

Федеральное государственное образовательное учреждение
высшего профессионального образования
«Восточно-Сибирский институт
Министерства внутренних дел Российской Федерации»

УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС РОССИИ

ОБЩАЯ ЧАСТЬ

Учебное пособие

Иркутск
Восточно-Сибирский институт МВД России
2008

УДК 343.1
ББК 67.629.3
У26

Печатается по решению редакционно-издательского совета
ФГОУ ВПО «Восточно-Сибирский институт МВД России»

Рецензенты:

Т.Г. Эпова, зам. начальника управления Судебного департамента по Иркутской области, советник юстиции 1 класса;
А.В. Бычков, декан юридического факультета Сибирского института права, экономики и управления, канд. юрид. наук

Уголовный процесс России. Общая часть: учебное пособие /сост. С.Г. У26 Загорьян, В.Е. Журавлев, М.П. Перякина, Ю.В. Егорова. – Иркутск: ФГОУ ВПО ВСИ МВД России, 2008. – 104 с.

В учебном пособии рассматриваются понятие, сущность и принципы уголовного процесса, определяется статус участников уголовного судопроизводства, меры уголовно-процессуального принуждения в аспекте действующего законодательства.

Предназначено для курсантов и слушателей учебных заведений системы МВД России, практических работников

УДК 343.1
ББК 67.629.3

© ФГОУ ВПО «Восточно-Сибирский институт МВД России», 2008

Оглавление

Введение	4
Глава 1. Понятие и сущность уголовного процесса.....	5
Глава 2. Источники уголовно-процессуального права	10
Глава 3. Принципы уголовного процесса	17
Глава 4. Участники уголовного судопроизводства	21
Глава 5. Доказательства и доказывание в уголовном процессе	54
Глава 6. Меры уголовно-процессуального принуждения.....	65
Глава 7. Процессуальные решения и документы. Сроки и процессуальные издержки.....	88
Глава 8. Реабилитация в российском уголовном судопроизводстве.....	97
Рекомендуемая литература.....	103

ВВЕДЕНИЕ

Конституция РФ провозглашает человека, его права и свободы высшей ценностью, а признание, соблюдение и защиту прав и свобод человека – обязанностью государства (ст. 2). В случае совершения преступления специально уполномоченные на то органы и должностные лица обязаны обеспечить защиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступления (ст. 6 УПК РФ).

Проводимая в настоящее время в России судебно-правовая реформа одной из основных целей имеет повышение эффективности деятельности правоохранительных органов, в том числе органов уголовного судопроизводства

Отечественное уголовное судопроизводство подвергнуто существенным изменениям в связи с принятием 18 декабря 2001 г. уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, который разрабатывался в соответствии с положениями Конституции России, требованиями международных договоров Российской Федерации и общепринятых принципов и норм международного права, а также постановлений Конституционного суда РФ и постановлений Пленума Верховного суда РФ.

Очевидно, что УПК РФ содержит много новых положений, касающихся как досудебного, так и судебного производства, в том числе определяющих уголовно-процессуальные правоотношения, уголовно-процессуальные функции, наименование и содержание стадий уголовного процесса.

Цель настоящего курса лекций – помочь изучающим дисциплину «Уголовный процесс» освоить изменения, которые были внесены с принятием УПК Российской Федерации. Наиболее сложными для усвоения и важными в правоприменительной деятельности являются вопросы, касающиеся процессуального статуса участников уголовного судопроизводства, понятия дознания и процесса доказывания. Именно поэтому в настоящем курсе лекций им уделено особое внимание.

Глава 1

ПОНЯТИЕ И СУЩНОСТЬ УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА

1. Понятие и сущность уголовного процесса.
2. Уголовный процесс и правосудие.
3. Задачи и функции уголовного процесса.
4. Понятие и виды стадий уголовного процесса.
5. Типы (формы) уголовного процесса.

1. Понятие и сущность уголовного процесса

Уголовно-процессуальная деятельность – это система процессуальных действий, совершаемых как органами государства, так и всеми участвующими в производстве по делу лицами.

Уголовный процесс – это регламентированная законом деятельность органов предварительного расследования, прокуратуры и суда по возбуждению, расследованию, судебному рассмотрению и разрешению уголовных дел, а также всех участвующих в ней лиц, которая осуществляется не иначе как в правовых отношениях и имеет своей задачей обеспечение реализации уголовного закона.

Производство процессуальных действий связано с осуществлением государственными органами (должностными лицами) и участниками процессуальных действий своих прав и обязанностей, а следовательно, они вступают между собой в определенные правоотношения, в данном случае в отношения, предусмотренные уголовно-процессуальным законом, которые являются отношениями уголовно-процессуальными. Уголовно-процессуальная деятельность может происходить только в форме процессуально-правовых отношений. Стало быть, уголовный процесс есть уголовно-процессуальная деятельность, регулируемая правом и, таким образом, воплощенная в уголовно-процессуальных правовых отношениях.

Уголовное судопроизводство обеспечивает реализацию уголовного закона как путем осуществления уголовного преследования, осуждения и наказания виновного за совершение уголовного преступления, так и путем отказа от уголовного преследования невиновных, освобождения лиц от уголовной ответственности и наказания, реабилитации каждого, кто необоснованно подвергся уголовному преследованию или был осужден. Обеспечивая реализацию уголовного закона, уголовный процесс защищает гражданина, общество, государство от преступлений и тем самым охраняет конституционные права и свободы человека и гражданина. Эту задачу уголовный процесс может выполнять только при условии, когда в самом производстве по делу защищены права и законные интересы участников процесса и иных лиц.

2. Уголовный процесс и правосудие

В Конституции РФ сказано: "Правосудие в РФ осуществляется только судом". Правосудие в форме уголовного судопроизводства является одним из путей осуществления судебной власти (Конституции РФ). Отсюда следует, что уголовное судопроизводство, понимаемое как одна из форм осуществления правосудия, выражается в деятельности суда по уголовным делам, где судебная власть реализуется через действия и решения суда. Только суд может признать лицо виновным и назначить ему наказание. Очевидно, что уголовный процесс и уголовное судопроизводство не являются деятельностью тождественной. Уголовный процесс иначе называется уголовным судопроизводством. Этим понятием обозначают все производство по делу, в том числе и деятельность органов дознания, следствия. В названии "уголовное судопроизводство" подчеркивается особое значение во всем производстве по делу судебного разбирательства, судебных стадий, в которых осуществляется правосудие по уголовным делам. Уголовный процесс и правосудие тесным образом связаны между собой, но это разные понятия.

Во-первых, по задачам и предмету деятельности понятие правосудия шире понятия уголовного процесса, поскольку судебная власть осуществляется не только посредством уголовного судопроизводства.

Во-вторых, по кругу органов, осуществляющих производство по делу, понятие уголовного процесса шире понятия правосудия. Правосудие исчерпывается деятельностью суда, тогда как уголовный процесс, помимо суда, ведется органами дознания, предварительного следствия и прокуратуры. Даже в судебных стадиях правосудие и уголовный процесс не сливаются. Понятием уголовного процесса охватывается деятельность всех участвующих в этих стадиях субъектов, понятием правосудия – только деятельность суда.

В-третьих, осуществление правосудия по уголовным делам входит в качестве основной части в уголовный процесс.

3. Задачи и функции уголовного процесса

В уголовно-процессуальном кодексе РФ законодатель четко не выделяет задачи уголовного процесса, но, исходя из содержания положений норм УПК РФ, можно предположить, что они аналогичны тем задачам, которые были указаны в ст. 2 УПК РСФСР¹. Задачи уголовного процесса можно условно разделить на общесоциальные и непосредственные.

К общесоциальным задачам можно отнести следующие:

1. Защита личности и общества от преступных посягательств.
2. Охрана правопорядка путем осуществления справедливого правосудия.

¹ См.: Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР от 27 октября 1960 г.

К непосредственным задачам относятся:

1. Быстрое и полное раскрытие преступлений.
2. Изобличение и наказание виновных лиц.
3. Обеспечение правильного применения закона.

Рассматривая общие положения и задачи уголовного процесса, необходимо затронуть вопрос, который касается функций уголовного судопроизводства.

Уголовно-процессуальные функции – основные направления деятельности, осуществляемой в рамках уголовного судопроизводства. В понимании уголовно-процессуальной функции принято понятие функции рассматривать в трех взаимосвязанных проявлениях: как идеальную (назначение, обязанность), как реальную (имевшее место в действительности определенное направление правоприменения) и как сущностную функции (такое направление деятельности, которое напрямую вытекает из назначения уголовного процесса и полностью соответствует его назначению).

Статья 6 УПК РФ по своему содержанию указывает идеальные функции уголовного процесса. В п. 1 ч. 1 настоящей статьи говорится о функции обвинения, а в следующем пункте – о функции защиты.

Помимо функций обвинения и защиты, в уголовном процессе принято выделять как минимум еще одну – функцию разрешения дела. К тому же некоторые ученые обосновывают наличие в уголовном процессе также функций расследования преступлений, обеспечения расследования и др.

4. Понятие и виды стадий уголовного процесса

Стадии уголовного процесса – относительно самостоятельные, но взаимосвязанные этапы производства по уголовному делу, отделенные друг от друга итоговым процессуальным решением и характеризующиеся специфическими задачами, кругом лиц, участвующих в производстве, характером уголовно-процессуальных действий и складывающихся уголовно-процессуальных отношений.

Таким образом, каждой стадии уголовного процесса свойственны:

1) непосредственные задачи, вытекающие из общих задач судопроизводства;

2) определенный круг участвующих в ней органов и лиц;

3) порядок (процессуальная форма) деятельности, определяемый содержанием непосредственных задач данной стадии и особенностями выражения в ней общих принципов процесса;

4) специфический характер уголовно-процессуальных отношений, возникающих между субъектами в процессе производства по делу;

5) итоговый процессуальный акт (решение), завершающий цикл процессуальных действий и отношений и влекущий переход дела на следующую ступень (если дело не прекращается или не приостанавливается).

Все стадии уголовного процесса можно условно разделить на основные и дополнительные (исключительные).

К основным стадиям относятся следующие:

1. Возбуждение уголовного дела.
2. Предварительное расследование.
3. Назначение судебного заседания и предварительное слушание дела.
4. Судебное разбирательство.
5. Исполнение приговора.

К дополнительным (исключительным) стадиям можно отнести:

1. Производство в апелляционной инстанции.
2. Производство в кассационной инстанции.
3. Производство в надзорной инстанции.
4. Производство по вновь открывшимся или новым обстоятельствам.

Совокупность стадий, связанных между собой общими задачами и принципами судопроизводства, образует систему уголовного процесса. Стадии уголовного процесса чередуются, сменяют одна другую в строгой последовательности.

5. Типы (формы) уголовного процесса

В зависимости от того, какие задачи стоят перед уголовным процессом, как определены полномочия и функции государственных органов, ведущих процесс, насколько в процессе представлены и защищены права человека, потерпевшего от преступления или обвиняемого в преступлении, какова система доказательств, на ком лежит обязанность доказывания вины, какие решения может принять суд по делу, следует различать несколько типов (форм) уголовного процесса, возникших в разные периоды истории в различных государствах. Такими являются: частно-исковой, розыскной (инквизиционный), обвинительный, состязательный и смешанный типы процесса.

Частно-исковой процесс (древняя форма, например, древнерусский процесс) характеризовался частным уголовным преследованием, в котором потерпевший сам принимал меры к защите своих прав. Уголовное преследование возбуждалось по жалобе потерпевшего. Обвинитель собирал доказательства и сам должен был позаботиться о доставлении обвиняемого в суд. Судебное разбирательство состязательное и гласное. Дело решается на основе представления сторонами доказательств. Суд только следил за состязанием сторон (поединки, ордалии и т. п.) и в своем решении констатировал исход состязания. Система доказательств представляла собой совокупность очистительных присяг, поединков и ордалий. Победитель в поединке считался правым. С усилением государственной власти, с развитием взгляда на преступление не как на обиду, нанесенную частному лицу или небольшой группе граждан, а как на посягательство, направленное против правового порядка, составляющее достояние всего общества, неприемлемым оказывается подход к уголовному про-

цессу с позиции разрешения спора, заявленного частным обвинителем. Государственная власть, сосредоточив в своих руках карательную деятельность, устранила частно-исковое начало уголовного процесса и утвердила в процессе публичное начало, когда установление виновного в преступлении берет на себя государство.

Существенными чертами *розыскного* процесса является отсутствие прав у обвиняемого и возможности состязания с обвинителем, тем более, что для этого процесса характерно слияние в одном лице функции судьи, обвинителя и защитника. Этот процесс распался на: а) розыск, следствие и б) суд. Права личности не были защищены. Обвиняемый был бесправным объектом в руках следователя и не всегда знал, в чем именно его обвиняют. Действовала теория формальных доказательств. Решающее значение для осуждения имело признание подсудимым своей вины. Производство следствия и судебное разбирательство были негласные, тайные, письменные. Розыскной процесс знал три вида приговоров: обвинительный, оправдательный, оставление в подозрении при недостаточности улик для осуждения (не действовало правило о толковании сомнений в пользу обвиняемого). Буржуазно-демократические преобразования привели к становлению нового процесса (в России по Судебным уставам 1864 г.). Этот процесс проникнут публичным началом, хотя сохранялись некоторые элементы частно-искового характера (например, дела так называемого частного обвинения). Движущим началом процесса является государственное обвинение. Отсюда и название этого типа процесса обвинительный.

Создается новая концепция доказательств, главным элементом которой становится оценка доказательств по внутреннему убеждению. Судебное разбирательство состязательное, гласное и устное. Процесс именуют состязательным, подчеркивая значение этого принципа: его судебного рассмотрения и для решения дела. Вводится суд с присяжными заседателями. Состязательный процесс строится на началах процессуального равенства сторон и разделения функций между обвинителем, защитой и судом. При этом обвинитель несет "бремя доказывания" виновности обвиняемого, а суд выступает как арбитр между сторонами. Решение суда зависит от позиции сторон (так, например, признание обвиняемым вины исключает судебное следствие и суд постановляет обвинительный приговор). Отказ обвинителя от обвинения предрешает оправдание подсудимого. Для состязательного процесса характерны рассмотрение дела судом присяжных и оценка доказательств по внутреннему убеждению судей.

Смешанный процесс получил свое наименование благодаря своему компромиссному характеру. С одной стороны, в нем выражены демократические принципы судебного разбирательства (устность, гласность, состязательность, непосредственность), а с другой – сохраняются отдельные элементы исторически более ранних форм уголовного процесса, в частности инквизиционного, что проявляется в виде различных ограничений процессуальных прав обвиняемого и защиты на предварительном следствии, одновременное выполнение следователем функции расследования и принятия решения по ряду вопросов и делу в целом.

Глава 2

ИСТОЧНИКИ УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА

1. Понятие уголовно-процессуального права.
2. Действие уголовно-процессуального закона во времени, в пространстве и по кругу лиц.
3. Источники уголовно-процессуального права.

1. Понятие уголовно-процессуального права

Уголовно-процессуальное право – это совокупность уголовно-процессуальных норм, регулирующих деятельность органов дознания, дознавателя, следователя, прокурора и суда по проверке поступивших сообщений о преступлении, расследовании, разрешении дел, а также вопросов, связанных с исполнением приговора суда.

Нормы уголовно-процессуального права, моделируя общественные отношения, которые могут возникнуть в ходе уголовного судопроизводства, в конечном итоге направлены на реализацию охранительных функций уголовного права и уголовного процесса. Таким образом, уголовно-процессуальное право выполняет как регулятивную, так и охранительную роли.

Уголовный процесс и регулирующее его уголовно-процессуальное право взаимодействуют с другими отраслями права и соответствующими субъектами регулируемых ими правовых отношений.

Близким к уголовно-процессуальному праву является уголовное право. В полном объеме нормы уголовного права может применить только суд; предпосылки, основания и условия применения норм УК РФ обеспечиваются уголовно-процессуальной деятельностью. Установить уголовно-правовое отношение и применить меры уголовной ответственности можно лишь в рамках уголовно-процессуальных отношений.

Разносторонними и глубокими являются связи уголовно-процессуального права, как и регулируемой им практической деятельности, с Конституцией РФ и с конституционным правом. Конституция провозгласила принцип разделения властей при самостоятельности каждой (ст. ст. 10, 118, 120, 123); определила, что сфера действия уголовно-процессуального закона регулируется только федеральным законом; установила иерархию законов (ст. ст. 71, 76); сформулировала основные принципы уголовного судопроизводства (ст. ст. 19, 21-26, 45-50, 118-123 и др.); определила судебную систему и федеральные суды в стране (ст. ст. 125-127 и др.). Наконец, Конституцией четко обозначены права и свободы человека и гражданина (гл. 2); установлены основные составляющие правовой системы, верховенство и прямое действие Конституции РФ (ст. 15).

Тем самым Конституция РФ обеспечила базу для функционирования судебной власти и уголовного судопроизводства в целом, определила параметры проходящей в стране судебной реформы.

Уголовно-процессуальное право и регулируемые им отношения связаны с оперативно-розыскной деятельностью. Во-первых, данные, полученные в результате оперативно-розыскной деятельности (ОРД), нередко создают предпосылки к возбуждению уголовных дел (п. 6 ч. 1 ст. 108 УПК). Во-вторых, оперативно-розыскная деятельность позволяет установить скрывающегося преступника, получить фактические данные, которые могут быть использованы в процессе расследования преступлений (ст. 11 Закона об ОРД). В-третьих, действия органов, осуществляющих ОРД, могут быть обжалованы прокурору или в суд (ч. 2 ст. 5 Закона об ОРД).

Гражданское право определяет общие требования к гражданскому иску в уголовном процессе, а также некоторые вопросы, связанные с реализацией института реабилитации в соответствии с УПК РФ. Гражданское процессуальное право также взаимодействует с уголовно-процессуальным правом. Связь отношений, регулируемых указанными отраслями права, имеет свои истоки, в частности, в том, что их порождают в ряде случаев одни и те же юридические факты (совершение уголовно наказуемых деяний). Причинение преступлением вреда порождает право потерпевшего на возмещение имущественного вреда или компенсацию морального вреда. При этом законом допускается возможность предъявления исковых требований как в уголовном процессе, так и в порядке гражданского судопроизводства.

Уголовно-процессуальное право не только взаимодействует с отраслями права, но и использует достижения различных областей знаний. Разработанные криминалистикой тактические приемы проведения следственных действий, методики расследования отдельных видов преступлений способствуют повышению эффективности действия процессуальных норм в ходе предварительного расследования и в судебном разбирательстве. Достижения науки криминалистики влияют на законодательный процесс формирования уголовно-процессуального права.

Уголовно-процессуальный закон допускает использование в ходе уголовного судопроизводства данных таких наук, как криминология, уголовно-исполнительное право, судебная медицина, судебная психиатрия, юридическая психология, судебная статистика и др.

2. Действие уголовно-процессуального закона во времени, в пространстве и по кругу лиц

При производстве по уголовному делу применяется уголовно-процессуальный закон, действующий во время производства соответствующего процессуального действия или процессуального решения (ст. 4 УПК РФ). Если в уголовном праве как общее правило применяется закон времени совершения преступлений, то в уголовном процессе – закон, действующий в момент производства по делу. Уголовно-процессуальный закон, отменяющий или ограничивающий прямо или косвенно право участников процесса, обратной силы не имеет. Он не распространяется на производство, начатое до его издания.

Независимо от места совершения преступления, производство по уголовным делам на территории РФ во всех случаях ведется в соответствии с УПК РФ (ст. 2 УПК РФ).

Производство по уголовным делам о преступлениях, совершенных вне пределов Российской Федерации гражданами РФ, а также лицами без гражданства и иностранцами, ведется в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством РФ, если международными договорами не установлено иное.

Производство по уголовным делам о преступлениях, совершенных на воздушном, морском или речном судне (корабле), находящемся вне пределов РФ под флагом или с опознавательным знаком РФ, осуществляется в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством РФ, к порту которой приписано судно (корабль), если иное не предусмотрено международным договором.

Конкретные условия производства следственных действий в отношении лиц, обладающих дипломатическим иммунитетом и привилегиями, а также в помещениях и на территориях частных и служебных резиденций регулируются как УПК РФ (в отличие от прежнего УПК РСФСР), так и международными договорами.

В отношении лиц, обладающих правом дипломатической неприкосновенности, процессуальные действия, предусмотренные УПК, производятся лишь по их просьбе или с их согласия. Согласие на производство этих действий запрашивается через МИД РФ (ст. 3 УПК).

Помимо этого исключения о запрете осуществлять процессуальные действия, имеется и ряд других, например, в отношении российских граждан, о которых имеются специальные оговорки в действующем законодательстве. Круг таких лиц сравнительно широк и имеет тенденцию, вопреки ст. 19 Конституции РФ, провозглашающей равенство всех перед законом и судом, к дальнейшему расширению. К ним относятся: Президент РФ, кандидаты в Президенты РФ, члены избирательных комиссий с правом решающего голоса, члены комиссий по проведению референдума с правом

решающего голоса, члены Совета Федерации и депутаты Государственной Думы и др.

3. Источники уголовно-процессуального права

Источники уголовно-процессуального права – это те нормативные акты, которые регулируют уголовно-процессуальные отношения.

В отличие от многих других областей общественных отношений сфера уголовного судопроизводства регулируется только законом.

К источникам уголовно-процессуального права относят:

1. Международные нормативные акты. В соответствии со ст. 1 УПК РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью законодательства Российской Федерации, регулирующего уголовное судопроизводство. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные действующим УПК, то применяются правила международного договора. В силу п. 3 ст. 5 Федерального закона от 15 июля 1995 г. «О международных договорах Российской Федерации» положения официально опубликованных международных договоров РФ, не требующие издания внутригосударственных актов для применения, действуют в РФ непосредственно.

Органам дознания, следователям, прокурорам и судам при производстве по уголовным делам надлежит исходить из того, что общепризнанные 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 РФ являются в соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции Российской Федерации составной частью ее правовой системы.

2. Конституция Российской Федерации. Конституция имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории РФ. При этом законы и иные правовые акты, принимаемые в РФ, не должны противоречить Конституции (ч. 1 ст. 15). Занимая высшую ступень в иерархии нормативных актов, Конституция является юридической базой любой отрасли права и законодательства, в том числе и уголовно-процессуального права.

3. Уголовно-процессуальный кодекс. Изучая процесс становления уголовно-процессуального законодательства в России, необходимо иметь в виду, что он шел параллельно с разработкой проекта Конституции, которая, в свою очередь, дала мощный импульс законодательной работе вообще и подготовке нормативных актов в области уголовного процесса в ча-

ственности. Процесс становления законодательства шел одновременно в различных направлениях. Во-первых, осуществлялась работа по подготовке нового УПК РФ. Во-вторых, разрабатывались и принимались комплексные нормативные акты (законы о прокуратуре, о милиции, об оперативно-розыскной деятельности и др.), в которых решались отдельные процессуальные вопросы.

Действующий в РФ УПК – это систематизированный свод правовых норм, которые в совокупности регулируют весь процесс уголовного судопроизводства в целом и отдельных его частей, этапов, стадий, институтов.

УПК имеет сложную структуру и состоит из шести частей, 19 разделов, 55 глав и 475 статей.

В первой части содержатся положения, имеющие значение для всего производства по уголовному делу (независимо от форм его окончания), его отдельных стадий, а также субъектов регулируемых Кодексом общественных отношений. В главе первой УПК (об основных положениях) размещены нормы права, посвященные уголовно-процессуальному законодательству, задачам уголовного процесса, основным используемым понятиям. Кроме того, в первой части Кодекса регламентированы вопросы подсудности, правового положения участников процесса, отводов, доказательств и доказывания, мер пресечения и иных мер уголовно-процессуального принуждения, реабилитации, процессуальных сроков, издержек и др.

Часть вторая полностью посвящена досудебному производству, состоящему из двух стадий – возбуждения уголовного дела и предварительного расследования. Раздел VIII «Предварительное расследование» при этом является самым большим в УПК и состоит из двенадцати глав. В этой части детально регламентированы вопросы, связанные с порядком возбуждения, а также отказа в возбуждении уголовного дела, производством следственных действий, привлечения лица в качестве обвиняемого, приостановления и окончания предварительного расследования.

