

ВОРОНЕЖСКИЙ ИНСТИТУТ МВД РОССИИ

В.Ю. Дорофеева

ОСНОВЫ УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА

Курс лекций

Воронеж 2021

ББК 67.401.13
УДК 343.13

Рецензенты:

К.К. Панько – доцент кафедры уголовного процесса Воронежского государственного университета, кандидат юридических наук, доцент.

М.О. Баев – заведующий кафедрой криминалистики Воронежского государственного университета, доктор юридических наук, профессор.

Дорофеева, Виктория Юрьевна. Основы уголовного процесса: курс лекций [Электронный ресурс] / В.Ю. Дорофеева. – Электр. дан. и прогр. – Воронеж : Воронежский институт МВД России, 2021. – 1 электр. опт. диск (CD-ROM) : 12 см. – Систем. требования: процессор Intel с частотой не менее 1,3 ГГц ; ОЗУ 512 Мб ; операц. система семейства Windows ; CD-ROM дисковод.

Курс лекций раскрывает наиболее важные темы досудебного производства. Издание предназначено для слушателей факультета профессиональной подготовки

ISBN 978-5-88591-877-0

© Воронежский институт МВД России, 2021

СОДЕРЖАНИЕ

Введение	4
Тема 1. Общие положения уголовного процесса.....	5
Тема 2. Принципы уголовного процесса.....	10
Тема 3. Участники уголовного процесса.....	20
Тема 4. Доказательства и доказывание.....	39
Тема 5. Меры процессуального принуждения.....	44
Тема 6. Возбуждение уголовного дела.....	57
Тема 7. Предварительное расследование: понятие и общие условия.....	63
Тема 8. Допзнание	76
Тема 9. Следственные действия.....	80
Тема 10. Участие сотрудника органов внутренних дел Российской Федерации в судебном разбирательстве.....	93
Список использованных источников.....	110

Введение

Каждая изложенная в данном издании лекция преследует следующие основные цели:

а) образовательную: формирование и развитие умений и навыков по осуществлению профессиональной деятельности в соответствии с требованиями законодательных и других нормативных правовых актов, регламентирующих деятельность в сфере уголовного судопроизводства;

б) развивающую: изучение научной литературы по вопросам соблюдения положений, закрепленных в принципах уголовного судопроизводства; способствовать формированию и развитию познавательного интереса обучающихся к вопросам уголовного процесса;

в) воспитательную: разъяснение этического содержания принципов уголовного судопроизводства, формирование и развитие нравственных, трудовых, эстетических, патриотических, экологических, экономических и других качеств личности; воспитание правильного отношения к общечеловеческим ценностям.

Тема 1. Общие положения уголовного процесса

Вопросы:

1. Понятие уголовного процесса.
2. Стадии уголовного процесса.
3. Уголовно-процессуальные отношения и функции.
4. Уголовно-процессуальная форма и уголовно-процессуальные гарантии.
5. Уголовно-процессуальные акты и их виды.

Вопрос 1. Понятие уголовного процесса.

Уголовный процесс – отрасль права, которая включает в себя совокупность расположенных в определенной системе процессуальных норм, регулирующих общественные отношения, которые возникают между государственными органами и должностными лицами, осуществляющими уголовное преследование, и участвующими в деле лицами в процессе применения уголовного закона.

Следует отличать понятие уголовный процесс от понятия уголовное судопроизводство.

Уголовное судопроизводство – представляет собой осуществляемую в установленном законом и иными правовыми актами пределах и порядке деятельность государственных органов и должностных лиц по выявлению, предупреждению и раскрытию преступлений, установлению лиц, виновных в их совершении, и применению к ним мер уголовного наказания или иного воздействия, а также возникающие правовые отношения между органами и лицами:

- а) защиты прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений;
- б) защиты личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод;
- в) обоснованного уголовного преследования и назначения справедливого наказания (иначе должен последовать отказ от уголовного преследования невиновных и освобождение их от наказания);
- г) реабилитация лиц, необоснованно подвергшихся уголовному преследованию.

Ни одно из выше перечисленных назначений не является приоритетным. Решая конкретные задачи уголовный процесс способствует предупреждению преступлений.

Вопрос 2. Стадии уголовного процесса.

В теории уголовного процесса существует несколько подходов классификации стадий уголовного процесса. Толкование норм уголовно процессуального кодекса позволяет констатировать, что последовательность и количество стадий уголовного судопроизводства predetermined в первую очередь разделением его на досудебное и судебное производство по

уголовному делу. В соответствии с данным подходом все стадии уголовного судопроизводства можно разделить на 2 группы: досудебные и судебные.

Досудебные стадии включают в себя процессуальную деятельность с момента получения сообщения о преступлении до направления прокурором уголовного дела в суд для рассмотрения его по существу (п. 9 ст. 5 УПК).

К этим стадиям можно отнести:

1. Возбуждение уголовного дела — деятельность органов дознания, дознавателя, следователя, а также мирового судьи по членам частного обвинения по рассмотрению поступивших заявлений и сообщений о совершенных или готовящихся преступлениях, проверке содержащихся в них сведений в целях обоснования и принятия предусмотренных законом решений, основными из которых являются решения о возбуждении, об отказе в возбуждении уголовного дела либо о передаче сообщения по подследственности (по уголовным делам частного обвинения – в суд). Эта стадия характеризуется своей кратковременностью (по общему правилу решение о принятии либо отказе возбуждения уголовного дела должно быть принято в течение 3 суток), ограниченными кругом участников и возможностями проведения процессуальных действий.

2. Предварительное расследование — основная досудебная стадия уголовного судопроизводства, направленная на установление и доказывание юридически значимых обстоятельств по уголовному делу. В зависимости от характера и вида совершенного преступления, данная стадия уголовного процесса осуществляется путем производства по уголовному делу предварительного следствия или дознания, в ходе которых может проводиться широкий комплекс следственных и иных процессуальных действий, применяются меры принуждения, происходит привлечение лиц к уголовной ответственности в качестве обвиняемых и принимается ряд других процессуально значимых решений. При разрешении всех стоящих перед данной стадией задач, позволяющих направить дело в суд, основным итоговым документом являются обвинительное заключение, составляемое следователем, или обвинительный акт (обвинительное постановление), составляемые дознавателем. В указанной стадии участники (стороны) уголовного судопроизводства получают обширные возможности для реализации имеющихся полномочий в целях защиты своих или представляемых прав, а также для отстаивания своих процессуальных интересов.

Срок предварительного расследования зависит от процессуальной формы его производства — для дознания в сокращенной форме – это 15 суток, для дознания - 30 суток (с возможностью продления до 30 суток), а для предварительного следствия уже 2 месяца, но с возможностью дальнейшего продления в установленном ст.162 УПК РФ порядке.

Судебные стадии, исходя из самого названия, связаны с процессуальной деятельностью суда по уголовному делу. Их число и последовательность предопределены предусмотренной законом

возможностью прохождения дела через несколько судебных инстанций, производство в которых может осуществляться в различном процессуальном порядке, а также возникновением необходимости разрешения иных вопросов по делу.

В соответствии с этим принято выделять следующие судебные стадии:

1. Разрешение вопроса о назначении судебного заседания.

На данной стадии судья, получив от прокурора уголовное дело, изучает его в целях установления наличия оснований для назначения судебного заседания или, в случае необходимости, разрешения возникших вопросов, проведения предварительного слушания по делу. В зависимости от принятого решения судья осуществляет подготовительные действия к судебному заседанию или организует и проводит предварительное слушание.

2. Судебное разбирательство в суде первой инстанции. Эта стадия является центральным этапом всего уголовного судопроизводства в целом, так как все другие стадии, как предшествующие, так и последующие, связаны с судебным разбирательством и выполняют по отношению к нему вспомогательную роль. Именно здесь суд рассматривает и разрешает уголовные дела по существу, т. е. на основании исследования имеющихся в деле и представленных сторонами доказательств решает основные для осуществления правосудия по уголовным делам вопросы о виновности или невиновности привлеченных к уголовной ответственности лиц и применении наказания к виновным.

