреваемого, к примеру, является доказательством также как и показания подозреваемого.

Основания допроса подозреваемого подразделяются на два вида:

- основания первого допроса;
- основания второго и последующих допросов.

Основания первого допроса таковы.

**Фактическое основание** первого допроса подозреваемого — данные о том, что подозреваемому известны обстоятельства, имеющие отношение к делу, а также совокупность доказательств, дающих основание возбудить в отношении него уголовное дело, задержать лицо в соответствии со ст. ст. 91 и 92 УПК РФ или избрать в отношении него меру пресечения до предъявления обвинения.

**Юридическое основание** первого допроса подозреваемого — вынесение постановления о возбуждении в отношении данного лица уголовного дела, о применении к нему меры пресечения в порядке ст. 100 УПК РФ или составление протокола задержания.

В последующем подозреваемый может быть допрошен при наличии оснований, полностью аналогичных основаниям допроса свидетеля (потерпевшего).

**Условия** производства допроса подозреваемого следующие.

1) Допрос возможен только после ознакомления с постановлением о возбуждении уголовного дела, протоколом задержания либо с постановлением об избрании меры пресечения в порядке ст. 100 УПК РФ, а также после вручения копии указанного документа.

2) До начала первого допроса подозреваемому должна быть предоставлена возможность иметь свидание с защитником наедине и конфиденциально (п. 3 ч. 4 ст. 46 УПК РФ).

3) Вопросы, касающиеся причастности подозреваемого к совершению преступления, на допросе не должны задаваться пока подозреваемому:

а) не разъяснены его права, обязанности, ответственность и порядок производства этого следственного действия;

б) не предоставлена возможность (в случае заявленного им соответствующего ходатайства) пользоваться услугами защитника либо письменно заявить о нежелании иметь защитника;

в) подозреваемому, кроме того, должно быть объявлено, в совершении какого преступления он подозревается.

Во всем остальном условия допроса подозреваемого такие же, как и условия допроса потерпевшего. Следует обратить внимание лишь на то, что участие педагога (психолога) при допросе несовершеннолетнего подозреваемого не достигшего возраста шестнадцати лет либо достигшего этого возраста, но страдающего психическим расстройством или отстающего в психическом развитии, обязательно.

#### **13.10.2.2. Порядок допроса подозреваемого**

Последовательность действий, составляющих первый допрос лица в качестве подозреваемого следующая:

1) устанавливаются и фиксируются в протоколе данные о личности подозреваемого и документах ее удостоверяющих;

2) подозреваемый своей подписью удостоверяет правильность записи его анкетных данных;

3) в протоколе отражается фамилия, имя и отчество каждого лица, участвовавшего в следственном действии, а в предусмотренных законом случаях и иные сведения об иных участвующих в допросе лицах (ст. 166 УПК РФ);

4) следователь удостоверяется в личности привлеченных им к допросу участников уголовного судопроизводства, разъясняет им права, обязанности, ответственность, а также порядок производства соответствующего следственного действия. Если в производстве допроса участвует потерпевший, свидетель, специалист, эксперт или переводчик, то он также предупреждается об ответственности, предусмотренной ст. ст. 307 и 308 УК РФ (ч. 5 ст. 164 УПК РФ);

5) указываются технические средства, которые будут применены, а также кто их будет применять, и что об этом участвующие в допросе лица заранее предупреждены;

6) разъясняются права, обязанности подозреваемого, предусмотренные ст. 51 Конституции РФ, ст. ст. 46, 52 и другими статьями УПК РФ, ответственность и порядок производства следственного действия;

7) подозреваемый своей подписью удостоверяет данный факт;

8) объявляются изложенные в письменном виде в протоколе допроса обстоятельства преступления (место, время, что за деяние, и какие наступили последствия), в совершении которого лицо подозревают;

9) подозреваемый своей подписью удостоверяет факт объявления ему, в совершении какого преступления он подозревается;

10) подозреваемый дает показания по обстоятельствам причастности (непричастности) его к совершению данного преступления;

11) допрос по существу дела начинается предложением подозреваемому рассказать все ему известное по поводу имеющихся подозрений (по существу подозрения);

12) после рассказа подозреваемого следователь (дознатель и др.) может задать ему вопросы;

13) завершается протоколирование показаний подозреваемого по правилам ст. ст. 166, 167, 190 УПК РФ.

### **13.11. Очная ставка**

#### **13.11.1. Понятие очной ставки**

Очная ставка - это самостоятельное следственное действие, в процессе которого принимаются меры к устранению существенных противоречий в показаниях допрошенных в ходе предварительного расследования лиц. В результате проведения очной ставки формируются такие доказательства, как протокол следственного действия – протокол очной ставки, а также показания свидетеля, потерпевшего и т.п.

#### **13.11.2. Основания, задача и условия проведения очной ставки**

Фактическим **основанием** производства очной ставки является наличие существенных противоречий между показаниями двух ранее допрошенных лиц. Во всех случаях, когда есть возможность признания противоречий существенными, должна проводиться очная ставка.

Принятое органом предварительного расследования решение о проведении очной ставки письменно не оформляется. Закон не требует вынесения по данному поводу специального постановления.

**Задачей** очной ставки является получение показаний в присутствии другого допрашиваемого, дающего иные показания, а также выяснение причин существенных противоречий в показаниях ранее допрошенных лиц.

**Специальные условия** проведения очной ставки следующие.

1) Лица, между которыми проводится очная ставка, ранее были допрошены. Не является препятствием для проведения очной ставки тот факт, что допрашивались они, будучи в ином, чем сейчас статусе.

2) Согласно содержанию протоколов допросов в показаниях участников очной ставки имеются противоречия.

3) Противоречия в показаниях допрашиваемых лиц могут начальником следственного отдела, прокурором, судьей или судом быть истолкованы как существенные, то есть влияющие на полноту, всесторонность и объективность установления обстоятельств, подлежащих доказыванию.

4) То, что люди не знакомы, не может быть признано обстоятельством, препятствующим проведению между таковыми очной ставки. В качестве примера, подтверждающего такое утверждение, может быть приведен случай, когда двое человек с разных мест наблюдали за одним и тем же событием. В показаниях таких свидетелей могут обнаружиться существенные противоречия, требующие принятия предусмотренных законом мер к их устранению, а значит, есть необходимость проведения между ними очной ставки.

5) Очная ставка производится только между двумя лицами. Очную ставку нельзя проводить одновременно между тремя и большим числом

лиц. Если существенные противоречия имеются между показаниями более чем двух лиц, они устраняются путем производства нескольких очных ставок.

6) Допрашиваемым на очной ставке не задаются наводящие вопросы.

7) Свидетель вправе явиться на очную ставку с адвокатом. Явившийся на очную ставку адвокат обладает теми же правами, что и при допросе свидетеля (ч. 2 ст. 53, ч. 6 ст. 192 УПК РФ).

### 13.11.3. Порядок проведения очной ставки

Очная ставка состоит из ряда составляющих, которые располагаются в следующей последовательности.

1) В связи с наличием оснований и возможностью соблюдения условий проведения очной ставки принимается решение о необходимости и возможности производства данного следственного действия.

2) В случае необходимости приглашаются, переводчик, педагог, защитник, законный представитель и иные лица, а также приготавливаются технические средства (магнитофон, видеокамера и т.п.).

3) Лицо, производящее очную ставку, удостоверяется в личности допрашиваемых.

4) Участников очной ставки уведомляют о проведении звукозаписи (видеозаписи).

5) Участвующим в следственном действии лицам разъясняются их права и обязанности (если есть в этом необходимость, они предупреждаются о неразглашении данных предварительного следствия), ответственность и порядок проведения очной ставки.

6) Свидетелей (потерпевших) предупреждают об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний по ст. 307 УК РФ и за отказ от дачи показаний по ст. 308 УК РФ. Переводчика – за заведомо ложный перевод по ст. 307 УК РФ. Данный факт отражается в начале протокола очной ставки и удостоверяется подписью свидетеля (потерпевшего, переводчика).

7) Лицо, производящее предварительное расследование, задает каждому из участников очной ставки, один и тот же вопрос, знают ли они друг друга и в каких отношениях между собой находятся.

8) Каждое из лиц, между которыми производится очная ставка, удостоверяет своей подписью правильность отражения в протоколе его ответа на поставленный перед ним вопрос.

9) Допрашиваемым поочередно в установленной следователем (органом дознания и т. п.) последовательности предлагается дать показания по тем обстоятельствам, для выяснения которых производится очная ставка.

10) Предлагая дать показания по существу исследуемых обстоятельств, орган предварительного расследования вправе предоставить воз-

возможность дать показания первым любому допрашиваемому. Сразу же по окончании дачи первым допрашиваемым своих показаний, они фиксируются в протоколе и им подписываются. Только после этого приступает к даче показаний следующий допрашиваемый. Показания второго участника очной ставки также заносятся в протокол и им подписываются.

11) Если орган предварительного расследования посчитает это целесообразным, то каждому из допрашиваемых задаются дополнительные вопросы.

12) Лицам, между которыми производится очная ставка, предоставляется возможность задавать вопросы друг другу.

13) Положительным опытом признается в тех случаях, когда устранить имевшие место противоречия в показаниях не представилось возможным, завершать очную ставку вопросом к каждому допрашиваемому, настаивает ли он на своих показаниях.

14) Всем участникам (приглашенным) предоставляется возможность ознакомиться с содержанием звукозаписи (видеозаписи). При необходимости каждый из допрашиваемых вправе внести в нее дополнения. Но даже если таковых нет, допрашиваемым предлагается завершить звуко (видео) запись своим устным заявлением о ее правильности.

15) Окончательное оформление протокола очной ставки по правилам ст. ст. 166, 167, 192 УПК РФ.

### **13.12. Оpozнание**

#### **13.12.1. Понятие, виды, задача и условия опознания**

Предъявление для опознания - следственное действие, в результате которого следователь (дознатель и др.) в присутствии понятых устанавливает тождество или различие опознаваемого с ранее наблюдавшимся лицом, предметом и т.п. Сведения, полученные в результате этого следственного действия, могут быть проверены путем допроса лиц, при нем присутствующих.

**Виды** предъявления для опознания. Предъявление для опознания:

- а) людей (обвиняемых, подозреваемых, потерпевших и даже свидетелей),
- б) иных живых существ,
- в) предметов,
- г) трупов.

**Задача** опознания - установление тождества или различия опознаваемого с ранее наблюдавшимся лицом, предметом и др.

**Специфические условия** предъявления для опознания.

- 1) Опознание производит орган предварительного расследования.
- 2) Обязательный предварительный допрос опознающего.
- 3) В день производства следственного действия, перед его началом опознаваемого не должен видеть опознающий.

4) Каждый обвиняемый (подозреваемый, потерпевший или свидетель) предъявляется для опознания по отдельности.

5) Лицо (предмет) предъявляется опознающему вместе с другими внешне сходными с ним лицами (предметами). Общее число лиц (предметов), предъявляемых для опознания, должно быть не менее трех. Это правило не распространяется на опознание трупа.

6) Опознающему не могут быть заданы наводящие вопросы.

7) Предъявление для опознания с начала и до конца следственного действия производится в присутствии понятых.

8) По решению следователя, в целях обеспечения безопасности опознающего, предъявление лица для опознания может быть проведено в условиях, исключающих визуальное наблюдение опознающего опознаваемым. В этом случае понятые находятся в месте нахождения опознающего (ч. 8 ст. 193 УПК РФ).

#### 13.12.2. Порядок опознания

Порядок предъявления для опознания в условиях, не исключающих визуальное наблюдение опознающего опознаваемым.

1) Принимается решение о необходимости и возможности предъявления для опознания.

2) Готовятся технические средства, видео-, кино-, фотоаппаратура.

3) Приглашают опознаваемого и предлагают ему подождать в кабине, куда опознающий не может заглянуть.

4) Опознающего провожают в другую комнату.

5) В комнату, где будет проводиться опознание, приглашаются понятые, статисты (лица внешне похожие на опознаваемого) и сам опознаваемый.

6) В отсутствие опознающего опознаваемому предлагается занять любое место среди предъявляемых лиц, что отмечается в протоколе.

7) Всем присутствующим разъясняются их права и обязанности (если есть в этом необходимость, они предупреждаются о неразглашении данных предварительного следствия), ответственность и порядок производства опознания. Последние своей подписью удостоверяют данный факт.

8) Приглашается опознающий. Если таковым является свидетель или потерпевший, он перед опознанием в присутствии всех участников данного следственного действия предупреждается об ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний, что отмечается в протоколе.

9) Опознающему предлагается указать лицо, о котором он дал показания. Наводящие вопросы не допускаются.

10) Если опознающий указал на кого-либо, ему предлагается объяснить, по каким приметам или особенностям он узнал данного человека.

11) Производятся (в необходимых случаях) фотографирование, кино-, видеосъемка.

12) Завершается предъявление для опознания составлением протокола данного следственного действия по правилам ст. ст. 166, 167, 193 УПК РФ.

### **13.13. Проверка показаний на месте**

#### **13.13.1. Понятие, задачи и условия проверки показаний на месте**

Проверка показаний на месте заключается в том, что допрошенное лицо по предложению следователя, при соблюдении определенных процессуальных условий, в целях проверки (уточнения) показаний указывает место, связанное с исследуемым событием, предметы, документы, следы и другие объекты, о которых оно ранее дало показания, поясняет связь указанных обстоятельств с расследуемым событием, воспроизводит на месте обстановку и обстоятельства исследуемого события и демонстрирует при этом отдельные действия, которые имели место во время события. Следователь выслушивает пояснения лица, показания которого проверяются, наблюдает указанные обстоятельства и действия лица, с обстановкой места события, устанавливает соответствие или несоответствие показаний лица обстановке места события»<sup>303</sup>.

**Задачи** проверки показаний на месте - это проверка (уточнение) данных ранее показаний на истинность и получение дополнительных имеющих отношение к делу сведений, которые иным путем не собрать.

**Условия** проверки показаний на месте включают в себя общие условия производства любого следственного действия<sup>304</sup> и специфические условия проверки показаний на месте. Специфическими условиями проверки показаний на месте являются следующие требования:

1) Лица, показания которых проверяются, до этого должны быть допрошены.

2) Проверяться могут показания только:

- а) обвиняемого,
- б) подозреваемого,
- в) свидетеля,
- г) потерпевшего.

3) Лицо, показания которого проверяются, желает (не возражает против и готов к сотрудничеству) проведения данного следственного действия. Несмотря на обязанность свидетеля и потерпевшего давать показания, только в этом случае имеется достаточная вероятность эффективного проведения данного следственного действия.

4) Проверка показаний каждого лица производится по отдельности.

5) Не задаются наводящие вопросы.

---

<sup>303</sup> За основу взято определение В.Н.Уварова. См.: Уваров В.Н. Проверка показаний на месте: Учебное пособие.- М.: ВЮЗИ, 1982. С.11-12.

<sup>304</sup> Перечень таковых дан в разделе «Общие условия производства следственных действий» настоящей главы.



6) Все следуют за (позади) лицом, показания которого проверяются, а не впереди него. В особенности это правило важно в тех случаях, когда производится видео-, кино-, фотосъемка.

7) Проверка показаний на месте производится в присутствии понятых.

#### 13.13.2. Основания проверки показаний на месте

Фактическим основанием проверки показаний на месте являются данные, позволяющие полагать, что, проверяя и уточняя показания лица на месте, будут получены такие ранее неизвестные органам предварительного расследования сведения, которые не могли быть выявлены путем производства других следственных действий. К таковым (данным) прежде всего относятся показания самого лица (подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего или свидетеля).

Юридическое основание - вызов (привод) лица для проверки его показаний либо предложение (разрешение) таковому давать при соблюдении вышеуказанных условий показания.

#### 13.13.3. Порядок проведения проверки показаний на месте

Порядок проведения проверки показаний на месте

1) Принимается решение о необходимости и возможности проверки показаний на месте.

2) Договариваются о наличии транспортного средства, видео-, кино-, фотоаппаратуры и другой техники.

3) Приглашаются понятые и иные лица, необходимые для проверки показаний на месте.

4) Разъясняются назначение каждого участника, объясняются цели и ход действия, права и обязанности, ответственность участников. Свидетели и потерпевшие предупреждаются об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний и за отказ от дачи показаний (если есть в этом необходимость, они предупреждаются о неразглашении данных предварительного следствия).

5) Предлагается лицу указать место, где его показания будут проверяться.

6) По возможности от места следствия (либо заранее определенного места) лицо показывает дорогу к месту, где будут проверяться его показания. Ведя всех к месту события, оно начинает давать показания.

7) Собственно дача показаний на месте, его осмотр и сопоставление их результатов друг с другом.

8) После свободного рассказа и демонстрации действий лицу, показания которого проверяются, могут быть заданы вопросы.

9) Производятся (в необходимых случаях) измерения, фотографирование, кино-, видеосъемка, составляются планы и схемы.

10) Протоколирование проверки показаний на месте по правилам ст. ст. 166, 167 УПК РФ.

### **13.14. Назначение и производство судебной экспертизы**

13.14.1. Понятие и задача судебной экспертизы, условия назначения и производства судебной экспертизы

Судебная экспертиза - это следственное действие, представляющее собой особую, установленную уголовно-процессуальным законом форму исследования доказательств (содержащихся в доказательствах, на теле обвиняемого, подозреваемого, потерпевшего или свидетеля сведений), производимую по поручению следователя (суда, прокурора, органа дознания) предупрежденными об уголовной ответственности за дачу заведомо ложной информации лицами, сведущими в специальных отраслях знания, и завершающуюся составлением заключения по специальным вопросам<sup>305</sup>.

**Задачей** производства судебной экспертизы является получение новых знаний (сведений) за счет проведения исследований лицами, сведущими в специальных отраслях знания (но не юриспруденции).

**Специфические условия** производства судебной экспертизы.

- 1) Вопросы задаются только в области специальных отраслей знаний, обычно в области науки, техники, искусства и (или) ремесла.
- 2) Вопросы, поставленные перед экспертом, и его заключение не могут выходить за пределы специальных познаний эксперта.
- 3) Нельзя задавать вопросы юридического характера.
- 4) Судебная экспертизе можно подвергать только:
  - а) доказательства,
  - б) труп,
  - в) обвиняемого,
  - г) подозреваемого,
  - д) свидетеля,
  - е) потерпевшего.

13.14.2. Основания назначения и производства судебной экспертизы

Общим **фактическим основанием** назначения и производства судебной экспертизы являются доказательства (содержащиеся в доказательствах, на теле обвиняемого, подозреваемого, потерпевшего или свидетеля сведения), исследование которых с помощью специальных познаний в науке, технике, искусстве или ремесле может привести к появлению в уголовном процессе новых сведений (доказательств).

На следователе (дознавателе) не лежит обязанность назначения судебной экспертизы во всех случаях наличия оснований назначения таковой. Хотя на практике есть ряд преступлений, по которым принято производить судебную экспертизу даже тогда, когда получаемые в результате

---

<sup>305</sup> За основу взяты определения, данные Ю.Н. Белозеровым и др. (См.: Смирнов А.В. Уголовный процесс (Возбуждение уголовного дела. Предварительное расследование): Методические указания слушателям-заочникам.- М., 1989. С.45; Белозеров Ю.Н., Рябоконь В.В. Производство следственных действий.- М., 1990. С.51).

фактические данные лишь подтверждают уже установленный расследованием факт.

В законе закреплены и **специальные основания**, которые налагают на следователя (дознателя) обязанность назначения судебной экспертизы. Это:

А) доказательства, свидетельствующие о смерти или причинении вреда здоровью;

Б) доказательства, вызывающие сомнение по поводу вменяемости обвиняемого (подозреваемого) или способности к моменту производства по делу самостоятельно защищать свои права и законные интересы в уголовном судопроизводстве;

В) доказательства, вызывающие сомнение в способности потерпевшего правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, и давать о них правдивые показания (из-за его психического или физического состояния);

Г) отсутствие в деле доказательств, удостоверяющих возраст обвиняемого, подозреваемого и потерпевшего в тех случаях, когда это имеет значение для дела.

Пленум Верховного Суда РФ добавляет к перечисленным еще одно пятое основание – вероятность того, что изъятое у обвиняемого средство или вещество является наркотическим, психотропным, сильнодействующим или ядовитым. В постановлении Пленума Верховного Суда РФ отмечено, что для определения вида средств и веществ (наркотическое, психотропное, сильнодействующее или ядовитое), их названий и свойств, происхождения, способа изготовления или переработки, а также для установления принадлежности растений к культурам, содержащим наркотические вещества, требуется экспертное заключение, полученное в соответствии с методиками, утвержденными Постоянным комитетом по контролю наркотиков<sup>306</sup>.

**Юридическим основанием** производства судебной экспертизы является соответствующее постановление компетентного органа. Чтобы поместить не содержащегося под стражей обвиняемого или подозреваемого в медицинский или психиатрический стационар для производства соответственно судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы необходимо судебное решение.

#### 13.14.3. Порядок назначения судебной экспертизы

Порядок назначения судебной экспертизы и последовательность действий, его составляющих, следующий.

1) До назначения эксперта следователь выясняет необходимые данные о специальности и компетентности эксперта.

---

<sup>306</sup> См.: О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1998. № 7.

2) Выносится мотивированное постановление о назначении судебной экспертизы.

3) Исходя из обстоятельств дела, и в связи с необходимостью проведения судебно-медицинской (судебно-психиатрической) экспертизы с помещением подозреваемого, обвиняемого, не находящегося под стражей в соответствующее медицинское учреждение для стационарного наблюдения следователь возбуждает перед судом ходатайство о помещении подозреваемого, обвиняемого, не находящегося под стражей, в медицинский или психиатрический стационар для производства соответственно судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы.

4) Судом принимается решение о помещении обвиняемого или подозреваемого в медицинский или психиатрический стационар.

5) Следователь знакомит с постановлением о назначении судебной экспертизы подозреваемого, обвиняемого, его защитника и разъясняет им права, предусмотренные ст. 198 УПК РФ.

6) Об этом составляется протокол, подписываемый следователем и обвиняемым (защитником и подозреваемым).

7) Следователь знакомит с постановлением о назначении судебной экспертизы потерпевшего и разъясняет ему права, предусмотренные ст. 198 УПК РФ.

8) Об этом также составляется отдельный протокол, подписываемый следователем и потерпевшим.

9) Следователь разъясняет свидетелю, в отношении которого назначено производство судебной экспертизы предусмотренное ч. 2 ст. 198 УПК РФ право знакомиться с заключением эксперта, о чем составляется соответствующий протокол.

10) Если судебная экспертиза производится вне экспертного учреждения, следователь:

- а) вызывает к себе лицо, которому поручается судебная экспертиза;
- б) удостоверяется в его личности, специальности и компетентности;
- в) устанавливает отношение эксперта к обвиняемому, подозреваемому и потерпевшему;

- г) проверяет, нет ли оснований к его отводу;

- д) вручает постановление о назначении судебной экспертизы;

- е) разъясняет эксперту права и обязанности, предусмотренные ст. 57 УПК РФ;

- ж) предупреждает его об ответственности за дачу заведомо ложного заключения;

- з) делает отметку о выполнении этих действий в оставляемой у себя копии постановления о назначении судебной экспертизы, сделанная запись удостоверяется подписью эксперта;

- и) составляет протокол, если эксперт делает какие-либо заявления или возбуждает ходатайства по делу.

11) Если судебная экспертиза производится в экспертном учреждении, следователь направляет постановление в экспертное учреждение.

#### 13.14.4. Обязательное назначение судебной экспертизы

Согласно ст. 196 УПК РФ назначение и производство судебной экспертизы обязательно, если необходимо установить:

- 1) причины смерти;
- 2) характер и степень вреда, причиненного здоровью;
- 3) психическое или физическое состояние подозреваемого, обвиняемого, когда возникает сомнение в его вменяемости или способности самостоятельно защищать свои права и законные интересы в уголовном процессе;
- 4) психическое или физическое состояние потерпевшего, когда возникает сомнение в его способности правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела, и давать показания;
- 5) возраст подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, когда это имеет значение для уголовного дела, а документы, подтверждающие его возраст, отсутствуют или вызывают сомнение.

#### 13.14.5. Порядок производства судебной экспертизы

Порядок производства судебной экспертизы.

1. Руководитель экспертного учреждения поручает производство судебной экспертизы одному или нескольким сотрудникам данного учреждения и уведомляет об этом следователя.

2. Руководитель экспертного учреждения, за исключением руководителя государственного судебно-экспертного учреждения, разъясняет сотрудникам, которым поручено производство судебной экспертизы, права и ответственность, предусмотренные ст. 57 УПК РФ, предупреждает их об ответственности за дачу заведомо ложного заключения по ст. 307 УК, о чем отбирает у них подписку.

3. Проведение исследования (опытных действий).

4. Следователь (подозреваемый, обвиняемый, его защитник с разрешения следователя) вправе присутствовать при производстве судебной экспертизы.

5. Эксперт составляет заключение от своего имени на основании произведенных исследований в соответствии с его специальными знаниями. Заключение дается в письменном виде и подписывается экспертом.

6. Заключение эксперта<sup>307</sup> вместе с подпиской эксперта направляется следователю для приобщения к уголовному делу.

#### 13.14.6. Комиссионная и комплексная судебные экспертизы

В необходимых случаях, когда установление того или иного обстоятельства невозможно путем проведения отдельных судебных экспертиз либо это выходит за пределы компетенции одного эксперта или комиссии экспертов, может быть назначена комплексная судебная экспертиза.

---

<sup>307</sup> О заключении эксперта см. соответствующий раздел главы 5 настоящего учебника.

Комплексная судебная экспертиза представляет собой проведение ряда исследований, осуществляемых несколькими экспертами на основе использования разных специальных познаний.

Результат проведения комплексной судебной экспертизы может быть оформлен совместным экспертным заключением. В заключении экспертов должно быть указано, какие исследования провел каждый эксперт, какие факты он лично установил и к каким выводам пришел. Каждый эксперт вправе подписать лишь ту часть заключения, которая отражает ход и результаты проведенных им лично исследований<sup>308</sup>.

Судебная экспертиза, проводимая несколькими экспертами одной специальности, именуется комиссионной. Если по результатам такой судебной экспертизы мнения экспертов совпадают, то ими составляется единое заключение. В случае возникновения разногласий каждый из экспертов, участвовавших в производстве комиссионной судебной экспертизы, дает отдельное заключение по вопросам, вызвавшим разногласие.

#### 13.14.7. Дополнительная и повторная судебные экспертизы

Основанием для назначения дополнительной судебной экспертизы является неполнота или недостаточная ясность заключения эксперта. В постановлении о назначении дополнительной судебной экспертизы должно быть указано конкретно, в чем выразилась неполнота и недостаточная ясность предыдущих заключений экспертов, есть ли основания сомневаться в их правильности<sup>309</sup>. Дополнительная судебная экспертиза назначается лишь после дачи экспертом заключения, если недостаточную ясность или полноту заключения не представилось возможным устранить путем допроса эксперта.

В тех случаях, когда возникает необходимость в исследовании новых объектов, суд назначает не дополнительную, а обычную судебную экспертизу в порядке ст. 195 УПК РФ, которая может быть поручена тому же эксперту, если предстоящее исследование не выходит за пределы его специальных познаний<sup>310</sup>. При производстве дополнительной судебной экспертизы экспертом разрешаются вопросы, ранее не подвергавшиеся исследованию.

В случае производства экспертом повторной судебной экспертизы, он разрешает вопросы, ранее уже подвергавшиеся исследованию. Повторная судебная экспертиза может быть назначена, если выводы эксперта противоречат фактическим обстоятельствам дела или если во время, к примеру, судебного разбирательства установлены новые данные, которые

---

<sup>308</sup> См.: О судебной экспертизе по уголовным делам: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 16 марта 1971 г. № 1// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.54-55.

<sup>309</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 24 октября 1995 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 7.

<sup>310</sup> См.: О судебной экспертизе по уголовным делам: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 16 марта 1971 г. № 1// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.56.

могут повлиять на выводы эксперта, а также в случаях, когда при назначении и производстве судебной экспертизы были допущены существенные нарушения уголовно-процессуального закона.

### **13.15. Допрос эксперта**

#### **13.15.1. Понятие, основания и условия допроса эксперта**

Допрос эксперта - это следственное действие, в результате которого формируется доказательство, именуемое показаниями эксперта.

Фактическим **основанием** допроса эксперта являются необходимость и возможность путем дачи экспертом показаний разъяснения подготовленного им заключения.

Юридическое основание допроса - вызов (привод) эксперта на допрос либо предложение таковому дать показания.

**Условия** (правила) производства допроса эксперта аналогичны условиям (правилам) допроса свидетеля. Специфическими условиями допроса эксперта являются:

- 1) допрос эксперта производится по инициативе следователя (дознателя и др.) или по ходатайству подозреваемого, обвиняемого, защитника кого-либо из таковых;
- 2) эксперт может быть допрошен только после представления следователю (дознателю и др.) подготовленного им заключения;
- 3) эксперт не может быть допрошен по поводу сведений, ставших ему известными в связи с производством судебной экспертизы, если они не относятся к предмету данной судебной экспертизы.

#### **13.15.2. Порядок допроса эксперта**

Порядок допроса эксперта следующий.

1. Принимается решение о необходимости и возможности допроса эксперта.
2. Готовится видео-, аудио аппаратура.
3. Приглашаются переводчик и иные лица, необходимые для участия в допросе.
4. Следователь (дознатель и др.) удостоверяется в личности, выясняет анкетные данные и отсутствие оснований отвода допрашиваемого.
5. В протоколе отражается процессуальное положение фамилия, имя и отчество, а в предусмотренных законом случаях и иные сведения об иных участвующих в допросе лицах.
6. Разъясняет права, обязанности, ответственность, а также порядок производства допроса участвующим в следственном действии лицам (если есть в этом необходимость, они предупреждаются о неразглашении данных предварительного следствия).
7. В случае применения технических средств всем участвующим в следственном действии лицам объявляется, кто и какие технические средства применяет.

8. Эксперту задаются вопросы, которые возникли после и в связи с ознакомлением с подготовленным им заключением судебной экспертизы.

9. Результаты допроса протоколируются по общим правилам, предъявляемым к протоколам следственных действий (ст. ст. 166, 167 УПК РФ).

### **13.16. Допрос специалиста**

#### **13.16.1. Понятие, основания и условия допроса специалиста**

Допрос специалиста - это следственное действие, в результате которого формируется доказательство, именуемое показаниями специалиста.

Фактическим **основанием** допроса специалиста являются необходимость и возможность получения путем дачи специалистом показаний сведений, об обстоятельствах, требующих специальных познаний, а также разъяснений его мнения в соответствии с требованиями ст. ст. 53, 168 и 271 УПК РФ.

Юридическое основание допроса - вызов (привод) специалиста на допрос либо предложение таковому дать показания.

**Условия** (правила) производства допроса специалиста аналогичны условиям (правилам) допроса эксперта и свидетеля. Специфическими условиями допроса специалиста являются:

1) допрос специалиста производится по инициативе следователя (дознавателя и др.) или по ходатайству сторон (ст. ст. 53, 168 и 271 УПК РФ);

2) специалист может быть допрошен не только после представления им заключения, но и до этого и даже вместо дачи заключения специалиста (ч. 4 ст. 80 УПК РФ);

3) специалист вправе отказаться от участия в производстве по уголовному делу, если он не обладает соответствующими специальными знаниями (п. 1 ч. 3 ст. 58 УПК РФ).

#### **13.16.2. Порядок допроса специалиста**

Порядок допроса специалиста следующий.

1. Принимается решение о необходимости и возможности допроса специалиста.

2. Готовится видео-, аудио аппаратура.

3. Приглашаются переводчик и иные лица, необходимые для участия в допросе.

4. Следователь (дознаватель и др.) удостоверяется в личности, выясняет анкетные данные, профессиональную компетентность и отсутствие оснований отвода допрашиваемого.

5. В протоколе отражается процессуальное положение фамилия, имя и отчество, а в предусмотренных законом случаях и иные сведения о всех других участвующих в допросе лицах.



6. Разъясняет права, обязанности, ответственность, а также порядок производства допроса участвующим в следственном действии лицам (если есть в этом необходимость, они предупреждаются о неразглашении данных предварительного следствия).

7. В случае применения технических средств всем участвующим в следственном действии лицам объявляется, кто и какие технические средства применяет.

8. Специалисту задаются вопросы, касающиеся обстоятельств, требующих специальных познаний, а также подготовленного им заключения специалиста.

9. Результаты допроса протоколируются по общим правилам, предъявляемым к протоколам следственных действий (ст. ст. 166, 167 УПК РФ).

### **13. 17. Получение образцов для сравнительного исследования**

13.17.1. Понятие, задача и условия получения образцов для сравнительного исследования

Получение образцов для сравнительного исследования направлено на получение сведений, имеющих значение по делу. По данному признаку, а также исходя из правил составления соответствующего протокола - это следственное действие. Получение образцов для сравнительного исследования – это следственное действие, заключающееся в изъятии (добровольном или принудительном) у обвиняемого, подозреваемого, потерпевшего, свидетеля или других лиц отпечатков пальцев рук, объектов выделения человеческого организма и иных образцов для установления наличия (отсутствия) их связи с имеющимися в деле доказательствами (отпечатками пальцев рук, пятнами крови, изъятymi на месте происшествия, и др.).

**Задача**, стоящая перед получением образцов для сравнительного исследования, - собирание сведений, необходимых для полного экспертного исследования имеющегося в деле доказательства.

**Специфические условия** получения образцов для сравнительного исследования:

1) получаться образцы могут только у:

- а) обвиняемого,
- б) подозреваемого,
- в) свидетеля,
- г) потерпевшего,

д) у иных лиц (к примеру, отпечатки пальцев рук у участкового инспектора милиции, который присутствовал на месте происшествия до и в процессе его осмотра, и соответственно изъятые отпечатки пальцев рук могли принадлежать ему).

2) не применяется принуждение при изъятии образцов, которые сопряжены с действиями субъекта (образцы почерка, дорожки следов и т.п.);

3) нужно иметь согласие потерпевшего и свидетеля на получение у них каких-либо образцов для сравнительного исследования;

#### 13.17.2. Основания получения образцов для сравнительного исследования

Фактическое основание получения образцов для сравнительного исследования - доказательства, полное исследование которых возможно только при наличии образцов (эталонов).

Юридическое основание - постановление следователя либо дознавателя.

#### 13.17.3. Порядок получения образцов для сравнительного исследования

Порядок получения образцов для сравнительного исследования общий:

1) принимается решение о необходимости и возможности получения образцов для сравнительного исследования;

2) вынесение соответствующего постановления;

3) приглашение специалиста, если это необходимо. На практике часто приглашают и понятых. Однако закон этого не требует;

4) разъяснение прав и обязанностей участникам процессуального действия (если есть в этом необходимость, предупреждаются о неразглашении данных предварительного следствия), ответственности и порядка производства следственного действия;

5) собственно изъятие (получение) образцов для сравнительного исследования, сопровождающееся принуждением, если таковое не помешает получению желаемого результата, и притом не будут нарушены обязательные условия производства этого процессуального действия;

6) составление протокола по правилам ст. ст. 166, 167, 202 УПК РФ.

#### **13.18. Иные действия, направленные на собирания доказательств**

Иные действия, направленные на собирание доказательств, подразделяются на предусмотренные УПК РФ и не упомянутым в уголовно-процессуальном законе<sup>311</sup>.

#### **13.19. Контрольные вопросы**

1. Каковы понятие, критерии и виды следственных действий?

2. Каковы общие условия и правила производства следственных действий?

3. Каковы понятие, виды, основания, условия и порядок проведения осмотра?

---

<sup>311</sup> Подробная характеристика данных действий дана в разделе «Понятие и способы собирания доказательств» главы 5 настоящего учебника.

Каковы понятие, основания, условия и порядок проведения эксгумации<sup>4</sup>?

5. Каковы понятие, задачи, условия, основания и порядок производства освидетельствования?

6. Чем отличается освидетельствование от личного обыска?

7. Каковы понятие, задачи, условия, основания, виды и порядок производства следственного эксперимента?

8. Каковы понятие, основания, условия и порядок производства обыска, в том числе личного обыска?

9. Каковы понятие, основания, задача, условия и порядок производства выемки?

10. Каковы основания и порядок наложения ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотра и выемки?

11. Каковы задачи, условия, основания и порядок осуществления контроля и записи переговоров, а также осмотра и прослушивания фонограммы?

12. Каковы понятие, основания, условия и порядок допроса свидетеля (потерпевшего)?

13. Каковы понятие, основания, условия и порядок допроса подозреваемого?

14. Каковы понятие, основания, задача, условия и порядок проведения очной ставки?

15. Каковы понятие, виды, задачи, условия, основания, и порядок опознания?

16. Каковы понятие, задачи, условия, основания и порядок проведения проверки показаний на месте?

17. Каковы понятие, задачи судебной экспертизы, условия, основания и порядок назначения и производства судебной экспертизы?

18. Каковы понятие, основания, условия и порядок допроса эксперта (специалиста)?

19. Каковы понятие, задачи, условия, основания и порядок получения образцов для сравнительного исследования?

### **13.19. Рекомендованная литература**

1. Кальницкий В.В. Следственные действия: Учебное пособие.- 2-е изд., перераб. и доп.- Омск: Омская академия МВД России, 2003. –72с.

2. Шейфер С.А. Следственные действия. Система и процессальная форма.- М.: Юрлитинформ, 2001.

3. Рыжаков А.П. Следственные действия (понятие, виды, порядок производства).- М.: Юридическая фирма «Контракт», «Инфра-М», 2001. – 137с.

4. Правомерность производства следственных действий (сборник научных статей).- Волгоград: Издательство ВолГУ, 2001.

5. Григорьев В.Н. Задержание подозреваемого.- М.: «ЮрИнфоР», 1999. –542с.

6. Рыжаков А.П. Следственные действия и иные способы собирания доказательств.- М.: Информационно-издательский дом “Филинь”, 1997. - 336с.
7. Рыжаков А.П. Следственные действия и иные способы собирания доказательств.- Тула, 1996. -320с.
8. Следственные действия: Учебное пособие/ Под ред. Б.П. Смагоринского.- М., 1994.
9. Следственные действия.- Волгоград, 1994.
10. Григорьев В.Н. Задержание подозреваемого органами внутренних дел: Учебное пособие.- Ташкент, 1989.
11. Гуляев А.П. и др. Задержание лиц, подозреваемых в совершении преступления.- М., 1988.
12. Шобик Б.И. Проверка и уточнение показаний на месте.- Хабаровск, 1987.
13. Следственные действия: Учебное пособие.- Волгоград: ВСШ МВД СССР, 1984.
14. Леви А.А. Актуальные проблемы предъявления для опознания.- М., 1983.
15. Ефимичев С.П., Кулагин Н.И., Ямпольский Н.Е. Следственный осмотр: Учебное пособие.- Волгоград, 1983.
16. Шейфер С.А. Следственные действия. Система и процессуальная форма.- М.: Юрид. лит., 1981.
17. Гуткин И.М. Актуальные вопросы уголовно процессуального задержания: Учебное пособие.- М., 1980.

## **Глава 14. Приостановление и возобновление предварительного расследования**

### **14.1. Понятие приостановления предварительного расследования**

Приостановление предварительного расследования - это урегулированный законом и оформленный решением следователя (органа дознания и др.) временный, вызванный наличием одного из предусмотренных в законе обстоятельств, которые мешают продолжению расследования, перерыв в производстве по уголовному делу.

В этот промежуток времени следователь (орган дознания) принимает меры к устранению оснований приостановления производства по делу. Одной из таких мер является розыск скрывшегося от органов предварительного расследования и суда подозреваемого или обвиняемого (ст. ст. 209, 210 УПК РФ).

### **14.2. Основания, условия, порядок и сроки приостановления предварительного расследования**

Перечень **оснований** приостановления предварительного расследования в законе исчерпывающий.

Предварительное расследование приостанавливается:

а) в случае неустановления лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого (п. 1 ч. 1 ст. 208 УПК РФ);

б) в случае, если подозреваемый или обвиняемый скрылся от следствия и суда (п. 2 ч. 1 ст. 208 УПК РФ);

в) когда по иным причинам не установлено его место его нахождения (п. 2 ч. 1 ст. 208 УПК РФ);

г) когда место нахождения подозреваемого или обвиняемого известно, однако реальная возможность его участия в уголовном деле отсутствует (п. 3 ч. 1 ст. 208 УПК РФ);

д) в случае временного тяжелого заболевания подозреваемого или обвиняемого, удостоверенного медицинским заключением, которое препятствует его участию в следственных и иных процессуальных действиях (п. 4 ч. 1 ст. 208 УПК РФ).

О первом основании можно говорить только тогда, когда преступление считается нераскрытым, то есть, несмотря на принятые меры, установить лицо, его совершившее, не представилось возможным.

Во втором случае, если подозреваемый или обвиняемый скрылся, то течение сроков давности привлечения его к уголовной ответственности приостанавливается. В третьем, если его местонахождение не установлено, - не приостанавливается, то есть по истечении срока давности, указанного в ст. 78 УК РФ, некоторые уголовные дела могут быть прекращены. Причем, безусловно, не подлежат прекращению по указанным выше основаниям уголовные дела о преступлениях, за совершение которых может быть назначена смертная казнь или пожизненное лишение свободы, возбужденные по статьям об умышленном убийстве, а также дела о неизвестном исчезновении граждан<sup>312</sup>.

Общие условия приостановления предварительного расследования таковы:

- 1) должно быть доказано наличие события преступления;
- 2) проведены все следственные действия, которые возможно выполнить в отсутствие обвиняемого (подозреваемого);
- 3) приняты все меры к обнаружению места нахождения последнего, а равно установлению лица, совершившего преступление.

Частные условия подразделяются в зависимости от того, какое основание мы подвергаем анализу. Частным для первого основания (п. 1 ч. 1 ст. 208 УПК РФ) является одно лишь условие, что срок предварительного расследования истек. Частные условия для второго и третьего оснований (п. 2 ч. 1 ст. 208 УПК РФ):

- а) истек срок предварительного расследования;
- б) в деле имеется постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого (постановление о возбуждении в отношении конкретного лица уголовного дела);

---

<sup>312</sup> См.: О порядке прекращения по истечении давности уголовных дел, приостановленных за неустановлением лиц, совершивших преступления: Указание Генерального прокурора РФ от 13 марта 1997 г. № 10/15.

Частные условия для четвертого основания (п. 3 ч. 1 ст. 208 УПК РФ):

а) в деле имеется постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого (постановление о возбуждении в отношении конкретного лица уголовного дела);

б) в деле имеются доказательства того, что реальная возможность участия обвиняемого (подозреваемого) в уголовном деле отсутствует.

Частные условия для пятого основания (п. 4 ч. 1 ст. 208 УПК РФ):

а) в деле имеется постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого (постановление о возбуждении в отношении конкретного лица уголовного дела);

б) заболевание обвиняемого (подозреваемого):

1) носит временный характер,

2) удостоверено медицинским заключением (заключением судебно-психиатрической экспертизы, если речь идет о психическом заболевании, проведенной в соответствии со ст. 196 УПК РФ),

3) не дает возможности обвиняемому (подозреваемому) принимать участие в проведении следственных (процессуальных) действий,

4) возникло после совершения лицом преступления.

При наличии оснований и соблюдении условий предварительное расследование приостанавливается мотивированным постановлением (приложение № 128, 129 к ст. 476 УПК РФ). В решении кроме констатации факта приостановления расследования разрешается вопрос о мере пресечения, принятых мерах, направленных на сохранность документов, вещественных и иных доказательств. Копия постановления в суточный срок должна направляться прокурору.

#### **14.3. Действия следователя после приостановления предварительного следствия**

Вынеся постановление о приостановлении предварительного следствия, следователь уведомляет об этом потерпевшего, его представителя, гражданского истца, гражданского ответчика или их представителей, а при наличии такой возможности подозреваемого, обвиняемого и его защитника. Одновременно им разъясняется порядок обжалования данного решения

После приостановления предварительного следствия следователь не вправе производить следственные действия. По приостановленному делу не должно производиться обысков, выемок, допросов. Наложение ареста на почтово-телеграфную корреспонденцию (контроль и запись переговоров) вместе с приостановлением предварительного расследования также приостанавливается.

Между тем на него возлагается обязанность:

1) в случае, предусмотренном п. 1 ч. 1 ст. 208 УПК РФ, принимать розыскные меры по установлению лица, подлежащего привлечению в ка-

честве обвиняемого, давать органу дознания поручения о проведении оперативно-розыскных мероприятий;

2) в случае, предусмотренном п. 2 ч. 1 той же статьи, устанавливать место нахождения подозреваемого или обвиняемого, а если он скрылся, принимать меры по его розыску.

#### **14.4. Розыск обвиняемого (подозреваемого)**

Когда место нахождения подозреваемого, обвиняемого неизвестно, следователь должен поручить его розыск органам дознания. Свое решение он вправе закрепить в постановлении о приостановлении предварительного следствия или вынести об этом отдельное постановление.

Розыск возможен не только лица, в отношении которого вынесено постановление о привлечении в качестве обвиняемого. Исходя из наименования и содержания ст. 210 и ч. 1 ст. 46 УПК РФ закон позволяет объявить розыск лица:

а) в отношении действий (бездействия) которого возбуждено уголовное дело,

б) которое было задержано в соответствии со ст. ст. 91 и 92 УПК РФ, но совершило побег;

в) к которому была применена мера пресечения до предъявления обвинения в соответствии со ст. 100 УПК РФ, но обвинение не было предъявлено, в связи с тем, что он скрылся от органов предварительного расследования (суда).

Розыск обвиняемого, а тем более подозреваемого не только можно, но и целесообразно объявлять ранее, чем будет закончен срок предварительного расследования. Однако это можно сделать только, когда документально подтвержден факт неизвестности места нахождения подозреваемого или обвиняемого. Этими материалами могут быть копии отсылаемых подозреваемому или обвиняемому повесток, постановление об его принудительном приводе и ответ органа дознания о не проживании подозреваемого или обвиняемого по месту прописки (регистрации).

Вместе с постановлением о производстве розыска подозреваемого или обвиняемого (постановлением о приостановлении предварительного расследования) органу дознания направляются копии постановления о возбуждении уголовного дела (протокол задержания, постановление об избрании меры пресечения в порядке ст. 100 УПК РФ), о привлечении лица в качестве обвиняемого, постановления об избрании в отношении обвиняемого меры пресечения и специальная справка, где отражаются данные о разыскиваемом и его связях.

#### **14.5. Возобновление производства по приостановленному делу**

Если по приостановленному уголовному делу возникла необходимость производства следственного действия или отпали основания (условия) приостановления производства по делу, следует вынести мотивированное постановление о возобновлении предварительного следствия (доз-

нения) (приложение № 132 к ст. 476 УПК РФ). И только после этого, либо в случае отмены постановления о приостановлении предварительного расследования прокурором или начальником следственного отдела, можно будет производить любые следственные действия и продолжать предварительное следствие (дознание) в общем порядке.

Постановление о возобновлении предварительного следствия (дознания) по форме очень похоже на постановление о приостановлении предварительного расследования и, так же как большинство других процессуальных документов, состоит из вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной части.

Данным постановлением следователь (орган дознания) принимает решение о возобновлении предварительного расследования и ходатайствует об установлении срока расследования. Надзирающий прокурор своей резолюцией устанавливает этот срок. Срок возобновленного предварительного расследования не может превышать один месяц с момента принятия следователем (органом дознания) дела к своему производству. Обычно следователь (орган дознания) возобновляет предварительное следствие (дознание) и принимает уголовное дело к своему производству одним и тем же постановлением, но можно составить и два разных постановления - одно о возобновлении предварительного расследования, в другом будет изложено мотивированное ходатайство об установлении срока расследования.

О принятом решении уведомляются подозреваемый, обвиняемый, его защитник, потерпевший, его представитель, гражданский истец, гражданский ответчик или их представители, а также прокурор.

#### **14.6. Контрольные вопросы**

1. Что такое приостановление предварительного расследования?
2. Каковы основания и условия приостановления предварительного расследования?
3. Что должен делать следователь по приостановленному уголовному делу?
4. Каков порядок возобновления производства по приостановленному делу?

#### **14.7. Рекомендованная литература**

1. Клюкова М.Е., Малков В.П. Приостановление дела по уголовно-процессуальному законодательству Российской Федерации.- Казань, 1993.
2. Косенко А.С. Розыскные действия в советском уголовном процессе.- Хабаровск, 1989.
3. Прохорова Е.В. Организация работы следователя по предупреждению уклонения обвиняемых от следствия и их розыску.- М., 1987.
4. Боголюбская Т.В. Деятельность следователя органов внутренних дел по розыску скрывшихся обвиняемых: Учебное пособие.- М.: МВШМ, 1986. - 55с.



5. Шимановский В.В. Законность и обоснованность приостановления следователем уголовного дела.- Л., 1985.

6. Быков В.М., Ломовский В.Д. Приостановление производства по уголовному делу.- М., 1978.

7. Якупов Р.Х. Возобновление предварительного следствия.- Волгоград, 1976.

8. Бердичевский Ф.Ю., Якубович Н.А. Приостановление предварительного следствия.- М., 1974.

9. Репкин Л.М. Приостановление предварительного следствия. - Волгоград, 1971.

## **Глава 15. Окончание предварительного расследования**

### ***15.1. Понятие окончания предварительного расследования***

Окончание предварительного расследования - это заключительная часть (этап) стадии предварительного расследования, которая наступает тогда, когда все следственные (процессуальные) действия по полному, всестороннему и объективному исследованию обстоятельств дела закончены и необходимо принимать решение о дальнейшей судьбе дела. Редакция ч. 2 ст. 37, 38 УПК РФ позволяет констатировать наличие возможности начала анализируемого этапа и по письменному указанию надзирающего прокурора о прекращении уголовного дела.

Окончание предварительного расследования, завершающегося оформлением обвинительного заключения, состоит из следующих действий следователя (дознавателя):

1) систематизации материалов (в хронологическом или тематическом порядке) и оценки собранных доказательств;

2) оформления производства по делу;

3) уведомления участников уголовного процесса об окончании предварительного расследования;

4) отложения ознакомления на срок не более 5 суток, если в назначенное время защитник, законный представитель обвиняемого или представитель потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика по уважительным причинам не могут явиться для ознакомления с материалами уголовного дела;

5) принятия мер для явки другого защитника, если избранный обвиняемым защитник не может в течение 5 суток явиться для ознакомления с материалами уголовного дела;

6) предъявления материалов уголовного дела для ознакомления обвиняемому с участием или без участия защитника, потерпевшему полностью, а гражданскому истцу, гражданскому ответчику и их представителям в той части, которая относится к гражданскому иску;

7) выяснение, какие у лиц, знакомившихся с материалами уголовного дела, имеются ходатайства или иные заявления;

8) выяснение, у обвиняемого и его защитника, какие свидетели, эксперты, специалисты подлежат вызову в судебное заседание для допроса и подтверждения позиции стороны защиты;

9) разъяснения обвиняемому права ходатайствовать о:

а) рассмотрении его дела судом присяжных, а также юридических последствий удовлетворения такого ходатайства;

б) рассмотрении уголовного дела коллегией из трех судей федерального суда общей юрисдикции - в случаях, предусмотренных п. 3 ч. 2 ст. 30 УПК РФ;

в) применении особого порядка судебного разбирательства - в случаях, предусмотренных ст. 314 УПК РФ;

г) проведении предварительных слушаний - в случаях, предусмотренных ст. 229 УПК РФ.

10) составления протокола ознакомления с материалами уголовного дела;

11) разрешения поступивших ходатайств;

12) принятия решения, определяющего дальнейшее движение уголовного дела;

13) составления итогового документа, которым завершается предварительное расследование (обвинительного заключения и т.п.).

По мнению некоторых ученых, к рассматриваемому этапу следует относить также:

14) проверку прокурором законности и обоснованности окончательного по делу решения;

15) направление прокурором уголовного дела судье<sup>313</sup>.

### **15.2. Виды окончания предварительного расследования**

Законом предусмотрено четыре вида окончания предварительного расследования:

- составление обвинительного заключения;
- вынесение постановления о прекращении уголовного дела;
- вынесение постановления о направлении дела в суд для рассмотрения вопроса о применении принудительных мер медицинского характера;
- составление обвинительного акта.

### **15.3. Прекращение уголовного дела**

15.3.1. Основания и порядок прекращения уголовного дела и уголовного преследования

#### **15.3.1.1. Общая характеристика**

1. Предварительное расследование оканчивается прекращением уголовного дела при наличии оснований, перечень которых отражен в законе. Классифицировать их можно на 7 групп:

---

<sup>313</sup> См., к примеру: Николук В.В., Дунин В.А. Прекращение предварительного следствия с передачей уголовного дела в комиссию по делам несовершеннолетних: Учебное пособие.- Омск, 1983. С.7.

а) обстоятельства, которые являются одновременно основаниями отказа в возбуждении уголовного дела и прекращения уголовного дела (ст. 24 УПК РФ)<sup>314</sup>;

б) основания прекращения уголовного преследования (ст. 27 УПК РФ), за исключением непричастности подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления (п. 1 ч. 1 ст. 27 УПК РФ);

в) обстоятельства, дающие следователю право освободить лицо, совершившее преступление, от уголовной ответственности:

- примирение сторон (ст. 25 УПК РФ),
- деятельное раскаяние (ст. 28 УПК РФ),
- несовершеннолетие лица, совершившего преступление небольшой или средней тяжести, если его исправление может быть достигнуто путем применения принудительных мер воспитательного воздействия (ст. 427 УПК РФ);

г) в соответствии с ч. 5 ст. 319 УПК РФ одним из оснований прекращения уголовного дела следует признать примирение потерпевшего с обвиняемым по делам, возбуждаемым не иначе как по жалобам потерпевших, кроме случаев, предусмотренных ч. 4 ст. 20 УПК РФ (ч. 2 ст. 20 УПК РФ);

д) доказательства отсутствия для общества, себя или других лиц опасности, проистекающей со стороны лица, совершившего общественно опасное деяние, исходя из характера этого деяния и его психического расстройства лица (п. 1 ч. 1 ст. 439 УПК РФ);

е) акт помилования (о нем идет речь в ч. 3 ст. 310 и ч. 5 ст. 313 УПК РФ);

ж) отсутствие согласия указанного в законе (не в УПК РФ) органа (должностного лица) на привлечение лица к уголовной ответственности<sup>315</sup>.

Основания, перечисленные в разделе «в», могут быть применены органами предварительного расследования только с согласия прокурора.

В общей сложности уголовно-процессуальный закон предусматривает около 19 оснований прекращения уголовного дела.