Часть третья «Судебное производство» является самой большой в УПК по количеству разделов. Их насчитывается семь. Эта часть посвящена общим условиям судебного разбирательства, регламентации порядка подготовки к судебному заседанию, производства в суде первой, кассационной и апелляционной инстанций. В этой же части закреплены положения, определяющие порядок принятия судебного решения в случае согласия обвиняемого с предъявленным обвинением, деятельность мирового судьи, а также суда, рассматривающего дело с участием присяжных заседателей. Раздел XIV данной части посвящен самостоятельной стадии исполнения приговора.

В часть четвертую включены разделы и главы об особом порядке уголовного судопроизводства. Речь идет о регулировании особенностей отдельных производств: по делам о преступлениях, совершенных несовершеннолетними, по применению принудительных мер медицинского ха-

рактера, протокольной формы досудебной подготовки материалов, а также в отношении отдельных категорий лиц.

Часть пятая «Международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства» также отражает новый уголовно-процессуальный институт. В нее входит единственный раздел, регулирующий порядок взаимодействия судей, прокуроров, следователей и органов дознания с соответствующими компетентными органами и должностными лицами иностранных государств.

Последняя, часть шестая состоит всего из двух статей и определяет порядок применения бланков процессуальных документов, которые являются приложением к УПК РФ.

В нормах УПК предусматривается возможность применения и норм уголовного права в случаях, когда при производстве по уголовному делу имеют место нарушения процессуальных норм, в результате которых наступившие последствия выходят за чисто процессуальные рамки (ст. 164 УПК РФ) и носят уголовно-правовой характер. В данном случае возникают комплексные отношения, регулируемые нормами не только уголовно-процессуального, но и уголовного права.

4. Иные законы и подзаконные акты. К ним следует относить:

1) Федеральный Конституционный Закон «О судебной системе РФ» от 31 декабря 1996 г.;

2) Федеральный Конституционный закон «О военных судах» от 23 июня 1999 г.;

3) Положение о военной прокуратуре, утвержденное Верховным Советом СССР 4 августа 1981 г.;

4) закон РФ «О милиции» от 18 апреля 1991 г.;

5) Положение о милиции общественной безопасности (местной милиции) в РФ, утвержденное Указом Президента РФ от 12 февраля 1993 г.;

6) Федеральный закон «Об органах ФСБ в РФ» от 3 апреля 1995 г.;

7) Федеральный закон «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений» от 15 июля 1995 г.;

8) Таможенный кодекс РФ, утвержденный Верховным Советом РФ 18 июня 1993 г.;

9) Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности» от 12 августа 1995 г.;

10) закон РФ «О частной детективной и охранной деятельности в РФ» от 11 марта 1992 г.

Приведенные и некоторые иные акты подлежат исполнению при решении конкретных вопросов, возникающих при производстве по уголовным делам.

5. Постановления Конституционного Суда РФ. Этому суду не дано полномочие издавать какие-то нормативные акты, обязательные для организаций, должностных лиц и граждан. Однако принимаемые им решения

(постановления) могут существенно влиять на содержание и юридическое значение законодательства. Постановление Конституционного Суда является окончательным решением и обжалованию не подлежит. Оно действует непосредственно и не требует подтверждения другими органами и должностными лицами. Осуществляя конституционный контроль, данный орган, по представлению государственных органов, круг которых строго ограничен законом об этом суде, либо при определенных там же условиях по жалобе гражданина (защитника), вправе признать какой-то закон полностью или частично противоречащим Конституции РФ. Такое решение по сути своей означает, что закон в целом или его часть не подлежат применению. И это может коснуться закона, регламентирующего уголовное судопроизводство.

Чтобы правильно применять уголовно-процессуальное законодательство, нужно знать соответствующие постановления Конституционного Суда РФ.

6. Постановления Пленума Верховного Суда РФ. В соответствии с ч. 5 ст. 19 ФКЗ «О судебной реформе РФ» Верховный Суд РФ изучает и обобщает судебную практику, анализирует судебную статистику и дает руководящие разъяснения судам и другим правоохранительным по вопросам применения законодательства РФ, возникающим при производстве по уголовным делам. Руководящие разъяснения Пленума Верховного Суда РФ обязательны для судов, других органов и должностных лиц, применяющих закон, по которому дано разъяснение. Разъяснения такого рода оформляются актами, называемыми постановлениями, и публикуются в «Бюллетене Верховного Суда РФ».

7. Нормативные акты министерств и ведомств. Их особенность — они не должны противоречить закону или корректировать его и издаются руководителями министерств либо ведомств в пределах предоставленных им полномочий. Полномочия эти обычно закрепляются в актах, определяющих основы организации и деятельности конкретного министерства либо ведомства.

Применение норм закона нередко встречает затруднения на практике, в связи с чем они нуждаются в разъяснении. Это, как уже упоминалось, делает Пленум Верховного Суда РФ — в актах, издаваемых в форме постановлений, а также Генеральный прокурор РФ, МВД РФ, ФСБ РФ — в приказах, указаниях, инструкциях. Хотя указанные акты не являются источниками уголовно-процессуального права, разъяснения, содержащиеся в них, имеют важное значение для правильного и единообразного применения закона. В них с учетом практики применения уголовно-процессуального законодательства даются разъяснения отдельных норм уголовно-процессуального права, содержатся указания по организации работы в целях наиболее эффективной их реализации, анализируются допускаемые на практике ошибки и недостатки.

Глава 3 ПРИНЦИПЫ УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА

1. Понятие, значение и система принципов уголовного судопроизводства.
2. Содержание отдельных принципов уголовного процесса.

Понятие, значение и система принципов уголовного судопроизводства

Принципы уголовного процесса - это теоретически обоснованные и законодательно закрепленные основные правовые положения, которые выражают демократическую и гуманистическую сущность уголовного процесса, определяют построение всех его процессуальных форм, стадий и институтов и направляют уголовно-процессуальную деятельность на достижение целей и задач, поставленных государством перед уголовным судопроизводством.

Значение принципов в уголовном процессе:

- выражают сущность процесса, его характерные черты;
- характеризуют его исторический тип, определяют предмет и метод процессуального регулирования;
- характеризуют уровень защиты прав и свобод человека в уголовном судопроизводстве;
- отражают закономерности общественной и государственной жизни и по своему содержанию объективны;
- являются собой волевой акт государства, продукт сознательного творчества законодателя и по своей форме юридического выражения субъективны;
- представляют также систему юридических норм наиболее общего характера, служащую основой уголовно-процессуального законодательства;
- несоблюдение при производстве по уголовным делам норм-принципов может повлечь отмену принимаемых решений.

Система принципов уголовного процесса по УПК РФ включает в себя следующие их виды:

- 1) принцип законности;
- 2) принцип осуществления правосудия только судом;
- 3) принцип уважения чести и достоинства личности;
- 4) принцип неприкосновенности личности;
- 5) принцип неприкосновенности жилища;
- 6) принцип тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений;
- 7) принцип презумпции невиновности;

- 8) принцип состязательности сторон;
- 9) принцип обеспечения подозреваемому и обвиняемому права на защиту;
- 10) язык уголовного судопроизводства;
- 11) принцип реализации права на обжалование процессуальных действий и решений;
- 12) принцип свободы оценки доказательств;
- 13) принцип всесторонности, полноты и объективности.

Необходимо заметить, что далеко не каждое общее правовое положение является принципом уголовного судопроизводства, поэтому рассмотрим признаки, позволяющие отличить принципы от иных правил уголовного процесса.

Принципы уголовного процесса обладают следующими признаками:

- принципами могут быть не любые, произвольно выбранные взгляды на формы и методы судопроизводства, а лишь те, которые соответствуют социально-экономическим условиям развития общества;
- задачи (назначение) уголовного процесса могут быть реализованы в условиях расследования и рассмотрения уголовных дел на демократических началах;
- принципами процесса являются идеи, нашедшие закрепление в нормах права. Последнее обстоятельство придает принципам обязательность, определенность и гарантированность. Они подлежат прямому применению.

2. Содержание отдельных принципов уголовного процесса

Законность при производстве по уголовному делу. Суд, прокурор, следователь, орган дознания и дознаватель не вправе применять федеральный закон, противоречащий УПК РФ. Суд, установив в ходе производства по уголовному делу несоответствие федерального закона или иного нормативного правового акта уголовно-процессуальному закону, принимает решение в соответствии с УПК РФ. Нарушение норм УПК РФ судом, прокурором, следователем, органом дознания или дознавателем в ходе уголовного судопроизводства влечет за собой признание недопустимыми полученных таким путем доказательств. Определения суда, постановления судьи, прокурора, следователя, дознавателя должны быть законными, обоснованными и мотивированными.

Осуществление правосудия только судом. Правосудие по уголовному делу в Российской Федерации осуществляется только судом. Никто не может быть признан виновным в совершении преступления и подвергнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда и в порядке, установленном законом. Подсудимый не может быть лишен права на рассмотре-

ние его уголовного дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом.

Уважение чести и достоинства личности. В ходе уголовного судопроизводства запрещается осуществление действий и принятие решений, унижающих честь участника уголовного судопроизводства, а также обращение, унижающее его человеческое достоинство либо создающее опасность для его жизни и здоровья. Никто из участников уголовного судопроизводства не может подвергаться насилию, пыткам, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению.

Неприкосновенность личности. Никто не может быть задержан по подозрению в совершении преступления или заключен под стражу при отсутствии на то законных оснований, предусмотренных законом. До судебного решения лицо не может быть подвергнуто задержанию на срок более 48 часов. Суд, прокурор, следователь, орган дознания и дознаватель обязаны немедленно освободить всякого незаконно задержанного, или лишеного свободы, или незаконно помещенного в медицинский или психиатрический стационар, или содержащегося под стражей свыше срока, предусмотренного УПК РФ. Лицо, в отношении которого в качестве меры пресечения избрано заключение под стражу, а также лицо, которое задержано по подозрению в совершении преступления, должно содержаться в условиях, исключающих угрозу его жизни и здоровью.

Охрана прав и свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве. Суд, прокурор, следователь, дознаватель обязаны разъяснять подозреваемому, обвиняемому, потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику, а также другим участникам уголовного судопроизводства их права, обязанности и ответственность и обеспечивать возможность осуществления этих прав. В случае согласия лиц, обладающих свидетельским иммунитетом, дать показания 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. При наличии достаточных данных о том, что потерпевшему, свидетелю или иным участникам уголовного судопроизводства, а также их близким родственникам, родственникам или близким лицам угрожают убийством, применением насилия, уничтожением или повреждением их имущества либо иными опасными противоправными деяниями, суд, прокурор, следователь, орган дознания и дознаватель принимают в пределах своей компетенции в отношении указанных лиц меры безопасности, предусмотренные УПК РФ. Вред, причиненный лицу в результате нарушения его прав и свобод судом, а также должностными лицами, осуществляющими уголовное преследование, подлежит возмещению по основаниям и в порядке, которые установлены законом.

Неприкосновенность жилища. Осмотр жилища производится только с согласия проживающих в нем лиц или на основании судебного решения,

за исключением случаев, предусмотренных ч. 5 ст. 165 УПК РФ. Обыск и выемка в жилище могут производиться на основании судебного решения, за исключением случаев, предусмотренных ч. 5 ст. 165 УПК РФ.

Тайна переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений. Ограничение права гражданина на тайну переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений допускается только на основании судебного решения. Наложение ареста на почтовые и телеграфные отправления и их выемка в учреждениях связи, контроль и запись телефонных и иных переговоров могут производиться только на основании судебного решения.

Презумпция невиновности. Обвиняемый считается невиновным, пока его виновность в совершении преступления не будет доказана в предусмотренном законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда. Подозреваемый или обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность. Бремя доказывания обвинения и опровержения доводов, приводимых в защиту подозреваемого или обвиняемого, лежит на стороне обвинения. Все сомнения в виновности обвиняемого, которые не могут быть устранены в порядке, установленном законом, толкуются в пользу обвиняемого. Обвинительный приговор не может быть основан на предположениях.

Состязательность сторон. Уголовное судопроизводство осуществляется на основе состязательности сторон. Функции обвинения, защиты и разрешения уголовного дела отделены друг от друга и не могут быть возложены на один и тот же орган или одно и то же должностное лицо. Суд не является органом уголовного преследования, не выступает на стороне обвинения или стороне защиты. Суд создает необходимые условия для исполнения сторонами их процессуальных обязанностей и осуществления предоставленных им прав. Стороны обвинения и защиты равноправны перед судом.

Обеспечение подозреваемому и обвиняемому права на защиту. Подозреваемому и обвиняемому обеспечивается право на защиту, которое они могут осуществлять лично либо с помощью защитника и (или) законного представителя. Суд, прокурор, следователь и дознаватель разъясняют подозреваемому и обвиняемому их права и обеспечивают им возможность защищаться всеми не запрещенными законом способами и средствами. В случаях, предусмотренных УПК РФ, обязательное участие защитника и (или) законного представителя подозреваемого или обвиняемого обеспечивается должностными лицами, осуществляющими производство по уголовному делу. В случаях, предусмотренных УПК РФ и иными федеральными законами, подозреваемый и обвиняемый могут пользоваться помощью защитника бесплатно.

Свобода оценки доказательств. Судья, присяжные заседатели, а также прокурор, следователь, дознаватель оценивают доказательства по

своему внутреннему убеждению, основанному на совокупности имеющихся в уголовном деле доказательств, руководствуясь при этом законом и совестью. Никакие доказательства не имеют заранее установленной силы.

Язык уголовного судопроизводства. Уголовное судопроизводство ведется на русском языке, а также на государственных языках входящих в Российскую Федерацию республик. В Верховном Суде Российской Федерации, военных судах производство по уголовным делам ведется на русском языке. Участникам уголовного судопроизводства, не владеющим или недостаточно владеющим языком, на котором ведется производство по уголовному делу, должно быть разъяснено и обеспечено право делать заявления, давать объяснения и показания, заявлять ходатайства, приносить жалобы, знакомиться с материалами уголовного дела, выступать в суде на родном языке или другом языке, которым они владеют, а также бесплатно пользоваться помощью переводчика в порядке, установленном законом. Если в соответствии с УПК РФ следственные и судебные документы подлежат обязательному вручению подозреваемому, обвиняемому, а также другим участникам уголовного судопроизводства, то указанные документы должны быть переведены на родной язык соответствующего участника уголовного судопроизводства или на язык, которым он владеет.

Право на обжалование процессуальных действий и решений. Действия (бездействие) и решения суда, прокурора, следователя, органа дознания и дознавателя могут быть обжалованы в установленном порядке. Каждый осужденный имеет право на пересмотр приговора вышестоящим судом в порядке, установленном главами 43 - 45, 48 и 49 УПК РФ.

Глава 4

УЧАСТНИКИ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

1. Понятие и классификация участников уголовного процесса.
2. Участники уголовного процесса, осуществляющие правосудие по уголовным делам.
3. Органы и лица, участвующие в деле на стороне обвинения.
4. Субъекты, участвующие в деле на стороне защиты.
5. Иные участники уголовного процесса.
6. Обстоятельства, исключающие участие в уголовном судопроизводстве

1. Понятие и классификация участников уголовного процесса

Участники уголовного процесса – органы и лица, участвующие в уголовном процессе, обладающие процессуальным статусом, определенными правами и обязанностями, предусмотренными уголовно-процессуальным законодательством.

Понятие субъектов уголовного процесса необходимо для определения объема их прав и обязанностей, реализуемых в процессе уголовно-процессуальной деятельности.

Все участники уголовного процесса делятся на определенные группы, в зависимости от статуса и задач, которые они выполняют в процессе расследования и рассмотрения уголовного дела.

Классификация субъектов уголовного процесса:

- первая группа субъектов – органы, осуществляющие правосудие по уголовному делу (суд, судья);
- вторая группа субъектов – органы и лица, участвующие в деле на стороне обвинения (прокурор, следователь, руководитель следственного органа, начальник подразделения дознания, дознаватель, орган дознания, потерпевший, частный обвинитель, гражданский истец, и их представители);
- третья группа субъектов – лица, участвующие в деле на стороне защиты (подозреваемый, обвиняемый, их законные представители, защитник, гражданский ответчик, его законный представитель);
- четвертая группа субъектов – иные участники уголовного судопроизводства (свидетель, эксперт, специалист, переводчик, понятой).

2. Участники уголовного процесса, осуществляющие правосудие по уголовным делам

Суд – государственный орган, осуществляющий судебную власть посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства (ч. 2 ст. 118 УК РФ). Правосудие осуществляется только судом.

Только суд правомочен (ст. 29 УПК РФ):

- 1) признать лицо виновным в совершении преступления и назначить ему наказание;
- 2) применить к лицу принудительные меры медицинского характера в соответствии с требованиями главы 51 УПК РФ;
- 3) применить к лицу принудительные меры воспитательного воздействия в соответствии с требованиями главы 50 УПК РФ;
- 4) отменить или изменить решение, принятое нижестоящим судом.

Только суд, в том числе в ходе досудебного производства, правомочен принимать решения:

- 1) об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста, залога;
- 2) о продлении срока содержания под стражей;
- 3) о помещении подозреваемого, обвиняемого, не находящегося под стражей, в медицинский или психиатрический стационар для производства соответственно судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы;
- 4) о производстве осмотра жилища при отсутствии согласия проживающих в нем лиц;
- 5) о производстве обыска и (или) выемки в жилище;
- 6) о производстве личного обыска, за исключением случаев, предусмотренных ст. 93 УПК РФ;
- 7) о производстве выемки предметов и документов, содержащих государственную или иную охраняемую федеральным законом тайну, а также предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах граждан в банках и иных кредитных организациях;
- 8) о наложении ареста на корреспонденцию, разрешении на ее осмотр и выемку в учреждениях связи;
- 9) о наложении ареста на имущество, включая денежные средства физических и юридических лиц, находящиеся на счетах и во вкладах или на хранении в банках и иных кредитных организациях;
- 10) о временном отстранении подозреваемого или обвиняемого от должности в соответствии со ст. 114 УПК РФ;
- 11) о контроле и записи телефонных и иных переговоров.

Суд правомочен в ходе досудебного производства рассматривать жалобы на действия (бездействие) и решения прокурора, следователя, органа дознания и дознавателя в случаях и порядке, которые предусмотрены ст. 125 УПК РФ.

Если при судебном рассмотрении уголовного дела будут выявлены обстоятельства, способствовавшие совершению преступления, нарушения прав и свобод граждан, а также другие нарушения закона, допущенные при производстве дознания, предварительного следствия или при рассмотрении уголовного дела нижестоящим судом, то суд вправе вынести частное определение или постановление, в котором обращается внимание соответствующих организаций и должностных лиц на данные обстоятельства и факты нарушений закона, требующие принятия необходимых мер. Суд вправе вынести частное определение или постановление и в других случаях, если признает это необходимым.

Составы суда указаны в ст.30 УПК РФ.

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 окру-

гов), районные (городские) суды, военные суды (ст. 1 Закона РСФСР "О судостроительстве РСФСР"), а также мировые судьи.

Рассмотрение уголовных дел осуществляется судом коллегиально или судьей единолично.

Суд первой инстанции рассматривает уголовные дела в следующем составе:

- 1) судья федерального суда общей юрисдикции;
- 2) судья федерального суда общей юрисдикции и коллегия из двенадцати присяжных заседателей;
- 3) коллегия из трех судей федерального суда общей юрисдикции;
- 4) мировой судья.

Рассмотрение уголовных дел в апелляционном порядке осуществляется судьей районного суда единолично.

Рассмотрение уголовных дел в кассационном порядке осуществляется судом в составе трех судей федерального суда общей юрисдикции, а в порядке надзора – в составе не менее трех судей федерального суда общей юрисдикции.

При рассмотрении уголовного дела судом в составе трех судей федерального суда общей юрисдикции один из них председательствует в судебном заседании.

3. Органы и лица, участвующие в деле на стороне обвинения

Прокурор (ст. 37 УПК РФ)

Прокурор является должностным лицом, уполномоченным в пределах компетенции, предусмотренной УПК РФ, осуществлять от имени государства уголовное преследование в ходе уголовного судопроизводства, а также надзор за процессуальной деятельностью органов дознания и органов предварительного следствия.

В ходе досудебного производства по уголовному делу прокурор уполномочен:

- 1) проверять исполнение требований федерального закона при приеме, регистрации и разрешении сообщений о преступлениях;
- 2) выносить мотивированное постановление о направлении соответствующих материалов в следственный орган или орган дознания для решения вопроса об уголовном преследовании по фактам выявленных прокурором нарушений уголовного законодательства;
- 3) требовать от органов дознания и следственных органов устранения нарушений федерального законодательства, допущенных в ходе дознания или предварительного следствия;
- 4) давать дознавателю письменные указания о направлении расследования, производстве процессуальных действий;

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

6) отменять незаконные или необоснованные постановления нижестоящего прокурора, а также незаконные или необоснованные постановления дознавателя в порядке, установленном УПК РФ;

7) рассматривать представленную руководителем следственного органа информацию следователя о несогласии с требованиями прокурора и принимать по ней решение;

8) участвовать в судебных заседаниях при рассмотрении в ходе досудебного производства вопросов об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу, о продлении срока содержания под стражей либо об отмене или изменении данной меры пресечения, а также при рассмотрении ходатайств о производстве иных процессуальных действий, которые допускаются на основании судебного решения, и при рассмотрении жалоб в порядке, установленном ст. 125 УПК;

9) разрешать отводы, заявленные дознавателю, а также его самоотводы;

10) отстранять дознавателя от дальнейшего производства расследования, если им допущено нарушение требований УПК РФ;

11) изымать любое уголовное дело у органа дознания и передавать его следователю с обязательным указанием оснований такой передачи;

12) передавать уголовное дело от одного органа предварительного расследования другому в соответствии с правилами, установленными ст. 151 УПК РФ, изымать любое уголовное дело у органа предварительного расследования, федерального органа исполнительной власти (при федеральном органе исполнительной власти) и передавать его следователю Следственного комитета при прокуратуре Российской Федерации с обязательным указанием оснований такой передачи;

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

14) утверждать обвинительное заключение или обвинительный акт по уголовному делу;

15) возвращать уголовное дело дознавателю, следователю со своими письменными указаниями о производстве дополнительного расследования, об изменении объема обвинения либо квалификации действий обвиняемых или для пересоставления обвинительного заключения или обвинительного акта и устранения выявленных недостатков;

16) осуществлять иные полномочия, предоставленные прокурору УПК РФ.

В ходе судебного производства по уголовному делу прокурор поддерживает государственное обвинение, обеспечивая его законность и обоснованность.

Прокурор вправе в порядке и по основаниям, которые установлены УПК РФ, отказаться от осуществления уголовного преследования с обязательным указанием мотивов своего решения.

Указанные полномочия прокурора осуществляются прокурорами района, города, их заместителями, приравненными к ним прокурорами и вышестоящими прокурорами.

В случае несогласия руководителя следственного органа либо следователя с требованиями прокурора об устранении нарушений федерального законодательства, допущенных в ходе предварительного следствия, прокурор вправе обратиться с требованием об устранении указанных нарушений к руководителю вышестоящего следственного органа. В случае несогласия руководителя вышестоящего следственного органа с указанными требованиями прокурора прокурор вправе обратиться к Председателю Следственного комитета при прокуратуре Российской Федерации или руководителю следственного органа федерального органа исполнительной власти (при федеральном органе исполнительной власти). В случае несогласия Председателя Следственного комитета при прокуратуре Российской Федерации или руководителя следственного органа федерального органа исполнительной власти (при федеральном органе исполнительной власти) с требованиями прокурора об устранении нарушений федерального законодательства, допущенных в ходе предварительного следствия, прокурор вправе обратиться к Генеральному прокурору Российской Федерации, решение которого является окончательным.