Завершается судебное заседание вынесением *приговора* — итогового документа, имеющего в свете реализации конституционного принципа презумпции невиновности важнейшее правовое значение, так как только при его наличии гражданин может быть признан виновным в совершении преступления и подвергнут наказанию или же, наоборот, его уголовное преследование может быть прекращено при вынесении оправдательного приговора.

3. Производство в суде второй инстанции стадия уголовного судопроизводства, которая направлена на проверку законности, обоснованности и справедливости не вступившего в законную силу приговора и законности и обоснованности иного судебного решения. Возникновение этой стадии закон связывает только с подачей сторонами уголовного судопроизводства жалобы или представления на приговор или иное решение суда в случае несогласия с ними. В соответствии с п. 53 ст. 5 УПК судом второй инстанции является суд апелляционной инстанции.

4. Исполнение приговора — стадия, представляющая собой деятельность суда по разрешению двух групп вопросов процессуального характера, возникающих при обращении к исполнению решения вступившего в законную силу приговора или непосредственно связанных с исполнением приговора. Приговор обращается к исполнению путем выполнения судом и иными органами отдельных действий, а другие вопросы разрешаются судьей единолично в судебном заседании.

5. Производство в кассационной инстанции — стадия, связанная с проверкой законности вступивших в законную силу приговоров, определений и постановлений суда. В настоящее время в российской Федерации осуществляют деятельность 9 кассационных судов общей юрисдикции.

6. Производство в надзорной инстанции — стадия, связанная с проверкой законности вступивших в законную силу приговоров, определений и постановлений суда Президиумом Верховного Суда РФ. Она заключается в том, что суд рассматривает ходатайства (надзорные жалобы и представления) определенных участников процесса и при наличии оснований возбуждает надзорное производство по делу и рассматривает его в судебном заседании.

7. Возобновление производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств как стадия уголовного судопроизводства имеет место при установлении факта наличия обстоятельств, которые ранее существовали, но не были известны суду, и которые могли повлиять на принятые по делу решения. Процессуальная деятельность в рассматриваемом случае состоит, как правило, из трех этапов: возбуждение прокурором производства по расследованию новых или вновь открывшихся обстоятельств, рассмотрение судом заключения прокурора в судебном заседании и, в случае отмены ранее принятых судебных от решений, новое судебное разбирательство по уголовному делу.

Три последние стадии являются исключительными, так как они имеют место лишь при наличии особых условий и представляют собой особый порядок проверки вступивших в законную силу и исполняющихся, а нередко уже исполненных приговоров. Эти стадии являются важной дополнительной гарантией законности уголовного судопроизводства и средством защиты прав и законных интересов его участников.

Вопрос 3. Уголовно-процессуальные отношения и функции.

Уголовно-процессуальные правоотношения – это урегулированные законом общественные отношения, которые возникают и развиваются при производстве по уголовным делам между судом, другими государственными органами, должностными лицами, между ними и гражданами, организациями.

Среди элементов структуры правоотношений можно выделить субъекты объекты.

Субъектами могут быть те, кто ведет производство по делу и принимает властные решения (суд, следователь, дознаватель прокурор и орган дознания), так и граждане, организации, на которых распространяется их деятельность. Они наделяются по закону процессуальными правами и несут обязанности. Закон возлагает на органы, ведущие производство по делу, обязанность разъяснять участвующим в деле лицам их процессуальные права и обеспечивать возможность их осуществления.

Объект уголовно-процессуальных отношений – то, по поводу чего устанавливается правовая связь между их субъектами (совершение определенного действия, определенного поведения, материальное или моральное благо и т.д.

В уголовном процессе принято выделять три процессуальные функции:

1. *Функцию обвинения* - совокупность процессуальных действий, направленных на то, чтобы изобличить в совершении преступления привлеченное к уголовной ответственности лицо и обеспечить применение к нему справедливого наказания.

2. *Функцию защиты*, сущность которой состоит в том, что она может оспорить доказанность обвинения, а также его законность, вывод о квалификации преступного деяния и мере наказания. Функция защиты направлена и на опровержение обоснованности задержания лица по подозрению в совершении преступления, а равно заключения его под стражу до предъявления обвинения.

3. *Разрешение дела по существу (правосудие)* – дать окончательный ответ относительно виновности или невиновности лица в связи с представленным в суд обвинением.

Вопрос 4. Уголовно-процессуальные форма и гарантии

К числу основных категорий уголовно-процессуального права, раскрывающих его сущность и характер процессуальных связей, возникающих между субъектами процессуальной деятельности

Наиболее важными юридическими средствами и методами регулирования сферы уголовно-процессуальных правоотношений являются *уголовно-процессуальная форма* и *уголовно-процессуальные гарантии*.

Уголовно-процессуальная форма — это своеобразный правовой режим; определяющий порядок производства по уголовным делам и основанный на совокупности юридических требований к уголовно-процессуальной деятельности.

Уголовно-процессуальные гарантии — система правовых средств которая служит обеспечению достижения стоящих перед ней целей а также выполнению уголовным судопроизводством своего социально-юридического предназначения.

Вопрос 5. Уголовно-процессуальные акты и их виды.

Основой процессуальных действий и решений органов уголовного судопроизводства являются утвержденные законом официальные документы, или уголовно-процессуальные акты.

Уголовно-процессуальные акты – это документы, в которых письменно закрепляются все процессуальные действия и принятые решения.

Значение уголовно-процессуальных актов заключается в том, что они дают возможность:

- подробно отразить в них ход и результаты проведения следственных и судебных действий;
- выразить принятые решения;
- использовать полученные данные при расследовании, рассмотрении и разрешении уголовного дела;
- использовать полученные данные при проверке законности и обоснованности проведенных действий и принятых решений.

Различают два вида процессуальных актов:

1. Документы информационно-удостоверительного характера: протоколы следственных и судебных действий.

2. Документы властно распорядительного характера: постановления, определения, вердикт, приговор.

Требования к уголовно-процессуальным актам:

1. Законность - требование точного соответствия процессуальных актов нормами уголовно-процессуального права, регулирующего их форму, содержание и условия составления, а также нормам уголовного и иного материального права, регулирующим разрешаемые вопросы.

2. Обоснованность – соответствие изложенных в документе утверждений, выводов и решений фактическим данным, установленным имеющимися в деле проверенными и оцененными доказательствами.

3. Мотивированность - выражение в письменном документе внутреннего убеждения должностного лица или процессуального органа, основанного на полном, всестороннем и объективном исследовании всех обстоятельств в их совокупности.

В числе общих требований, относящихся к протоколам следственных и иных процессуальных действий. Необходимо назвать полноту и достоверность процессуальных документов.

Полнота означает содержание определенного законом перечня обстоятельств, подлежащих отражению в процессуальном акте.

Достоверность предусматривает соответствие фактов, изложенных в документе, объективной действительности.

Тема 2. Принципы уголовного процесса

Вопросы:

1. Понятие и значение принципов уголовного процесса.
2. Система и характеристика принципов уголовного процесса.

Вопрос 1. Понятие и значение принципов уголовного процесса.

В системе процессуального права принципы занимают главенствующее положение, всегда являются первичными нормами, не выводимыми друг из друга и охватывающими остальные нормы, в которых конкретизируются содержание принципов и которые подчинены им. Обладая высокой степенью общности, опосредуясь в других правилах, принципы синхронизируют всю

систему процессуальных норм и придают глубокое единство механизму уголовно-процессуального воздействия. Именно такая взаимосвязь общих и конкретизирующих норм обеспечивает единство процессуального порядка по всем уголовным делам и соблюдение законности в уголовном судопроизводстве.

Принципы носят нормативный характер, то есть они закреплены в нормах права. При этом необходимо отметить, что подавляющее большинство принципов российского уголовного процесса закреплены в Конституции РФ, а не в УПК РФ.

По своей сути процессуальные принципы носят императивный, то есть властно-повелительный характер. Они содержат обязательные предписания, исполнение которых обеспечивается всем арсеналом правовых средств. Как правило, принципы уголовного судопроизводства распространяются на все его стадии и в обязательном порядке — на центральную стадию — судебное разбирательство.

Пределы действия каждого конкретного принципа на различных стадиях уголовного судопроизводства определяются общим назначением уголовного процесса и непосредственными задачами данной стадии.