Нереабилитирующие основания прекращения уголовного дела предусмотрены п.п. 3, 4 ст. 24, ст. ст. 25, 28, 427, п. 1 ч. 1 ст. 439 УПК РФ, а реабилитирующие - ч. 2 ст. 20, п.п. 1-2, 5, 6 ст. 24, п. 1, 4-6 ч. 1 ст. 27 УПК РФ. К числу реабилитирующих, кроме того, должны быть отнесены все основания, составляющих такой их вид, как отсутствие согласия на привлечение к уголовной ответственности указанного в законе органа (должностного лица). Основания, предусмотренные п. 2 ст. 27 УПК РФ, могут быть как реабилитирующими, так и нереабилитирующими.

---

<sup>314</sup> Об обстоятельствах, являющихся одновременно основаниями отказа и прекращения уголовного дела см. раздел «Основания отказа в возбуждении уголовного дела» главы 10 настоящего учебника.

<sup>315</sup> О данной разновидности оснований прекращения уголовного дела см. подробнее главу 30 настоящего учебника.

### **15.3.1.2. Основания прекращения уголовного преследования**

В ст. 27 УПК РФ приведен следующий перечень данных оснований:

- 1) непричастность подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления;
- 2) прекращение уголовного дела по основаниям, предусмотренным п. п. 1- 6 ч. 1 ст. 24 УПК РФ;
- 3) вследствие акта об амнистии;
- 4) наличие в отношении подозреваемого или обвиняемого вступившего в законную силу приговора по тому же обвинению либо определения суда или постановления судьи о прекращении уголовного дела по тому же обвинению;
- 5) наличие в отношении подозреваемого или обвиняемого неотмененного постановления органа дознания, следователя или прокурора о прекращении уголовного дела по тому же обвинению либо об отказе в возбуждении уголовного дела;
- 6) отказ Государственной Думы Федерального Собрания РФ в даче согласия на лишение неприкосновенности Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий, и (или) отказ Совета Федерации в лишении неприкосновенности данного лица.

#### **Непричастность подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления**

Для прекращения уголовного преследования по такому основанию, как непричастность подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления (п. 1 ч. 1 ст. 27 УПК РФ), требуется совокупность следующих условий:

- установление события преступления;
- привлечение лица в качестве обвиняемого (нахождение его в статусе подозреваемого) по данному уголовному делу;
- имеющиеся в деле материалы не могут служить основанием для вывода об участии данного обвиняемого (подозреваемого) в совершении преступления, а органы предварительного расследования исчерпали все возможности для собирания дополнительных доказательств об участии в совершении преступления лица, привлеченного в качестве обвиняемого (подозреваемого).

Непричастность подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления означает, что лицо, в отношении которого возбуждено уголовное дело, задержанный, лицо, в отношении которого избрана мера пресечения до предъявления обвинения или которому обвинение предъявлено, признается невиновным и полностью реабилитированным. Это значит, что по данному основанию прекращать уголовное дело в целом нельзя. Дело может быть прекращено только в части конкретного лица.

Вся совокупность предусмотренных Особенной частью УК РФ преступлений подразделяется на те, которые может совершить любой человек, и те, совершение которых возможно лишь одним строго определенным субъектом. Например, когда в отсутствие хозяев кто-то проник в квартиру и тайно похитил принадлежащую хозяевам шубу, то это деяние мог совершить любой человек. Если не доказано участие обвиняемого (подозреваемого) в совершении этого преступления, значит, украсть шубу мог кто-то другой. В отношении обвиняемого (подозреваемого) применяется п. 1 ч. 1 ст. 27 УПК РФ, а предварительное расследование продолжается или приостанавливается по п. 1 ч. 1 ст. 208 УПК РФ в связи с неустановлением лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого, несмотря на редакцию ч. 4 ст. 24 УПК РФ.

Другое дело, когда расследуется преступление в отношении конкретного субъекта, без которого нет преступления вообще. К примеру, военнослужащий обвиняется в дезертирстве, то есть самовольном оставлении места службы в целях уклонения от прохождения военной службы, но доказать самовольность его действий органам предварительного следствия не удастся. Не доказав вину обвиняемого, тем самым следователь не доказал, что было преступление, а это значит, что прекращать уголовное дело он должен не по п. 1 ч. 1 ст. 27 УПК РФ, а по п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ - за отсутствием состава преступления.

Исходя из идеи, заложенной в ч. 4 ст. 24 УПК РФ, уголовное дело подлежит прекращению в случае прекращения уголовного преследования в отношении всех лиц, которыми могло быть совершено данное преступление, за исключением случаев, прекращения уголовного преследования в связи с непричастностью подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления.

#### **Наличие акта амнистии (п. 3).**

Согласно ст. 84 УК РФ, амнистия объявляется Государственной Думой Федерального Собрания РФ в отношении индивидуально не определенного круга лиц. Актом об амнистии лица, совершившие преступления, обычно освобождаются от уголовной ответственности. Применение акта амнистии возможно только в отношении обвиняемых в совершении конкретного, отмеченного соответственно в акте амнистии преступления.

Практике известны случаи, когда самим актом амнистии предусматривалась возможность прекращения уголовных дел, по которым лицо, совершившее преступление, правоохранительным органам не известно. В таких случаях также подлежит применению п. 3 ст. 27 УПК РФ.

**Наличие в отношении подозреваемого или обвиняемого вступившего в законную силу приговора по тому же обвинению либо определения суда или постановления судьи о прекращении уголовного дела по тому же обвинению (п. 4).**

Это основание может быть как реабилитирующим, так и нереабилитирующим. Реабилитирующим его следует признавать в тех случаях, когда приговор, определение или постановление суда о прекращении дела было вынесено в связи с наличием реабилитирующего основания. И наоборот, если приговор, определение (постановление) суда, положенное в основу принимаемого следователем (прокурором, органом дознания) решения, не реабилитировало гражданина, то и основание постановления следователя (прокурора, органа дознания) будет нереабилитирующим.

В постановлении, где ссылаются на данное обстоятельство, не требуется дополнительно упоминать о тех обстоятельствах, которыми руководствовался суд, вынося вышеуказанные приговор, определение или постановление.

**Наличие в отношении подозреваемого или обвиняемого неотмененного постановления органа дознания, следователя или прокурора о прекращении уголовного дела по тому же обвинению либо об отказе в возбуждении уголовного дела (п. 5).**

Так же как и при прекращении уголовного дела по п. 4 ст. 27 УПК РФ, завершающее предварительное расследование постановление следователя (прокурора, органа дознания) может быть как реабилитирующим, так и нереабилитирующим. В нем не требуется помимо упоминания о п. 5 ст. 27 УПК РФ дополнительно ссылки на те обстоятельства, которыми ранее руководствовался орган дознания, следователь, прокурор, вынося свое соответствующее постановление.

### **15.3.1.3. Обстоятельства, дающие следователю право освободить лицо, совершившее преступление, от уголовной ответственности**

#### **Примирение сторон**

Наименование этого основания прекращения уголовного дела может привести к путанице его и основания прекращения уголовного дела, предусмотренного ч. 2 ст. 20 УПК РФ, - примирения потерпевшего с обвиняемым по делам частного обвинения. Отличие ст. 25 от ч. 2 ст. 20 УПК РФ заключается в том, что первая касается дел о преступлениях хотя и небольшой (средней) тяжести, но все же публичного обвинения, а ч. 2 ст. 20 УПК РФ - всего-навсего дел частного обвинения, а именно о преступлениях, предусмотренных ст. ст. 115 (умышленное причинение легкого вреда здоровью), 116 (побои), ч. 1 ст. 129 (клевета) и ст.130 (оскорбление) УК РФ.

В связи с примирением сторон может быть прекращено уголовное дело, возбужденное в связи с совершением умышленного деяния, за совершение которого максимальное наказание не превышает пяти лет лишения свободы или любого неосторожного преступления.

Анализ Особенной части УК позволяет сделать вывод, что предусмотренное ст. 25 УПК РФ примирение возможно, к примеру, по следующим составам преступлений.

- 1) Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью (ст.119 УК РФ).
- 2) Заражение венерической болезнью (ст. 121 УК РФ).
- 3) Незаконное лишение человека свободы, не связанное с его похищением (ч. ч. 1 и 2 ст.127 УК РФ).
- 4) Кража (ч. 1 ст. 158 УК РФ).
- 5) Грабеж (ч. 1 ст. 161 УК РФ).
- 6) Умышленные уничтожение или повреждение чужого имущества, если эти деяния повлекли причинение значительного ущерба (ст. 167 УК РФ).
- 7) Хулиганство, то есть грубое нарушение общественного порядка, выражающее явное неуважение к обществу, сопровождающееся применением насилия к гражданам либо угрозой его применения, а равно уничтожением или повреждением чужого имущества (ч. ч. 1 и 2 ст. 213 УК РФ), и др.

Нельзя прекратить уголовное дело по ст. 25 УПК РФ в связи с примирением с потерпевшим, когда совершены такие преступления, как квалифицированные кража и грабеж, разбой, умышленное убийство, причинение тяжкого вреда здоровью и т.п.

Несмотря на наименование данного основания, для его применения необходимо доказать не только факт примирения сторон, но и то, что обвиняемый (подозреваемый) загладил причиненный потерпевшему вред.

Прекращение уголовного преследования за примирение обвиняемого (подозреваемого) с потерпевшим не допускается, если обвиняемый (подозреваемый) или потерпевший (законный представитель потерпевшего) против этого возражает (ч. 2 ст. 27 УПК РФ). Принятие решения о прекращении уголовного дела вследствие примирения сторон невозможно без получения на то согласия прокурора.

### **Деятельное раскаяние**

Деятельное раскаяние в обычном порядке предполагает добровольную явку лица с повинной, способствование раскрытию преступления, возмещение им причиненного ущерба или иным образом загладивание вреда.

В связи с деятельным раскаянием суд, прокурор, а с его согласия следователь и дознаватель могут прекратить уголовное дело в отношении лица, подозреваемого или обвиняемого в совершившем умышленном преступлении, наказание за которое не может превышать пяти лет лишения свободы или любого неосторожного преступления.

Прекращение уголовного дела по данному основанию возможно и при совершении преступлений, за которые предусмотрено более суровое наказание, вплоть до двадцати лет лишения свободы (к примеру, ст. 276 УК РФ). Речь идет о таких составах, на которые прямо указывается в Особенной части УК РФ.

1) Похищение человека (ст. 126 УК РФ), когда похитивший добровольно освободил похищенного.

2) Незаконная передача виновным лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческой или иной организации, денег, ценных бумаг, иного имущества, а равно незаконное оказание ему услуг имущественного характера (ч. 1-2 ст. 204 УК РФ) в условиях вымогательства или с последующим добровольным сообщением о подкупе органу, имеющему право возбудить уголовное дело.

3) Подготовка акта терроризма (ст. 205 УК РФ), когда, раскаявшись, лицо своевременно предупредило органы власти или иным образом способствовало предотвращению осуществления акта терроризма.

4) Когда лицо сначала захватило (ст. 206 УК РФ), а затем добровольно или по требованию властей освободило заложника.

5) Лицо участвовало в незаконном вооруженном формировании (ст. 208 УК РФ), но затем добровольно прекратило свое участие и сдало оружие.

6) При незаконном приобретении, передаче, сбыте, хранении, перевозке или ношении оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (ст. 222 УК РФ); незаконном изготовлении или ремонте огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему, а равно незаконном изготовлении боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств (ст. 223 УК РФ), после добровольной сдачи указанных предметов.

7) В случае незаконного изготовления, приобретения, хранения, перевозки, пересылки наркотических средств или психотропных веществ (ст. 228 УК РФ), если лицо добровольно их сдало правоохранительным органам и кроме того активно способствовало раскрытию или пресечению преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств или психотропных веществ, изобличению лиц, их совершивших, а равно обнаружению имущества, добытого преступным путем.

8) Лицо, обвиняемое в государственной измене (ст. 275 УК РФ), шпионаже (ст. 276 УК РФ), а равно в насильственном захвате власти или насильственном удержании власти (ст. 278 УК РФ), освобождается от уголовной ответственности, если оно добровольным и своевременным сообщением органам власти или иным образом способствовало предотвращению дальнейшего ущерба интересам государства.

9) Когда лицо дало взятку (ст. 291 УК РФ), в отношении него уголовное дело подлежит прекращению, если имело место вымогательство взятки со стороны должностного лица или если лицо добровольно<sup>316</sup> сообщило органу, имеющему право возбудить уголовное дело, о даче взятки.

10) Свидетель, потерпевший, эксперт или переводчик освобождаются от уголовной ответственности, если они добровольно в ходе дознания, предварительного следствия заявили о

---

<sup>316</sup> Не может признаваться добровольным сообщением, сделанное в связи с тем, что о даче взятки или коммерческом подкупе стало известно органам власти. См.: О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе: Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. № 6// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 2000. № 4.

ложности данных ими показаний, заключения или заведомо неправильном переводе (ст. 307 УК РФ).

11) При самовольном оставлении части (ст. 337 УК РФ) в отношении военнослужащего, впервые самовольно оставившего часть, может быть вынесено постановление о прекращении уголовного дела, если следователь признает, что самовольное оставление части явилось следствием стечения тяжелых обстоятельств.

12) В случае совершенного впервые в одиночку дезертирства без вверенного по службе оружия, вследствие стечения тяжелых обстоятельств (ст. 338 УК РФ).

Прекращение уголовного дела о преступлениях, предусмотренных ст. ст. 126, 205, 206, 208, 222, 223, 275-277 УК РФ возможно только тогда, когда в действиях лица не усматривается иного помимо данного (от уголовной ответственности за которое он освобожден) состава преступления.

О прекращении уголовного дела обязательно должен быть уведомлен потерпевший, а равно лицо, подозреваемое или обвиняемое в совершившем преступлении. Если последний возражает против прекращения уголовного дела вообще или по данному конкретному основанию, это решение принято быть не может, и производство по делу продолжается в обычном порядке - дело с обвинительным заключением (обвинительным актом) направляется в суд.

При установлении обстоятельств, влекущих освобождение лица от уголовной ответственности в случаях, предусмотренных примечаниями к соответствующим статьям Особенной части УК (например, к ст. ст. 126, 204 УК РФ), дело прекращается на основании примечания к той или иной статье уголовного закона<sup>317</sup> и ст. 28 УПК РФ.

### **Несовершеннолетие лица, совершившего преступление небольшой или средней тяжести, если его исправление может быть достигнуто путем применения принудительных мер воспитательного воздействия**

Несовершеннолетие лица, совершившего преступление небольшой или средней тяжести, если его исправление может быть достигнуто путем применения принудительных мер воспитательного воздействия, является основанием прекращения уголовного дела с применением к несовершеннолетнему принудительных мер воспитательного воздействия (ст. 427 УПК РФ).

1. Порядок прекращения уголовного дела по данному основанию следующий.

2. Следователь (дознатель) с согласия прокурора либо прокурор самостоятельно принимает решение о прекращении уголовного дела, оформляет его постановлением и направляет уголовное дело с таким постановлением через прокурора в суд. Следователь (дознатель) сам не имеет права направлять дело в суд для применения к несовершеннолетнему принудительных мер воспитательного воздействия.

3. Суд по поступившему ему прекращенному уголовному делу принимает решение о применении в отношении несовершеннолетнего принудительных мер воспитательного воздействия.

Несовершеннолетнему могут быть назначены одна или несколько следующих принудительных мер воспитательного воздействия:

- а) предупреждение;
- б) передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа;
- в) возложение обязанности загладить причиненный вред;
- г) ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего.

Суд устанавливает также продолжительность срока применения таких принудительных мер воспитательного воздействия, как передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа; возложение обязанности загладить причиненный вред.

Настоящий перечень не является исчерпывающим.

Контроль за исполнением несовершеннолетним назначенной ему принудительной меры воспитательного воздействия возлагается по постановлению судьи на специализированный государственный орган, обеспечивающий исправление несовершеннолетнего.

В случае систематического неисполнения несовершеннолетним назначенной судом принудительной меры воспитательного воздействия эта мера отменяется судом по представлению указанного специализированного государственного органа. В этой ситуации производство по уголовному делу возобновляется в общем порядке.

---

<sup>317</sup> См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г. // Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С.543.

Возражение несовершеннолетнего против прекращения уголовного дела по ст. 427 УПК РФ не позволяет признать законным принятое по этим основаниям решение. Дело в такой ситуации направляется в суд с обвинительным заключением (обвинительным актом) или прекращается по иному основанию.

#### **15.3.1.4. Примирение потерпевшего с обвиняемым по делам, возбуждаемым не иначе как по жалобам потерпевших, кроме случаев, предусмотренных ч. 4 ст. 20 УПК РФ**

Исходя из положений ст. 20 УПК РФ, за примирением потерпевшего с обвиняемым уголовное дело может быть прекращено лишь по фактам совершения преступлений, предусмотренных ст. 115 (умышленное причинение легкого вреда здоровью), 116 (побои), ч. 1 ст. 129 (клевета) и ст. 130 (оскорбление) УК РФ, и то не во всех случаях.

Если данное преступление совершено в отношении лица, находящегося в зависимом состоянии или по иным причинам не способного самостоятельно воспользоваться принадлежащими ему правами, и при этом уголовное дело по данному факту возбудил прокурор, примирение потерпевшего с обвиняемым не может служить основанием его прекращения.

Наличие данного основания прекращения уголовного преследования, подлежит доказыванию и не всегда для его установления достаточно наличия одного лишь заявления потерпевшего. Целесообразно, как минимум, допросить обвиняемого, и потерпевшего о том, что послужило причиной и на каких условиях состоялось примирение.

#### **15.3.1.5. Доказательства отсутствия для общества, себя или других лиц опасности, проистекающей со стороны лица, совершившего запрещенное уголовным законом деяние, исходя из характера этого деяния и его психического расстройства лица**

Данное основание прекращения уголовного дела, предусмотрено п. 1 ч. 1 ст. 439 УПК РФ (в случаях, когда характер совершенного деяния и психическое расстройство лица не связаны с опасностью для него или других лиц либо возможностью причинения им иного существенного вреда). Оно может быть применено при одновременном стечении следующих условий.

А. Имело место общественно опасное деяние и его совершил искомый субъект.

Б. На момент решения вопроса о прекращении уголовного дела лицо страдало психическим расстройством, делающим невозможным назначение или исполнение в отношении него наказания или его исполнение.

В. Характер совершенного деяния и психическое расстройство лица не связаны с опасностью для него или других лиц либо возможностью причинения им иного существенного вреда, или же лицо перестало быть общественно опасным. Иначе следовало бы направить дело в суд для применения к лицу, совершившему общественно опасное деяние, принудительных мер медицинского характера.

Г. Расстройство психики не носило временного, непродолжительного характера. Если заболевший может скоро выздороветь, необходимо, руководствуясь п. 4 ч. 1 ст. 208 УПК РФ, приостановить предварительное расследование, возобновить его по выздоровлении и только после этого принять окончательное для стадии предварительного расследования решение.

При том следует помнить, что приостановлению по п. 4 ч. 1 ст. 208 УПК РФ могут подлежать только производства в отношении не представляющих опасности для общества, себя или других лиц душевнобольных граждан. По всем остальным психически больным, совершившим общественно опасное деяние, - расследование и разрешение дела должно быть завершено, а не приостановлено.

Д. Деяние совершено вменяемым лицом, то есть имело место преступление. Когда деяние совершено невменяемым, нет преступления, а значит, налицо основание - отсутствие в деянии состава преступления (п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ).

#### **15.3.1.6. Акт помилования**

В ст. 24 и 27 УПК РФ ничего не сказано о наличии такого основания прекращения уголовного дела (преследования), как помилование. Тем не менее, законодатель неоднократно упоминает о нем в других статьях УПК РФ. В соответствии с требованиями ч. 3 ст. 310 УПК РФ председательствующий обязан разъяснить подсудимому право ходатайствовать о помиловании, если последний осужден к смертной казни. Согласно ч. 5 ст. 413 УПК РФ новые обстоятельства, служащие основанием возобновления производства по уголовному делу, могут устанавливаться не только приговором, но и определением или постановлением суда, постановле-



нием прокурора, следователя или дознавателя о прекращении уголовного дела вследствие акта помилования и др.

Помилование осуществляется Президентом РФ в отношении индивидуально определенного лица. Помилованию подлежат уже осужденные за совершение преступления лица. Они освобождаются от дальнейшего отбывания наказания, либо назначенное им наказание сокращается или заменяется более мягким видом наказания, или с них снимается судимость (ст. 85 УК РФ).

### 15.3.2. Требования к постановлению о прекращении уголовного дела

Постановление о прекращении дела состоит из вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной частей.

Вводная часть содержит:

- 1) наименование документа;
- 2) день, месяц, год и населенный пункт его составления;
- 3) наименование органа предварительного следствия или дознания, классный чин или звание, фамилия, инициалы следователя (дознателя), вынесшего постановление;
- 4) наименование и номер дела.

В описательно-мотивировочной части постановления излагаются:

- 1) обстоятельства, послужившие поводом и основанием для возбуждения уголовного дела;
- 2) пункт, часть, статья УК РФ, предусматривающие преступление, по признакам которого было возбуждено уголовное дело;
- 3) сущность дела (фабула), его уголовно-правовая квалификация,
- 4) данные о лицах, подозревавшихся или обвинявшихся в совершении преступления,
- 5) применявшиеся меры пресечения;
- 6) установленные обстоятельства, послужившие основанием к прекращению дела, со ссылками на соответствующие листы дела и пункт, часть статью уголовно-процессуального (уголовного, а иногда и иного) закона.

7) Здесь же упоминается о согласии обвиняемого на прекращение уголовного дела по данному основанию (если таковое требуется).

В резолютивной части постановления указывается:

- 1) номер дела, формируется решение следователя о прекращении дела, судьбе вещественных доказательств, отмене меры пресечения и наложенного ареста на имущество, корреспонденцию, временного отстранения от должности, контроля и записи переговоров,
- 2) сведения об отправлении надзирающему прокурору копии данного постановления
- 3) сведения об отправлении (вручении) лицу, в отношении которого прекращено уголовное преследование, потерпевшему, гражданскому истцу и гражданскому ответчику копии постановления о прекращении уголовного дела;
- 4) сведения о разъяснении потерпевшему и гражданскому истцу права предъявить иск в порядке гражданского судопроизводства, если

уголовное дело прекращается по основаниям, предусмотренным п. п. 2-6 ч. 1 ст. 24, ст. ст. 25, п. п. 2-6 ч. 1 ст. 27 и ст. 28 УПК РФ;

5) сведения о разьяснении потерпевшему, его представителю, гражданскому истцу, гражданскому ответчику или их представителям судебного и внесудебного порядка обжалования данного решения.

#### **15.4. Окончание предварительного следствия с обвинительным заключением**

##### **15.4.1. Значение обвинительного заключения**

Значение обвинительного заключения заключается в том, что

- оно определяет границы судебного разбирательства. Суд может рассматривать дело только в отношении обвиняемых и лишь в пределах того обвинения, которое сформулировано в обвинительном заключении. Изменить обвинение суд может только, если:

- этим не ухудшится положение подсудимого,
- не нарушится его право на защиту,
- не будет вменено обвинение более тяжкое или существенно отличающееся по фактическим обстоятельствам от обвинения, изложенного в обвинительном заключении.

##### **15.4.2. Требования к обвинительному заключению**

Обвинительное заключение включает в себя:

- 1) фамилии, имена и отчества обвиняемого или обвиняемых;
- 2) подробные данные о личности каждого из них;
- 3) существо обвинения, место и время совершения преступления, его способы, мотивы, цели, последствия и другие обстоятельства, имеющие значение для данного уголовного дела (фабула);
- 4) формулировку предъявленного обвинения с указанием пункта, части, статьи УК РФ, предусматривающих ответственность за данное преступление;
- 5) перечень доказательств, подтверждающих обвинение с указанием тома, листов уголовного дела;
- 6) перечень доказательств, на которые ссылается сторона защиты с указанием тома, листов уголовного дела;
- 7) обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание с указанием тома, листов уголовного дела.
- 8) сведения о потерпевшем, характере и размере вреда, причиненного ему преступлением с указанием тома, листов уголовного дела;
- 9) сведения о гражданском истце с указанием тома, листов уголовного дела;
- 10) сведения о гражданском ответчике с указанием тома, листов уголовного дела;

11) место и дата составления обвинительного заключения, номер уголовного дела, сведения о прокуроре, которому дело с обвинительным заключением направлены.

К обвинительному заключению прилагаются список подлежащих вызову в судебное заседание лиц со стороны обвинения и защиты с указанием их места жительства и (или) места нахождения; а также справка о сроках следствия, об избранных мерах пресечения с указанием времени содержания под стражей и домашнего ареста, вещественных доказательств, гражданском иске, принятых мерах по обеспечению гражданского иска и возможной конфискации имущества, процессуальных издержках, а при наличии у обвиняемого, потерпевшего иждивенцев - о принятых мерах по обеспечению их прав. В справке должны быть указаны соответствующие листы уголовного дела.

Когда предпринимались меры к обеспечению безопасности потерпевших, свидетелей, их близких родственников и других лиц, то адреса последних, а при необходимости даже инициалы, не указываются. Согласно требованиям ч. 9 ст. 166 УПК РФ они выступают в суде под псевдонимами. Делается это для того, чтобы данными сведениями не располагали обвиняемые. Суду же и прокурору полные данные потерпевших и свидетелей подаются в отдельном конверте и на суде они не оглашаются.

Обвинительное заключение подписывается следователем и утверждается прокурором.

Обвинительное заключение должно быть составленным в соответствии с требованиями УПК РФ. Однако оно таковым не может быть признано, если на досудебных стадиях производства по уголовному делу имели место нарушения норм уголовно-процессуального закона<sup>318</sup>.

### **15.5. Направление дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера**

Этап окончания расследования, завершающийся направлением дела в суд для применения к лицу принудительных мер медицинского характера, по своему содержанию в основном аналогичен тому, что сопряжен с составлением обвинительного заключения. Его особенностью является ограниченный круг лиц, которым предоставляется право знакомиться с материалами уголовного дела. Это защитник, законный представитель лица, совершившего общественно опасное деяние, и потерпевший. Законодатель не наделил таким правом самого душевнобольного, гражданского истца и гражданского ответчика (их представителей), если таковые имелись.

Следователь заканчивает свою деятельность составлением постановления о направлении дела в суд для решения вопроса о применении принудительных мер медицинского характера лишь тогда, когда:

---

<sup>318</sup> См.: По делу о проверке конституционности положений статей 125, 219, 227, 229, 236, 237, 239, 246, 254, 271, 378, 405 и 408, а также глав 35 и 39 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с запросами судов общей юрисдикции и жалобами граждан: Постановление Конституционного Суда РФ от 8 декабря 2003 года № 18-П// Рос. газета.— 2003. 23 декабря.

- 1) установлены все обстоятельства, подлежащие доказыванию;
- 2) доказательствами подтверждено, что запрещенное уголовным законом деяние совершено лицом, страдающим психическим расстройством (душевнобольным) или преступление - лицом, у которого после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение наказания или его исполнение;

- 3) исходя из характера общественно опасного деяния и своего психического состояния лицо, его совершившее, представляет опасность для себя, других лиц или имеется возможность причинения им иного существенного вреда.

В рассматриваемом постановлении излагаются сущность дела, формулировка совершенного общественно опасного деяния, статья уголовного закона, предусматривающая ответственность за подобного рода поведение.

Постановление о направлении дела в суд для рассмотрения вопроса о применении принудительных мер медицинского характера состоит из трех частей: вводной, описательной и резолютивной.

В постановлении должны быть отражены:

- 1) установленные по делу обстоятельства, перечисленные в ст. 434 УПК РФ;

- 2) основание для применения принудительной меры медицинского характера;

- 3) доводы защитника и других лиц, оспаривающих основание для применения принудительной меры медицинского характера, если таковые высказывались.

Постановление подписывается следователем и утверждается прокурором. Копия постановления вручается защитнику и законному представителю.

## **15.6. Окончание дознания с обвинительным актом**

### **15.6.1. Значение обвинительного акта**

Значение обвинительного акта аналогично значению обвинительного заключения и постановления о привлечении в качестве обвиняемого. Он также как и указанные документы определяет границы судебного разбирательства. Суд может рассматривать дело только в пределах того обвинения, которое сформулировано в обвинительном акте.

### **15.6.2. Требования к обвинительному акту**

2. В обвинительном акте (приложение № 163 к ст. 476 УПК РФ) указываются:

- 1) дата и место его составления;
- 2) наименование документа с указанием по обвинению кого и по каким пунктам, частям и статьям УК РФ;
- 3) подробные данные о личности каждого из обвиняемых;

4) существо обвинения, место и время совершения преступления, его способы, мотивы, цели, последствия и другие обстоятельства, имеющие значение для данного уголовного дела (фабула);

5) формулировку предъявленного обвинения с указанием пункта, части, статьи УК РФ, предусматривающих ответственность за данное преступление;

6) перечень доказательств, подтверждающих обвинение с указанием тома, листов уголовного дела;

7) перечень доказательств, на которые ссылается сторона защиты с указанием тома, листов уголовного дела;

8) обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание с указанием тома, листов уголовного дела.

9) сведения о потерпевшем, характере и размере вреда, причиненного ему преступлением с указанием тома, листов уголовного дела;

10) сведения о гражданском истце с указанием тома, листов уголовного дела;

11) сведения о гражданском ответчике с указанием тома, листов уголовного дела;

12) место и дата составления обвинительного акта, номер уголовного дела, сведения о прокуроре, которому дело с обвинительным актом направлены;

13) должность, фамилия, инициалы лица, его составившего.

Обвинительный акт должен быть написан просто и доходчиво, логично и убедительно. Частью обвинительного акта является список лиц, подлежащих вызову в суд. Составление справки, аналогичной справке, прилагаемой к обвинительному заключению, необязательно, но возможно.

Потерпевший или его представитель по заявленному ими ходатайству, а обвиняемый и (или) его защитник без такового, могут ознакомиться с обвинительным актом и материалами уголовного дела, о чем составляется специальный протокол ознакомления с материалами уголовного дела.

Подписанный дознавателем и утвержденный начальником органа дознания обвинительный акт вместе с материалами уголовного дела направляется надзирающему прокурору.

Обвинительный акт должен быть составлен в соответствии с требованиями УПК РФ. Однако таковым он не может быть признан, если на досудебных стадиях производства по уголовному делу имели место нарушения норм уголовно-процессуального закона<sup>319</sup>.

---

<sup>319</sup> См.: По делу о проверке конституционности положений статей 125, 219, 227, 229, 236, 237, 239, 246, 254, 271, 378, 405 и 408, а также глав 35 и 39 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с запросами судов общей юрисдикции и жалобами граждан: Постановление Конституционного Суда РФ от 8 декабря 2003 года № 18-П// Рос. газета.— 2003. 23 декабря.

### 15.6.3. Решение прокурора по уголовному делу, поступившему с обвинительным актом

Получив материалы уголовного дела и обвинительный акт, прокурор в течение 2 суток принимает по нему одно из следующих решений:

а) об утверждении обвинительного акта и о направлении уголовного дела в суд;

б) о возвращении уголовного дела для производства дополнительного дознания либо пересоставления обвинительного акта со своими письменными указаниями, с одновременным продлением срока дознания, но не более чем на 10 суток для производства дополнительного дознания и не более чем на 3 суток для пересоставления обвинительного акта;

в) о прекращении уголовного дела;

г) о направлении уголовного дела для производства предварительного следствия.

Утверждая обвинительный акт, прокурор вправе своим постановлением исключить из него отдельные пункты обвинения либо переквалифицировать обвинение на менее тяжкое. Копия утвержденного прокурором обвинительного акта с приложениями вручается обвиняемому, а также его защитнику и потерпевшему, если они ходатайствуют об этом.

### **15.7. Контрольные вопросы**

1. Что в себя включает этап окончания предварительного расследования?
2. Каковы виды окончания предварительного расследования?
3. Каково значение и требования к составлению обвинительного заключения?
4. Каковы основания и порядок прекращения уголовного дела?
5. Каковы особенности направления дела в суд для рассмотрения вопроса о применении к лицу принудительных мер медицинского характера?
6. Каково значение и требования к обвинительному акту?

### **15.8. Рекомендованная литература**

1. Химичева Г.П., Мичурина О.В., Химичева О.В. Прекращение уголовного дела на стадии предварительного расследования (учебно-методическое пособие). М., 2001.
2. Рыжаков А.П. Окончание предварительного расследования.- М.: Городец, 1999. –256с.
3. Николук В.В., Магомедов А.Ю., Шаламов В.Г. Прекращение уголовного дела в связи с деятельным раскаянием в стадии предварительного расследования.- Омск: Юридический институт МВД России, 1999. – 152с.
4. Щерба С.П., Савкин А.В. Деятельное раскаяние в совершенном преступлении.- М., 1997.

5. Питерцев С.К. Составление обвинительного заключения.- СПб., 1996.
6. Шимановский В.В. Обеспечение законности и прокурорский надзор при прекращении уголовного дела на предварительном следствии и дознании.- СПб., 1996.
7. Белозеров Ю.Н., Ефимичев С.П. Окончание предварительного расследования с составлением обвинительного заключения.- М.: Юрид. институт МВД РФ, 1996.
8. Коханов В.А., Савкин А.В. Обвинительное заключение по уголовному делу.- М., 1994.
9. Белозеров Ю.Н., Ефимичев С.П. Обвинительное заключение.- М., 1992.
10. Быков В.М., Гришин Ю.А. Обвинительное заключение по групповому уголовному делу: Лекция.- Ташкент, 1988.
11. Стойко Н.Г. Недоказанность обстоятельств уголовного дела.- Красноярск, 1984.
12. Николук В.В., Дунин В.А. Прекращение предварительного следствия с передачей уголовного дела в комиссию по делам несовершеннолетних: Учебное пособие.- Омск, 1983.
13. Ефимичев С.П. Правовые и организационные вопросы окончания предварительного расследования с обвинительным заключением.- Волгоград, ВСШ МВД СССР, 1977.
14. Михайлов В.А. Процессуальный порядок прекращения уголовных дел в стадии предварительного расследования.- Волгоград: ВСШ МВД СССР, 1970.

## **Глава 16. Подготовка к судебному заседанию**

### **16.1. Понятие «подготовки к судебному заседанию»**

Подготовка к судебному заседанию (ранее - «предание суду») - это самостоятельная стадия уголовного процесса, в которой судья единолично, не предпреляя вопроса о виновности обвиняемого, проверяет допустимость доказательств и наличие юридических оснований для рассмотрения дела в судебном заседании, принимает соответствующее решение и осуществляет подготовительные действия к судебному заседанию. Эта стадия начинается с момента поступления дела в суд и завершается выполнением последнего из подготовительных действий к судебному заседанию.

### **16.2. Значение стадии подготовки к судебному заседанию**

Значение стадии подготовки к судебному заседанию состоит в том, что здесь осуществляется проверка материалов уголовного дела и подготовка к его рассмотрению в судебном заседании, что обеспечивает необходимые условия для правильного разрешения дела и исключает проведение судебного разбирательства без достаточных к тому оснований. Таким

образом, данная стадия способствует укреплению законности, достижению задач правосудия и охране прав личности в уголовном процессе.

Проведенная в строгом соответствии с законом стадия подготовки к судебному заседанию в значительной степени определяет качество судебного разбирательства, в связи с чем необходимо исключить случаи поверхностного и формального подхода к решению вопроса о назначении судебного заседания<sup>320</sup>.

### **16.3. Структура стадии подготовки к судебному заседанию**

Стадия подготовки к судебному заседанию может состоять из трех этапов:

- 1) принятие решения по поступившему в суд уголовному делу;
- 2) предварительное слушание;
- 3) подготовительные действия к судебному заседанию.

### **16.4. Полномочия судьи по поступившему в суд уголовному делу**

**Первый этап** длится 30 суток, а если обвиняемый содержится под стражей – 14 суток со дня поступления уголовного дела в суд. На этом этапе судья может удовлетворить ходатайство стороны о дополнительном ознакомлении со всеми материалами уголовного дела. Кроме того, он в отношении каждого из обвиняемых выясняет:

- 1) подсудно ли уголовное дело данному суду;
- 2) вручены ли копии обвинительного заключения или обвинительного акта;
- 3) подлежит ли отмене или изменению избранная мера пресечения;
- 4) подлежат ли удовлетворению заявленные ходатайства и поданные жалобы;
- 5) приняты ли меры по обеспечению возмещения вреда, причиненного преступлением, и возможной конфискации имущества;
- 6) имеются ли основания проведения предварительного слушания.

После чего выносится постановление:

- 1) о направлении уголовного дела по подсудности,
- 2) о назначении предварительного слушания или
- 3) о назначении судебного заседания.

Копия постановления направляется обвиняемому, потерпевшему и прокурору.

---

<sup>320</sup> См.: Об обеспечении всесторонности, полноты и объективности рассмотрения судами уголовных дел: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21 апреля 1987 г. № 1// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.440.



## **16.5. Основания и порядок проведения предварительного слушания**

### **16.5.1. Общая характеристика**

**Второй этап** не обязательный. Это специфического рода закрытое судебное заседание, именуемое предварительным слушанием. Предварительное слушание проводится судьей единолично с участием сторон и лишь при наличии к тому предусмотренных ч. 2 ст. 229 УПК РФ оснований.

Основаниями проведения предварительного слушания являются:

1) заявленное по окончанию ознакомления с материалами уголовного дела либо в течение 3 суток со дня получения обвиняемым копии обвинительного заключения (обвинительного акта) ходатайство стороны об исключении доказательства;

2) основания для возвращения уголовного дела прокурору (ст. 237 УПК РФ);

3) основания для приостановления (ст. 238 УПК РФ) или прекращения уголовного дела (ст. 239 УПК РФ);

4) необходимость решения вопроса о рассмотрении уголовного дела судом с участием присяжных заседателей.

Решение о проведении предварительного слушания судья принимает по ходатайству стороны или по собственной инициативе.

Предварительное слушание производится в порядке, предусмотренном для подготовительной части судебного разбирательства с соблюдением общих условий данной стадии уголовного процесс.

Соответственно в начале судья открывает судебное заседание и объявляет, по какому делу и в связи с чем проводится предварительное слушание (ст. 261 УПК РФ). Секретарь судебного заседания докладывает о явке лиц, которые должны участвовать в судебном заседании, и о причинах их отсутствия (ст. 262 УПК РФ). Присутствующим разъясняются права, обязанности и в необходимых случаях ответственность. Свидетели удаляются из зала судебного заседания и т.п.

От подготовительной части судебного заседания предварительное слушание отличает возможность истребования дополнительных доказательств, приобщения к уголовному делу документов, допроса свидетелей, оглашения протоколов следственных действий и иных документов, имеющихся в уголовном деле и (или) представленные сторонами и др.

По результатам предварительного слушания судья выносит постановление, которое обжалованию не подлежит, за исключением решений о прекращении уголовного дела и (или) о назначении судебного заседания в части разрешения вопроса о мере пресечения ч. 7 ст. 236 УПК РФ).

### **16.5.2. Решения, принимаемые судьей по результатам предварительного слушания**

Завершает предварительное слушание постановление:

- 1) о направлении уголовного дела по подсудности в связи с изменением прокурором обвинения;
- 2) о возвращении уголовного дела прокурору;
- 3) о приостановлении производства по уголовному делу;
- 4) о прекращении уголовного дела;
- 5) о назначении судебного заседания.

#### **16.5.2.1. Возвращение уголовного дела прокурору**

Уголовное дело может быть направлено прокурору в случаях, если:

- 1) обвинительное заключение (обвинительный акт) составлены с нарушением требований УПК РФ, что исключает возможность постановления судом приговора или вынесения иного решения на основе данного заключения (акта);
- 2) копия обвинительного заключения (обвинительного акта) не была вручена обвиняемому за исключением случаев, если суд признает законным и обоснованным решение прокурора о направлении уголовного дела в суд без вручения обвиняемому копии обвинительного заключения (обвинительного акта), в связи с тем, что последний отказался либо уклонился от ее получения;
- 3) есть необходимость составления обвинительного заключения (обвинительного акта) по уголовному делу, направленному в суд с постановлением о применении принудительной меры медицинского характера;
- 4) имеются предусмотренные статьей 153 УПК РФ основания для соединения уголовных дел;
- 5) при ознакомлении обвиняемого с материалами уголовного дела ему не были разъяснены права, предусмотренные ч. 5 ст. 217 УПК РФ (ст. 237 УПК РФ);
- 6) содержащийся под стражей обвиняемый совершил побег и место его пребывания неизвестно (ч. 2 ст. 238 УПК РФ).

Этот перечень нельзя признать исчерпывающим. По ходатайству стороны или по собственной инициативе суд в состоянии вернуть дело прокурору для устранения препятствий к его рассмотрению судом во всех случаях, когда в досудебном производстве были допущены существенные нарушения закона, не устранимые в судебном производстве, если возвращение дела не связано с восполнением неполноты проведенного дознания или предварительного следствия<sup>321</sup>.

Одновременно с возвращением дела суд решается вопрос о мере пресечения в отношении обвиняемого.

Признав, что обвинительное заключение (обвинительный акт) составлены с нарушением УПК РФ, судья может обязать прокурора обеспечить в течение 5 суток его пересоставление. Указанный срок нарушать

---

<sup>321</sup> См.: По делу о проверке конституционности положений статей 125, 219, 227, 229, 236, 237, 239, 246, 254, 271, 378, 405 и 408, а также глав 35 и 39 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с запросами судов общей юрисдикции и жалобами граждан: Постановление Конституционного Суда РФ от 8 декабря 2003 года № 18-П// Рос. газета.— 2003. 23 декабря.

нельзя. Доказательства, полученные по его истечении признаются недопустимыми.

#### **16.5.2.2. Приостановление производства по уголовному делу**

Производство по уголовному делу может быть приостановлено:

- 1) в случае, когда обвиняемый скрылся и место его пребывания неизвестно;
- 2) в случае тяжелого заболевания обвиняемого, если оно подтверждается медицинским заключением;
- 3) в случае направления судом запроса в Конституционный Суд РФ или принятия Конституционным Судом РФ к рассмотрению жалобы о соответствии закона, примененного или подлежащего применению в данном уголовном деле, Конституции РФ;
- 4) в случае, когда место нахождения обвиняемого известно, однако реальная возможность его участия в судебном разбирательстве отсутствует (ст. 238 УПК РФ).

Если скрылся обвиняемый, не содержащийся под стражей, судья избирает ему меру пресечения в виде заключения под стражу и поручает прокурору обеспечить его розыск.

#### **16.5.2.3. Прекращение уголовного дела или уголовного преследования**

Уголовное дело на предварительном слушании постановлением судьи может быть прекращено:

- 1) в случаях, предусмотренных п. п. 3-6 ч. 1 ст. 24 и п. п. 3-6 ч. 1 ст. 27 УПК РФ;
- 2) в случае отказа прокурора от обвинения в порядке, установленном ч. 7 ст. 246 УПК РФ.
- 3) при наличии оснований, предусмотренных ст. ст. 25 и 28 УПК РФ, по ходатайству одной из сторон.

Прекращая уголовное дело, судья отменяет меры пресечения, наложение ареста на имущество, корреспонденцию, временное отстранение от должности, контроль и запись переговоров, а также разрешает вопрос о вещественных доказательствах. В течение 5 суток со дня вынесения копия постановления о прекращении уголовного дела направляется прокурору, а также вручается лицу, в отношении которого оно вынесено, и потерпевшему.

#### **16.5.2.4. Назначение судебного заседания**

При отсутствии оснований для прекращения, приостановления производства по делу, направления уголовного дела по подсудности или возвращения его прокурору принимается решение о назначении судебного заседания. Данное решение может быть принято как без проведения предварительного слушания, так и по итогам его проведения.

В постановлении о назначении судебного заседания должно быть отражено:

- 1) дата и место вынесения постановления;
- 2) наименование суда, фамилия и инициалы судьи, вынесшего постановление;
- 3) основания принятого решения.
- 4) место, дата и время судебного заседания;
- 5) как будет рассмотрено дело: судьей единолично или судом коллегиально; а также решения:
  - 3) о назначении защитника в случаях, предусмотренных п. п. 2-7 ч. 1 ст. 51 УПК РФ;
  - 4) о вызове в судебное заседание лиц по спискам, представленным сторонами;
  - 5) о рассмотрении уголовного дела в закрытом судебном заседании в случаях, предусмотренных ст. 241 УПК РФ;
  - 6) о мере пресечения, за исключением случаев избрания меры пресечения в виде домашнего ареста или заключения под стражу.
  - 7) о назначении судебного заседания с указанием фамилии, имени и отчества каждого обвиняемого и квалификации вменяемого ему в вину преступления, а также о мере пресечения.

#### **16.6. Подготовительные действия к судебному заседанию**

**Третий этап** начинается со дня вынесения судьей постановления о назначении судебного заседания. Он длится 14 суток, а по уголовным делам, рассматриваемым судом с участием присяжных заседателей, - не более 30 суток. В это время:

- 1) стороны не менее чем за 5 суток до начала судебного заседания извещаются о месте, дате и времени его проведения (ч. 4 ст. 231 УПК РФ);
- 2) осуществляется вызов лиц, указанных в его постановлении (ст. 232 УПК РФ);
- 3) истребуются дополнительные доказательства или предметы (ч. 7 ст. 234 УПК РФ);
- 4) принимает иные меры по подготовке судебного заседания.

#### **16.7. Контрольные вопросы**

1. Что такое « подготовка к судебному заседанию »?
2. Каково значение стадии подготовки к судебному заседанию?
3. Какова структура стадии подготовки к судебному заседанию?
4. Каковы полномочия судьи по поступившему в суд уголовному делу?
5. Каковы основания и порядок проведения предварительного слушания?
6. Какие решения принимаются судьей по итогам предварительного слушания и каковы их основания?
7. Каковы требования к постановлению о назначении судебного заседания?

8. Какие вопросы, разрешаются судьей после принятия решения о назначении судебного заседания?

#### **16.8. Рекомендованная литература**

1. Михайлов Т.В. Предание суду в советском уголовном процессе. - М., 1982.
2. Побегайло Г.Д. Предание суду.- М., 1982.
- 3 Выдря М.М. Предание суду как гарантия законности привлечения к уголовной ответственности. - Краснодар, 1981.

### **Глава 17. Общие условия судебного разбирательства**

#### **17.1. Сущность и значение стадии судебного разбирательства**

**Значение судебного разбирательства** прежде всего заключается в охране посредством осуществления правосудия прав и законных интересов граждан, а также в воспитательном воздействии такового. Стадия судебного разбирательства - основная, главенствующая часть уголовного процесса. Именно на этой стадии впервые осуществляется правосудие и реализуется основная часть всех принципов уголовного процесса, от принципа осуществления правосудия только судом до состязательности и равноправия сторон и др. Поэтому большинством процессуалистов признается центральное место стадии судебного разбирательства в уголовном процессе.

**Сущность судебного разбирательства** заключается в предоставленной возможности самому суду непосредственно, а не при помощи органов предварительного расследования, проанализировать предъявленное подсудимому обвинение, разрешить вопрос о его виновности или невиновности, о назначении виновному наказания и вынести обвинительный либо оправдательный приговор. Однако перечисленными видами круг осуществляемых на этой стадии действий не ограничивается. Суд, кроме того, обязан принять меры к разрешению гражданского иска, вопросов, касающихся избранной меры пресечения, судьбы вещественных доказательств и решить много других вопросов.

#### **17.2. Понятие, задачи и система общих условий судебного разбирательства**

Закрепленные в законе общие правила, отражающие специфику судебного разбирательства, постоянные и неизменные при производстве по любому уголовному делу и в каждом случае рассмотрения дел по первой инстанции называются общими условиями судебного разбирательства. По уровню обобщенности они меньше принципов уголовного процесса и больше чем отдельно взятые требования уголовно-процессуального закона к тому или иному судебному действию или решению.

Основной задачей общих условий судебного разбирательства является регулирование ситуаций, прямо не регламентированных УПК РФ. Возникающие проблемы иногда разрешаются посредством распростране-

ния на них одного или нескольких из общих условий судебного разбирательства.

Большинством процессуалистов признается как минимум действие следующих общих условий<sup>322</sup> судебного разбирательства: подсудность, непосредственность, устность судебного разбирательства и неизменность состава суда; гласность судебного разбирательства, права и обязанности судьи и других субъектов судебного разбирательства<sup>323</sup>, пределы судебного разбирательства<sup>324</sup>; регламент судебного заседания, равенство прав сторон в судебном заседании<sup>325</sup>.

В литературе можно встретить упоминание и о других общих для судебных разбирательств положениях. Речь идет о правилах: отложения разбирательства и приостановления уголовного дела, прекращения уголовного дела в судебном заседании, решения вопроса о мере пресечения, составления процессуальных документов судебного разбирательства.

Рассмотрим некоторые из таковых.

### **17.3. Подсудность**

#### **17.3.1. Понятие и значение подсудности**

Подписав 16 декабря 1966 года пакт “О гражданских и политических правах”, Россия обязалась обеспечить, чтобы право на правовую защиту для любого лица, требующего такой защиты, устанавливалось компетентными судебными властями. В развитие данного положения в ст. 47 Конституции РФ отмечено, что никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом.

Подсудность - это совокупность признаков, характеризующих преступление (общественно опасное деяние), а в некоторых случаях и лицо, совершившее преступление, исходя из которых, рассмотрение и разрешение уголовного дела по первой инстанции относится к компетенции строго определенного суда.

#### **17.3.2. Виды подсудности**

Общепринято выделять следующие виды (признаки) подсудности:

- 1) предметная, или иначе, родовая;
- 2) персональная (специальная);
- 3) территориальная (местная);
- 4) подсудность по связи дел.

---

<sup>322</sup> Часть из них иногда именуется принципами уголовного процесса. См. об этом раздел «Система принципов уголовного процесса» главы 2 настоящего учебника.

<sup>323</sup> Характеристику данного общего условия см. в соответствующих разделах главы 3 настоящего учебника.

<sup>324</sup> О пределах судебного разбирательства упоминалось в разделе «Окончание предварительного следствия с обвинительным заключением» главы 15 настоящего учебника.

<sup>325</sup> Данное общее условие судебного разбирательства является частью принципа уголовного процесса. См. о нем раздел «Принцип состязательности сторон и равноправия сторон» главы 2 настоящего учебника.

**Предметная** подсудность определяется признаками, относящимися к квалификации преступления. В связи с прямым указанием закона либо в следствие предусмотренных санкцией статьи УК границ для максимального размера наказания, каждый состав преступления по первой инстанции правомочен рассматривать суд определенного звена судебной системы. В зависимости от того, о каком преступлении в суд поступило дело, его иногда обязан разрешать и строго определенный состав суда.

Предметная подсудность закреплена в ст. 31 УПК РФ. Согласно ч. 1 ст. 31 УПК РФ мировым судьям подсудны уголовные дела о преступлениях, за совершение которых максимальное наказание не превышает трех лет лишения свободы, за исключением перечисленных здесь же некоторых составов преступлений.

Согласно другому положению, где закреплён признак предметной подсудности, Верховному суду республики, краевому или областному суду, суду города федерального значения, суду автономной области и суду автономного округа подсудны дела о преступлениях, перечисленных в п. 1 ч. 3 ст. 31 УПК РФ.

Согласно п. 3 ч. 3 ст. 31 УПК РФ указанным судам подсудны также все дела о таких составах преступления, при судебном рассмотрении которых имеется вероятность разглашения сведений, составляющих государственную тайну. Для решения вопроса о подсудности по этому признаку (содержания в деле сведений, составляющих государственную тайну), недостаточно одного решения следственных органов о засекречивании материалов уголовного дела, тем более, если последние таковое никак не мотивировали с точки зрения требований ст. 5 Закона РФ «О государственной тайне». Одно сообщение, к примеру, администрации предприятия о том, что кражи совершены с режимных объектов, не свидетельствует о наличии в деле сведений, составляющих государственную тайну<sup>326</sup>.

Предметная подсудность касается и военных судов. Согласно ч. 6 ст. 31 УПК РФ окружной (флотский) военный суд рассматривает в первой инстанции подсудные военным судам дела о преступлениях, составы которых перечислены в ч. 3 той же статьи.

**Персональная** подсудность - это совокупность признаков, зависящая от того, какой субъект, обвиняется в совершении преступления. К примеру, Верховному Суду РФ подсудны уголовные дела в отношении члена Совета Федерации, депутата Государственной Думы, судьи федерального суда по их ходатайству, заявленному до начала судебного разбирательства. Военным судам подсудны уголовные дела о всех преступлениях, совершенных военнослужащими и гражданами, проходящими военные сборы.

Изложенные в УПК РФ признаки, составляющие персональную подсудность, уточнены в других законах. Так, согласно п. 2 ч. 1 ст. 7 Феде-

---

<sup>326</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 13 августа 1996 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 5.

рального конституционного закона «О военных судах Российской Федерации» дела обо всех преступлениях, в совершении которых обвиняются военнослужащие, граждане, проходящие военные сборы, а также граждане, уволенные с военной службы, граждане, прошедшие военные сборы, при условии, что преступления совершены ими в период прохождения военной службы, военных сборов отнесены к компетенции военных судов.

В соответствии с ч. 11 ст. 16 Закона РФ «О статусе судей в Российской Федерации» Верховному Суду РФ подсудны дела не только в отношении федеральных судей, но и в отношении судей субъектов Российской Федерации: мировых судей и судей конституционных (уставных) судов Российской Федерации.

Составы некоторых преступлений объективно связаны между собой. Судебное рассмотрение таковых целесообразно производить одновременно. Для разрешения данной проблемы и предусмотрена подсудность **по связи дел**. Дела, к примеру, о вовлечении несовершеннолетнего в совершение преступления, о злоупотреблении должностными полномочиями, об укрывательстве преступлений и о некоторых других составах, подлежат разбирательству тем судом, к чьей подсудности относится основной состав преступления.

#### 17.3.3. Территориальная подсудность уголовного дела

Признаки территориальной подсудности закреплены в ст. 32 УПК РФ. Здесь сказано, что уголовное дело подлежит рассмотрению в суде по месту окончания совершения преступления, за исключением случаев изменения территориальной подсудности, предусмотренных ст. 35 УПК РФ.

Дело о совершении нескольких преступлений, которые имели место на территории обслуживания разных судов, подсудно тому суду, на чьей территории совершено большинство расследованных по данному уголовному делу преступлений или совершено наиболее тяжкое из них.