Следователь (ст. 38 УПК РФ)

Следователь – должностное лицо, уполномоченное в пределах компетенции, предусмотренной УПК РФ, осуществлять предварительное следствие по уголовному делу (ст.38).

Предварительное следствие производится (согласно ст.151 УПК РФ):

- следователями прокуратуры;
- следователями органов федеральной службы безопасности;
- следователями органов внутренних дел Российской Федерации;
- следователями органов Госнаркоконтроля.

При осуществлении предварительного следствия по уголовному делу следователь уполномочен:

- 1) возбуждать уголовное дело в порядке, установленном УПК РФ;
- 2) принимать уголовное дело к своему производству или передавать его руководителю следственного органа для направления по подследственности;

3) самостоятельно направлять ход расследования, принимать решение о производстве следственных и иных процессуальных действий, за исключением случаев, когда в соответствии с УПК РФ требуется получение судебного решения или согласия руководителя следственного органа;

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

5) обжаловать с согласия руководителя следственного органа в порядке, установленном ч. 4 ст. 221 УПК РФ, решение прокурора, вынесенное в соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 221 УПК РФ;

б) осуществлять иные полномочия, предусмотренные УПК РФ.

В случае несогласия с требованиями прокурора об устранении нарушений федерального законодательства, допущенных в ходе предварительного следствия, следователь обязан представить свои письменные возражения руководителю следственного органа, который информирует об этом прокурора.

Руководитель следственного органа (ст. 39 УПК РФ)

Руководитель следственного органа (СО) – должностное лицо, осуществляющее организацию и управление за работой следователей, наделенный компетенцией согласно ст.39 УПК РФ.

Руководитель следственного органа уполномочен:

1) поручать производство предварительного следствия следователю либо нескольким следователям, а также изымать уголовное дело у следователя и передавать его другому следователю с обязательным указанием оснований такой передачи, создавать следственную группу, изменять ее состав либо принимать уголовное дело к своему производству;

2) проверять материалы уголовного дела, отменять незаконные или необоснованные постановления следователя;

3) давать следователю указания о направлении расследования, производстве отдельных следственных действий, привлечении лица в качестве обвиняемого, об избрании в отношении подозреваемого, обвиняемого меры пресечения, о квалификации преступления и об объеме обвинения;

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

5) разрешать отводы, заявленные следователю, а также его самоотводы;

б) отстранять следователя от дальнейшего производства расследования, если им допущено нарушение требований УПК РФ;

7) отменять незаконные или необоснованные постановления нижестоящего руководителя следственного органа в порядке, установленном УПК РФ;

8) продлевать срок предварительного расследования;

9) утверждать постановление следователя о прекращении производства по уголовному делу;

10) давать согласие следователю, производившему предварительное следствие по уголовному делу, на обжалование в порядке, установленном ч. 4 ст. 221 УПК РФ, решения прокурора, вынесенного в соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 221 УПК РФ;

11) возвращать уголовное дело следователю со своими указаниями о производстве дополнительного расследования;

12) осуществлять иные полномочия, предусмотренные УПК РФ.

Руководитель следственного органа при принятии к своему производству уголовного дела обладает всеми правами следователя (или руководителя следственной группы), предусмотренными УПК.

Указания руководителя следственного органа по уголовному делу даются в письменном виде и обязательны для исполнения следователем. Указания руководителя следственного органа, за исключением указаний, предусмотренных ч. 4 ст. 39 УПК РФ, могут быть обжалованы им руководителю вышестоящего следственного органа. Обжалование указаний не приостанавливает их исполнения, за исключением случаев, когда указания касаются:

- 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;
- направления дела в суд или его прекращения;

При этом следователь вправе представить руководителю вышестоящего следственного органа материалы уголовного дела и письменные возражения на указания руководителя следственного органа.

Руководитель следственного органа рассматривает требования прокурора об устранении нарушений федерального законодательства, допущенных в ходе предварительного следствия, а также письменные возражения следователя на указанные требования и дает следователю письменные указания об исполнении указанных требований либо информирует прокурора о несогласии с его требованиями.

Полномочия руководителя следственного органа, предусмотренные ст.39 УПК РФ, осуществляют Председатель Следственного комитета при

прокуратуре Российской Федерации, руководитель Главного следственного управления Следственного комитета при прокуратуре Российской Федерации, руководители следственных управлений Следственного комитета при прокуратуре Российской Федерации по субъектам Российской Федерации, специализированных следственных управлений Следственного комитета при прокуратуре Российской Федерации, в том числе военных следственных управлений Следственного комитета при прокуратуре Российской Федерации по военным округам, следственных отделов Следственного комитета при прокуратуре Российской Федерации по районам, городам, специализированных следственных отделов Следственного комитета при прокуратуре Российской Федерации, в том числе военных следственных отделов по гарнизонам и иным учреждениям, их заместители, а также руководители следственных органов соответствующих федеральных органов исполнительной власти (при соответствующих федеральных органах исполнительной власти), их территориальных органов по субъектам Российской Федерации, районам, городам, их заместители, иные приравненные к ним руководители следственных органов.

Начальник подразделения дознания (ст. 40.1 УПК РФ)

Начальник подразделения дознания по отношению к находящимся в его подчинении дознавателям уполномочен:

1) поручать дознавателю проверку сообщения о преступлении, принятие по нему решения в порядке, установленном ст. 145 УПК РФ, выполнение неотложных следственных действий либо производство дознания по уголовному делу;

2) изымать уголовное дело у дознавателя и передавать его другому дознавателю с обязательным указанием оснований такой передачи;

3) отменять необоснованные постановления дознавателя о приостановлении производства дознания по уголовному делу;

4) вносить прокурору ходатайство об отмене незаконных или необоснованных постановлений дознавателя об отказе в возбуждении уголовного дела.

Начальник подразделения дознания вправе возбудить уголовное дело в порядке, установленном УПК РФ, принять уголовное дело к своему производству и произвести дознание в полном объеме, обладая при этом полномочиями дознавателя.

При осуществлении указанных полномочий начальник подразделения дознания вправе:

1) проверять материалы уголовного дела;

2) давать дознавателю указания о направлении расследования, производстве отдельных следственных действий, об избрании в отношении подозреваемого меры пресечения, о квалификации преступления и об объеме обвинения.

Указания начальника подразделения дознания по уголовному делу даются в письменном виде и обязательны для исполнения дознавателем, но могут быть обжалованы им начальнику органа дознания или прокурору. Обжалование указаний не приостанавливает их исполнения. При этом дознаватель вправе представить начальнику органа дознания или прокурору материалы уголовного дела и письменные возражения на указания начальника подразделения дознания.

Органы дознания (ст. 40 УПК РФ)

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

Органами дознания являются (ст. 40 УПК РФ):

1) органы внутренних дел, а также иные органы исполнительной власти, наделенные в соответствии с федеральным законом полномочиями по осуществлению оперативно-розыскной деятельности;

Таковыми полномочиями обладают оперативные подразделения:

- органов внутренних дел;
- Федеральной службы безопасности РФ;
- Федеральной службы охраны РФ;
- Федеральной службы РФ по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ;
- Федеральной таможенной службы;
- службы внешней разведки РФ;
- Федеральной службы исполнения наказаний;
- органов внешней разведки Министерства обороны РФ;

2) главный судебный пристав РФ, главный военный судебный пристав, главный судебный пристав субъекта РФ, их заместители, старший судебный пристав, старший военный судебный пристав, а также старшие судебные приставы Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ;

3) командиры воинских частей, соединений, начальники военных учреждений или гарнизонов;

4) органы Государственной противопожарной службы.

Возбуждение уголовного дела в порядке, установленном ст. 146 УПК РФ, и выполнение неотложных следственных действий возлагаются также на: капитанов морских и речных судов, находящихся в дальнем плавании, – по уголовным делам о преступлениях, совершенных на данных судах; на руководителей геологоразведочных партий и зимовок, удаленных от мест расположения органов дознания – по уголовным делам о преступлениях, совершенных по месту нахождения данных партий и зимовок; на глав дипломатических представительств и консульских учреждений РФ – по уго-

ловным делам о преступлениях, совершенных в пределах территорий данных представительств и учреждений.

На органы дознания возлагаются:

- дознание по уголовным делам, по которым производство предварительного следствия необязательно, – в порядке, установленном главой 32 УПК РФ;

- выполнение неотложных следственных действий по уголовным делам, по которым производство предварительного следствия обязательно, – в порядке, установленном ст. 157 УПК РФ.

Принятие оперативно-розыскных мер в целях обнаружения признаков преступления и лиц, его совершивших, является одной из основных функций органов дознания. Причем эту функцию выполняют не все органы дознания, а лишь те из них, которые имеют в своем составе соответствующие оперативные аппараты и возможности для осуществления такого рода деятельности. Указанными органами в первую очередь является милиция и другие, не названные в ст. 40 УПК РФ органы дознания.

Оперативно-розыскная деятельность лишь предусмотрена уголовно-процессуальным законом, но не регламентирована им. Она представляет собой систему специальных средств и методов, формы и порядок применения которых регламентирован ФЗ «Об ОРД».

Дознаватель (ст. 41 УПК РФ)

Дознаватель – это должностное лицо, уполномоченное осуществлять предварительное расследование в форме дознания, а также иные действия, предусмотренные уголовно-процессуальным законом.

Как отмечено выше, орган дознания является государственным учреждением, но непосредственно дознание осуществляется должностным лицом этого учреждения, которого называют дознавателем.

Решение о возложении на конкретного работника полномочий дознавателя принимается начальником органа дознания или его заместителем. Данному работнику с принятием такого решения как бы передаются предусмотренные законом (см. ч. 3 ст. 151 УПК РФ) полномочия органа дознания по осуществлению расследования уголовных дел в форме дознания. Возложение полномочий по осуществлению дознания на лиц, которые проводили или проводят по данному делу оперативно-розыскные мероприятия, не допускается.

Дознаватель уполномочен:

1) самостоятельно производить следственные и иные процессуальные действия и принимать процессуальные решения, за исключением случаев, когда в соответствии с УПК РФ на это требуются согласие начальника органа дознания, согласие прокурора и (или) судебное решение;

2) осуществлять иные полномочия, предусмотренные УПК РФ.

Дознаватель несет ответственность за законность и обоснованность своих действий, однако его процессуальная самостоятельность более ограничена, чем процессуальная самостоятельность следователя. Это проявляется во взаимоотношениях и с руководителем органа дознания, и с прокурором.

Если следователь все решения принимает самостоятельно, кроме случаев, когда требуется решение судьи, то дознаватель многие решения принимает с согласия начальника органа дознания или по его поручению. Все указания прокурора для лиц, производящих дознание обязательны (на них не распространяются правила ч. 3 ст. 38 УПК РФ).

Потерпевший (ст. 42 УПК РФ)

Потерпевшим является физическое лицо, которому преступлением причинен физический, имущественный, моральный вред, а также юридическое лицо в случае причинения преступлением вреда его имуществу и деловой репутации. Решение о признании потерпевшим оформляется постановлением дознавателя, следователя или суда.

Потерпевший вправе:

- знать о предъявленном обвиняемому обвинении;
- давать показания;
- отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга (своей супруги) и других близких родственников (п. 4 ст. 5 УПК РФ);
- представлять доказательства;
- заявлять ходатайства и отводы;
- давать показания на родном языке или языке, которым он владеет;
- пользоваться помощью переводчика бесплатно;
- иметь представителя;
- участвовать с разрешения следователя или дознавателя в следственных действиях, производимых по его ходатайству либо ходатайству его представителя;
- знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием, и подавать на них замечания;
- знакомиться с постановлением о назначении судебной экспертизы и заключением эксперта в случаях, предусмотренных ч. 2 ст. 198 УПК РФ;
- знакомиться по окончании предварительного расследования со всеми материалами уголовного дела, выписывать из уголовного дела любые сведения и в любом объеме, снимать копии с материалов уголовного дела, в том числе с помощью технических средств;
- 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;

- участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй и надзорной инстанций;
- выступать в судебных прениях;
- поддерживать обвинение;
- знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания;
- приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда;
- обжаловать приговор, определение, постановление суда;
- знать о принесенных по уголовному делу жалобах и представлениях и подавать на них возражения;
- ходатайствовать о применении мер безопасности в соответствии с ч. 3 ст. 11 УПК РФ;
- осуществлять иные полномочия.

Потерпевший не вправе:

- 1) уклоняться от явки по вызову дознавателя, следователя и в суд;
- 2) давать заведомо ложные показания или отказываться от дачи показаний;
- 3) разглашать данные предварительного расследования, если он был об этом заранее предупрежден в порядке, установленном ст. 161 УПК РФ.

При неявке потерпевшего по вызову без уважительных причин он может быть подвергнут приводу.

За отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний потерпевший несет ответственность в соответствии со ст. 307 и 308 УК РФ. За разглашение данных предварительного расследования потерпевший несет ответственность в соответствии со ст. 310 УК РФ.

По уголовным делам о преступлениях, последствием которых явилась смерть лица, права потерпевшего, переходят к одному из его близких родственников.

В случае признания потерпевшим юридического лица его права осуществляет представитель.

Частный обвинитель (ст. 43 УПК РФ)

Частным обвинителем является лицо, подавшее заявление в суд по уголовному делу частного обвинения в порядке ст. 318 УПК РФ, и поддерживающее обвинение в суде.

Частный обвинитель наделяется правами согласно ч. 4, 5, 6 ст. 246 УПК РФ:

- представляет доказательства и участвует в их исследовании;
- излагает суду свое мнение по существу обвинения, а также по другим вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства;

- высказывает суду предложения о применении уголовного закона и назначении подсудимому наказания;
- предъявляет или поддерживает предъявленный по уголовному делу гражданский иск и др.

Гражданский истец (ст. 44 УПК РФ)

Гражданским истцом является физическое или юридическое лицо, предъявившее требование о возмещении имущественного вреда, при наличии оснований полагать, что данный вред причинен ему непосредственно преступлением.

Решение о признании гражданским истцом оформляется определением суда или постановлением судьи, следователя, дознавателя. Гражданский истец может предъявить гражданский иск и для имущественной компенсации морального вреда.

Гражданский истец вправе:

- поддерживать гражданский иск;
- представлять доказательства;
- давать объяснения по предъявленному иску;
- заявлять ходатайства и отводы;
- давать показания и объяснения на родном языке или языке, которым он владеет;
- пользоваться помощью переводчика бесплатно;
- отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга (своей супруги) и других близких родственников (п. 4 ст. 5 УПК);
- иметь представителя;
- знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием;
- участвовать с разрешения следователя или дознавателя в следственных действиях, производимых по его ходатайству либо ходатайству его представителя;
- отказаться от предъявленного им гражданского иска. До принятия отказа от гражданского иска дознаватель, следователь, суд разъясняет гражданскому истцу последствия отказа от гражданского иска, предусмотренные ч. 5 ст. 44 УПК РФ;
- знакомиться по окончании расследования с материалами уголовного дела, относящимися к предъявленному им гражданскому иску, и выписывать из уголовного дела любые сведения и в любом объеме;
- знать о принятых решениях, затрагивающих его интересы, и получать копии процессуальных решений, относящихся к предъявленному им гражданскому иску;
- участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй и надзорной инстанций;
- выступать в судебных прениях для обоснования гражданского иска;

- знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания;
- приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда;
- обжаловать приговор, определение и постановление суда в части, касающейся гражданского иска;
- знать о принесенных по уголовному делу жалобах и представлениях и подавать на них возражения;
- участвовать в судебном рассмотрении принесенных жалоб и представлений.

Гражданский истец не вправе разглашать данные предварительного расследования, если он был об этом заранее предупрежден в порядке, установленном ст. 161 УПК РФ. За разглашение данных предварительного расследования гражданский истец несет ответственность в соответствии со ст. 310 УПК РФ.

Представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя
(ст. 45 УПК РФ)

Представителями потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя могут быть адвокаты, а представителями гражданского истца, являющегося юридическим лицом, также иные лица, правомочные в соответствии с Гражданским кодексом РФ представлять его интересы.

По постановлению мирового судьи в качестве представителя потерпевшего или гражданского истца могут быть также допущены один из близких родственников потерпевшего или гражданского истца либо иное лицо, о допуске которого ходатайствует потерпевший или гражданский истец.

Для защиты прав и законных интересов потерпевших, являющихся несовершеннолетними или по своему физическому или психическому состоянию лишенных возможности самостоятельно защищать свои права и законные интересы, к обязательному участию в уголовном деле привлекаются их законные представители или представители.

Законные представители и представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя имеют те же процессуальные права, что и представляемые ими лица.

Личное участие в уголовном деле потерпевшего, гражданского истца или частного обвинителя не лишает его права иметь по этому уголовному делу представителя.

4. Субъекты, участвующие в деле на стороне защиты

Третья группа субъектов – лица, участвующие в деле на стороне защиты (подозреваемый, обвиняемый, их законные представители, защитник, гражданский ответчик, его законный представитель).

Подозреваемый (ст. 46 УПК РФ)

Подозреваемым является лицо:

- в отношении которого возбуждено уголовное дело;
- которое задержано в соответствии со ст. ст. 91 и 92 УПК РФ;
- которому применена мера пресечения до предъявления обвинения в соответствии со ст. 108 УПК РФ;
- которое уведомлено о подозрении в совершении преступления в порядке, установленном ст. 223.1 УПК РФ.

Подозреваемый вправе:

- 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;
- давать объяснения и показания по поводу имеющегося в отношении его подозрения либо отказаться от дачи объяснений и показаний;
- пользоваться помощью защитника с момента, предусмотренного п. 2 - 3.1 ч. 3 ст. 49 УПК РФ, и иметь свидание с ним наедине и конфиденциально до первого допроса подозреваемого;
- представлять доказательства;
- заявлять ходатайства и отводы;
- давать показания и объяснения на родном языке или языке, которым он владеет;
- пользоваться помощью переводчика бесплатно;
- знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием, и подавать на них замечания;
- участвовать с разрешения следователя или дознавателя в следственных действиях, производимых по его ходатайству, ходатайству его защитника либо законного представителя;
- приносить жалобы на действия (бездействие) и решения суда, прокурора, следователя и дознавателя;
- защищаться иными средствами и способами, не запрещенными законом.

Обвиняемый (ст. 47 УПК РФ)

Обвиняемым признается лицо, в отношении которого:

- вынесено постановление о привлечении его в качестве обвиняемого;

- вынесен обвинительный акт.

Обвиняемый вправе:

- знать, в чем он обвиняется;

- получить копию постановления о привлечении его в качестве обвиняемого, копию постановления о применении к нему меры пресечения, копию обвинительного заключения или обвинительного акта;

- возражать против обвинения, давать показания по предъявленному ему обвинению либо отказываться от дачи показаний;

- представлять доказательства;

- заявлять ходатайства и отводы;

- давать показания и объясняться на родном языке или языке, которым он владеет;

- пользоваться помощью переводчика бесплатно;

- пользоваться помощью защитника, в том числе бесплатно в случаях, предусмотренных законом;

- иметь свидания с защитником наедине и конфиденциально, в том числе до первого допроса обвиняемого, без ограничения их числа и продолжительности;

- участвовать с разрешения следователя в следственных действиях, производимых по его ходатайству или ходатайству его защитника либо законного представителя, знакомиться с протоколами этих действий и подавать на них замечания;

- знакомиться с постановлением о назначении судебной экспертизы, ставить вопросы эксперту и знакомиться с заключением эксперта;

- знакомиться по окончании предварительного расследования со всеми материалами уголовного дела и выписывать из уголовного дела любые сведения и в любом объеме;

- снимать за свой счет копии с материалов уголовного дела, в том числе с помощью технических средств;

- приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда и принимать участие в их рассмотрении судом;

- возражать против прекращения уголовного дела по основаниям, предусмотренным ч. 2 ст. 27 УПК РФ;

- участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй и надзорной инстанций, а также в рассмотрении судом вопроса об избрании в отношении его меры пресечения и в иных случаях, предусмотренных ч. 2 ст. 29 УПК РФ;

- знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания;

- обжаловать приговор, определение, постановление суда и получать копии обжалуемых решений;

- получать копии принесенных по уголовному делу жалоб и представлений и подавать возражения на эти жалобы и представления;
 - участвовать в рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора;
- защищаться иными средствами и способами, не запрещенными законом.

Участие в уголовном деле защитника или законного представителя обвиняемого не служит основанием для ограничения какого-либо права обвиняемого.

При первом допросе обвиняемого следователь, дознаватель разъясняет ему права, предусмотренные ст. 47 УПК РФ. При последующих допросах обвиняемому повторно разъясняются его права, предусмотренные п.п. 3, 4, 7 и 8 ч. 4 ст. 47 УПК РФ, если допрос проводится без участия защитника.

Защитник (ст. 49 УПК РФ)

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

В качестве защитников допускаются адвокаты. По определению или постановлению суда в качестве защитника могут быть допущены наряду с адвокатом один из близких родственников обвиняемого или иное лицо, о допуске которого ходатайствует обвиняемый. При производстве у мирового судьи указанное лицо допускается и вместо адвоката.

Защитник допускается к участию в уголовном деле:

- с момента вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого, за исключением случаев, предусмотренных п.п. 2–5 ст.49;
- с момента возбуждения уголовного дела – в случаях, предусмотренных ст. ст.223 и 318 УПК;
- с момента фактического задержания лица, подозреваемого в совершении преступления, в случаях: предусмотренных ст. ст.91 и 92 УПК РФ; применения к нему в соответствии со ст. 100 меры пресечения в виде заключения под стражу;
- с момента объявления лицу, подозреваемому в совершении преступления, постановления о назначении судебно-психиатрической экспертизы;
- с момента начала осуществления иных мер процессуального принуждения или иных процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, подозреваемого в совершении преступления;
- с момента вручения уведомления о подозрении в совершении преступления в порядке, установленном ст. 223.1 УПК РФ;

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

В случае неявки приглашенного защитника в течение 5 суток со дня заявления ходатайства о приглашении защитника дознаватель, следователь или суд вправе предложить подозреваемому, обвиняемому пригласить другого защитника, а в случае его отказа принять меры по назначению защитника. Если участвующий в уголовном деле защитник в течение 5 суток не может принять участие в производстве конкретного процессуального действия, а подозреваемый, обвиняемый не приглашает другого защитника и не ходатайствует о его назначении, то дознаватель, следователь вправе произвести данное процессуальное действие без участия защитника, за исключением случаев обязательного участия защитника, предусмотренных п.п. 2-7 ч. 1 ст. 51 УПК РФ.

Если в течение 24 часов с момента задержания подозреваемого или заключения подозреваемого, обвиняемого под стражу явка защитника, приглашенного им, невозможна, то дознаватель или следователь принимает меры по назначению защитника. При отказе подозреваемого, обвиняемого от назначенного защитника следственные действия с участием подозреваемого, обвиняемого могут быть произведены без участия защитника, за исключением случаев обязательного участия защитника, предусмотренных п.п. 2 - 7 ч. 1 ст.51 УПК.

Если в случаях, предусмотренных ч. 1 ст. 51 УПК, защитник не приглашен самим подозреваемым, обвиняемым, его законным представителем, а также другими лицами по поручению или с согласия подозреваемого, обвиняемого, то дознаватель, следователь или суд обеспечивает участие защитника в уголовном судопроизводстве.

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

Адвокат допускается к участию в уголовном деле в качестве защитника при предъявлении удостоверения адвоката и ордера.

Одно и то же лицо не может быть защитником двух подозреваемых или обвиняемых, если интересы одного из них противоречат интересам другого.

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

Согласно положениям ст. 53 УПК РФ с момента допуска к участию в уголовном деле защитник вправе:

- иметь с подозреваемым, обвиняемым свидания;
- собирать и представлять доказательства, необходимые для оказания юридической помощи;
- привлекать специалиста в соответствии со ст. 58 УПК РФ;

- присутствовать при предъявлении обвинения;
- участвовать в допросе подозреваемого, обвиняемого, а также в иных следственных действиях, производимых с участием подозреваемого, обвиняемого либо по его ходатайству или ходатайству самого защитника;
- 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;
- знакомиться по окончании предварительного расследования со всеми материалами уголовного дела, выписывать из уголовного дела любые сведения в любом объеме, снимать за свой счет копии с материалов уголовного дела, в том числе с помощью технических средств;
- заявлять ходатайства и отводы;
- участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй и надзорной инстанций, а также в рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора;
- приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора, суда и участвовать в их рассмотрении судом;
- использовать иные не запрещенные законом средства и способы защиты.