Принципы, на которых базируется уголовно-процессуальная деятельность, выступают в качестве важнейших гарантий обеспечения прав участников процесса и решения задач, стоящих перед уголовным судопроизводством.

Таким образом, принципы уголовного процесса — это закрепленные в Конституции РФ или в текущем законодательстве основные положения, определяющие порядок осуществления уголовно-процессуальной деятельности, выражающие ее наиболее существенные черты и свойства, гарантирующие права и законные интересы участников процесса и обеспечивающие достижение задач уголовного судопроизводства.

К критериям принципов уголовного судопроизводства относятся:

- 1) законодательное закрепление;
- 2) отражение принципиальных положений Конституции, касающихся сферы уголовного судопроизводства;
- 3) отражение господствующих в обществе правовых идей;
- 4) определение основных направлений деятельности органов и должностных лиц, осуществляющих уголовное судопроизводство;
- 5) обязательность исполнения участниками уголовного судопроизводства.

Значение принципов уголовного судопроизводства:

1. Принципы обеспечивают приоритет прав человека и гражданина в сфере уголовного судопроизводства;
2. Принципы являются критериями для оценки отдельных институтов уголовного процесса;
3. Принципы оказывают регулятивное воздействие на принятие законных, обоснованных, мотивированных процессуальных решений по

уголовному делу, на законность производимых следственных и иных процессуальных действий.

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

Вопрос 2. Система и характеристика принципов уголовного процесса.

Принципы уголовного судопроизводства не действуют изолированно друг от друга, а тесным образом связаны между собой, ввиду чего возникает особое нормативно-правовое образование – система принципов уголовного судопроизводства. Следует подчеркнуть, что данная система обладает всеми общими признаками систем, и вместе с тем имеет ряд особенностей, которые выявляются в каждом случае применения положений системного анализа при характеристике уголовно-процессуальной деятельности.

В УПК РФ принципам уголовного судопроизводства посвящена отдельная гл. 2, в которой к числу принципов отнесены:

- законность при производстве по уголовному делу;
- осуществление правосудия только судом;
- уважение чести и достоинства личности;
- неприкосновенность личности;
- охрана прав и свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве;
- неприкосновенность жилища;
- тайна переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений;
- презумпция невиновности;
- состязательность сторон;
- обеспечение подозреваемому и обвиняемому права на защиту;
- свобода оценки доказательств;
- язык уголовного судопроизводства;
- право на обжалование процессуальных действий и решений.

1) Принцип законности (ст. 7 УПК РФ) по сути представляет собой требование точного и неуклонного соблюдения и исполнения законов всеми государственными органами, должностными лицами, общественными объединениями и гражданами.

Применительно к уголовно-процессуальной деятельности принцип законности, закрепленный в ст. 7 УПК, является основополагающим. Нарушение любого другого принципа всегда означает и нарушение принципа законности. Поэтому принцип законности можно рассматривать как общий по отношению к другим принципам уголовного процесса.

В уголовном процессе законность стоит на постулате: дозволено то, что разрешено законом. Вместе с тем для обвиняемого и защитника установлено, что они вправе использовать средства и способы защиты, не противоречащие закону.

2) Принцип осуществления правосудия только судом (ст. 8 УПК РФ) означает, что правосудие на территории Российской Федерации осуществляется только судом. Суд является единственным органом, в компетенцию которого входит осуществление правосудия по уголовным делам. Никто не может быть признан виновным в совершении преступления, и подвергнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда и в порядке, установленном УПК РФ.

К судам законодатель относит : Верховный Суд Российской Федерации, областные, краевые и равные им суды, районные суды, военные суды, а также мировые судьи.

Из принципа осуществления правосудия только судом следует, что:

– никакой иной орган, кроме суда, не может принимать на себя функцию отправления правосудия;

– никто не может быть признан виновным в совершении преступления и подвергнут наказанию иначе как по приговору суда.

3) Принцип уважения чести и достоинства личности (ст. 9). В соответствии со ст. 21 Конституции РФ достоинство личности охраняется государством, и ничто не может быть основанием для его умаления. Применительно к уголовному судопроизводству данный принцип означает, что при расследовании и судебном разбирательстве уголовных дел запрещаются действия и решения, унижающие честь лица и человеческое достоинство, либо создающие опасность для жизни и здоровья участников процесса.

Никто не может подвергаться насилию, пыткам или другому жестокому и унижающему человеческое достоинство обращению. Данный принцип находит свое проявление и в требованиях закона о возмещении вреда (морального и материального) реабилитированным лицам (то есть лицам, незаконно подвергнутым уголовному преследованию).

4) Принцип неприкосновенности личности (ст. 10 УПК РФ)

Право на свободу и личную неприкосновенность является одним из основных прав человека, гарантируемых международными правовыми актами и Конституцией РФ. Однако закон предусматривает возможность ограничения данного права в целях предотвращения совершения новых преступлений или защиты прав и свобод иных участников процесса. Такое ограничение возможно только при наличии законных оснований и строгом соблюдении требований закона. Основанием для задержания лица или заключения его под стражу может быть судебное решение либо одно из обстоятельств, предусмотренных УПК РФ. До судебного решения лицо может быть задержано не более чем на 48 ч. В случае истечения срока содержания, предусмотренного УПК РФ, уполномоченные субъекты (следователь или дознаватель) обязаны немедленно освободить задержанного. Также задержанный должен быть немедленно освобожден в случае обнаружения факта незаконного задержания или незаконного помещения лица в медицинский или психиатрический стационар. Условия

содержания лиц, заключенных под стражу, а также задержанных по подозрению в совершении преступления, должны исключать возможность угрозы их жизни или здоровью. Подозреваемый и обвиняемый вправе обжаловать в вышестоящий суд применение к ним такой меры пресечения, как заключение под стражу.

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

Охрана прав и свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве обеспечивается реализацией двух основополагающих требований. Во-первых, закон требует 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. Обязанность разъяснения возлагается на то должностное лицо (суд, следователь, дознаватель), которое приняло решение, определяющее тот или иной статус лица (ч.1 ст. 11 УПК РФ). Во-вторых, закон обязывает суд, прокурора, следователя, орган дознания или дознавателя применять необходимые меры безопасности, если потерпевшему, свидетелю или иным участникам уголовного судопроизводства, а также их родственникам, близким родственникам или близким лицам угрожают убийством, применением насилия, уничтожением или повреждением их имущества либо иными опасными противоправными деяниями.

УПК РФ предусматривает несколько таких мер:

- указание в процессуальных документах вместо настоящих данных о личности потерпевшего, его представителя или свидетеля псевдонима (ч. 9 ст. 166 УПК РФ);

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

- проведение опознания лица в условиях, исключающих визуальный контакт опознающего с опознаваемым (ч. 8 ст. 193 УПК РФ),

- контроль и запись телефонных и иных переговоров (ч. 2. ст. 186 УПК РФ);

- проведение закрытого судебного разбирательства (п. 4 ч. 2 ст. 241 УПК РФ).

6) Принцип неприкосновенности жилища (ст. 12 УПК РФ)

Неприкосновенность жилища означает недопустимость вторжения в него посторонних лиц, т. е. никто не вправе проникать в жилище без согласия проживающих там лиц, кроме случаев, установленных федеральным законом.

Жилищем в этом случае признается индивидуальный жилой дом с входящими в него жилыми и нежилыми помещениями, жилое помещение независимо от формы собственности, входящее в жилищный фонд и используемое для постоянного или временного проживания, а равно иное

помещение или строение, не входящее в жилищный фонд, но используемое для временного проживания (п. 10 ст. 5 УПК РФ). Также жилищем является место пребывания. Место жительства характеризуется постоянным или преимущественным проживанием, место пребывания – официальным и временным (гостиница, дом отдыха, больница, пансионат и т. д.). К жилищу не принадлежат надворные постройки, погреб, амбары, гаражи и другие помещения, отделенные от жилых построек, не используемые для проживания людей. На практике в деятельности правоохранительных органов часто возникает необходимость проникновения в чужое жилище для производства каких-либо процессуальных действий. УПК РФ предусматривает и детально регламентирует случаи, когда сотрудники правоохранительных органов могут проникать в жилище без согласия проживающих там лиц – при производстве осмотра, обыска и выемки.