#### 17.3.4. Подсудность военных судов

Военные суды создаются по территориальному принципу по месту дислокации войск и флотов и осуществляют судебную власть в войсках, органах и формированиях, где федеральным законом предусмотрена военная служба. Военные суды в пределах своей компетенции рассматривают дела в качестве суда первой и кассационной инстанции (ст. 22 Федерального конституционного закона «О судебной системе Российской Федерации»).

В систему военных судов входят окружные (флотские) военные суды и гарнизонные военные суды. В случае если воинская часть, предприятие, учреждение или организация Вооруженных Сил Российской Федерации, других войск, воинских формирований и органов дислоцируются за пределами территории Российской Федерации, по месту их дислокации могут быть созданы военные суды, если это предусмотрено международным до-



говором Российской Федерации (ст. 8 Федерального конституционного закона «О военных судах Российской Федерации»).

Военным судам подсудны дела о преступлениях, в совершении которых обвиняются военнослужащие, граждане, проходящие военные сборы, а также граждане, уволенные с военной службы, граждане, прошедшие военные сборы, при условии, что преступления совершены ими в период прохождения военной службы, военных сборов.

Военным судам, дислоцирующимся за пределами территории Российской Федерации, подсудны все уголовные дела, подлежащие рассмотрению федеральными судами общей юрисдикции, если иное не установлено международным договором Российской Федерации.

Дела о преступлениях, в совершении которых обвиняются военнослужащие, граждане, проходящие военные сборы, при условии, что преступления совершены ими до призыва либо поступления на военную службу, военные сборы, не подсудны военным судам (п. 2 ч. 1 ч. 3-5 ст. 7 Федерального конституционного закона «О военных судах Российской Федерации»).

Посудные военным судам дела о преступлениях, в обычном порядке отнесенных к компетенции Верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области и суда автономного округа, в первой инстанции рассматривает окружной (флотский) военный суд (ч. 6 ст. 31 УПК РФ).

Уголовные дела, не отнесенные Федеральным конституционным законом «О военных судах Российской Федерации» к подсудности Военной коллегии или окружного (флотского) военного суда рассматривает в первой инстанции гарнизонный военный суд (ч. 1 ст. 22 Федерального конституционного закона «О военных судах Российской Федерации»).

Подсудность дел военным судам в период мобилизации и в военное время определяются соответствующими федеральными конституционными законами (ч. 8 ст. 7 Федерального конституционного закона «О военных судах Российской Федерации»).

#### 17.3.5. Определение подсудности при соединении уголовных дел

При решении вопроса о подсудности уголовного дела о совершении нескольких преступлений, действует правило. Если хотя бы одно из преступлений подсудно вышестоящему суду, все дело по первой инстанции должен рассматривать вышестоящий суд.

По общему правилу военными судами не должны рассматриваться уголовные дела в отношении лиц, не являющихся военнослужащими.

Однако, когда уголовное дело по обвинению группы лиц подсудно военному суду в отношении хотя бы одного из них, то данное уголовное дело может рассматриваться военным судом, если против этого не возражают обвиняемые, не являющиеся военнослужащими или гражданами, проходящими военные сборы. При наличии возражений со стороны указанных лиц уголовное дело в отношении их выделяется в отдельное про-

изводство и рассматривается соответствующим судом общей юрисдикции. Если же выделение уголовного дела в отдельное производство невозможно, данное уголовное дело в отношении всех лиц не должно рассматриваться военным судом.

Несколько иначе обстоят дела с подсудностью дел военным судам, дислоцирующимся за пределами территории Российской Федерации. Названным судам подсудны уголовные дела о преступлениях, совершенных любым гражданином Российской Федерации, если:

- а) деяние, содержащее признаки преступления, предусмотренного уголовным законом, совершено на территории, находящейся под юрисдикцией Российской Федерации, либо совершено при исполнении служебных обязанностей, либо посягает на интересы Российской Федерации;
- б) иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации.

#### 17.3.6. Передача уголовного дела по подсудности

По подсудности дело может быть направлено как на стадии подготовки к судебному заседанию, так и в подготовительной части судебного разбирательства. О направлении дела по подсудности в этих случаях суд выносит определение, а судья - постановление.

Если суд, приступив к рассмотрению уголовного дела в судебном заседании, установил, что находящееся в его производстве дело подсудно другому суду того же уровня, он вправе с согласия подсудимого оставить данное уголовное дело в своем производстве.

Ни суд ни судья не вправе оставить дело в своем производстве, если уголовное дело подсудно вышестоящему суду или военному суду. Такое дело подлежит направлению по подсудности.

#### 17.3.7. Недопустимость споров о подсудности

В ст. 36 УПК РФ прямо закреплено требование исключающее возможность споров о подсудности. Любое уголовное дело, переданное в соответствии с законом из одного суда в другой, подлежит безусловному принятию к производству тем судом, которому оно передано.

Если в суд другим судом в нарушение закона направлено дело, подсудное вышестоящему суду, то оно не может быть принято к производству. Председатель суда направляет это дело в вышестоящий суд для определения его подсудности.

Аналогично должен поступить председатель суда, когда в суд в нарушение требований УПК РФ поступило уголовное дело, подсудное военному суду. Председатель суда должен направить это дело в вышестоящий суд для определения его подсудности.

#### **17.4. Непосредственность и устность судебного разбирательства**

Правило **непосредственного** рассмотрения дела судом заключается в требовании ч. 3 ст. 240 УПК РФ, из которого проистекает вывод:

1) для суда недостаточно ознакомиться с протоколом осмотра вещественного доказательства, предмет, признанный таковым, должен быть осмотрен каждым из членов суда непосредственно;

2) суд должен сам допросить подсудимых, потерпевших, свидетелей заслушать заключения экспертов, огласить протоколы следственных действий и иные документы;

3) суд не вправе ссылаться на не исследованные именно им (не нашедшие отражения в протоколе судебного заседания) доказательства;

4) ссылка в приговоре на показания, данные на стадии предварительного расследования или в ином судебном заседании, допустима только при оглашении судом таковых в случаях, прямо предусмотренных ст. 276, 281 УПК РФ;

5) если имела место замена судьи, судебное разбирательство начинается сначала, чтобы он мог сам принять участие в исследовании каждого из доказательств.

Во время судебного заседания показания даются, протоколы следственных действий и иные документы оглашаются в **устной** форме. Устная форма вопросов и ответов при допросе подсудимого, потерпевшего или свидетеля - не право, а обязанность суда, необходимое условие гласности судебного разбирательства.

Раздел X. УПК РФ посвящен особому порядку судебного разбирательства, в рамках которого может вообще не быть судебного следствия и судья знакомится лишь с доказательствами, содержащимися в уголовном деле. Соответственно здесь отсутствует непосредственность, отсутствует здесь и устность – документы могут не оглашаться, протоколы не зачитываться и т. п.

#### **17.5. Гласность судебного разбирательства**

Согласно ст. 123 Конституции РФ разбирательство дел во всех судах и при любом порядке осуществления правосудия открытое. Любое лицо, достигшее шестнадцати лет, а с разрешения председательствующего и меньшего возраста, может присутствовать в судебном заседании. Слушание дела в закрытом заседании допускается в случаях, предусмотренных федеральным законом. В ст. 241 УПК РФ уточнено, что исключением из этого правила является всего один случай - когда вынесено мотивированное определение суда или постановление судьи.

Определения и постановления суда (судьи) о проведении закрытого судебного заседания (в отношении всего заседания или его части) могут быть вынесены:

а) если разбирательство уголовного дела в суде может привести к разглашению государственной или иной охраняемой федеральным законом тайны;

б) по делам о преступлениях лиц, не достигших шестнадцатилетнего возраста,

в) по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности и других преступлениях, когда их рассмотрение может привести к разглашению сведений об интимных сторонах жизни участников уголовного судопроизводства либо сведений, унижающих их честь и достоинство,

г) когда этого требуют интересы обеспечения безопасности участников судебного разбирательства, их близких родственников, родственников или близких лиц;

д) если оглашается переписка, запись телефонных и иных переговоров, телеграфные, почтовые и иные сообщения (исследуются материалы фотографирования, аудио- и (или) видеозаписей, киносъемки, носящие личный характер), лиц, которые согласие на производство этого действия не давали (ст. 241 УПК РФ);

е) по делу о преступлении террористического характера (ст. 24 Федерального закона “О борьбе с терроризмом”).

Для того чтобы появились законные основания принятия решения о проведении закрытого судебного заседания по признаку того, что разбирательство уголовного дела в суде может привести к разглашению государственной или иной охраняемой федеральным законом тайны, в материалах уголовного дела должна содержаться информация, поясняющая основания и мотивы принятого судьей (судом) решения<sup>327</sup>. Для этого недостаточно одного решения следственных органов о засекречивании материалов уголовного дела, тем более, если последние таковое никак не мотивировали с точки зрения требований ст. 5 Закона РФ от 21 июля 1993 г. “О государственной тайне”. Одно сообщение, к примеру, администрации предприятия о том, что кражи совершены с режимных объектов, не свидетельствует о наличии в деле сведений, составляющих государственную тайну<sup>328</sup>.

Причем в соответствии со ст. 21.1 Закона РФ “О государственной тайне” члены Совета Федерации, депутаты Государственной Думы, судьи на период исполнения ими своих полномочий, а также адвокаты, участвующие в качестве защитников в уголовном судопроизводстве по делам, связанным со сведениями, составляющими государственную тайну, допускаются к сведениям, составляющим государственную тайну, без проведения каких-либо проверочных мероприятий. Указанные лица предупреждаются о неразглашении государственной тайны, ставшей им из-

---

<sup>327</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 13 августа 1996 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 5.

<sup>328</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 13 августа 1996 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 5.

вестной в связи с исполнением ими своих полномочий, и о привлечении их к ответственности в случае ее разглашения, о чем у них отбирается соответствующая расписка.

Слушание дел в закрытом судебном заседании осуществляется с соблюдением всех правил уголовного судопроизводства. Приговоры судов или его вводная и резолютивная части во всех случаях провозглашаются в открытом судебном заседании (публично).

Верховный Суд РФ от нижестоящих судов требует устранить факты воспрепятствования лицам, присутствующим в зале суда, в ведении записей по ходу судебного процесса. При этом необходимо иметь в виду, что фото-, кино- и видеосъемка в зале суда могут производиться только с разрешения председательствующего по делу<sup>329</sup>.

#### **17.6. Неизменность состава суда**

Согласно ст. 242 УПК РФ каждое дело должно быть рассмотрено одним и тем же судьей или в одном и том же составе судей. Если кто-либо из судей лишен возможности продолжить участие в заседании, он заменяется другим судьей или заседателем, и разбирательство дела начинается сначала<sup>330</sup>. Исключений из этого правила не может быть.

#### **17.7. Регламент судебного заседания**

Регламент судебного заседания состоит из нескольких обязательных для любого судебного заседания требований:

1. Все присутствующие как участники судебного разбирательства, так и лица, таковыми не являющиеся, должны вставать, когда судьи входят в зал судебного заседания.

2. Также стоя делаются заявления, устные обращения к суду и даются показания. Только председательствующий в исключительных случаях может разрешить отдельным лицам не соблюдать данное правило и делать заявления, устные обращения к суду и давать показания, не вставая (сидя, а иногда из-за состояния его здоровья даже - лежа).

3. Все присутствующие в зале судебного заседания лица обращаются к суду не иначе, как со словами «Уважаемый суд», а к судье - «Ваша честь».

4. Обеспечивает порядок судебного заседания судебный пристав. Он полностью подчиняется распоряжениям председательствующего. Требования судебного пристава по обеспечению порядка судебного заседания обязательны для всех, присутствующих в зале судебного заседания, за исключением состава суда.

---

<sup>329</sup> См.: О дальнейшем укреплении законности при осуществлении правосудия: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 5 декабря 1986 г. № 15// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.284.

<sup>330</sup> См.: О соблюдении законодательства, регламентирующего участие народных заседателей в осуществлении правосудия: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 3 апреля 1987 г. № 1// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С. 296.

### **17.8. Основания и порядок отложения судебного разбирательства**

Основанием отложения судебного разбирательства признается невозможность судебного разбирательства:

- а) вследствие неявки в судебное заседание кого-либо из вызванных лиц;
- б) в связи с необходимостью истребования новых доказательств.

Откладывается судебное заседание путем вынесения определения или постановления о его отложении на определенный срок. Данное решение может быть принято только в ходе судебного заседания, а соответственно заседание должно быть открыто и по итогам подготовительной части судебного заседания может быть вынесено определения или постановления о его отложении.

Одновременно с вынесением указанного решения принимаются меры по вызову или приводу не явившихся лиц и истребованию новых доказательств (ч. 1 ст. 253 УПК РФ). Возобновив судебное разбирательство, суд продолжает слушание с того момента, с которого оно было отложено.

### **17.9. Основания и порядок приостановления судопроизводства по уголовному делу**

Судебное разбирательство приостанавливается в случае:

- а) если обвиняемый скрылся от суда;
- б) психического расстройства подсудимого или иной тяжелой болезни, которая исключает возможность его явки в суд.

Производство по делу приостанавливается путем вынесения определения или постановления в отношении конкретного подсудимого соответственно до его розыска или выздоровления и продолжает судебное разбирательство в отношении остальных подсудимых. Когда же раздельное судебное разбирательство препятствует рассмотрению уголовного дела, то все производство по нему приостанавливается.

При наличии первого из названных оснований, одновременно с приостановлением производства по делу суд выносит определение или постановление о розыске скрывшегося подсудимого (ч. 3 ст. 253 УПК РФ).

Если подсудимый, в отношении которого судебное разбирательство приостанавливается по второму основанию содержится под стражей, суду рекомендуется обсуждать вопрос об изменении ему меры пресечения.

### **17.10. Прекращение уголовного дела в судебном заседании**

В соответствии с требованиями ст. 254 УПК РФ основаниями прекращения уголовного дела судом являются:

- 1) истечение сроков давности уголовного преследования;
- 2) смерть подозреваемого или обвиняемого, за исключением случаев, когда производство по уголовному делу необходимо для реабилитации умершего;

3) отсутствие заявления потерпевшего, если уголовное дело может быть возбуждено не иначе как по его заявлению, за исключением случаев, предусмотренных ч. 4 ст. 20 УПК РФ;

4) отсутствие заключения суда о наличии признаков преступления в действиях одного из лиц, указанных в п.п. 1, 3-5, 9 и 10 ч. 1 ст. 448 УПК РФ, либо отсутствие согласия соответственно Совета Федерации, Государственной Думы, Конституционного Суда РФ, квалификационной коллегии судей на возбуждение уголовного дела или привлечение в качестве обвиняемого одного из лиц, указанных в пунктах 1 и 3 - 5 ч. 1 ст. 448 УПК РФ.

5) наличие акта об амнистии;

6) наличие в отношении подозреваемого или обвиняемого вступившего в законную силу приговора по тому же обвинению либо определения суда или постановления судьи о прекращении уголовного дела по тому же обвинению;

7) наличие в отношении подозреваемого или обвиняемого неотменного постановления органа дознания, следователя или прокурора о прекращении уголовного дела по тому же обвинению либо об отказе в возбуждении уголовного дела;

8) отказ Государственной Думы Федерального Собрания РФ в даче согласия на лишение неприкосновенности Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий, и (или) отказ Совета Федерации в лишении неприкосновенности данного лица.

9) мотивированный со ссылкой на предусмотренные законом основания отказ обвинителя от обвинения в соответствии с ч. 7 ст. 246 или ч. 3 ст. 249 УПК РФ;

10) предусмотренное ст. 25 УПК РФ примирением сторон;

11) деятельное раскаяние (ст. 28 УПК РФ)<sup>331</sup>.

#### **17.11. Решение вопроса о мере пресечения**

Решение вопроса о мере пресечения включает в себя не только оценку необходимости оставить без изменения или изменить избранную органами предварительного расследования меру пресечения. Суд вправе избрать меру пресечения, если она не была избрана и при наличии к тому оснований отменить таковую.

По общему правилу срок содержания подсудимого под стражей со дня поступления уголовного дела в суд и до вынесения приговора не может превышать 6 месяцев. По уголовным делам о тяжких и особо тяжких преступлениях указанный срок может быть продлен судом, в производстве которого находится уголовное дело. Однако продление срока содержания под стражей допускается каждый раз не более чем на 3 месяца. Данное решение может быть обжаловано в кассационном порядке.

---

<sup>331</sup> Об основаниях прекращения уголовного дела см. подробнее в соответствующих разделах главы 15, а об обстоятельствах, являющихся одновременно основаниями отказа и прекращения уголовного дела - в разделе «Основания отказа в возбуждении уголовного дела» главы 10 настоящего учебника.

### **17.12. Составление процессуальных документов судебного разбирательства**

В ходе судебного заседания ведется протокол. По итогам судебного заседания постановляется приговор (определение или постановление). К составлению указанных документов предъявляются определенные требования<sup>332</sup>.

### **17.13. Контрольные вопросы**

1. Каковы понятие, задачи и система общих условий судебного разбирательства?
2. Что такое подсудность и каково ее значение в уголовном процессе?
3. Каковы виды подсудности?
4. Какие дела подсудны военным судам?
5. Каков порядок передачи дела по подсудности?
6. Допустимы ли споры о подсудности?
7. Что такое непосредственность и устность судебного разбирательства?
8. Что представляет собой требование гласности судебного разбирательства?
9. Каков регламент судебного заседания?
10. Каковы основания и порядок отложения судебного разбирательства?
11. Каковы основания и порядок приостановления судопроизводства по уголовному делу?
12. Каковы основания прекращения судопроизводства по уголовному делу?

### **17.14. Рекомендованная литература**

1. Савицкий В.М. Последние новеллы УПК: прекращение уголовного дела, состав суда, подсудность, подследственность// Рос. юстиция.- 1997. № 4. С. 18-20.
2. Савицкий В.М. Организация судебной власти Российской Федерации.- М., 1996.
3. Соловьев В.В., Громов Н.А., Симшин В.И. Подсудность, ее признаки и значение// Рос. юстиция.- 1995. № 10.
4. Гусев Л.Н. Подследственность и подсудность в советском уголовном процессе: Лекция для студентов.- М.: ВЮЗИ, 1974. -32с.

---

<sup>332</sup> О требованиях к приговорам см. Раздел «Структура и содержание приговора» главы 19, а о требованиях к протоколу судебного заседания раздел «Протоколы следственных действий и судебного заседания» главы 5 настоящего учебника.



## **Глава 18. Судебное разбирательство**

### **18.1. Структура судебного разбирательства**

Стадия судебного разбирательства<sup>333</sup> состоит из пяти этапов:

- 1) подготовительная часть (ст. ст. 261-272 УПК РФ),
- 2) судебное следствие (ст. ст. 273-291 УПК РФ),
- 3) прения сторон,
- 4) последнее слово подсудимого (ст. ст. 292-295 УПК РФ),
- 5) постановление приговора (ст. ст. 296-313 УПК РФ).

### **18.2. Подготовительная часть судебного заседания**

Подготовительная часть - это первый этап судебного заседания, начинающийся открытием судебного заседания и обычно завершающийся разрешением вопроса о возможности рассмотрения уголовного дела в отсутствие кого-либо из участников уголовного судопроизводства.

Право открытия судебного заседания принадлежит только председательствующему и не может быть поручено другому члену суда.

#### **18.2.1. Содержание подготовительной части судебного заседания**

После открытия судебного заседания во время подготовительной части судебного заседания осуществляются следующие действия в нижеуказанной последовательности.

1. Председательствующий объявляет, какое дело подлежит разбирательству (ст. 261 УПК РФ).

2. Секретарь судебного заседания докладывает о явке лиц, вызванных в судебное заседание и о причинах их отсутствия (ст. 262 УПК РФ).

3. Переводчику разъясняются его права, обязанности и ответственность, предусмотренные ст. 59 УПК РФ, о чем он дает подписку, которая приобщается к протоколу судебного заседания (ст. 263 УПК РФ).

4. Свидетели удаляются из зала судебного заседания. Принимаются меры к тому, чтобы они до их допроса не могли ни с кем общаться (ст. 264 УПК РФ).

5. Устанавливается личность подсудимого (его анкетные данные), выясняется, владеет ли он языком, на котором ведется уголовное судопроизводство, а также выясняется своевременно ли (прошло обязательных 7 суток после ее вручения или нет) вручена ему копия обвинительного заключения (обвинительного акта, постановления прокурора об изменении обвинения) (ст. 265 УПК РФ).

6. Объявляется состав суда, оглашается, кто выступает обвинителем, защитником, а также потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком или их представителями, а также секретарем судебного заседания, экспертом, специалистом и переводчиком.

---

<sup>333</sup> Общую характеристику данной стадии см. в разделе «Стадия судебного разбирательства» главы 1 настоящего учебника.

7. Участникам судебного разбирательства разъясняются их право заявить отвод (ст. 266 УПК РФ).

8. Судом разрешают отводы.

9. Подсудимому разъясняются все его права и обязанности (ст. ст. 11, 267 УПК)<sup>334</sup>.

При разъяснении обвиняемому его прав суд удостоверяется в том, что ему известно его право иметь защитника. Право иметь защитника обвиняемому разъясняется даже тогда, когда он от него отказался. И в случае отказа от защитника во время предварительного расследования суд обязан выяснить причины такого отказа, и после выяснения их принять решение по данному вопросу, допустить к участию в деле защитника или нет<sup>335</sup>.

10. Разъясняются права, обязанности и ответственность потерпевшему, гражданскому истцу, их представителям, а также гражданскому ответчику и его представителю (ст. ст. 11, 268 УПК РФ)<sup>336</sup>. Потерпевшему, кроме того, разъясняется его право на примирение с подсудимым в случаях, предусмотренных ст. 25 УПК РФ.

На председательствующем лежит обязанность разъяснения прав потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику и их представителям и в тех случаях, когда соответствующие граждане ранее не были признаны таковыми. Суд в этом случае должен своим определением сначала признать их потерпевшим, гражданским истцом<sup>337</sup>, гражданским ответчиком (представителем), разъяснить права, а затем обеспечить условия для реализации этих прав<sup>338</sup>.

11. Эксперту разъясняются все его права, обязанности (ст. ст. 11, 269 УПК РФ)<sup>339</sup> и ответственность, предусмотренные ст. 57 УПК РФ, о чем эксперт дает подписку, которая приобщается к протоколу судебного заседания.

12. Разъясняются права, обязанности и ответственность специалисту, который также дает об этом подписку (ст. ст. 11, 270 УПК РФ).

13. Председательствующим опрашиваются стороны, по поводу наличия ходатайств о вызове новых свидетелей, экспертов и специалистов, об истребовании вещественных доказательств и документов или об исключении доказательств, полученных с нарушением требований УПК РФ.

14. Лицом, заявившим ходатайство, оно обосновывается.

15. Выслушиваются мнения участников судебного разбирательства по поводу ходатайства.

16. Ходатайства разрешаются (ст. 271 УПК РФ).

Суд не вправе отказать в удовлетворении ходатайства о допросе в судебном заседании лица в качестве свидетеля или специалиста, явившегося в суд по инициативе сторон.

17. Выслушиваются мнения сторон о возможности судебного разбирательства в отсутствие не явившегося участника уголовного судопроизводства.

---

<sup>334</sup> Полный перечень прав обвиняемого см. в соответствующем разделе главы 3 настоящего учебника.

<sup>335</sup> См.: Постановление Президиума Вологодского областного суда от 20 февраля 1995 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1995. № 9.

<sup>336</sup> Полный перечень прав потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей см. в соответствующих разделах главы 3 настоящего учебника.

<sup>337</sup> См., к примеру: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 1 сентября 1993 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1994. № 8.

<sup>338</sup> См.: О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. № 7 // Бюллетень Верховного Суда РФ.- 2000. № 4.

<sup>339</sup> Полный перечень прав эксперта см. в соответствующем разделе главы 3 настоящего учебника.

18. Выносятся определение или постановление об отложении судебного разбирательства или о его продолжении, а также о вызове или приводе не явившегося участника (ст. 272 УПК РФ).

18.2.2. Вопросы, разрешаемые в подготовительной части судебного разбирательства

Суд в подготовительной части судебного разбирательства решает следующие вопросы.

1. О заявленных ходатайствах.
2. О возможности рассмотрения уголовного дела в отсутствие кого-либо из участвующих в деле лиц и необходимости вызова новых свидетелей, назначения судебной экспертизы, истребования документов и других доказательств.
3. Об избрании или изменении меры пресечения.
4. Сообщить ли о неявке прокурора, защитника без уважительной причины в суд соответственно вышестоящему прокурору или совету адвокатской палаты субъекта Российской Федерации.
5. О продолжении разбирательства или об его отложении.
6. Иные вопросы.

### ***.3. Судебное следствие, его задачи и средства***

Судебное следствие - это этап судебного разбирательства, начинающийся изложением государственным обвинителем предъявленного подсудимому обвинения (частным обвинителем - заявления) и заканчивающийся после выполнения необходимых судебно-следственных действий объявлением об его окончании председательствующим.

В начале судебного следствия излагается обвинение<sup>340</sup>. Список лиц, подлежащих вызову в судебное заседание, и прилагаемая к обвинительному заключению справка зачитыванию вслух не подлежат.

Основной **задачей** судебного следствия является исследование всего комплекса доказательств непосредственно, полным составом суда. Исследуются доказательства обо всех обстоятельствах, подлежащих доказыванию, как содержащиеся в материалах поступившего в суд уголовного дела, так и полученные в ходе судебного заседания. Не исследуются только доказательства, исключенные из перечня доказательств, предъявляемых в судебном разбирательстве.

В начале судебного следствия выясняется, понятно ли каждому из подсудимых обвинение (разъясняется сущность обвинения), признают ли они себя виновными и желают ли они или их защитники выразить свое отношение к предъявленному обвинению. Последовательность опроса подсудимых может быть любой.

Определяется порядок исследования доказательств. По общему правилу сначала исследуются доказательства, представленные стороной

---

<sup>340</sup> В соответствии с п. 22 ст. 5 УПК РФ - утверждение о совершении определенным лицом деяния, запрещенного уголовным законом, выдвинутое в порядке, установленном УПК РФ.

обвинения. Затем - стороной защиты. Последовательность исследования доказательств определяет сторона, их представившая. Когда же в судебном разбирательстве участвует несколько подсудимых, то очередность представления ими доказательств определяется судом с учетом мнения сторон.

В ходе исследования доказательств могут проводиться следующие судебные действия:

- допрос подсудимых (оглашение их показаний);
- допрос свидетелей (оглашение их показаний);
- допрос потерпевших (оглашение их показаний);
- допрос экспертов (оглашение их показаний);
- допрос специалистов (оглашение их показаний);
- производство судебной экспертизы;
- осмотр вещественных доказательств;
- осмотр местности или помещений;
- следственный эксперимент;
- предъявление для опознания;
- освидетельствование;
- оглашение протоколов следственных действий, заключений экспертов (специалистов), приобщенных к делу или представленных в судебном заседании документов;
- воспроизведение звукозаписи показаний.

Специфичен порядок допроса подсудимого во время судебного следствия.

В силу конституционного положения, что никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом, суд, перед тем как выяснить согласен ли он давать показания, должен разъяснить ему ст. 51 Конституции РФ<sup>341</sup>.

По общему правилу, если подсудимый не возражает против своего допроса, первыми ему задают вопросы защитник и участники судебного разбирательства со стороны защиты, затем государственный обвинитель и участники судебного разбирательства со стороны обвинения. Суд задает вопросы после допроса подсудимого сторонами. Данный порядок судом может быть изменен, только когда в уголовном деле участвует несколько подсудимых.

С разрешения председательствующего подсудимый вправе давать показания в любой момент судебного следствия. Если, по мнению председательствующего, заданный кем-либо из участников судебного заседания вопрос не имеет отношения к делу или являются наводящими он их отклоняет.

---

<sup>341</sup> См.: О некоторых вопросах применения судами Конституции РФ при осуществлении правосудия: Постановление Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. № 8// Комментарий к постановлениям пленумов Верховных Судов РФ (РСФСР) по уголовным делам. - 2001. С.188.

Если суд посчитает, что даче правдивых показаний подсудимым может помешать присутствие другого подсудимого, или же, когда об этом ходатайствует одна из сторон, может быть вынесено определение или постановление о допросе подсудимого в отсутствие другого подсудимого. В этом случае после возвращения подсудимого в зал судебного заседания ему сообщается содержание показаний, данных в его отсутствие, и предоставляется возможность задавать вопросы допрошенному в его отсутствие обвиняемому.

Свидетели допрашиваются порознь и в отсутствие недопрошенных свидетелей с соблюдением общих условий (правил и порядка) допроса. Свидетели также допрашиваются сначала сторонами. При этом сначала вопросы задает та сторона, по ходатайству которой он вызван в судебное заседание. Судья задает вопросы свидетелю после его допроса сторонами.

Законодатель предусмотрел возможность допроса без оглашения подлинных данных о личности свидетеля, в условиях, исключающих визуальное наблюдение свидетеля другими участниками судебного разбирательства (ч. 5 ст. 278 УПК РФ). Такой допрос производится по определению или постановлению суда в случае необходимости обеспечения безопасности свидетеля, его близких родственников, родственников и близких лиц. В то же время в целях обеспечения возможности подсудимому защищаться от необоснованного обвинения, ему предоставлено право заявить мотивированное ходатайство о раскрытии подлинных сведений о лице, дающем показания. Такое ходатайство судом может быть удовлетворено.

В конце судебного следствия:

- выясняется желают ли стороны дополнить судебное следствие и чем именно;
- разрешаются ходатайства о дополнении судебного следствия;
- председательствующий объявляет, что судебное следствие окончено (ст. 291 УПК РФ).

#### **18.4. Содержание и порядок прений сторон, последнее слово подсудимого**

Прения сторон - это третья часть судебного разбирательства, которая начинается выступлениями участников сразу после объявления судебного следствия окончено и завершается репликой защитника или подсудимого.

В этой, завершающей стадии состязания (спора) стороны получают возможность, анализируя все обстоятельства дела с разных позиций, способствовать формированию внутреннего убеждения судей, объективной оценке ими собранных доказательств и, следовательно, постановлению законного и обоснованного приговора<sup>342</sup>.

---

<sup>342</sup> См.: По делу о проверке конституционности положений частей первой и второй статьи 295 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР в связи с жалобой гражданина М.А. Ключева: Постановление Конституционного Суда РФ от 15 января 1999 г. № 1-П //Рос. газета.- 1999. 28 января.

Последовательность выступлений участников прений сторон устанавливается судом. Однако по сложившейся практике прения сторон осуществляются в следующей последовательности. Выступления:

- государственного (частного) обвинителя;
- потерпевшего или его представителя (законного представителя);
- гражданского истца или его представителя;
- гражданского ответчика или его представителя;
- защитника (подсудимого, если он отказался от защитника или удовлетворено его ходатайство об участии в прениях вместе с защитником). Причем здесь приведен исчерпывающий перечень участников прений сторон.

Кто выступает первым, какой из участников с одинаковым процессуальным статусом, участник уголовного судопроизводства или его представитель, защитник или подсудимый, ходатайство о допуске которого к участию в прениях удовлетворено, определяет суд.

Выступая с речами, участники прений подводят итоги исследования в судебном заседании всех обстоятельств дела, аргументируют свои позиции относительно доказанности обвинения и квалификации преступления, формулируют предложения о наказании и т.д.

Речь выступающих не должна содержать ссылки на доказательства, которые не исследовались во время судебного следствия. При этом она не может быть ограничена во времени за исключением случаев, когда выступающий говорит об обстоятельствах, явно не имеющих отношения к предмету доказывания по делу.

Подсудимый может отказаться от произнесения речи в прениях, но добровольно, а не вынужденно. Если подсудимый попросил время до утра следующего дня для подготовки своей защитительной речи, это его ходатайство нельзя расценивать как искусственное затягивание судебного процесса<sup>343</sup>. Непредоставление обвиняемому права выступить в прениях сторон - нарушение уголовно-процессуального закона (п. 6 ст. 381 УПК РФ), которое может повлечь отмену приговора<sup>344</sup>.

После первых выступлений обычно в той же последовательности, что были произнесены речи, стороны вправе произнести реплику. Однако последняя реплика должна исходить от защитника или от допущенного к прениям подсудимого, как они между собой решат.

За прениями сторон следует **последнее слово подсудимого** - четвертая обязательная часть судебного разбирательства. Фактическим непредоставлением возможности произнести последнее слово признается отказ в удовлетворении ходатайства подсудимого в отложении судебного разбирательства и предоставлении ему возможности произнести последнее слово в любой день, когда он не будет болен<sup>345</sup>.

---

343 См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 25 января 1995 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1995. № 9.

344 См.: Постановление Президиума Новгородского областного суда от 20 декабря 1993 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1994. № 1.

345 См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 22 октября 1996 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. №5.

Когда подсудимый произносит последнее слово, ему никто, даже судья не вправе задавать вопросы. Вопросы подсудимому нельзя задавать не только в ходе произнесения им последнего слова, но и после этого. Между тем председательствующий может обратить внимание подсудимого на содержание его речи, когда в ней упоминается об обстоятельствах, явно не имеющих отношения к делу, и в необходимых случаях остановить подсудимого.

Если в последнем слове подсудимый сообщит о новых обстоятельствах, имеющих существенное значение для дела, суд, возобновив судебное следствие, должен предоставить возможность сторонам допросить подсудимого по поводу этих обстоятельств и тщательно исследовать их с соблюдением требований процессуального закона, относящихся к судебному следствию<sup>346</sup>.

### **18.5. Постановление приговора**

Постановление приговора - это пятая и последняя часть судебного разбирательства, начинающаяся сразу, после того как все подсудимые закончили произносить последнее слово, и завершающаяся оглашением приговора<sup>347</sup>.

Приговор выносится в совещательной комнате. Во время постановления приговора к данному помещению не может находиться никто, кроме состава суда. В совещательной комнате не только постановляется приговор, но и оговариваются исправления, внесенные в его текст. Исправления в приговоре должны быть оговорены, и оговорки подписаны всеми судьями в совещательной комнате до провозглашения приговора<sup>348</sup>.

Приговор должен быть составлен и провозглашен полностью. Составление приговора не в полном объеме и провозглашение в связи с этим только вводной и резолютивной частей приговора (за исключением случаев, предусмотренных ч. 7 ст. 241 УПК РФ) либо только его резолютивной части следует рассматривать как нарушение уголовно-процессуального закона, влекущее отмену приговора<sup>349</sup>. В случае рассмотрения уголовного дела в закрытом судебном и соответственно провозглашения только вводной и резолютивной частей приговора участникам судебного разбирательства разъясняется порядок ознакомления с полным текстом приговора.

---

346 См.: О соблюдении судами РФ процессуального законодательства при судебном разбирательстве уголовных дел: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17 сентября 1975 г. № 5// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.388.

<sup>347</sup> Подробнее об этом см. следующую главу настоящего учебника.

348 См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г. № 1. // Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.545-546.

349 См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г.// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.546.

Приговор, провозглашаемый на языке, которым подсудимый не владеет, синхронно (или после окончания его провозглашения) вслух переводится переводчиком.

За исключением случаев, предусмотренных ч. 4 ст. 247 УПК РФ, приговор должен быть провозглашен в присутствии подсудимого. Болезнь подсудимого не может быть основанием провозглашения приговора в его отсутствие<sup>350</sup>.

В целях обеспечения возможности обжалования приговора потерпевший, который по уважительным причинам не участвовал в судебном заседании, должен быть уведомлен о состоявшемся приговоре с разъяснением порядка его обжалования<sup>351</sup>. Осужденному же к смертной казни подсудимому, разъясняется его право ходатайствовать о помиловании.

#### **18.6. Вопросы, разрешаемые судом при постановлении приговора**

При постановлении приговора судом разрешается следующий круг вопросов:

- 1) доказано ли, что имело место деяние, в совершении которого обвиняется подсудимый;
- 2) доказано ли, что деяние совершил подсудимый;
- 3) является ли это деяние преступлением и какими пунктом, частью, статьей УК оно предусмотрено;
- 4) виновен ли подсудимый в совершении этого преступления;
- 5) подлежит ли подсудимый наказанию за совершенное им преступление;
- 6) имеются ли обстоятельства, смягчающие или отягчающие наказание;
- 7) какое наказание должно быть назначено подсудимому;
- 8) имеются ли основания для постановления приговора без назначения наказания или освобождения от наказания;
- 9) какой вид исправительного учреждения и режим должны быть определены подсудимому при назначении ему наказания в виде лишения свободы;
- 10) подлежит ли удовлетворению гражданский иск, в чью пользу и в каком размере;
- 11) как поступить с имуществом, на которое наложен арест для обеспечения гражданского иска или возможной конфискации;
- 12) как поступить с вещественными доказательствами;
- 13) на кого и в каком размере должны быть возложены процессуальные издержки;

---

350 См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 22 октября 1996 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 5.

351 См.: О практике применения судами законодательства, регламентирующего участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 1 ноября 1985 г. № 16// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С. 267.



14) должен ли суд в случаях, предусмотренных ст. 48 УК РФ, лишить подсудимого специального, воинского или почетного звания, классного чина, а также государственных наград;

15) могут ли быть применены принудительные меры воспитательного воздействия в случаях, предусмотренных ст. ст. 90 и 91 УК РФ;

16) могут ли быть применены принудительные меры медицинского характера в случаях, предусмотренных ст. 99 УК РФ;

17) следует ли отменить или изменить меру пресечения в отношении подсудимого (ч. 1 ст. 299 УПК РФ).

Когда речь идет о совершении нескольких преступлений либо несколькими лицами, суд разрешает вопросы №№ 1-7 вышеуказанного перечня, по каждому преступлению и по каждому подсудимому в отдельности определяя роль и степень участия подсудимого в совершенном деянии.

Вывода о том, что деяние содержит состав преступления, и определения, каким именно уголовным законом оно предусмотрено, недостаточно для полного разрешения вопроса, указанного в п. 3 ч. 1 ст. 299 УПК РФ. Суд обязан мотивировать свое решение, привести и обосновать наличие всех вмененных подсудимому квалифицирующих признаков состава преступления, квалификацию преступления по той или иной статье уголовного закона, его части либо пункту<sup>352</sup>.

### **18.7. Контрольные вопросы**

1. Какова структура судебного разбирательства?
2. Что представляет собой подготовительная часть судебного разбирательства?
3. Что представляет собой судебное следствие?
4. Каково содержание и порядок прений сторон?
5. Что представляет собой последнее слово подсудимого?
6. Что представляет собой постановление приговора?
7. Какие вопросы, разрешаются судом при постановлении приговора?

### **18.8. Рекомендованная литература**

1. Бозров В.М., Кобяков В.М. Судебное следствие. Вопросы теории и практики.- Екатеринбург, 1992.
2. Мизулина Е. Уголовный процесс: концепция самоограничения государства.- Тарту. 1991.
3. Ликас А.Л. Культура правосудия.- М., 1990.
4. Бушуев Г.И. Совещание судей при постановлении приговора.- М., 1988.
5. Морщакова Т.Г., Петрухин И.Л. Оценка качества судебного разбирательства по уголовным делам.- М., 1987.

---

<sup>352</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 4 марта 1994 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1994. № 10.

6. Загорский Г.И. Судебное разбирательство по уголовному делу.- М., 1985.

7. Чеджемов Т.Б. Судебное следствие. - М., 1979.

## **Глава 19. Приговор**

### **19.1. Понятие и значение приговора**

Приговор, о котором идет речь в настоящей главе<sup>353</sup>, - это решение, вынесенное судом первой инстанции в судебном заседании по вопросу о невиновности или виновности подсудимого и о назначении ему наказания либо об освобождении его от наказания (п. 28 ст. 5 УПК РФ).

Соответственно признаками такого приговора являются следующие положения.

- 1) Приговор - это процессуальный акт (документ).
- 2) Процессуальный акт, вынесенный от имени государства судом первой инстанции в судебном заседании.

Согласно ст. 4, 5 Конституции РФ суверенитет Российской Федерации, состоящей из республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов, распространяется на всю ее территорию. Исходя из этого, а также учитывая, что вопросы уголовного и уголовно-процессуального законодательства находятся в ведении Российской Федерации (ст. 71 п. "о" Конституции РФ), все суды Российской Федерации, осуществляющие правосудие по уголовным делам на ее территории, включая военные суды, выносят приговоры именем Российской Федерации<sup>354</sup>.

- 3) Им разрешаются вопросы о:
  - наличии или отсутствии преступления,
  - невиновности или виновности подсудимого,
  - назначении ему наказания либо об освобождении его от наказания, если виновность подсудимого установлена.

**Значение** приговора предопределено содержанием данных признаков. Только посредством вынесения этого процессуального акта лицо может быть признано (провозглашено от имени государства) виновным в совершении преступления и ему назначено наказание. Тем самым государство демонстрирует свое отношение как к совершенному подсудимым деянию, так и к самому обвиняемому, определяя меру ответственности за его поступок.

Именно посредством вынесения приговора разрешаются задачи и назначение уголовного судопроизводства.

Приговор выносится от имени государства и должен быть законным, справедливым, обоснованным и мотивированным. Это так называе-

---

<sup>353</sup> Приговор может быть вынесен не только судом первой, но и апелляционной инстанции.

<sup>354</sup> См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г.// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.545.

мые внутренние свойства приговора. Исключительность, обязательность и законная сила - внешние свойства приговора.

Приговор может быть основан лишь на тех доказательствах, которые в соответствии со ст. 240 УПК РФ были непосредственно исследованы в судебном заседании. С учетом указанного требования закона суд не вправе ссылаться в подтверждение своих выводов на собранные по делу доказательства, если они не были исследованы судом и не нашли отражения в протоколе судебного заседания. Ссылка в приговоре на показания подсудимого, потерпевшего, свидетелей, данные при производстве дознания, предварительного следствия или в ином судебном заседании, допустима только при оглашении судом этих показаний в случаях, предусмотренных ст. ст. 276, 281 УПК РФ. При этом следует иметь в виду, что сведения, содержащиеся в оглашенных показаниях, как и другие доказательства, могут быть положены в основу выводов и решений по делу лишь после их проверки и всестороннего исследования в судебном заседании.

При отказе от дачи показаний потерпевшего, свидетеля, являющегося супругом или близким родственником подсудимого, а равно при отказе от дачи показаний самого подсудимого суд вправе сослаться в приговоре на показания, данные этими лицами ранее, лишь в том случае, если при производстве дознания, предварительного следствия им были разъяснены положения ст. 51 Конституции РФ, согласно которой никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников<sup>355</sup>.

К доказательствам, которые были рассмотрены в судебном заседании, должны быть отнесены и оглашенные в суде показания обвиняемых, свидетелей и потерпевших, которые давались во время предварительного расследования. Эти показания по своему доказательственному значению равноценны тем, которые даны в суде, а иногда даже признаются более достоверными<sup>356</sup>.

При постановлении приговора оцениваются все рассмотренные в судебном заседании доказательства, как подтверждающие выводы суда по вопросам, разрешаемым при постановлении приговора, так и противоречащие этим выводам<sup>357</sup>.

### **19.2. Виды приговоров и основания их постановления**

Приговоры подразделяются на обвинительные и оправдательные.

Основанием постановления обвинительного приговора является бесспорно установленный факт того, что:

---

355 См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г.// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.536-537.

356 См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 17 ноября 1994 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1995. № 5.

357 См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г.// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.537.

- 1) имело место преступление,
- 2) лицо виновно в его совершении,
- 3) отсутствуют основания прекращения уголовного дела (за исключением истечения сроков давности уголовного преследования и издания акта об амнистии).

При наличии оснований прекращения уголовного дела, приведенных в п. 3 ч. 1 ст. 24 и п. 3 ч. 1 ст. 27 УПК РФ выносится обвинительный приговор с освобождением осужденного от наказания.

Обвинительный приговор должен опираться на совокупность согласующихся между собой доказательств и не может основываться на предположениях. При этом необходимо решительно изживать из судебной практики необоснованное осуждение как грубейшее нарушение законности, попирающее права граждан и подрывающее авторитет правосудия. Во всех таких случаях обязательно принимать меры к восстановлению чести и достоинства граждан, а также их трудовых, имущественных, жилищных и иных прав<sup>358</sup>.

Обвинительный приговор постановляется лишь при условии, если в ходе судебного разбирательства виновность подсудимого в совершении преступления доказана. Исходя из этого положения, обвинительный приговор должен быть постановлен на достоверных доказательствах, когда по делу исследованы все возникшие версии, а имеющиеся противоречия выяснены и оценены. Признание подсудимым своей вины, если оно не подтверждено совокупностью других собранных по делу и исследованных в судебном заседании доказательств, не может служить основанием для постановления обвинительного приговора. И, кроме того, суды обязаны неукоснительно соблюдать конституционное положение (ст. 49 Конституции РФ), согласно которому неустранимые сомнения в виновности подсудимого толкуются в его пользу.

По смыслу закона в пользу подсудимого толкуются не только неустранимые сомнения в его виновности в целом, но и неустранимые сомнения, касающиеся отдельных эпизодов предъявленного обвинения, формы вины, степени и характера участия в совершении преступления, смягчающих и отягчающих наказание обстоятельств и т.д.<sup>359</sup>

Суд вправе постановить обвинительный приговор без назначения наказания, если к моменту рассмотрения дела в суде деяние потеряло общественную опасность или лицо, его совершившее, перестало быть общественно опасным.

Основаниями вынесения оправдательного приговора являются:

- 1) отсутствие события преступления;

---

358 См.: О дальнейшем укреплении законности при осуществлении правосудия: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 5 декабря 1986 г. № 15// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С.282-283.

359 См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г.// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.537-538.

- 2) отсутствие в деянии подсудимого состава преступления;
- 3) подсудимый не причастен к совершению преступления.

Для суда присяжных основанием вынесения оправдательного приговора является оправдательный вердикт присяжных заседателей.

В ч. 2 ст. 302 УПК РФ установлен исчерпывающий перечень оснований постановления оправдательного приговора. Оправдание по любому из этих оснований означает признание гражданина, привлеченного к уголовной ответственности, невиновным<sup>360</sup>.

Если после рассмотрения всех доказательств, собранных по делу, суд в совещательной комнате придет к выводу о том, что участие подсудимого в совершении преступления не доказано и следствием исчерпаны все возможности к собиранию дополнительных доказательств, он обязан постановить оправдательный приговор в связи с непричастностью лица к совершению преступления или вынести обвинительный приговор лишь по тому обвинению, доказанность которого не вызывает сомнения<sup>361</sup>.

### **19.3. Структура и содержание приговора**

Приговор должен состоять из вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной частей.

**Вводная часть** приговора содержит следующие данные: что приговор вынесен именем Российской Федерации; дату и место постановления приговора; наименование суда, постановившего приговор, состав суда, данные о секретаре судебного заседания, обвинителе, защитнике, потерпевшем, гражданском истце, гражданском ответчике и об их представителях; фамилия, имя и отчество подсудимого, дата и место его рождения, место жительства, место работы, род занятий, образование, семейное положение и иные данные о личности подсудимого, имеющие значение для уголовного дела, а также пункт, часть, статья УК РФ, предусматривающие преступление, в совершении которого обвиняется подсудимый.

При этом датой постановления приговора следует считать день подписания приговора составом суда<sup>362</sup>.

На основании п. 4 ст. 304 УПК РФ по каждому делу должны быть выяснены и указаны в вводной части приговора фамилия, имя и отчество подсудимого, дата и место его рождения, место жительства, место работы, род занятий, образование, семейное положение и иные данные о личности подсудимого, имеющие значение для уголовного дела. К “иным данным о личности подсудимого, имеющим значение для дела”, относятся такие сведения, которые наряду с другими данными могут быть учтены

---

360 См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г. // Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С.543.

361 См.: О дальнейшем укреплении законности при осуществлении правосудия: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 5 декабря 1986 г. № 15 // Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С.283.

<sup>362</sup> См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г. № 1 // Комментарий к постановлениям пленумов Верховных Судов РФ (РСФСР) по уголовным делам. - 2001. С.162.

судом при назначении наказания, определении вида исправительной колонии и разрешении других вопросов, связанных с постановлением приговора. Это, в частности, данные об имеющейся у подсудимого инвалидности, наличии у него государственных наград, почетных, воинских и иных званий, о прежних судимостях. При этом в отношении лиц, ранее судимых, в вводной части приговора должны содержаться сведения о времени осуждения, уголовном законе, мере наказания, содержании в местах лишения свободы, основании и времени освобождения, не отбытой части наказания по предыдущему приговору<sup>363</sup>, ее виде и размере.

Если судимости сняты или погашены, суд не вправе указывать их в вводной части приговора<sup>364</sup>.

В соответствии со ст. 73 УПК РФ при разбирательстве уголовного дела в суде подлежат доказыванию, в частности, событие преступления, виновность подсудимого в совершении преступления и мотивы преступления. С учетом этих требований **описательно-мотивировочная часть** обвинительного приговора должна содержать описание преступного деяния, признанного доказанным судом, с указанием места, времени, способа его совершения, форм вины, мотивов, целей и последствий преступления. Если преступление совершено группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, в приговоре должно быть четко указано, какие конкретно преступные действия совершены каждым из соучастников преступления<sup>365</sup>.

Описание преступного деяния не ограничивается характеристикой места, времени, способа совершения преступления, формы вины, мотивов, целей, которые преследовал обвиняемый, и последствий преступления, оно должно содержать все обстоятельства совершения преступления, характеризующие его общественную опасность, необходимые для правильной квалификации содеянного и могущие повлиять на наказание, а также в чем именно они выразились<sup>366</sup>.

Изложенные в приговоре выводы суда относительно квалификации преступления по той или иной статье уголовного закона, его части либо пункту должны быть мотивированы. Признавая подсудимого виновным в совершении преступления по признакам, относящимся к оценочным категориям (тяжкие или особо тяжкие последствия, крупный или значительный ущерб, существенный вред, ответственное должностное положение подсудимого и другие), суд не должен ограничиваться ссылкой на соот-

---

363 См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г.// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.538.

364 См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г.// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.538.

365 См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г.// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.538.

366 См.: Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 21 июня 1995 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1996. № 2.

ветствующий признак, а обязан привести в описательно-мотивировочной части приговора обстоятельства, послужившие основанием для вывода о наличии в содеянном указанного признака<sup>367</sup>.

При изложении обстоятельств вовлечения несовершеннолетнего в совершение преступления (ст. 150 УК РФ) суд в описательно-мотивировочной части приговора обязан указать, в совершение какого именно преступления обвиняемый вовлек несовершеннолетнего, а также привести доказательства, на которых основан вывод суда о совершении им действий по вовлечению несовершеннолетнего в преступную деятельность<sup>368</sup>.

По делу в отношении нескольких подсудимых или по делу, по которому подсудимый обвиняется в совершении нескольких преступлений, суд должен обосновать квалификацию в отношении каждого подсудимого и в отношении каждого преступления.

Описательно-мотивировочная часть приговора должна содержать в себе мотивировку изменения судом обвинения, если таковая имела место<sup>369</sup>.

Приговор может быть основан лишь на тех доказательствах, которые были предметом исследования непосредственно в судебном заседании. Наряду с другими данными приговор должен содержать не только доказательства, на которых основаны выводы суда, но и мотивы, по которым суд отверг другие доказательства.

Недопустимы случаи, когда приговоры основываются на таких доказательствах, об исследовании которых отсутствуют сведения в протоколе судебного заседания, либо когда содержание некоторых сведений (например, показания подсудимого, свидетеля), на которые делается ссылка в приговоре, не соответствует, а иногда противоречит содержанию тех же сведений, зафиксированных в протоколе судебного заседания<sup>370</sup>.

Обстоятельства преступного деяния место, время, способ совершения преступления, форма вины, мотивы и последствия преступления должны быть подтверждены доказательствами. Суд в описательно-мотивировочной части приговора обязан привести основания, по которым он не согласился с предъявленным органами следствия обвинением<sup>371</sup>.

---

367 См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г. // Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.539.

368 См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 1 марта 1995 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1995. № 8.

369 См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г. // Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.539.

370 См.: Об обеспечении всесторонности, полноты и объективности рассмотрения судами уголовных дел: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21 апреля 1987 г. № 1 // Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.443.

371 Иначе судебное решение может быть отменено (см.: Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 1 июня 1994 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1995. № 3.

Если подсудимый обвиняется в совершении нескольких преступлений, предусмотренных различными статьями уголовного закона, и обвинение в совершении некоторых из этих преступлений не подтвердилось, суд в описательно-мотивировочной части приговора приводит мотивы признания подсудимого виновным в одних преступлениях и оправдания по обвинению в других преступлениях.

В случаях, когда подсудимому вменено совершение преступления, состоящего из нескольких эпизодов и подпадающего под действие одной статьи уголовного закона (например, несколько краж или несколько эпизодов продолжаемой преступной деятельности), и обвинение в совершении некоторых из них не подтвердилось, то, если это не влечет изменения квалификации содеянного, суду достаточно в описательно-мотивировочной части приговора с приведением надлежащих мотивов сформулировать вывод о признании обвинения в этой части необоснованным.

Если подсудимый совершил одно преступление, которое ошибочно квалифицировано несколькими статьями уголовного закона, суд в описательно-мотивировочной части приговора должен указать об исключении ошибочно вмененной подсудимому статьи уголовного закона, приведя соответствующие мотивы.

Если в ходе судебного разбирательства суд вынес определение (постановление) о прекращении дела по некоторым из статей, по которым подсудимому ранее было предъявлено обвинение, в описательно-мотивировочной части приговора необходимо указать, что дело по обвинению подсудимого в совершении других преступлений прекращено отдельным определением (постановлением).

В приговоре указывается, какие обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого, обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание доказаны при разбирательстве уголовного дела в соответствии с требованиями ст. 73 УПК РФ и учтены судом при назначении наказания.

В тех случаях, когда то или иное обстоятельство, предусмотренное в законе в качестве отягчающего наказание (например, наступление тяжких последствий в результате совершения преступления), указано в диспозиции статьи уголовного закона в качестве одного из признаков преступления (в частности, смерть потерпевшего при обвинении подсудимого в убийстве), оно не должно дополнительно учитываться как отягчающее наказание при мотивировке назначения наказания за это преступление<sup>372</sup>.

Суд должен конкретизировать те обстоятельства, которые положены в основу принятого им решения о назначении наказания, а не ограничиваться общей ссылкой на личность виновного. Недостаточно убедительной признается применяемая на практике следующая мотивировка

---

372 См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г.// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.540-541.



назначения наказания - "...исходя из личности виновного, его отношения к труду, наличия двоих малолетних детей, неправильного поведения потерпевшей, а также характера и тяжести преступных действий, совершенных на почве пьянства". В таком виде она не дает ответа на вопросы, как именно характеризовался обвиняемый, в чем заключалось неправильное поведение потерпевшей, рассматривал ли суд состояние опьянения виновного как обстоятельство, отягчающее его наказание<sup>373</sup>.