Защитник не вправе разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с осуществлением защиты, если он был об этом заранее предупрежден в порядке, установленном ст. 161 УПК РФ. За разглашение данных предварительного расследования защитник несет ответственность в соответствии со ст. 310 УК 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) судебное разбирательство проводится в порядке, предусмотренном ч. 5 ст. 247 УПК РФ, т.е. в исключительных случаях судебное разбирательство по уголовным делам о тяжких и особо тяжких преступлениях может проводиться при отсутствии подсудимого, который находится за пределами территории Российской Федерации и (или) уклоняется от явки в суд, если это лицо не было привлечено к ответственности на территории иностранного государства по данному уголовному делу;
- 5) подозреваемый, обвиняемый не владеет языком, на котором ведется производство по уголовному делу;

б) 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;

7) уголовное дело подлежит рассмотрению судом с участием присяжных заседателей;

8) обвиняемый заявил ходатайство о рассмотрении уголовного дела в порядке, установленном главой 40 «Особый порядок принятия судебного решения при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением».

Подозреваемый, обвиняемый вправе в любой момент производства по уголовному делу отказаться от помощи защитника. Такой отказ допускается только по инициативе подозреваемого или обвиняемого. Отказ от защитника заявляется в письменном виде. Если отказ от защитника заявляется во время производства следственного действия, то об этом делается отметка в протоколе данного следственного действия.

Отказ от защитника не обязателен для дознавателя, следователя и суда.

Отказ от защитника не лишает подозреваемого, обвиняемого права в дальнейшем ходатайствовать о допуске защитника к участию в производстве по уголовному делу. Допуск защитника не влечет за собой повторения процессуальных действий, которые к этому моменту уже были произведены.

Гражданский ответчик (ст. 54 УПК РФ)

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

Гражданский ответчик вправе:

- знать сущность исковых требований и обстоятельства, на которых они основаны;

- возражать против предъявленного гражданского иска;

- давать объяснения и показания по существу предъявленного иска;

- 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;

- давать показания на родном языке или языке, которым он владеет, и пользоваться помощью переводчика бесплатно;

- иметь представителя;

- собирать и представлять доказательства;

- заявлять ходатайства и отводы;
- 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;
- участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй и надзорной инстанций;
- выступать в судебных прениях;
- приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора, суда в части, касающейся гражданского иска, и принимать участие в их рассмотрении судом;
- знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания;
- обжаловать приговор, определение или постановление суда в части, касающейся гражданского иска, и участвовать в рассмотрении жалобы вышестоящим судом;
- знать о принесенных по уголовному делу жалобах и представлениях и подавать на них возражения, если они затрагивают его интересы.

Гражданский ответчик не вправе:

- уклоняться от явки по вызовам дознавателя, следователя, прокурора или в суд. В противном случае он может быть подвергнут приводу;
- разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с участием в производстве по уголовному делу, если он был об этом заранее предупрежден в порядке, установленном ст. 161 УПК РФ. За разглашение данных предварительного расследования гражданский ответчик несет ответственность в соответствии со ст. 310 УК РФ.

Представитель гражданского ответчика (ст. 55 УПК РФ)

Представителями гражданского ответчика могут быть адвокаты, а представителями гражданского ответчика, являющегося юридическим лицом, также иные лица, правомочные в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации представлять его интересы. По определению суда или постановлению судьи, следователя, дознавателя в качестве представителя гражданского ответчика могут быть также допущены один из близких родственников гражданского ответчика или иное лицо, о допуске которого ходатайствует гражданский ответчик.

Представитель гражданского ответчика имеет те же права, что и представляемое им лицо.

Личное участие в производстве по уголовному делу гражданского ответчика не лишает его права иметь представителя.

5. Иные участники уголовного процесса

Четвертая группа субъектов – иные участники уголовного судопроизводства.

Иными участниками уголовного судопроизводства являются: свидетель, эксперт, специалист, переводчик, понятой (глава 8 ст.ст. 56-60 УПК РФ).

Свидетель (ст. 56 УПК РФ)

Свидетелем является лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, имеющие значение для расследования и разрешения уголовного дела, и которое вызвано для дачи показаний (ч. 1 ст. 56 УПК РФ).

В качестве свидетеля может быть допрошено любое лицо, которому известны, какие либо обстоятельства, подлежащие установлению по данному делу.

В качестве свидетеля могут допрашиваться любые лица (кроме рассмотренных ниже категорий), в том числе несовершеннолетние и даже малолетние.

Вместе с тем закон делает из этого правила ряд исключений, освобождая некоторые категории лиц от обязанности дачи свидетельских показаний. Существуют формы такого освобождения свидетелей (согласно ст. 56 УПК РФ), которые делятся на две группы:

1. Лица, обладающие свидетельским иммунитетом. Иммунитет - это юридическое право не подчиняться некоторым законам (привилегия). Лицо, обладающее свидетельским иммунитетом, не обязано давать показания и нести ответственность за отказ от их дачи, но такое право сохраняет. При желании такое лицо может дать показания и тогда превращается в обычного свидетеля (несет ответственность за дачу заведомо ложных показаний, за разглашение данных предварительного следствия и т.п.). К ним относятся близкие родственники обвиняемого (подозреваемого), круг которых определен законом (п. 4 ст. 5 УПК): супруг, супруга, родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и родные сестры, дедушка, бабушка и внуки.

2. Лица, в отношении которых действует прямой запрет на проведение допроса в качестве свидетеля. Запрет означает, что данные лица не могут допрашиваться в качестве свидетеля ни при каких обстоятельствах, независимо от желания:

1) судьи и присяжные заседатели – об обстоятельствах уголовного дела, которые стали им известны в связи с участием в производстве по уголовному делу. Имеются в виду обстоятельства того уголовного дела, в рассмотрении которого они участвовали. По другому делу, не находившемуся в их

производстве (например, о побеге подсудимого из зала суда), судьи и присяжные заседатели могут быть допрошены в качестве свидетелей;

2) защитник подозреваемого, обвиняемого – об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием (п. 2 ч. 3 ст. 56 УПК РФ). Данный запрет является одной из важных гарантий осуществления права обвиняемого на защиту. Тем самым гарантируется адвокатская тайна, доверительные отношения между защитником и подзащитным. Обвиняемый может безбоязненно довериться своему защитнику, рассказать о тех обстоятельствах, которые он скрывает от следствия (что может иметь важное значение для построения тактики защиты), не опасаясь, что это может обернуться ему во вред;

3) адвокат - об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с оказанием юридической помощи. Имеется в виду адвокат, который участвует в деле в каком-то ином, кроме защитника, качестве – представитель потерпевшего или другого участника уголовного судопроизводства, адвокат, с которым явился на допрос свидетель и др. Смысл и значение такого запрета такие же, как и предыдущего – сохранение адвокатской тайны и гарантия доверительных отношений между адвокатом и представляемым лицом;

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.

Свидетель вправе:

- давать показания на родном языке или языке, которым он владеет;
- пользоваться помощью переводчика бесплатно;
- заявлять отвод переводчику, участвующему в его допросе;
- заявлять ходатайства и приносить жалобы на действия (бездействие) и - решения дознавателя, следователя, прокурора и суда;
- являться на допрос с адвокатом в соответствии с ч. 5 ст. 189 УПК РФ;
- ходатайствовать о применении мер безопасности, предусмотренных ч. 3 ст. 11 УПК РФ.

Свидетель не может быть принудительно подвергнут судебной экспертизе или освидетельствованию, за исключением случаев, предусмотренных ч. 1 ст. 179 УПК РФ (следственные действия необходимы для оценки достоверности его показаний).

Свидетель не вправе:

- 1) уклоняться от явки по вызовам дознавателя, следователя или в суд;
- 2) давать заведомо ложные показания либо отказываться от дачи показаний;

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

За отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний свидетель несет уголовную ответственность, кроме случаев, если он не достиг возраста 16 лет (согласно ч. 2 ст. 191 УПК РФ).

Следует, однако, иметь в виду, что согласно примечанию к ст. 307 УК РФ свидетель освобождается от уголовной ответственности, если он добровольно в процессе дознания, предварительного следствия или судебного разбирательства до вынесения приговора суда заявит о ложности данных им ранее показаний.

Кроме того, свидетель обязан соблюдать в тайне данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с участием в производстве по уголовному делу, если он был об этом заранее предупрежден в установленном законом порядке.

В случае возникновения сомнений в способности свидетеля правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, и давать о них правильные показания, он может быть направлен на экспертизу для определения его психического или физического состояния.

При наличии соответствующего постановления следователя или органа дознания свидетель обязан дать образцы почерка или иные образцы для сравнительного исследования с целью проверки: не оставлены ли им следы на месте происшествия или на вещественных доказательствах.

Уголовно-процессуальным законом предусмотрены меры безопасности в отношении свидетеля, применяемые судом, прокурором, следователем, органом дознания и дознавателем по ходатайству свидетеля или по собственной инициативе. Такие меры принимаются в случаях, когда имеются достаточные данные о том, что свидетелю, его родственникам (причем не только близким), другим близким лицам угрожают убийством, применением насилия, уничтожением или повреждением их имущества либо иными опасными противоправными деяниями (ст. 11 УПК РФ).

К ним относятся:

- дача показаний под псевдонимом (ч. 9 ст. 166 УПК РФ);
- проведение опознания в условиях, исключающих визуальное наблюдение опознающего опознаваемым (ч. 8 ст. 193 УПК РФ);
- проведение закрытого судебного разбирательства по мотивам обеспечения безопасности участников судебного разбирательства и их близких (п. 4 ч. 2 ст. 241 УПК РФ);
- допрос свидетеля в суде без оглашения подлинных данных о его личности и в условиях, исключающих визуальное наблюдение свидетеля другими участниками судебного разбирательства (ч. 5 ст. 278 УПК РФ).

Эксперт (ст. 57 УПК РФ)

Эксперт – это лицо, обладающее специальными познаниями в науке, технике, искусстве или ремесле и назначенное в порядке, предусмотренном уголовно-процессуальным законодательством, для проведения судебной экспертизы.

В Российской Федерации деятельность эксперта регламентирована УПК РФ и ведомственными нормативными актами об экспертных учреждениях. Права и обязанности эксперта подробно регламентированы УПК РФ (ст. 57), а также Федеральным законом от 31 мая 2001 г. "О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации".

Существует две категории экспертов – работники судебно-экспертных учреждений и иные (так называемые частные эксперты). Процессуальное положение их одинаковое, различается только порядок назначения. Частный эксперт становится судебным экспертом по уголовному делу после вынесения следователем (судом) постановления (определения) о назначении судебной экспертизы, в котором указывается, что ее производство поручается именно ему. Эксперт, являющийся работником экспертного учреждения, приобретает статус судебного эксперта по конкретному уголовному делу только после поручения ему этой экспертизы руководителем данного учреждения.

Действующим уголовно-процессуальным законодательством определены основания и условия назначения экспертизы, права и обязанности эксперта.

Эксперт имеет право:

- знакомиться с материалами дела, относящимися к предмету экспертизы;
- ходатайствовать о предоставлении ему дополнительных материалов, необходимых для достоверного решения вопросов, либо привлечении к производству судебной экспертизы других экспертов;
- присутствовать с разрешения следователя (суда) при производстве следственных (судебных) действий, задавать допрашиваемым вопросы, просить о занесении в протокол существенных для дачи заключения обстоятельств, излагать на допросе свои показания собственноручно;
- давать заключение и показания на родном языке, если не владеет языком, на котором осуществляется судопроизводство;
- обжаловать действия лица, ведущего дознание, следователя, прокурора, суда (судьи);
- 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.

Эксперту возмещаются расходы, связанные с явкой по вызову в суд или следственные органы и с производством экспертизы.

Вопросы, разрешаемые экспертом в соответствии с его компетенцией, не могут касаться юридической стороны уголовного дела, относящейся к компетенции следователя и суда.

Если представленных сведений эксперту недостаточно, он вправе изучить и другие материалы уголовного дела, относящиеся к предмету экспертизы. Вместе с тем право эксперта ознакомиться с материалами дела, ограничено предметом экспертизы. В противном случае может возникнуть сомнение в объективности заключения. Иное положение в суде: там эксперт участвует в судебном следствии с его начала, а потому имеет о нем полные сведения.

Заключение эксперта представляется в письменном виде, оно является одним из самостоятельных источников доказательств по уголовному делу.

Эксперт не вправе:

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

2) самостоятельно собирать материалы для экспертного исследования;

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

4) давать заведомо ложное заключение;

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

6) уклоняться от явки по вызовам дознавателя, следователя, прокурора или в суд².

За дачу заведомо ложного заключения эксперт несет ответственность в соответствии со ст. 307 УК РФ. За разглашение данных предварительного расследования эксперт несет ответственность в соответствии со ст. 310 УК РФ.

Специалист (ст. 58 УПК РФ)

Специалист – это лицо, обладающее специальными знаниями, привлекаемое к участию в процессуальных действиях в порядке, установленном УПК РФ, для содействия в обнаружении, закреплении и изъятии предметов и документов, применении технических средств в исследовании материалов уголовного дела, для постановки вопросов эксперту, а также

² Пункт 6 ч. 4 ст. 57 УПК РФ был введен Федеральным законом от 04.07.2003 N 92-ФЗ.

для разъяснения сторонам и суду вопросов, входящих в его профессиональную компетенцию.

Основная задача специалиста - содействие в обнаружении, фиксации и изъятии следов при проводимых следственных действиях, применение в этих целях специальной техники, дача консультаций и заключений по специальным вопросам, относящимся к его компетенции.

Деятельность специалиста в процессе доказывания по уголовным делам характеризуется следующими признаками:

- 1) наличием специальных знаний;
- 2) отсутствием интереса в исходе дела;
- 3) закреплением результатов их деятельности в виде доказательств.

Специальные знания — это «знания не общедоступные, не общеизвестные, не имеющие массового распространения, которыми обладает ограниченный круг специалистов».

Специалист вправе:

- 1) отказаться от участия в производстве по уголовному делу, если он не обладает соответствующими специальными знаниями;
- 2) задавать вопросы участникам следственного действия с разрешения дознавателя, следователя и суда;
- 3) знакомиться с протоколом следственного действия, в котором он участвовал, и делать заявления и замечания, которые подлежат занесению в протокол;
- 4) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда, ограничивающие его права.

Специалист не вправе уклоняться от явки по вызовам дознавателя, следователя или в суд, а также разглашать данные предварительного расследования, ставшие известными ему в связи с участием в производстве по уголовному делу в качестве специалиста, если он был об этом заранее предупрежден в порядке, установленном ст. 161 УПК РФ. За разглашение данных предварительного расследования специалист несет ответственность в соответствии со ст. 310 УК РФ.

Переводчик (ст. 59 УПК РФ)

Переводчиком является лицо, владеющее языками, знание которых необходимо для перевода, и привлекаемое к участию в уголовном судопроизводстве в порядке, предусмотренном законом.

О назначении лица переводчиком дознаватель, следователь или судья выносит постановление, а суд — определение. Этот процессуальный документ выносится после того, как будет установлено, что данное лицо обладает признаками компетентности и незаинтересованности.

Вызов переводчика и порядок его участия в уголовном судопроизводстве определяются ст. 169 и 263 УПК РФ.

Переводчик наделен следующими правами:

- задавать вопросы участникам уголовного судопроизводства в целях уточнения перевода;

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

- приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда, ограничивающие его права.

Переводчик не вправе:

1) осуществлять заведомо неправильный перевод;

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

3) уклоняться от явки по вызовам дознавателя, следователя или в суд.

За заведомо неправильный перевод и разглашение данных предварительного расследования переводчик несет ответственность в соответствии со ст. ст. 307 и 310 Уголовного кодекса Российской Федерации.

Правила ст. 59 УПК распространяются на лицо, владеющее навыками сурдоперевода (понимающее знаки глухих и глухонемых) и приглашенное для участия в производстве по уголовному делу.

Случаи привлечения к участию в деле переводчика указаны в ст. 18 УПК РФ, а именно: когда участвующее в деле лицо не владеет или недостаточно владеет языком, на котором ведется производство по делу. Представляется, что таким лицом может быть: подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, потерпевший, другие участники с собственными интересами, а также свидетель, эксперт, специалист и т.д. Причем лицо имеет право бесплатно пользоваться услугами переводчика

Посредством переводчика обеспечивается право такого лица давать показания и объяснения, заявлять ходатайства, приносить жалобы, знакомиться с материалами дела, выступать в суде на родном языке или на другом языке, которым оно владеет.

Понятой (ст. 60 УПК РФ)

Понятой – это не заинтересованное в исходе уголовного дела лицо, привлекаемое дознавателем, следователем для удостоверения факта производства следственного действия, а также содержания, хода и результатов следственного действия (ч. 1 ст. 60 УПК РФ).

Понятыми не могут являться:

1) несовершеннолетние;

2) участники уголовного судопроизводства, их близкие родственники и родственники;

3) работники органов исполнительной власти, наделенные в соответствии с федеральным законом полномочиями по осуществлению оперативно-розыскной деятельности и (или) предварительного расследования.

Кроме того, следует указать, что понятыми не могут быть неграмотные лица, а также лица, состояние здоровья которых не позволяет им выполнять обязанности понятого.

Понятой вправе:

1) участвовать в следственном действии и делать по поводу следственного действия заявления и замечания, подлежащие занесению в протокол;

2) знакомиться с протоколом следственного действия, в производстве которого он участвовал;

3) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя и прокурора, ограничивающие его права.

Понятой не вправе уклоняться от явки по вызовам дознавателя, следователя или в суд, а также разглашать данные предварительного расследования, если он был об этом заранее предупрежден в порядке, установленном ст. 161 УПК РФ. За разглашение данных предварительного расследования понятой несет ответственность в соответствии со ст. 310 Уголовного кодекса Российской Федерации.

Уголовно-процессуальное законодательство регламентирует также особенности участия понятых в следственных действиях.

Так, ст. 170 УПК РФ предусматривает три процессуальных основания участия понятых в производстве следственных действий:

1) обязательное участие понятых при производстве таких следственных действий, как: следственный осмотр, осмотр трупа и эксгумация; следственный эксперимент; обыск; личный обыск; выемка; осмотр, выемка и снятие копий с задержанных почтово-телеграфных отправлений; осмотр и прослушивание фонограммы телефонных и иных переговоров; предъявление для опознания и проверка показаний на месте;

2) участие понятых в производстве других следственных действий по ходатайству участников уголовного судопроизводства;

3) участие понятых в этих же следственных действиях по инициативе самого следователя.

Во всех остальных случаях, как указывает ч. 2 ст. 170 УПК РФ, следственные действия производятся без участия понятых.

Кроме того, согласно положениям ч. 3 ст. 170 УПК РФ, в труднодоступной местности, при отсутствии надлежащих средств сообщения, а также в случаях, если производство следственного действия связано с опасностью для жизни и здоровья людей, следственные действия, предусмотренные ч. 1 ст. 170 УПК РФ, могут производиться без участия понятых, о чем в протоколе следственного действия делается соответствующая запись. В случае производства следственного действия без участия понятых приме-

няются технические средства фиксации его хода и результатов. Если в ходе следственного действия применение технических средств невозможно, то следователь делает в протоколе соответствующую запись.

6. Обстоятельства, исключающие участие в уголовном судопроизводстве

Согласно ст. 61 УПК РФ судья, прокурор, следователь, дознаватель не может участвовать в производстве по уголовному делу, если он:

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

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

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

4) если имеются иные обстоятельства, дающие основание полагать, что они лично, прямо или косвенно, заинтересованы в исходе данного уголовного дела.

При наличии оснований для отвода судья, прокурор, следователь, дознаватель, секретарь судебного заседания, переводчик, эксперт, специалист, защитник, а также представители потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика обязаны устраниваться от участия в производстве по уголовному делу.

В случае, если указанные лица не устранились от участия в производстве по уголовному делу, отвод им может быть заявлен подозреваемым, обвиняемым, его законным представителем, защитником, а также государственным обвинителем, потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком или их представителями.

Отвод судьи. Судья, принимавший участие в рассмотрении уголовного дела в суде первой инстанции, не может участвовать в рассмотрении данного уголовного дела в суде второй инстанции или в порядке надзора, а равно участвовать в новом рассмотрении уголовного дела в суде первой или второй инстанции либо в порядке надзора в случае отмены вынесенных с его участием приговора, а также определения, постановления о прекращении уголовного дела.

Судья, принимавший участие в рассмотрении уголовного дела в суде второй инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого уголовного дела в суде первой инстанции или в порядке надзора, а равно в новом рас-

смотреии 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.

При наличии перечисленных обстоятельств судье может быть заявлен отвод участниками уголовного судопроизводства.

Отвод судье заявляется до начала судебного следствия, а в случае рассмотрения уголовного дела судом с участием присяжных заседателей - до формирования коллегии присяжных заседателей. В ходе дальнейшего судебного заседания заявление об отводе допускается лишь в случае, когда основание для него ранее не было известно стороне.

Отвод, заявленный судье, разрешается судом в совещательной комнате с вынесением определения или постановления.

Отвод, заявленный судье, разрешается остальными судьями, если уголовное дело рассматривается судом коллегиально, в отсутствие судьи, которому заявлен отвод. Судья, которому заявлен отвод, вправе до удаления остальных судей в совещательную комнату публично изложить свое объяснение по поводу заявленного ему отвода.

Отвод, заявленный нескольким судьям или всему составу суда, разрешается тем же судом в полном составе большинством голосов.

Отвод, заявленный судье, единолично рассматривающему уголовное дело, либо ходатайство о применении меры пресечения или производстве следственных действий, либо жалобу на постановление об отказе в возбуждении уголовного дела или о его прекращении, разрешается этим же судьей.

В случае удовлетворения заявления об отводе судьи, нескольких судей или всего состава суда уголовное дело, ходатайство либо жалоба передаются в производство другого судьи или другого состава суда в порядке, установленном законом.

Если одновременно с отводом судье заявлен отвод кому-либо из других участников производства по уголовному делу, то в первую очередь разрешается вопрос об отводе судьи.

Отвод прокурора. Решение об отводе прокурора в ходе досудебного производства по уголовному делу принимает вышестоящий прокурор, а в ходе судебного производства – суд, рассматривающий уголовное дело.

Участие прокурора в производстве предварительного расследования, а равно его участие в судебном разбирательстве не является препятствием для дальнейшего участия прокурора в производстве по данному уголовному делу.

Отвод следователя или дознавателя. Решение об отводе следователя принимает руководитель следственного органа, а решение об отводе дознавателя принимает прокурор.

Предыдущее участие следователя, дознавателя в производстве предварительного расследования по данному уголовному делу не является основанием для его отвода.

Отвод секретаря судебного заседания. Решение об отводе секретаря судебного заседания принимает суд, рассматривающий уголовное дело, или судья, председательствующий в суде с участием присяжных заседателей.

Предыдущее участие лица в производстве по уголовному делу в качестве секретаря судебного заседания не является основанием для его отвода.

Отвод переводчика. Решение об отводе переводчика в ходе досудебного производства по уголовному делу принимает дознаватель, следователь, а также суд в случаях, предусмотренных ст. 165 УПК РФ. В ходе судебного производства указанное решение принимает суд, рассматривающий данное уголовное дело, или судья, председательствующий в суде с участием присяжных заседателей.

При наличии обстоятельств, исключающих участие в уголовном судопроизводстве, отвод переводчику может быть заявлен сторонами, а в случае обнаружения некомпетентности переводчика – также свидетелем, экспертом или специалистом.

Предыдущее участие лица в производстве по уголовному делу в качестве переводчика не является основанием для его отвода.