Осмотр – это обследование связанного с расследуемым делом объекта (в данном случае – жилища) с целью обнаружения и фиксации следов преступления. Обыск – это отыскание и изъятие предметов или документов, имеющих доказательственное значение по уголовному делу. Также обыск может производиться и для обнаружения разыскиваемых лиц. Выемка – это изъятие предметов, документов, денег и других ценностей. Статья 12 УПК РФ говорит, что обыск и выемка можно произвести на основании судебного решения. Часть 5 ст. 165 УПК РФ устанавливает возможность производства осмотра, обыска и выемки и без судебного решения. Это возможно в исключительных случаях, когда следственное действие не терпит отлагательства:

- когда необходимо предотвратить, пресечь преступление или закрепить его следы;
- если промедление позволит подозреваемому скрыться;
- если неотложность их проведения обусловлена обстановкой только что совершенного преступления;
- если существует реальная угроза: лицо, находящееся в помещении, может уничтожить предметы или документы, имеющие значение для уголовного, дела;
- при преследовании подозреваемого.

В указанных случаях для производства осмотра, обыска или выемки достаточно постановления следователя. Следователь в течение 24 часов с момента начала производства следственного действия должен уведомить судью и прокурора о производстве следственного действия.

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

Право граждан на тайну переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, гарантированное Конституцией РФ (ст. 23), является одной из составляющих права человека на неприкосновенность частной жизни. Ограничение данного права допускается только на основании судебного решения. Эти ограничения могут быть

вызваны необходимостью просмотра корреспонденции, прослушивания телефонных разговоров, наложения ареста или выемки почтовых и телеграфных отправлений при производстве предварительного расследования по уголовному делу. Судебное решение о производстве данных процессуальных действий принимается при наличии достаточно обоснованных данных о том, что обвиняемый или подозреваемый в совершении преступления отправляет или получает корреспонденцию, ведет телефонные переговоры, в ходе которых могут быть сообщены сведения, имеющие значение для уголовного дела. В некоторых ситуациях законом допускается прослушивание телефонных переговоров без решения суда:

- при наличии угрозы совершения тяжкого преступления;
- при наличии данных об угрозе государственной, военной, экономической или экологической безопасности России;
- при наличии угрозы жизни, здоровью или собственности лица (по его просьбе или с его согласия).

В этих случаях постановление о прослушивании телефонных переговоров выносит орган, осуществляющий оперативно-розыскную деятельность, который уведомляет об этом суд не позднее: в первых двух случаях – 24 ч, а в последнем – 48 ч. Во всех случаях ограничения права человека на тайну переписки, телефонных ишак переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений следователь обязан принять все меры к тому, чтобы в дело попали только имеющие значения сведения, а выявленные при этом обстоятельства интимной жизни лица не были оглашены.

8) Принцип презумпции невиновности (ст. 14 УПК РФ)

Презумпция невиновности – это один из важнейших принципов демократического правового государства, нашедший свое отражение во Всеобщей декларации прав человека, Конвенции о защите прав человека и основных свобод и в Международном пакте о гражданских и политических правах.

Принцип презумпции невиновности лежит в основе отношений между государством и лицами, подозреваемыми или обвиняемыми в совершении преступления. Согласно ч. 1 ст. 14 УПК РФ лицо считается невиновным в совершении конкретного преступления, пока его вина не будет доказана в порядке, предусмотренном УПК РФ, и установлена вступившим в законную силу приговором суда.

9) Принцип состязательности сторон (ст. 15 УПК РФ)

Значение принципа состязательности состоит в том, что он определяет характер взаимоотношений сторон в уголовном судопроизводстве. Под сторонами здесь понимаются участники уголовного судопроизводства, осуществляющие противоположные процессуальные функции, – функцию обвинения и функцию защиты. Со стороны обвинения выступают прокурор, следователь, руководитель следственного органа, орган дознания, дознаватель, потерпевший, частный обвинитель, гражданский истец, а со

стороны защиты – подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, его защитник, гражданский ответчик.

Основными элементами принципа состязательности являются:

- размежевание основных процессуальных функций, то есть отделение функции защиты, функции обвинения и функции разрешения уголовного дела, осуществление их соответственно прокурором, защитником и судом;

- наделение стороны обвинения и стороны защиты равными процессуальными правами для осуществления своих функций и решения возложенных на них задач;

- руководящее положение суда в процессе, предоставление только ему права принимать по делу решения, и одновременно – полная беспристрастность суда, который создает все необходимые условия для всестороннего и полного исследования обстоятельств рассматриваемого дела, но не выступает ни на стороне обвинения, ни на стороне защиты. В полной мере принцип состязательности сторон реализуется на судебных стадиях:

- на стадии предварительного слушания;

- на стадии судебного следствия;

- на стадии судебных прений и т. д.

Причем принцип состязательности сторон действует не только в ходе судебного разбирательства дела в суде первой инстанции, но и при рассмотрении дел в вышестоящих судах. Гарантией реализации принципа состязательности является требование закона об обязательном участии в судебном разбирательстве обвинителя и защитника.

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

Право каждого защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом, установлено Конституцией РФ. В уголовно-процессуальном законодательстве данный принцип нашел закрепление в ст. 16 УПК РФ, которая гласит, что подозреваемому и обвиняемому обеспечивается право на защиту, которое они могут осуществлять лично либо с помощью защитника. Предоставленное право на защиту представляет собой совокупность прав подозреваемого или обвиняемого, позволяющих ему защищаться от предъявленного обвинения. Такими правами являются: – право знать, в чем он подозревается или обвиняется;

- представлять доказательства своей непричастности или невиновности;

- заявлять ходатайства и отводы;

- участвовать в производстве следственных действий и знакомиться с их протоколами;

- приносить жалобы на действия и решения должностного лица, производящего дознание или ведущего предварительное следствие;

- обжаловать приговор и иные судебные решения..

Защитник допускается к участию в уголовном деле:

- с момента вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого;
- с момента возбуждения уголовного дела в отношении конкретного лица;
- с момента фактического задержания лица, подозреваемого в совершении преступления;
- с момента вручения уведомления о подозрении в совершении преступления;
- 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. В качестве защитника в уголовном процессе, как правило, участвует адвокат. Однако закон предусматривает возможность осуществления функции защиты и иными лицами:
 - при производстве у мирового судьи родственники обвиняемого или иные лица, о допуске которых ходатайствует обвиняемый, могут участвовать вместо адвоката или наряду с ним;
 - в остальных случаях указанные лица могут участвовать только вместе с адвокатом, т. е. вторым защитником.

Закон устанавливает случаи, когда подозреваемый и обвиняемый могут пользоваться помощью защитника бесплатно.

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

Оценка доказательств представляет собой необходимый этап доказывания, осуществляемого в целях установления обстоятельств совершения преступления. Принцип свободы оценки доказательств, предусмотренный в ст. 17 УПК РФ, является важным условием процессуальной независимости судьи и процессуальной самостоятельности дознавателя, следователя, прокурора на данном этапе своей деятельности. Свобода оценки доказательств означает, что закон не определяет преимуществ каких-либо видов доказательств (например, показания свидетеля-очевидца или признание обвиняемым своей вины) и не устанавливает заранее их силу (ч. 2 ст. 17 УПК РФ).