Мотивировка назначения наказания в виде лишения свободы, если санкция уголовного закона предусматривает и другие наказания, не связанные с лишением свободы; применения условного осуждения; назначения наказания ниже низшего предела, предусмотренного уголовным законом за данное преступление, перехода к другому более мягкому наказанию; назначения колонии-поселения, воспитательной колонии или вида исправительной колонии с отступлением от общих правил; а также решения вопросов, связанных с отсрочкой исполнения приговора, не может ограничиваться указанием на то, что, к примеру, суд принял "...во внимание все обстоятельства дела, конкретную обстановку, в которой имело место происшествие, особенности личности потерпевшей, ее поведение". Суд, рассматривающий дело по первой инстанции, обязан в приговоре привести убедительные доводы о необходимости выбора одного из вышеуказанных решения. При этом указать, какие именно обстоятельства дела он имел в виду, в чем, продолжая наш пример, "...выразились конкретная обстановка, особенности личности и поведение потерпевшей"<sup>374</sup>.

В каждом случае применения ст. 64 УК РФ суд обязан указать, какие именно обстоятельства им признаются исключительными и в сочетании с данными о личности подсудимого<sup>375</sup> учитываются при назначении наказания. Причем в приговорах должны системно классифицироваться обстоятельства, одни из которых относятся к категории смягчающих, а другие - к категории отягчающих наказание, так чтобы было ясно, на какую совокупность обстоятельств судом сделан акцент при назначении наказания.

Суды должны мотивировать неназначение дополнительного наказания, когда его применение по закону обязательно либо альтернативно<sup>376</sup>.

Если судимости у обвиняемого сняты или погашены, однако их наличие в прошлом имеет значение для назначения ему вида исправительного учреждения, суд в описательно-мотивировочной части приговора

---

373 См.: Обзор кассационной практики отмены приговоров за мягкостью назначенного наказания// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 7.

374 См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 29 сентября 1993 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1994. № 9.

375 См.: О практике применения судами общих начал наказания: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 29 июня 1979 г. № 3// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С. 158.

376 См.: Обзор кассационной практики отмены приговоров за мягкостью назначенного наказания// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 7.

указывает, что подсудимый ранее отбывал наказание в виде лишения свободы<sup>377</sup>.

Во всех случаях должно быть мотивировано в приговоре применение смертной казни на основе установленных обстоятельств совершенного преступления и данных, с исчерпывающей полнотой характеризующих подсудимого.

При постановлении обвинительного приговора без назначения наказания (когда деяние потеряло общественную опасность или лицо, его совершившее, перестало быть общественно опасным) в описательно-мотивировочной части приговора суд обязан мотивировать принятое решение с приведением конкретных обстоятельств, подтверждающих выводы суда<sup>378</sup>.

В приговоре необходимо привести всесторонний анализ доказательств, на которых суд основал выводы, при этом должны получить оценку все доказательства, как уличающие, так и оправдывающие подсудимого. В случаях, когда в деле имеется несколько заключений экспертов, содержащих различные выводы по одним и тем же вопросам, суду следует дать в приговоре оценку каждому из них в совокупности с другими доказательствами по делу и привести мотивы, по которым он согласился с одним из заключений и отверг другие.

Суд должен указывать в приговоре, почему одни доказательства им признаны достоверными, а другие отвергнуты. По делу в отношении нескольких подсудимых или по делу, по которому подсудимый обвиняется в совершении нескольких преступлений, приговор должен содержать анализ доказательств в отношении каждого подсудимого и по каждому обвинению.

Ссылаясь в приговоре на показания допрошенных по делу лиц, заключение эксперта (специалиста), протоколы следственных и судебных действий и иные документы, подтверждающие, по мнению суда, те или иные фактические обстоятельства, суд обязан раскрыть их содержание. Например, не только перечислить фамилии потерпевших, свидетелей, но и изложить существо их показаний<sup>379</sup>.

В описательно-мотивировочной части приговора должны найти полное отражение результаты оценки заключения эксперта (специалиста).

---

377 См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г.// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.538-539.

378 См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г.// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.542-543.

379 См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г.// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.537-538.

Суд обязан указать, какие факты установлены заключением эксперта (специалиста), а не ограничиваться лишь ссылкой на его заключение<sup>380</sup>.

В описательно-мотивировочной части приговора должно быть также отражено отношение подсудимого к предъявленному обвинению и дана оценка доводам, приведенным им в свою защиту. В случае изменения подсудимым показаний, данных им при производстве дознания или предварительного следствия, суд обязан тщательно проверить те и другие его показания, выяснить причины изменения показаний и дать им оценку в совокупности с иными собранными по делу доказательствами<sup>381</sup>.

При постановлении оправдательного приговора в его описательно-мотивировочной части указывается существо предъявленного обвинения, излагаются обстоятельства дела, как они установлены судом, анализируются доказательства, обосновывающие вывод суда о невиновности подсудимого, приводятся мотивы, по которым суд отверг доказательства, представленные стороной обвинения, мотивы решения в отношении гражданского иска. Включение в оправдательный приговор формулировок, ставящих под сомнение невиновность оправданного, не допускается.

В случае постановления оправдательного приговора в отношении лица, обвинявшегося в совершении нескольких преступлений, квалифицированных одной или несколькими статьями (пунктами, частями статей) уголовного закона, суд должен в описательно-мотивировочной 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<sup>382</sup>.

Суд обязан привести в приговоре мотивы, обосновывающие полное или частичное удовлетворение иска либо отказ в нем, указать с приведением соответствующих расчетов размеры, в которых удовлетворены требования истца, и закон, на основании которого разрешен гражданский иск<sup>383</sup>.

После описательной части следует резолютивная, которая у обвинительного приговора несколько отличается от резолютивной части оправдательного приговора.

**Резолютивная часть** любого приговора начинается указанием на фамилию, имя и отчество подсудимого. В ней должно быть отражены решения по предъявленному гражданскому иску, о возмещении вреда и о

---

380 См.: О судебной экспертизе по уголовным делам: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 16 марта 1971 г. № 1// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.57.

381 См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г.// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.539.

382 См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г.// См.: Комментарий к постановлениям пленумов Верховных Судов РФ (РСФСР) по уголовным делам. 2001. С. 159.

<sup>383</sup> См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г. № 1// Комментарий к постановлениям пленумов Верховных Судов РФ (РСФСР) по уголовным делам. - 2001. С.160.

вещественных доказательствах; а также указание о распределении судебных издержек, о порядке и сроке кассационного обжалования и опротестования приговора.

Это единственное, что есть общего у обвинительного и оправдательного приговоров. Помимо указанных данных **резюльтивная часть обвинительного приговора** должна содержать решение о признании подсудимого виновным по конкретным пункту, части, статье УК РФ<sup>384</sup>; вид и размер наказания, назначенного подсудимому за каждое преступление, в совершении которого он признан виновным; окончательная мера наказания, подлежащая отбытию (или решение об освобождения подсудимого от отбывания наказания); вид исправительного учреждения, в котором должен отбывать наказание осужденный к лишению свободы, и режим данного исправительного учреждения; длительность испытательного срока при условном осуждении и обязанности, которые возлагаются при этом на осужденного; решение о дополнительных видах наказания; решение о зачете времени предварительного содержания под стражей, если подсудимый до постановления приговора задерживался в порядке ст. ст. 91, 92 УПК РФ, был заключен под содержу, домашнего ареста, или он помещался в медицинский или психиатрический стационар; решение о мере пресечения в отношении подсудимого до вступления приговора в законную силу.

Кроме того, в резолютивной части приговора может быть зафиксировано решение суда о лишении лица специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград, если такое решение принято судом.

Если подсудимый обвиняется в совершении нескольких преступлений, предусмотренных различными статьями уголовного закона, и обвинение в совершении некоторых из этих преступлений не подтвердилось, суд в резолютивной части приговора формулирует решение о признании подсудимого виновным по одним статьям и об оправдании по другим статьям.

В соответствии с законом наказание в приговоре во всех случаях должно быть обозначено таким образом, чтобы при его исполнении не возникало никаких сомнений относительно вида и размера наказания, назначенного судом. В связи с этим судам надлежит иметь в виду, что в резолютивной части обвинительного приговора должны быть указаны: вид и размер не только основного, но и дополнительного наказания, назначенного осужденному за каждое преступление, признанное доказанным; основная и дополнительная мера наказания, подлежащая отбыванию осу-

---

<sup>384</sup> См.: Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за второй квартал 1996 года// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 3.

жденным по совокупности преступлений и, в соответствующих случаях - приговоров<sup>385</sup>.

Назначая дополнительное наказание в виде конфискации имущества, суд должен четко оговорить размер конфискации во избежание неясностей или сомнений при исполнении приговора.

В частности, если суд постановляет конфисковать часть имущества, в приговоре должно быть точно указано, какая именно часть (1/2, 1/3 и т.д.) всего имущества осужденного подлежит конфискации или конкретно перечислены конфискуемые предметы. При этом замена конфискации имущества денежной суммой, равной стоимости этого имущества, не допускается.

Суды должны иметь в виду, что при конфискации всего имущества осужденного конфискация обращается на личную собственность осужденного и на его долю в общей собственности и не может быть обращена на долю других лиц, владеющих имуществом совместно с осужденным на праве общей собственности. При этом должны быть учтены права и законные интересы членов семьи осужденного, совместно с ним проживавших<sup>386</sup>.

При назначении наказания за определенные преступления ниже низшего предела санкции закона в резолютивной части приговора должно быть указано, что это наказание определяется по соответствующей статье (части, пункту статьи) с применением ст. 64 УК РФ.

При постановлении обвинительного приговора без назначения наказания (когда деяние потеряло общественную опасность или лицо, его совершившее, перестало быть общественно опасным) в резолютивной части приговора суд обязан признать подсудимого виновным и указать, что в соответствии с законом наказание ему не назначается.

При наличии у осужденного к лишению свободы несовершеннолетних детей, остающихся без надзора, в резолютивной части обвинительного приговора должно быть также указано о передаче их на попечение родственников либо других лиц или учреждений<sup>387</sup> и каких именно.

Выводы, изложенные в резолютивной части приговора, не должны противоречить данным, содержащимся в описательно-мотивировочной его части<sup>388</sup>.

В резолютивной части оправдательного приговора должны содержаться также указания об отмене меры пресечения, мер обеспечения кон-

---

385 См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г.// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.540, 542.

386 См.: О судебной практике по применению конфискации имущества: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 29 сентября 1953 г. № 7// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.10-11.

387 См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г.// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.542-543.

388 См.: Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 23 октября 1996 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 7.

фискации имущества, разъяснение порядка возмещения вреда, связанного с уголовным преследованием и другие решения суда, которые в соответствии с законом подлежат отражению в этой части приговора<sup>389</sup>.

В резолютивной части **оправдательного приговора** следует указать, по какому из предусмотренных законом оснований подсудимый оправдан по каждой статье (пункту, части статьи) уголовного закона.

При постановлении оправдательного приговора в отношении лица, обвинявшегося в совершении нескольких преступлений, квалифицированных одной статьей (пунктом, частью статьи) уголовного закона (например, несколько краж или эпизодов продолжаемого преступления), когда основания оправдания по ним различны, в резолютивной части приговора должно быть точно указано, по какому из предусмотренных законом оснований и в совершении каких преступлений подсудимый оправдан.

Приговор должен быть составлен в ясных и понятных выражениях. Исходя из этого, в приговоре недопустимо употребление неточных формулировок, использование непринятых сокращений и слов, не приемлемых в официальных документах, а также загромождение приговора описанием обстоятельств, не имеющих отношения к рассматриваемому делу. Приводимые в приговоре технические и иные специальные термины, а также выражения местного диалекта должны быть разъяснены.

Учитывая, что во всех случаях приговор провозглашается публично, суду при составлении приговора следует избегать изложения в нем не вызываемых необходимостью формулировок, в подробностях, описывающих способы совершения преступлений, связанных с изготовлением наркотических средств, взрывчатых веществ и т.п., а также посягающих на половую неприкосновенность граждан или нравственность несовершеннолетних.

Необходимо неукоснительно соблюдать требования закона о том, что исправления в приговоре должны быть оговорены и оговорки подписаны всеми судьями в совещательной комнате до провозглашения приговора. Не оговоренные и не подписанные судьями исправления, касающиеся существенных обстоятельств (например, квалификации преступления, вида и размера наказания, размера удовлетворенного гражданского иска, вида исправительной колонии), являются основанием для отмены вышестоящей судебной инстанцией приговора полностью либо в соответствующей части<sup>390</sup>.

#### **19.4. Частное определение (постановление) суда**

Установив при рассмотрении уголовного дела, что недостатки, ошибки, упущения в деятельности предприятий, учреждений, организа-

---

389 См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г.// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- С.544.

390 См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г.// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.545-546.

ций или должностных лиц способствовали совершению преступления, суд, согласно требованиям ч. 4 ст. 29 УПК РФ, выносит частное определение (постановление), в котором излагает существо вскрытых недостатков, ошибок и упущений, указывает на связь между ними и совершенным преступлением или иным правонарушением и предлагает принять необходимые меры к их устранению<sup>391</sup>. Частные определения (постановления) должны основываться на достоверно установленных сведениях; конкретных фактах, обусловивших совершение преступления<sup>392</sup>, обеспечивать действенный контроль за их исполнением<sup>393</sup>.

Частные определения (постановления) должны быть эффективным средством укрепления законности и правопорядка, защиты прав и законных интересов граждан, предупреждения преступлений и иных правонарушений, устранения существенных недостатков в работе государственных, общественных, кооперативных предприятий, учреждений и организаций, воспитания у людей чувства высокой ответственности за соблюдение государственной и трудовой дисциплины, выполнение общественного долга<sup>394</sup>.

В ст. ч. 4 ст. 29 УПК РФ говорится, что суд вправе вынести частное определение или постановление и в других прямо не перечисленных законом случаях. Таким образом, суд вправе реагировать частными определениями на действия участников процесса или других лиц, свидетельствующие о неуважении к суду, нарушение порядка в судебном заседании, неявку в суд без уважительных причин др.

Суды не должны оставлять без реагирования нарушения закона, допущенные при производстве дознания или предварительного следствия, в том числе и в случаях, когда они явились основанием для оправдания подсудимого. Если при этом известно, кто из должностных лиц допустил эти нарушения, то они должны быть названы в частном определении.

В частном определении должны быть конкретно указаны установленные судом нарушения закона, государственной, финансовой, производственной, трудовой, технологической дисциплины, обусловившие совершение преступления, лица, допустившие нарушения, а также приведены доказательства, на которых основаны выводы суда.

Для предотвращения вредных последствий от нарушения порядка хранения, распределения, использования государственного имущества, несоблюдения правил безопасности при производстве работ и других нарушений суд вправе поставить перед компетентными государственными

---

<sup>391</sup> См.: О повышении роли судов в выполнении требований закона, направленных на выявление и устранение причин и условий, способствовавших совершению преступлений и других правонарушений: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 1 сентября 1987 г. № 5// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.445-446.

<sup>392</sup> См.: О дальнейшем совершенствовании судебной деятельности по предупреждению преступлений: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 3 декабря 1976 г. №15. // Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С. 119.

<sup>393</sup> См.: О дальнейшем укреплении законности при осуществлении правосудия: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 5 декабря 1986 г. № 15// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.285.

<sup>394</sup> См.: О практике вынесения судами частных определений (постановлений): Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 29 сентября 1988г. № 11// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - . 1997. С. 300.

органами, общественными организациями или должностными лицами вопрос об отмене противоречащих закону приказов и иных ведомственных распоряжений. Вместе с тем в частном определении не должны содержаться рекомендации по вопросам производственной и хозяйственной деятельности предприятий, учреждений, организаций.

Частное определение по усмотрению суда может быть вынесено в совещательной комнате в виде отдельного документа, подписываемого всем составом суда, как правило, одновременно с приговором или решением либо определением о прекращении производства по делу<sup>395</sup>.

Если с учетом характера выявленных фактов требуется принятие неотложных мер к их устранению (опасное для жизни и здоровья людей состояние зданий; порча или разворовывание государственного имущества вследствие плохого его хранения; нахождение малолетних детей без присмотра взрослых и т.п.), частное определение может быть вынесено и на более ранней стадии судебного процесса. При этом, однако, не могут предрешаться выводы по вопросам, подлежащим разрешению судом при вынесении приговора или решения по делу<sup>396</sup>.

Вопрос о целесообразности оглашения частного определения (постановления) в судебном заседании решается судом. Однако, во всяком случае суд объясняет, что по делу вынесено частное определение (постановление), о чем делается запись в протоколе судебного заседания<sup>397</sup>.

Частное определение по фактам нарушений закона, допущенных при производстве дознания или предварительного следствия, может быть вынесено и в стадии подготовки к судебному заседанию, в том числе и в случаях возвращения уголовного дела прокурору или прекращения дела в связи с неосновательным привлечением лица к уголовной ответственности.

Частное определение может быть вынесено в стадии исполнения приговора<sup>398</sup>.

В соответствии со ст. 391 УПК РФ частное определение (постановление) суда вступает в законную силу по истечении срока на его обжалование. В случае принесения частного представления (жалобы) такое опре-

---

<sup>395</sup> См.: О практике вынесения судами частных определений (постановлений): Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 29 сентября 1988г. № 11// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - . 1997. С. 302.

<sup>396</sup> См.: О практике вынесения судами частных определений (постановлений): Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 29 сентября 1988г. № 11// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - . 1997. С. 303.

<sup>397</sup> См.: О повышении роли судов в выполнении требований закона, направленных на выявление и устранение причин и условий, способствовавших совершению преступлений и других правонарушений: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 1 сентября 1987 г. № 5// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.446.

<sup>398</sup> См.: О практике вынесения судами частных определений (постановлений): Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 29 сентября 1988г. № 11// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С. 303.



деление (постановление) вступает в законную силу по рассмотрении дела вышестоящим судом, если оно не будет им отменено<sup>399</sup>.

Не только вынесение частных определений (постановлений) имеет профилактическую направленность, вся деятельность суда должна служить устранению обстоятельств, способствовавших совершению преступления.

### **19.5. Контрольные вопросы**

1. Что такое приговор?
2. Каково значение приговора в уголовном процессе?
3. Какие виды приговоров Вам известны?
4. Каково основание вынесения обвинительного приговора?
5. Каковы основания постановления оправдательного приговора?
6. Какова структура и содержание каждой из частей приговора?
7. Каковы требования к частному определению суда?

### **19.6. Рекомендованная литература**

1. Громов Н.А., Конев В.Н., Николайченко В.В. Законная сила приговора// Рос. юстиция.- 1998. № 10.
2. Маликов М.Ф. Методика изучения судебного приговора.- Уфа, 1990.
3. Мартынич Е.Г. Основы формирования приговора в советском уголовном процессе.- Кишинев, 1989.
4. Мирецкий С.Г. Приговор суда.- М., 1989.
5. Правовые свойства приговора – акта социалистического правосудия.- Харьков, 1978.
6. Кобликов А.С. Судебный приговор.- М., 1966.

## **Глава 20. Особый порядок судебного разбирательства**

### **20.1. Общая характеристика особого порядка судебного разбирательства**

Особый порядок судебного разбирательства дает возможность при наличии определенных оснований и соблюдении условий постановить приговор без проведения судебного разбирательства.

Применение особого порядка принятия судебного решения предполагает необходимость прохождения нескольких этапов:

- 1) заявление соответствующего ходатайства;
- 2) рассмотрение в судебном заседании ходатайства подсудимого о постановлении приговора без проведения судебного разбирательства;
- 3) постановление и провозглашение приговора.

---

<sup>399</sup> См.: О повышении роли судов в выполнении требований закона, направленных на выявление и устранение причин и условий, способствовавших совершению преступлений и других правонарушений: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 1 сентября 1987 г. № 5// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.446.

Для каждого из этапов предусмотрены свои требования, основания и условия осуществления.

### **20.2. Порядок заявления ходатайства**

Ходатайство о применении особого порядка принятия судебного решения может быть заявлено только по делам о преступлениях, максимальное наказание за которые не превышает десяти лет лишения свободы, вину в совершении которых обвиняемый признал полностью, или когда факт заявленного обвиняемым согласия с предъявленным обвинением отражен в деле иным образом.

В указанной ситуации при ознакомлении обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела обвиняемому разъясняется его право о применении особого порядка судебного разбирательства (п. 2 ч. 5 ст. 217 УПК РФ). После этого обвиняемый вправе в присутствии защитника заявить соответствующее ходатайство. Если таковое имело место, в протоколе ознакомления с материалами уголовного дела делается соответствующая запись.

Но даже когда обвиняемый отказался воспользоваться своим правом, во время предварительного слушания на стадии подготовки к судебному заседанию он вновь в присутствии защитника может заявить ходатайство о постановлении приговора без проведения судебного разбирательства. Заявленное ходатайство разрешается в судебном заседании.

### **20.3. Основания применения особого порядка принятия судебного решения**

Юридическим основанием применения особого порядка принятия судебного решения является постановление о назначении предусмотренного ст. 316 УПК РФ судебного заседания.

Фактическим основанием применения особого порядка принятия судебного решения являются данные о том, что обвиняемый желает, а государственный или частный обвинитель (обвинители) и потерпевший (потерпевшие) не возражают против применения особого порядка принятия судебного решения. Указанные сведения должны найти свое отражение в протоколе судебного заседания.

Обязательные условия, при которых возможно применение особого порядка принятия судебного решения:

- 1) приговор будет постановлен по уголовному делу о преступлениях, наказание за которые, предусмотренное УК РФ, не превышает десяти лет лишения свободы;
- 2) обвиняемый согласен с предъявленным ему обвинением;
- 3) ходатайство обвиняемым заявлено добровольно;
- 4) обвиняемый осознает характер и последствия заявленного им ходатайства;
- 5) ходатайство заявлено с соблюдением требований, предусмотренных ст. 315 УПК РФ;

б) согласие государственного (частного) обвинителя и потерпевшего на применение особого порядка принятия судебного решения имеется.

При возражении подсудимого, государственного или частного обвинителя, потерпевшего против постановления приговора без проведения судебного разбирательства либо когда судья обнаружит отсутствие оснований или хотя бы одного из обязательных условий рассмотрения дела в особом порядке, принимается решение о прекращении особого порядка судебного разбирательства и назначении рассмотрения уголовного дела в общем порядке.

#### **20.4. Порядок постановления приговора**

Судебное заседание по ходатайству подсудимого о постановлении приговора без проведения судебного разбирательства проводится с обязательным участием подсудимого и его защитника с соблюдением принципов уголовного процесса и общих условий судебного разбирательства. Исключением из этого правила является лишь то обстоятельство, что в процессе такого судебного заседания судья не проводит в общем порядке исследование и оценку доказательств, собранных по уголовному делу. Хотя им могут быть исследованы обстоятельства, характеризующие личность подсудимого, и обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание.

Начинается судебное заседание по рассмотрению ходатайства подсудимого о постановлении приговора без проведения судебного разбирательства с изложения государственным обвинителем предъявленного подсудимому обвинения, а по уголовным делам частного обвинения - с изложения обвинения частным обвинителем. После этого судья опрашивает подсудимого:

- понятно ли ему обвинение,
- согласен ли он с обвинением и гражданским иском, если таковой заявлен, и поддерживает ли он заявленное им ранее ходатайство о постановлении приговора без проведения судебного разбирательства,
- заявлено ли это ходатайство добровольно и после консультации с защитником,
- осознает ли он последствия постановления приговора без проведения судебного разбирательства.

Если в судебном заседании участвует потерпевший, судья обязан выяснить его отношение к заявленному подсудимым ходатайству.

Во время судебного заседания судья выясняет, подтверждается ли собранными по делу доказательствами обвинение, с которым согласился подсудимый. Если, по его мнению, обвинение обосновано, постановляется обвинительный приговор. В этом случае подсудимому назначается наказание, которое не может превышать две трети максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за вмененное ему в вину преступление. Приговор провозглашается, после чего судья разъясняет сторонам право и порядок его обжалования.

## **20.5. Пределы обжалования приговора**

Приговор, постановленный в рамках особого производства, обжалуется в кассационном, а приговор мирового судьи - в апелляционном порядке. Между тем, в ст. 317 УПК РФ закреплено требование о том, что данное процессуальное решение не может быть обжаловано в связи с несоответствием выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам уголовного дела, установленным судом первой инстанции. Жалоба или представление могут быть поданы по таким основаниям как:

- 1) нарушение уголовно-процессуального закона;
- 2) неправильное применение уголовного закона;
- 3) несправедливость приговора.

## **20.6. Контрольные вопросы**

1. Из каких этапов состоит особый порядок судебного разбирательства?
2. Какие требования к порядку заявления ходатайства Вам известны?
3. Каковы основания и обязательные условия применения особого порядка принятия судебного решения?
4. Каков порядок постановления приговора?
5. По каким основаниям и в каком порядке может быть обжалован приговор, постановленный в особом порядке?

## **20.7. Рекомендованная литература**

1. Рустамов Х.У. Заочное правосудие: реальность и перспективы// Рос. юстиция.- 1997. № 8.
2. Рыбалов К.А. Условия применения особого порядка судебного разбирательства// Современное право.- 2003. № 6.
3. Демидов В.В. Некоторые вопросы применения особого порядка судебного разбирательства// Рос. юстиция.- 2003. № 4.
4. Халиков А. Вопросы, возникающие при особом порядке судебного разбирательства// Рос. юстиция.- 2003. № 1.

# **Глава 21. Производство по делам, подсудным мировому судье**

## **21.1. Полномочия мирового судьи по уголовному делу частного обвинения и по уголовному делу с обвинительным актом (обвинительным заключением)**

### **21.1.1 Общая характеристика**

Исходя из содержания ст. 31 УПК РФ мировому судье подсудны уголовные дела о преступлениях, за совершение которых максимальное наказание не превышает трех лет лишения свободы, за исключением уголовных дел о преступлениях, перечисленных в части 1 указанной статьи. Данные дела можно разделить на три вида:

- дела частного обвинения, то есть о преступлениях, предусмотренных ст. ст. 115 (умышленное причинение легкого вреда здоровью), 116 (побои), ч. 1 ст. 129 (клевета) и ст. 130 (оскорбление) УК РФ;

- дела, по которым было произведено дознание, а значит они поступили в суд с обвинительным актом;

- дела, по которым было произведено предварительное следствие, - поступившие в суд с обвинительным заключением<sup>400</sup>.

Полномочия мирового судьи по уголовному делу, поступившему с обвинительным актом или обвинительным заключением – это полномочия мирового судьи на стадии подготовки к судебному заседанию. Они ничем не отличаются от общих полномочий судьи на указанной стадии<sup>401</sup>. Более того, какие-либо отступления от предусмотренного законом порядка подготовки дела к судебному заседанию, по делам с обвинительным актом или обвинительным заключением недопустимы<sup>402</sup>.

Особыми являются лишь полномочия судьи по уголовным делам частного обвинения. Помимо специфических полномочий мирового судьи, характерных для стадии подготовки к судебному заседанию, они включают в себя своеобразные полномочия мирового судьи на стадии возбуждения уголовного дела.

#### 21.1.2. Возбуждение уголовного дела частного обвинения

Стадия возбуждения уголовного дела по заявлению (сообщению) о преступлении, предусмотренном ст. ст. 115, 116, ч. 1 ст. 129 или ст. 130 УК РФ, может быть осуществлена в двух формах:

- в обычном для дел публичного обвинения порядке<sup>403</sup> (предусмотренном ст. ст. 140-149 УПК РФ)

- в специфическом порядке возбуждения уголовных дел частного обвинения, который предусмотрен ст. 318 УПК РФ.

В обычном для дел публичного обвинения порядке рассмотрение и разрешение заявления (сообщения) о вышеуказанной категории преступления осуществляется прокурором, следователем или дознавателем.

Дело частного обвинения может быть возбуждено прокурором, а также следователем или дознавателем с согласия прокурора, когда потерпевший в силу беспомощного состояния или по иным причинам не может

---

<sup>400</sup> В соответствии со ст. 440 УПК РФ дела о применении принудительной меры медицинского характера мировым судьям неподсудны, а значит, к ним не может поступить дело с постановлением о направлении дела в суд для рассмотрения вопроса о применении к лицу принудительных мер медицинского характера.

<sup>401</sup> О полномочиях судьи на стадии подготовки к судебному заседанию см. подробнее в разделе «Права и обязанности судьи во время подготовки к судебному заседанию» главы 3 и главу 16 настоящего учебника.

<sup>402</sup> По аналогии. См.: О судебной практике рассмотрения уголовных дел с протокольной формой досудебной подготовки материалов: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 декабря 1985 г. № 8// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.425-426.

<sup>403</sup> Подробнее от требованиях закона к данному порядку уголовно-процессуальной деятельности на стадии возбуждения уголовного дела см. главу 10 настоящего учебника.

защищать свои права и законные интересы (не способен самостоятельно воспользоваться принадлежащими ему правами). Указанные должностные лица вправе возбудить уголовное дело частного обвинения и без заявления или в связи с принятием заявления, не отвечающего вышеуказанным требованиям. После возбуждения уголовного дела частного обвинения прокурор направляет его для производства предварительного расследования или приступает к расследованию самостоятельно. Следователь и дознаватель – принимают дело к своему производству и приступают к производству предварительного расследования (неотложных следственных действий, если данное дело им не подследственно).

Специфический порядок возбуждения уголовных дел частного обвинения предусмотрен ст. 318 УПК РФ для случаев подачи заявления о преступлении, предусмотренном ст. ст. 115, 116, ч. 1 ст. 129 или ст. 130 УК РФ, непосредственно мировому судье.

Данная форма стадии возбуждения уголовного дела начинается при наличии не любого, предусмотренного ст. 140 УПК РФ повода, а только заявления. Причем заявление должно исходить от потерпевшего или его законного представителя (представителя), а в случае смерти потерпевшего – от его близкого родственника. В заявлении должны содержаться вероятные сведения, содержащие признаки объективной стороны одного (или нескольких) из вышеназванных преступления. Завершается данная стадия решением:

- о принятии мировым судьей к своему производству заявления о соответствующем преступлении или
- об отказе в принятии мировым судьей к своему производству заявления о преступлении.

Первое из названных решений письменно оформлять законодатель не требует. Оно принимается при наличии строго формализованного повода и основания. Основанием принятия мировым судьей к своему производству заявления о преступлении являются содержащиеся в заявлении достаточные данные, указывающие на признаки предусмотренного ст. ст. 115, 116, ч. 1 ст. 129 или ст. 130 УК РФ преступления (описание события преступления, места, времени, а также обстоятельств его совершения).

Поводом может служить заявление, содержащее в себе:

- 1) наименование суда, в который оно подается;
- 2) описание события преступления, места, времени, а также обстоятельств его совершения;
- 3) просьбу, адресованную суду, о принятии уголовного дела к производству;
- 4) данные о лице, привлекаемом к уголовной ответственности;
- 5) список свидетелей, которых необходимо вызвать в суд;
- 6) подпись лица, его подавшего (ч. 5 ст. 318 УПК РФ).

Вместе с заявлением мировому судье должны быть представлены его копии в количестве, равном числу лиц, в отношении которых решается вопрос о возбуждении уголовного дела.

С момента принятия мировым судьей данного решения уголовное дело считается возбужденным, а лицо, подавшее заявление, становится частным обвинителем.

По делам частного обвинения поступающее мировому судье заявление должно отвечать требованиям ч. 5 ст. 318 УПК РФ. Но иногда указанные требования не соблюдены или же мировому судье не представлено нужное количество копий заявления. В этом случае мировой судья должен вынести постановление о возвращении заявления лицу, его подавшему. Разъяснить в нем какими сведениями заявление следует дополнить (а что можно в нем не указывать) или сколько копий заявления следует еще представить.

Может случиться, что для правильного оформления заявления, заявителю необходимо будет наличие каких-либо документов. Если у него не будет возможности получить их самостоятельно, мировой судья по ходатайству заявителя вправе оказать ему содействие в собирании таковых.

Для приведения заявления в соответствие с требованиями закона (подготовки и представления копий заявления) мировой судья устанавливает срок. Он должен быть меньше 7 суток. Потому что когда появятся основания для назначения судебного заседания, необходимо будет ознакомить лицо, в отношении которого подано заявление, с материалами уголовного дела, а также выполнить иные требования ч. 3 ст. 319 УПК РФ, именно в течение 7 суток со дня поступления заявления в суд.

Если же в установленный мировым судьей срок в заявление не внесена необходимая правка (не принесены требуемые копии заявления), мировой судья отказывает в принятии заявления к своему производству и уведомляет об этом лицо, его подавшее.

Решение об отказе в принятии мировым судьей к своему производству заявления о преступлении оформляется постановлением мирового судьи с изложением в нем мотивов принятого решения<sup>404</sup>.

#### 21.1.3. Полномочий мирового судьи на стадии подготовки к судебному заседанию по делам частного обвинения

Специфично само начало стадии подготовки к судебному заседанию по делам частного обвинения. Она следует сразу за решением о принятии мировым судьей к своему производству заявления о преступлении (а не с момента поступления заявления в суд).

---

<sup>404</sup> По аналогии с положениями, закрепленными в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 25 сентября 1979 г. № 4 «О практике рассмотрения судами жалоб и дел о преступлениях, предусмотренных ст. 112, ч. 1 ст. 130 и ст. 131 УК РСФСР». См.: Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.405.

Первыми действиями на этой стадии должно быть разъяснение прав частному обвинителю и составление об этом протокола, который подписывается частным обвинителем и мировым судьей.

На данной стадии мировой судья по ходатайству сторон вправе оказывать им содействие в собирании доказательств, но только в тех случаях, когда они не могут быть получены сторонами самостоятельно.

Дополнительные требования к указанной стадии предусмотрены для тех случаев, когда, по мнению мирового судьи, имеются основания для назначения судебного заседания. В такой ситуации к мировому судье вызывается лицо, в отношении которого подано заявление. Мировой судья знакомит его с материалами уголовного дела, вручает копию поданного заявления, разъясняет права подсудимого в судебном заседании, и выясняет, кого, по мнению данного лица, необходимо вызвать в суд в качестве свидетелей защиты, о чем у него берется подписка (ч. 3 ст. 319 УПК РФ).

Оформив подписку, мировой судья обязан разъяснить сторонам, что дела частного обвинения подлежат прекращению в связи с примирением потерпевшего с обвиняемым, а также то, что у них имеется возможность такого примирения. В случае поступления от них заявлений о примирении производство по уголовному делу по постановлению мирового судьи прекращается. Вынося постановление, мировой судья руководствуется ч. 2 ст. 20 УПК РФ.

Когда же примирение между сторонами не состоялось, либо лицо, в отношении которого подано заявление, в суд не явилось, мировой судья назначает рассмотрение уголовного дела в судебном заседании в соответствии с общими полномочиями судьи на стадии подготовки к судебному заседанию<sup>405</sup>.

Если лицо, в отношении которого подано заявление, в суд не явилось в его адрес, кроме того, должна быть направлена копия заявления с разъяснением его прав, а также условий и порядка примирения сторон.

### ***21.2. Рассмотрение уголовного дела в судебном заседании***

Несмотря на то, что требования, предъявляемые к порядку проведения судебного разбирательства мировым судьей, в основном такие же, как и к другим судьям, некоторые отличия все же имеются. Специфика проведения судебного разбирательства мировым судьей заключается в одном общем правиле и нескольких правилах, специфичных для судебного разбирательства дела частного обвинения.

Общим правилом является необходимость проведения судебного разбирательства не ранее 3 и не позднее 14 суток со дня поступления в суд заявления или уголовного дела.

---

<sup>405</sup> О полномочиях судьи на стадии подготовки к судебному заседанию см. подробнее в разделе «Права и обязанности судьи во время подготовки к судебному заседанию» главы 3 и главы 16 настоящего учебника.



Специфика же данной стадии по делам частного обвинения заключается в следующем:

1. Одновременно может рассматриваться и основное и соединенное с ним встречное заявление. Заявления соединяются постановлением мирового судьи до начала судебного следствия.

2. Предусмотрено специальное основание отложения судебного разбирательства. Уголовное дело может быть отложено для подготовки к защите лица, в отношении которого подано встречное заявление.

3. Установлен срок отложения судебного разбирательства по данному основанию - не более 3 суток.

4. Лица могут выступать в судебном разбирательстве одновременно и в качестве частного обвинителя и в качестве подсудимого. Это происходит, когда рассмотрение заявления по уголовному делу частного обвинения соединено в одно производство с рассмотрением встречного заявления.

5. Об обстоятельствах, изложенных указанными лицами в своих заявлениях, они допрашиваются по правилам допроса потерпевшего, а об обстоятельствах, изложенных во встречных жалобах, - по правилам допроса подсудимого.

6. Судебное следствие начинается с изложения заявления частным обвинителем или его представителем. За ним излагаются доводы встречного заявления, если таковое было заявлено.

7. Обвинение поддерживает частный обвинитель, который 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.

### **21.3. Приговор мирового судьи**

Мировым судьей приговор выносится по общим правилам вынесения приговора<sup>406</sup>.

Если при рассмотрении дела о клевете или оскорблении будет установлено, что ложные позорящие гражданина измышления или сведения, порочащие его честь и достоинство, были распространены в печати, мировой судья, признав подсудимого виновным в совершении преступления, может одновременно с постановлением приговора вынести частное определение, которым поставить вопрос о необходимости опубликовать опровержение сведений, дискредитирующих потерпевшего<sup>407</sup>.

---

<sup>406</sup> Подробнее об этом см.: разделы «Постановление приговора» и «Вопросы, разрешаемые судом при постановлении приговора» главы 18 и главу 19 настоящего учебника.

<sup>407</sup> См.: О практике применения судами законодательства, регламентирующего участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 1 ноября 1985 г. № 16// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С. 266-267.

#### **21.4. Обжалование приговора и постановления мирового судьи**

Приговор, постановление мирового судьи о прекращении уголовного дела и иные его постановления могут быть обжалованы сторонами в течение 10 суток со дня его провозглашения в апелляционном, установленном ст. 354 и 355 УПК РФ порядке.

Порядок обжалования следующий. Жалоба или представление прокурора подаются мировому судье и направляются им вместе с материалами уголовного дела в районный суд.

#### **21.5. Контрольные вопросы**

1. Каковы полномочия мирового судьи по уголовным делам, поступившим с обвинительным актом (обвинительным заключением)?

2. В чем заключается специфика возбуждения уголовного дела частного обвинения?

3. В чем заключается специфика полномочий мирового судьи на стадии подготовки к судебному заседанию по делам частного обвинения?

4. В чем заключается специфика рассмотрения мировым судьей уголовного дела в судебном заседании?

5. Каковы правила постановления мировым судьей приговора?

6. Каков порядок обжалования приговоров и постановлений мирового судьи?

#### **21.6. Рекомендованная литература**

1. Дорошков В.В. Руководство для мировых судей. Дела частного обвинения. –М.: Издательство НОРМА, 2001 – 272с.

2. Рыжаков А.П. Правоохранительные органы: Учебник для вузов.- М.: Юридическая фирма «Контракт», «ИНФРА-М», 2001. С. 129-130.

3. Суменков Г.Н. Социально-политические проблемы реформирования судебной системы современной России: Дисс. на соиск. ученой степени канд. полит. наук.- М.: Московский гос. открытый педагогический университет, 2000.

4. Суменков Г.Н. У истоков российской судебной реформы// Актуальные проблемы социально-политического развития общества/ Отв. ред. Утенков В.М.- М.: Изд-во МГОПУ. 1998. С. 117-127.

### **Глава 22. Производство в суде присяжных**

#### **22.1. Общая характеристика специфики рассмотрения дел судом присяжных**

Специфика производства в суде присяжных состоит из пяти групп положений:

- общих для всего производства;
- имеющих место на стадии предварительного расследования;
- характерных для стадии назначения судебного заседания;
- определяющих особенности судебного разбирательства;

- некоторых дополнительных требований к основаниям и порядку производства на последующих судебных стадиях.

## **22.2. Общие условия производства в суде присяжных**

Общие условия производства в суде присяжных таковы.

1. Уголовное дело, по обвинению нескольких лиц, рассматривается судом с участием присяжных заседателей в отношении всех подсудимых, если хотя бы один из них заявляет ходатайство о рассмотрении уголовного дела судом в таком составе (ч. 2 ст. 325 УПК РФ).

2. Производство в суде присяжных урегулировано не только главами УПК РФ, специально таковому посвященными, но и общими требованиями уголовного процесса (ст. 324 УПК РФ).

3. Состав суда присяжных - судья и двенадцать присяжных заседателей. Им могут рассматриваться дела, в которых хотя бы одно из вмененных обвиняемому преступлений подсудно Верховному суду республики, краевому или областному суду, суду города федерального значения, суду автономной области и суду автономного округа (п. 2 ч. 2 ст. 30 УПК РФ).

4. На предварительном слушании и в судебном разбирательстве обязательно участие защитника (п. 6 ч. 1 ст. 51 УПК РФ) и прокурора (ч. 1 ст. 246 УПК РФ).

## **22.3. Особенности предварительного расследования преступлений, рассмотрение которых возможно судом присяжных**

Уголовно-процессуальные особенности, связанные с возможностью рассмотрения дел судом присяжных появляются еще на стадии предварительного расследования дел подсудных суду второго звена российской судебной системы. При объявлении обвиняемому об окончании предварительного следствия и предъявлении для ознакомления всех материалов дела он вправе заявить ходатайство о рассмотрении его дела судом присяжных. Если он этого не сделает, второй возможности ему уже не представится. После назначения судебного заседания подсудимый не вправе заявлять ходатайства о рассмотрении его дела судом с участием присяжных заседателей (ч. 5 ст. 231 УПК РФ).

На следователе лежит обязанность обеспечить участие в этом процессуальном действии защитника и, кроме того, разъяснить обвиняемому, особенности рассмотрения уголовного дела судом присяжных, права обвиняемого в судебном разбирательстве и порядок обжалования судебного решения. Вне зависимости от того, заявил обвиняемый или нет ходатайство, мнение обвиняемого по поводу необходимости рассмотрения его дела судом присяжных следователь обязан зафиксировать в составляемом при этом протоколе, который подписывается следователем и обвиняемым.

Законом, кроме того, предусмотрено специальное основание выделения дела, которое применяется, когда обвиняемые расходятся в своих

желаниях по поводу целесообразности разрешения их дела судом присяжных.

#### **22.4. Специфика подготовки к судебному заседанию в суде присяжных**

Подготовка к судебному заседанию в суде присяжных отличается от обычного осуществления уголовно-процессуальной деятельности на данной стадии следующими признаками.

1. Стадия подготовки к судебному заседанию в суде присяжных всегда включает в свое содержание предварительное слушание. Предварительное слушание проводится во всех случаях, когда хотя бы один из обвиняемых по уголовному делу заявляет ходатайство о рассмотрении его дела судом присяжных.

2. Именно на этой стадии обвиняемому предоставляется последняя возможность отказаться от рассмотрения его дела судом присяжных.

3. В постановлении о назначении уголовного дела к слушанию судом с участием присяжных заседателей должно быть определено открытым, закрытым или частично закрытым будет судебное заседание. В последнем случае суд указывается, в какой части судебное заседание будет закрыто (ст. 325 УПК РФ).

4. Одновременно с назначением судебного разбирательства судьей определяется число кандидатов в присяжные заседатели, которые подлежат вызову в судебное заседание. Кандидатов в присяжные заседатели должно быть не менее двадцати.

5. На данной стадии осуществляется отбор кандидатов в присяжные заседатели для участия в рассмотрении уголовного дела по первой инстанции и составляется их предварительный список.

6. Кандидатам в присяжные заседатели, которые включены в предварительный список не позднее, чем за 7 суток до начала судебного разбирательства должны быть вручены извещения с указанием даты и времени прибытия в суд (ст. 326 УПК РФ).

7. Судебное разбирательство судом присяжных должно быть начато не позднее 30 суток со дня вынесения судьей постановления о назначении судебного заседания (ч. 1 ст. 233 УПК РФ).

Правила отбора кандидатов в присяжные заседатели и составления предварительного списка присяжных заседателей следующие.

а) осуществляется он секретарем судебного заседания или помощником судьи;

б) отбор производится из годовых списков путем случайной выборки;

в) одновременно проводится проверка наличия обстоятельств, препятствующих участию лица в качестве присяжного заседателя в рассмотрении уголовного дела;

г) в составляемом по итогам отбора предварительном списке в порядке, в котором проходила случайная выборка, указываются фамилии, имена, отчества и домашние адреса кандидатов в присяжные заседатели.

### **22.5. Судебное разбирательство дела судом присяжных**

Структура судебного разбирательства в суде присяжных такая же, как и в обычном порядке. Между тем четыре из пяти этапов судебного разбирательства в суде присяжных (помимо последнего слова подсудимого) имеют свои особенности.

#### **22.5.1. Подготовительные действия к судебному заседанию**

После выполнения обычных действий, обязательных для данного этапа судебного разбирательства в закрытом судебном заседании производится отбор кандидатов в присяжные заседатели путем разрешения вопросов об их самоотводах и мотивированных отводах.

Затем государственный обвинитель вправе заявить немотивированный отвод не более чем двум кандидатам в присяжные заседатели. Он согласовывает свою позицию по отводам с другими участниками уголовного судопроизводства со стороны обвинения. После него немотивированный отвод заявляет подсудимый (защитник), так чтобы кандидатов в присяжные заседатели осталось не менее четырнадцати - двенадцати комплектных присяжных заседателей и двух запасных<sup>408</sup>.

Когда же количество неотведенных кандидатов в присяжные заседатели превышает четырнадцать, то в протокол судебного заседания по указанию председательствующего включаются четырнадцать первых по списку кандидатов.

Коллегия присяжных заседателей может быть распущена постановлением судьи, если последний признает обоснованным заявление одной из сторон о том, что коллегия может оказаться не способной вынести объективный вердикт.

Выбирается старшина присяжных заседателей, присяжные заседатели принимают присягу и им разъясняются их права и обязанности.

#### **22.5.2. Судебное следствие**

Отличия судебного следствия в суде присяжных от обычного судебного следствия таковы.

1. Судебное следствие начинается со вступительного заявления государственного обвинителя, в котором излагается существо предъявленного обвинения и предлагается порядок исследования представленных стороной обвинения доказательств.

2. За государственным обвинительным с подобным вступительным заявлением выступает защитник. Он высказывает согласованную с подсу-

---

<sup>408</sup> Запасных присяжных заседателей может быть и больше.

димым позицию по предъявленному обвинению и мнение о порядке исследования доказательств, представленных стороной защиты.

3. Присяжные заседатели принимают участие в допросах подсудимого, потерпевшего, свидетелей и эксперта (специалиста). Вопросы они задают в письменном виде через председательствующего, после того как допрос закончили стороны.

4. Во время судебного разбирательства судом присяжных вопрос о недопустимости доказательств рассматривается в отсутствие присяжных заседателей. Выслушав мнение сторон, судья принимает решение об исключении доказательства, признанного им недопустимым.

5. В присутствии присяжных заседателей исследуются только те доказательства, которые позволяют им принять решение о том, имело ли место деяние, в совершении которого обвиняется подсудимый; доказано ли, что деяние совершил подсудимый; виновен ли подсудимый в совершении этого преступления.

6. Личность подсудимого с участием присяжных заседателей исследуется лишь в той мере, в какой это необходимо для установления отдельных признаков состава преступления, в совершении которого он обвиняется. Не подлежат исследованию сведения, способные вызвать предубеждение присяжных в отношении подсудимого. К таковым как минимум относятся данные о наличии у подсудимого прежней судимости, признания его хроническим алкоголиком или наркоманом (ст. 335 УПК РФ).

#### 22.5.3. Прения сторон и последнее слово подсудимого

Следующая часть судебного разбирательства, прения сторон, в суде присяжных имеет несколько отличий от общего порядка проведения таковых:

1) проводятся они лишь в пределах вопросов, подлежащих разрешению присяжными заседателями. Соответственно стороны не вправе касаться обстоятельств, которые рассматриваются после вынесения вердикта без участия присяжных заседателей;

2) если сторона ссылается в обоснование своей позиции на доказательства, которые в установленном порядке признаны недопустимыми или не исследовались в судебном заседании, судья обязан прервать такое выступление и разъяснить присяжным заседателям, что они не должны учитывать данные обстоятельства при вынесении вердикта;

3) в прениях сторон принимают участие защитник и подсудимый, одним из них произносится последняя реплика.

Особенностей последнего слова подсудимого законодатель не предусмотрел.

#### 22.5.4. Постановление приговора судом присяжных

Порядок постановления приговора в суде присяжных:

1. Постановление приговора начинается с постановки вопросов перед присяжными заседателями. При том судья и присяжные заседатели

должны разрешать разные вопросы. Перед присяжными заседателями ставятся вопросы:

- 1) доказано ли, что имело место деяние, в совершении которого обвиняется подсудимый;
- 2) доказано ли, что деяние совершил подсудимый;
- 3) виновен ли подсудимый в совершении этого преступления;
- 4) заслуживает ли подсудимый снисхождения.

Все остальные из приведенных в перечне вопросов разрешает судья единолично.

Вопросы присяжным заседателям формулирует председательствующий, однако стороны могут высказать свои замечания по содержанию и формулировке вопросов и внести предложения о постановке новых вопросов. Вопросы заносятся в вопросный лист, который подписывается председательствующим судьей, оглашается им в судебном заседании и передается старшине присяжных заседателей.

2. После чего председательствующий обращается к присяжным заседателям с напутственным словом. Если присяжным не понятны вопросы, они вправе получить на них разъяснения. Сразу же после напутственного слова стороны могут заявить о том, что судья в своем напутственном слове нарушил принцип объективности и беспристрастности.

3. Комплектные присяжные заседатели удаляются в совещательную комнату для вынесения вердикта и старшина присяжных заседателей по правилам коллегиального принятия решения проводит с ними совещание, результаты и ход которого не подлежат разглашению.

4. Обвинительный вердикт принимается, только когда за утвердительные ответы на каждый из поставленных в нем трех основных вопросов проголосовало большинство присяжных заседателей. Вопросный лист с ответами коллегии присяжных заседателей подписывается старшиной присяжных заседателей.

5. Если не у присяжных заседателей, не у председательствующего не возникает вопросов, требующих продолжения судебного следствия или каких-либо дополнительных пояснений, опросный лист провозглашается старшиной присяжных заседателей.

6. После этого оправданный, находящийся под стражей, освобождается.

7. Председательствующий благодарит присяжных заседателей и объявляет об окончании их участия в судебном заседании.

8. В случае вынесения обвинительного вердикта:

а) стороны исследуют обстоятельства, связанные с квалификацией содеянного подсудимым, назначением ему наказания, разрешением гражданского иска и другими вопросами, разрешаемыми судом при постановлении обвинительного приговора;

б) проводятся прения сторон, во время которых последними выступают защитник и подсудимый;

в) подсудимый произносит последнее слово;

г) судья удаляется для вынесения решения по уголовному делу.

9. Председательствующий постановляет одно из решений:

1) прекращает уголовное дело – при наличии к тому предусмотренных ст. 254 УПК РФ оснований;

2) постановляет оправдательный приговор - в случаях, когда председательствующий признал отсутствие в деянии признаков преступления либо присяжные заседатели дали отрицательный ответ хотя бы на один из трех основных вопросов:

а) доказано ли, что деяние имело место;

б) доказано ли, что это деяние совершил подсудимый;

в) виновен ли подсудимый в совершении этого деяния;

3) постановляет обвинительный приговор с назначением наказания, без назначения наказания, с назначением наказания и освобождением от него - в соответствии со ст. ст. 302, 307 и 308 УПК РФ;

4) постановляет о роспуске коллегии присяжных заседателей и направлении уголовного дела на новое рассмотрение иным составом суда - если 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.

При назначении наказания учитываются следующие обстоятельства. Если подсудимый признан:

1) заслуживающим снисхождения, ему нельзя назначить:

- исчислимое наказание, превышающее по своему размеру среднюю величину, полученную в результате деления пополам суммы значений нижнего и верхнего пределов лишения свободы или иного вида наказания, предусмотренного санкцией соответствующей статьи УК для данного наказания;

- смертную казнь.

2) заслуживающим особого снисхождения, то ему обязательно назначается наказание ниже низшего предела, предусмотренного законом за данное преступление, или суд переходит к другому, более мягкому виду наказания в соответствии с положениями ст. 64 УК РФ.

## **22.6. Контрольные вопросы**

1. Из каких групп положений состоит специфика рассмотрения дел судом присяжных?

2. Какие общие условия производства в суде присяжных Вам известны?

3. Каковы особенности предварительного расследования преступлений, рассмотрение которых возможно судом присяжных?

4. В чем заключается специфика подготовки к судебному заседанию в суде присяжных?

5. В чем заключаются особенности судебного разбирательства, осуществляемого судом присяжных?



6. Каков порядок постановления приговора в суде присяжных?

### **22.7. Рекомендованная литература**

1. Алексеева Л.Б. Защитник в суде присяжных.- М.: Российская правовая Академия, 1997. –150с.
2. Летопись суда присяжных.- М., 1995.
3. Радутная Н.В. Зачем нам нужен суд присяжных?- М., 1995.
4. Прокурор в суде присяжных/ Отв. ред. В.В.Воскресенский.- М., 1995.
5. Немытина М.В. Российский суд присяжных.- М., 1995.
6. Боботов С.В., Чистяков Н.Ф. Суд присяжных: история и современность.- М., 1994.
7. Радутная Н. Присяжные заседатели в уголовном процессе// Российская юстиция.- 1994. № 4. С.17.
8. Летопись суда присяжных (прецеденты и факты)// Российская юстиция.- 1994. № 8. С.2-5.
9. Пашин С.А. Суд присяжных и судебная власть// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1993. № 2.
10. Казанцев С.М. Суд присяжных в России: громкие процессы.- Л., 1991.

## **Глава 23. Апелляционное производство**

### **23.1. Понятие и общая характеристика (задачи, субъекты, средства, завершающий стадию акт) стадии апелляционного производства**

Апелляционное производство - это стадия уголовного процесса, которая представляет собой пересмотр приговоров (постановлений) мирового судьи, не вступивших в законную силу по жалобам заинтересованных лиц (осужденного или оправданного, их защитников и законных представителей, частного обвинителя и его представителя, потерпевшего, его представителя и законного представителя, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей) либо представлениям государственного обвинителя (вышестоящего прокурора), осуществляющего уголовно-процессуальную деятельность.