Отвод эксперта, специалиста. Решение об отводе эксперта, специалиста в ходе досудебного производства по уголовному делу принимает дознаватель, следователь, а также суд в случаях, предусмотренных ст. 165 УПК РФ. В ходе судебного производства указанное решение принимает суд, рассматривающий данное уголовное дело, или судья, председательствующий в суде с участием присяжных заседателей.

Эксперт, специалист не может принимать участие в производстве по уголовному делу:

- 1) при наличии обстоятельств, предусмотренных ст. 61 УПК РФ. Предыдущее его участие в производстве по уголовному делу в качестве эксперта или специалиста не является основанием для отвода;
- 2) если он находился или находится в служебной или иной зависимости от сторон или их представителей;
- 3) если обнаружится его некомпетентность.

Обстоятельства, исключающие участие в производстве по уголовному делу защитника, представителя потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика.

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

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

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

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

Решение об отводе защитника, представителя потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика в ходе досудебного производства по уголовному делу принимает дознаватель, следователь, а также суд в случаях, предусмотренных ст. 165 УПК РФ. В ходе судебного производства указанное решение принимает суд, рассматривающий данное уголовное дело, или судья, председательствующий в суде с участием присяжных заседателей.

Глава 5

ДОКАЗАТЕЛЬСТВА И ДОКАЗЫВАНИЕ В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ

1. Понятие и источники доказательств.
2. Виды доказательств.
3. Доказывание в уголовном процессе: понятие и особенности.
4. Процесс доказывания, его структура.
5. Преюдиция.

1. Понятие и источники доказательств

Согласно ч. 1 ст. 74 УПК РФ доказательствами по уголовному делу признаются любые сведения, на основе которых суд, прокурор, следователь, дознаватель в порядке, определенном законом, устанавливают наличие или отсутствие обстоятельств, подлежащих доказыванию при производстве по уголовному делу, а также иных обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела.

В качестве источников доказательств ч. 2 ст. 74 УПК РФ указывает на:

1. Показания подозреваемого, обвиняемого (ст.ст. 76, 77 УПК РФ).

Показания подозреваемого – это сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе досудебного производства в соответствии с требованиями ст. ст. 187 - 190 УПК РФ.

Показания обвиняемого – это сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе досудебного производства по уголовному делу или в суде в соответствии с требованиями ст. ст. 173, 174, 187 - 190 и 275 УПК РФ.

Признание обвиняемым своей вины в совершении преступления может быть положено в основу обвинения лишь при подтверждении его виновности совокупностью имеющихся по уголовному делу доказательств.

2. Показания потерпевшего, свидетеля (ст.ст. 78, 79 УПК РФ)

Показания потерпевшего – сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе досудебного производства по уголовному делу или в суде в соответствии с требованиями ст. ст. 187 - 191 и 277 УПК РФ.

Потерпевший может быть допрошен о любых обстоятельствах, подлежащих доказыванию при производстве по уголовному делу, в том числе о своих взаимоотношениях с подозреваемым, обвиняемым. Показания свидетеля – сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе досудебного производства по уголовному делу или в суде в соответствии с требованиями ст.ст. 187-191 и 278 УПК РФ. Свидетель может быть допрошен о любых относящихся к уголовному делу обстоятельствах, в том числе о личности обвиняемого, потерпевшего и своих взаимоотношениях с ними и другими свидетелями.

3. Заключение и показания эксперта и специалиста (ст. 80).

Заключение эксперта – представленные в письменном виде содержание исследования и выводы по вопросам, поставленным перед экспертом лицом, ведущим производство по уголовному делу, или сторонами.

Показания эксперта – сведения, сообщенные им на допросе, проведенном после получения его заключения, в целях разъяснения или уточнения данного заключения в соответствии с требованиями ст. 205 и 282 УПК РФ.

Заключение специалиста – представленное в письменном виде суждение по вопросам, поставленным перед специалистом сторонами.

Показания специалиста – 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.

4. Вещественные доказательства (ст. 81).

Вещественными доказательствами признаются любые предметы; которые служили орудиями преступления или сохранили на себе следы преступления; на которые были направлены преступные действия; имущество, деньги и иные ценности, полученные в результате преступных действий либо нажитые преступным путем; иные предметы и документы, которые

могут служить средствами для обнаружения преступления и установления обстоятельств уголовного дела.

Согласно ч. 3 ст. 81 УПК РФ, при вынесении приговора, а также определения или постановления о прекращении уголовного дела должен быть решен вопрос о вещественных доказательствах.

При этом:

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

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

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

4) имущество, деньги и иные ценности, полученные в результате преступных действий либо нажитые преступным путем, по приговору суда подлежат возвращению законному владельцу либо обращению в доход государства в порядке, установленном Правительством Российской Федерации;

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

6) остальные предметы передаются законным владельцам, а при неустановлении последних переходят в собственность государства.

Споры о принадлежности вещественных доказательств разрешаются в порядке гражданского судопроизводства.

Предметы, изъятые в ходе досудебного производства, но не признанные вещественными доказательствами, подлежат возврату лицам, у которых они были изъяты.

Вещественные доказательства должны храниться при уголовном деле до вступления приговора в законную силу либо до истечения срока обжалования постановления или определения о прекращении уголовного дела и передаваться вместе с уголовным делом, за исключением случаев, предусмотренных законом. В случае, когда спор о праве на имущество, являющееся вещественным доказательством, подлежит разрешению в порядке гражданского судопроизводства, вещественное доказательство хранится до вступления в силу решения суда.

Вещественные доказательства в виде:

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

а) фотографируются или снимаются на видео- или киноплёнку, по возможности печатаются и хранятся в месте, указанном дознавателем, следователем. К материалам уголовного дела приобщается документ о месте нахождения такого вещественного доказательства, а также может быть приобщен образец вещественного доказательства, достаточный для сравнительного исследования;

б) возвращаются их законному владельцу, если это возможно без ущерба для доказывания;

в) передаются для реализации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. Средства, вырученные от реализации, зачисляются в соответствии с законом на депозитный счет органа, принявшего решение об изъятии указанных вещественных доказательств, на срок, предусмотренный ч. 1. ст. 82 УПК РФ. К материалам уголовного дела может быть приобщен образец вещественного доказательства, достаточный для сравнительного исследования.

2. Скоропортящихся товаров и продукции, а также имущества, подвергающегося быстрому моральному старению, хранение которых затруднено или издержки по обеспечению специальных условий хранения которых соизмеримы с их стоимостью, могут быть:

а) возвращены их владельцам;

б) в случае невозможности возврата переданы для реализации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. Средства, вырученные от реализации, зачисляются на депозитный счет либо счет органа, принявшего решение об изъятии указанных вещественных доказательств, либо банка или иной кредитной организации, предусмотренных перечнем, который устанавливается Правительством Российской Федерации, на срок, предусмотренный законом. К уголовному делу может быть приобщен образец вещественного доказательства, достаточный для сравнительного исследования;

в) уничтожены, если скоропортящиеся товары и продукция пришли в негодность. В этом случае составляется протокол в соответствии с требованиями ст. 166 УПК РФ.

3. Изъятых из незаконного оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, а также предметов, длительное хранение которых опасно для жизни и здоровья людей или для окружающей среды, после проведения необходимых исследований передаются для их технологической переработки или уничтожаются, о чем составляется протокол в соответствии с требованиями ст. 166 УПК РФ.

4. Имущества, полученного в результате преступных действий либо нажитого преступным путем, обнаруженного при производстве следственных действий, подлежат аресту в порядке, установленном ст. 115 УПК РФ. Описание имущества, подвергнутого аресту, приобщается к уголовному делу.

5. Денег и иных ценностей, изъятых при производстве следственных действий, после их осмотра и производства других необходимых следственных действий:

а) должны быть сданы на хранение в банк или иную кредитную организацию в соответствии с законом;

б) могут храниться при уголовном деле, если индивидуальные признаки денежных купюр имеют значение для доказывания.

5. Протоколы следственных действий и протоколы судебных заседаний допускаются в качестве доказательств, если они соответствуют требованиям, установленным законом.

6. Иные документы (ст. 84 УПК РФ).

Иные документы допускаются в качестве доказательств, если изложенные в них сведения имеют значение для установления обстоятельств, указанных в ст. 73 УПК.

Документы могут содержать сведения, зафиксированные как в письменном, так и в ином виде. К ним могут относиться материалы фото- и киносъемки, аудио- и видеозаписи и иные носители информации, полученные, истребованные или представленные в порядке закона.

Документы приобщаются к материалам уголовного дела и хранятся в течение всего срока его хранения. По ходатайству законного владельца изъятые и приобщенные к уголовному делу документы или их копии могут быть переданы ему.

2. Виды доказательств

По отношению к обвинению доказательства могут быть:

1) обвинительные – фактические данные, на основании которых устанавливается виновность конкретного лица в совершении преступления или обстоятельства, отягчающие наказание;

2) оправдательные – фактические данные, на основании которых опровергается обвинение, выдвигаемое против конкретного лица в совершении преступления или устанавливаются обстоятельства, смягчающие наказание.

По отношению к доказываемому событию доказательства делятся на прямые и косвенные.

Прямое доказательство по содержанию совпадает с доказываемым обстоятельством (например, свидетель указывает на конкретное лицо, совершившее преступление). Прямое доказательство позволяет обосновать устанавливаемые обстоятельства, факт, непосредственно без промежуточных звеньев, но лишь при условии, что его достоверность не вызывает сомнений.

Косвенные доказательства указывают на промежуточные факты и через них на обстоятельства, входящие в предмет доказывания. Косвенные доказательства нередко используются для проверки прямых доказательств.

По источнику формирования различают доказательства первоначальные и производные.

Сведения, непосредственно воспринятые лицом, сообщившем о них (свидетелем), данные, зафиксированные в подлиннике документа, признаки вещественного доказательства, изъятого на месте происшествия или по месту работы, проживания обвиняемого, являются первоначальными доказательствами.

Информация свидетеля, полученная им от другого лица, либо описание признаков по копиям документа или описание следов относятся к производным доказательствам. Но это не означает, что производные доказательства хуже или слабее чем первоначальные. Они лишь должны быть подвергнуты тщательной проверке с учетом первоисточника. Они позволяют зачастую отыскать первоначальные доказательства, участвуют в их проверке, дополняют их, а при невозможности получить первоначальные доказательства (например, когда свидетель умер) заменяют их. Вместе с тем производные показания со слов очевидца, свидетеля или потерпевшего, если он сам допрошен по делу и сообщил те же сведения, не могут рассматриваться как самостоятельные доказательства.

По характеру:

1) личные доказательства – фактические данные, полученные от конкретного лица или группы лиц (показания, заключения экспертов, акты ревизий и проверок);

2) вещественные доказательства – фактические данные, имеющие происхождение от материальных объектов, отображающие обстоятельства преступления в виде следов воздействия, изменения, наличия и так далее.

Деление доказательств на виды облегчает их собирание и оценку, но не устанавливает преимущества одних перед другими.

При производстве по уголовному делу подлежат доказыванию:

1) событие преступления (время, место, способ и другие обстоятельства совершения преступления);

2) виновность лица в совершении преступления, форма его вины и мотивы;

3) обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого;

4) характер и размер вреда, причиненного преступлением;

5) обстоятельства, исключающие преступность и наказуемость деяния;

6) обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание;

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

8) обстоятельства, подтверждающие, что имущество, подлежащее конфискации в соответствии со ст. 104 УК РФ, получено в результате совершения преступления или является доходами от этого имущества либо использовалось или предназначалось для использования в качестве орудия преступления либо для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации).

Подлежат выявлению также обстоятельства, способствовавшие совершению преступления.

3. Доказывание в уголовном процессе: понятие и особенности

Доказывание является познавательной деятельностью следователя, дознавателя или суда, которая осуществляется с целью установления обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела.

Особенности доказывания:

1. Специфичен предмет познания в уголовно-процессуальном доказывании. Им являются не общие закономерности природы и общества, а конкретные факты прошлого или настоящего.

2. Необходимость принятия решения по делу. Чем бы ни завершилась доказательственная деятельность, по делу обязательно должно быть принято решение. Судьба дела обычно затрагивает интересы конкретных лиц, общественные и государственные интересы. Поэтому решение принимается даже в тех случаях, когда доказательственная деятельность завершилась безрезультатно и лица, совершившие преступление, не установлены.

3. Процесс доказывания всегда ограничен *определенными сроками*. В этом также одно из существенных отличий его от других видов познавательной деятельности человека, в частности от научного познания.

4. Процесс доказывания детально регламентирован законом и протекает в соответствующей процессуальной форме. Уголовно-процессуальный закон устанавливает правила работы с доказательствами – их собирания, исследования, проверки, оценки; требования, предъявляемые к доказательствам, круг субъектов доказывания и др.

5. Целью доказывания всегда является истина.

4. Процесс доказывания, его структура

Согласно ст. 85 УПК РФ под доказыванием понимается осуществляемая в установленном законом порядке деятельность дознавателя, следователя и суда при содействии других участников процесса по сбору, проверке и оценке доказательств, а также возникающие в ходе этой деятельности отношения с целью установления истины по делу.

Элементы доказывания:

1. Сбор доказательств – это деятельность следователя, дознавателя, прокурора, суда по обнаружению источника фактических данных, извлечению необходимой информации и закреплению ее, осуществляемая с соблюдением форм и способов, предусмотренных уголовно-процессуальным законом. Сбор доказательств ведут государственные органы и должностные лица. Представлять доказательства могут также подозреваемый, обвиняемый, защитник, потерпевший, гражданский ответчик, гражданский истец, их представители, любые граждане и организации.

В УПК РФ впервые защитник приобрел право собирать доказательства, правда, в ограниченных пределах. Так, защитник вправе собирать доказательства путем:

- получения предметов, документов и иных сведений;
- опроса лиц с их согласия;
- истребования справок, характеристик, иных документов от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, которые обязаны предоставлять запрашиваемые документы или их копии (ст. 86 УПК РФ).

Доказательства собираются на всех стадиях уголовного процесса в формах и способах, определяемых процессуальными особенностями каждой стадии.

2. Проверка доказательств – это деятельность дознавателя, следователя, прокурора и суда по тщательному, всестороннему и объективному определению достоверности фактических данных и доброкачественности источников их получения для правильного установления обстоятельств уголовного дела, а также сопоставлению их с другими доказательствами (ст. 87 УПК РФ). Проверка доказательств осуществляется во всех стадиях процесса. Проверке подлежат как фактические данные, так и источники их получения, как каждое доказательство в отдельности, так и в совокупности с другими имеющимися доказательствами. Проверку доказательств осуществляют государственные органы и должностные лица, от которых зависит принятие процессуальных решений. Другие субъекты процесса лишь принимают участие в проверке доказательств. Доказательства проверяются путем производства процессуальных действий и логическим путем (анализ

содержания доказательства, сопоставление проверяемого доказательства с другими, имеющимися в деле, получение новых доказательств).

3. Оценка доказательств – это мыслительная деятельность судей, прокурора, следователя, лица, производящего дознание. Состоит она в том, что эти лица, руководствуясь своим внутренним убеждением, основанным на всестороннем, полном и объективном рассмотрении доказательств в их совокупности, законом и правосознанием, решают вопрос о допустимости, относимости и достоверности каждого доказательства и достаточности их для принятия процессуального решения.

Относимость доказательств – свойство, в силу которого они способны устанавливать или опровергать входящие в предмет доказывания обстоятельства, а также все другие обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения уголовного дела. Относимость характеризует содержание доказательства, его связь с существом дела.

Под допустимостью доказательств понимается обычно их процессуальная доброкачественность. Доказательства, полученные с нарушением требований УПК, являются недопустимыми. Недопустимые доказательства не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу обвинения, а также использоваться для доказывания любого из обстоятельств уголовного дела.

К недопустимым доказательствам относятся:

- 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;

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

- иные доказательства, полученные с нарушением требований УПК.

Достоверным считается доказательство, истинность содержания которого (т.е. соответствие действительности заключенных в нем фактических данных) признается заслуживающей полного, несомненного доверия. Достоверность доказательства познается посредством тщательной его проверки на предварительном следствии и в суде.

Достаточность доказательства — это определяемая по внутреннему убеждению совокупность относимых, допустимых, достоверных доказательств, необходимых для установления обстоятельств преступления в соответствии с действительностью и вынесения обоснованных решений в процессе расследования и рассмотрения уголовного дела.

Предмет доказывания – это совокупность обстоятельств, подлежащих обязательному установлению по каждому уголовному делу, независимо от его специфики, и имеющих правовое значение для решения дела

по существу. В предмет доказывания входят обстоятельства, подлежащие доказыванию и указанные в ст. 73 УПК РФ.

Некоторые особенности имеет предмет доказывания по делам о преступлениях несовершеннолетних (ст. 421 УПК РФ), по делам о применении принудительных мер медицинского характера (ст. 434 УПК РФ).

Пределы доказывания – совокупность доказательств, достаточная для установления обстоятельств, имеющих значение для дела. Правильное определение границ, пределов исследования зависит от предмета доказывания, от активности субъектов доказывания, от качества и количества доказательств. Пределы доказывания в ходе предварительного расследования меняются в зависимости от изменения обстоятельств, подлежащих доказыванию в определенный момент.

Под обязанностью доказывания понимается предусмотренный объем должного поведения соответствующих лиц по собиранию, проверке и оценке доказательств. Обязанность доказывания вытекает из требований ст. 2 УПК РФ, предусматривающей задачи уголовного судопроизводства, и ст. 20 УПК РФ, определяющей условия исследования обстоятельств уголовного дела.

Согласно закону всех субъектов доказывания можно условно разделить на две группы:

- государственные органы и должностные лица, обязанные собирать, проверять и оценивать доказательства;
- лица, имеющие право участвовать в доказывании определенных обстоятельств дела.

К первой группе относятся: следователь, начальник следственного органа, дознаватель, орган дознания, руководитель подразделения дознания, прокурор и суд, на которых возлагается обязанность проводить полное, всестороннее и объективное расследование и рассмотрение уголовного дела, устанавливать не только состав преступления, но и все другие обстоятельства. Каждый из перечисленных субъектов осуществляет доказывание в пределах своей компетенции.

Другую группу составляют обвиняемый, его законный представитель, защитник, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители. Для них участие в доказывании составляет право, а не обязанность. Они могут представлять предметы, документы, относящиеся к расследуемому и рассматриваемому делу, заявлять ходатайства об истребовании и приобщении доказательств, высказывать свое мнение по оценке того или иного источника доказательств и т.д.

5. Преюдиция

Обстоятельства, установленные вступившим в законную силу приговором, признаются судом, прокурором, следователем, дознавателем без дополнительной проверки, если эти обстоятельства не вызывают сомнений у суда. При этом такой приговор не может предрешать виновность лиц, не участвовавших ранее в рассматриваемом уголовном деле.

Под преюдицией (преюдициальностью) понимается обязательность для всех судов, рассматривающих дело, принимать без проверки факты, ранее установленные вступившим в законную силу судебным решением или приговором по какому-либо другому делу.

Общий смысл преюдиции, о которой речь идет в ст. 90 УПК РФ (такую преюдицию принято называть уголовно-процессуальной), заключается в том, что фактические обстоятельства, установленные судом по ранее рассмотренному уголовному делу и содержащиеся во вступившем в законную силу приговоре, при расследовании или судебном рассмотрении нового уголовного дела не подлежат ревизии; они могут приниматься без доказывания, в «готовом» виде. Причем такие обстоятельства могут касаться объективной стороны преступления, но не вопроса о виновности.

На практике вопрос о преюдициях обычно возникает в тех случаях, когда по поводу одного и того же преступления возбуждается, расследуется, рассматривается и разрешается не одно, а несколько уголовных дел. Речь идет о преступлениях, совершенных группой лиц, из которой одни попадают на скамью подсудимых раньше, а другие, например, в связи с тем, что они скрывались, позже. В такой ситуации при расследовании и рассмотрении более позднего дела органу расследования и суду, как правило, нет необходимости исследовать все без исключения обстоятельства события преступления (время, место, способ и другие объективные факты), поскольку оно уже установлено вступившим в законную силу судебным приговором по делу, рассмотренному ранее. Однако вопрос о причастности подсудимого к преступлению, о его виновности и о степени вины, а равно иные обстоятельства, установление которых необходимо для назначения справедливого наказания, подлежат доказыванию в общем порядке; в этом отношении преюдиции не действуют.

Глава 6

МЕРЫ УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРИНУЖДЕНИЯ

1. Понятие и виды мер уголовно-процессуального принуждения.
2. Задержание подозреваемого.
3. Понятие мер пресечения и основания их применения.
4. Отмена и изменение мер пресечения.
5. Иные меры уголовно-процессуального принуждения.

1. Понятие и виды мер уголовно-процессуального принуждения

Меры уголовно-процессуального принуждения – установленные уголовно-процессуальным законодательством способы государственного принуждения, применяемые должностными лицами и органами, ответственными за производство по делу, в отношении участников уголовного судопроизводства и иных лиц, в целях обеспечения расследования и разрешения уголовного дела и достижения задач уголовного судопроизводства. К числу характерных особенностей процессуально-принудительных мер, применяемых в уголовном судопроизводстве, относятся:

- исчерпывающий перечень мер принудительного характера, регламентированный уголовно-процессуальными нормами;
- четкая процессуальная регламентация оснований для их применения, круга субъектов, полномочных их применять, лиц, в отношении которых они могут использоваться, процедуры и порядка их применения;
- применение мер уголовно-процессуального принуждения только в рамках возбужденного производством уголовного дела;
- применение процессуально-принудительных мер дознавателем, следователем, прокурором, судом в пределах предоставленных им законом полномочий;
- применение мер уголовно-процессуального принуждения только при наличии к тому четких оснований;
- временный характер процессуально-принудительных мер: меры принуждения отменяются, когда в них отпадает необходимость;
- наиболее строгие меры принуждения, затрагивающие наиболее существенным образом важнейшие конституционные права и свободы граждан, применяются только по решению суда (заключение под стражу, временное отстранение от должности, наложение ареста на имущество и др.);
- меры принуждения в уголовном судопроизводстве применяются независимо от воли и желания лиц, в отношении которых они реализуются;

- меры уголовно-процессуального принуждения имеют свои конкретные цели, вытекающие из общего назначения уголовного судопроизводства;

- меры принуждения применяются на основании мотивированного постановления дознавателя, следователя, прокурора или судебного решения, составленных в соответствии с приложениями к УПК РФ.

Все меры уголовно-процессуального принуждения в конечном итоге носят обеспечительный характер.

Меры уголовно-процессуального принуждения имеют различный характер и цели, применяются различными субъектами уголовно-процессуальной деятельности при наличии к тому различных оснований в отношении различных участников уголовного судопроизводства, а также иных лиц (так, наложение ареста на имущество может осуществляться в отношении лиц, не являющихся участниками уголовного судопроизводства, если есть достаточные основания полагать, что оно получено в результате преступных действий подозреваемого, обвиняемого ч. 3 ст. 115 УПК РФ). Некоторые меры принуждения могут ограничивать несколько конституционных прав в случае их применения (так, задержание ограничивает право на свободу, личную неприкосновенность и свободу передвижения).

В действующем уголовно-процессуальном законодательстве впервые появляется отдельный раздел, посвященный мерам уголовно-процессуального принуждения, где эти меры перечислены и классифицированы. Так, в соответствии с положениями раздела 4 УПК РФ, все меры уголовно-процессуального принуждения могут быть подразделены на следующие группы:

- задержание подозреваемого;
- меры пресечения (подписка о невыезде и надлежащем поведении, личное поручительство, залог, заключение под стражу и др.);
- иные меры уголовно-процессуального принуждения (привод, наложение ареста на имущество, денежное взыскание и т.д.).

2. Задержание подозреваемого

Задержание подозреваемого – мера уголовно-процессуального принуждения представляющая собой кратковременное лишение свободы (до 48 часов) лица, подозреваемого в совершении преступления с целью выяснения причастности его к совершению преступления и применения к нему в дальнейшем мер пресечения в виде домашнего ареста или заключения под стражу.