Внутреннее убеждение, о котором говорится в ч. 1 ст. 17 УПК РФ, означает результат исследования всей совокупности собранных доказательств. Сложившееся внутреннее убеждение в результате правильно проведенной оценки доказательств определяет уверенность дознавателя, следователя или судьи в достоверности своих выводов и является основой справедливого судебного решения. Рассматривая конституционность нормы ч. 1 ст. 17 УПК РФ, где оценка доказательств ставится в зависимость от таких субъективных критериев, как внутреннее убеждение и совесть, Конституционный Суд РФ пришел к выводу (определение Конституционного

Суда РФ от 27 мая 2004 г. № 183-О), что в ней нет нарушения конституционных прав гражданина, гарантированных статьями 15, 45, 46, 47 и 120 Конституции РФ. Напротив, в ней содержится указание судье, присяжным заседателям, прокурору, следователю и дознавателю при оценке доказательств не только исходить из своего внутреннего убеждения и совести, но и основываться на совокупности имеющихся в уголовном деле доказательств и руководствоваться законом, что должно исключать принятие произвольных, необоснованных решений. Не предполагая возможности принятия органами предварительного расследования и судом произвольных решений по поводу относимости, допустимости, достоверности и достаточности доказательств, указанное нормативное предписание вместе с тем направлено на исключение какого бы то ни было внешнего воздействия на суд, следователя и других лиц, осуществляющих производство по уголовному делу, с целью понуждения их к принятию того или иного решения. Тем самым обеспечивается гарантия провозглашенного в статье 120 Конституции Российской Федерации принципа независимости судей при осуществлении правосудия.

12) Принцип языка уголовного судопроизводства (ст. 18 УПК РФ)

Статья 18 УПК РФ устанавливает, что уголовное судопроизводство в Российской Федерации ведется на русском языке. В любой из республик, входящих в состав Российской Федерации, уголовное судопроизводство может осуществляться на ее государственном языке. В Верховном Суде Российской Федерации, военных судах производство по уголовным делам ведется на русском языке (ст. 10 Федерального конституционного закона "О судебной системе Российской Федерации"). 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 основе данного положения лежит конституционный принцип о национальном равноправии граждан Российской Федерации. Он гарантирует каждому участнику уголовного судопроизводства возможность реализовать свои права на привычном для него языке и не допускает ущемления прав человека по языковому признаку. Если какие-либо 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.

13) Принцип наличия право на обжалование процессуальных действий и решений (ст. 19 УПК РФ)

Предоставленное уголовно-процессуальным законом право каждого на обжалование процессуальных действий и решений является одной из важнейших гарантий защиты гражданами своих прав и свобод от нарушения. Часть 1 ст. 19 УПК РФ устанавливает, что действия и решения органа дознания, дознавателя, следователя, руководителя следственного органа, прокурора и суда могут быть обжалованы в любой стадии уголовного процесса участниками уголовного судопроизводства, а также иными лицами. Для реализации данного права закон возлагает на должностных лиц правоохранительных органов обязанность разъяснять участникам уголовного судопроизводства возможность обжалования процессуальных действий и решений. Но следует помнить, что обжалование возможно только в той части, в которой действия или решения прокурора, следователя или иных лиц затрагивают интересы участников. В уголовно-процессуальном законодательстве предусмотрены три основные формы обжалования – обжалование прокурору, руководителю следственного органа или в суд (ст.ст. 124, 125 УПК РФ). Выбор формы обжалования зависит от должности лица, действия или решения которого обжалуются. Если интересы лица были затронуты действиями (решениями) следователя или дознавателя, они могут быть обжалованы прокурору, руководителю следственного органа или в суд. Если же речь идет о действиях (решениях) прокурора или руководителя следственного органа, то они могут быть обжалованы вышестоящему прокурору или руководителю вышестоящего следственного органа. Каждому осужденному гарантируется право на обжалование приговора в вышестоящий суд. Это право подразумевает возможность пересмотра приговора в апелляционном или кассационном порядке, если приговор не вступил в законную силу, или в надзорном порядке – если вступил.

Тема 3. Участники уголовного процесса

Вопросы:

1. Участники уголовного процесса: понятие и виды.
2. Суд, как участник уголовного судопроизводства.
3. Участники уголовного процесса со стороны обвинения.
4. Участники уголовного процесса со стороны защиты.
5. Иные участники уголовного процесса.

Вопрос 1. Участники уголовного процесса: понятие и виды.

Процедура уголовного судопроизводства неразрывно связана с участием лиц, наделенных процессуальными правами и обязанностями при расследовании либо судебном разбирательстве конкретного уголовного дела. Таковыми лицами являются участники уголовного судопроизводства. Понятие и классификация участников уголовного судопроизводства, их процессуальный статус в целом определены законодателем,

В соответствии с п. 58 ст. 5 УПК РФ участники уголовного судопроизводства - лица, участвующие в уголовном процессе. Рассматриваемое определение недостаточно конкретное. Можно предположить, что к их числу относятся все лица, участвующие в расследовании по уголовному делу и в судебном разбирательстве и тем или иным образом вовлеченные в уголовно-процессуальную деятельность. Вместе с тем это не так. Раздел 2 УПК РФ включает гл. 5 - 8, в которых они классифицированы в зависимости от выполняемой ими функции, определенной в ст. 15 УПК РФ (принцип состязательности сторон). В соответствии с данным принципом участников уголовного судопроизводства подразделяют на следующие группы: суд, участники уголовного судопроизводства со стороны обвинения, участники уголовного судопроизводства со стороны защиты, иные участники уголовного судопроизводства.

Участники уголовного процесса – это все органы и лица, которые призваны играть при производстве по уголовным делам определенную законом роль и для выполнения этой роли наделяются соответствующими полномочиями, правами и обязанностями. Понятие участников уголовного процесса, таким образом, тесно связано в первую очередь с предоставлением им уголовно-процессуальных прав и возложением на них соответствующих обязанностей. Осуществляются эти права и обязанности в ходе уголовно-процессуальной деятельности и возникающих на ее основе правовых отношений во имя решения задач и достижения целей, стоящих перед уголовным судопроизводством.

Классификация всех участников. В первую группу входят те из них, о которых сказано в гл. 5-8 УПК и которых можно было бы назвать основными. Это, прежде всего – участники, призванные осуществлять главные процессуальные функции. Существенным их свойством является то, что они являются, как правило, носителями служебного или личного интереса в исходе конкретного дела и в силу этого могут активно влиять на его возникновение и продвижение к предусмотренному законом финишу. К ним отнесены: суд, участники со стороны обвинения и участники со стороны защиты. Но наряду с ними к первой группе законом отнесены также участники, которых обычно привлекают для содействия реализации упомянутых главных процессуальных функций (в гл. 8 УПК они названы иными участниками). Среди них в основном лица, помогающие устанавливать необходимые для правильного разрешения дел обстоятельства, т.е. способствующие доказыванию, без которого не бывает ни одного уголовного дела.

Общей характеристике процессуального положения почти всех основных участников посвящен Раздел II УПК (гл. 5-9; ст. 29-72).

Вопрос 2. Суд, как участник уголовного судопроизводства.

Выделение судов (судей) в самостоятельную группу участников уголовного судопроизводства предопределено особенностями той главной уголовно-процессуальной функции, которая возложена на них, - функции разрешения дела. Суть этой функции выражена, прежде всего, в ч. 1 ст. 118 Конституции РФ и ст. 8 УПК, устанавливающих, как отмечено выше, одно из принципиальных положений уголовного судопроизводства - положение о том, что лишь суду предоставлено полномочие осуществлять правосудие путем разбирательства уголовных дел и постановления по его итогам приговоров, которыми лица, привлекаемые к ответственности, могут быть признаны совершившими преступления и подвергнуты уголовному наказанию. И данное полномочие вправе реализовать не любые суды, а лишь те, которые отнесены к числу судов общей юрисдикции (как федеральных, так и субъектов РФ).

Эти суды (судьи) вправе принимать также иные весьма ответственные решения, подводящие итоги разбирательству уголовных дел по первой инстанции либо завершающие проверку законности, обоснованности и справедливости приговоров, вынесенных нижестоящими судами. Решения регламентированы ч. 1 ст. 29 УПК РФ.

На досудебных стадиях уголовного процесса суд имеет реальную возможность активно устранять негативные последствия незаконных и необоснованных действий и решений, которые "способны причинить ущерб конституционным правам и свободам участников уголовного судопроизводства либо затруднить доступ граждан к правосудию" (ч. 1 ст. 125 УПК). Он вправе не только признать такого рода решения и действия незаконными и необоснованными, но и обязать соответствующий орган или соответствующее должностное лицо устранить допущенное нарушение.