Жалобы и представления на приговор (постановление) мирового судьи могут быть поданы в течение десяти суток со дня провозглашения приговора (иного решения суда первой инстанции)<sup>409</sup>.

### **23.2. Основные черты апелляционного производства**

В апелляционном порядке районные суды проверяют законность и обоснованность вынесенных по первой инстанции и не вступивших в законную силу приговоров и постановлений мировых судей.

---

<sup>409</sup> Общую характеристику задач, субъектов, средств и перечень завершающих стадию апелляционного производства решений см. в разделе «Стадия апелляционного производства» главы 1 настоящего учебника.

Основные черты апелляционной инстанции следующие.

**Свобода обжалования**, которая означает возможность принесения апелляционной жалобы широким кругом лиц. Право обжалования приговора (постановления) мирового судьи принадлежит осужденному или оправданному, их защитникам и законным представителям, частному обвинителю и его представителю, потерпевшему, его представителю и законному представителю, а в части, относящейся к гражданскому иску, - гражданскому истцу, гражданскому ответчику и их представителям. Принести представление на приговор (постановление) мирового судьи может и государственный обвинитель (вышестоящий прокурор).

**Строго определенная форма повода к началу апелляционного производства.** В ст. 363 УПК РФ закреплены требования к структуре и содержанию апелляционной жалобы (представления). Названные документы должны содержать:

- 1) наименование суда апелляционной инстанции, в который подаются жалоба или представление;
- 2) данные о лице, подавшем жалобу или представление, с указанием его процессуального положения, места жительства или места нахождения;
- 3) указание на приговор или иное судебное решение и наименование суда, его постановившего или вынесшего;
- 4) доводы лица, подавшего жалобу или представление, и доказательства, обосновывающие его требования;
- 5) перечень прилагаемых к жалобе или представлению материалов;
- 6) подпись лица, подавшего жалобу или представление.

Не соответствующая указанным требованиям жалоба (представление) не порождает начала апелляционного производства. Она возвращается судьей лицу, ее подавшему, и назначается срок для пересоставления жалобы (представления). Если за этот срок лицо не выполнило требования судьи и должным образом оформленная жалоба (представление) в суд не поступила, она считается не поданной. Об этом выносится специальное постановление. Апелляционное производство по делу прекращается, а приговор считается вступившим в законную силу.

**Проверка законности и обоснованности приговора (постановления).** Апелляционная инстанция, с одной стороны, должна проверить не только законность приговора (постановления), то есть соблюдение мировым судьей при производстве по делу норм процессуальных и материальных отраслей права, но и его обоснованность, то есть соответствие выводов суда, изложенных в приговоре (постановлении), фактическим обстоятельствам дела и наличие доказательств, подтверждающих выводы суда первой инстанции. С другой стороны, законность и обоснованность судебного решения проверяется лишь в той части, в которой оно обжаловано, и в отношении тех осужденных, которых касаются жалоба или представление. Если при рассмотрении уголовного дела установлены обстоятельства, которые касаются интересов других лиц, осужденных или оправданных по этому же уголовному делу и в отношении которых жало-

ба или представление не были поданы, то уголовное дело должно быть проверено и в отношении этих лиц. При этом не может быть допущено ухудшение их положения.

**Возможность производства в апелляционной инстанции судебных действий и представления дополнительных материалов.** Также как и в первой инстанции в апелляционной инстанции могут быть осуществлены судебные действия, направленные на собирание доказательств. Кроме того, стороны вправе ходатайствовать о вызове в суд указанных ими свидетелей и экспертов (специалистов) или представить в суд новые материалы (справки, акты, объяснения и др.). В необходимых случаях указанные документы может истребовать сам суд апелляционной инстанции.

**Недопустимость рассмотрения апелляционной инстанцией новых требований.** В апелляционной инстанции не принимаются и не рассматриваются новые требования, которые не были предъявлены при рассмотрении дела мировым судьей по первой инстанции.

**Широкие полномочия апелляционной инстанции.** Апелляционная инстанция вправе принять решение: об оставлении приговора суда первой инстанции без изменения, а апелляционных жалобы или представления без удовлетворения; об отмене обвинительного приговора суда первой инстанции и оправдании подсудимого или о прекращении уголовного дела; об отмене оправдательного приговора суда первой инстанции и о вынесении обвинительного приговора; об изменении приговора суда первой инстанции.

В отличие от кассационной инстанции апелляционная тогда, когда суд кассационной инстанции должен был бы принять решение о направлении дела на новое судебное разбирательство, вправе в пределах предъявленного обвинения постановить новый приговор или изменить приговор мирового судьи, ухудшив при этом положение подсудимого. Между тем суд апелляционной инстанции вправе изменить приговор в сторону ухудшения положения осужденного только в том случае, когда по этому основанию был принесено представление прокурором либо была подана жалоба потерпевшим, частным обвинителем или их представителями.

### **23.3. Основания к отмене и изменению приговора в апелляционном порядке**

Основаниями отмены или изменения приговора мирового судьи и постановления нового приговора такие же как и основания отмены или изменения приговора в кассационном порядке. Это:

1) несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам уголовного дела, установленным судом апелляционной инстанции, - в случаях, предусмотренных ст. 380 УПК РФ;

2) нарушение уголовно-процессуального закона - в случаях, предусмотренных ст. 381 УПК РФ;

3) неправильное применение уголовного закона - в случаях, предусмотренных ст. 382 УПК РФ;

4) несправедливость назначенного наказания - в случаях, предусмотренных ст. 383 УПК РФ.

23.3.1. Несоответствие выводов мирового судьи, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам дела, установленным судом апелляционной инстанции

Судья районного суда, оценивая исследованные им при рассмотрении дела в апелляционном порядке доказательства, вправе признать доказанными те фактические обстоятельства дела, которые не были установлены по приговору мирового судьи или не были приняты им во внимание. Полученные апелляционной инстанцией новые доказательства, а также представленные дополнительные материалы подлежат оценке в совокупности со всеми другими материалами дела. Если в результате суд апелляционной инстанции установит, что выводы мирового судьи, изложенные в приговоре, не соответствуют фактическим обстоятельствам дела, он отменяет этот приговор полностью или частично и постановляет новый приговор.

Типичная ситуация для данного основания отмены или изменения судебного решения характеризуется неисследованием доказательств (отказ в удовлетворении ходатайства о допросе определенных лиц, о проведении осмотра местности и т. п.), которые в совокупности с другими доказательствами имели исключительно важное значение для правильного установления фактических обстоятельств дела и могли существенно повлиять на выводы мирового судьи о юридической квалификации содеянного виновными и их ответственности.

### 23.3.2. Нарушение уголовно-процессуального закона

Нарушения уголовно-процессуального закона в апелляционной инстанции одинаковые с теми, что перечислены в законе применительно к кассационному производству<sup>410</sup>.

Помимо перечисленных в ст. 381 УПК РФ нарушениями уголовно-процессуального закона, которые повлияли или могли повлиять на постановление законного, обоснованного и справедливого приговора, являются:

1) невручение или несвоевременное вручение обвиняемому копии обвинительного заключения<sup>411</sup>;

2) невынесение мировым судьей постановления о привлечении лица гражданским ответчиком (признании потерпевшим, гражданским истцом, или их представителем) и неразъяснение его прав<sup>412</sup>;

---

<sup>410</sup> См. об этом основании подробнее соответствующий раздел главы 24 настоящего учебника.

<sup>411</sup> См.: О повышении роли судов кассационной инстанции в обеспечении качества рассмотрения уголовных дел: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23 августа 1988 г. № 5// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.453.

- 3) отмена законно принятого решения следователя о признании гражданина потерпевшим и постановление считать его свидетелем<sup>413</sup>;
- 4) лишение потерпевшего возможности участвовать в судебном заседании<sup>414</sup>;
- 5) лишение обвиняемого возможности ознакомиться с протоколом судебного заседания и принести на него свои замечания<sup>415</sup>;
- 6) проведение судебного разбирательства без участия защитника, когда его реальное участие фактически обеспечено не было, а в деле отсутствуют данные о вызове защитника в судебное заседание и о причинах его неявки;
- 8) проведение во всех других случаях предварительного расследования без возбуждения уголовного дела;
- 9) неустановление обстоятельства, подлежащего доказыванию по делу о преступлении, предусмотренном ч. 1 ст. 115 УК РФ, - характера и степени вреда, причиненного здоровью потерпевшего, предусмотренным законом источником доказательств - обязательным заключением судебно-медицинского эксперта<sup>416</sup>;
- 10) проведение расследования лицом, подлежащим отводу;
- 11) окончание расследования в форме дознания по преступлению, по которому обязательно производство предварительного следствия;
- 12) несоблюдение требований закона о назначении судебного заседания<sup>417</sup>;
- 13) отсутствие в деле постановления о назначении судебного заседания<sup>418</sup>;
- 14) невынесение определения об отказе в удовлетворении ходатайства потерпевшего о назначении судебной экспертизы<sup>419</sup>;
- 15) невыполнение требований п. 3 ч. 1 ст. 308 УПК РФ об обязательности указания в резолютивной части приговора не только части и

---

<sup>412</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 5 августа 1993 г., Определение Военной коллегии Верховного Суда РФ от 9 февраля 1995 г. и др.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1994. № 2 и др.

<sup>413</sup> См.: Определение Военной коллегии Верховного Суда РФ от 7 марта 1995 г.

<sup>414</sup> См.: Постановление Президиума Владимирского областного суда от 13 июня 1997 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 11.

<sup>415</sup> См.: Постановление Президиума Псковского областного суда от 4 января 1994 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1994. № 6.

<sup>416</sup> См.: Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за третий и четвертый квартал 1996 года// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 4.

<sup>417</sup> См.: О повышении роли судов кассационной инстанции в обеспечении качества рассмотрения уголовных дел: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23 августа 1988 г. № 5// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.453.

<sup>418</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 20 октября 1994 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1995. № 1.

<sup>419</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 17 марта 1992 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1993. № 2.

статьи УК РФ, но и соответствующих пунктов, по которым подсудимый признан виновным<sup>420</sup>;

16) составление приговора не в полном объеме и провозглашение в связи с этим только вводной и резолютивной частей приговора, за исключением случаев, предусмотренных ч. 7 ст. 241 УПК РФ, либо только его резолютивной части<sup>421</sup>;

17) наличие в протоколе судебного заседания большого числа исправлений (подчисток) и зачеркнутых показаний хотя бы одного свидетеля, имеющих существенное значение для оценки доказательств по делу<sup>422</sup>.

### 23.3.3. Неправильное применение уголовного закона

Данное основание отмены и изменения приговора также ничем не отличается от одноименного предусмотренного ст. 382 УПК РФ основания отмены и изменения приговора в кассационном порядке. В соответствии с указанной нормой неправильным применением уголовного закона признается:

- 1) нарушение требований Общей части УК РФ;
- 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 соответствующей статьей Особенной части УК РФ.

Примером нарушения требований Общей части УК РФ является не применение условного осуждения, когда к этому были основания, или необоснованное решение об условном осуждении.

У апелляционной по сравнению с кассационной инстанцией несколько расширены последствия применения данного основания. По результатам рассмотрения дела суду апелляционной инстанции предоставлено право изменить приговор мирового судьи в сторону ухудшения положения осужденного. Он может это сделать только в пределах предъявленного обвинения и только в том случае, когда по этому основанию принесен протест прокурором либо была подана жалоба потерпевшим, частным обвинителем или их представителями.

Так, в случае применения мировым судьей амнистии к осужденному, к которому она не должна быть применена, апелляционная инстанция, при наличии представления прокурора или жалобы частного обвинителя, потерпевшего или их представителей на мягкость наказания, должна отменить приговор суда первой инстанции с вынесением нового приговора, которым подсудимому назначается мера наказания без применения амнистии.

---

<sup>420</sup> См.: Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за второй квартал 1996 года// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 3.

<sup>421</sup> См.: О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г. № 1// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.546.

<sup>422</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 9 июня 1993 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1993. № 11.

И, наконец, также как в кассационном порядке, признав юридическую оценку содеянного неправильной, суд апелляционной инстанции имеет возможность смягчить назначенное мировым судьей наказание и (или) применить закон о менее тяжком преступлении.

#### 23.3.4. Несоответствие назначенного по приговору наказания тяжести совершенного преступления и личности подсудимого

Также как при выявлении факта неправильного применения уголовного закона, признав назначенное наказание несправедливым вследствие его суровости, не соответствующим тяжести совершенного преступления и личности подсудимого, суд апелляционной инстанции должен смягчить данное наказание. Однако он может назначить осужденному и более строгое наказание, чем было определено по приговору мирового судьи, если именно по данному основанию принесено представление прокурором либо подана жалоба потерпевшим, частным обвинителем или их представителями<sup>423</sup>.

Приговор может быть признан несправедливым по мотивам мягкости не только основного наказания, но и вследствие неприменения дополнительного наказания, предусмотренного законом<sup>424</sup>.

#### **23.4. Порядок рассмотрения дел в апелляционной инстанции**

Рассмотрение уголовного дела в апелляционном порядке осуществляется по правилам проведения судебного разбирательства за некоторыми исключениями.

Судебное следствие начинается с изложения не обвинения, а краткого содержания приговора мирового судьи, а также существа апелляционных жалобы или представления и возражений на них. И делает это не государственный обвинитель, а председательствующий.

Затем суд заслушивает выступления стороны, подавшей жалобу (представление), и возражения противоположной стороны.

За выступлением сторон следует проверка доказательств. Суд апелляционной инстанции может не допрашивать всех свидетелей, которые были допрошены на стадии судебного разбирательства. Допрашиваются лишь те свидетели, которых посчитал необходимым допросить суд апелляционной инстанции.

В этой связи сторонам предоставлено право заявлять ходатайства о вызове новых свидетелей, производстве судебной экспертизы, об истребовании вещественных доказательств и документов, в исследовании которых им было отказано судом первой инстанции.

В удовлетворении ходатайства не может быть отказано на том основании, что оно не было удовлетворено судом первой инстанции.

---

<sup>423</sup> См. об этом основании подробнее соответствующий раздел главы 24 настоящего учебника.

<sup>424</sup> См.: Обзор кассационной практики отмены приговоров за мягкостью назначенного наказания// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 7.

Прения сторон начинаются с выступления лица, подавшего жалобу или представление.

### **23.5. Контрольные вопросы**

1. Что такое апелляционное производство?
2. Каковы основные черты апелляционного производства?
3. Каковы основания к отмене и изменению приговора в апелляционном порядке?
4. В чем заключаются особенности порядка рассмотрения дел в апелляционной инстанции?

### **23.6. Рекомендованная литература**

1. Рыжаков А.П. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации.- М.: Издательство НОРМА (Издательская группа НОРМА – ИНФРА – М), 2002. С.735-761.
2. Рыжаков А.П. Постатейный комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу РСФСР.- М.: Юридическая фирма «Контракт», «ИНФРА-М», 2001. С. 724-746.
3. Рыжаков А.П. Правоохранительные органы: Учебник для вузов.- М.: Юридическая фирма «Контракт», «ИНФРА-М», 2001. С. 30-32.

## **Глава 24. Кассационное производство**

### **24.1. Понятие и общая характеристика (задачи, субъекты, средства, завершающий стадию акт) стадии кассационного производства**

Кассационное производство представляет собой пересмотр приговоров, иных судебных решений суда (судьи) первой инстанции, приговоров (постановлений) суда апелляционной инстанции, не вступивших в законную силу по жалобам заинтересованных лиц (осужденного или оправданного, их защитников и законных представителей, частного обвинителя и его представителя, потерпевшего, его законного представителя, представителя, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей) либо представлениям государственного обвинителя (вышестоящего прокурора), осуществляющего уголовно-процессуальную деятельность.

По общему правилу жалобы и представления на приговор суда первой и приговора (постановления) суда апелляционной инстанции могут быть поданы в течение десяти суток со дня провозглашения приговора, а осужденным, содержащимся под стражей, - в тот же срок со дня вручения ему копии приговора<sup>425</sup>.

---

<sup>425</sup> Общую характеристику задач, субъектов, средств и перечень завершающих стадию кассационного производства решений см. в разделе «Стадия кассационного производства» главы 1 настоящего учебника.



## **24.2. Основные черты кассационного производства**

**Свобода обжалования**, которая означает возможность принесения кассационной жалобы широким кругом лиц. Право обжалования приговора (постановления, определения) суда принадлежит осужденному или оправданному, их защитникам и законным представителям, частному обвинителю и его представителю, потерпевшему, его представителю и законному представителю, а в части, относящейся к гражданскому иску, - гражданскому истцу, гражданскому ответчику и их представителям. Принести представление на приговор (постановление, определение) суда может и государственный обвинитель (вышестоящий прокурор).

Кассационному обжалованию подлежат приговоры и иные судебные решения, начиная от районного суда до Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ.

**Строго определенная форма повода к началу кассационного производства.** Также как и применительно к апелляционному производству в ст. 375 УПК РФ закреплены требования к структуре и содержанию кассационной жалобы (представления). От апелляционной<sup>426</sup> кассационная жалоба (представление) отличается тем, что вместо доказательств, обосновывающих требования лица, ее подавшего, в кассационной жалобе должны быть указаны основания, предусмотренные ст. 379 УПК РФ. И адресована она должна быть соответственно в суд кассационной инстанции. Кроме того в ней может быть отражено ходатайство осужденного об участии в рассмотрении уголовного дела судом кассационной инстанции.

Не соответствующая указанным требованиям жалоба (представление) не порождает начала кассационного производства. Она возвращается судьей лицу, ее подавшему, и назначается срок для пересоставления жалобы (представления). Если за этот срок лицо не выполнило требования судьи и должным образом оформленная жалоба (представление) в суд не поступила, она считается не поданной. О прекращении кассационного производства выносится специальное определение.

**Проверка законности и обоснованности приговора (постановления).** Кассационная инстанция, с одной стороны, должна проверить не только законность приговора (постановления), то есть соблюдение нижестоящим судом при производстве по делу норм процессуальных и материальных отраслей права, но и его обоснованность, то есть соответствие выводов суда, изложенных в приговоре (постановлении), фактическим обстоятельствам дела и наличие доказательств, подтверждающих выводы суда первой инстанции. С другой стороны, законность и обоснованность судебного решения проверяется лишь в той части, в которой оно обжаловано, и в отношении тех осужденных, которых касаются жалоба или представление. Если при кассационном рассмотрении уголовного дела установлены обстоятельства, которые касаются интересов других лиц, осу-

---

<sup>426</sup> О содержании апелляционной жалобы см раздел «Основные черты апелляционного производства» главы 23 настоящего учебника.

жденных или оправданных по этому же уголовному делу и в отношении которых жалоба или представление не были поданы, то уголовное дело должно быть проверено и в отношении этих лиц. При этом не может быть допущено ухудшение их положения.

**Возможность представления в кассационную инстанцию дополнительных материалов.** Согласно ч. 5 ст. 377 УПК РФ стороны вправе представлять в суд кассационной инстанции дополнительные материалы в подтверждение или опровержение доводов, приведенных в кассационных жалобе и (или) представлении (справки, акты, объяснения и др.). Данные документы не могут быть получены путем производства следственных действий. А лицо, их представившее, должно сообщить, каким путем они получены и почему возникла необходимость их представления.

Представлением материалов средства стадии кассационного производства не исчерпываются. По ходатайству стороны суд кассационной инстанции вправе непосредственно проверить имеющиеся в уголовном деле доказательства, получившие оценку суда первой инстанции (огласить показания свидетелей, потерпевших, заключения эксперта и т.п.)<sup>427</sup> (ч. 4 ст. 377 УПК РФ).

Законодатель запрещает на основании дополнительных материалов изменять приговор или отменять его с прекращением уголовного дела (за исключением случаев, когда содержащиеся в них сведения не требуют дополнительной проверки и оценки судом первой инстанции). Между тем подобного запрета не содержится по отношению к доказательствам, получившим оценку суда первой инстанции.

**Широкие полномочия кассационной инстанции.** Рассматривая дело в кассационном порядке, вышестоящий суд вправе при наличии указанных в законе оснований вынести определение об оставлении приговора или иного обжалуемого судебного решения без изменения, а жалобы или представления без удовлетворения; об отмене приговора или иного обжалуемого судебного решения и о прекращении уголовного дела; об отмене приговора или иного обжалуемого судебного решения и о направлении уголовного дела на новое судебное разбирательство в суд первой или апелляционной инстанции со стадии предварительного слушания, или судебного разбирательства, или действий суда после вынесения вердикта присяжных заседателей; об изменении приговора или иного обжалуемого судебного решения.

**Недопустимость ухудшения положения осужденного.** Кассационная инстанция может смягчить назначенное судом первой инстанции наказание или применить закон о менее тяжком преступлении, но не вправе усилить наказание, а равно применить закон о более тяжком преступлении. Изменение обвинения допускается, если при этом не ухудшается положение осужденного и не нарушается его право на защиту. По

---

<sup>427</sup> См.: О применении судами норм уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 05 марта 2004 года № 1 // Бюллетень Верховного Суда РФ.— 2004. № 5.

мотивам мягкости наказания приговор может быть отменен лишь в случаях, когда по этим основаниям принесено представление прокурором, либо подана жалоба частным обвинителем, потерпевшим или его представителем (ч. 2 ст. 383 УПК РФ). Оправдательный приговор суда первой инстанции или приговор (постановление) суда апелляционной инстанции может быть отменен в кассационном порядке не иначе как по представлению прокурора, либо по жалобе частного обвинителя, потерпевшего или его представителя, либо по жалобе лица, оправданного по суду, не согласного с основаниями оправдания (ст. 385 УПК РФ).

#### **24.3. Основания к отмене и изменению приговора в кассационном порядке**

Основаниями к отмене или изменению приговора являются обстоятельства, которые повлияли или могли повлиять на постановление законного и обоснованного приговора. К ним относятся:

- 1) несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам уголовного дела, установленным судом первой или апелляционной инстанции;
- 2) нарушение уголовно-процессуального закона;
- 3) неправильное применение уголовного закона;
- 4) несправедливость приговора.

24.3.1. Несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам уголовного дела, установленным судом первой или апелляционной инстанции

Несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам дела может выражаться в том, что выводы суда не подтверждаются доказательствами, рассмотренными в судебном заседании; суд не учел обстоятельства, которые могли существенно повлиять на выводы суда; при наличии противоречивых доказательств, имеющих существенное значение для выводов суда, в приговоре не указано, по каким основаниям суд принял одни из этих доказательств и отверг другие; выводы суда, изложенные в приговоре, содержат существенные противоречия, которые повлияли или могли повлиять на решение вопроса о виновности или невиновности осужденного или оправданного, на правильность применения уголовного закона или определение меры наказания.

Одной из разновидностей ситуаций, когда суд не учел обстоятельств, которые могли существенно повлиять на выводы суда, является изложение им в приговоре обстоятельств, предполагающих вероятность особой жестокости, к примеру убийства потерпевшей, при одновременном отсутствии указания на причину, по которой он не признал, что потерпевшей причинялись особые страдания, и почему приведенные судом обстоятельства не свидетельствуют об умысле на убийство с особой жестокостью<sup>428</sup>.

Другая типичная ситуация для данного основания отмены или изменения судебного решения характеризуется неисследованием доказательств (отказ в удовлетворении ходатайства о допросе определенных лиц, о проведении осмотра местности и т.п.), которые в совокупности с другими доказательствами имели исключительно важное значение для правильного установ-

---

<sup>428</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 18 ноября 1993 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1994. №8.

ления фактических обстоятельств дела и могли существенно повлиять на выводы суда о юридической квалификации содеянного виновными и их ответственности<sup>429</sup>.

#### 24.3.2. Нарушение уголовно-процессуального закона

Нарушение уголовно-процессуального закона как основание отмены или изменения судебного решения означает такое нарушение уголовно-процессуального закона, которое путем лишения или ограничения гарантированных УПК РФ прав участников уголовного судопроизводства, несоблюдения процедуры судопроизводства или иным путем повлияли или могли повлиять на постановление законного, обоснованного и справедливого приговора.

Приговор подлежит обязательной отмене, если: суд при наличии к тому оснований не прекратил уголовное дело; приговор постановлен незаконным составом суда или вердикт вынесен незаконным составом коллегии присяжных заседателей; дело рассмотрено в отсутствие подсудимого в тех случаях, когда по закону его присутствие обязательно; дело рассмотрено без участия защитника в тех случаях, когда по закону его присутствие обязательно, или с иным нарушением права обвиняемого пользоваться помощью защитника; нарушено право подсудимого пользоваться языком, которым он владеет, и помощью переводчика; подсудимому не предоставлена возможность участия в прениях сторон; подсудимому не предоставлено последнее слово; нарушена тайна совещания коллегии присяжных заседателей при вынесении вердикта или тайна совещания судей при постановлении приговора; приговор обоснован доказательствами, признанными судом недопустимыми; приговор не подписан кем-либо из судей; в деле отсутствует протокол судебного заседания.

Закрепленный в ст. 381 УПК РФ перечень нарушений уголовно-процессуального закона не является исчерпывающим. Лишения или ограничения гарантированных законом прав участников процесса при рассмотрении дела и т.п. могут выражаться в следующем:

- неразъяснение законному представителю его права ходатайствовать о допуске к делу с момента объявления об окончании предварительного следствия и предъявления материалов дела для ознакомления и, кроме того, неизвещение законного представителя об окончании предварительного следствия<sup>430</sup>;
- отказ обвиняемому в удовлетворении ходатайства о приглашении в качестве защитника выбранного им самим адвоката, когда по делу не установлено каких-либо данных, свидетельствующих о том, что адвокат не мог явиться для осуществления своих функций в течение пяти суток<sup>431</sup>;
- осуществление одним и тем же лицом защиты двух и более подсудимых, если интересы одного из них противоречат интересам другого<sup>432</sup>;
- непредъявление обвиняемому текста (в окончательной редакции) постановления о привлечении его в качестве обвиняемого<sup>433</sup>;

---

<sup>429</sup> См.: Обзор кассационно-надзорной практики Военной коллегии Верховного Суда Российской Федерации за 1995 год.

<sup>430</sup> См., к примеру: Определение Военной коллегии Верховного Суда РФ от 6 февраля 1997 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. №8.

<sup>431</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 23 марта 1994 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1994. № 11.

<sup>432</sup> См.: О повышении роли судов кассационной инстанции в обеспечении качества рассмотрения уголовных дел: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23 августа 1988 г. № 5// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.453.

- переводчик не предупрежден следователем об уголовной ответственности за заведомо неправильный перевод, обвиняемым не разъяснено их право заявить отвод переводчику, в протоколах допросов обвиняемых переводчиком не подписана каждая страница протоколов допроса<sup>434</sup>;
- невоспроизведение обвиняемому по окончании расследования по его просьбе содержания приобщенных к делу результатов видеосъемки и звукозаписи<sup>435</sup>;
- ознакомление обвиняемого и защитника отдельно со всеми материалами дела, не смотря на то, что они ходатайствовали о выполнении с ними требований ст. 217 УПК РФ совместно<sup>436</sup>;
- невручение или несвоевременное вручение обвиняемому копии обвинительного заключения<sup>437</sup>;
- неизвещение близкого родственника погибшего от преступления (признанного потерпевшим) о дне слушания дела и рассмотрения дела в судебном разбирательстве<sup>438</sup>;
- лишение потерпевшего возможности участвовать в судебном заседании<sup>439</sup>;
- лишение обвиняемого возможности ознакомиться с протоколом судебного заседания и принести на него свои замечания<sup>440</sup>.

“Незаконный состав суда” - это не только случаи рассмотрения дела единолично, когда оно должно было быть рассмотрено коллегиально<sup>441</sup>, это и случаи рассмотрения дела лицами, которые законом не уполномочены на разрешение дела. Примером может служить рассмотрение уголовного дела Октябрьским районным судом г. Калуги, где в качестве судьи, разрешавшего дело единолично, выступал гражданин, на которого исполнение обязанностей судьи было возложено постановлением главы администрации Октябрьского района г. Калуги. Такой человек не был в конституционном порядке наделен полномочиями самостоятельно осуществлять правосудие и, согласно п. 3 ст. 1 Закона РФ от 26 июня 1992 г. “О статусе судей в Российской Федерации”, судьей не являлся<sup>442</sup>.

Незаконным состав суда признается и в случае нарушения ст. 27 Закона РСФСР “О судостроительстве РСФСР”, согласно которой в случае временного отсутствия судьи районного суда исполнение его обязанностей возлагается на судью ближайшего районного суда решением председателя вышестоящего суда; в случае временного отсутствия судьи гарнизонного военного суда исполнение его обязанностей возлагается на судью

---

<sup>433</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 13 мая 1997 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 11.

<sup>434</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 14 мая 1997 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 11.

<sup>435</sup> См.: Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 3 апреля 1996 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. №5.

<sup>436</sup> См.: Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за второй квартал 1996 года// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 3.

<sup>437</sup> См.: О повышении роли судов кассационной инстанции в обеспечении качества рассмотрения уголовных дел: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23 августа 1988 г. № 5// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.453.

<sup>438</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 11 марта 1997 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 10.

<sup>439</sup> См.: Постановление Президиума Владимирского областного суда от 13 июня 1997 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 11.

<sup>440</sup> См.: Постановление Президиума Псковского областного суда от 4 января 1994 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1994. № 6.

<sup>441</sup> См., к примеру: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 20 октября 1994 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1995. № 1.

<sup>442</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 2 августа 1994 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1995. № 3.

ближайшего гарнизонного военного суда решением председателя вышестоящего суда. К этой же разновидности нарушений относится осуществление правосудия судьей, переведенным из одного суда в другой, без (прежде) юридического оформления данного факта<sup>443</sup>.

Считается, что дело рассмотрено без участия защитника, когда по закону его участие обязательно не только в случае нарушения требований ст. ст. 51, 52 УПК РФ, но и если из материалов уголовного дела не ясно, нарушены эти требования или нет<sup>444</sup>.

Нарушением уголовно-процессуального закона, которое повлияло или могло повлиять на постановление законного, обоснованного и справедливого приговора, признается также проведение судебного разбирательства без участия защитника, когда его реальное участие фактически обеспечено не было, а в деле отсутствуют данные о вызове защитника в судебное заседание и о причинах его неявки. Нарушение уголовно-процессуального закона имело место даже тогда, когда заявление обвиняемого в судебном заседании об отказе от защитника имело место, но судом оно не рассматривалось<sup>445</sup>.

Неподписание приговора кем-либо из судей, участвовавших в постановлении приговора, а также подписание постановления президиума Верховного суда республики (в составе Российской Федерации) не председательствующим по делу, а другим судьей являются нарушениями уголовно-процессуального закона, влекущими отмену этих документов<sup>446</sup>.

#### 24.3.3. Неправильное применение уголовного закона

Неправильное применение уголовного закона охватывает случаи, когда имело место: нарушение требований Общей части УК РФ; применение не той статьи или не тех пункта и (или) части статьи Особенной части УК РФ, которые подлежали применению; назначение наказания более строгого, чем предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК РФ<sup>447</sup>.

#### 24.3.4. Несправедливость приговора

Согласно ст. 383 УПК РФ несправедливым признается приговор, по которому было назначено наказание, не соответствующее тяжести преступления, личности осужденного, либо наказание, которое хотя и не вышло за пределы, предусмотренные соответствующей статьей Особенной

---

<sup>443</sup> См.: Постановление Президиума Мурманского областного суда от 6 июля 1995 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1995. № 11.

<sup>444</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 31 января 1995 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1995. № 8.

<sup>445</sup> См.: Постановление Президиума Красноярского краевого суда от 22 января 1996 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 4.

<sup>446</sup> См.: Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за первый квартал 1997 года// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 8.

<sup>447</sup> См. об этом основании подробнее соответствующий раздел главы 23 настоящего учебника.

части УК РФ, но по своему виду или размеру является чрезмерно мягким или суровым.

Обвинительный приговор за мягкостью назначенного наказания может быть отменен в кассационном порядке только по представлению прокурора, жалобе частного обвинителя, потерпевшего (или их представителей<sup>448</sup>) либо оправданного. Причем по смыслу закона суд вышестоящей инстанции в таких случаях вправе отменить приговор лишь в части обжалованных решений суда первой или апелляционной инстанции, то есть когда именно по этим основаниям принесено представление (жалоба), а не полностью<sup>449</sup>. Если же частный обвинитель либо потерпевший и т.п. обжаловал приговор по другим основаниям (неправильное исчисление размера причиненного ему имущественного ущерба, непривлечение к ответственности других лиц и т.п.), то суд не вправе ухудшить положение осужденного<sup>450</sup>. Наличие в деле жалоб других участников процесса на мягкость наказания либо необоснованное применение закона о менее тяжком преступлении не может служить основанием к отмене приговора<sup>451</sup>.

Назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено законом, возможно лишь при наличии исключительных обстоятельств дела в совокупности с данными о личности виновного. При этом исключительными могут признаваться обстоятельства (в том числе и предусмотренные законом в качестве смягчающих наказание), которые существенно уменьшают степень общественной опасности совершенного преступления. Размер наказания, определенного судом в указанном порядке, не может быть ниже минимального предела, установленного уголовным законом для данного вида наказания<sup>452</sup>.

Суды обязаны учитывать повышенную опасность лица, совершившего несколько преступлений, и назначать наказание по совокупности преступлений с применением принципа поглощения менее строгого наказания более строгим, лишь действительно обоснованно. В случае нарушения этого правила назначенная мера наказания по совокупности преступ-

---

<sup>448</sup> См.: О повышении роли судов кассационной инстанции в обеспечении качества рассмотрения уголовных дел: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23 августа 1988 г. № 5// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.453.

<sup>449</sup> См.: Определение Военной коллегии Верховного Суда РФ от 5 августа 1993 г., Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 10 января 1994 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1994. № 4; № 8.

<sup>450</sup> См.: О практике применения судами законодательства, регламентирующего участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 1 ноября 1985 г. № 16// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С. 268.

<sup>451</sup> См.: О повышении роли судов кассационной инстанции в обеспечении качества рассмотрения уголовных дел: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23 августа 1988 г. № 5// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.453.

<sup>452</sup> См.: О практике применения судами общих начал наказания: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 29 июня 1979 г. № 3// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - 1997. С. 158.

лений вышестоящим судом обычно признавалась не соответствующей содеянному в силу своей мягкости, а приговор несправедливым<sup>453</sup>.

Явно несправедливые наказания назначаются по делам о преступлениях, совершенных группой лиц. По этой категории дел не всегда соблюдаются требования закона о строго индивидуальном подходе к назначению наказания. В то же время при одинаковой роли в совершении преступления, схожих данных о личности виновных мера наказания одним из них определяется явно заниженная, не соответствующая характеру и степени тяжести содеянного.

#### **24.4. Порядок рассмотрения дел в кассационной инстанции**

В кассационной инстанции судебное заседание проходит следующим образом.

1. Открывает заседание председательствующий. Он же объявляет, какое уголовное дело рассматривается и по чьим кассационным жалобе и (или) представлению.

2. Председательствующий объявляет состав суда, фамилии, имена и отчества лиц, являющихся сторонами по уголовному делу и присутствующих в судебном заседании, а также фамилию, имя и отчество переводчика, если он участвует в судебном заседании.

3. Им же у участников судебного разбирательства выясняется, есть ли у них у них отводы и ходатайства.

4. Разрешаются отводы и ходатайства.

5. Один из судей кратко излагает содержание приговора (иного обжалуемого судебного решения), а также кассационных жалобы и (или) представления.

6. Суд заслушивает выступления стороны, подавшей жалобу или представление, в обоснование своих доводов и возражения другой стороны.

7. Собираются и исследуются доказательства.

8. Выносится решение.

#### **24.5. Контрольные вопросы**

1. Что такое кассационное производство?
2. Каковы задачи кассационного производства?
3. Кто является субъектом кассационного производства?
4. Каковы средства кассационного производства?
5. Чем заканчивается кассационное производство?
6. Каковы основные черты кассационного производства?
7. Каковы основания к отмене и изменению приговора в кассационном порядке?
8. Каков порядок рассмотрения дел в кассационной инстанции?

---

<sup>453</sup> См.: Обзор кассационной практики отмены приговоров за мягкостью назначенного наказания// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 7.



## **24.6. Рекомендованная литература**

1. Рыжаков А.П., Сергеев А.И. Кассационное производство.- М.: Информационно-издательский дом "Филинь", 1997. -128с.
2. Практическое пособие (в помощь членам областного суда).- Горький, 1990.- 330с.
3. Познанский В.А. Вопросы теории и практики кассационного производства в советском уголовном процессе.- Саратов, 1978.
4. Перлов И.Д. Кассационное производство в советском уголовном процессе.- М.- 1968.

## **Глава 25. Исполнение приговора**

### **25.1. Понятие и задачи стадии исполнения приговора**

Стадия исполнения приговора - это стадия уголовного процесса, содержанием которой является деятельность судебных органов (а в необходимых случаях и других участников) по:

- 1) обращению приговоров к исполнению,
- 3) разрешению вопросов, возникающих в ходе реализации наказания (М.К. Свиридов 1979 г.).

Однако к содержанию этой стадии некоторые ученые, кроме того, относят:

- 4) слежение судом (мировым судьей) за тем, чтобы приговоры были приведены в исполнение (В.И. Пинчук; М.И. Царев 1966 г.);
- 5) контроль суда и надзор прокурора за приведением приговора в исполнение и законностью исполнения (И.Д. Перлов).

**Особенности** этой стадии следующие.

1. Это единственная стадия, не выполняющая контрольных функций по отношению к предшествующей ей уголовно-процессуальной деятельности, а также не создающая каких-либо предпосылок для начала новых стадий, которые при возникновении определенных обстоятельств могут последовать за нею.

2. У нее отсутствует единый предмет проводимого судом (мировым судьей) исследования.

3. Данный предмет исследования отличен от единого для всех других стадий уголовного процесса предмета доказывания<sup>454</sup>.

Данная стадия уголовного процесса не носит единого, непрерывного характера. Она может возникать и завершаться каждый раз, когда возникают и разрешаются процессуальные вопросы, связанные с исполнением приговора<sup>455</sup>. Именно особенности ее содержания позволили некоторым ученым обосновывать позицию о существовании не только стадии исполнения приговора, но и особого производства суда первой инстанции

---

<sup>454</sup> См.: Добровольская Т.Н. Деятельность суда, связанная с исполнением приговоров.- М., 1979. С.20 и др.

<sup>455</sup> См.: Матвиенко Е.А., Бибилов В.Н. Уголовное судопроизводство по исполнению приговоров.- Минск, 1982. С.21.

- производства по разрешению вопросов, возникающих в ходе исполнения наказания<sup>456</sup>, и даже более того вообще отграничивать деятельность суда, связанную с исполнением мер уголовно-правового воздействия на осужденных, от уголовного процесса<sup>457</sup>.

Между тем, согласно мнению большинства ученых, **задачами** стадии исполнения приговора являются обращение приговора к исполнению, а также разрешение процессуальных вопросов, возникающих в ходе фактического исполнения приговора в строгом соответствии с законом, так, чтобы эти действия способствовали укреплению законности и правопорядка, предупреждению совершения преступлений, охране интересов общества, прав и свобод граждан.

### **25.2. Субъекты стадии исполнения приговора**

Субъекты стадии: суд, судья, мировой судья, председательствующий в судебном заседании по уголовному делу, председатель суда, прокурор, осужденный, его законный представитель, близкие родственники и родственники содержащегося под стражей осужденного, лицо, в отношении которого решается вопрос о прекращении, об изменении или о продлении применения принудительной меры медицинского характера, законный представитель лица, признанного невменяемым, защитник, реабилитированный, лицо, отбывшее наказание, администрация места содержания под стражей, учреждение, исполняющее наказание (на которое возложено исполнение наказания), компетентный орган, по представлению которого разрешается вопрос, связанный с исполнением наказания, их представители, администрация психиатрического стационара, гражданский истец, гражданский ответчик, а в случае, предусмотренном ч. 5 ст. 445 УПК РФ и эксперт.

Согласно ст. 399 УПК РФ в судебное заседание по разрешению вопросов, связанных с исполнением приговора, может принимать участие адвокат.

### **25.3. Средства решения задач стадии исполнения приговора**

Производство следственных и судебных действий, направленных на собирание доказательств, на данной стадии запрещено. Между тем во исполнение стоящих перед стадией исполнения приговора задач суд (судья, мировой судья) обязан (вправе):

- 1) обратиться к исполнению (к примеру, при назначении наказания в виде штрафа);
- 2) освободить оправданного из-под стражи в зале судебного заседания;
- 3) направить копию обвинительного приговора, а в случае изменения приговора суда первой или апелляционной инстанции при рассмотре-

---

<sup>456</sup> См.: Добровольская Т.Н. Указ. раб.- М., 1979. С.18.

<sup>457</sup> См.: Николюк В.В. Уголовно-исполнительное судопроизводство в СССР.- Иркутск: Изд-во Иркут. ун-та, 1989. С.35.

нии уголовного дела в кассационном порядке – и копию определения суда кассационной инстанции, тому органу, на который возложено исполнение наказания;

4) направить копию приговора по месту работы, учебы или жительства осужденного;

5) разрешать вопросы, связанные с исполнением приговора, в связи с чем может:

а) вызывать в судебное заседание представителя учреждения, исполняющего наказание, или компетентного органа, по представлению которого разрешается вопрос, связанный с исполнением наказания; гражданского истца и гражданского ответчика;

б) допускать до участия в судебном заседании осужденного;

в) исследовать представленные материалы;

г) заслушивать объяснения лиц, явившихся в судебное заседание, и мнение прокурора.

Суд (судья) имеет и иные полномочия.

#### ***25.4. Порядок судебного заседания по рассмотрению вопросов, связанных с исполнением приговора***

Порядок судебного заседания по рассмотрению вопросов, связанных с исполнением приговора таков.

1. Доклад представителя учреждения, исполняющего наказание, или компетентного органа, подавшего представление, либо объяснение заявителя.

2. Исследование представленных материалов;

3. Заслушивание объяснений лиц, явившихся в судебное заседание;

4. Заслушивание мнения прокурора;

5. Вынесение постановления.

В стадии исполнения приговора судом (мировым судьей) могут быть вынесены следующие решения:

1) о возмещении вреда реабилитированному, восстановлении его трудовых, пенсионных, жилищных и иных прав в соответствии с ч. 5 ст. 135 и ч. 1 ст. 138 УПК РФ;

2) о замене наказания в случае злостного уклонения от его отбывания;

3) об изменении вида исправительного учреждения, назначенного по приговору суда, осужденному к лишению свободы;

4) об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания;

5) об отмене условно-досрочного освобождения;

6) о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания;

7) об освобождении от наказания в связи с болезнью осужденного;

8) об отмене условного осуждения или о продлении испытательного срока;

9) об отмене либо о дополнении возложенных на осужденного обязанностей;

10) об освобождении от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора;

11) об исполнении приговора при наличии других неисполненных приговоров;

12) о зачете времени содержания под стражей, а также времени пребывания в лечебном учреждении;

13) о продлении, об изменении или о прекращении применения принудительных мер медицинского характера;

14) об освобождении от наказания или о смягчении наказания вследствие издания уголовного закона, имеющего обратную силу;

15) о снижении размера удержания из заработной платы осужденного к исправительным работам в случае ухудшения материального положения осужденного;

- 16) о разъяснении сомнений и неясностей, возникающих при исполнении приговора;
  - 17) об освобождении от наказания несовершеннолетних с применением принудительных мер воспитательного воздействия, предусмотренных ч. 2 ст. 92 УК РФ;
  - 18) об отмене отсрочки отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей;
  - 19) о заключении под стражу осужденного, скрывшегося в целях уклонения от отбывания наказания в виде штрафа, обязательных работ, исправительных работ либо ограничения свободы, до рассмотрения вопроса, указанного в пункте 2 настоящей статьи, но не более чем на 30 суток;
  - 20) о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания либо об освобождении от наказания в виде ограничения по военной службе военнослужащего, уволенного с военной службы;
  - 21) о передаче гражданина иностранного государства, осужденного к лишению свободы судом Российской Федерации, для отбывания наказания в государство, гражданином которого осужденный является;
  - 22) о признании, порядке и об условиях исполнения приговора суда иностранного государства, которым осужден гражданин Российской Федерации, передаваемый в Российскую Федерацию для отбывания наказания.
- Приведенный перечень решений не исчерпывающий.

### **25.5. Контрольные вопросы**

1. Каковы понятие и задачи стадии исполнения приговора?
2. Каковы субъекты стадии исполнения приговора?
3. Каковы средства решения задач стадии исполнения приговора?
4. Каков порядок судебного заседания по рассмотрению вопросов, связанных с исполнением приговора?
5. Какие решения могут быть вынесены судом в стадии исполнения приговора?

### **25.6. Рекомендованная литература**

1. Николук В.В. Исполнение приговора: Лекция.- Омск, 1998.
2. Адаменко В.Д. Процессуальные стадии, связанные с реализацией приговора, определения и постановления суда.- Кемерово, 1993.
3. Першутов А.Г. Деятельность суда, связанная с применением отсрочки исполнения приговора.- Иркутск, 1991.
4. Николук В.В. Уголовно-исполнительное судопроизводство в СССР.- Иркутск, 1989.
5. Бибило В.Н. Конституционные принципы правосудия и их реализация в стадии исполнения приговора.- Минск, 1986.
6. Швецов В.И. Исполнение приговора в советском уголовном процессе.- М., 1982.
7. Добровольская Т.Н. Деятельность суда, связанная с исполнением приговора.- М., 1979.
8. Свиридов М.К. Сущность и предмет стадии исполнения приговора.- Томск, 1978.
9. Перлов И.Д. Исполнение приговора.- М., 1963.

## **Глава 26. Производство в надзорной инстанции**

### **26.1. Значение и задачи надзорного производства**

**Значение** надзорного производства предопределяется тем, что оно дает возможность исправить судебную ошибку даже после вступления в законную силу приговора (определения, постановления) и позволяет вышестоящим судам обеспечить необходимое единство судебной практики.

**Задачи стадии** аналогичны задачам стадии кассационного производства:

- а) предупреждение исполнения неправосудных приговоров, определений и постановлений;
- б) исправление судебных ошибок;
- в) повышение качества работы нижестоящих судов;
- г) направление судебной практики в строгом соответствии с требованиями закона.

### **26.2. Понятие и общая характеристика стадии производства в надзорной инстанции**

#### **26.2.1. Понятие и этапы надзорного производства**

Надзорное производство - это судебная деятельность, осуществляемая в связи с необходимостью пересмотра приговоров, определений, постановлений суда (судьи, мирового судьи), вступивших в законную силу, по жалобам осужденного, оправданного, их защитников или законных представителей, потерпевшего, его представителя и законного представителя, а также по представлению прокурора. Оно обладает теми же основными чертами, что и кассационное производство за некоторыми исключениями. К примеру, в отличие от кассационного производства дело в порядке надзора может быть рассмотрено неоднократно.

**Этапы** надзорного производства.

1. Принесение надзорных жалобы или представления.
2. Истребование, изучение судьей уголовного дела для разрешения вопроса о возбуждении надзорного производства.
3. Вынесение решения о возбуждении надзорного производства и передаче надзорных жалобы или представления на рассмотрение суда надзорной инстанции вместе с уголовным делом, если оно было истребовано (вынесение предварительного решения).
4. Рассмотрение уголовного дела судом надзорной инстанции.

#### **26.2.2. Средства стадии надзорного производства**

Соответственно средства решения задач данной стадии следующие.

1) судья, рассматривающий надзорные жалобу или представление, вправе в пределах своей компетенции истребовать любое уголовное дело для разрешения надзорных жалобы или представления;

2) при наличии к тому оснований судья может вынести постановление о возбуждении надзорного производства и передаче надзорных жалобы или представления на рассмотрение суда надзорной инстанции вместе с уголовным делом, если оно было истребовано;

3) суд заслушивает прокурора;

4) суд обязан выслушать объяснения осужденного, оправданного, их защитников или законных представителей, потерпевших и их представителей, если они участвуют в судебном заседании.

Ни судья, ни суд следственные действия производить не вправе. Между тем, исходя из содержания ч. 2 ст. 86 УПК РФ, в надзорную инстанцию стороны вправе представлять письменные документы и предметы для приобщения их к уголовному делу в качестве доказательств.

### **26.3. Основные черты надзорного производства**

#### **26.3.1. Свобода обжалования**

Свобода обжалования означает возможность принесения надзорной жалобы широким кругом лиц. Право обжалования приговора (постановления, определения) суда принадлежит осужденному, оправданному, их защитникам или законным представителям, потерпевшему, его представителю и законному представителю. Принести представление на приговор (постановление, определение) суда может и прокурор.

Надзорному обжалованию подлежат приговоры и иные судебные решения, начиная от приговора или постановления мирового судьи до определения Кассационной коллегии Верховного Суда РФ.

#### **26.3.2. Строго определенная форма повода к началу надзорного производства**

Требования к структуре и содержанию надзорной жалобы (представления) аналогичны тем, что предусмотрены применительно кассационной жалобы (представления). Как надзорная жалоба, так и надзорное представление должны содержать:

1) наименование суда надзорной инстанции, в который подаются жалоба или представление;

2) данные о лице, подавшем жалобу или представление, с указанием его процессуального положения, места жительства или места нахождения;

3) указание на приговор или иное решение, которое обжалуется, и наименование суда, его постановившего или вынесшего;

4) доводы лица, подавшего жалобу или представление, с указанием оснований, предусмотренных ст. 409 УПК РФ;

5) перечень прилагаемых к жалобе или представлению материалов;

6) подпись лица, подавшего жалобу или представление.

Кроме того, в ней может быть отражено ходатайство осужденного об участии в рассмотрении уголовного дела судом надзорной инстанции.

К надзорной жалобе (представлению) прилагаются:

а) копия приговора или иного судебного решения, которые обжалуются;

б) копии приговора или определения суда апелляционной инстанции, определения суда кассационной инстанции, постановления суда надзорной инстанции, если они выносились по данному уголовному делу;

в) в необходимых случаях копии иных процессуальных документов, подтверждающих, по мнению заявителя, доводы, изложенные в надзорных жалобе или представлении.

Не соответствующая указанным требованиям жалоба (представление) не порождает начала надзорного производства. Она возвращается судьей лицу, ее подавшему, и назначается срок для пересоставления жалобы (представления).

### 26.3.3. Ревизионные начала надзорного производства

Надзорная инстанция не связана доводами надзорной жалобы или представления и вправе проверить все производство по уголовному делу в полном объеме. Если по делу осуждено несколько лиц, а протест принесен только в отношении одного или части осужденных, суд вправе<sup>458</sup> проверить дело в отношении всех осужденных (ст. 410 УПК РФ).

Остается спорным вопрос о праве компетентного органа приносить один протест сразу на несколько однородных дел. П.Я. Трубников полагает возможным представление для разрешения надзорной инстанцией такого протеста. И.Д. Перлов категорически возражает и совершенно правильно считает необходимым в такой ситуации приносить протест по каждому делу.

### 26.3.4. Проверка законности и обоснованности приговора

Надзорная инстанция, с одной стороны, должна проверить не только законность приговора, определения или постановления, то есть соблюдение при производстве по делу норм уголовно-процессуального и уголовного права, но и их обоснованность, то есть соответствие выводов суда, изложенных в приговоре, определении или постановлении фактическим обстоятельствам дела и наличие доказательств, подтверждающих выводы нижестоящего суда. С другой стороны, проверка приговора, определения или постановления в надзорном порядке может не ограничиваться всегонавсего вопросами предъявленного обвинения. В случае необходимости исследованию должны подлежать все их части и составляющие.

Суд надзорной инстанции вправе проверить законность и обоснованность судебных решений в полном объеме, в отношении всех осужденных, включая и тех, о которых жалоба (представление) не принесена. При

---

<sup>458</sup> По УПК РСФСР суд был обязан это сделать.

этом необходимо тщательно проверять, соблюдены ли в ходе расследования и судебного рассмотрения дела нормы уголовного и уголовно-процессуального закона, нарушение которых является основанием к отмене или изменению судебных решений. Если в отношении осужденных, о которых не было принесено жалобы (представления), таких оснований не установлено, в определении (постановлении) не должно указываться, что дело о них проверено, и что состоявшиеся в отношении их решения оставлены в силе.

#### 26.3.5. Возможность представления в надзорную инстанцию дополнительных материалов

В главе УПК РФ, посвященной надзорному производству нет упоминания о получении судом надзорной инстанции от сторон дополнительных материалов. Но там не содержится и запрета на представление сторонами таковых. Согласно же ч. 2 ст. 86 УПК РФ 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.

Данное обстоятельство позволяет говорить о наличии у сторон указанного права и на стадии надзорного производства.

Производство же следственных действий с целью получения дополнительных материалов, представляемых в надзорную инстанцию, не допускается. Дополнительные материалы подлежат оценке в совокупности со всеми другими доказательствами, имеющимися в деле, и наряду с ними могут быть положены в основу принимаемого решения об отмене приговора и направлении дела на новое расследование или новое судебное рассмотрение.

Исходя из общего подхода к оценке дополнительных материалов на предшествующих судебных стадиях, можно заключить, что изменять приговор и последующие судебные решения или отменять таковые с прекращением дела на основании дополнительных материалов не следует. Исключение составляют случаи, когда достоверность фактов, устанавливаемых дополнительно представленными материалами, не требует проверки, например документ о возрасте осужденного, не позволяющий привлечь его к уголовной ответственности, справка о том, что он не был прежде судим, и т. п.

#### 26.3.6. Широкие полномочия надзорной инстанции

Рассматривая дело в надзорном порядке, вышестоящий суд вправе при наличии указанных в законе оснований оставить надзорные жалобу или представление без удовлетворения, а обжалуемые судебные решения без изменения; отменить приговор, определение или постановление суда и все последующие судебные решения и прекратить производство по данному уголовному делу; отменить приговор, определение или постановление суда и все последующие судебные решения и передать уголовное де-



ло на новое судебное рассмотрение; отменить приговор суда апелляционной инстанции и передать уголовное дело на новое апелляционное рассмотрение; отменить определение суда кассационной инстанции и все последующие судебные решения и передать уголовное дело на новое кассационное рассмотрение; внести изменения в приговор, определение или постановление суда (ч. 1 ст. 408 УПК РФ).