В силу того, что данная мера уголовного принуждения применяется незамедлительно, при наличии на то законных оснований, то для ее применения не требуется немедленного разрешения руководителя следствен-

ного органа, прокурора (для органов дознания) или решения суда. Правом производить задержание обладают орган дознания, дознаватель, следователь. Данное процессуальное действие возможно в рамках уголовного дела. В случае задержания лица, когда уголовное дело еще не возбуждено, одновременно необходимо решить вопрос и о его возбуждении.

Согласно ст. 91 УПК РФ задержание может применяться в отношении лица, совершившего общественно опасное деяние, за которое предусмотрено наказание в виде лишения свободы. Непосредственными основаниями задержания будут являться следующие положения:

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

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

3) когда на этом лице или его одежде, при нем или в его жилище будут обнаружены явные следы преступления.

Иными основаниями задержания являются наличие данных, под которыми закон понимает такие сведения, которые свидетельствуют о том, что:

а) лицо пыталось или пытается скрыться от органов дознания, следователя, прокурора. Речь идет о том, что лицо реально совершает попытку скрыться от органа дознания, следователя, прокурора. В качестве такового факта может быть расценено приобретение проездных транспортных документов и т.д.;

б) у лица отсутствует постоянное место жительства;

в) неустановление личности данного лица. Личность подозреваемого будет считаться неустановленной, когда отсутствуют соответствующие документы, а проверить, уточнить сообщенные сведения не представляется возможным; когда в представленных документах обнаружены признаки подчисток, исправлений, подделки, повреждения;

г) наличие направленного в суд ходатайства следователя с согласия руководителя следственного органа или дознавателя с согласия прокурора об избрании в отношении указанного лица меры пресечения в виде заключения под стражу.

Наряду с основаниями задержания должны быть мотивы задержания, которые и обуславливают применение данной меры уголовно-процессуального принуждения. Так, мотивами задержания будут являться наличие достаточных оснований полагать, что лицо скроется от дознания, предварительного следствия или суда, может продолжать заниматься преступной деятельностью, может угрожать свидетелю, иным участникам уголовного судопроизводства, может уничтожить доказательства либо иным путем воспрепятствовать производству по уголовному делу.

После фактического задержания подозреваемого и доставления его в орган дознания, к следователю, составляется протокол задержания. Дан-

ный протокол должен быть оформлен не позднее 3 часов с момента фактического доставления подозреваемого в орган дознания, к следователю. Как правило, задержанного подозреваемого доставляют в дежурную часть ОВД и там же составляют протокол задержания. Данный протокол должен быть оформлен по правилам, предусмотренным ст. 166 и 167 УПК РФ. В протоколе задержания в обязательном порядке должно быть зафиксировано место, дата и время составления протокола, дата, время, место, основания и мотивы задержания подозреваемого, результаты его личного обыска и другие обстоятельства его задержания. Отражаются в протоколе задержания и все права подозреваемого, предусмотренные ч. 4 ст. 46 УПК РФ. Протокол задержания подписывается лицом, его составившим, и подозреваемым. Если подозреваемый отказывается от подписи, то лицо, составляющее протокол задержания, вносит соответствующую запись в данный протокол, удостоверяя данный отказ своей подписью, подписью защитника, понятых, законного представителя, представителя, если они участвуют в составлении протокола. При этом лицу, который отказался подписать протокол, в обязательном порядке должна быть предоставлена возможность дать объяснение причин отказа.

Орган дознания, дознаватель, следователь обязаны сообщить о произведенном задержании прокурору в течение 12 часов с момента задержания подозреваемого. Сообщение оформляется в письменном виде с обязательным указанием времени задержания, личности задержанного, оснований задержания, времени направления сообщения, и кроме этого, указывается, кто и каким видом связи отправил данное сообщение.

Не позднее 12 часов с момента фактического задержания лица, дознаватель, следователь обязаны сообщить о его задержании близким родственникам. Закон допускает в случае отсутствия близких родственников уведомление других родственников. Дознаватель, следователь, прокурор могут предоставить возможность самому подозреваемому сообщить близким родственникам о факте его задержания. Уведомление может осуществляться как письменно, так и по телефону. В том случае, если факт задержания необходимо сохранить в тайне, то выносится соответствующее постановление, которое должно быть санкционировано прокурором. Если в качестве задержанного лица выступает несовершеннолетний, то факт сохранения в тайне его задержания не допускается.

Если есть необходимость при задержании произвести личный обыск, то его производят без соответствующего постановления и санкции прокурора.

Срок задержания исчисляется с момента фактического задержания. Общий срок задержания не должен превышать 48 часов³. Если имеются

³ Данное положение закреплено в ст. 22 Конституции РФ, которая свидетельствует о том, что до судебного решения лицо не может быть задержано на срок более 48 часов. В соответствии с п. 12 ч. 2 ст. 7 ФКЗ "О военном положении" на территории, в которой введено военное положение, срок задержания не должен превышать 30 суток.

все основания применить к задержанному подозреваемому мере пресечения в виде заключения под стражу, лицо, которое произвело задержание, возбуждает ходатайство перед судом о применении в отношении задержанного подозреваемого данной меры пресечения, вынося об этом постановление. Данное постановление со всеми материалами должно быть предоставлено судье не позднее 8 часов до истечения срока задержания.

Если по истечении 48 часов с момента задержания отсутствует постановление суда об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу или суд не продлил срок задержания по ходатайству сторон на срок не более чем 72 часа для предъявления дополнительных доказательств обоснованности задержания, данное лицо подлежит немедленному освобождению. Кроме этого, подозреваемый подлежит освобождению по постановлению дознавателя, следователя если:

- 1) не подтвердилось подозрение в совершении преступления;
- 2) отсутствуют основания применения к нему меры пресечения в виде заключения под стражу;
- 3) задержание произведено с нарушением требований ст. 91 УПК РФ.

Задержание вправе проводить орган дознания, дознаватель, следователь. Местами содержания лиц, задержанных по подозрению в совершении преступлений, как правило, являются:

- следственные изоляторы уголовно-исполнительной системы Министерства юстиции РФ;
- следственные изоляторы органов федеральной службы безопасности;
- изоляторы временного содержания подозреваемых и обвиняемых органов внутренних дел⁴;
- изоляторы временного содержания подозреваемых и обвиняемых Пограничных войск РФ.

По общему смыслу, с момента фактического задержания лицо имеет право на защиту. Первое свидание подозреваемого с защитником до начала первого допроса может быть ограничено дознавателем, органом дознания, следователем, прокурором до 2 часов с обязательным предварительным уведомлением об этом подозреваемого и его защитника. Задержанное лицо не позднее 24 часов с момента его фактического задержания должно быть допрошено. Допрос задержанного подозреваемого осуществляется по правилам ч. 2 ст. 46 и ст. 189, 190 УПК РФ.

⁴ В соответствии с Правилами внутреннего распорядка изоляторов временного содержания подозреваемых и обвиняемых органов внутренних дел (утв. приказом МВД РФ от 26 янв. 1996 г. № 41, согласованы с Генеральной прокуратурой РФ 3 янв. 1996 г.) основанием для приема и содержания в ИВС лиц, подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений, является протокол задержания, составленный в порядке, установленном ст. 92 УПК РФ.

Если имеется определение или постановление суда об отказе в удовлетворении ходатайства дознавателя, следователя об избрании в отношении подозреваемого меры пресечения в виде заключения под стражу, то копия этого определения или постановления выдается подозреваемому при его освобождении.

При освобождении подозреваемого из-под стражи ему выдается справка, в которой указываются, кем он был задержан, дата, время, место и основания задержания, дата, время и основания освобождения.

3. Понятие мер пресечения и основания их применения

Меры пресечения – это меры государственного принуждения, предусмотренные уголовно-процессуальным законодательством, применяемые должностными лицами, ответственными за производство по делу, в отношении лиц, подвергаемых уголовному преследованию (обвиняемого и в исключительных случаях – подозреваемого), и заключающиеся во временном ограничении их конституционных прав. Меры пресечения – наиболее строгие меры уголовно-процессуального принуждения; имеют своей целью обеспечение надлежащего поведения лица, подвергаемого уголовному преследованию, и обеспечение исполнения приговора. Надлежащим следует признавать такое поведение подозреваемого и обвиняемого, когда он своевременно является по вызовам дознавателя, следователя, прокурора и в суд, не продолжает преступную деятельность, не препятствует производству по делу.

Появление в уголовном судопроизводстве обвиняемого и подозреваемого не влечет автоматического применения к ним мер пресечения. Хотя привлечение лица в качестве обвиняемого или подозреваемого возможно лишь при наличии определенных доказательств их виновности в совершении преступления, но этого недостаточно для применения в отношении этих лиц мер пресечения. Меры пресечения применяются к обвиняемому (в исключительных случаях – к подозреваемому) только тогда, когда имеются специальные основания для их применения. Основаниями для применения мер пресечения являются:

- 1) наличие достаточных оснований полагать, что лицо:
 - скроется от дознания, предварительного следствия или суда;
 - может продолжать заниматься преступной деятельностью
 - может угрожать свидетелю, иным участникам уголовного судопроизводства;
 - может уничтожить доказательства;
 - может иным путем воспрепятствовать производству по уголовному делу;
- 2) необходимость обеспечения исполнения приговора.

Для применения меры пресечения не требуется наличия всей совокупности вышеуказанных оснований, достаточно и одного из них.

Меры пресечения в отношении обвиняемого (в исключительных случаях – подозреваемого) могут применять орган дознания, дознаватель, следователь, а также суд в пределах предоставленных им полномочий. Однако наличие оснований не влечет автоматического применения мер пресечения в силу следующих причин.

Во-первых, при решении вопроса о необходимости применения меры пресечения учитываются и другие обстоятельства (тяжесть предъявленного обвинения, личность обвиняемого (подозреваемого), род его занятий, возраст, состояние здоровья и др. – ст. 99 УПК РФ).

Во-вторых, применение меры пресечения в отношении обвиняемого (подозреваемого) - право, но не обязанность следователя, дознавателя (ч. 1 ст. 97 УПК РФ).

Однако при невозможности обеспечения надлежащего поведения обвиняемого и подозреваемого иным образом должностное лицо, ответственное за производство по делу, обязано применить ту или иную меру пресечения, в наибольшей степени обеспечивающую надлежащее поведение лица, в отношении которого она применяется, и в необходимых случаях – исполнение приговора.

Гарантиями, обеспечивающими законность и обоснованность применения мер пресечения выступает четкая законодательная регламентация:

- оснований и условий применения мер пресечения;
- круга субъектов, выносящих, санкционирующих и осуществляющих решения о применении мер пресечения;
- порядка производства по применению этих мер;
- порядка обжалования действий и решений по применению мер пресечения;
- сроков применения мер пресечения;
- оснований отмены и изменения мер пресечения.

Помимо детальной регламентации применения мер пресечения, их производство осуществляется в основном в стадии предварительного расследования и подчиняется действию принципов уголовного процесса (презумпции невиновности, уважения чести и достоинства личности, обеспечения права на защиту и пр.) и общих условий предварительного следствия (сроки его производства, недопустимость разглашения данных предварительного следствия и др.).

Уголовно-процессуальное законодательство предлагает следующий перечень мер пресечения, применяемых в отношении обвиняемого (в исключительных случаях – и подозреваемого). В соответствии со ст. 98 УПК РФ мерами пресечения являются:

- 1) подписка о невыезде;
- 2) личное поручительство;

- 3) наблюдение командования воинской части;
- 4) присмотр за несовершеннолетним обвиняемым;
- 5) залог;
- 6) домашний арест;
- 7) заключение под стражу.

Меры пресечения расположены законодателем в порядке возрастания их строгости. Так, наименее строгой мерой пресечения является подписка о невыезде, а наиболее строгой, влекущей за собой максимальные правоограничения, - заключение под стражу.

Дознаватель, следователь и суд не вправе применить к лицу иную, не предусмотренную законом меру пресечения.

Подписка о невыезде и надлежащем поведении

Подписка о невыезде и надлежащем поведении состоит в письменном обязательстве подозреваемого или обвиняемого:

- 1) не покидать постоянное или временное место жительства без разрешения дознавателя, следователя или суда;
- 2) в назначенный срок являться по вызовам дознавателя, следователя и в суд;
- 3) иным путем не препятствовать производству по уголовному делу.

Личное поручительство

Личное поручительство состоит в письменном обязательстве заслуживающего доверия лица о том, что оно ручается за выполнение подозреваемым или обвиняемым обязательств, предусмотренных п.2 и 3 ст. 102 УПК РФ.

Избрание личного поручительства в качестве меры пресечения допускается по письменному ходатайству одного или нескольких поручителей с согласия лица, в отношении которого дается поручительство.

Поручителю разъясняются существо подозрения или обвинения, а также обязанности и ответственность поручителя, связанные с выполнением личного поручительства.

В случае невыполнения поручителем своих обязательств на него может быть наложено денежное взыскание в размере до ста минимальных размеров оплаты труда в порядке, установленном ст. 118 УПК РФ.

Наблюдение командования воинской части

Наблюдение командования воинской части за подозреваемым или обвиняемым, являющимся военнослужащим или гражданином, проходящим военные сборы, состоит в принятии мер, предусмотренных уставами Вооруженных Сил Российской Федерации, для того, чтобы обеспечить выполнение этим лицом обязательств, предусмотренных п. 2 и 3 ст. 102 УПК РФ.

Избрание в качестве меры пресечения наблюдения командования воинской части допускается лишь с согласия подозреваемого, обвиняемого.

Постановление об избрании меры пресечения, предусмотренной частью первой настоящей статьи, направляется командованию воинской части, которому разъясняются существо подозрения или обвинения и его обязанности по исполнению данной меры пресечения.

В случае совершения подозреваемым, обвиняемым действий, для предупреждения которых была избрана данная мера пресечения, командование воинской части немедленно сообщает об этом в орган, избравший данную меру пресечения.

Присмотр за несовершеннолетним обвиняемым

Присмотр за несовершеннолетним подозреваемым, обвиняемым состоит в обеспечении его надлежащего поведения, предусмотренного ст. 102 УПК РФ, родителями, опекунами, попечителями или другими заслуживающими доверия лицами, а также должностными лицами специализированного детского учреждения, в котором он находится, о чем эти лица дают письменное обязательство.

При избрании данной меры пресечения дознаватель, следователь или суд разъясняет лицам, указанным в части первой настоящей статьи, существо подозрения или обвинения, а также их ответственность, связанную с обязанностями по присмотру.

К лицам, которым несовершеннолетний подозреваемый, обвиняемый был отдан под присмотр, в случае невыполнения ими принятого обязательства могут быть применены меры взыскания, предусмотренные ч. 4 ст. 103 УПК РФ.

Залог

Залог 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 или в суд подозреваемого, обвиняемого и 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 в качестве меры пресечения избирается в отношении подозреваемого или обвиняемого по решению суда в порядке, установленном ст. 108 УПК РФ. Залог может быть избран 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 или обвиняемый остается под стражей или домашним

арестом до внесения на депозитный счет суда залога, который был определен судом, избравшим эту меру пресечения. О принятии залога составляется протокол, копия которого вручается залогодателю.

Если залог вносится лицом, не являющимся подозреваемым, обвиняемым, то ему разъясняются существо подозрения, обвинения, в связи с которым избирается данная мера пресечения, а также связанные с ней обязательства и последствия их невыполнения или нарушения.

В случае невыполнения или нарушения подозреваемым, обвиняемым обязательств, связанных с внесенным за него залогом, залог обращается в доход государства по судебному решению, выносимому в соответствии со ст. 118 УПК РФ.

В остальных случаях суд при вынесении приговора, а также определения, постановления о прекращении уголовного дела решает вопрос о возвращении залога залогодателю. При прекращении уголовного дела следователем, дознавателем залог возвращается залогодателю, о чем указывается в постановлении о прекращении уголовного дела.

Домашний арест

Домашний арест заключается в ограничениях, связанных со свободой передвижения подозреваемого, обвиняемого, а также в запрете:

- 1) общаться с определенными лицами;
- 2) получать и отправлять корреспонденцию;
- 3) вести переговоры с использованием любых средств связи.

Домашний арест в качестве меры пресечения избирается в отношении подозреваемого или обвиняемого по решению суда при наличии оснований и в порядке, которые установлены ст. 108 УПК РФ, с учетом его возраста, состояния здоровья, семейного положения и других обстоятельств.

В постановлении или определении суда об избрании домашнего ареста в качестве меры пресечения указываются конкретные ограничения, которым подвергается подозреваемый, обвиняемый, а также указываются орган или должностное лицо, на которые возлагается осуществление надзора за соблюдением установленных ограничений.

Заключение под стражу

Заключение под стражу в качестве меры пресечения применяется по судебному решению в отношении подозреваемого или обвиняемого в совершении преступлений, за которые уголовным законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше двух лет при невозможности применения иной, более мягкой, меры пресечения. При избрании меры пресечения в виде заключения под стражу в постановлении судьи должны быть указаны конкретные, фактические обстоятельства, на основании которых судья принял такое решение. В исключительных случаях эта мера пресечения может быть избрана в отношении подозреваемого или

обвиняемого в совершении преступления, за которое предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок до двух лет, при наличии одного из следующих обстоятельств:

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

К несовершеннолетнему подозреваемому или обвиняемому заключение под стражу в качестве меры пресечения может быть применено в случае, если он подозревается или обвиняется в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления. В исключительных случаях эта мера пресечения может быть избрана в отношении несовершеннолетнего, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления средней тяжести.

При необходимости избрания в качестве меры пресечения заключения под стражу следователь с согласия руководителя следственного органа, а также дознаватель с согласия прокурора возбуждают перед судом соответствующее ходатайство. В постановлении о возбуждении ходатайства излагаются мотивы и основания, в силу которых возникла необходимость в заключении подозреваемого или обвиняемого под стражу и невозможно избрание иной меры пресечения. К постановлению прилагаются материалы, подтверждающие обоснованность ходатайства. Если ходатайство возбуждается в отношении подозреваемого, задержанного в порядке, установленном ст. ст. 91 и 92 УПК РФ, то постановление и указанные материалы должны быть представлены судье не позднее чем за 8 часов до истечения срока задержания.

Постановление о возбуждении ходатайства об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу подлежит рассмотрению единолично судьей районного суда или военного суда соответствующего уровня с участием подозреваемого или обвиняемого, прокурора, защитника, если последний участвует в уголовном деле, по месту производства предварительного расследования либо месту задержания подозреваемого в течение 8 часов с момента поступления материалов в суд. Подозреваемый, задержанный в порядке, установленном ст. ст. 91 и 92 УПК РФ, доставляется в судебное заседание. В судебном заседании вправе также участвовать законный представитель несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого, следователь, дознаватель. Неявка без уважительных причин сторон, своевременно извещенных о времени судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения ходатайства, за исключением случаев неявки обвиняемого.

Принятие судебного решения об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу в отсутствие обвиняемого допускается только в случае объявления обвиняемого в международный розыск.

В начале заседания судья объявляет, какое ходатайство подлежит рассмотрению, разъясняет явившимся в судебное заседание лицам их права и обязанности. Затем прокурор либо по его поручению лицо, возбудившее ходатайство, обосновывает его, после чего заслушиваются другие явившиеся в судебное заседание лица.

Рассмотрев ходатайство, 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.

При отказе в удовлетворении ходатайства об избрании в отношении подозреваемого или обвиняемого меры пресечения в виде заключения под стражу судья по собственной инициативе вправе при наличии оснований, предусмотренных ст. 97 УПК РФ, и с учетом обстоятельств, указанных в ст. 99 УПК РФ, избрать в отношении подозреваемого или обвиняемого меру пресечения в виде залога или домашнего ареста.

Постановление судьи направляется лицу, возбудившему ходатайство, прокурору, подозреваемому или обвиняемому и подлежит немедленному исполнению.

Повторное обращение в суд с ходатайством о заключении под стражу одного и того же лица по тому же уголовному делу после вынесения судьей постановления об отказе в избрании этой меры пресечения возможно лишь при возникновении новых обстоятельств, обосновывающих необходимость заключения лица под стражу.

Если 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 выносятся 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 кассационной инстанции принимает решение по жалобе или

представлению не позднее чем через 3 суток со дня их поступления. Решение суда кассационной инстанции об отмене постановления судьи об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу подлежит немедленному исполнению. Решение суда кассационной инстанции может быть обжаловано в порядке надзора по правилам, установленным главой 48 настоящего Кодекса.

Лицо, в производстве которого находится уголовное дело, незамедлительно уведомляет 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.

Не допускается возложение полномочий, предусмотренных настоящей статьей, на одного и того же судью на постоянной основе. Эти полномочия распределяются между судьями соответствующего суда в соответствии с принципом распределения уголовных дел.

На обвиняемого, содержащегося под стражей, распространяются требования ст. 95 УПК РФ (Порядок содержания подозреваемых под стражей)

Сроки содержания под стражей

Содержание под стражей при расследовании преступлений не может превышать 2 месяцев.

В случае невозможности закончить предварительное следствие в срок до 2 месяцев и при отсутствии оснований для изменения или отмены меры пресечения этот срок может быть продлен судьей районного суда или военного суда соответствующего уровня в порядке, установленном ч.3 ст. 108 УПК РФ, на срок до 6 месяцев. 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 руководителя соответствующего следственного органа по субъекту Российской Федерации, приравненного к нему руководителя специализированного следственного управления Следственного комитета при прокуратуре Российской Федерации либо по ходатайству дознавателя в случаях, предусмотренных частью пятой ст. 223 УПК РФ, с согласия прокурора субъекта Российской Федерации или приравненного к нему военного прокурора до 12 месяцев.

Срок содержания под стражей свыше 12 месяцев может быть продлен лишь в исключительных случаях в отношении лиц, обвиняемых в совершении особо тяжких преступлений, судьей суда, указанного в ч.3 ст. 31 УПК РФ, или военного суда соответствующего уровня по ходатайству следователя, внесенному с согласия в соответствии с подследственностью

Председателя Следственного комитета при прокуратуре Российской Федерации либо руководителя следственного органа соответствующего федерального органа исполнительной власти (при соответствующем федеральном органе исполнительной власти), до 18 месяцев.

Дальнейшее продление срока не допускается. Обвиняемый, содержащийся под стражей, подлежит немедленному освобождению, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 1 части восьмой настоящей статьи.

Материалы оконченого расследованием 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, установленного частями второй и третьей настоящей статьи.

Если после окончания предварительного следствия материалы уголовного дела были предъявлены обвиняемому и его защитнику позднее чем за 30 суток до окончания предельного срока содержания под стражей, то по его истечении обвиняемый подлежит немедленному освобождению. При этом за обвиняемым и его защитником сохраняется право на ознакомление с материалами уголовного дела.

В случае, если после окончания предварительного следствия сроки для предъявления материалов данного уголовного дела обвиняемому и его защитнику, предусмотренные частью пятой настоящей статьи, были соблюдены, однако 30 суток для ознакомления с материалами уголовного дела им оказалось недостаточно, следователь с согласия руководителя следственного органа по субъекту Российской Федерации или приравненного к нему руководителя иного следственного органа вправе не позднее чем за 7 суток до истечения предельного срока содержания под стражей возбудить ходатайство о продлении этого срока перед судом, указанным в ч.3 ст. 31 УПК РФ, или военным судом соответствующего уровня. Если в производстве по уголовному делу участвует несколько обвиняемых, содержащихся под стражей, и хотя бы одному из них 30 суток оказалось недостаточно для ознакомления с материалами уголовного дела, то следователь вправе возбудить указанное ходатайство 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.

Ходатайство о продлении срока содержания под стражей должно быть представлено в суд не позднее чем за 7 суток до его истечения. Судья не позднее чем через 5 суток со дня получения ходатайства принимает в порядке, предусмотренном ч.4, 8, 11 ст. 108 УПК РФ, 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, за исключением случая, предусмотренного ч.6 ст. 108 УПК РФ;

2) об отказе в удовлетворении ходатайства следователя и освобождении обвиняемого из-под стражи.

Срок содержания под стражей в период предварительного следствия исчисляется с момента заключения подозреваемого, обвиняемого 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

По истечении предельного срока содержания под стражей в случаях и при необходимости производства предварительного расследования суд вправе продлить срок содержания лица под стражей в порядке, установленном ст. 109 УПК РФ, но не более чем на 6 месяцев.