Что касается судебных стадий (включая и стадии проверки дел в апелляционном, кассационном и надзорном порядках, ввиду вновь открывшихся и новых обстоятельств), то на этих этапах уголовного процесса суду предоставлены еще более широкие возможности активно реагировать на представления прокуроров или жалобы других участников судопроизводства. Здесь в арсенале предоставленных ему средств закон предусматривает и такие, например, как изменение либо отмена незаконного, необоснованного или несправедливого приговора, иного судебного решения.

У суда, рассматривающего уголовное дело по первой инстанции, также есть возможность реагировать на любые выявившиеся нарушения закона. Сделать это он вправе путем вынесения частного определения, постановления, в котором внимание соответствующих организаций и должностных лиц может быть привлечено к допущенному нарушению и изложено требование принятия необходимых мер.

Вопрос 3. Участники уголовного процесса со стороны обвинения.

Прокурор. Прокурор является участником уголовного судопроизводства, уполномоченным осуществлять от имени государства

уголовное преследование, а также надзор за законностью процессуальной деятельности органов дознания и предварительного следствия, соответствующих должностных лиц и некоторых иных участников судопроизводства. В качестве прокурора в уголовном процессе могут действовать Генеральный прокурор РФ и подчиненные ему прокуроры, их заместители и иные должностные лица органов прокуратуры, участвующие в уголовном судопроизводстве и наделенные соответствующими полномочиями Законом о прокуратуре (п. 31 ст. 5 УПК).

Задачи прокурорского надзора в досудебных стадиях уголовного процесса и участие прокурора в рассмотрении судом уголовных дел регламентированы Законом о прокуратуре и УПК. Прокурор является должностным лицом, действующим на всех стадиях уголовного процесса. При этом его функции и полномочия в различных стадиях процесса неодинаковы. Полномочия, используемые прокурором в процессе расследования уголовного дела, можно распределить по следующим группам:

- 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 настоящим Кодексом;
- 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 статьей 125 настоящего Кодекса;

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

10) отстранять дознавателя от дальнейшего производства расследования, если им допущено нарушение требований настоящего Кодекса;

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 (за исключением передачи уголовного дела в системе одного органа предварительного расследования) в соответствии с правилами, установленными статьей 151 настоящего Кодекса, 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 судебных стадиях процессуальное положение прокурора имеет совершенно иное содержание. Участвуя в рассмотрении уголовного дела в суде первой инстанции, прокурор выступает в качестве государственного обвинителя - стороны, поддерживающей обвинение от имени государства, либо в качестве должностного лица, уполномоченного принимать меры к устранению нарушений закона.

Следователь. Следователь - должностное лицо, уполномоченное осуществлять предварительное расследование уголовных дел в форме предварительного следствия. Этот участник уголовного судопроизводства отнесен к числу участников со стороны обвинения. Но это не означает, что он во что бы то ни стало должен изобличать лиц, привлекаемых к уголовной ответственности. Закон требует от него, чтобы он, осуществляя доказывание, устанавливал также обстоятельства, смягчающие ответственность обвиняемого, исключаящие преступность и наказуемость его деяния, а также влекущие за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания (ст. 73 и 85 УПК), т.е. способствовал всестороннему, полному и объективному разрешению уголовного дела.

Для решения задач, которые должны решаться в ходе предварительного расследования дел, следователям предоставлены

сравнительно широкие процессуальные полномочия, закрепленные в ч. 2 ст. 38 УПК.

При производстве предварительного следствия следователь процессуально самостоятелен. Это проявляется не только в том, что он может сам направлять ход расследования, но и в том, что ему дано право при определенных в законе (см. ч. 3 ст. 38 УПК) обстоятельствах не подчиняться указаниям прокурора. Наделенный значительными полномочиями, многие из которых могут осуществляться принудительно, существенно затрагивая личность, ее права и законные интересы, следователь обязан действовать на началах строжайшей законности, уважения личности, гуманности. Процессуальная самостоятельность следователя выражается и в его праве давать органам дознания письменные указания о производстве оперативно-розыскных и иных действий по конкретному делу, находящемуся в его производстве. Он может в любой момент до истечения срока дознания принять к своему производству дело, по которому обязательно предварительное следствие, но которое возбуждено и расследуется органом дознания.

Постановления следователя, вынесенные в соответствии с законом по находящимся в его производстве делам, обязательны для исполнения всеми учреждениями, предприятиями, организациями, должностными лицами и гражданами.

Руководитель следственного органа – должностное лицо, возглавляющее соответствующее следственное подразделение, а также его заместитель (п.38.1 ст.5 УПК РФ).

Полномочия руководителя следственного органа закреплены в ст. 39 УПК РФ.

Указания руководителя следственного органа по уголовному делу даются в письменном виде и обязательны для исполнения следователем. Указания руководителя следственного органа 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, а также 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 в срок не позднее 5 суток требования прокурора об отмене незаконного или необоснованного постановления следователя и устранении иных нарушений федерального законодательства, допущенных в ходе предварительного следствия, а также письменные возражения следователя на указанные требования и сообщает

прокурору об отмене незаконного или необоснованного постановления следователя и устранении допущенных нарушений либо о несогласии с требованиями прокурора.

Орган дознания. К участникам уголовного судопроизводства такого рода отнесены (ч. 1 ст. 40 УПК):

1) органы внутренних дел, а также иные органы исполнительной власти, наделенные в соответствии с федеральным законом полномочиями по осуществлению оперативно-розыскной деятельности. 2) органы Федеральной службы судебных приставов; 3) командиры воинских частей, соединений, начальники военных учреждений или гарнизонов; 4) органы государственного пожарного надзора федеральной противопожарной службы.

На перечисленные органы дознания возложены следующие процессуальные полномочия: возбуждение уголовных дел; дознание по делам, по которым предварительное следствие необязательно; производство неотложных следственных действий по делам, по которым предварительное следствие обязательно; выполнение письменных поручений следователя об осуществлении оперативно-розыскных мероприятий, а также отдельных следственных действий и исполнении постановлений о задержании, приводе и др.; поддержание по поручению прокурора государственного обвинения в суде.

В ст. 40 УПК, определяющей круг органов дознания и их основные полномочия, названы также: капитаны морских и речных судов, находящихся в дальнем плавании (по уголовным делам о преступлениях, совершенных на таких судах); руководители геологоразведочных партий и зимовок, удаленных от мест расположения названных выше органов дознания (по уголовным делам о преступлениях, совершенных по месту нахождения данных партий и зимовок); главы дипломатических представительств и консульских учреждений Российской Федерации (по уголовным делам о преступлениях, совершенных в пределах территорий соответствующих представительств и учреждений).

Эти должностные лица по уголовным делам указанных категорий уполномочены принимать лишь решения о возбуждении уголовных дел и производить по ним неотложные следственные действия, т.е. осуществлять далеко не все действия, которые допускаются при предварительном расследовании в форме дознания. Поэтому их можно было бы называть органами дознания с ограниченной компетенцией. Осуществляемое в полном объеме дознание является формой предварительного расследования. Его производство основывается на том же законодательстве, что и предварительное следствие. Акты органов дознания, принятые в пределах их компетенции, имеют такое же юридическое значение, как и акты предварительного следствия. Помимо общих с органами предварительного следствия обязанностей на некоторые органы дознания возлагается оперативно-розыскная деятельность. Эта деятельность не является

дознанием. Она относится к самостоятельной функции органов дознания, предусмотренной уголовно-процессуальным и иным законодательством, в частности, упомянутым Законом об оперативно-розыскной деятельности.

Начальник подразделения дознания.

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 статьей 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.

При осуществлении полномочий, предусмотренных статьей 40.1 УПК РФ, 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.

Дознаватель. Данное должностное лицо уполномочено осуществлять предварительное расследование в форме дознания, а также иные действия, предусмотренные уголовно-процессуальным законом. Как отмечено выше, орган дознания, как правило, является государственным учреждением, но непосредственно дознание осуществляется должностным лицом этого учреждения, которого называют дознавателем. Дознаватель уполномочен:

- 1) самостоятельно производить следственные и иные процессуальные действия и принимать процессуальные решения, за исключением случаев, когда в соответствии с настоящим Кодексом на это требуются согласие начальника органа дознания, согласие прокурора и (или) судебное решение;
- 2) осуществлять иные полномочия, предусмотренные настоящим Кодексом.