#### 26.3.7. Недопустимость ухудшения положения осужденного в результате рассмотрения его дела надзорной инстанцией

Надзорная инстанция может смягчить назначенное нижестоящим судом наказание или применить закон о менее тяжком преступлении, но не вправе усилить наказание, а равно применить закон о более тяжком преступлении. Изменение обвинения допускается, если при этом не ухудшается положение осужденного и не нарушается его право на защиту. Причем пересмотр в порядке надзора обвинительного приговора, а также определения и постановления суда в связи с необходимостью применения уголовного закона о более тяжком преступлении, ввиду мягкости наказания или по иным основаниям, влекущим за собой ухудшение положения осужденного, а также пересмотр оправдательного приговора либо определения или постановления суда о прекращении уголовного дела ни при каких обстоятельствах не допускаются (ст. ст. 405, 410 УПК РФ).

#### 26.3.8. Неоднократность надзорного производства

В надзорном порядке может быть подвергнуто проверки любое судебное решение. И хотя по этому вопросу мнения разделились. Бесспорно, что надзорное производство предполагает проверку не только решений, вынесенных по первой инстанции, но и приговоров (постановлений) суда апелляционной инстанции, определений кассационной и даже надзорной инстанции. Таким образом, законность и обоснованность, к примеру, приговора районного суда может сначала проверяться областным судом, а затем Верховным Судом РФ.

### **26.4. Основания к обжалованию и пересмотру судебных решений в порядке надзора**

Основаниями к обжалованию и пересмотру приговора, определения либо постановления суда при рассмотрении уголовного дела в порядке надзора являются:

- 1) нарушение уголовно-процессуального закона;
- 2) неправильное применение уголовного закона;
- 3) несправедливость приговора<sup>459</sup>.

В соответствии с ч. 2 ст. 409 УПК РФ определение или постановление суда первой инстанции, определение суда кассационной инстанции,

---

<sup>459</sup> Характеристику данных оснований см. подробнее раздел «Основания к отмене и изменению приговора в кассационном порядке» главы 24 настоящего учебника.

определение или постановление суда надзорной инстанции подлежат отмене или изменению, если суд надзорной инстанции признает, что:

- 1) определение или постановление суда первой инстанции незаконно или необоснованно;
- 2) определение или постановление вышестоящего суда необоснованно оставляет без изменения, отменяет или изменяет предшествующие приговор, определение или постановление по уголовному делу;
- 3) определение или постановление вынесено с нарушением требований УПК РФ, которое повлияло или могло повлиять на правильность вынесенного судом определения или постановления.

#### **26.5. Порядок рассмотрения дел в надзорной инстанции**

Надзорной инстанцией в судебном заседании дело рассматривается не позднее пятнадцати суток, а в Верховном Суде РФ - не позднее 30 суток со дня принятия предварительного решения.

В судебном заседании принимает участие прокурор, а в случае заявления соответствующего ходатайства и осужденный, оправданный, их защитники и законные представители, иные лица, чьи интересы непосредственно затрагиваются жалобой или представлением. Они вправе ознакомиться с надзорными жалобой или представлением.

**Структура судебного заседания** при рассмотрении дела в порядке надзора.

1. Доклад дела судьей, ранее не участвовавшим в рассмотрении дела. Докладчик излагает обстоятельства дела, содержание приговора, определения или постановления, мотивы надзорных жалобы или представления и вынесения постановления о возбуждении надзорного производства.
2. Докладчику задаются вопросы.
3. Представляются дополнительные материалы (документы, мнения специалистов и т.п.).
4. Предоставляется слово прокурору для поддержания внесенного им представления.
5. Участвующие в судебном заседании осужденный, оправданный, их защитники или законные представители, потерпевший и его представитель дают свои устные объяснения.
6. Стороны удаляются из зала судебного заседания
7. Надзорная инстанция принимает решение.

Составляемое президиумом постановление подписывается председателем президиума. Если дело в порядке надзора рассмотрено судебной коллегией определение подписывается всем составом суда.

#### **26.6. Субъекты стадии надзорного производства**

Субъекты стадии надзорного производства: суд надзорной инстанции, судья-докладчик, прокурор, осужденный, оправданный, их защитники, законные представители, потерпевший, его представитель, законный

представитель, иные лица, чьи интересы непосредственно затрагиваются жалобой или представлением.

### **26.7. Суды, рассматривающие дела в порядке надзора**

По общему правилу в порядке надзора уголовные дела рассматриваются судами, которые считаются вышестоящими по отношению к судам, ранее принимавшим решения по делу. К числу таких судов относятся:

- Верховный Суд РФ,
- Верховные суды республик, - краевые, областные, суды городов федерального значения, суд автономной области и суды автономных округов,
- окружные (флотские) военные суды .

В Верховном Суде РФ в порядке надзора уголовные дела рассматриваются:

- Судебной коллегией по уголовным делам,
- Военной коллегией,
- Президиумом Верховного Суда РФ.

В Верховных судах республик, краевых, областных, городских федерального значения судах, суде автономной области и судах автономных округов, окружных (флотских) военных судах уголовные дела в порядке надзора в пределах своей компетенции рассматривают их Президиумы.

В тех случаях, когда рассмотрение дела по протесту в порядке надзора в отношении одних осужденных (оправданных) входит в компетенцию нижестоящей, а в отношении других - в компетенцию вышестоящей надзорной инстанции, дело рассматривается вышестоящей надзорной инстанцией в отношении всех лиц, о которых принесен протест.

Если дело в отношении одного либо нескольких осужденных (оправданных) рассматривалось президиумом областного или соответствующего ему суда, протест в отношении этих лиц и других осужденных (оправданных), дело о которых в порядке надзора не рассматривалось, подлежит рассмотрению в Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ.

Дело, которое по протесту в порядке надзора рассматривалось вышестоящей инстанцией, может быть рассмотрено судом нижестоящей надзорной инстанции лишь в отношении тех осужденных (оправданных), решение о которых ранее не принималось ни одной из этих инстанций<sup>460</sup>.

---

<sup>460</sup> См.: О дальнейшем совершенствовании деятельности судов РФ по рассмотрению в порядке надзора жалоб по уголовным делам и пересмотру приговоров, определений и постановлений, вступивших в законную силу: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 5 декабря 1978 г. № 6 См.: Комментарий к постановлениям пленумов Верховных Судов РФ (РСФСР) по уголовным делам. - 2001. С. 407.

## **26.8. Процессуальные акты стадии производства в надзорной инстанции**

Завершающий стадию акт - определение или постановление суда с решением:

а) оставить надзорные жалобу или представление без удовлетворения, а обжалуемые судебные решения без изменения;

б) отменить приговор, определение или постановление суда и все последующие судебные решения и прекратить производство по данному уголовному делу;

в) внести изменения в приговор, определение или постановление суда.

Кроме того, на данной стадии могут быть приняты решения:

а) отменить приговор, определение или постановление суда и все последующие судебные решения и передать уголовное дело на новое судебное рассмотрение;

б) отменить приговор суда апелляционной инстанции и передать уголовное дело на новое апелляционное рассмотрение;

в) отменить определение суда кассационной инстанции и все последующие судебные решения и передать уголовное дело на новое кассационное рассмотрение;

## **26.9. Контрольные вопросы**

1. Что такое надзорное производство?
2. Каковы задачи, значение, этапы и средства стадии надзорного производства?
3. Каковы основные черты надзорного производства?
4. Каковы основания обжалования и пересмотра судебных решений в порядке надзора?
5. Каков порядок рассмотрения дел в надзорной инстанции?
6. Кто является субъектом надзорного производства?
7. Какие суды, рассматривают дела по протестам в порядке надзора?
8. Чем заканчивается надзорное производство?

## **26.10. Рекомендованная литература**

1. Рыжаков А.П. Надзорное производство.- М.: Инф.-издат. дом "Филинь", 1997. -152с.
2. Адаменко В.Д., Береговой И.Е. Судебный надзор и основания отмены, изменения приговора.- Барнаул, 1995.
3. Темушкин О.П. Организационно-правовые формы проверки законности и обоснованности приговоров.- М., 1979.
4. Лупинская П.А. Пересмотр приговоров, определений и постановлений, вступивших в законную силу, в порядке судебного надзора.- М. 1978.
5. Перлов И.Д. Надзорное производство.- М., 1974.

## **Глава 27. Возобновление производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств**

### **27.1. Понятие и значение стадии возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств<sup>461</sup>**

Возобновление дел ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств - исключительная стадия уголовного процесса, на которой осуществляется проверка законности и обоснованности вступивших в законную силу приговоров, определений и постановлений соответствующих судов в свете новых или вновь открывшихся обстоятельств, являющихся составной частью предмета доказывания по уголовному делу, которые не были известны суду в момент рассмотрения дела и имеют существенное значение для его правильного разрешения.

Правосудие в РФ осуществляется только судом (ст. 118 Конституции РФ). Несмотря на это, акт правосудия - приговор суда общей юрисдикции, вынесенный от имени государства - еще нередко оказывается в той или иной своей части незаконным или недостаточно обоснованным. Одним из средств обеспечения исправления судебных ошибок, вынесения законного и обоснованного решения по каждому делу, наряду с апелляционным, кассационным и надзорным производством, является возобновление дел ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств. Данное обстоятельство и предопределяет значение указанного института в уголовном процессе.

### **27.2. Основания и порядок возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств**

Основания и порядок производства на стадии возобновления дел ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств существенно отличаются от оснований и порядка надзорного производства по уголовным делам. Если при рассмотрении дела в порядке судебного надзора основания к пересмотру приговора, определения и постановления суда вытекают, как правило, из материалов дела, то являющиеся основанием возобновления соответствующего производства - новые и вновь открывшиеся обстоятельства в них не отражены. Хотя вновь открывшиеся обстоятельства или причины их появления и существовали в момент вынесения приговора, они не были известны суду, и наличие их должно быть установлено расследованием, а в ряде случаев, кроме того, судом в приговоре.

Вновь открывшимися обстоятельствами признаются:

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 не-

---

<sup>461</sup> О задачах, средствах и перечне субъектов данной стадии см. раздел «Стадия возобновления дел ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств» главы 1 настоящего учебника.

правильность перевода, повлекшие за собой постановление незаконного, необоснованного или несправедливого приговора, вынесение незаконного или необоснованного определения или постановления (п. 1 ч. 3 ст. 413 УПК РФ);

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 (п. 2 ч. 3 ст. 413 УПК РФ);

3) установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия судьи, совершенные им при рассмотрении данного уголовного дела (п. 3 ч. 3 ст. 413 УПК РФ).

Помимо приговора суда указанные обстоятельства могут быть установлены определением или постановлением суда, постановлением прокурора, следователя или дознавателя о прекращении уголовного дела за истечением срока давности, вследствие акта об амнистии или акта помилования, в связи со смертью обвиняемого или отсутствием состава преступления по признаку недостижения лицом возраста, с которого может наступать уголовная ответственность.

По общему правилу сведения о наличии вышеуказанных обстоятельств служат основанием для возобновления дела лишь в том случае, когда сами искомые обстоятельства установлены вступившим в законную силу приговором. Соответственно дело может быть возобновлено в связи с дачей свидетелем заведомо ложных показаний только после того, как данный свидетель будет осужден и приговор в отношении него вступит в законную силу. При невозможности вынесения приговора ввиду истечения сроков давности, издания акта амнистии и т.п. такие обстоятельства устанавливаются постановлением (определением).

Новыми обстоятельствами признаются:

1) признание Конституционным Судом РФ закона, примененного судом в данном уголовном деле, не соответствующим Конституции РФ (п. 1 ч. 4 ст. 413 УПК РФ);

2) установленное Европейским Судом по правам человека нарушение положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод при рассмотрении судом Российской Федерации уголовного дела, связанное с:

а) применением федерального закона, не соответствующего положениям Конвенции о защите прав человека и основных свобод;

б) иными нарушениями положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод (п. 2 ч. 4 ст. 413 УПК РФ);

3) иные новые обстоятельства (п. 3 ч. 4 ст. 413 УПК РФ).

К иным новым обстоятельствам может быть отнесено, например, изменение показаний одним из подсудимых в отношении другого после вступления приговора в законную силу или установление после вынесения приговора того факта, что осужденный в момент совершения общест-

венно опасного деяния страдал психическим заболеванием и являлся невменяемым<sup>462</sup>.

Досудебная часть стадии возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств в зависимости от оснований ее начала может быть осуществлена в двух формах:

а) проверка вновь открывшихся обстоятельств;

б) расследование иных новых обстоятельств;

Стадия возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств, в случае признания Конституционным Судом РФ закона, примененного судом в данном уголовном деле, не соответствующим Конституции РФ; а также установленного Европейским Судом по правам человека нарушения положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод при рассмотрении судом Российской Федерации уголовного дела, досудебной части не имеет.

Проверка вновь открывшихся обстоятельств осуществляется после возбуждения прокурором производства ввиду вновь открывшихся обстоятельств. В рамках такой проверки прокурор истребует копию приговора и справку суда о вступлении его в законную силу.

По поводу иных новых обстоятельств вынесения приговора не требуется; они не связаны с совершением преступления по законченному производством уголовному делу и потому устанавливаются путем специального расследования, также проводимого после возбуждения производства ввиду новых обстоятельств.

Расследованием иных новых обстоятельств занимается прокурор или по его поручению следователь. При этом могут производиться, осмотры, судебные экспертизы, выемки и иные необходимые следственные (процессуальные) действия (ч. 4 ст. 415 УПК РФ). Кроме того, в соответствии с требованиями ст. 86 УПК РФ в суд могут представляться письменные документы и предметы для приобщения их к уголовному делу в качестве доказательств.

В случае установления одного из обстоятельств, указанных в п. п. 1 и 2 ч. 4 ст. 413 УПК РФ Председатель Верховного Суда РФ направляет в Президиум Верховного Суда РФ соответствующее представление, которое должно быть рассмотрено не позднее одного месяца со дня его поступления. По результатам рассмотрения представления Президиум Верховного Суда РФ отменяет или изменяет судебные решения по уголовному делу.

---

<sup>462</sup> Подробнее по данному вопросу см.: Посник В.С. Возобновление дел по вновь открывшимся обстоятельствам.- Волгоград, 1976. С.11-19.

### **27.3. Процессуальные акты стадии возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств**

Завершает стадию возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств определение или постановление суда:

- а) об отмене приговора, определения или постановления суда и о прекращении уголовного дела;
- б) об отклонении заключения прокурора.

Помимо названных суд, рассмотрев дело, может принять решение об отмене приговора, определения или постановления суда и передаче дела для производства нового судебного разбирательства, после вынесения которого уголовный процесс не завершается.

### **27.4. Контрольные вопросы**

1. Каковы понятие и значение стадии возобновления дел ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств?
2. Каковы задачи стадии возобновления дел ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств?
3. Каковы средства стадии возобновления дел ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств?
4. Каковы основания и порядок возобновления дел ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств?
5. Каковы субъекты стадии возобновления дел ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств?
6. Каковы процессуальные акты стадии возобновления дел ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств?

### **27.5. Рекомендованная литература**

1. Громов Н.А. Вновь открывшиеся обстоятельства в уголовном процессе.- М., 1999.
2. Рыжаков А.П. Возобновление уголовных дел по вновь открывшимся обстоятельствам.- М.: Информационно-издательский дом "Филинь", 1997. -96с.
3. Громов Н.А., Николайченко В.В. Пересмотр приговоров ввиду открытия новых обстоятельств.- Саратов, 1997.
4. Анашкин Г.З., Перлов И.Д. Возобновление дел по вновь открывшимся обстоятельствам.- М.: Юрид. лит., 1982.
5. Посник В.С. Возобновление дел по вновь открывшимся обстоятельствам.- Волгоград, 1976.

## **Глава 28. Производство по уголовным делам в отношении несовершеннолетних**

### **28.1. Особенности производства по уголовным делам в отношении несовершеннолетних**

Производство по делам несовершеннолетних осуществляется в отношении подозреваемых и обвиняемых, которые хотя бы одно расследуе-



мое (рассматриваемое) по делу преступление совершили в несовершеннолетнем возрасте. Данное производство осуществляется по общим правилам досудебного и судебного производства и, кроме того, по правилам специально предусмотренным для этого рода уголовных дел. Особые правила для уголовных дел, где обвиняемым является лицо, совершившее преступление в несовершеннолетнем возрасте, изложены не только в главе 50 УПК РФ. Они содержатся еще, как минимум, в ст. ст. 5, 27, 48, 51, 96, 98, 105, 108, 113, 132, 154, 160, 280, 397 УПК РФ.

Производство по уголовным делам в отношении несовершеннолетних от обычного порядка досудебного и судебного производства отличается:

1) обязательным участием в деле защитника (п. 2 ч. 1 ст. 51 УПК РФ);

2) участием в деле законного представителя несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) (ст. 426 УПК РФ);

3) наличием дополнительных обстоятельств, подлежащих доказыванию по каждому уголовному делу (ст. 421 УПК РФ);

4) возможностью выделения уголовного дела в отношении несовершеннолетнего обвиняемого (ст. 422 УПК РФ)<sup>463</sup>;

5) порядком вызова несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, не находящегося под стражей, который осуществляется через его законных представителей или администрацию специализированного учреждения, где он содержится (ст. 424 УПК РФ);

6) максимальная продолжительность допроса несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, которая не может продолжаться более 4 часов в день.

7) обязательностью участия педагога или психолога в допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, не достигшего возраста шестнадцати лет либо достигшего этого возраста, но страдающего психическим расстройством или отстающего в психическом развитии (ч. 3 ст. 425 УПК РФ).

8) возможность избрания в отношении несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого такой меры пресечения как присмотр за несовершеннолетним подозреваемым или обвиняемым (ст. 105 УПК РФ)<sup>464</sup>;

9) дополнительными гарантиями соблюдения прав несовершеннолетнего задержанного и заключенного под стражу (ст. ст. 96, 423 УПК РФ);

10) возможностью прекращения уголовного преследования в отношении несовершеннолетнего с применением принудительной меры вос-

---

<sup>463</sup> О выделении уголовного дела см. подробнее раздел «Выделение уголовного дела» главы 11 настоящего учебника.

<sup>464</sup> Подробнее о правилах избрания данной меры пресечения см. раздел «Особенности избрания отдельных мер пресечения» главы 6 настоящего учебника.

питательного воздействия (ст. 427 УПК РФ)<sup>465</sup>, освобождения судом несовершеннолетнего подсудимого от уголовной ответственности с применением принудительных мер воспитательного воздействия (ст. 431 УПК РФ), и от наказания с применением принудительных мер воспитательного воздействия или направлением в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием (ст. 432 УПК РФ);

11) возможностью удаления несовершеннолетнего подсудимого из зала судебного заседания на время исследования обстоятельств, которые могут оказать на него отрицательное воздействие (ст. 429 УПК РФ);

12) наличием дополнительных вопросов, разрешаемых судом при постановлении приговора в отношении несовершеннолетнего (ст. 430 УПК РФ);

Приведенный перечень не является исчерпывающим.

## **28.2. Обстоятельства, подлежащие установлению по уголовным делам в отношении несовершеннолетних**

Закрепленный в ст. 73 УПК РФ общий предмет доказывания по такого рода делам дополняется следующими обстоятельствами:

- 1) возраст несовершеннолетнего, число, месяц и год рождения;
- 2) условия жизни и воспитания несовершеннолетнего, уровень психического развития и иные особенности его личности;
- 3) влияние на несовершеннолетнего старших по возрасту лиц;
- 4) способность (неспособность) несовершеннолетнего осознавать в полной мере фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими.

Последнее обстоятельство подлежит доказыванию, если имеются данные, свидетельствующие об отставании в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством.

При установлении возраста несовершеннолетнего при помощи проведения судебно-медицинской экспертизы днем рождения обвиняемого надлежит считать последний день того года, который назван экспертами, а при определении возраста минимальным и максимальным количеством лет считается, что лицо достигло предлагаемого судебной экспертизой минимального возраста<sup>466</sup>.

В рамках установления условий жизни и воспитания несовершеннолетнего выясняется, состоял ли он на учете в подразделение по делам несовершеннолетних органов внутренних дел<sup>467</sup>.

---

<sup>465</sup> Подробнее о правилах принятия указанного решения см. раздел «Обстоятельства, дающие следователю право освободить лицо, совершившее преступление, от уголовной ответственности» главы 15 настоящего учебника.

<sup>466</sup> См.: О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. № 7// Комментарий к постановлениям пленумов Верховных Судов РФ (РСФСР) по уголовным делам. - 2001. С. 13.

<sup>467</sup> См.: Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации по рассмотрению уголовных дел в кассационном и надзорном порядке в 1994 году// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1995. № 11.

По делам о преступлениях несовершеннолетних устанавливаются обстоятельства, способствовавшие совершению несовершеннолетними преступления. Суд должен реагировать на установленные в судебном заседании недостатки и упущения в их воспитании в семье, школе, на производстве<sup>468</sup>, в работе комиссий по делам несовершеннолетних и подразделений по делам несовершеннолетних, учебных заведений и общественных организаций. Выносить частные определения с указанием конкретных обстоятельств, способствовавших совершению преступления подростком, и лиц, по вине которых оно стало возможным<sup>469</sup>.

При расследовании и рассмотрении дел о преступлениях несовершеннолетних, совершенных с участием старших по возрасту лиц, выясняется характер взаимоотношений между взрослым и подростком, поскольку эти данные могут иметь существенное значение для установления роли взрослого в вовлечении несовершеннолетнего в совершение преступления или антиобщественных действий.

Необходимо выяснять, не предшествовало ли совершению преступления несовершеннолетним неправомерное или провоцирующее поведение взрослых лиц, в том числе признанных потерпевшими по делу суд вправе признать это обстоятельство смягчающим наказание виновного, а также направить в необходимых случаях частные определения по месту работы или жительства указанных лиц<sup>470</sup>.

В соответствии с ч. 3 ст. 20 УК РФ, если несовершеннолетний достиг возраста, с момента наступления которого возможно привлечение его к уголовной ответственности, но вследствие отставания в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством, во время совершения общественно опасного деяния не мог в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, он не подлежит уголовной ответственности.

В целях установления данного факта следует производить судебно-психиатрическую экспертизу. Так, к примеру, судебной экспертизой может быть не установлено психического заболевания, однако обнаружена серьезная задержка психического развития вследствие перенесенных им при родах травмы головного мозга, асфиксии и недоношенности. По уровню общего психического развития на момент обследования такой несовершеннолетний может быть признан несоответствующим паспортному возрастному периоду, считается не достигшим 14 лет и в силу интеллектуально - личностной незрелости, недостаточной способности к прогнозированию, контролю и выполнению критических функций на момент обследования, как и во время совершения общественно опасного деяния, - лицом, которое не могло в полной мере осознавать значение своих действий и руководить ими<sup>471</sup>.

---

<sup>468</sup> См.: О выполнении судами законодательства и руководящих разъяснений Пленума Верховного Суда СССР при рассмотрении дел о преступлениях несовершеннолетних: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 9 июля 1982 г. № 5// Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам.- 1997. С.188-189.

<sup>469</sup> См.: О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. № 7// Комментарий к постановлениям пленумов Верховных Судов РФ (РСФСР) по уголовным делам. - 2001. С. 19.

<sup>470</sup> См.: О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. № 7 // Бюллетень Верховного Суда РФ.- 2000. № 4.

<sup>471</sup> См.: Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за первый квартал 1997 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 8.

### **28.3. Досудебное производство по фактам совершения преступлений несовершеннолетними**

От органов предварительного следствия требуется при наличии достаточных доказательств, дающих основание для предъявления несовершеннолетнему обвинения, выносить соответствующее постановление. Они не имеют права вызывать и производить по делу различные следственные действия с участием такого несовершеннолетнего в качестве свидетеля<sup>472</sup>.

Исходя из конкретных обстоятельств дела и тяжести преступления, с учетом данных о личности несовершеннолетнего, а также условий его жизни и быта, отношений с родителями суд на основании статьи 105 УПК РФ может применить как меру пресечения присмотр за несовершеннолетним подозреваемым, обвиняемым родителей, опекунов, попечителей или других заслуживающих доверия лиц, а несовершеннолетнего, находящегося в специализированном детском учреждении, - администрации данного учреждения<sup>473</sup>. Законодатель не запрещает одновременно с отдачей несовершеннолетнего под присмотр избрать в отношении него и другую меру пресечения, не связанную с заключением под стражу.

Если не брать в учет структуру приложения № 104 к ст. 476 УПК РФ закон не требует объявления постановления несовершеннолетнему, в отношении которого изменяется или отменяется мера пресечения, или его законному представителю. Однако на практике это делается и удостоверяется подписью соответствующего лица на постановлении. В зависимости от вида меры пресечения о ее отмене или изменении уведомляются поручители, родители (другие родственники, опекуны, попечители или иные заслуживающие доверия лица) несовершеннолетних или администрация специализированного детского учреждения.

По общему правилу заключение под стражу в отношении несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого может быть применено только, если он подозревается или обвиняется в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления. Если данная мера пресечения избрана в отношении несовершеннолетнего, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления средней тяжести, в постановлении об избрании данной меры пресечения должна быть мотивирована исключительность данного решения (ч. 2 ст. 108 УПК РФ). Причем в случае производства задержания, заключения его под стражу или продления срока содержания под стражей уведомление об этом его законных представителей обязательно (ч. 4 ст. 96, ч. 3 ст. 423 УПК РФ).

---

<sup>472</sup> См.: О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. № 7// Комментарий к постановлениям пленумов Верховных Судов РФ (РСФСР) по уголовным делам. - 2001. С. 12.

<sup>473</sup> См.: О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. № 7// Комментарий к постановлениям пленумов Верховных Судов РФ (РСФСР) по уголовным делам. - 2001. С. 11. См. о данной мере пресечения также соответствующий раздел главы 6 настоящего учебника.

Уже то обстоятельство, что один из обвиняемых несовершеннолетний может стать основанием для выделения в отношении него уголовного дела в отдельное производство.

По делам данной категории в уголовный процесс допускается законный представитель - начиная со стадии предварительного расследования. Последний обладает широким кругом прав, начиная с присутствия при предъявлении обвинения, до участия в заседании судов апелляционной, кассационной и надзорной инстанций<sup>474</sup>.

Допуск законного представителя обвиняемого в процесс объявления несовершеннолетнему об окончании предварительного следствия и предъявления ему для ознакомления всех материалов дела может быть признан обязательным для органа предварительного следствия, только если законный представитель ходатайствовал об этом. Если из материалов дела усматривается, что такого ходатайства не поступало, то законного представителя несовершеннолетнего обвиняемого можно было не знакомить с материалами уголовного дела<sup>475</sup>.

#### ***28.4. Судебное разбирательство по уголовным делам в отношении несовершеннолетних***

По делам несовершеннолетних в судебное заседание вызываются законные представители несовершеннолетнего подсудимого. Если несовершеннолетний не имеет родителей и проживает один или у лица, не назначенного надлежащим образом его опекуном или попечителем, в качестве законного представителя несовершеннолетнего суд должен вызвать представителя органа опеки или попечительства, неявка которого не приостанавливает рассмотрения дела, если суд не найдет его участие необходимым<sup>476</sup>.

Функция законного представителя обычно прекращается после того, как обвиняемый достиг 18-летнего возраста, так как после этого он обладает дееспособностью в полном объеме. Однако из этого правила есть два исключения. Во-первых, у лица могут остаться права законного представителя при принятии судом решения о распространении на обвиняемого, возраст которого старше 18, но моложе 20 лет, содержащихся в законе (ст. 96 УК РФ) положений об особенностях уголовной ответственности несовершеннолетних<sup>477</sup>. В этих случаях суд может допросить родителей или лиц, их заменяющих, в качестве свидетелей.

---

<sup>474</sup> О законном представителе несовершеннолетнего обвиняемого (подозреваемого) см. подробнее «Понятие и процессуальный статус законного представителя обвиняемого (подозреваемого)» главы 3 настоящего учебника.

<sup>475</sup> См.: Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за второй квартал 1996 года// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1997. № 3.

<sup>476</sup> См.: О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. № 7// Комментарий к постановлениям пленумов Верховных Судов РФ (РСФСР) по уголовным делам. - 2001. С. 12.

<sup>477</sup> См.: О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. № 7// Комментарий к постановлениям пленумов Верховных Судов РФ (РСФСР) по уголовным делам. - 2001. С. 12-13.

И, во-вторых, по смыслу ст. 354 УПК РФ рассмотрению в кассационном (апелляционном) порядке подлежит жалоба допущенного к участию в деле законного представителя несовершеннолетнего осужденного (оправданного), даже если последнему на момент проверки дела в суде кассационной (апелляционной) инстанции исполнилось 18 лет<sup>478</sup>.

Признав необходимым допросить законного представителя в качестве свидетеля, суд выносит об этом определение и разъясняет ему положения ст. 51 Конституции РФ. В случае допроса законного представителя он предупреждается об уголовной ответственности только за дачу заведомо ложных показаний<sup>479</sup>.

Специфика судебного разбирательства данной категории дел предопределяет целесообразность рассмотрения дел несовершеннолетних в судах первой инстанции под председательством одних и тех же судей, обладающих наибольшим опытом<sup>480</sup>. При судебном разбирательстве дел, по которым в числе подсудимых участвуют несовершеннолетние, судам необходимо особое внимание уделять соблюдению требований ст. ст. 280, 421, 428, 429 УПК РФ и не противоречащие УПК РФ положения Постановления Пленума Верховного Суда РФ «О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних» от 14 февраля 2000 г. № 7.

Учитывая, что выяснение отдельных обстоятельств дела может отрицательно повлиять на этих лиц, суды в каждом случае должны обсуждать вопрос о необходимости присутствия несовершеннолетних в зале суда при исследовании таких обстоятельств<sup>481</sup>. Суд правомочен удалять несовершеннолетнего из зала судебного заседания на время исследования обстоятельств, могущих отрицательно повлиять на последнего.

Законодателем предусмотрены дополнительные вопросы, рассматриваемые судом при постановлении приговора по данной категории уголовных дел. Суд (мировой судья) должен решить возможно ли:

- 1) освобождение несовершеннолетнего подсудимого от наказания в случаях, предусмотренных ст. 92 УК РФ,
- 2) его условное осуждение,
- 3) назначения ему наказания, не связанного с лишением свободы

---

<sup>478</sup> См.: О повышении роли судов кассационной инстанции в обеспечении качества рассмотрения уголовных дел: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23 августа 1988 г. № 5// Комментарий к постановлениям пленумов Верховных Судов РФ (РСФСР) по уголовным делам. - 2001. С.351.

<sup>479</sup> См.: О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. № 7// Комментарий к постановлениям пленумов Верховных Судов РФ (РСФСР) по уголовным делам. - 2001. С. 13.

<sup>480</sup> См.: О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. № 7// Комментарий к постановлениям пленумов Верховных Судов РФ (РСФСР) по уголовным делам. - 2001. С. 15.

<sup>481</sup> См.: О соблюдении судами РФ процессуального законодательства при судебном разбирательстве уголовных дел: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17 сентября 1975 г. № 5// См.: Комментарий к постановлениям пленумов Верховных Судов РФ (РСФСР) по уголовным делам. - 2001. С. 422.

При этом суд решает, на какое специализированное учреждение для несовершеннолетних должно быть возложено осуществление контроля над поведением осужденного.

### **28.5. Освобождение судом несовершеннолетнего подсудимого от уголовной ответственности или наказания**

При наличии к тому оснований и с соблюдением обязательных условий суд вправе освободить несовершеннолетнего подсудимого от уголовной ответственности с применением принудительных мер воспитательного воздействия. Данное решение аналогично решению следователя о прекращении уголовного преследования с применением принудительной меры воспитательного воздействия<sup>482</sup>, оно также основано на положениях ч. 2 ст. 90 УПК РФ. Приняв указанное решение суд копию своего постановления направляется в специализированное учреждение для несовершеннолетних.

Когда же по уголовному делу о преступлении небольшой или средней тяжести суд установит, что несовершеннолетний подсудимый может быть исправлен без применения уголовного наказания, то, руководствуясь положениями ч. 1 ст. 92 УК РФ, суд вправе, постановив обвинительный приговор, освободить несовершеннолетнего подсудимого от наказания и применить к нему принудительную меру воспитательного воздействия.

Суд, постановив обвинительный приговор, может освободить несовершеннолетнего осужденного от наказания и в соответствии со ст. 92 УК РФ направить его в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием на срок до наступления совершеннолетия, но не более чем на три года, если при рассмотрении уголовного дела о преступлении средней тяжести или тяжком преступлении, за исключением преступлений, указанных в ч. 5 ст. 92 УК РФ, будет признано это достаточным.

### **28.6. Контрольные вопросы**

1. Каковы общие особенности производства по делам несовершеннолетних?
2. Каков предмет доказывания по такого рода делам?
3. Обязательно ли участие защитника по делу совершеннолетнего обвиняемого, когда одно из преступлений он совершил в несовершеннолетнем возрасте?
4. Каковы особенности досудебного производства по фактам совершения преступлений несовершеннолетними?
5. Каковы особенности судебного разбирательства по делам несовершеннолетних?
6. Когда суд вправе освободить несовершеннолетнего подсудимого от уголовной ответственности, а когда от наказания?

---

<sup>482</sup> Подробнее о правилах принятия указанного решения см. раздел «Обстоятельства, дающие следователю право освободить лицо, совершившее преступление, от уголовной ответственности» главы 15 настоящего учебника.

## **28.7. Рекомендованная литература**

1. Галимов О.Х. Малолетние лица в уголовном судопроизводстве.- СПб, 2001.
2. Победкин А.В. Производство по делам о преступлениях несовершеннолетних.- М.: ЮИ МВД России, 2000. –26с.
3. Николук В.В. Уголовный процесс по делам о преступлениях несовершеннолетних.- Омск, 1998.
4. Николук В.В. Суды для несовершеннолетних: опыт организации и деятельности// Сов. государство и право.- 1991. № 5.
5. Очередин В.Т. Обеспечение законности при расследовании преступлений несовершеннолетних следователями органов внутренних дел.- Волгоград, 1990.
6. Лукьянчиков Е.Д. Особенности расследования преступлений несовершеннолетних.- Киев, 1990.
7. Мельникова Э.Б. Правосудие по делам несовершеннолетних: история и современность.- М., 1990.
8. Омельченко Г.Е. Применение следователями органов внутренних дел мер пресечения к несовершеннолетним.- Киев, 1988.
9. Николук В.В., Дунин В.А. Прекращение предварительного следствия с передачей уголовного дела в комиссию по делам несовершеннолетних.- Омск, 1983.
10. Возбуждение и предварительное расследование дел о преступлениях несовершеннолетних.- Волгоград, 1982.
11. Вуколов В.К. Производство по делам несовершеннолетних.- Ростов-на-Дону, 1982.
12. Ландо А.С. Представители несовершеннолетних обвиняемых в советском уголовном процессе.- Саратов, 1977.

## **Глава 29. Производство о применении принудительных мер медицинского характера**

### **29.1. Общие особенности производства о применении принудительных мер медицинского характера**

#### **29.1.1. Общая характеристика**

Порядок досудебного и судебного производства по применению принудительных мер медицинского характера определяется общими правилами УПК РФ и некоторыми особенностями, которые отражены в главе 51 УПК РФ, а также в ст. ст. 5, 10, 29, 49-51, 109, 128, 129, 133, 136, 151, 162, 163, 195, 196, 203, 208, 237, 238, 253, 299, 308, 352, 397 УПК РФ.

Производство о применении принудительных мер медицинского характера от обычного порядка досудебного и судебного производства отличается:

- 1) обязательным производством по данной категории дел предварительного следствия (ч. 1 ст. 434 УПК РФ);



2) обязательным участием в деле защитника (п. 3 ч. 1 ст. 51, 438 УПК РФ);

3) участием в деле законного представителя лица, в отношении которого ведется производство о применении принудительной меры медицинского характера (ст. 437 УПК РФ);

4) наличием дополнительных обстоятельств, подлежащих доказыванию по каждому уголовному делу (ст. 434 УПК РФ);

5) возможностью выделения уголовного дела в отношении невменяемого или лица чье психическое расстройство наступило после совершения преступления (ст. 436 УПК РФ)<sup>483</sup>;

6) возможность помещения подозреваемого или обвиняемого в психиатрический стационар (ст. ст. 108, 203, 435 УПК РФ) ;

7) возможностью прекращения уголовного дела в случаях, когда характер совершенного деяния и психическое расстройство лица не связаны с опасностью для него или других лиц либо возможностью причинения им иного существенного вреда (п. 1 ч. 1 ст. 439 УПК РФ)<sup>484</sup>,

8) невозможностью окончания предварительного расследования обвинительным заключением и возможностью вынесения постановления о направлении уголовного дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера (ч. 1 ст. 439 УПК РФ);

9) особенностями судебного следствия по этим делам (ч. 2 ст. 441 УПК РФ);

10) наличием специальных вопросов, разрешаемых судом при принятии решения по уголовному делу (ст. 442 УПК РФ);

11) невозможностью вынесения судом по делу приговора и возможностью вынесения постановления об освобождении этого лица от уголовной ответственности или от наказания и о применении к нему принудительных мер медицинского характера (ст. 443 УПК РФ);

12) особым кругом лиц, имеющих право на обжалование постановления суда (ст. 444 УПК РФ). К числу таковых отнесены только защитник, потерпевший и его представитель (законный представитель), законный представитель или близкий родственник лица, в отношении которого рассматривалось уголовное дело, а также прокурор;

13) возможностью принятия решения о направлении прокурору уголовного дела для производства предварительного расследования в общем порядке (ст. 446 УПК РФ).

Приведенный перечень особенностей производства о применении принудительных мер медицинского характера не является исчерпывающим.

---

<sup>483</sup> О выделении уголовного дела см. подробнее раздел «Выделение уголовного дела» главы 11 настоящего учебника.

<sup>484</sup> Подробнее о правилах принятия указанного решения см. раздел «Обстоятельства, дающие следователю право освободить лицо, совершившее преступление, от уголовной ответственности» главы 15 настоящего учебника.

### 29.1.2. Основания производства о применении принудительных мер медицинского характера

Уголовно-процессуальное производство о применении принудительных мер медицинского характера, осуществляется в отношении:

- 1) лица, совершившего запрещенное уголовным законом деяние в состоянии невменяемости,
- 2) лица, у которого после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение наказания или его исполнение.

**Юридическим основанием** применения принудительных мер медицинского характера по всем делам является соответствующее постановление суда.

**Фактическое основание** применения принудительных мер медицинского характера к первой группе лиц, совершивших общественно опасное деяние, - это такая совокупность содержащихся в деле доказательств, которая позволяет констатировать, что:

- 1) совершено деяние, запрещенное уголовным законом;
- 2) лицо, совершившее это деяние, является невменяемым либо у него после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение наказания или его исполнение;
- 3) в силу характера содеянного и своего болезненного состояния данное лицо представляет опасность для себя или других лиц либо может причинить иной существенный вред.

Аналогичны и фактические основания производства о применении принудительных мер медицинского характера. К нему приступает следователь. Специального постановления при этом выносить не требуется.

### 29.1.3. Обстоятельства, подлежащие доказыванию

Обстоятельства предмета доказывания по делам о запрещенных уголовным законом деяниях, а также о преступлениях лиц, у которых психическое расстройство наступило после совершения преступления, помимо сведений, устанавливаемых по всем делам, должны включать:

- 1) время, место, способ и другие обстоятельства совершенного деяния;
- 2) совершено ли деяние, запрещенное уголовным законом, данным лицом;
- 3) характер и размер вреда, причиненного деянием;
- 4) наличие у данного лица психических расстройств в прошлом, степень и характер психического заболевания в момент совершения деяния, запрещенного уголовным законом, или во время производства по уголовному делу;
- 5) связано ли психическое расстройство лица с опасностью для него или других лиц либо возможностью причинения им иного существенного вреда;

6) возможность (невозможность) назначения (исполнения) лицу, совершившему запрещенное уголовным законом деяние, наказания;

7) обстоятельства, способствовавшие совершению деяния, запрещенного уголовным законом.

Указанные обстоятельства устанавливаются путем производства всего комплекса следственных действий, предусмотренных уголовно-процессуальным законом (осмотры, обыски, выемки, допросы и т.п.).

29.1.4. Процессуальный статус законного представителя лица, в отношении которого ведется производство о применении принудительной меры медицинского характера

В качестве законного представителя лица, в отношении которого ведется производство о применении принудительной меры медицинского характера, к участию в деле специальным постановлением следователя, прокурора либо суда допускаются родители, усыновители, опекуны или попечители лица, страдающего психическим расстройством, представители учреждений или организаций, на попечении которых он находится (ч. 1 ст. 437 УПК РФ).

Законный представитель лица, в отношении которого ведется производство о применении принудительной меры медицинского характера, может быть допущен к участию в уголовном деле с того момента, когда в его представляемый, в случае расследования дела в обычном порядке, обладал бы статусом подозреваемого или обвиняемого, а, исходя из содержания ч. 1 ст. 191 УПК РФ, - и допрашиваемого свидетеля. При допуске к участию в уголовном деле им разъясняются их права, обязанности и ответственность, о чем составляется протокол (ч. 3 ст. 437 УПК РФ). Суд, прокурор, следователь, дознаватель обязаны обеспечивать законным представителям возможность осуществления этих прав (ч. 1 ст. 11 УПК РФ).

Законный представитель лица, в отношении которого ведется производство о применении принудительной меры медицинского характера, вправе:

- 1) знать свои права и обязанности (ч. 1 ст. 11 УПК РФ);
- 2) знать, в совершении какого деяния, запрещенного уголовным законом, уличается представляемое им лицо;
- 3) заявлять ходатайства и отводы;
- 4) представлять доказательства;
- 5) участвовать с разрешения следователя в следственных действиях, производимых по его ходатайству или ходатайству защитника представляемого им лица;
- 6) знакомиться с протоколами следственных действий, в которых он принимал участие, и делать письменные замечания о правильности и полноте сделанных в них записей;
- 7) по окончании предварительного расследования знакомиться со всеми материалами уголовного дела, выписывать из него любые сведения

и в любом объеме, в том числе с использованием технических средств, получать копию постановления о прекращении уголовного дела или направлении уголовного дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера;

- 8) участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела;
- 9) обжаловать действия (бездействие) и решения следователя, прокурора и суда;
- 10) получать копии обжалуемых решений;
- 11) знать о принесенных по уголовному делу жалобах и представлениях и подавать на них возражения;
- 12) участвовать в заседании судов апелляционной, кассационной и надзорной инстанций.

#### 29.1.5. Особенности досудебного производства о применении принудительных мер медицинского характера

Предварительная проверка заявления (сообщения) о запрещенном уголовным законом деянии невменяемого, осуществляется так же как и в обычном порядке на основе положений, закрепленных в главах 19 и 20 УПК РФ. Поводы и основания для возбуждения уголовного дела по такого рода происшествиям такие же, как во всех других случаях. Если из повода или материалов проверки следует факт психического расстройства лица, совершившего деяние, должно быть возбуждено уголовное дело и лишь затем собраны доказательства, подтверждающие его виновность или невиновность.

Нельзя отказывать в возбуждении уголовного дела за отсутствием состава преступления (нет субъекта) даже тогда, когда заведомо известно, что лицо уже лечилось в психиатрической больнице, что подобные действия им осуществляются не в первый раз. Уголовное дело должно быть возбуждено и проведено предварительное расследование в целях применения в последующем к такому лицу принудительных мер медицинского характера.

Отказ в возбуждении уголовного дела может иметь место только тогда, когда:

- 1) деяния, о котором сообщено в компетентный орган, вообще не было;
- 2) деяния, о котором сообщено в компетентный орган, не является общественно опасным;
- 3) правонарушитель, бесспорно, не является опасным для общества.

Если по фактам совершения общественно опасных деяний невменяемыми, а также преступлений - лицами, заболевшими душевной болезнью после совершения преступления, расследование начинается органом дознания, то при установлении психического расстройства у лица, совершившего запрещенное уголовным законом деяние, дело для дальнейшего расследования должно быть направлено следователю. Орган дознания в пределах своей подведомственности вправе возбудить уголовное дело в

отношении деяния, совершенного лицом, страдающим психическим заболеванием, но расследование им такого происшествия должно быть ограничено неотложными следственными действиями.

Статьей 151 УПК РФ прямо не оговорено, каким органом предварительного следствия должно производиться предварительное расследование по уголовным делам в отношении лиц, совершивших запрещенное уголовным законом деяние в состоянии невменяемости, или лиц, у которых после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение наказания или его исполнение. Когда согласно закреплённым признакам предметной подследственности преступление, признаки которого содержатся в общественно опасном деянии указанного лица, отнесено к подследственности определенного органа предварительного следствия, он и будет производить по делу расследование в полном объеме.

Если же преступление, признаки которого содержатся в деянии, совершенном невменяемым, или лицом, у которого после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение наказания или его исполнение, в обычном порядке подследственно органу дознания, кто будет проводить по нему предварительное следствие решает прокурор.

Определенные трудности расследования рассматриваемой категории дел порождаются тем, что при этом:

- нет такого вида доказательства, как показания обвиняемого;
- отсутствуют ходатайства обвиняемого, которые могли бы способствовать всестороннему исследованию дела;
- у следователя как правило отсутствует опыт рассмотрения подобной категории дел, из-за их редкой встречаемости.

Однако все это не устраняет возможности производства в отношении душевнобольного задержания и избрания меры пресечения.

В связи с тем, что лицо, совершившее запрещенное уголовным законом деяние в состоянии невменяемости, не несет за свои действия уголовной ответственности, а лицо, у которого после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение наказания или его исполнение, во время производства по делу не отдает отчета в своих действиях и не может руководить ими, в отношении них не выносятся постановления о привлечении в качестве обвиняемого, не предъявляется обвинение, не производится допрос в качестве обвиняемых и по окончании следствия они не знакомятся с материалами законченного производства.

В случаях, когда в совершении запрещенного уголовным законом деяния наряду с психически больным принимали участие лица, не страдающие расстройством душевной деятельности, привлечение последних в качестве обвиняемых и ознакомление их с материалами дела производится в общем порядке.

Материалы на невменяемого или лицо, заболевшее душевной болезнью после совершения преступления, если это возможно без ущерба для полноты расследования, выделяются в отдельное производство. В случае же невозможности выделения в отношении него дела в отдельное производство, предварительное следствие приостанавливается по всему делу, до выхода лица, совершившего запрещенное уголовным законом деяние, из болезненного состояния.

По данной категории дел законный представитель может отказаться от ознакомления с материалами уголовного дела, а защитник такой возможности не имеет. В целях обеспечения невменяемому права на защиту следователь должен принять все возможные со своей стороны меры, вплоть до замены адвоката, в целях того, чтобы защитник ознакомился с материалами уголовного дела, вне зависимости от того будет или нет само лицо, совершившее запрещенное уголовным законом деяние, знакомиться с материалами уголовного дела.

Предварительное расследование по делам о невменяемых, а также о преступлениях лиц, у которых психическое расстройство наступило после совершения преступления, оканчивается прекращением дела производством либо направлением его в суд для рассмотрения вопроса о применении принудительных мер медицинского характера<sup>485</sup>.

Когда лицо заболело душевной болезнью после совершения преступления, заболевание носит временный непродолжительный характер и оно не опасно для общества, предварительное расследование не завершается, а приостанавливается по п. 4 ч. 1 ст. 208 УПК РФ.

Прекращается дело при наличии установленных законом общих оснований (ст. 24, 27 УПК РФ), а также при наличии специфического, предусмотренного только п. 1 ч. 1 ст. 439 УПК РФ<sup>486</sup>.

#### 29.1.6. Специфика судебного производства о применении принудительных мер медицинского характера

В судебное заседание вызываются потерпевшие, свидетели, законные представители, эксперты. Вопрос о вызове лица, о котором рассматривается дело, решается с учетом мнений эксперта-психиатра. Это не обязанность, а право судьи.

Разбирательство дела о применении принудительных мер медицинского характера производится в открытом судебном заседании по общим правилам уголовного судопроизводства с обязательным участием прокурора и защитника. Несоблюдение этого правила - нарушение норм уго-

---

<sup>485</sup> О направлении дела в суд для рассмотрения вопроса о применении принудительных мер медицинского характера см. раздел «Направление дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера» главы 15 настоящего учебника.

<sup>486</sup> О данном основании прекращения уголовного дела см. раздел «Доказательства отсутствия для общества, себя или других лиц опасности, проистекающей со стороны лица, совершившего общественно опасное деяние, исходя из характера этого деяния и его психического расстройства лица» главы 15 настоящего учебника.

ловно-процессуального закона, а значит, может иметь следствием возвращение дела на новое судебное рассмотрение.

В ходе судебного разбирательства по рассмотрению вопроса о применении принудительных мер медицинского характера исследуются и разрешаются следующие вопросы:

- 1) имело ли место деяние, запрещенное уголовным законом;
- 2) совершило ли деяние лицо, в отношении которого рассматривается данное уголовное дело;
- 3) совершено ли деяние лицом в состоянии невменяемости;
- 4) наступило ли у данного лица после совершения преступления психическое расстройство, делающее невозможным назначение наказания или его исполнение;
- 5) представляет ли психическое расстройство лица опасность для него или других лиц либо возможно ли причинение данным лицом иного существенного вреда;
- 6) подлежит ли применению принудительная мера медицинского характера и какая именно.

Суд должен проверить доказательства, устанавливающие или опровергающие совершение данным лицом запрещенного уголовным законом деяния, заслушать заключение экспертов о его психическом состоянии и проверить другие обстоятельства, имеющие существенное значение для разрешения вопроса о применении принудительных мер медицинского характера.

Между тем рекомендации экспертов-психиатров о принудительной мере медицинского характера, подлежащей применению к невменяемому, совершившему запрещенное уголовным законом деяние, не являются обязательными для суда. Как и любое другое доказательство по делу они подлежат оценке<sup>487</sup>.

Структура судебного разбирательства по данной категории дел специфична. Судебное следствие здесь начинается с изложения прокурором доводов о необходимости применения к лицу, которое признано невменяемым или у которого наступило психическое расстройство, принудительной меры медицинского характера. По данной категории дел нет последнего слова подсудимого. После прений сторон суд удаляется в совещательную комнату для вынесения постановления.

Если лицо, совершившее уголовно наказуемое деяние, имеет психические недостатки, которые, однако, не лишают его возможности отдавать себе отчет в своих действиях и руководить ими, оно привлекается к уголовной ответственности в общем порядке. Между тем в УК РФ прямо закреплено, что психическое расстройство, не исключающее вменяемости, обязательно должно учитываться судом при назначении наказания.

---

<sup>487</sup> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 17 февраля 1992 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ.- 1993. № 6.

Законом предусмотрены дополнительные гарантии прав и законных интересов таких лиц в уголовном процессе.

Вид принудительной меры медицинского характера всегда избирается судом с учетом тяжести психического заболевания лица, а также характера и степени общественной опасности совершенного им деяния.

Гражданский иск в уголовном деле о лице, совершившем преступление или заболевшем после этого душевной болезнью, остается без рассмотрения, ибо согласно УПК РФ гражданский иск разрешается только приговором, а не постановлением суда.

### ***29.2. Прекращение, изменение и продление применения принудительной меры медицинского характера***

При наличии к тому оснований применение принудительных мер медицинского характера может быть прекращено, изменено или продлено на следующие 6 месяцев. Данные решения принимаются судом, вынесшим постановление о применении принудительной меры медицинского характера, или судом по месту применения этой меры.

Поводом к рассмотрению судом вопроса о прекращении, изменении или продлении применения принудительной меры медицинского характера являются:

- 1) подтвержденное медицинским заключением ходатайство администрации психиатрического стационара;
- 2) ходатайство законного представителя лица, признанного невменяемым;
- 3) ходатайство защитника данного лица.

Законный представитель лица, к которому применена принудительная мера медицинского характера, администрация психиатрического стационара, защитник и прокурор извещаются о дне и месте проведения судебного разбирательства. Причем участие защитника и прокурора в судебном заседании обязательно. Неявка же других лиц не препятствует рассмотрению уголовного дела.

Во время судебного заседания исследуются ходатайство, медицинское заключение, заслушивается мнение лиц, участвующих в судебном заседании, а в случае необходимости назначается судебная экспертиза, истребуются документы, производится допрос лица, в отношении которого решается вопрос о прекращении, об изменении или о продлении применения принудительной меры медицинского характера.

После исследования вышеуказанных носителей информации суд удаляется в совещательную комнату, где выносится постановление о прекращении, об изменении или о продлении, а равно об отказе в прекращении, изменении или продлении применения принудительной меры медицинского характера.

Данное постановление подлежит обжалованию в кассационном порядке.



### **29.3. Возобновление уголовного дела в отношении лица, к которому применена принудительная мера медицинского характера**

Лицо, у которого после совершения преступления наступило психическое расстройство, и к которому была применена принудительная мера медицинского характера, может через какое-то время выздороветь. Если данный факт подтвержден медицинским заключением, суд в порядке процедуры, предусмотренной для разрешения вопросов связанных с исполнением приговора, рассматривает возможность прекращения применения к данному лицу принудительной меры медицинского характера, выносит соответствующее постановление и решает вопрос о направлении прокурору уголовного дела для производства предварительного расследования в общем порядке.

В случае если затем такому обвиняемому будет назначаться наказание, время, в течение которого в отношении него применялись принудительные меры медицинского характера, засчитывается в срок наказания из расчета один день пребывания в психиатрическом стационаре за один день лишения свободы (ст. 103 УК РФ).

### **29.4. Контрольные вопросы**

1. Каковы общие особенности производства о применении принудительных мер медицинского характера?
2. Каковы основания производства о применении принудительных мер медицинского характера?
3. К какой категории граждан применяются принудительные меры медицинского характера?
4. Каковы обстоятельства, подлежащие доказыванию, по данной категории дел?
5. Каков процессуальный статус законного представителя лица, в отношении которого ведется производство о применении принудительной меры медицинского характера?
6. Каковы особенности досудебного производства о применении принудительных мер медицинского характера?
7. Каковы особенности судебного производства о применении принудительных мер медицинского характера?
8. Каковы правила прекращения, изменения и продления принудительной меры медицинского характера?
9. Каков порядок возобновления дела в отношении лица, к которому применена принудительная мера медицинского характера?

### **29.5. Рекомендованная литература**

1. Колмаков П.А. Правовое регулирование принудительных мер медицинского характера.- Сыктывкар, 1999.
2. Колмаков П.А. Сущность, цели и виды принудительных мер медицинского характера.- Сыктывкар, 1999.