В случае повторного заключения под стражу подозреваемого или обвиняемого по тому же уголовному делу, а также по соединенному с ним или выделенному из него уголовному делу срок содержания под стражей исчисляется с учетом времени, проведенного подозреваемым, обвиняемым под стражей ранее.

Рассмотрение судом ходатайства о продлении срока содержания обвиняемого под стражей в его отсутствие не допускается, за исключением случаев нахождения обвиняемого на стационарной судебно-психиатрической экспертизе и иных обстоятельств, исключающих возможность его доставления в суд, что должно быть подтверждено соответствующими документами. При этом участие защитника обвиняемого в судебном заседании является обязательным.

В случае, предусмотренном ч.13 ст. 109 УПК РФ, судья выносит постановление о рассмотрении вопроса о продлении срока содержания под стражей в отсутствие обвиняемого с указанием причин, по которым присутствие обвиняемого невозможно.

Установление в законе различных видов мер пресечения позволяет избрать одну из них с учетом специфики конкретного уголовного дела и данных о личности обвиняемого и подозреваемого и тем самым индивидуализировать применение меры пресечения.

К обвиняемому и подозреваемому в течение одного промежутка времени может быть применена только одна мера пресечения; одновре-

менное применение нескольких мер пресечения не допускается. В случае необходимости мера пресечения может быть изменена на другую в порядке, предусмотренном ст. 110 УПК РФ.

Помимо обстоятельств, выступающих в качестве оснований применения меры пресечения, дознаватель, следователь, и суд при решении вопроса о применении меры пресечения должны учитывать и иные обстоятельства, указанные в данной статье. В качестве таких обстоятельств закон (ст. 99 УПК РФ) указывает:

- тяжесть предъявленного обвинения;
- данные о личности обвиняемого;
- возраст, состояние здоровья, семейное положение, род занятий обвиняемого;
- другие обстоятельства, имеющие значение для решения вопроса о применении меры пресечения.

Характер и значение этих обстоятельств таковы, что даже при наличии определенных оснований для применения меры пресечения, она может и не применяться, если данные о личности обвиняемого, тяжесть предъявленного ему обвинения и другие обстоятельства ставят под сомнение или исключают необходимость применения конкретной меры пресечения либо мер пресечения вообще. Так, при наличии оснований для применения мер пресечения в отношении беременных женщин, одиноких матерей и многодетных родителей, престарелых, лиц, страдающих тяжкими заболеваниями лиц, осуществляющих уход за больными членами семьи и т.п., вышеуказанные обстоятельства играют приоритетное значение при решении вопроса о необходимости избрания меры пресечения и определении ее конкретного вида.

Анализируя тяжесть предъявленного обвинения, дознаватель, следователь, суд должны учитывать квалификацию преступления, в совершении которого обвиняется лицо, степень тяжести этого преступления, характер и размер вреда, причиненного преступлением, обстоятельства, характеризующие субъективную сторону совершенного деяния: форму и степень вины обвиняемого, мотив и цель совершенного преступления; обстоятельства, отягчающие и смягчающие ответственность.

В исключительных случаях при наличии к тому оснований и с учетом обстоятельств, указанных в ст. 99 УПК РФ, мера пресечения может быть избрана в отношении подозреваемого. Обвинение должно быть предъявлено подозреваемому 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 задержания. Если в этот срок обвинение не будет предъявлено, то мера пресечения немедленно отменяется.

Об избрании меры пресечения дознаватель, следователь или судья выносит постановление, а суд – определение. Постановление (определение) об избрании в отношении подозреваемого и обвиняемого меры пресе-

чения должно быть мотивированным. Поэтому обязательными компонентами постановления (определения) об избрании меры пресечения являются указание на преступление, в котором подозревается или обвиняется лицо, и основания для избрания этой меры пресечения. Указание на преступление, в котором подозревается или обвиняется лицо, в отношении которого применяется мера пресечения, означает изложение сущности обвинения (подозрения) с указанием конкретного пункта и соответствующей статьи УК РФ. Указание оснований избрания меры пресечения предполагает изложение в постановлении (определении) об избрании меры пресечения конкретных сведений, фактов и обстоятельств, имеющих в уголовном деле, подтверждающих необходимость избрания данной меры пресечения.

Применение меры пресечения в отношении подозреваемого и обвиняемого значительным образом затрагивает его конституционные права, поэтому данные лица, а также их защитники и законные представители наделяются правом знать причину применения меры пресечения и обжаловать данное решение. Это обеспечивается правилом о вручении лицу, в отношении которого избрана мера пресечения, а также его защитнику или законному представителю по их просьбе, копии данного постановления или определения, а также разъяснении порядка обжалования решения об избрании меры пресечения.

О вручении копии постановления (определения) об избрании меры пресечения делается отметка на постановлении, заверяемая подписью лица, которому она вручена.

4. Отмена и изменение мер пресечения

Избирая в отношении обвиняемого меру пресечения, дознаватель, следователь, суд не устанавливают срок, в течение которого она применяется, за исключением случаев, прямо предусмотренных законом (при заключении под стражу и применении домашнего ареста). Поскольку применение меры пресечения в отношении подозреваемого и обвиняемого не является обязательным, а имеет место только при наличии определенных оснований для ее применения с учетом обстоятельств, указанных в ст. 99 УПК РФ, то прекращение таких оснований влечет за собой отмену меры пресечения.

Мера пресечения может быть отменена, когда достигла своей цели, а также когда даже при наличии определенных оснований для ее применения существенно изменились обстоятельства, связанные с личностью обвиняемого, состоянием его здоровья и т. д.

Изменение оснований для применения меры пресечения и обстоятельств, указанных в ст. 99 УПК РФ, влечет за собой не отмену, а изменение меры пресечения на более мягкую либо более строгую. Более строгая

мера пресечения применяется, когда достичь целей меры пресечения уже избранной мерой пресечения невозможно, когда подозреваемый и обвиняемый нарушают (не исполняют либо исполняют не надлежащим образом) обязанности, связанные с избранной мерой пресечения, когда лица, взявшие на себя обязательства по обеспечению надлежащего поведения подозреваемого и обвиняемого (личный поручитель и лицо, осуществляющее присмотр за несовершеннолетним подозреваемым и обвиняемым), отказываются от них. Более мягкая мера пресечения применяется, когда достижение цели меры пресечения возможно менее строгими мерами и оснований для применения более строгой меры пресечения нет.

По общему правилу мера пресечения отменяется либо изменяется в том же порядке, в каком была применена. Об отмене либо изменении меры пресечения выносится мотивированное постановление, копия которого, как правило, вручается лицу, в отношении которого вынесено данное постановление. Следователь и дознаватель вправе отменить либо изменить меру пресечения, которая была избрана ими самостоятельно. Мера пресечения, избранная в ходе досудебного производства следователем с согласия руководителя следственного органа либо дознавателем с согласия прокурора, может быть отменена или изменена только с согласия этих лиц. Отмена либо изменение меры пресечения может быть обжаловано в установленном законом порядке (гл. 16 УПК РФ).

5. Иные меры уголовно-процессуального принуждения

Общим основанием применения иных мер уголовно-процессуального принуждения является необходимость обеспечения установленного УПК РФ порядка уголовного судопроизводства. Под обеспечением установленного порядка уголовного судопроизводства следует понимать обеспечение своевременного проведения процессуальных действий, надлежащего исполнения своих обязанностей участниками уголовного судопроизводства и т.п. Дополнительным основанием применения иных мер принуждения в отношении подозреваемого и обвиняемого выступает необходимость надлежащего исполнения приговора.

Иные меры уголовно-процессуального принуждения отличаются от мер пресечения по ряду параметров:

- иные меры уголовно-процессуального принуждения являются менее строгими по сравнению с мерами пресечения и влекут за собой меньшие правоограничения;
- иные меры уголовно-процессуального принуждения имеют различные с мерами пресечения основания применения;
- иные меры уголовно-процессуального принуждения в отличие от мер пресечения могут применяться не только к подозреваемому и обви-

няемому, но и к иным участникам уголовного судопроизводства;

- в отличие от мер пресечения к лицу могут быть одновременно быть применены несколько иных мер уголовно-процессуального принуждения.

К подозреваемому или обвиняемому могут быть применены следующие меры процессуального принуждения:

- 1) обязательство о явке;
- 2) привод;
- 3) временное отстранение от должности;
- 4) наложение ареста на имущество.

К потерпевшему, свидетелю, гражданскому истцу, гражданскому ответчику, эксперту, специалисту, переводчику и понятому могут быть применены следующие меры процессуального принуждения:

- 1) обязательство о явке;
- 2) привод;
- 3) денежное взыскание.

Правом применения иных мер уголовно-процессуального принуждения обладают должностные лица и органы, ответственные за производство по уголовному делу: дознаватель, следователь или суд. Применение иных мер уголовно-процессуального принуждения – право, но не обязанность дознавателя, следователя и суда. Меры уголовно-процессуального принуждения применяются лишь при наличии оснований для их применения, которые выражаются в наличии достаточных данных полагать, что достижение установленного законом порядка уголовного судопроизводства и (или) надлежащее исполнение приговора будет затруднительным либо невозможным без применения принудительных мер. О применении мер уголовно-процессуального принуждения выносится мотивированное постановление.

К лицу может быть одновременно применено несколько мер уголовно-процессуального принуждения, предусмотренных данной статьей. А в отношении подозреваемого и обвиняемого данные меры могут быть применены наряду с мерами пресечения. Так, может быть осуществлен привод обвиняемого, который временно отстранен от должности и в отношении него применена подписка о невыезде и надлежащем поведении, если он не явился без уважительных причин по вызову следователя. Одновременно может быть наложен арест на имущество данного обвиняемого.

Обязательство о явке

Обязательство о явке состоит в письменном обязательстве подозреваемого, обвиняемого, а также потерпевшего и свидетеля своевременно являться по вызовам дознавателя, следователя или в суд, а в случае перемены места жительства незамедлительно сообщать об этом.

Основанием применения обязательства о явке выступает наличие у дознавателя, следователя и суда оснований полагать, что подозреваемый,

обвиняемый, а также потерпевший и свидетель могут ненадлежащим образом отнестись к исполнению своих обязанностей, своевременно являться по вызовам должностных лиц, ответственных за производство по делу. Необходимость применения обязательства о явке должна быть обусловлена конкретными обстоятельствами дела, характером рассматриваемого преступления, данными о личности соответствующих участников уголовного судопроизводства.

При применении в отношении лица обязательства о явке ему разъясняются последствия нарушения обязательства, о чем делается соответствующая отметка в обязательстве. Последствия нарушения данного обязательства могут быть разными для подозреваемого (обвиняемого), потерпевшего и свидетеля. Если любое из этих лиц может быть подвергнуто приводу в случае неявки по вызову без уважительных причин, то к обвиняемому и подозреваемому может быть применена одна из мер пресечения, предусмотренных ст. 98 УПК РФ.

Привод

Основанием для применения привода является неявка по вызову без уважительных причин подозреваемого, обвиняемого, а также потерпевшего и свидетеля. Привод без предварительного вызова недопустим. Привод состоит в принудительном доставлении лица к дознавателю, следователю или в суд. При наличии причин, препятствующих явке по вызову в назначенный срок, подозреваемый, обвиняемый, потерпевший и свидетель незамедлительно уведомляют орган, которым они вызывались.

Решение о приводе принимается только тогда, когда проверены причины неявки лица по вызову. Решение применить привод оформляется дознавателем, следователем, прокурором и судьей постановлением о приводе, которое исполняется органами дознания либо судебными приставами-исполнителями (по поручению суда). Постановление дознавателя, следователя, судьи или определение суда о приводе перед его исполнением объявляется лицу, которое подвергается приводу, что удостоверяется его подписью на постановлении или определении.

Закон содержит гарантии соблюдения прав и законных интересов участников уголовного судопроизводства от необоснованного принуждения в случае применения привода. Так, устанавливается запрет на осуществление привода в ночное время (с 22 до 6 часов, за исключением случаев, не терпящих отлагательств) в отношении несовершеннолетних, беременных женщины, а также больных, которые по состоянию здоровья не могут оставлять место своего пребывания, что подлежит удостоверению врачом. Кроме того, хотя в законе прямо и не указано, приводу не могут быть подвергнуты женщины, имеющие детей в возрасте до 3 лет, престарелые, лица, осуществляющие уход за больными членами семьи при невозможности осуществления функций по уходу иными лицами, и т. д.

Осуществление привода не должно нарушать положения нормы ст. 25 Конституции РФ о том, что никто не вправе проникать в жилище против воли проживающих в нем лиц за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом либо по судебному решению.

Привод производится органами дознания по поручению дознавателя, следователя, а также судебными приставами-исполнителями - по поручению суда.

Временное отстранение от должности

Временное отстранение от должности применяется судом в случае привлечения должностного лица в качестве подозреваемого или обвиняемого и при необходимости его временного отстранения от должности. Для этого дознаватель с согласия прокурора, следователь с согласия руководителя следственного органа возбуждает перед судом по месту производства предварительного расследования соответствующее ходатайство.

В течение 48 часов с момента поступления ходатайства судья выносит постановление о временном отстранении подозреваемого, обвиняемого от должности или об отказе в этом.

Постановление о временном отстранении подозреваемого, обвиняемого от должности направляется по месту его работы. В случае привлечения в качестве обвиняемого высшего должностного лица субъекта РФ (руководителя высшего исполнительного органа государственной власти субъекта РФ) и предъявления ему обвинения в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления Генеральный прокурор РФ направляет Президенту РФ представление о временном отстранении от должности указанного лица. Президент РФ в течение 48 часов с момента поступления представления принимает решение о временном отстранении указанного лица от должности либо об отказе в этом.

Чтобы отменить данную меру принуждения, судебного решения уже не требуется. Временное отстранение подозреваемого или обвиняемого от должности отменяется на основании постановления дознавателя, следователя, когда в применении этой меры отпадает необходимость.

Временно отстраненный от должности подозреваемый или обвиняемый имеет право на ежемесячное пособие.

Наложение ареста на имущество

Основанием применения наложения ареста на имущество выступает необходимость обеспечения исполнения приговора в части гражданского иска, других имущественных взысканий. Наложение ареста на имущество состоит в запрете, адресованном собственнику или владельцу имущества, распоряжаться и в необходимых случаях пользоваться им, а также в изъятии имущества и передаче его на хранение.

Дознаватель с согласия прокурора или следователь с согласия руко-

водителя следственного органа возбуждают перед судом ходатайство о наложении ареста на полученное в результате преступных действий либо нажитое преступным путем имущество подозреваемого, обвиняемого или лиц, несущих по закону материальную ответственность за их действия. Решение о наложении ареста на имущество принимается судом в судебном заседании в порядке, установленном ст. 165 УПК РФ.

Арест может быть наложен на имущество, находящееся у других лиц, если есть достаточные основания полагать, что оно получено в результате преступных действий подозреваемого, обвиняемого.

Не может быть арестовано имущество, на которое в соответствии с ГПК РФ не может быть обращено взыскание.

Имущество, на которое наложен арест, может быть изъято либо передано по усмотрению лица, производившего арест, на хранение собственнику или владельцу этого имущества либо иному лицу, которые должны быть предупреждены об ответственности за сохранность имущества, о чем делается соответствующая запись в протоколе.

При наложении ареста на принадлежащие подозреваемому, обвиняемому денежные средства и иные ценности, находящиеся на счете, во вкладе или на хранении в банках и иных кредитных организациях, операции по данному счету прекращаются полностью или частично в пределах денежных средств и иных ценностей, на которые наложен арест. Руководители банков и иных кредитных организаций обязаны предоставить информацию об этих денежных средствах и иных ценностях по запросу суда, а также следователя или дознавателя на основании судебного решения.

При наложении ареста на имущество составляется протокол. При отсутствии имущества, подлежащего аресту, об этом указывается в протоколе. Наложение ареста на имущество отменяется на основании постановления, определения лица или органа, в производстве которого находится уголовное дело, когда в применении этой меры отпадает необходимость.

Одной из разновидностей наложения ареста на имущество является наложение ареста на ценные бумаги. Наложение ареста на ценные бумаги осуществляется в целях обеспечения возможной конфискации имущества 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.

Не подлежат аресту ценные бумаги на предъявителя, находящиеся у добросовестного приобретателя.

Порядок наложения ареста на ценные бумаги такой же, как и на другое имущество.

В протоколе о наложении ареста на ценные бумаги указываются:

- 1) общее количество ценных бумаг, на которые наложен арест, их вид, категория (тип) или серия;
- 2) номинальная стоимость;

- 3) государственный регистрационный номер;
- 4) сведения об эмитенте или о лицах, выдавших ценные бумаги либо осуществивших учет прав владельца ценных бумаг, а также о месте производства учета;
- 5) сведения о документе, удостоверяющем право собственности на ценные бумаги, на которые наложен арест.

Денежное взыскание

Основанием для наложения денежного взыскания выступает неисполнение участниками уголовного судопроизводства процессуальных обязанностей, предусмотренных уголовно-процессуальным законом, а также нарушения ими порядка в судебном заседании. Размер денежного взыскания составляет до 25 минимальных размеров оплаты труда.

Денежное взыскание налагается только судом.

Если нарушение участниками уголовного судопроизводства своих обязанностей допущено в ходе судебного производства; то взыскание налагается судом, рассматривающим данное уголовное дело, в том судебном заседании, где это нарушение было установлено, о чем выносятся определение или постановление суда.

Если же соответствующее нарушение допущено в ходе досудебного производства, то дознаватель, следователь составляет протокол о нарушении, который направляется в районный суд и подлежит рассмотрению судьей в течение 5 суток с момента его поступления в суд. В судебное заседание вызываются лицо, на которое может быть наложено денежное взыскание, и лицо, составившее протокол. Неявка нарушителя без уважительных причин не препятствует рассмотрению протокола.

По результатам рассмотрения протокола судья выносит постановление о наложении денежного взыскания или об отказе в его наложении. Копия постановления направляется лицу, составившему протокол, и лицу, на которое наложено денежное взыскание.

При наложении денежного взыскания суд вправе отсрочить или расстрочить исполнение постановления на срок до 3 месяцев.

Глава 7

ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ РЕШЕНИЯ И ДОКУМЕНТЫ СРОКИ И ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ИЗДЕРЖКИ

1. Процессуальные документы: понятие, виды, предъявляемые требования.
2. Процессуальные сроки: исчисление, соблюдение и продление. Восстановление пропущенных сроков.
3. Процессуальные издержки и порядок их взыскания.
4. Гражданский иск в уголовном процессе.
5. Ходатайства и жалобы.

1. Процессуальные документы: понятие, виды, предъявляемые требования

При уяснении сущности и значения процессуальных документов в уголовном процессе необходимо учитывать требование закона о том, что в уголовном судопроизводстве весь ход и результаты проведения каждого процессуального действия или принятия решения по делу письменно закрепляются в определенных актах – процессуальных документах. К числу процессуальных действий относятся все следственные, судебные и иные действия, предусмотренные УПК РФ.

Уголовно-процессуальный документ – это письменный документ, составленный на основании уголовно – процессуального закона уполномоченным на то субъектом в связи с выполнением процессуальных действий или принятием решений, в котором зафиксированы информация о ходе и результатах деятельности участников процесса, содержание и форма решения, принятого по делу.

Недопустимо осуществление какого-либо действия по уголовному делу без составления предусмотренного законом процессуального документа, и наоборот. Процессуальный документ служит средством реализации участниками процесса своих прав и законных интересов, является одной из гарантий их защиты по уголовному делу.

Все документы гражданского оборота, составленные за рамками уголовного процесса, но устанавливающие, изменяющие, прекращающие определенные правоотношения или фиксирующие юридически значимые факты и действия, истребованные следователем, дознавателем, прокурором или судом, а также представленные участниками процесса, приобщаются к уголовному делу и исследуются наравне с другими доказательствами.

Требования, предъявляемые к процессуальным документам:

1. Законность составления. Любой процессуальный документ должен соответствовать требованиям закона как по наименованию и форме, так и по содержанию; составляться уполномоченным на то лицом при наличии предусмотренных законом оснований и в соответствии с установленными правилами. Если в законе указаны обязательные реквизиты документа, они должны быть полностью соблюдены.

2. Объективность и достоверность. Процессуальный документ должен соответствовать по своему содержанию фактическим обстоятельствам, установленным по делу, основываться на достоверных данных, имеющих отношение к разрешаемому вопросу, а формулируемые в нем выводы – соответствовать собранным доказательствам и не противоречить друг другу.

3. Логичность документа. Излагаемые в процессуальных документах суждения, выводы, утверждения должны соответствовать основным законам формальной логики. Все суждения должны быть доказанными, а выводы – мотивированными и логически состоятельными.

4. Юридическая безупречность и ясность. Процессуальный документ должен быть исполнен юридически грамотно, каждый вывод или суждение – соответствовать действующему закону и основываться на современном уровне правовых знаний.

Классификация процессуальных документов:

В зависимости от основного назначения:

- документы, призванные удостоверить ход и результаты процессуальных действий должностных лиц и органов, ведущих уголовное дело (ст.ст. 166, 167 УПК);

- документы, отражающие процессуальные решения (п. 25 ст.5);

В зависимости от обязательности составления:

- обязательные (основные) – составляются в связи с движением дела, производством следственных действий, фиксацией и закреплением доказательств (постановления, протоколы, обвинительное заключение, обвинительный акт, приговор, вердикт коллегии присяжных заседателей);

- факультативные (вспомогательные) – их составление предусмотрено законом в зависимости от конкретных обстоятельств дела. Они способствуют принятию правильных решений, обеспечению прав участников процесса, своевременному и надлежащему производству следственных действий, сохранению вещественных доказательств, устранению нарушений закона, причин и условий, способствующих совершению преступлений (заявления, сообщения, повестки, подписки, письменные уведомления, обязательства, поручения, представления, частные определения, апелляционные, кассационные, надзорные жалобы и представления и др.).

Постановление – любое решение, за исключением приговора, вынесенное судьей единолично; решение, вынесенное президиумом суда при пересмотре соответствующего судебного решения, вступившего в закон-

ную силу; решение прокурора, следователя, дознавателя, вынесенное при производстве предварительного расследования, за исключением обвинительного заключения и обвинительного акта. Обязательны для исполнения всеми предприятиями, учреждениями, организациями, должностными лицами и гражданами. Некоторые постановления выносятся следователем дознавателем с согласия прокурора, некоторые могут быть вынесены только судом с участием сторон в порядке, предусмотренном законом (обыск в жилище, заключение под стражу и т.д.).

Структурно любое постановление состоит из вводной, описательной и результативной частей: во вводной части указывается место и дата его составления, должность, звание, фамилия лица, принявшего решение; в описательной части обосновывается решение; в резолютивной части дается ссылка на закон и формулируется принятое решение.

Протоколы – обязательные процессуальные документы, в которых в порядке установленном законом дознаватель, следователь, суд фиксируют ход и результаты производимых следственных, судебных и иных процессуальных действий по уголовному делу. Общие правила об обязательности ведения протоколов, их реквизитах, последовательность составления, порядок изложения процессуальных действий, удостоверение полученных результатов, а также средства фиксации полученной информации четко указаны в УПК РФ.

Обвинительное заключение – это процессуальный документ, в котором следователь, прокурор подводит итоги предварительного следствия, излагает сущность уголовного дела, формулирует выдвинутое обвинение в совершении определенным лицом преступления, приводит сведения о личности обвиняемого и потерпевшего, свидетелях обвинения и защиты, о принятых решениях по делу и др. (ст. 220 УПК РФ).

Обвинительный акт – это процессуальный документ, составляемый дознавателем по окончании дознания; излагаются итоги расследования по делу, формулируется обвинение, приводятся доказательства обвинения и защиты и иные данные.

Определение – любое решение, за исключением приговора, вынесенное судом первой инстанции коллегиально при производстве по уголовному делу, а также решение, вынесенное вышестоящим судом, за исключением суда апелляционной или надзорной инстанции, при пересмотре соответствующего судебного решения;

Приговор – решение о невиновности или виновности подсудимого и назначении ему наказания либо об освобождении его от наказания, вынесенное судом первой или апелляционной инстанции.