Указания прокурора и начальника органа дознания, данные в соответствии с настоящим Кодексом, обязательны для дознавателя. При этом

дознатель вправе обжаловать указания начальника органа дознания прокурору, а указания прокурора - вышестоящему прокурору. Обжалование данных указаний не приостанавливает их исполнения.

Потерпевший. Потерпевший - физическое или юридическое лицо, признанное потерпевшим постановлением дознавателя, следователя, прокурора, судьи или определением суда. Основанием такого признания является наличие достаточных доказательств полагать, что физическому лицу преступлением причинен физический, имущественный или моральный вред, а юридическому - вред его имуществу или деловой репутации. Статья 42 УПК предусматривает, что лицо признается потерпевшим при причинении ему вреда "преступлением". Если буквально следовать этому указанию, данный субъект процесса мог бы появиться не ранее постановления приговора, поскольку согласно ч. 1 ст. 49 Конституции РФ только суд вправе признать, что преступление совершено. Между тем эта же статья УПК допускает признание потерпевшим постановлением дознавателя, следователя, прокурора, т.е. и в стадии расследования. Все это определяет вывод о том, что основание для признания лица потерпевшим - наличие достаточных доказательств полагать, что преступление совершено и им причинен вред данному лицу. Признание потерпевшим не зависит от его возраста, физического или психического состояния. Моральным является вред, состоящий в унижении чести, достоинства гражданина, причинении ему нравственных страданий; физическим - в расстройстве здоровья, причинении телесных повреждений, физических страданий; имущественным - в лишении материальных благ, имущества.

Признание потерпевшим должно быть своевременным: при наличии достаточных доказательств, указывающих на причинение преступлением вреда конкретному лицу, - это лицо должно быть признано потерпевшим. Затягивание с таким признанием лишает гражданина либо юридическое лицо возможности пользоваться правами потерпевшего и тем грубо нарушает его права и охраняемые законом интересы. По делам, по которым предварительное следствие, дознание не проводились, при наличии к тому оснований лицо признается потерпевшим судьей в стадии подготовки к судебному заседанию. В случае признания потерпевшим юридического лица его права осуществляет представитель (ч. 9 ст. 42 УПК).

В УПК права потерпевшего определены в ч. 2 ст. 42. В числе таких других полномочий - право потерпевшего на возмещение расходов, понесенных в связи с вызовом к дознавателю, следователю, в суд; право предъявить в уголовном процессе гражданский иск. Таким путем потерпевший может требовать и денежной компенсации за моральный вред, причиненный ему преступлением. Права потерпевшего конкретизируются, дополняются применительно к соответствующим, предусмотренным законом действиям и стадиям процесса. Так, при его допросе потерпевший пользуется правами, предусмотренными ст. 189 и 190 УПК. Участие в уголовном деле законного представителя или представителя потерпевшего не лишают его

прав, предусмотренных УПК. Используя предоставленные ему права, потерпевший может: доказывать, что преступление совершено, и этим преступлением ему причинен вред; что совершил преступление данный обвиняемый (подсудимый); что он виновен в совершении преступления; отстаивать свою позицию по вопросу об уголовно-правовой квалификации действий обвиняемого (подсудимого), а в суде - и о мере наказания (и другим вопросам, затрагивающим его права и охраняемые законом интересы); требовать возмещения имущественного и компенсации причиненного ему преступлением морального вреда.

Потерпевший, его законный представитель и (или) представитель вправе участвовать в уголовном преследовании обвиняемого. Для участия в этом потерпевший использует права, предоставленные ему ст. 42 УПК. По уголовным делам частного обвинения процессуальное положение потерпевшего отличается значительным своеобразием.

Частный обвинитель. Частным обвинителем является, прежде всего, лицо, которому, как указано выше, причинен вред преступлением, предусмотренным в ч. 20 УПК РФ, и которое обратилось в суд с требованием о привлечении к уголовной ответственности того, кто, по его мнению, совершил такое преступление. В роли частного обвинителя могут выступать также его законные представители и представители (см. п. 59 ст. 5 УПК).

От волеизъявления частного обвинителя зависит возбуждение соответствующего уголовного дела и его прекращение. При отсутствии оформленного в установленном законом порядке требования частного обвинителя (поданной в суд жалобы) производство по делу не может быть начато. Принятие судьей такой жалобы означает возбуждение уголовного дела. Оно подлежит прекращению в случае примирения частного обвинителя с лицом, которое он обвиняет. При выдвигении последним встречного обвинения у частного обвинителя могут появиться также некоторые права, которые обычно предоставляются обвиняемому (подсудимому).

Частному обвинителю предоставлены многие из тех прав, которыми наделен потерпевший при производстве по делам публичного обвинения в стадии судебного разбирательства и других судебных стадиях уголовного процесса. Ему также предоставлены некоторые права, которыми в ходе разбирательства дела в суде пользуется государственный обвинитель.

Гражданский истец. Гражданским истцом является физическое или юридическое лицо, которое, при наличии доказательств о причинении ему непосредственно преступлением имущественного вреда, предъявило в уголовном процессе требование о его возмещении и которое признано гражданским истцом постановлением дознавателя, следователя, прокурора, судьи или определением суда (см. ст. 44 УПК).

При наличии основания для предъявления иска дознаватель, следователь, суд должны разъяснить соответствующему лицу право предъявить гражданский иск в уголовном деле. В качестве гражданского истца гражданин участвует лично или наряду со своим представителем, а

юридические лица - через представителя. Поскольку причинение вреда преступлением влечет признание гражданина потерпевшим (ст. 42 УПК), гражданин - гражданский истец должен быть признан и потерпевшим. В делах частного обвинения в этом случае он будет и частным обвинителем. В указанной ситуации гражданин будет иметь права гражданского истца, потерпевшего и частного обвинителя (которые во многом совпадают).

Гражданский истец имеет права, предусмотренные ст. 44 УПК РФ, и необходимые ему для защиты своих имущественных, моральных интересов, вред которым причинен преступлением. Гражданский истец не вправе разглашать данные предварительного расследования, если он был заранее об этом предупрежден в порядке, установленном ст. 161 УПК РФ. Нарушение этого влечет ответственность в соответствии со ст. 310 УК РФ. Он несет и некоторые другие обязанности, предусмотренные УПК РФ, например, обязанность не нарушать порядок судебного разбирательства.

Представители потерпевшего, гражданского истца, частного обвинителя. Представительство в уголовном судопроизводстве, как известно, бывает: - договорным, осуществляемым на основе договора представляемого лица и представителя. Участие представителя в этом случае обусловлено волеизъявлением потерпевшего, гражданского истца, частного обвинителя; - законным, основанным на указаниях закона. Такое представительство призвано возместить неспособность кого-либо из названных субъектов самостоятельно защищать свои права и законные интересы (несовершеннолетние, полностью или частично недееспособные лица).

Представителем потерпевшего, а также гражданского истца, частного обвинителя может быть адвокат. Если гражданским истцом является юридическое лицо, его представителем выступают и иные лица, правомочные, в соответствии с ГК, представлять интересы такого лица. При рассмотрении уголовного дела у мирового судьи (гл. 41 УПК) этот судья своим постановлением может допустить в качестве представителя потерпевшего или гражданского истца одного из близких родственников потерпевшего или гражданского истца либо иное лицо, о допуске которого ходатайствует потерпевший или гражданский истец. По делам, в которых потерпевший является несовершеннолетним или по своему физическому или психическому состоянию лишен возможности самостоятельно защищать свои права и законные интересы, участие законного представителя потерпевшего или его представителя является обязательным. Законными представителями потерпевшего являются родители, усыновители, опекуны или попечители, представители учреждений или организаций, на попечении которых находится несовершеннолетний потерпевший (п. 12 ст. 55 УПК). Законный представитель может быть допрошен как свидетель. В этом случае он имеет права и несет обязанности свидетеля.