3. Ковтун Н.Н. Производство по применению принудительных мер медицинского характера.- Н.Новгород, 1998.
4. Рыжаков А.П. Производство по применению принудительных мер медицинского характера.- М.: Инф.-издат. дом "Филинь", 1997. -120с.
5. Комарова Н.А., Сидорова Н.А. Производство по применению принудительных мер медицинского характера.- СПб., 1996.
6. Яцкевич А.Г. Процессуальное положение лиц, участвующих в производстве по применению принудительных мер медицинского характера.- М., 1992.
7. Николюк В.В., Кальницкий В.В. Уголовно-процессуальная деятельность по применению принудительных мер медицинского характера.- Омск, 1990.
8. Михайлова Т.А. Производство по применению принудительных мер медицинского характера.- М., 1987.
9. Галаган А.И. Особенности расследования органами внутренних дел общественно опасных деяний лиц, признаваемых невменяемыми.- Киев, 1986.
10. Дергай Б.И. Особенности расследования по делам невменяемых.- Волгоград, 1976.
11. Протченко Б.А. Принудительные меры медицинского характера.- М., 1976.
12. Колмаков П.А. О совершенствовании законодательства по применению принудительных мер медицинского характера// Вестник ЛГУ.- 1985. № 6. С.79-83.

## **Глава 30. Особенности производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц**

### ***30.1. Категории лиц, в отношении которых применяется особый порядок производства по уголовным делам***

Особый порядок производства предусмотрен по уголовным делам в отношении лиц, обладающих определенным статусом неприкосновенности. К их числу относятся:

- 1) член Совета Федерации и депутата Государственной Думы, депутат законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта Российской Федерации, депутат, член выборного органа местного самоуправления, выборного должностного лица органа местного самоуправления;
- 2) судья Конституционного Суда РФ, судья федерального суда общей юрисдикции или федерального арбитражного суда, мировой судья и судья конституционного (уставного) суда субъекта Российской Федерации, присяжный или арбитражный заседатель в период осуществления им правосудия;
- 3) Председатель Счетной палаты РФ, его заместитель и аудиторы Счетной палаты РФ;

- 4) Уполномоченный по правам человека в РФ;
- 5) Президент РФ, прекративший исполнение своих полномочий, а также кандидат в Президенты РФ;
- 6) прокурор;
- 7) следователь;
- 8) адвокат;
- 9) члена избирательной комиссии, комиссии референдума с правом решающего голоса (ст. 447 УПК РФ).

Определенные особенности имеет, кроме того, уголовно-процессуальное производство, осуществляемое в отношении:

- зарегистрированных кандидатов, то есть лиц, которые зарегистрированы соответствующей избирательной комиссией в качестве кандидата (претендента на замещаемую посредством прямых выборов должность или на членство в органе (палате органа) государственной власти или органе местного самоуправления) (ч. 4 ст. 41 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации»);
- инспекторов Счетной палаты при выполнении ими служебных обязанностей (ч. 3 ст. 29 Федерального закона «О Счетной палате Российской Федерации»).

### ***30.2. Возбуждение уголовного дела в отношении отдельной категории граждан и привлечение их в качестве обвиняемых***

В целях обеспечения дополнительных гарантий соблюдения прав и законных интересов некоторых категорий граждан УПК РФ, а также ряд других законов РФ предусмотрел дополнительные требования к порядку возбуждения в отношении них уголовного дела. Обычно данные дополнительные условия вынесения процессуального решения применяются при возбуждении уголовного дела. Однако если уголовное дело было возбуждено не в отношении данного, а в отношении другого лица или же по факту совершения деяния, содержащего признаки преступления, эти условия должны соблюдаться при привлечении лица, обладающего статусом неприкосновенности в качестве обвиняемого.

Так, решение о возбуждении уголовного дела в отношении конкретного лица, либо о привлечении его в качестве обвиняемого, если уголовное дело было возбуждено не в отношении данного лица, принимается:

1) в отношении члена Совета Федерации и депутата Государственной Думы - Генеральным прокурором РФ на основании заключения коллегии, состоящей из трех судей Верховного Суда РФ, о наличии в действиях члена Совета Федерации или депутата Государственной Думы признаков преступления и с согласия соответственно Совета Федерации или Государственной Думы (п. 1 ч. 1 ст. 448 УПК РФ);

2) в отношении Генерального прокурора РФ - прокурором, на которого в соответствии с Федеральным законом «О прокуратуре Российской Федерации» в этом случае возлагается исполнение обязанностей Гене-

рального прокурора РФ на основании заключения коллегии, состоящей из трех судей Верховного Суда РФ, принятого по представлению Президента РФ, о наличии в действиях Генерального прокурора РФ признаков преступления (п. 2 ч. 1 ст. 448 УПК РФ);

3) в отношении судьи Конституционного Суда РФ - Генеральным прокурором РФ на основании заключения коллегии, состоящей из трех судей Верховного Суда РФ, о наличии в действиях судьи признаков преступления и с согласия Конституционного Суда РФ (п. 3 ч. 1 ст. 448 УПК РФ);

4) в отношении судьи Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ, верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области и суда автономного округа, федерального арбитражного суда, окружного (флотского) военного суда - Генеральным прокурором РФ на основании заключения коллегии, состоящей из трех судей Верховного Суда РФ, о наличии в действиях судьи признаков преступления и с согласия Высшей квалификационной коллегии судей РФ (п. 4 ч. 1 ст. 448 УПК РФ);

5) в отношении иных судей - Генеральным прокурором РФ на основании заключения коллегии, состоящей из трех судей верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области и суда автономного округа, военного суда соответствующего уровня, о наличии в действиях судьи признаков преступления и с согласия соответствующей квалификационной коллегии судей (п. 5 ч. 1 ст. 448 УПК РФ);

6) в отношении Председателя Счетной палаты РФ, его заместителя и аудиторов Счетной палаты РФ - Генеральным прокурором РФ (п. 6 ч. 1 ст. 448 УПК РФ). Однако они не могут быть привлечены к уголовной ответственности без согласия той палаты Федерального Собрания РФ, которая их назначила на должность в Счетную палату (ч. 1 ст. 29 Федерального закона «О Счетной палате Российской Федерации»);

7) в отношении Уполномоченного по правам человека в РФ - Генеральным прокурором РФ (п. 7 ч. 1 ст. 448 УПК РФ);

8) в отношении Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий, а также кандидата в Президенты РФ - Генеральным прокурором РФ (п. 8 ч. 1 ст. 448 УПК РФ);

9) в отношении депутата законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта Российской Федерации - прокурором субъекта Российской Федерации на основании заключения коллегии, состоящей из трех судей верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области и суда автономного округа (п. 9 ч. 1 ст. 448 УПК РФ);

10) в отношении следователя, адвоката - прокурором на основании заключения судьи районного суда, а в отношении прокурора - вышестоящим прокурором на основании заключения судьи районного суда или гарнизонного военного суда по месту совершения деяния, содержащего признаки преступления (п. 10 ч. 1 ст. 448 УПК РФ);

11) в отношении депутата, члена выборного органа местного самоуправления, выборного должностного лица органа местного самоуправления - прокурором субъекта Российской Федерации (п. 11 ч. 1 ст. 448 УПК РФ);

12) в отношении члена избирательной комиссии, комиссии референдума с правом решающего голоса - прокурором субъекта Российской Федерации, а члена Центральной избирательной комиссии РФ с правом решающего голоса, председателя избирательной комиссии субъекта Российской Федерации - Генеральным прокурором РФ (п. 12 ч. 1 ст. 448 УПК РФ).

Особый порядок привлечения лица к уголовной ответственности распространяется не только на лиц, перечисленных в ст. 448 УПК РФ. Статусом неприкосновенности, хотя и временным, обладает также инспектор Счетной палаты. Без согласия Коллегии Счетной палаты он не может быть привлечен к уголовной ответственности в дни, когда им выполняются служебные обязанности (ч. 3 ст. 29 Федерального закона «О Счетной палате Российской Федерации»).

Согласно ч. 6 ст. 42 Федерального закона «О выборах Президента РФ» зарегистрированный кандидат на должность Президента РФ не может быть без согласия Генерального прокурора РФ привлечен к уголовной ответственности. При даче такого согласия Генеральный прокурор РФ немедленно извещает об этом Центральную избирательную комиссию РФ. Несомненно, когда Генеральный прокурор РФ сам выносит постановление о привлечении зарегистрированного кандидата в Президенты РФ в качестве обвиняемого, он лишь извещает об этом Центральную избирательную комиссию РФ. Другое дело, когда Генеральный прокурор РФ возбуждал уголовное дело в отношении данного кандидата, а дальнейшее расследование по делу проводит следователь прокуратуры. В такой ситуации, прежде чем вынести постановление о привлечении зарегистрированного кандидата на должность Президента РФ в качестве обвиняемого, следователь должен получить на это согласие от Генерального прокурора РФ. Генеральный прокурор РФ в свою очередь сразу после того, как дал такое согласие, немедленно извещает об этом Центральную избирательную комиссию РФ.

Зарегистрированный кандидат, то есть лицо, которое зарегистрировано соответствующей избирательной комиссией в качестве кандидата (претендента на замещаемую посредством прямых выборов должность или на членство в органе (палате органа) государственной власти или органе местного самоуправления), не может быть привлечен к уголовной ответственности без согласия прокурора (соответственно уровню выборов) (ч. 4 ст. 41 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации»).

Поэтому зарегистрированный кандидат в депутаты Государственной Думы Федерального Собрания РФ не может быть привлечен к уго-

ловной ответственности без согласия Генерального прокурора РФ. Давая такое согласие, Генеральный прокурор РФ немедленно должен известить об этом избирательную комиссию, зарегистрировавшую кандидата (ч. 7 ст. 50 Федерального закона «О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации»).

По правилу ч. 4 ст. 41 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» постановление о привлечении в качестве обвиняемого зарегистрированного кандидата в депутаты в выборный орган местного самоуправления, на должность выборного должностного лица местного самоуправления может быть вынесено с согласия прокурора района (города). Однако следует помнить, что на территории муниципального образования он может быть привлечен к уголовной ответственности только с согласия прокурора субъекта Российской Федерации (ст. 24 «Временного положения о проведении выборов депутатов представительных органов местного самоуправления и выборных должностных лиц местного самоуправления в субъектах Российской Федерации, не обеспечивших реализацию конституционных прав граждан РФ избирать и быть избранными в органы местного самоуправления»).

### ***30.3. Особенности досудебного производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц***

Досудебное производство по уголовным делам в отношении отдельных категорий должностных и иных лиц имеет свои особенности, которые выражаются в дополнительных условиях принятия следующих процессуальных решений:

- 1) задержания в порядке ст. ст. 91 и 92 УПК РФ;
- 2) избрания меры пресечения;
- 3) производства отдельных следственных действий и сопутствующих им мер процессуального принуждения;
- 4) привлечения в качестве обвиняемого;
- 5) направления уголовного дела в суд.

Так, в соответствии с требованиями ст. 449 УПК РФ, не подлежит задержанию в порядке ст. ст. 91 и 92 УПК РФ, за исключением случаев задержания на месте преступления:

- 1) член Совета Федерации,
- 2) депутат Государственной Думы,
- 3) судья федерального суда,
- 4) мировой судья,
- 5) Председатель Счетной палаты РФ, его заместитель и аудитор Счетной палаты РФ,
- 6) Уполномоченный по правам человека в РФ,
- 7) Президент РФ, прекративший исполнение своих полномочий,
- 8) прокурор.

Однако неприкосновенность должностных лиц применительно к институту задержания урегулирована не только УПК РФ, а по некоторой категории лиц вообще не УПК РФ, а другими нормативно-правовыми актами. К примеру, зарегистрированные кандидаты в депутаты представительного органа местного самоуправления; зарегистрированные кандидаты на должность выборного должностного лица местного самоуправления на территории муниципального образования не могут быть задержаны в порядке ст. ст. 91 и 92 УПК РФ без получения на то согласия прокурора субъекта Российской Федерации (ч. 4 ст. 24 «Временного положения о проведении выборов депутатов представительных органов местного самоуправления и выборных должностных лиц местного самоуправления в субъектах Российской Федерации, не обеспечивших реализацию конституционных прав граждан РФ избирать и быть избранными в органы местного самоуправления»).

Положения ст. 450 УПК РФ не предусматривают специальных требований к порядку проведения следственных и иных процессуальных действий в отношении лиц, перечисленных в ч. 1 ст. 447 УПК РФ, если были соблюдены требования закона к процедуре возбуждения в отношении них уголовного дела или превлечения в качестве обвиняемого.

Дополнительные гарантии неприкосновенности данной категории лиц указанной статьей введены лишь для тех случаев, когда, во-первых, уголовное дело в отношении него не было возбуждено и такое лицо не было привлечено в качестве обвиняемого, во-вторых, в отношении лица принимается решение о производстве следственного или иного процессуального действия, которое согласно УПК РФ может быть осуществлено не иначе как на основании судебного решения. В приведенной ситуации по общему правилу рассматриваемое процессуальное действие производится с согласия суда, указанного в ч. 1 ст. 448 УПК РФ.

Более того, на исполнение судебного решения о заключении под стражу члена Совета Федерации, депутата Государственной Думы, Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий, Уполномоченного по правам человека в РФ или о производстве у кого-либо из них обыска должно быть истребовано согласие Совета Федерации или Государственной Думы. УПК РФ предусмотрены также дополнительные гарантии неприкосновенности судьи Конституционного Суда РФ, судьи иного суда. В отношении названных должностных лиц мера пресечения заключение под стражу может быть исполнена только с согласия на то соответственно Конституционного Суда РФ или квалификационной коллегии судей.

Приведенные правила закреплены в ст. ст. 449 и 450 УПК РФ. Между тем особенности досудебного производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц урегулированы не только данными нормами права. Так, в ч. 3 ст. 19 Федерального закона «О статусе члена Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания РФ» обращается внимание на то, что неприкосновенность

члена Совета Федерации и депутата Государственной Думы распространяется на занимаемые ими жилые и служебные помещения, используемые ими личные и служебные транспортные средства, средства связи, принадлежащие им документы и багаж, на их переписку.

Неприкосновенны также и судьи. Неприкосновенность судьи включает в себя неприкосновенность личности, неприкосновенность занимаемых им жилых и служебных помещений, используемых им личных и служебных транспортных средств, принадлежащих ему документов, багажа и иного имущества, тайну переписки и иной корреспонденции (телефонных переговоров, почтовых, телеграфных, других электрических и иных принимаемых и отправляемых судьей сообщений) (ч. 1 ст. 16 Закона РФ «О статусе судей в Российской Федерации»).

Решение об избрании в отношении судьи в качестве меры пресечения заключения под стражу принимается:

- в отношении судьи Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ, верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда, федерального арбитражного суда - судебной коллегией в составе трех судей Верховного Суда РФ по ходатайству Генерального прокурора РФ;

- в отношении судьи иного суда - судебной коллегией в составе трех судей соответственно верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа по ходатайству Генерального прокурора РФ (ч. 6 ст. 16 Закона РФ «О статусе судей в Российской Федерации»).

Когда в отношении должностного лица не возбуждено уголовное дело и он не привлечен в качестве обвиняемого, процессуальные (следственные) действия, осуществляемые в соответствии с УПК РФ не иначе как на основании судебного решения, принимается:

- 1) в отношении члена Совета Федерации или депутата Государственной Думы — с согласия коллегии, состоящей из трех судей Верховного Суда РФ, и соответственно Совета Федерации или Государственной Думы;

- 2) в отношении Генерального прокурора РФ, судьи Конституционного Суда РФ, судьи Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ, верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области и суда автономного округа, федерального арбитражного суда, окружного (флотского) военного суда — с согласия коллегии, состоящей из трех судей Верховного Суда РФ;

- 3) в отношении иных судей — с согласия коллегии, состоящей из трех судей верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области и суда автономного округа, военного суда соответствующего уровня;



4) в отношении депутата законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта Российской Федерации — с согласия коллегии, состоящей из трех судей верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области и суда автономного округа.

Неприкосновенность Уполномоченного по правам человека в РФ распространяется на его жилое и служебное помещения, багаж, личное и служебное транспортные средства, переписку, используемые им средства связи, а также на принадлежащие ему документы (ч. 1 ст. 12 Федерального конституционного закона «Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации»). Уполномоченному по правам человека в РФ предоставлено право отказаться от дачи свидетельских показаний по уголовному делу об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с выполнением его обязанностей (ч. 2 ст. 24 Федерального конституционного закона «Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации»).

Частью 2 ст. 42 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации» не допускаются привод прокурора и следователя прокуратуры.

Зарегистрированный кандидат, то есть лицо, которое зарегистрировано соответствующей избирательной комиссией в качестве кандидата (претендента на замещаемую посредством прямых выборов должность или на членство в органе (палате органа) государственной власти или органе местного самоуправления) не может быть без согласия прокурора (соответственно уровню выборов) арестован. При даче согласия на арест прокурор обязан известить об этом избирательную комиссию, зарегистрировавшую кандидата (ст. 2, ч. 4 ст. 41 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации»).

Зарегистрированный кандидат на должность Президента РФ не может быть арестован без согласия Генерального прокурора РФ. При даче такого согласия Генеральный прокурор РФ немедленно извещает об этом Центральную избирательную комиссию Российской Федерации (ч. 6 ст. 42 Федерального закона «О выборах Президента Российской Федерации»).

Зарегистрированный кандидат в депутаты Государственной Думы Федерального Собрания РФ также не может быть арестован без согласия Генерального прокурора РФ. При даче такого согласия Генеральный прокурор РФ немедленно извещает об этом избирательную комиссию, зарегистрировавшую кандидата (ч. 7 ст. 50 Федерального закона «О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации»).

Уголовно-процессуальные меры могут быть применены к кандидату в депутаты Государственной Думы Федерального Собрания РФ только по постановлению Верховного Суда РФ (ст. 25 Указа Президента РФ от 21 сентября 1993 «О поэтапной конституционной реформе в Российской Федерации»).

Зарегистрированный кандидат в депутаты представительного органа местного самоуправления; кандидат на должность выборного должностного лица местного самоуправления не может быть на территории муниципального образования арестован без согласия прокурора субъекта Российской Федерации. Меры пресечения или иные уголовно-процессуальные меры на территории муниципального образования могут быть применены к нему только по постановлению суда (ч. 4 ст. 24 «Временного положения о проведении выборов депутатов представительных органов местного самоуправления и выборных должностных лиц местного самоуправления в субъектах Российской Федерации, не обеспечивших реализацию конституционных прав граждан РФ избирать и быть избранными в органы местного самоуправления»).

Следственные действия в отношении адвоката (в том числе в жилых и служебных помещениях, используемых им для осуществления адвокатской деятельности) могут быть произведены только по судебному решению (ч. 3 ст. 8 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»).

#### ***30.4. Рассмотрение уголовного дела в отношении отдельных категорий лиц***

Порядок рассмотрения уголовного дела в суде не зависит от того, какую должность занимает или занимал обвиняемый. Однако некоторая категория должностных лиц в определенной степени имеет право решить, какой суд будет рассматривать его уголовное дело. Так, по заявленному до начала судебного разбирательства ходатайству члена Совета Федерации, депутата Государственной Думы, судьи федерального суда (ст. 452 УПК РФ), мирового судьи и судьи конституционного (уставного) суда Российской Федерации (ч. 3 ст. 1, ч. 11 ст. 16 Закона РФ «О статусе судей в Российской Федерации»), уголовное дело в отношении него будет рассматривать не суд, которому оно подсудно, а Верховный Суд РФ.

#### ***30.5. Контрольные вопросы***

1. В отношении кого применяется особый порядок производства по уголовным делам?
2. Каков порядок возбуждения уголовного дела и привлечения в качестве обвиняемого данных лиц?
3. Каковы особенности досудебного производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц?
4. Имеются ли особенности рассмотрения уголовного дела в отношении отдельных категорий лиц?

#### ***30.6. Рекомендованная литература***

1. Агаев Ф.А., Галузо В.Н. Иммунитеты в российском уголовном процессе.- М.: ТЕИС, 1998.
2. Халиков А. Возбуждение уголовного дела в отношении прокуроров, следователей и адвокатов// Законность.- 2003. № 7.

3. Цветков Ю.А. Иммуниет от уголовного преследования в российском праве// Справочная Система Консультант Плюс: Комментарии Законодательства.- 2002.

4. Руднев В.И. Иммуниеты от уголовного преследования// Журнал российского права.- 1998. № 7.

## **Глава 31. Международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства**

### **31.1. Запрос о правовой помощи**

#### **31.1.1. Общая характеристика**

Запрос о правовой помощи или, иначе, запрос о производстве процессуальных действий – это составленный и направленный в соответствии с требованиями УПК РФ, международным договором Российской Федерации, международным соглашением или на основе принципа взаимности составленный на двух языках (русском и официальном языке государства, куда он направляется) документ, в котором содержится просьба производства на территории другого государства уголовно-процессуального действия (допроса, осмотра, выемки, обыска, судебной экспертизы и др.).

Данный запрос подписывается должностным лицом, его направляющим, удостоверяется гербовой печатью соответствующего органа и содержит:

- 1) наименование органа, от которого исходит запрос;
- 2) наименование и место нахождения органа, в который направляется запрос;
- 3) наименование уголовного дела и характер запроса;
- 4) данные о лицах, в отношении которых направляется запрос, включая данные о дате и месте их рождения, гражданстве, роде занятий, месте жительства или месте пребывания, а для юридических лиц - их наименование и место нахождения;
- 5) изложение подлежащих выяснению обстоятельств, а также перечень запрашиваемых документов, вещественных и других доказательств;
- 6) сведения о фактических обстоятельствах совершенного преступления, его квалификация, текст соответствующей статьи УК, а при необходимости также сведения о размере вреда, причиненного данным преступлением (ст. 454 УПК РФ).

#### **31.1.2. Юридическая сила доказательств, полученных на территории иностранного государства**

Полученные на территории другого государства доказательства пользуются такой же юридической силой, как если бы они были получены на территории Российской Федерации в полном соответствии с требованиями УПК РФ, если они были получены в связи с запросом о правовой помощи в соответствии с международными договорами Российской Фе-

дерации, международными соглашениями или на основе принципа взаимности и поступили с ответом на него (ст. 455 УПК РФ).

31.1.3. Вызов свидетеля, потерпевшего, эксперта, гражданского истца, гражданского ответчика, их представителей, находящихся за пределами территории Российской Федерации

Путем направления запроса о правовой помощи может быть осуществлен вызов с их согласия свидетеля, потерпевшего, эксперта, гражданского истца, гражданского ответчика, их представителей, находящихся за пределами территории Российской Федерации. Вызванные лица обладают определенным статусом неприкосновенности до производства с ними процессуальных действий, во время таковых и в течение 15 суток с момента, когда его присутствие более должностному лицу, его вызвавшему, не требуется. В это время они не могут быть на территории Российской Федерации привлечены в качестве обвиняемых, взяты под стражу или подвергнуты другим ограничениям личной свободы за деяния или на основании приговоров, которые имели место до пересечения ими Государственной границы Российской Федерации. Передаче на территорию Российской Федерации по запросу подлежит и лицо, находящееся под стражей на территории иностранного государства (ст. 456 УПК РФ).

31.1.4. Направление материалов уголовного дела для осуществления уголовного преследования

Иностранный гражданин может совершить на территории Российской Федерации преступление. Если он впоследствии оказался за пределами Российской Федерации, и нет возможности производить с его участием процессуальные действия на территории Российской Федерации, все материалы возбужденного и расследуемого уголовного дела передаются в Генеральную прокуратуру РФ. Последняя решает вопрос об их направлении в компетентные органы иностранного государства для осуществления уголовного преследования.

**31.2. Выдача лица для уголовного преследования или исполнения приговора**

31.2.1. Направление запроса о выдаче лица, находящегося на территории иностранного государства

На основании международного договора Российской Федерации с иностранным государством или письменного обязательства Генерального прокурора РФ выдавать в будущем на основе принципа взаимности этому государству лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации Генеральной прокуратурой РФ компетентному органу иностранного государства может быть направлен запрос о выдаче лица для уголовного преследования или исполнения приговора. Соответственно для подготовки такого запроса органы предварительного расследования направляют необходимые материалы в Генеральную прокуратуру РФ.

Запрос о выдаче должен содержать:

- 1) наименование и адрес запрашивающего органа;
- 2) полное имя лица, в отношении которого направлен запрос о выдаче, дату его рождения, данные о гражданстве, месте жительства или месте пребывания и другие данные о его личности, а также по возможности описание внешности, фотографию и другие материалы, позволяющие идентифицировать личность;
- 3) изложение фактических обстоятельств и правовую квалификацию деяния, совершенного лицом, в отношении которого направлен запрос о выдаче, включая сведения о размере причиненного им ущерба, с приведением текста закона, предусматривающего ответственность за это деяние, и обязательным указанием санкций;
- 4) сведения о месте и времени вынесения приговора, вступившего в законную силу, либо постановления о привлечении в качестве обвиняемого с приложением заверенных копий соответствующих документов.

К запросу о выдаче для уголовного преследования прилагается заверенная копия постановления о заключении под стражу. К запросу о выдаче для исполнения приговора прилагается заверенная копия вступившего в законную силу приговора и справка о неотбытом сроке наказания.

#### 31.2.2. Пределы уголовной ответственности лица, выданного Российской Федерации

Выданное Российской Федерации лицо не может быть задержано, привлечено в качестве обвиняемого, осуждено без согласия государства, его выдавшего, а также передано третьему государству за преступление, совершенное до его выдачи, но не указанное в запросе о выдаче.

Согласия иностранного государства не требуется, только когда:

- 1) выданное им лицо в течение 44 суток со дня окончания уголовного судопроизводства, отбытия наказания или освобождения от него по любому законному основанию могло покинуть, но не покинуло территорию Российской Федерации;
- 2) выданное лицо покидало территорию Российской Федерации, но затем добровольно возвратилось.

#### 31.2.3. Исполнение запроса о выдаче лица, находящегося на территории Российской Федерации

Генеральный прокурор РФ или его заместитель при соблюдении условий, предусмотренных ст. 462 УПК РФ может выдать иностранному государству иностранного гражданина или лицо без гражданства, находящихся на территории Российской Федерации, для уголовного преследования или исполнения приговора. Когда же имеют место обстоятельства, перечисленные в ст. 464 УПК РФ или ст. 465 УПК РФ, он соответственно отказывает в выдаче лица или принимает решение об отсрочке выдачи лица (выдача лица на время).

Выдача лица производится в случаях:

1) если уголовный закон предусматривает за совершение этих деяний наказание в виде лишения свободы на срок свыше одного года или более тяжкое наказание, когда выдача лица производится для уголовного преследования;

2) если лицо, в отношении которого направлен запрос о выдаче, осуждено к лишению свободы на срок не менее шести месяцев или к более тяжкому наказанию;

3) когда иностранное государство, направившее запрос, может гарантировать, что лицо, в отношении которого направлен запрос о выдаче, будет преследоваться только за преступление, которое указано в запросе, и после окончания судебного разбирательства и отбытия наказания сможет свободно покинуть территорию данного государства, а также не будет выслано, передано либо выдано третьему государству без согласия Российской Федерации.

О принятом решении Генеральный прокурор РФ или его заместитель в течение 24 часов письменно уведомляется лицо, в отношении которого оно принято, и разъясняет ему право на обжалование данного решения в верховный суд республики, краевой или областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области или суд автономного округа по месту нахождения данного лица, в порядке ст. 463 УПК РФ. Решение о выдаче вступает в законную силу через 10 суток с момента уведомления лица, в отношении которого оно принято. В случае обжалования решения выдача не производится вплоть до вступления в законную силу судебного решения.

#### 31.2.4. Избрание или применение избранной меры пресечения для обеспечения возможной выдачи лица

Для обеспечения возможной выдачи лица, в отношении которого получен соответствующий запрос иностранного государства, но отсутствует решение судебного органа о заключении его под стражу, необходимо избирать меру пресечения. Решение об избрании меры пресечения для обеспечения возможной выдачи лица принимается прокурором.

Когда к запросу о выдаче лица прилагается решение судебного органа иностранного государства о заключении лица под стражу, прокурор может сам избрать в отношении лица такие меры пресечения как домашний арест или заключение под стражу без подтверждения указанного решения судом Российской Федерации.

#### 31.2.5. Передача выдаваемого лица и предметов

Передача выдаваемого лица происходит в определенном месте и в определенный выдающей стороной день и время. О времени и месте передачи уведомляются компетентные органы иностранного государства. Если в назначенное время и в течение 15 суток после этого выдаваемое лицо не будет принято, то оно может быть освобождено из-под стражи. Если же иностранное государство по не зависящим от него обстоятельст-

вам не может принять лицо, подлежащее выдаче, и уведомляет об этом Российскую Федерацию, или же сама Российская Федерация по не зависящим от нее обстоятельствам не может передать лицо, подлежащее выдаче дата передачи может быть перенесена, но не более, чем на 30 суток. По истечении 30 суток со дня, установленного для его передачи, лицо подлежит освобождению.

Одновременно с передачей выдаваемого лица компетентному органу иностранного государства могут быть переданы предметы, являющиеся орудиями преступления, а также предметы, несущие на себе следы преступления или добытые преступным путем. Если выдача запрашиваемого лица не может состояться, эти предметы могут быть переданы по соответствующему запросу. В определенных ст. 468 УПК РФ случаях передача предметов может быть задержана или же у принимающей стороны испрошено обязательство о возврате предметов по окончании производства по уголовному делу.

### ***31.3. Передача лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является***

#### **31.3.1. Основания передачи лица, осужденного к лишению свободы**

Основаниями передачи лица, осужденного судом одного государства к лишению свободы, для отбывания наказания в другое государство, где одно из сторон является Российская Федерация, являются решение суда по результатам рассмотрения представления федерального органа исполнительной власти, уполномоченного в области исполнения наказаний, либо обращения осужденного или его представителя, а равно компетентных органов иностранного государства в соответствии с международным договором Российской Федерации либо письменным соглашением компетентных органов Российской Федерации с компетентными органами иностранного государства на основе принципа взаимности.

#### **31.3.2. Порядок рассмотрения судом вопросов, связанных с передачей лица, осужденного к лишению свободы**

Вопросы, связанные с передачей лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого это лицо является, рассматриваются судом в порядке и сроки, которые установлены ст.ст. 396, 397 и 399 УПК РФ, с учетом требований ст.ст. 470-472 УПК РФ.

При невозможности рассмотрения судом вопроса о передаче осужденного ввиду неполноты (отсутствия) необходимых сведений судья вправе одно из следующих решений:

- 1) отложить его рассмотрение и запросить недостающие сведения;
- 2) без рассмотрения направить обращение осужденного в компетентный орган Российской Федерации для сбора необходимой информации в соответствии с положениями международного договора Российской Федерации

Федерации, а также для предварительного согласования вопроса о передаче осужденного с компетентным органом иностранного государства.

31.3.3. Основания отказа в передаче лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является

Основания отказа в передаче лица, осужденного судом Российской Федерации к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является, признаются доказательства, подтверждающие одно или несколько из следующих обстоятельств:

1) ни одно из деяний, за которое лицо осуждено, не признается преступлением по законодательству государства, гражданином которого является осужденный;

2) наказание не может быть исполнено в иностранном государстве вследствие:

а) истечения срока давности или по иному основанию, предусмотренному законодательством этого государства;

б) непризнания судом или иным компетентным органом иностранного государства приговора суда Российской Федерации либо признания судом или иным компетентным органом иностранного государства приговора суда Российской Федерации без установления порядка и условий отбывания осужденным наказания на территории иностранного государства;

в) несопоставимости с условием и порядком отбывания осужденным наказания, определенных судом или иным компетентным органом иностранного государства;

3) от осужденного или от иностранного государства не получены гарантии исполнения приговора в части гражданского иска;

4) не достигнуто согласие о передаче осужденного на условиях, предусмотренных международными договорами Российской Федерации;

5) осужденный имеет постоянное место жительства в Российской Федерации.

31.3.4. Порядок разрешения судом вопросов, связанных с исполнением приговора суда иностранного государства

Суд Российской Федерации вправе вынести постановление об отказе в признании приговора суда иностранного государства. Данное решение принимается если при рассмотрении представления (обращения) о передаче гражданина Российской Федерации, осужденного к лишению свободы судом иностранного государства, суд придет к одному из нижеуказанных выводов:

- деяние, за которое осужден гражданин Российской Федерации, не является преступлением по законодательству Российской Федерации



- приговор суда иностранного государства не может быть исполнен в силу истечения срока давности,

- имеет место иное предусмотренное законодательством РФ или международным договором РФ основание.

Во всех остальных случаях суд обязан выносить постановление о признании и об исполнении приговора суда иностранного государства. В названном процессуальном документе указывается:

1) наименование суда иностранного государства, дата и место постановления приговора;

2) сведения о последнем месте жительства осужденного в Российской Федерации, месте его работы и роде занятий до осуждения;

3) описание преступления, в совершении которого осужденный признан виновным, и уголовный закон иностранного государства, на основании которого он осужден;

4) статья УК РФ, предусматривающая ответственность за преступление, совершенное осужденным;

5) вид и срок назначенного наказания (основного и дополнительного), отбытый срок и срок наказания, которое осужденный должен отбыть в Российской Федерации, его начало и окончание, вид исправительного учреждения, порядок возмещения вреда по гражданскому иску.

При вынесении постановления о признании и об исполнении приговора суда иностранного государства суд должен руководствоваться следующими правилами. Во-первых, если по УК РФ за данное преступление предельный срок лишения свободы меньше, чем назначенный по приговору суда иностранного государства, то суд определяет максимальный срок лишения свободы за совершение данного преступления, предусмотренный УК РФ. Если согласно УК РФ лишение свободы не предусмотрено в качестве наказания за совершенное лицом преступление, то суд должен определить иное наказание, наиболее соответствующее наказанию, назначенному по приговору суда иностранного государства, в пределах, установленных УК РФ за данное преступление.

Во вторых, если приговор суда иностранного государства относится к двум или нескольким деяниям, не все из которых являются преступлениями по законодательству Российской Федерации, то суд определяет, какая часть наказания, назначенного по приговору суда иностранного государства, будет применена к деянию, являющемуся преступлением.

Постановление суда обращается к исполнению по закрепленным в ст. 393 УПК РФ общим правилам обращения к исполнению приговоров, определений и постановлений суда.

#### **31.4. Контрольные вопросы**

1. Что такое запрос о правовой помощи?
2. Какова юридическая сила доказательств, полученных на территории иностранного государства?

3. Каким образом осуществляется вызов свидетеля, потерпевшего, эксперта, гражданского истца, гражданского ответчика, их представителей, находящихся за пределами территории Российской Федерации?

4. Каковы пределы уголовной ответственности лица, выданного Российской Федерации?

5. Каким образом исполняется запрос о выдаче лица, находящегося на территории Российской Федерации?

6. Кто и как избирает меру пресечения для обеспечения возможной выдачи лица?

7. Как осуществляется передача выдаваемого лица и предметов?

8. Каков порядок передачи осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является?

### **31.5. Рекомендованная литература**

1. Иммунитеты в российском уголовном процессе/ Под ред. В.Н. Галузо.- М. 1998.

2. Уголовная юстиция: проблемы международного сотрудничества, Под общ. ред. В.М. Савицкого.- М., 1995.

2.Якупов Р.Х., Орлова А.Д., Степанов Е.А. Особенности расследования преступлений с участием иностранных граждан.- М., 1994.

3.Международные нормы и правоприменительная практика в области прав человека.- М., 1993.

**ПРЕДИСЛОВИЕ К ТРЕТЬЕМУ ИЗДАНИЮ..... 1**

**ВСТУПИТЕЛЬНОЕ СЛОВО ..... 4**

**РЕКОМЕНДУЕМАЯ ЛИТЕРАТУРА КО ВСЕМУ КУРСУ УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА ..... 7**

Учебники и краткие курсы: ..... 9

Образцы процессуальных документов: ..... 10

Сборники задач (практикум) ..... 10

## **ГЛАВА 1. ПОНЯТИЕ, СУЩНОСТЬ И НАЗНАЧЕНИЕ УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА.**

**УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО ..... 10**

1.1. Понятие и назначение уголовного процесса ..... 10

1.2. Уголовный процесс и правосудие..... 11

1.3. Стадии уголовного процесса и их система..... 11

1.4. Общая характеристика каждой из стадий уголовного процесса ..... 13

1.4.1. Стадия возбуждения уголовного дела ..... 13

1.4.2. Стадия предварительного расследования ..... 13

1.4.3. Стадия подготовки к судебному заседанию ..... 14

1.4.4. Стадия судебного разбирательства..... 15

1.4.5. Стадия апелляционного производства ..... 16

1.4.6. Стадия кассационного производства ..... 16

1.4.7. Стадия исполнения приговора ..... 17

1.4.8. Стадия надзорного производства ..... 18

1.4.9. Стадия возобновления дел ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств ..... 19

1.5. Взаимосвязь уголовного процесса и оперативно-розыскной деятельности ..... 20

1.6. Уголовно-процессуальное право и его соотношение с другими отраслями права ..... 21

1.7. Уголовно-процессуальные функции и процессуальная форма ..... 22

1.8. Источники уголовно-процессуального права ..... 23

1.8.1. Закон – основной источник уголовно-процессуального права..... 23

1.8.2. Значение международных договоров ..... 24

1.8.3. Значение Указов Президента РФ, указаний Генерального Прокурора РФ и других нормативных актов..... 26

|                                                                                                                             |           |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----------|
| 1.9. Действие уголовно-процессуального закона во времени и в пространстве .....                                             | 26        |
| 1.10. Действие уголовно-процессуального закона в отношении иностранных граждан и лиц<br>без гражданства .....               | 29        |
| 1.11. Аналогия в уголовном процессе .....                                                                                   | 29        |
| 1.12. Контрольные вопросы .....                                                                                             | 30        |
| 1.13. Рекомендованная литература .....                                                                                      | 30        |
| <b>ГЛАВА 2. ПРИНЦИПЫ УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА .....</b>                                                                          | <b>31</b> |
| 2.1. Понятие принципов уголовного процесса .....                                                                            | 31        |
| 2.2. Система принципов уголовного процесса .....                                                                            | 32        |
| 2.3. Принцип законности в уголовном процессе .....                                                                          | 34        |
| 2.4. Принцип осуществления правосудия только судом .....                                                                    | 35        |
| 2.5. Уважение чести и достоинства личности .....                                                                            | 36        |
| 2.6. неприкосновенность личности .....                                                                                      | 36        |
| 2.7. Принцип охраны прав и свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве ...                                    | 38        |
| 2.8. Принцип неприкосновенности жилища .....                                                                                | 40        |
| 2.9. Принцип тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и<br>иных сообщений .....                | 42        |
| 2.10. Принцип презумпции невиновности .....                                                                                 | 43        |
| 2.11. Принцип состязательности сторон и равноправия сторон .....                                                            | 44        |
| 2.12. Принцип обеспечения обвиняемому (подозреваемому) права на защиту .....                                                | 45        |
| 2.13. Национальный язык судопроизводства .....                                                                              | 47        |
| 2.14. Принцип обжалования процессуальных действий и решений .....                                                           | 48        |
| 2.15. Принцип публичности в уголовном процессе .....                                                                        | 51        |
| 2.16. Контрольные вопросы .....                                                                                             | 53        |
| 2.17. Рекомендованная литература .....                                                                                      | 53        |
| <b>ГЛАВА 3. СУБЪЕКТЫ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА .....</b>                                                                  | <b>54</b> |
| 3.1. Понятия «субъект» и «участник» уголовного процесса и их классификация .....                                            | 54        |
| 3.2. Субъекты, функцией которых является разрешение уголовного дела .....                                                   | 55        |
| 3.2.1. Суд, судья, их процессуальные полномочия .....                                                                       | 55        |
| 3.2.1.1. Понятия «суд» и «судья» .....                                                                                      | 55        |
| 3.2.1.2. Правовой статус суда и судьи .....                                                                                 | 56        |
| 3.2.1.2.1. Права и обязанности судьи во время подготовки к судебному заседанию .....                                        | 57        |
| 3.2.1.2.2. Правой статус суда при рассмотрении дел по первой инстанции .....                                                | 59        |
| 3.2.1.2.3. Правовой статус судьи (председательствующего) при рассмотрении дела по первой<br>инстанции .....                 | 66        |
| 3.2.1.2.4. Правовой статус судьи в судебном разбирательстве .....                                                           | 69        |
| 3.3. Прокурор, его процессуальный статус и задачи в различных стадиях уголовного процесса<br>.....                          | 70        |
| 3.4. Начальник следственного отдела, его полномочия и взаимоотношения со следователем<br>при производстве по делу .....     | 75        |
| 3.5. Следователь, его процессуальные полномочия и самостоятельность, соотношение с<br>правовым статусом дознавателя .....   | 78        |
| 3.6. Органы дознания (понятие, права и обязанности) .....                                                                   | 80        |
| 3.6.1. Понятие органа дознания .....                                                                                        | 80        |
| 3.6.2. Виды и подведомственность органов дознания .....                                                                     | 80        |
| 3.6.3. Права и обязанности органов дознания .....                                                                           | 85        |
| 3.6.3.1. Деятельность органов дознания по делам, по которым производство предварительного следствия<br>не обязательно ..... | 86        |
| 3.6.3.2. Деятельность органов дознания по делам, по которым производство предварительного следствия<br>обязательно .....    | 87        |
| 3.7. Дознаватель .....                                                                                                      | 89        |
| 3.8. Разграничение полномочий органа дознания и дознавателя .....                                                           | 90        |
| 3.9. Понятие и процессуальный статус потерпевшего .....                                                                     | 92        |
| 3.9.1. Понятие потерпевшего .....                                                                                           | 92        |
| 3.9.2. Признание потерпевшим .....                                                                                          | 94        |
| 3.9.3. Процессуальное положение потерпевшего .....                                                                          | 95        |
| 3.9.3.1. Права потерпевшего одинаковые с правами всех других участвующих в уголовном процессе лиц<br>.....                  | 95        |
| 3.9.3.2. Права потерпевшего, как участника следственного действия .....                                                     | 95        |
| Дополнительные права допрашиваемого потерпевшего .....                                                                      | 95        |
| 3.9.3.3. Права потерпевшего как одной из сторон .....                                                                       | 96        |
| 3.9.3.4. Права потерпевшего одинаковые с правами обвиняемого .....                                                          | 97        |
| 3.9.3.5. Специфические права потерпевшего .....                                                                             | 97        |

|                                                                                                                   |     |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 3.9.3.6. Обязанности потерпевшего.....                                                                            | 98  |
| 3.10. ПОНЯТИЕ И ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ СТАТУС ЧАСТНОГО ОБВИНИТЕЛЯ.....                                                    | 98  |
| 3.11. ПОНЯТИЕ И ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ СТАТУС ГРАЖДАНСКОГО ИСТЦА.....                                                     | 99  |
| 3.11.1. <i>Понятие гражданского истца</i> .....                                                                   | 99  |
| 3.11.2. <i>Процессуальное положение гражданского истца</i> .....                                                  | 100 |
| 3.11.2.1. Права гражданского истца одинаковые с правами всех других участвующих в уголовном процессе лиц.....     | 100 |
| 3.11.2.2. Права гражданского истца, как участника следственного действия.....                                     | 101 |
| Дополнительные права допрашиваемого гражданского истца.....                                                       | 101 |
| 3.11.2.3. Права гражданского истца одинаковые с правами потерпевшего.....                                         | 101 |
| 3.11.2.4. Специфические права гражданского истца.....                                                             | 102 |
| 3.11.2.5. Обязанности гражданского истца.....                                                                     | 103 |
| 3.12. ПОНЯТИЕ И ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ СТАТУС ПРЕДСТАВИТЕЛЕЙ ПОТЕРПЕВШЕГО, ЧАСТНОГО ОБВИНИТЕЛЯ И ГРАЖДАНСКОГО ИСТЦА.....  | 103 |
| 3.13. ПОНЯТИЕ И ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ СТАТУС ПОДОЗРЕВАЕМОГО.....                                                         | 104 |
| 3.13.1. <i>Понятие подозреваемого</i> .....                                                                       | 104 |
| 3.13.2. <i>Процессуальное положение подозреваемого</i> .....                                                      | 105 |
| 3.13.2.1. Права подозреваемого одинаковые с правами всех других участвующих в уголовном процессе лиц.....         | 105 |
| 3.13.2.2. Права подозреваемого, как участника следственного действия.....                                         | 105 |
| Общие права участника следственного действия.....                                                                 | 105 |
| Дополнительные права допрашиваемого подозреваемого.....                                                           | 106 |
| Права подозреваемого при назначении и производстве судебной экспертизы.....                                       | 106 |
| 3.13.2.3. Права подозреваемого одинаковые с правами обвиняемого.....                                              | 106 |
| Общие права одинаковые с правами обвиняемого.....                                                                 | 106 |
| Права подозреваемого, обусловленные избранием в отношении него меры пресечения - заключения под стражу.....       | 107 |
| 3.13.2.4. Специфические права подозреваемого.....                                                                 | 109 |
| 3.13.2.5. Обязанности подозреваемого.....                                                                         | 110 |
| 3.14. ПОНЯТИЕ И ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ СТАТУС ОБВИНЯЕМОГО.....                                                            | 110 |
| 3.14.1. <i>Понятие обвиняемого</i> .....                                                                          | 110 |
| 3.14.2. <i>Процессуальное положение обвиняемого</i> .....                                                         | 111 |
| 3.14.2.1. Права обвиняемого, одинаковые с правами всех других участвующих в уголовном процессе лиц.....           | 111 |
| 3.14.2.2. Права обвиняемого, как участника следственного действия.....                                            | 112 |
| Дополнительные права допрашиваемого обвиняемого.....                                                              | 112 |
| 3.9.3.3. Права обвиняемого как одной из сторон.....                                                               | 112 |
| 3.14.2.3. Права обвиняемого одинаковые с правами потерпевшего.....                                                | 113 |
| 3.14.2.4. Права обвиняемого одинаковые с правами подозреваемого.....                                              | 113 |
| Общие права одинаковые с правами подозреваемого.....                                                              | 113 |
| Права обвиняемого при назначении и производстве судебной экспертизы.....                                          | 113 |
| Права обвиняемого, обусловленные избранием в отношении него меры пресечения - заключения под стражу.....          | 114 |
| 3.14.2.5. Специфические права обвиняемого.....                                                                    | 116 |
| 3.14.2.6. Обязанности обвиняемого.....                                                                            | 117 |
| 3.14.3. <i>Типичные факты нарушения правового статуса обвиняемого</i> .....                                       | 118 |
| 3.15. ПОНЯТИЕ И ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ СТАТУС ЗАКОННОГО ПРЕДСТАВИТЕЛЯ ОБВИНЯЕМОГО (ПОДОЗРЕВАЕМОГО).....                   | 119 |
| 3.15.1. <i>Понятие законного представителя обвиняемого (подозреваемого)</i> .....                                 | 119 |
| 3.15.2. <i>Процессуальный статус законного представителя обвиняемого (подозреваемого)</i> .....                   | 119 |
| 3.16. ПОНЯТИЕ И ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ СТАТУС ЗАЩИТНИКА.....                                                              | 121 |
| 3.16.1. <i>Понятие защитника</i> .....                                                                            | 121 |
| 3.16.2. <i>Процессуальное положение защитника</i> .....                                                           | 122 |
| 3.16.2.1. Права защитника одинаковые с правами всех других участвующих в уголовном процессе лиц.....              | 122 |
| 3.16.2.2. Права защитника, как участника следственного действия.....                                              | 122 |
| 3.16.2.3. Права защитника одинаковые с правами подзащитного.....                                                  | 122 |
| Общие права:.....                                                                                                 | 122 |
| Права защитника при назначении и производстве судебной экспертизы.....                                            | 123 |
| 3.16.2.4. Специфические права защитника.....                                                                      | 124 |
| 3.16.3. <i>Допуск защитника к участию в деле</i> .....                                                            | 126 |
| 3.16.4. <i>Случаи обязательного участия защитника</i> .....                                                       | 130 |
| 3.17. ПОНЯТИЕ И ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ СТАТУС ГРАЖДАНСКОГО ОТВЕТЧИКА.....                                                 | 133 |
| 3.17.1. <i>Понятие и виды гражданских ответчиков</i> .....                                                        | 133 |
| 3.17.2. <i>Процессуальное положение гражданского ответчика</i> .....                                              | 135 |
| 3.17.2.1. Права гражданского ответчика одинаковые с правами всех других участвующих в уголовном процессе лиц..... | 135 |
| 3.17.2.2. Права гражданского ответчика, как участника следственного действия.....                                 | 136 |

|                                                                                                                          |            |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| Дополнительные права допрашиваемого гражданского ответчика .....                                                         | 136        |
| 3.17.2.3. Права гражданского ответчика одинаковые с правами потерпевшего .....                                           | 136        |
| 3.17.2.4. Специфические права гражданского ответчика .....                                                               | 137        |
| 3.17.2.5. Обязанности гражданского ответчика .....                                                                       | 137        |
| 3.18. ПРЕДСТАВИТЕЛЬ ГРАЖДАНСКОГО ОТВЕТЧИКА .....                                                                         | 137        |
| 3.19. ПОНЯТИЕ, ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ СВИДЕТЕЛЯ .....                                                                       | 138        |
| 3.19.1. <i>Понятие свидетеля</i> .....                                                                                   | 138        |
| 3.19.2. <i>Правовой статус свидетеля</i> .....                                                                           | 138        |
| 3.19.2.1. Права свидетеля одинаковые с правами всех других участвующих в уголовном процессе лиц .....                    | 138        |
| 3.19.2.2. Права свидетеля, как участника следственного действия .....                                                    | 138        |
| Дополнительные права допрашиваемого свидетеля .....                                                                      | 139        |
| 3.19.2.3. Специфические права свидетеля .....                                                                            | 139        |
| 3.19.2.4. Обязанности свидетеля .....                                                                                    | 139        |
| 3.20. ПОНЯТИЕ, ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ ЭКСПЕРТА .....                                                                        | 140        |
| 3.20.1. <i>Понятие эксперта</i> .....                                                                                    | 140        |
| 3.20.2. <i>Правовой статус эксперта</i> .....                                                                            | 140        |
| 3.20.2.1. Права эксперта одинаковые с правами всех других участвующих в уголовном процессе лиц .....                     | 140        |
| 3.20.2.2. Права эксперта, как участника следственного действия .....                                                     | 140        |
| Дополнительные права допрашиваемого эксперта .....                                                                       | 141        |
| 3.20.2.3. Специфические права эксперта .....                                                                             | 141        |
| 3.20.2.4. Обязанности эксперта .....                                                                                     | 142        |
| 3.21. ПОНЯТИЕ, ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ СПЕЦИАЛИСТА .....                                                                     | 142        |
| 3.21.1. <i>Понятие специалиста</i> .....                                                                                 | 142        |
| 3.21.2. <i>Правовой статус специалиста</i> .....                                                                         | 143        |
| 3.21.2.1. Права специалиста одинаковые с правами всех других участвующих в уголовном процессе лиц .....                  | 143        |
| 3.21.2.2. Права специалиста, как участника следственного действия .....                                                  | 143        |
| 3.21.2.3. Специфические права специалиста .....                                                                          | 143        |
| 3.21.2.4. Обязанности специалиста .....                                                                                  | 143        |
| 3.22. ПОНЯТИЕ, ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ ПЕРЕВОДЧИКА .....                                                                     | 144        |
| 3.22.1. <i>Понятие переводчика</i> .....                                                                                 | 144        |
| 3.22.2. <i>Правовой статус переводчика</i> .....                                                                         | 144        |
| 3.22.2.1. Права переводчика одинаковые с правами всех других участвующих в уголовном процессе лиц .....                  | 145        |
| 3.22.2.2. Права переводчика, как участника следственного действия .....                                                  | 145        |
| 3.22.2.3. Специфические права переводчика .....                                                                          | 145        |
| 3.22.2.4. Обязанности переводчика .....                                                                                  | 145        |
| 3.23. ПОНЯТИЕ, ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ ПОНЯТОГО .....                                                                        | 145        |
| 3.23.1. <i>Понятие понятого</i> .....                                                                                    | 145        |
| 3.23.2. <i>Правовой статус понятого</i> .....                                                                            | 146        |
| 3.23.2.1. Права понятого одинаковые с правами всех других участвующих в уголовном процессе лиц .....                     | 146        |
| 3.23.2.2. Права понятого, как участника следственного действия .....                                                     | 146        |
| 3.23.2.3. Специфические права понятого .....                                                                             | 146        |
| 3.23.2.4. Обязанности понятого .....                                                                                     | 147        |
| 3.24. ОБСТОЯТЕЛЬСТВА, ИСКЛЮЧАЮЩИЕ УЧАСТИЕ В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ. ОТВОДЫ, САМООТВОДЫ И ПОРЯДОК ИХ РАЗРЕШЕНИЯ ..... | 147        |
| 3.25. КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ .....                                                                                          | 152        |
| 3.26. РЕКОМЕНДОВАННАЯ ЛИТЕРАТУРА .....                                                                                   | 152        |
| <b>ГЛАВА 4. ГРАЖДАНСКИЙ ИСК В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ .....</b>                                                               | <b>153</b> |
| 4.1. ПОНЯТИЕ, ЗНАЧЕНИЕ И ОСНОВАНИЯ ГРАЖДАНСКОГО ИСКА .....                                                               | 153        |
| 4.2. Лица, имеющие право заявить исковые требования .....                                                                | 156        |
| 4.3. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ ПОРЯДОК ПРЕДЪЯВЛЕНИЯ ГРАЖДАНСКОГО ИСКА .....                                                         | 157        |
| 4.4. ДОКАЗЫВАНИЕ ГРАЖДАНСКОГО ИСКА В СТАДИИ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ .....                                         | 158        |
| 4.4.1. <i>Доказывание события преступления</i> .....                                                                     | 158        |
| 4.4.2. <i>Доказывание виновности лица в совершении преступления</i> .....                                                | 162        |
| 4.4.3. <i>Доказывание характера и размера вреда, причиненного преступлением</i> .....                                    | 163        |
| 4.5. РАЗРЕШЕНИЕ ГРАЖДАНСКОГО ИСКА В СУДЕ .....                                                                           | 165        |
| 4.6. КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ .....                                                                                           | 171        |
| 4.7. РЕКОМЕНДОВАННАЯ ЛИТЕРАТУРА .....                                                                                    | 171        |
| <b>ГЛАВА 5. ДОКАЗАТЕЛЬСТВА И ДОКАЗЫВАНИЕ В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ .....</b>                                                  | <b>171</b> |
| 5.1. ТЕОРИЯ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ .....                                                                                          | 171        |
| 5.2. ПРЕДМЕТ ТЕОРИИ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ .....                                                                                  | 172        |
| 5.3. МЕТОД ТЕОРИИ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ .....                                                                                    | 173        |
| 5.4. ДОКАЗАТЕЛЬСТВЕННОЕ ПРАВО И ЕГО ПРЕДМЕТ .....                                                                        | 173        |