Вердикт – решение о виновности или невиновности подсудимого, вынесенное коллегией присяжных заседателей.

Представление – акт реагирования прокурора на судебное решение, вносимый в порядке, установленном УПК РФ.

2. Процессуальные сроки: исчисление, соблюдение и продление. Восстановление пропущенных сроков

Процессуальный срок, имеющий правовое значение – это определенный период времени, на протяжении которого в уголовном процессе должны совершаться те или иные действия либо приниматься те или иные решения, предусмотренные УПК.

Предназначение процессуальных сроков - обеспечить своевременность и быстроту действий субъектов уголовного процесса в целях скорейшего завершения производства по делу.

УПК предусматривает два вида сроков:

- сроки, установленные законом и рассчитанные на все случаи возникновения однородных отношений;
- сроки, устанавливаемые органами (их должностными лицами), осуществляющими уголовное судопроизводство в рамках конкретных правоотношений.

Сроки, предусмотренные 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 (*нерабочее время* – это часть календарного времени (дни, часы), в течение которых работник не обязан находиться на своем рабочем месте и выполнять порученную ему работу с установленным графиком. Под нерабочими понимаются выходные и праздничные дни).

Срок, исчисляемый сутками, истекает в 24 часа последних суток. Срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца, а если этот месяц не имеет соответствующего числа, то срок оканчивается в последние сутки этого месяца. Если окончание срока приходится на нерабочий день, то последним днем срока считается первый следующий за ним рабочий день, за исключением случаев исчисления сроков при задержании, содержании под стражей, домашнем аресте и нахождении в медицинском или психиатрическом стационаре. При задержании срок исчисляется с момента фактического задержания.

Срок не считается пропущенным, 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.

Срок может быть продлен лишь в случаях и порядке, которые установлены УПК РФ.

Пропущенный по уважительной причине срок должен быть восстановлен на основании постановления дознавателя, следователя, прокурора или судьи, в производстве которого находится уголовное дело. Отказ в восстановлении срока может быть обжалован в порядке, установленном УПК РФ.

По ходатайству заинтересованного лица исполнение решения, обжалованного с пропуском установленного срока, может быть приостановлено до разрешения вопроса о восстановлении пропущенного срока.

3. Процессуальные издержки и порядок их взыскания

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

К процессуальным издержкам относятся:

1) суммы, выплачиваемые потерпевшему, свидетелю, их законным представителям, эксперту, специалисту, переводчику, понятым на покрытие их расходов, связанных с явкой к месту производства процессуальных действий и проживанием;

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

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

4) вознаграждение, выплачиваемое эксперту, переводчику, специалисту за исполнение ими своих обязанностей в ходе уголовного судопроизводства, за исключением случаев, когда эти обязанности исполнялись в порядке служебного задания;

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

6) суммы, израсходованные на хранение и пересылку вещественных доказательств;

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

8) ежемесячное государственное пособие в размере пяти минимальных размеров оплаты труда, выплачиваемое обвиняемому, временно отстраненному от должности;

9) иные расходы, понесенные в ходе производства по уголовному делу и предусмотренные УПК РФ.

Указанные суммы выплачиваются по постановлению дознавателя, следователя, прокурора или судьи либо по определению суда.

Процессуальные издержки взыскиваются с осужденных или возмещаются за счет средств федерального бюджета.

Суд вправе взыскать с осужденного процессуальные издержки, за исключением сумм, выплаченных переводчику и защитнику. Процессуальные издержки могут быть взысканы и с осужденного, освобожденного от наказания.

Процессуальные издержки, связанные с участием в уголовном деле переводчика, возмещаются за счет средств федерального бюджета. Если переводчик исполнял свои обязанности в порядке служебного задания, то оплата его труда возмещается государством организации, в которой работает переводчик.

Если подозреваемый или обвиняемый заявил об отказе от защитника, но отказ не был удовлетворен и защитник участвовал в уголовном деле по назначению, то расходы на оплату труда адвоката возмещаются за счет средств федерального бюджета.

В случае реабилитации лица процессуальные издержки возмещаются за счет средств федерального бюджета.

Процессуальные издержки возмещаются за счет средств федерального бюджета в случае имущественной несостоятельности лица, с которого они должны быть взысканы. Суд вправе освободить осужденного полностью или частично от уплаты процессуальных издержек, если это может существенно отразиться на материальном положении лиц, которые находятся на иждивении осужденного.

Признавая виновными по уголовному делу нескольких подсудимых, суд определяет, в каком размере процессуальные издержки должны быть взысканы с каждого из них. Суд учитывает при этом характер вины, степень ответственности за преступление и имущественное положение осужденного.

По уголовным делам о преступлениях, совершенных несовершеннолетними, суд может возложить обязанность возместить процессуальные издержки на законных представителей несовершеннолетних.

При оправдании подсудимого по уголовному делу частного обвинения суд вправе взыскать процессуальные издержки полностью или частично с лица, по жалобе которого было начато производство по данному уголовному делу. При прекращении уголовного дела в связи с примирением сторон процессуальные издержки взыскиваются с одной или обеих сторон.

4. Гражданский иск в уголовном процессе

Гражданский иск в уголовном деле – это письменно оформленное требование физического лица, предприятия, учреждения, организации о возмещении причиненного преступлением материального (морального) ущерба, адресованное органу предварительного расследования, прокурору или суд.

Значение гражданского иска:

- истец освобождается от уплаты государственной пошлины;
- совместное рассмотрение гражданского иска и уголовного дела позволяет обеспечить быстрое восстановление имущественных прав пострадавшего;
- есть возможность использовать собранные по уголовному делу доказательства для объективного разрешения искового требования;
- установление размера причиненного преступлением ущерба практически всегда важно для квалификации преступления и назначения наказания.

Основание гражданского иска – это совокупность уголовно-процессуальных доказательств, содержащая в себе сведения о наличии вреда, который возможно возместить в денежном выражении, и о факте его причинения путем совершения преступления.

Гражданский иск может быть предъявлен после возбуждения уголовного дела и до окончания судебного следствия при разбирательстве данного уголовного дела в суде первой инстанции. При предъявлении гражданского иска гражданский истец освобождается от уплаты государственной пошлины.

Гражданский иск в защиту интересов несовершеннолетних, лиц, признанных недееспособными либо ограниченно дееспособными в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством, лиц, которые по иным причинам не могут сами защищать свои права и законные интересы, может быть предъявлен их законными представителями или прокурором, а в защиту интересов государства – прокурором.

Отказ от гражданского иска может быть заявлен гражданским истцом в любой момент производства по уголовному делу, но до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора. Отказ от гражданского иска влечет за собой прекращение производства по нему.

5. Ходатайства и жалобы

Подозреваемый, обвиняемый, его защитник, потерпевший, его законный представитель и представитель, частный обвинитель, эксперт, а также гражданский истец, гражданский ответчик, их представители 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. Ходатайство заявляется дознавателю, следователю либо в суд.

Правом заявлять ходатайство в ходе судебного разбирательства обладает также государственный обвинитель.

Ходатайство может быть заявлено в любой момент производства по уголовному делу. Письменное ходатайство приобщается к уголовному делу, устное – заносится в протокол следственного действия или судебного заседания. Отклонение ходатайства не лишает заявителя права вновь заявить ходатайство.

Ходатайство подлежит рассмотрению и разрешению непосредственно после его заявления. В случаях, когда немедленное принятие решения по ходатайству, заявленному в ходе предварительного расследования, невозможно, оно должно быть разрешено не позднее 3 суток со дня его заявления.

Об удовлетворении ходатайства либо о полном или частичном отказе в его удовлетворении дознаватель, следователь, судья выносят постановление, а суд – определение, которое доводится до сведения лица, заявившего ходатайство. Решение по ходатайству может быть обжаловано в порядке, установленном главой 16 УПК РФ.

Действия (бездействие) и решения органа дознания, дознавателя, следователя, прокурора и суда могут быть обжалованы в установленном законом порядке участниками уголовного судопроизводства, а также иными лицами в той части, в которой производимые процессуальные действия и принимаемые процессуальные решения затрагивают их интересы.

Прокурор, руководитель следственного органа рассматривает жалобу в течение 3 суток со дня ее получения. В исключительных случаях, когда для проверки жалобы необходимо истребовать дополнительные материалы либо принять иные меры, допускается рассмотрение жалобы в срок до 10 суток, о чем извещается заявитель.

По результатам рассмотрения жалобы прокурор, руководитель следственного органа выносит постановление о полном или частичном удовлетворении жалобы либо об отказе в ее удовлетворении.

Заявитель должен быть незамедлительно уведомлен о решении, принятом по жалобе, и дальнейшем порядке его обжалования.

В случаях, предусмотренных законом, дознаватель, следователь вправе обжаловать действия (бездействие) и решения прокурора или руководителя следственного органа соответственно вышестоящему прокурору или руководителю вышестоящего следственного органа.

Постановления дознавателя и следователя об отказе в возбуждении уголовного дела, о прекращении уголовного дела, а равно иные решения и действия (бездействие) дознавателя, следователя и прокурора, которые способны причинить ущерб конституционным правам и свободам участников уголовного судопроизводства либо затруднить доступ граждан к правосудию, могут быть обжалованы в районный суд по месту производства предварительного расследования.

Жалоба может быть подана в суд заявителем, его защитником, законным представителем или представителем непосредственно либо через дознавателя, следователя или прокурора.

Судья проверяет законность и обоснованность действий (бездействия) и решений дознавателя, следователя, прокурора не позднее чем через 5 суток со дня поступления жалобы в судебном заседании с участием заявителя и его защитника, законного представителя или представителя, если они участвуют в уголовном деле, иных лиц, чьи интересы непосредственно затрагиваются обжалуемым действием (бездействием) или решением, а также с участием прокурора. Неявка лиц, своевременно извещенных о времени рассмотрения жалобы и не настаивающих на ее рассмотрении с их участием, не является препятствием для рассмотрения жалобы судом. Жалобы, подлежащие рассмотрению судом, рассматриваются в открытом судебном заседании, за исключением случаев, предусмотренных законом.

В начале судебного заседания судья объявляет, какая жалоба подлежит рассмотрению, представляется явившимся в судебное заседание лицам, разъясняет их права и обязанности. Затем заявитель, если он участвует в судебном заседании, обосновывает жалобу, после чего заслушиваются другие явившиеся в судебное заседание лица. Заявителю предоставляется возможность выступить с репликой.

По результатам рассмотрения жалобы судья выносит одно из следующих постановлений:

1) о признании действия (бездействия) или решения соответствующего должностного лица незаконным или необоснованным и о его обязанности устранить допущенное нарушение;

2) об оставлении жалобы без удовлетворения.

Копии постановления судьи направляются заявителю и прокурору.

Принесение жалобы не приостанавливает производство обжалуемого действия и исполнение обжалуемого решения, если это не найдет нужным сделать орган дознания, дознаватель, следователь, прокурор или судья.

Администрация места содержания под стражей немедленно направляет прокурору или в суд адресованные им жалобы подозреваемого, обвиняемого, содержащегося под стражей.

Жалобы и представления на приговоры, определения, постановления судов первой и апелляционной инстанций, а также жалобы и представления на судебные решения, принимаемые в ходе досудебного производства по уголовному делу, приносятся в порядке, установленном главами 43 - 45 УПК РФ.

Жалобы и представления на судебные решения, вступившие в законную силу, приносятся в порядке, установленном главами 48 и 49 УПК РФ.

Глава 8

РЕАБИЛИТАЦИЯ В РОССИЙСКОМ УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

1. Понятие и основания возникновения права на реабилитацию.
2. Возмещение имущественного вреда.
3. Возмещение морального вреда.
4. Восстановление иных прав реабилитированного.

1. Понятие и основания возникновения права на реабилитацию

Реабилитация – это порядок восстановления прав и свобод лица, незаконно или необоснованно подвергнутого уголовному преследованию, и возмещение причинённого ему вреда.

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

Согласно ст.133 УПК РФ основанием возникновения права на реабилитацию является осуществление незаконного уголовного преследования.

Под уголовным преследованием понимается процессуальная деятельность, осуществляемая стороной обвинения в целях изобличения подозреваемого, обвиняемого в совершении преступления. Для возникновения права на реабилитацию уголовное преследование лица должно быть незаконным. При этом не имеет значения были ли допущены уголовно-процессуальные нарушения. Так, возможны случаи, когда действия долж-

ностных лиц незаконными признать нельзя, однако, основания для возмещения ущерба обвиняемому очевидны. Например, потерпевший указал на данное лицо как на совершившее преступление. Следователь произвел задержание данного лица, однако в дальнейшем выяснилось, что потерпевший обозначился.

Возникновение права на реабилитацию, помимо оснований, предполагает наличие ряда условий. К ним относятся:

- 1) вынесение оправдательного приговора;
- 2) прекращение уголовного дела в связи с отказом государственного или частного обвинителя от обвинения;
- 3) прекращение уголовного преследования по следующим основаниям:
 - отсутствие события преступления;
 - отсутствие в деянии признаков состава преступления;
 - отсутствие заявления потерпевшего, если дело может быть возбуждено не иначе как по его заявлению;
 - отсутствие согласия суда на возбуждение уголовного дела или на привлечение в качестве обвиняемого одного из лиц, в отношении которых применяется особый порядок производства;
 - непричастность подозреваемого обвиняемого к совершению преступления;
 - наличие в отношении подозреваемого или обвиняемого вступившего в законную силу приговора по тому же обвинению или определение суда о прекращении дела по тому же обвинению;
 - наличие в отношении подозреваемого или обвиняемого не отменного постановления органа дознания, следователя или прокурора о прекращении дела по тому же обвинению или об отказе в возбуждении уголовного дела;
 - отказ Совета Федерации или Государственной Думы в удовлетворении ходатайства Генерального прокурора о направлении уголовного дела в отношении члена Совета Федерации или депутата Государственной Думы в суд;
 - отказ Государственной Думы в даче согласия на привлечение к уголовной ответственности Уполномоченного по правам человека в РФ;
 - отказ Государственной Думы в даче согласия на лишение неприкосновенности Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий;
- 4) полная или частичная отмена вступившего в законную силу обвинительного приговора суда и прекращение уголовного дела в связи с непричастностью подсудимого к совершению преступления;
- 5) отмена незаконного или необоснованного постановления суда о применении принудительных мер медицинского характера.

Право на реабилитацию признаётся в приговоре, определении, постановлении суда или в постановлении прокурора, следователя, дознавателя.

Помимо признания права на реабилитацию, указанные должностные лица обязаны разъяснить гражданину порядок восстановления его нарушенных прав и возмещения вреда, причиненного уголовным преследованием. Это осуществляется путём направления реабилитированному вместе с приговором, определением, постановлением о прекращении дела специального извещения в письменной форме. В случае смерти реабилитированного право на возмещение имущественного вреда переходит к его наследникам.

2. Возмещение имущественного вреда

Часть 1 ст.135 УПК РФ предусматривает несколько составляющих имущественного ущерба:

- заработная плата, пенсия, пособия, другие средства, которых лишился реабилитированный в результате уголовного преследования. Размер подлежащих возмещению суммы заработка определяется, исходя из среднемесячной заработной платы с учетом индексации цен;
- штрафы и процессуальные издержки, взысканные с реабилитированного во исполнение приговора суда. Размер процессуальных издержек исчисляется, исходя из требований ст.ст. 131,132 УПК РФ;
- суммы, выплаченные им за оказание юридической помощи;
- иные расходы. К ним может быть отнесен любой имущественный вред, если реабилитированный докажет, что он возник в результате уголовного преследования.

В соответствии с ч.2 ст.135 УПК РФ реабилитированный в течение сроков исковой давности, установленных ГК РФ, со дня получения копии приговора, определения, постановления о прекращении дела и извещения о порядке возмещения вреда вправе обратиться с требованием об определении размера подлежащих выплате денежных сумм. Согласно ст.196 ГК РФ общий срок исковой давности составляет три года.

Требование о возмещении имущественного вреда направляется:

- при оправдательном приговоре, определении, постановлении суда о прекращении дела – в суд, вынесший данное решение;
- при прекращении уголовного дела на досудебном производстве – соответственно в орган дознания, орган предварительного следствия, прокурору;
- при отмене или изменении незаконного или необоснованного решения – в орган, принявший такое решение;

- при прекращении уголовного дела или изменения приговора вышестоящим судом – в суд, постановивший приговор.

Судья, прокурор, следователь или дознаватель в течение месяца со дня поступления требования определяет размер ущерба (истребует документы) и выносит постановление о производстве выплат, в котором со ссылкой на документы производится расчет и сумма возмещения.

Для рассмотрения судьёй требований о возмещении имущественного решения применяется порядок, установленный законом для разрешения вопросов, связанных с исполнением приговора.

Копия постановления, заверенная гербовой печатью, не позднее трех суток вручается реабилитированному лицу, а в случае его смерти – наследникам, близким родственникам, родственникам и иждивенцам умершего.

В случае несогласия с произведенным расчетом и иными положениями постановления следователя, дознавателя гражданин может обжаловать это решение прокурору; а постановление прокурора – вышестоящему прокурору. Решения суда обжалуются в кассационную инстанцию.

Возмещение реабилитированному вреда производится за счет казны того уровня, к которому принадлежит орган, принявший незаконное решение или причинивший вред. В настоящее время он возвращается за счет средств Федерального казначейства.

3. Возмещение морального вреда

Под моральным вредом понимаются нравственные и физические страдания, причиненные деяниями, посягающими на личные нематериальные права или иные нематериальные блага, принадлежащие гражданину (ст.151 ГК РФ).

Таким образом, под моральным вредом, явившемся результатом незаконных действий органов дознания, следователя и прокурора, следует считать: 1) физические страдания, т.е. негативные ощущения; 2) нравственные страдания, т.е. негативные переживания; 3) социальные потери, причиненные незаконными действиями.

Возмещение морального вреда осуществляется в двух формах: нематериальной и денежной.

Нематериальной формой компенсации морального вреда служит принесение прокурором от имени государства официального извинения реабилитированному за причиненный вред (ч.1 ст.136 УПК РФ).

К нематериальной форме возмещения вреда также относится обязательное сообщение средства массовой информации о реабилитации лица, если в них были распространены сведения о задержании, заключении под стражу, временном отстранении его от должности, применении к нему

принудительных мер медицинского характера, об обсуждении иных примененных к реабилитированному незаконных действиях.

Информация о реабилитации лица сообщается по требованию реабилитированного, либо по письменному указанию суда, прокурора, следователя, дознавателя. Средства массовой информации обязаны сделать сообщение о реабилитации в течение 30 суток с момента поступления соответствующего требования или указания.

Нематериальной формой возмещения вреда является также направление письменного сообщения о принятых решениях, оправдывающих гражданина, по месту его работы, учебы или месту жительства. Суд, прокурор, следователь, дознаватель должен выполнить денную обязанность в течение 14 суток с момента поступления требования реабилитированного об этом ч.4 ст.136 УПК РФ).

Компенсация морального вреда в денежной форме осуществляется в порядке гражданского судопроизводства. Конкретный размер компенсации морального вреда определяется судом по его усмотрению в зависимости от характера причиненного этому лицу физических и нравственных страданий, учитывая требования разумности и справедливости. Часть 3 этой же статьи предусматривает, что характер физических и нравственных страданий оценивается судом с учётом фактических обстоятельств, при которых был причинён моральный вред, а также индивидуальных особенностей потерпевшего.

4. Восстановление иных прав реабилитированного

Восстановление трудовых, пенсионных, жилищных и иных прав реабилитированного производится по судебному решению, вынесенному в порядке, установленном для разрешения вопросов, связанных с исполнением приговора. Восстановление этих прав происходит по ходатайству реабилитированного.

Гражданину, освобожденному от работы (должности) в связи с незаконным осуждением, применением принудительных мер медицинского характера либо отстраненному от должности в связи с незаконным привлечением к уголовной ответственности, должна быть предоставлена прежняя работа (должность). Запись, занесенная в трудовую книжку в связи с увольнением, признаётся недействительной. Администрация предприятия, учреждения, организации выдаёт ему дубликат трудовой книжки без внесения в неё записи, признанной недействительной.

По действующему законодательству, время содержания под стражей, время отбывания наказания, а также время, в течение которого гражданин не работал в связи с отстранением от должности, засчитывается не только в общий трудовой стаж, но и в стаж работы по специальности. Это время

включается также в непрерывный стаж, если перерыв между днем вступления оправдательного приговора или постановления о прекращении уголовного дела и днем поступления на работу не превышает 3 месяцев.

Органы государственной власти или местного самоуправления, администрация организации возвращают гражданину, утратившему право пользования жилым помещением вследствие незаконного осуждения, ранее занимаемое им жилое помещение, а при невозможности возврата представляют ему в установленном порядке вне очереди в том же населённом пункте равноценное благоустроенное жилое помещение с учётом действующих норм жилой площади и состава семьи.

Решение суда о восстановлении званий, классных чинов и возвращении государственных наград исполняется тем же государственным органом, который полномочен присваивать соответствующие звания, классные чины и т.д.

Вред, причинённый юридическим лицам незаконными действиями (бездействием) и решениями суда, прокурора, следователя, дознавателя, органа дознания, возмещается государством в полном объёме в порядке и сроки, которые установлены настоящей главой.

РЕКОМЕНДУЕМАЯ ЛИТЕРАТУРА

1. Конституция Российской Федерации. – М.: Филин, 2006. – 80 с.
2. Декларация прав и свобод человека и гражданина // Ведомости Верховного Совета РСФСР. – 1991. – № 52.
3. О реабилитации жертв политических репрессий: Закон РФ от 18 октября 1991г. № 1761-1: в ред. ФЗ от 1 июля 2005г. № 78-ФЗ // Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. – 1991. – № 44 – Ст. 1428; Собрание Законодательства Российской Федерации. – 2005. – № 27. – Ст. 2717.
4. О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений: ФЗ от 15 июля 1995 г. № 103-ФЗ: в ред. ФЗ от 7 марта 2005 г. № 15-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1995. – № 29. – Ст. 2759; 2005. – № 10. – Ст. 763.
5. Уголовно-процессуальный кодекс РФ. от 18 декабря 2001 г. № 174 – ФЗ: В ред. ФЗ от 9 января 2006 г. № 13 – ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2001. – № 52 (часть 1). – Ст. 4921; 2006. – № 3. – Ст. 277.
6. Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации: ФЗ от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ: в ред. ФЗ от 20 декабря 2004 г. № 163-ФЗ// Собрание законодательства Российской Федерации. – 2002. – № 23. – Ст. 2102; 2004. – № 52 (часть 1). – Ст. 5267.
7. Адамайтис М. Права обвиняемого не исчерпываются перечнем статьи 47 УПК / М. Адамайтис // Рос. юстиция. – 2003. – № 7. – С. 23-24.
8. Адамайтис М. Право суда на инициативу в исследовании доказательств мешает его беспристрастности /М. Адамайтис // Рос. юстиция. – 2003. – № 11. – С. 17-19.
9. Багаутдинов Ф.Н. Наложение ареста на имущество и ценные бумаги пол УПК РФ / Ф.Н. Багаутдинов // Юрист. – 2003. – № 1. – С. 41.
10. Боруленков Ю. О допустимости доказательств / Ю. Боруленков // Уголовное право. – 2004. – № 1. – С. 55.
11. Будников В.Л. Вещественные доказательства в уголовном судопроизводстве / В. Л. Будников // Рос. юстиция. – 2005. – № 7. – С. 14-17

Учебное издание

УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС РОССИИ
ОБЩАЯ ЧАСТЬ

Составители:
Загорьян Сергей Георгиевич,
Журавлев Валерий Евгеньевич,
Перякина Марина Павловна и др.

Подписано в печать 16.09.08 Формат 60x84/16
Усл. печ. л. 6,5 Тираж 200 экз. Заказ №

ОН и РИО ФГОУ ВПО ВСИ МВД России,
ул. Лермонтова, 110