|                                                                                                                          |            |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| 5.5. ПОНЯТИЕ И СОДЕРЖАНИЕ ИСТИНЫ В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ .....                                                              | 173        |
| 5.6. ПРЕДМЕТ И ПРЕДЕЛЫ ДОКАЗЫВАНИЯ. СООТНОШЕНИЕ МЕЖДУ ПРЕДМЕТОМ И ПРЕДЕЛАМИ<br>ДОКАЗЫВАНИЯ .....                         | 175        |
| 5.7. ДОКАЗАТЕЛЬСТВА .....                                                                                                | 183        |
| 5.7.1. Понятие и значение доказательств .....                                                                            | 183        |
| 5.7.2. Виды доказательств .....                                                                                          | 184        |
| 5.7.3. Относимость и допустимость доказательств .....                                                                    | 186        |
| 5.8. ПРОЦЕСС ДОКАЗЫВАНИЯ .....                                                                                           | 189        |
| 5.8.1. Понятие процесса доказывания .....                                                                                | 189        |
| 5.8.2. Этапы процесса доказывания .....                                                                                  | 189        |
| 5.8.3. Понятие и способы собирания доказательств .....                                                                   | 190        |
| 5.8.4. Способы проверки доказательств .....                                                                              | 193        |
| 5.8.5. Использование оперативно-розыскной информации в процессе доказывания .....                                        | 193        |
| 5.8.6. Оценка доказательств .....                                                                                        | 195        |
| 5.9. ПОКАЗАНИЯ СВИДЕТЕЛЯ .....                                                                                           | 197        |
| 5.9.1. Понятие показаний свидетеля .....                                                                                 | 197        |
| 5.9.2. Лица, которых не могут допрашивать в качестве свидетелей .....                                                    | 198        |
| 5.9.3. Предмет показаний свидетеля .....                                                                                 | 200        |
| 5.10. УСЛОВИЯ И ОСОБЕННОСТИ ДАЧИ ПОКАЗАНИЙ СВИДЕТЕЛЕМ .....                                                              | 200        |
| 5.10.1. Требования к порядку оформления показаний свидетеля в уголовном процессе .....                                   | 201        |
| 5.10.2. Оценка показаний свидетеля .....                                                                                 | 201        |
| 5.11. ПОКАЗАНИЯ ПОТЕРПЕВШЕГО .....                                                                                       | 202        |
| 5.11.1. Понятие и общая характеристика показаний потерпевшего .....                                                      | 202        |
| 5.11.2. Оценка показаний потерпевшего .....                                                                              | 202        |
| 5.12. ПОКАЗАНИЯ ОБВИНЯЕМОГО .....                                                                                        | 203        |
| 5.12.1. Понятие показаний обвиняемого .....                                                                              | 203        |
| 5.12.2. Требования к порядку собирания показаний обвиняемого .....                                                       | 203        |
| 5.12.3. Предмет показаний обвиняемого .....                                                                              | 204        |
| 5.12.4. Виды показаний обвиняемого .....                                                                                 | 205        |
| 5.12.5. Значение показаний обвиняемого .....                                                                             | 205        |
| 5.13. ПОКАЗАНИЯ ПОДОЗРЕВАЕМОГО .....                                                                                     | 206        |
| 5.13.1. Понятие показаний подозреваемого .....                                                                           | 206        |
| 5.13.2. Предмет показаний подозреваемого .....                                                                           | 206        |
| 5.14. ЗАКЛЮЧЕНИЕ ЭКСПЕРТА .....                                                                                          | 207        |
| 5.14.1. Понятие «заключение эксперта» .....                                                                              | 207        |
| 5.14.2. Оценка заключения эксперта .....                                                                                 | 210        |
| 5.14.3. Пределы полномочий эксперта .....                                                                                | 210        |
| 5.15. ПОКАЗАНИЯ ЭКСПЕРТА .....                                                                                           | 211        |
| 5.16. ЗАКЛЮЧЕНИЕ СПЕЦИАЛИСТА .....                                                                                       | 211        |
| 5.16.1. Понятие «заключение специалиста» .....                                                                           | 211        |
| 5.16.2. Оценка заключения специалиста .....                                                                              | 212        |
| 5.17. ПОКАЗАНИЯ СПЕЦИАЛИСТА .....                                                                                        | 212        |
| 5.18. ВЕЩЕСТВЕННЫЕ ДОКАЗАТЕЛЬСТВА .....                                                                                  | 212        |
| 5.18.1. Понятие вещественного доказательства .....                                                                       | 212        |
| 5.18.2. Требования к порядку вовлечения в уголовный процесс, хранения и исследования<br>вещественных доказательств ..... | 213        |
| 5.19. ПРОТОКОЛЫ СЛЕДСТВЕННЫХ ДЕЙСТВИЙ И СУДЕБНОГО ЗАСЕДАНИЯ .....                                                        | 214        |
| 5.20. ИНЫЕ ДОКУМЕНТЫ .....                                                                                               | 218        |
| 5.21. ДОКАЗАТЕЛЬСТВЕННОЕ ЗНАЧЕНИЕ ВИДЕО- И ЗВУКОЗАПИСИ В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ .....                                        | 219        |
| 5.22. КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ .....                                                                                          | 220        |
| 5.23. РЕКОМЕНДОВАННАЯ ЛИТЕРАТУРА .....                                                                                   | 220        |
| <b>ГЛАВА 6. МЕРЫ ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРИНУЖДЕНИЯ .....</b>                                                                   | <b>222</b> |
| 6.1. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА МЕР ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРИНУЖДЕНИЯ, ИХ ВИДЫ .....                                                 | 222        |
| 6.2. ЗАДЕРЖАНИЕ ПОДОЗРЕВАЕМОГО В СОВЕРШЕНИИ ПРЕСТУПЛЕНИЯ .....                                                           | 222        |
| 6.2.1. Понятие, задачи и условия задержания .....                                                                        | 222        |
| 6.2.2. Срок задержания .....                                                                                             | 224        |
| 6.2.3. Мотивы задержания подозреваемого .....                                                                            | 224        |
| 6.2.4. Основания и порядок задержания подозреваемого .....                                                               | 224        |
| 6.2.5. Личный обыск подозреваемого .....                                                                                 | 226        |
| 6.2.6. Основания освобождения подозреваемого .....                                                                       | 226        |
| 6.2.7. Порядок содержания подозреваемых под стражей .....                                                                | 227        |
| 6.2.8. Уведомление о задержании подозреваемого .....                                                                     | 228        |

|                                                                                                  |            |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| 6.3. ПОНЯТИЕ И ВИДЫ МЕР ПРЕСЕЧЕНИЯ.....                                                          | 229        |
| 6.4. ОСНОВАНИЯ И УСЛОВИЯ ДЛЯ ИЗБРАНИЯ МЕРЫ ПРЕСЕЧЕНИЯ .....                                      | 229        |
| 6.5. ОБСТОЯТЕЛЬСТВА, УЧИТЫВАЕМЫЕ ПРИ ИЗБРАНИИ МЕРЫ ПРЕСЕЧЕНИЯ .....                              | 230        |
| 6.6. ИЗБРАНИЕ, ИЗМЕНЕНИЕ ИЛИ ОТМЕНА МЕРЫ ПРЕСЕЧЕНИЯ .....                                        | 231        |
| 6.7. ОСОБЕННОСТИ ИЗБРАНИЯ ОТДЕЛЬНЫХ МЕР ПРЕСЕЧЕНИЯ.....                                          | 234        |
| 6.7.1. Подписка о невыезде и надлежащем поведении.....                                           | 234        |
| 6.7.2. Личное поручительство .....                                                               | 235        |
| 6.7.3. Наблюдение командования воинской части .....                                              | 236        |
| 6.7.4. Присмотр за несовершеннолетним подозреваемым или обвиняемым.....                          | 237        |
| 6.7.5. Залог .....                                                                               | 238        |
| 6.7.6. Домашний арест .....                                                                      | 239        |
| 6.8. ЗАКЛЮЧЕНИЕ ПОД СТРАЖУ.....                                                                  | 240        |
| 6.9. ПОРЯДОК ПРОДЛЕНИЯ СРОКА СОДЕРЖАНИЯ ПОД СТРАЖУ .....                                         | 243        |
| 6.10. ИНЫЕ МЕРЫ ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРИНУЖДЕНИЯ .....                                                | 245        |
| 6.10.1. Обязательство о явке.....                                                                | 245        |
| 6.10.2. Привод.....                                                                              | 245        |
| 6.10.3. Временное отстранение от должности .....                                                 | 246        |
| 6.10.4. Наложение ареста на имущество .....                                                      | 247        |
| 6.10.5. Денежное взыскание .....                                                                 | 249        |
| 6.10.5.1. Общая характеристика .....                                                             | 249        |
| 6.10.5.2. Порядок наложения денежного взыскания.....                                             | 249        |
| 6.11. КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ.....                                                                   | 250        |
| 6.12. РЕКОМЕНДОВАННАЯ ЛИТЕРАТУРА.....                                                            | 250        |
| <b>ГЛАВА 7. ХОДАТАЙСТВА И ЖАЛОБЫ .....</b>                                                       | <b>251</b> |
| 7.1. Лица, имеющие право заявить ходатайство .....                                               | 251        |
| 7.2. Порядок заявления ходатайства .....                                                         | 253        |
| 7.3. Сроки рассмотрения ходатайства .....                                                        | 253        |
| 7.4. РАЗРЕШЕНИЕ ХОДАТАЙСТВА .....                                                                | 253        |
| 7.5. Право обжалования.....                                                                      | 254        |
| 7.6. Порядок рассмотрения жалобы ПРОКУРОРОМ И СУДОМ .....                                        | 254        |
| 7.7. Порядок направления жалобы ПОДОЗРЕВАЕМОГО, ОБВИНЯЕМОГО, СОДЕРЖАЩЕГОСЯ ПОД СТРАЖЕЙ .....     | 255        |
| 7.8. ЖАЛОБА И ПРЕДСТАВЛЕНИЕ НА ПРИГОВОР, ОПРЕДЕЛЕНИЕ, ПОСТАНОВЛЕНИЕ СУДА.....                    | 256        |
| 7.9. КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ.....                                                                    | 256        |
| 7.10. РЕКОМЕНДОВАННАЯ ЛИТЕРАТУРА.....                                                            | 256        |
| <b>ГЛАВА 8. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ СРОКИ И ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ИЗДЕРЖКИ.....</b>                              | <b>257</b> |
| 8.1. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ СРОКИ .....                                                                  | 257        |
| 8.1.1. Исчисление, соблюдение и продление срока.....                                             | 257        |
| 8.1.2. Восстановление пропущенного срока.....                                                    | 257        |
| 8.2. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ИЗДЕРЖКИ.....                                                                | 258        |
| 8.3. ВЗЫСКАНИЕ ПРОЦЕССУАЛЬНЫХ ИЗДЕРЖЕК .....                                                     | 259        |
| 8.4. КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ.....                                                                    | 260        |
| 8.5. РЕКОМЕНДОВАННАЯ ЛИТЕРАТУРА.....                                                             | 260        |
| <b>ГЛАВА 9. РЕАБИЛИТАЦИЯ.....</b>                                                                | <b>261</b> |
| 9.1. ОСНОВАНИЯ ВОЗНИКНОВЕНИЯ ПРАВА НА РЕАБИЛИТАЦИЮ.....                                          | 261        |
| 9.2. ПРИЗНАНИЕ ПРАВА НА РЕАБИЛИТАЦИЮ .....                                                       | 263        |
| 9.3. ВИДЫ И ПОРЯДОК ВОЗМЕЩЕНИЯ ВРЕДА .....                                                       | 263        |
| 9.4. ВОССТАНОВЛЕНИЕ ИНЫХ ПРАВ РЕАБИЛИТИРОВАННОГО .....                                           | 265        |
| 9.5. КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ.....                                                                    | 265        |
| 9.6. РЕКОМЕНДОВАННАЯ ЛИТЕРАТУРА.....                                                             | 265        |
| <b>ГЛАВА 10. ВОЗБУЖДЕНИЕ УГОЛОВНОГО ДЕЛА .....</b>                                               | <b>266</b> |
| 10.1. ПОНЯТИЕ, СУЩНОСТЬ, ЗАДАЧИ И ЗНАЧЕНИЕ СТАДИИ ВОЗБУЖДЕНИЯ УГОЛОВНОГО ДЕЛА.....               | 266        |
| 10.2. ОРГАНЫ И ДОЛЖНОСТНЫЕ ЛИЦА, УПОЛНОМОЧЕННЫЕ РЕШАТЬ ВОПРОС О ВОЗБУЖДЕНИИ УГОЛОВНОГО ДЕЛА..... | 267        |
| 10.3. Поводы и основания для возбуждения уголовного дела .....                                   | 268        |
| 10.4. Средства проверки заявления (сообщения) о преступлении .....                               | 272        |
| 10.5. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ АКТЫ, ЗАВЕРШАЮЩИЕ СТАДИЮ ВОЗБУЖДЕНИЯ УГОЛОВНОГО ДЕЛА.....                   | 273        |
| 10.6. Порядок возбуждения уголовного дела.....                                                   | 273        |
| 10.7. ОТКАЗ В ВОЗБУЖДЕНИИ УГОЛОВНОГО ДЕЛА .....                                                  | 276        |

|                                                                                                                                                                                               |            |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| 10.7.1. Основания отказа в возбуждении уголовного дела.....                                                                                                                                   | 277        |
| 10.7.1.1. Отсутствие в деянии состава преступления (п. 2).....                                                                                                                                | 278        |
| Отсутствие обязательного признака субъекта преступления .....                                                                                                                                 | 278        |
| Отсутствие вины.....                                                                                                                                                                          | 279        |
| Отсутствие общественно опасного деяния .....                                                                                                                                                  | 279        |
| Отсутствие какого-либо иного обязательного признака состава преступления .....                                                                                                                | 280        |
| 10.7.1.2. Отсутствие события преступления (п. 1).....                                                                                                                                         | 281        |
| 10.7.1.3. Истечение срока давности уголовного преследования (п. 3).....                                                                                                                       | 281        |
| 10.7.1.4. Смерть подозреваемого или обвиняемого, за исключением случаев, когда производство по уголовному делу необходимо для реабилитации умершего (п. 4) .....                              | 282        |
| 10.7.1.5. Отсутствие заявления потерпевшего, если уголовное дело может быть возбуждено не иначе как по его заявлению, за исключением случаев, предусмотренных ч. 4 ст. 20 УПК РФ (п. 5) ..... | 282        |
| 10.7.1.6. Примирение потерпевшего с обвиняемым по делам, возбуждаемым не иначе как по жалобам потерпевших, кроме случаев, предусмотренных ч. 4 ст. 20 УПК РФ .....                            | 283        |
| 10.7.1.7. Отсутствие согласия (заклЮчения) указанного в законе органа (должностного лица) на привлечение к уголовной ответственности .....                                                    | 283        |
| 10.8. Передача заявления (сообщения) о преступлении по подведомственности.....                                                                                                                | 285        |
| 10.9. Надзор прокурора за законностью возбуждения уголовного дела.....                                                                                                                        | 286        |
| 10.10. Контрольные вопросы.....                                                                                                                                                               | 287        |
| 10.11. Рекомендованная литература.....                                                                                                                                                        | 287        |
| <b>ГЛАВА 11. ПРЕДВАРИТЕЛЬНОЕ РАССЛЕДОВАНИЕ.....</b>                                                                                                                                           | <b>288</b> |
| 11.1. Понятие, сущность и значение стадии предварительного расследования.....                                                                                                                 | 288        |
| 11.2. Формы предварительного расследования .....                                                                                                                                              | 290        |
| 11.3. Предварительное следствие .....                                                                                                                                                         | 290        |
| 11.4. Смешанное предварительное расследование .....                                                                                                                                           | 291        |
| 11.5. Дознание .....                                                                                                                                                                          | 291        |
| 11.6. Общие условия производства предварительного следствия .....                                                                                                                             | 292        |
| 11.7. Подследственность .....                                                                                                                                                                 | 293        |
| 11.8. Соединение и выделение уголовных дел и материалов уголовного дела .....                                                                                                                 | 295        |
| 11.8.1. Соединение уголовных дел .....                                                                                                                                                        | 295        |
| 11.8.2. Выделение уголовного дела .....                                                                                                                                                       | 296        |
| 11.8.3. Выделение материалов из уголовного дела в отдельное производство .....                                                                                                                | 298        |
| 11.9. Начало, место, сроки и окончание производства предварительного расследования.....                                                                                                       | 298        |
| 11.9.1. Начало производства предварительного расследования .....                                                                                                                              | 298        |
| 11.9.2. Место производства предварительного расследования .....                                                                                                                               | 299        |
| 11.9.3. Срок предварительного расследования.....                                                                                                                                              | 299        |
| 11.9.4. Окончание производства предварительного расследования .....                                                                                                                           | 300        |
| 11.10. Производство предварительного следствия следственной группой.....                                                                                                                      | 300        |
| 11.11. Взаимодействие следователя с органами дознания .....                                                                                                                                   | 301        |
| 11.12. Обязательность рассмотрения ходатайства .....                                                                                                                                          | 302        |
| 11.13. Меры попечения о детях, об иждивенцах подозреваемого или обвиняемого и меры по обеспечению сохранности его имущества.....                                                              | 303        |
| 11.14. Недопустимость разглашения данных предварительного расследования .....                                                                                                                 | 304        |
| 11.15. Восстановление уголовных дел.....                                                                                                                                                      | 304        |
| 11.16. Контрольные вопросы.....                                                                                                                                                               | 305        |
| 11.17. Рекомендованная литература.....                                                                                                                                                        | 306        |
| <b>ГЛАВА 12. ПРИВЛЕЧЕНИЕ В КАЧЕСТВЕ ОБВИНЯЕМОГО. ПРЕДЪЯВЛЕНИЕ ОБВИНЕНИЯ 307</b>                                                                                                               |            |
| 12.1. Понятие и сущность привлечения в качестве обвиняемого.....                                                                                                                              | 307        |
| 12.2. Значение решения о привлечении лица в качестве обвиняемого .....                                                                                                                        | 310        |
| 12.3. Основания привлечения лица в качестве обвиняемого.....                                                                                                                                  | 310        |
| 12.4. Содержание постановления о привлечении в качестве обвиняемого .....                                                                                                                     | 310        |
| 12.5. Процессуальный порядок привлечения в качестве обвиняемого и предъявления обвинения.....                                                                                                 | 313        |
| 12.5.1. Структура этапа привлечения лица в качестве обвиняемого.....                                                                                                                          | 313        |
| 12.5.2. Первое предъявление обвинения.....                                                                                                                                                    | 313        |
| 12.5.3. Вызов обвиняемого .....                                                                                                                                                               | 314        |
| 12.6. Подготовительная часть предъявления обвинения .....                                                                                                                                     | 315        |
| 12.7. Содержание действия, именуемого законом “предъявление обвинения” .....                                                                                                                  | 315        |
| 12.8. Порядок предъявления обвинения по делам, по которым обязательно участие защитника .....                                                                                                 | 316        |



|                                                                                                               |            |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| 12.9. ПРЕДЪЯВЛЕНИЕ ОБВИНЕНИЯ, КОГДА ОБВИНЯЕМЫЙ НЕ ВЛАДЕЕТ ЯЗЫКОМ, НА КОТОРОМ ВЕДЕТСЯ СУДОПРОИЗВОДСТВО .....   | 317        |
| 12.10. ДОПРОС ОБВИНЯЕМОГО .....                                                                               | 317        |
| 12.10.1. Понятие допроса обвиняемого .....                                                                    | 317        |
| 12.10.2. Основания, условия и основные правила допроса обвиняемого .....                                      | 317        |
| 12.10.3. Порядок допроса обвиняемого .....                                                                    | 318        |
| 12.11. КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ .....                                                                              | 319        |
| 12.12. РЕКОМЕНДОВАННАЯ ЛИТЕРАТУРА .....                                                                       | 319        |
| <b>ГЛАВА 13. ПРОИЗВОДСТВО СЛЕДСТВЕННЫХ ДЕЙСТВИЙ .....</b>                                                     | <b>320</b> |
| 13.1. ПОНЯТИЕ, ВИДЫ И ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА СЛЕДСТВЕННЫХ ДЕЙСТВИЙ .....                                        | 320        |
| 13.1.1. Критерии следственного действия .....                                                                 | 321        |
| 13.1.2. Общие условия производства следственных действий .....                                                | 321        |
| 13.1.3. Общие правила производства и протоколирования следственных действий .....                             | 322        |
| 13.1.4. Судебный порядок получения разрешения на производство следственного действия .....                    | 323        |
| 13.2. ОСМОТР .....                                                                                            | 324        |
| 13.2.1. Понятие и виды осмотров .....                                                                         | 324        |
| 13.2.2. Основания и условия производства осмотра. Особенности принятия решения об осмотре жилища .....        | 325        |
| 13.2.3. Порядок проведения осмотра .....                                                                      | 326        |
| 13.3. ЭКСГУМАЦИЯ .....                                                                                        | 326        |
| 13.3.1. Общая характеристика .....                                                                            | 326        |
| 13.3.2. Порядок проведения эксгумации .....                                                                   | 327        |
| 13.4. ОСВИДЕТЕЛЬСТВОВАНИЕ .....                                                                               | 328        |
| 13.4.1. Понятие, задачи и условия освидетельствования .....                                                   | 328        |
| 13.4.2. Основания освидетельствования .....                                                                   | 329        |
| 13.4.3. Порядок производства освидетельствования .....                                                        | 330        |
| 13.4.4. Отличие освидетельствования от личного обыска .....                                                   | 330        |
| 13.5. СЛЕДСТВЕННЫЙ ЭКСПЕРИМЕНТ .....                                                                          | 331        |
| 13.5.1. Понятие, задачи и условия производства следственного эксперимента .....                               | 331        |
| 13.5.2. Основания производства следственного эксперимента .....                                               | 331        |
| 13.5.3. Порядок производства следственного эксперимента .....                                                 | 331        |
| 13.5.4. Виды следственных экспериментов .....                                                                 | 332        |
| 13.6. ОБЫСК .....                                                                                             | 332        |
| 13.6.1. Понятие обыска .....                                                                                  | 332        |
| 13.6.2. Основания и условия производства обыска .....                                                         | 333        |
| 13.6.3. Порядок производства обыска .....                                                                     | 334        |
| 13.6.4. Личный обыск .....                                                                                    | 335        |
| 13.7. ВЫЕМКА .....                                                                                            | 336        |
| 13.7.1. Понятие выемки .....                                                                                  | 336        |
| 13.7.2. Основания выемки .....                                                                                | 336        |
| 13.7.3. Задача и условия выемки .....                                                                         | 337        |
| 13.7.4. Порядок производства выемки .....                                                                     | 337        |
| 13.8. НАЛОЖЕНИЕ АРЕСТА НА ПОЧТОВО-ТЕЛЕГРАФНЫЕ ОТПРАВЛЕНИЯ, ИХ ОСМОТР И ВЫЕМКА .....                           | 339        |
| 13.8.1. Основания наложения ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотра и выемки .....              | 339        |
| 13.8.2. Порядок наложения ареста на почтово-телеграфные отправления .....                                     | 339        |
| 13.9. КОНТРОЛЬ И ЗАПИСЬ ПЕРЕГОВОРОВ .....                                                                     | 341        |
| 13.9.1. Задачи контролирования (записи) переговоров, осмотра и прослушивания фонограммы .....                 | 341        |
| 13.9.2. Условия контролирования (записи) переговоров, осмотра и прослушивания фонограммы .....                | 341        |
| 13.9.3. Основания контроля и записи переговоров, а также осмотра и прослушивания фонограммы .....             | 342        |
| 13.9.4. Порядок осуществления контроля и записи переговоров, а также осмотра и прослушивания фонограммы ..... | 342        |
| 13.10. ДОПРОС .....                                                                                           | 343        |
| 13.10.1. Допрос свидетеля и потерпевшего .....                                                                | 343        |
| 13.10.1.1. Понятие допроса свидетеля (потерпевшего) .....                                                     | 344        |
| 13.10.1.2. Основания и условия допроса свидетеля (потерпевшего) .....                                         | 344        |
| 13.10.1.3. Порядок допроса свидетеля (потерпевшего) .....                                                     | 345        |
| 13.10.2. Допрос подозреваемого .....                                                                          | 346        |
| 13.10.2.1. Понятие, основания, условия и основные правила допроса подозреваемого .....                        | 346        |
| 13.10.2.2. Порядок допроса подозреваемого .....                                                               | 347        |
| 13.11. ОЧНАЯ СТАВКА .....                                                                                     | 348        |

|                                                                                                            |     |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 13.11.1. Понятие очной ставки.....                                                                         | 348 |
| 13.11.2. Основания, задача и условия проведения очной ставки.....                                          | 348 |
| 13.11.3. Порядок проведения очной ставки .....                                                             | 349 |
| 13.12. ОПОЗНАНИЕ .....                                                                                     | 350 |
| 13.12.1. Понятие, виды, задача и условия опознания.....                                                    | 350 |
| 13.12.2. Порядок опознания .....                                                                           | 351 |
| 13.13. ПРОВЕРКА ПОКАЗАНИЙ НА МЕСТЕ.....                                                                    | 352 |
| 13.13.1. Понятие, задачи и условия проверки показаний на месте .....                                       | 352 |
| 13.13.2. Основания проверки показаний на месте.....                                                        | 353 |
| 13.13.3. Порядок проведения проверки показаний на месте .....                                              | 353 |
| 13.14. НАЗНАЧЕНИЕ И ПРОИЗВОДСТВО СУДЕБНОЙ ЭКСПЕРТИЗЫ.....                                                  | 354 |
| 13.14.1. Понятие и задача судебной экспертизы, условия назначения и производства судебной экспертизы ..... | 354 |
| 13.14.2. Основания назначения и производства судебной экспертизы .....                                     | 354 |
| 13.14.3. Порядок назначения судебной экспертизы .....                                                      | 355 |
| 13.14.4. Обязательное назначение судебной экспертизы .....                                                 | 357 |
| 13.14.5. Порядок производства судебной экспертизы .....                                                    | 357 |
| 13.14.6. Комиссионная и комплексная судебные экспертизы .....                                              | 357 |
| 13.14.7. Дополнительная и повторная судебные экспертизы .....                                              | 358 |
| 13.15. ДОПРОС ЭКСПЕРТА.....                                                                                | 359 |
| 13.15.1. Понятие, основания и условия допроса эксперта .....                                               | 359 |
| 13.15.2. Порядок допроса эксперта.....                                                                     | 359 |
| 13.16. ДОПРОС СПЕЦИАЛИСТА .....                                                                            | 360 |
| 13.16.1. Понятие, основания и условия допроса специалиста .....                                            | 360 |
| 13.16.2. Порядок допроса специалиста.....                                                                  | 360 |
| 13.17. ПОЛУЧЕНИЕ ОБРАЗЦОВ ДЛЯ СРАВНИТЕЛЬНОГО ИССЛЕДОВАНИЯ.....                                             | 361 |
| 13.17.1. Понятие, задача и условия получения образцов для сравнительного исследования .....                | 361 |
| 13.17.2. Основания получения образцов для сравнительного исследования .....                                | 362 |
| 13.17.3. Порядок получения образцов для сравнительного исследования .....                                  | 362 |
| 13.18. ИНЫЕ ДЕЙСТВИЯ, НАПРАВЛЕННЫЕ НА СОБИРАНИЯ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ.....                                         | 362 |
| 13.19. КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ.....                                                                            | 362 |
| 13.19. РЕКОМЕНДОВАННАЯ ЛИТЕРАТУРА.....                                                                     | 363 |

#### **ГЛАВА 14. ПРИОСТАНОВЛЕНИЕ И ВОЗОБНОВЛЕНИЕ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ..... 364**

|                                                                                                |     |
|------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 14.1. ПОНЯТИЕ ПРИОСТАНОВЛЕНИЯ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ.....                              | 364 |
| 14.2. ОСНОВАНИЯ, УСЛОВИЯ, ПОРЯДОК И СРОКИ ПРИОСТАНОВЛЕНИЯ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ ..... | 364 |
| 14.3. ДЕЙСТВИЯ СЛЕДОВАТЕЛЯ ПОСЛЕ ПРИОСТАНОВЛЕНИЯ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО СЛЕДСТВИЯ .....              | 366 |
| 14.4. РОЗЫСК ОБВИНЯЕМОГО (ПОДОЗРЕВАЕМОГО) .....                                                | 367 |
| 14.5. ВОЗОБНОВЛЕНИЕ ПРОИЗВОДСТВА ПО ПРИОСТАНОВЛЕННОМУ ДЕЛУ .....                               | 367 |
| 14.6. КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ.....                                                                 | 368 |
| 14.7. РЕКОМЕНДОВАННАЯ ЛИТЕРАТУРА.....                                                          | 368 |

#### **ГЛАВА 15. ОКОНЧАНИЕ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ..... 369**

|                                                                                                                                                                                                                                       |     |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 15.1. ПОНЯТИЕ ОКОНЧАНИЯ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ .....                                                                                                                                                                          | 369 |
| 15.2. ВИДЫ ОКОНЧАНИЯ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ .....                                                                                                                                                                             | 370 |
| 15.3. ПРЕКРАЩЕНИЕ УГОЛОВНОГО ДЕЛА .....                                                                                                                                                                                               | 370 |
| 15.3.1. Основания и порядок прекращения уголовного дела и уголовного преследования.....                                                                                                                                               | 370 |
| 15.3.1.1. Общая характеристика .....                                                                                                                                                                                                  | 370 |
| 15.3.1.2. Основания прекращения уголовного преследования .....                                                                                                                                                                        | 372 |
| Непричастность подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления .....                                                                                                                                                         | 372 |
| Наличие акта амнистии (п. 3). .....                                                                                                                                                                                                   | 372 |
| Наличие в отношении подозреваемого или обвиняемого вступившего в законную силу приговора по тому же обвинению либо определения суда или постановления судьи о прекращении уголовного дела по тому же обвинению (п. 4). .....          | 373 |
| Наличие в отношении подозреваемого или обвиняемого неотмененного постановления органа дознания, следователя или прокурора о прекращении уголовного дела по тому же обвинению либо об отказе в возбуждении уголовного дела (п. 5)..... | 373 |
| 15.3.1.3. Обстоятельства, дающие следователю право освободить лицо, совершившее преступление, от уголовной ответственности .....                                                                                                      | 373 |
| Примирение сторон.....                                                                                                                                                                                                                | 373 |
| Деятельное раскаяние .....                                                                                                                                                                                                            | 374 |

|                                                                                                                                                                                                                                                |            |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| Несовершеннолетие лица, совершившего преступление небольшой или средней тяжести, если его исправление может быть достигнуто путем применения принудительных мер воспитательного воздействия .....                                              | 375        |
| 15.3.1.4. Примирение потерпевшего с обвиняемым по делам, возбуждаемым не иначе как по жалобам потерпевших, кроме случаев, предусмотренных ч. 4 ст.20 УПК РФ .....                                                                              | 376        |
| 15.3.1.5. Доказательства отсутствия для общества, себя или других лиц опасности, проистекающей со стороны лица, совершившего запрещенное уголовным законом деяние, исходя из характера этого деяния и его психического расстройства лица ..... | 376        |
| 15.3.1.6. Акт помилования .....                                                                                                                                                                                                                | 376        |
| 15.3.2. Требования к постановлению о прекращении уголовного дела .....                                                                                                                                                                         | 377        |
| 15.4. Окончание предварительного следствия с обвинительным заключением .....                                                                                                                                                                   | 378        |
| 15.4.1. Значение обвинительного заключения .....                                                                                                                                                                                               | 378        |
| 15.4.2. Требования к обвинительному заключению .....                                                                                                                                                                                           | 378        |
| 15.5. Направление дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера .....                                                                                                                                                   | 379        |
| 15.6. Окончание дознания с обвинительным актом .....                                                                                                                                                                                           | 380        |
| 15.6.1. Значение обвинительного акта .....                                                                                                                                                                                                     | 380        |
| 15.6.2. Требования к обвинительному акту .....                                                                                                                                                                                                 | 380        |
| 15.6.3. Решение прокурора по уголовному делу, поступившему с обвинительным актом .....                                                                                                                                                         | 382        |
| 15.7. Контрольные вопросы .....                                                                                                                                                                                                                | 382        |
| 15.8. Рекомендованная литература .....                                                                                                                                                                                                         | 382        |
| <b>ГЛАВА 16. ПОДГОТОВКА К СУДЕБНОМУ ЗАСЕДАНИЮ .....</b>                                                                                                                                                                                        | <b>383</b> |
| 16.1. Понятие «подготовки к судебному заседанию» .....                                                                                                                                                                                         | 383        |
| 16.2. Значение стадии подготовки к судебному заседанию .....                                                                                                                                                                                   | 383        |
| 16.3. Структура стадии подготовки к судебному заседанию .....                                                                                                                                                                                  | 384        |
| 16.4. Полномочия судьи по поступившему в суд уголовному делу .....                                                                                                                                                                             | 384        |
| 16.5. Основания и порядок проведения предварительного слушания .....                                                                                                                                                                           | 385        |
| 16.5.1. Общая характеристика .....                                                                                                                                                                                                             | 385        |
| 16.5.2. Решения, принимаемые судьей по результатам предварительного слушания .....                                                                                                                                                             | 385        |
| 16.5.2.1. Возвращение уголовного дела прокурору .....                                                                                                                                                                                          | 386        |
| 16.5.2.2. Приостановление производства по уголовному делу .....                                                                                                                                                                                | 387        |
| 16.5.2.3. Прекращение уголовного дела или уголовного преследования .....                                                                                                                                                                       | 387        |
| 16.5.2.4. Назначение судебного заседания .....                                                                                                                                                                                                 | 387        |
| 16.6. Подготовительные действия к судебному заседанию .....                                                                                                                                                                                    | 388        |
| 16.7. Контрольные вопросы .....                                                                                                                                                                                                                | 388        |
| 16.8. Рекомендованная литература .....                                                                                                                                                                                                         | 389        |
| <b>ГЛАВА 17. ОБЩИЕ УСЛОВИЯ СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА .....</b>                                                                                                                                                                                 | <b>389</b> |
| 17.1. Сущность и значение стадии судебного разбирательства .....                                                                                                                                                                               | 389        |
| 17.2. Понятие, задачи и система общих условий судебного разбирательства .....                                                                                                                                                                  | 389        |
| 17.3. Подсудность .....                                                                                                                                                                                                                        | 390        |
| 17.3.1. Понятие и значение подсудности .....                                                                                                                                                                                                   | 390        |
| 17.3.2. Виды подсудности .....                                                                                                                                                                                                                 | 390        |
| 17.3.3. Территориальная подсудность уголовного дела .....                                                                                                                                                                                      | 392        |
| 17.3.4. Подсудность военных судов .....                                                                                                                                                                                                        | 392        |
| 17.3.5. Определение подсудности при соединении уголовных дел .....                                                                                                                                                                             | 393        |
| 17.3.6. Передача уголовного дела по подсудности .....                                                                                                                                                                                          | 394        |
| 17.3.7. Недопустимость споров о подсудности .....                                                                                                                                                                                              | 394        |
| 17.4. Непосредственность и устность судебного разбирательства .....                                                                                                                                                                            | 395        |
| 17.5. Гласность судебного разбирательства .....                                                                                                                                                                                                | 395        |
| 17.6. Неизменность состава суда .....                                                                                                                                                                                                          | 397        |
| 17.7. Регламент судебного заседания .....                                                                                                                                                                                                      | 397        |
| 17.8. Основания и порядок отложения судебного разбирательства .....                                                                                                                                                                            | 398        |
| 17.9. Основания и порядок приостановления судопроизводства по уголовному делу .....                                                                                                                                                            | 398        |
| 17.10. Прекращение уголовного дела в судебном заседании .....                                                                                                                                                                                  | 398        |
| 17.11. Решение вопроса о мере пресечения .....                                                                                                                                                                                                 | 399        |
| 17.12. Составление процессуальных документов судебного разбирательства .....                                                                                                                                                                   | 400        |
| 17.13. Контрольные вопросы .....                                                                                                                                                                                                               | 400        |
| 17.14. Рекомендованная литература .....                                                                                                                                                                                                        | 400        |
| <b>ГЛАВА 18. СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО .....</b>                                                                                                                                                                                                | <b>401</b> |
| 18.1. Структура судебного разбирательства .....                                                                                                                                                                                                | 401        |
| 18.2. Подготовительная часть судебного заседания .....                                                                                                                                                                                         | 401        |

|                                                                                                                                                                   |            |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| 18.2.1. Содержание подготовительной части судебного заседания.....                                                                                                | 401        |
| 18.2.2. Вопросы, разрешаемые в подготовительной части судебного разбирательства.....                                                                              | 403        |
| 3. СУДЕБНОЕ СЛЕДСТВИЕ, ЕГО ЗАДАЧИ И СРЕДСТВА .....                                                                                                                | 403        |
| 18.4. СОДЕРЖАНИЕ И ПОРЯДОК ПРЕНИЙ СТОРОН, ПОСЛЕДНЕЕ СЛОВО ПОДСУДИМОГО.....                                                                                        | 405        |
| 18.5. ПОСТАНОВЛЕНИЕ ПРИГОВОРА .....                                                                                                                               | 407        |
| 18.6. ВОПРОСЫ, РАЗРЕШАЕМЫЕ СУДОМ ПРИ ПОСТАНОВЛЕНИИ ПРИГОВОРА .....                                                                                                | 408        |
| 18.7. КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ.....                                                                                                                                    | 409        |
| 18.8. РЕКОМЕНДОВАННАЯ ЛИТЕРАТУРА.....                                                                                                                             | 409        |
| <b>ГЛАВА 19. ПРИГОВОР.....</b>                                                                                                                                    | <b>410</b> |
| 19.1. ПОНЯТИЕ И ЗНАЧЕНИЕ ПРИГОВОРА .....                                                                                                                          | 410        |
| 19.2. ВИДЫ ПРИГОВОРОВ И ОСНОВАНИЯ ИХ ПОСТАНОВЛЕНИЯ .....                                                                                                          | 411        |
| 19.3. СТРУКТУРА И СОДЕРЖАНИЕ ПРИГОВОРА .....                                                                                                                      | 413        |
| 19.4. ЧАСТНОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ (ПОСТАНОВЛЕНИЕ) СУДА.....                                                                                                               | 422        |
| 19.5. КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ.....                                                                                                                                    | 425        |
| 19.6. РЕКОМЕНДОВАННАЯ ЛИТЕРАТУРА.....                                                                                                                             | 425        |
| <b>ГЛАВА 20. ОСОБЫЙ ПОРЯДОК СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА .....</b>                                                                                                   | <b>425</b> |
| 20.1. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ОСОБОГО ПОРЯДКА СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА.....                                                                                         | 425        |
| 20.2. ПОРЯДОК ЗАЯВЛЕНИЯ ХОДАТАЙСТВА .....                                                                                                                         | 426        |
| 20.3. ОСНОВАНИЯ ПРИМЕНЕНИЯ ОСОБОГО ПОРЯДКА ПРИНЯТИЯ СУДЕБНОГО РЕШЕНИЯ .....                                                                                       | 426        |
| 20.4. ПОРЯДОК ПОСТАНОВЛЕНИЯ ПРИГОВОРА .....                                                                                                                       | 427        |
| 20.5. ПРЕДЕЛЫ ОБЖАЛОВАНИЯ ПРИГОВОРА.....                                                                                                                          | 428        |
| 20.6. КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ.....                                                                                                                                    | 428        |
| 20.7. РЕКОМЕНДОВАННАЯ ЛИТЕРАТУРА.....                                                                                                                             | 428        |
| <b>ГЛАВА 21. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ, ПОДСУДНЫМ МИРОВОМУ СУДЬЕ.....</b>                                                                                             | <b>428</b> |
| 21.1. ПОЛНОМОЧИЯ МИРОВОГО СУДЬИ ПО УГОЛОВНОМУ ДЕЛУ ЧАСТНОГО ОБВИНЕНИЯ И ПО УГОЛОВНОМУ ДЕЛУ С ОБВИНИТЕЛЬНЫМ АКТом (ОБВИНИТЕЛЬНЫМ ЗАКЛЮЧЕНИЕМ) .....                | 428        |
| 21.1.1. <i>Общая характеристика</i> .....                                                                                                                         | 428        |
| 21.1.2. <i>Возбуждение уголовного дела частного обвинения</i> .....                                                                                               | 429        |
| 21.1.3. <i>Полномочий мирового судьи на стадии подготовки к судебному заседанию по делам частного обвинения</i> .....                                             | 431        |
| 21.2. РАССМОТРЕНИЕ УГОЛОВНОГО ДЕЛА В СУДЕБНОМ ЗАСЕДАНИИ .....                                                                                                     | 432        |
| 21.3. ПРИГОВОР МИРОВОГО СУДЬИ .....                                                                                                                               | 433        |
| 21.4. ОБЖАЛОВАНИЕ ПРИГОВОРА И ПОСТАНОВЛЕНИЯ МИРОВОГО СУДЬИ .....                                                                                                  | 434        |
| 21.5. КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ.....                                                                                                                                    | 434        |
| 21.6. РЕКОМЕНДОВАННАЯ ЛИТЕРАТУРА.....                                                                                                                             | 434        |
| <b>ГЛАВА 22. ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ ПРИСЯЖНЫХ.....</b>                                                                                                               | <b>434</b> |
| 22.1. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА СПЕЦИФИКИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛ СУДОМ ПРИСЯЖНЫХ .....                                                                                       | 434        |
| 22.2. ОБЩИЕ УСЛОВИЯ ПРОИЗВОДСТВА В СУДЕ ПРИСЯЖНЫХ .....                                                                                                           | 435        |
| 22.3. ОСОБЕННОСТИ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ ПРЕСТУПЛЕНИЙ, РАССМОТРЕНИЕ КОТОРЫХ ВОЗМОЖНО СУДОМ ПРИСЯЖНЫХ.....                                                 | 435        |
| 22.4. СПЕЦИФИКА ПОДГОТОВКИ К СУДЕБНОМУ ЗАСЕДАНИЮ В СУДЕ ПРИСЯЖНЫХ .....                                                                                           | 436        |
| 22.5. СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО ДЕЛА СУДОМ ПРИСЯЖНЫХ.....                                                                                                          | 437        |
| 22.5.1. <i>Подготовительные действия к судебному заседанию</i> .....                                                                                              | 437        |
| 22.5.2. <i>Судебное следствие</i> .....                                                                                                                           | 437        |
| 22.5.3. <i>Прения сторон и последнее слово подсудимого</i> .....                                                                                                  | 438        |
| 22.5.4. <i>Постановление приговора судом присяжных</i> .....                                                                                                      | 438        |
| 22.6. КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ.....                                                                                                                                    | 440        |
| 22.7. РЕКОМЕНДОВАННАЯ ЛИТЕРАТУРА.....                                                                                                                             | 441        |
| <b>ГЛАВА 23. АПЕЛЛЯЦИОННОЕ ПРОИЗВОДСТВО .....</b>                                                                                                                 | <b>441</b> |
| 23.1. ПОНЯТИЕ И ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА (ЗАДАЧИ, СУБЪЕКТЫ, СРЕДСТВА, ЗАВЕРШАЮЩИЙ СТАДИЮ АКТ) СТАДИИ АПЕЛЛЯЦИОННОГО ПРОИЗВОДСТВА .....                                | 441        |
| 23.2. ОСНОВНЫЕ ЧЕРТЫ АПЕЛЛЯЦИОННОГО ПРОИЗВОДСТВА.....                                                                                                             | 441        |
| 23.3. ОСНОВАНИЯ К ОТМЕНЕ И ИЗМЕНЕНИЮ ПРИГОВОРА В АПЕЛЛЯЦИОННОМ ПОРЯДКЕ.....                                                                                       | 443        |
| 23.3.1. <i>Несоответствие выводов мирового судьи, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам дела, установленным судом апелляционной инстанции</i> ..... | 444        |
| 23.3.2. <i>Нарушение уголовно-процессуального закона</i> .....                                                                                                    | 444        |
| 23.3.3. <i>Неправильное применение уголовного закона</i> .....                                                                                                    | 446        |

|                                                                                                                                                                       |            |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| 23.3.4. Несоответствие назначенного по приговору наказания тяжести совершенного преступления и личности подсудимого.....                                              | 447        |
| 23.4. ПОРЯДОК РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛ В АПЕЛЛЯЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ.....                                                                                                         | 447        |
| 23.5. КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ.....                                                                                                                                        | 448        |
| 23.6. РЕКОМЕНДОВАННАЯ ЛИТЕРАТУРА.....                                                                                                                                 | 448        |
| <b>ГЛАВА 24. КАССАЦИОННОЕ ПРОИЗВОДСТВО.....</b>                                                                                                                       | <b>448</b> |
| 24.1. Понятие и общая характеристика (задачи, субъекты, средства, завершающий стадию акт) Стадии Кассационного производства .....                                     | 448        |
| 24.2. Основные черты Кассационного производства.....                                                                                                                  | 449        |
| 24.3. Основания к отмене и изменению приговора в Кассационном порядке.....                                                                                            | 451        |
| 24.3.1. Несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам уголовного дела, установленным судом первой или апелляционной инстанции..... | 451        |
| 24.3.2. Нарушение уголовно-процессуального закона .....                                                                                                               | 452        |
| 24.3.3. Неправильное применение уголовного закона .....                                                                                                               | 454        |
| 24.3.4. Несправедливость приговора .....                                                                                                                              | 454        |
| 24.4. Порядок рассмотрения дел в Кассационной инстанции.....                                                                                                          | 456        |
| 24.5. Контрольные вопросы.....                                                                                                                                        | 456        |
| 24.6. Рекомендованная литература.....                                                                                                                                 | 457        |
| <b>ГЛАВА 25. ИСПОЛНЕНИЕ ПРИГОВОРА .....</b>                                                                                                                           | <b>457</b> |
| 25.1. Понятие и задачи стадии исполнения приговора.....                                                                                                               | 457        |
| 25.2. Субъекты стадии исполнения приговора .....                                                                                                                      | 458        |
| 25.3. Средства решения задач стадии исполнения приговора .....                                                                                                        | 458        |
| 25.4. Порядок судебного заседания по рассмотрению вопросов, связанных с исполнением приговора .....                                                                   | 459        |
| 25.5. Контрольные вопросы.....                                                                                                                                        | 460        |
| 25.6. Рекомендованная литература.....                                                                                                                                 | 460        |
| <b>ГЛАВА 26. ПРОИЗВОДСТВО В НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ .....</b>                                                                                                             | <b>461</b> |
| 26.1. Значение и задачи надзорного производства .....                                                                                                                 | 461        |
| 26.2. Понятие и общая характеристика Стадии производства в Надзорной инстанции .....                                                                                  | 461        |
| 26.2.1. Понятие и этапы надзорного производства.....                                                                                                                  | 461        |
| 26.2.2. Средства стадии надзорного производства .....                                                                                                                 | 461        |
| 26.3. Основные черты надзорного производства.....                                                                                                                     | 462        |
| 26.3.1. Свобода обжалования.....                                                                                                                                      | 462        |
| 26.3.2. Строго определенная форма повода к началу надзорного производства .....                                                                                       | 462        |
| 26.3.3. Ревизионные начала надзорного производства.....                                                                                                               | 463        |
| 26.3.4. Проверка законности и обоснованности приговора.....                                                                                                           | 463        |
| 26.3.5. Возможность представления в надзорную инстанцию дополнительных материалов .....                                                                               | 464        |
| 26.3.6. Широкие полномочия надзорной инстанции .....                                                                                                                  | 464        |
| 26.3.7. Недопустимость ухудшения положения осужденного в результате рассмотрения его дела надзорной инстанцией.....                                                   | 465        |
| 26.3.8. Неоднократность надзорного производства.....                                                                                                                  | 465        |
| 26.4. Основания к обжалованию и пересмотру судебных решений в порядке надзора .....                                                                                   | 465        |
| 26.5. Порядок рассмотрения дел в Надзорной инстанции .....                                                                                                            | 466        |
| 26.6. Субъекты стадии надзорного производства .....                                                                                                                   | 466        |
| 26.7. Суды, рассматривающие дела в порядке надзора .....                                                                                                              | 467        |
| 26.8. Процессуальные акты стадии производства в Надзорной инстанции.....                                                                                              | 468        |
| 26.9. Контрольные вопросы.....                                                                                                                                        | 468        |
| 26.10. Рекомендованная литература.....                                                                                                                                | 468        |
| <b>ГЛАВА 27. ВОЗОБНОВЛЕНИЕ ПРОИЗВОДСТВА ПО УГОЛОВНОМУ ДЕЛУ ВВИДУ НОВЫХ ИЛИ ВНОВЬ ОТКРЫВШИХСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВ .....</b>                                                  | <b>469</b> |
| 27.1. Понятие и значение Стадии возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств .....                                   | 469        |
| 27.2. Основания и порядок возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств .....                                         | 469        |
| 27.3. Процессуальные акты Стадии возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств .....                                  | 472        |
| 27.4. Контрольные вопросы.....                                                                                                                                        | 472        |
| 27.5. Рекомендованная литература.....                                                                                                                                 | 472        |

|                                                                                                                                                                                |            |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| <b>ГЛАВА 28. ПРОИЗВОДСТВО ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ В ОТНОШЕНИИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ.....</b>                                                                                           | <b>472</b> |
| 28.1. Особенности производства по уголовным делам в отношении несовершеннолетних ....                                                                                          | 472        |
| 28.2. Обстоятельства, подлежащие установлению по уголовным делам в отношении несовершеннолетних .....                                                                          | 474        |
| 28.3. Досудебное производство по фактам совершения преступлений несовершеннолетними .....                                                                                      | 476        |
| 28.4. Судебное разбирательство по уголовным делам в отношении несовершеннолетних .....                                                                                         | 477        |
| 28.5. Освобождение судом несовершеннолетнего подсудимого от уголовной ответственности или наказания .....                                                                      | 479        |
| 28.6. Контрольные вопросы.....                                                                                                                                                 | 479        |
| 28.7. Рекомендованная литература.....                                                                                                                                          | 480        |
| <b>ГЛАВА 29. ПРОИЗВОДСТВО О ПРИМЕНЕНИИ ПРИНУДИТЕЛЬНЫХ МЕР МЕДИЦИНСКОГО ХАРАКТЕРА .....</b>                                                                                     | <b>480</b> |
| 29.1. Общие особенности производства о применении принудительных мер медицинского характера.....                                                                               | 480        |
| 29.1.1. Общая характеристика .....                                                                                                                                             | 480        |
| 29.1.2. Основания производства о применении принудительных мер медицинского характера ...                                                                                      | 482        |
| 29.1.3. Обстоятельства, подлежащие доказыванию.....                                                                                                                            | 482        |
| 29.1.4. Процессуальный статус законного представителя лица, в отношении которого ведется производство о применении принудительной меры медицинского характера .....            | 483        |
| 29.1.5. Особенности досудебного производства о применении принудительных мер медицинского характера .....                                                                      | 484        |
| 29.1.6. Специфика судебного производства о применении принудительных мер медицинского характера .....                                                                          | 486        |
| 29.2. Прекращение, изменение и продление применения принудительной меры медицинского характера.....                                                                            | 488        |
| 29.3. Возобновление уголовного дела в отношении лица, к которому применена принудительная мера медицинского характера.....                                                     | 489        |
| 29.4. Контрольные вопросы.....                                                                                                                                                 | 489        |
| 29.5. Рекомендованная литература.....                                                                                                                                          | 489        |
| <b>ГЛАВА 30. ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ В ОТНОШЕНИИ ОТДЕЛЬНЫХ КАТЕГОРИЙ ЛИЦ.....</b>                                                                          | <b>490</b> |
| 30.1. Категории лиц, в отношении которых применяется особый порядок производства по уголовным делам .....                                                                      | 490        |
| 30.2. Возбуждение уголовного дела в отношении отдельной категории граждан и привлечение их в качестве обвиняемых .....                                                         | 491        |
| 30.3. Особенности досудебного производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц .....                                                                        | 494        |
| 30.4. Рассмотрение уголовного дела в отношении отдельных категорий лиц.....                                                                                                    | 498        |
| 30.5. Контрольные вопросы.....                                                                                                                                                 | 498        |
| 30.6. Рекомендованная литература.....                                                                                                                                          | 498        |
| <b>ГЛАВА 31. МЕЖДУНАРОДНОЕ СОТРУДНИЧЕСТВО В СФЕРЕ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА .....</b>                                                                                        | <b>499</b> |
| 31.1. Запрос о правовой помощи .....                                                                                                                                           | 499        |
| 31.1.1. Общая характеристика .....                                                                                                                                             | 499        |
| 31.1.2. Юридическая сила доказательств, полученных на территории иностранного государства .....                                                                                | 499        |
| 31.1.3. Вызов свидетеля, потерпевшего, эксперта, гражданского истца, гражданского ответчика, их представителей, находящихся за пределами территории Российской Федерации ..... | 500        |
| 31.1.4. Направление материалов уголовного дела для осуществления уголовного преследования.....                                                                                 | 500        |
| 31.2. Выдача лица для уголовного преследования или исполнения приговора .....                                                                                                  | 500        |
| 31.2.1. Направление запроса о выдаче лица, находящегося на территории иностранного государства .....                                                                           | 500        |
| 31.2.2. Пределы уголовной ответственности лица, выданного Российской Федерации.....                                                                                            | 501        |
| 31.2.3. Исполнение запроса о выдаче лица, находящегося на территории Российской Федерации .....                                                                                | 501        |

|                                                                                                                                                        |     |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 31.2.4. Избрание или применение избранной меры пресечения для обеспечения возможной выдачи лица .....                                                  | 502 |
| 31.2.5. Передача выдаваемого лица и предметов .....                                                                                                    | 502 |
| 31.3. Передача лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в ГОСУДАРСТВЕ, ГРАЖДАНИНОМ КОТОРОГО ОНО ЯВЛЯЕТСЯ .....                     | 503 |
| 31.3.1. Основания передачи лица, осужденного к лишению свободы .....                                                                                   | 503 |
| 31.3.2. Порядок рассмотрения судом вопросов, связанных с передачей лица, осужденного к лишению свободы .....                                           | 503 |
| 31.3.3. Основания отказа в передаче лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является..... | 504 |
| 31.3.4. Порядок разрешения судом вопросов, связанных с исполнением приговора суда иностранного государства .....                                       | 504 |
| 31.4. КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ.....                                                                                                                         | 505 |
| 31.5. РЕКОМЕНДОВАННАЯ ЛИТЕРАТУРА.....                                                                                                                  | 506 |