Согласно ч. 3 ст. 45 УПК законные представители и представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя имеют те же

процессуальные права, что и представляемое ими лицо. Представитель осуществляет свои права наряду с представляемым им лицом, если иное прямо не оговорено в УПК. Например, согласно ст. 216 УПК знакомится с материалами уголовного дела (после окончания предварительного расследования) гражданский истец или его представитель. Представитель потерпевшего, гражданского истца подлежит отводу при наличии обстоятельств, указанных в ст. 72 УПК. Личное участие в уголовном деле потерпевшего, гражданского истца или частного обвинителя не лишает каждого из названных лиц права иметь по этому уголовному делу представителя, т.е. участие представителя не замещает участие в деле представляемого им лица.

Вопрос 4. Участники со стороны защиты

Подозреваемый. Подозреваемым на основании ч. 1 ст. 46 УПК является: лицо, в отношении которого возбуждено уголовное дело (по основаниям и в порядке, установленном гл. 20 УПК); лицо, которое задержано (в соответствии со ст. 91 и 92 УПК); лицо, к которому применена мера пресечения до предъявления обвинения (см. ст. 100 УПК); лицо, которое уведомлено в подозрении в совершении преступления в порядке, установленном ст. 223.1 УПК РФ. Для признания лица подозреваемым необходимо наличие: доказательств, дающих основание подозревать лицо в совершении преступления; оснований и условий, предусмотренных законом для, соответственно, возбуждения уголовного дела, для применения задержания либо для применения данной (предусмотренной в ст. 98 УПК) меры пресечения до предъявления обвинения; постановления о возбуждении уголовного дела с указанием, что дело возбуждено в отношении данного лица; протокола задержания (или постановления о задержании) либо постановления о применении меры пресечения до предъявления обвинения.

Лицо может занимать процессуальное положение подозреваемого, если к нему применено задержание либо мера пресечения до предъявления обвинения, сравнительно краткий срок, определяемый сроком задержания или сроком применения названной меры. При задержании, согласно ст. 22 Конституции РФ, лицо может находиться в положении подозреваемого максимально 48 часов с момента задержания. Однако применение правила, предусмотренного п. 3 ч. 7 ст. 108 УПК, может приводить к тому, что срок задержания, а соответственно - нахождения лица в положении подозреваемого, продлевается еще до 72 часов.

При применении меры пресечения до предъявления обвинения в процессуальном положении подозреваемого лицо может находиться до 10 суток с момента применения данной меры (см. ст. 100 УПК). Права подозреваемого закреплены в ст. 46 УПК РФ. Подозреваемый, задержанный в порядке, установленном ст. 91 УПК, должен быть допрошен не позднее 24 часов с момента его фактического задержания. Подозреваемый вправе пользоваться помощью защитника и иметь свидание с ним наедине и

конфиденциально до первого допроса подозреваемого. Подозреваемый вправе защищаться и иными средствами и способами, не запрещенными УПК. В числе обязанностей подозреваемого: являться по вызову следователя, дознавателя; сообщать им о перемене места жительства; не уклоняться от следствия, дознания.

Обвиняемый. Обвиняемый - лицо, в отношении которого: 1) вынесено постановление о привлечении в качестве обвиняемого; 2) вынесен обвинительный акт. Обвиняемый, по уголовному делу которого назначено судебное заседание, именуется подсудимым, а обвиняемый, в отношении которого постановлен обвинительный приговор, - осужденным, если приговор оправдательный - оправданным (ч. 1 и 2 ст. 47 УПК). В процессуальное положение обвиняемого лицо может быть поставлено при наличии достаточных доказательств обвинять это лицо в совершении преступления; признание подсудимого осужденным требует бесспорной доказанности его вины в совершении преступления.

Права обвиняемого закреплены в ст. 47 УПК РФ. Обвиняемый вправе защищать свои права и законные интересы и иметь достаточное время и возможность для подготовки к защите. Так, копия обвинительного заключения (обвинительного акта) должна быть вручена обвиняемому прокурором. Участие в уголовном деле защитника или законного представителя не лишает обвиняемого возможности лично осуществлять любое из предоставленных ему прав.

Обвиняемый вправе участвовать (а не только присутствовать) с разрешения следователя в следственном действии, если это действие производится по его ходатайству (ходатайству защитника, законного представителя). Обвиняемый, при наличии условий, установленных законом (гл. 18 УПК), имеет право на реабилитацию. Реабилитацией УПК признает (п. 34 ст. 5) "порядок восстановления прав и свобод лица, незаконно или необоснованно подверженного уголовному преследованию, и возмещения причиненного ему вреда".

Законные представители несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого. Законным представителем несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого может стать один из его родителей, усыновителей, опекунов, попечителей либо представитель учреждения или организации, на попечении которого он находится (п. 12 ст. 5 УПК).

Права законного представителя закреплены в ст. 426 УПК РФ.

Законный представитель, допущенный в уголовное дело в качестве защитника или гражданского ответчика, имеет права и несет ответственность, которые предусмотрены в УПК соответственно для защитника или для гражданского ответчика. Он может быть отстранен от участия в уголовном деле, если имеются основания полагать, что его действия наносят ущерб интересам представляемого несовершеннолетнего. Решение об отстранении должно быть оформлено постановлением (определением) должностного лица (суда), в производстве которого

находится дело. При вынесении такого постановления (определения) должен быть решен вопрос о допуске другого законного представителя.

Защитник. Защитник - лицо, осуществляющее в установленном законом порядке защиту прав и интересов подозреваемого, обвиняемого (подсудимого, осужденного, оправданного) и оказывающее им юридическую помощь при производстве по уголовному делу (ч. 1 ст. 49 УПК). Защитник содействует выявлению обстоятельств, оправдывающих подозреваемого и обвиняемого, смягчающих их ответственность, освобождающих от уголовной ответственности и (или) наказания, и иных обстоятельств, свидетельствующих в пользу прав и интересов названных лиц.

Защитник участвует в уголовном деле с момента:

1) с момента вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого, за исключением случаев, предусмотренных пунктами 2 - 5 настоящей части;

2) с момента возбуждения уголовного дела в отношении конкретного лица;

3) с момента фактического задержания лица, подозреваемого в совершении преступления, в случаях:

а) предусмотренных статьями 91 и 92 УПК РФ;

б) применения к нему в соответствии со статьей 100 УПК РФ меры пресечения в виде заключения под стражу;

3.1) с момента вручения уведомления о подозрении в совершении преступления в порядке, установленном статьей 223.1 УПК РФ;

4) с момента объявления лицу, подозреваемому в совершении преступления, постановления о назначении судебно-психиатрической экспертизы;

5) с момента начала осуществления иных мер процессуального принуждения или иных процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, подозреваемого в совершении преступления.

В качестве защитников допускаются: адвокат, по представлению им удостоверения адвоката и ордера (именно адвокаты, как правило, и участвуют в уголовных делах в качестве защитников). По определению или постановлению суда в таком качестве может быть допущен - наряду с адвокатом - один из близких родственников обвиняемого или иное лицо, о допуске которого он ходатайствует (ч. 2 ст. 49). Такое решение (об участии в качестве защитника названных лиц наряду с адвокатом) определяется тем, что ч. 1 ст. 48 Конституции РФ гарантирует каждому право на квалифицированную юридическую помощь, обеспечить которую может специалист в области права - адвокат. Приведенное правило особенно важно для лица, обвиняемого (подозреваемого) в совершении преступления.

Права защитника закреплены в ст. 49 УПК РФ.

Гражданский ответчик. Гражданский ответчик - физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с Гражданским кодексом РФ несет ответственность за вред, причиненный преступлением, привлеченное в

качестве гражданского ответчика постановлением дознавателя, следователя, прокурора, судьи или определением суда (ч. 1 ст. 54 УПК). Гражданский ответчик вправе:

знать сущность исковых требований и обстоятельства, на которых они основаны. С этой целью гражданский ответчик вправе знакомиться с предъявленным в уголовном деле гражданским иском;

возражать против предъявленного гражданского иска. С этой целью он вправе, например, дать соответствующие показания, представить доказательства;

давать объяснения и показания по существу гражданского иска.

Гражданский ответчик пользуется рядом других прав, сходных с правами потерпевшего, гражданского истца (п. 4-15 ч. 2 ст. 54 УПК). Как и гражданский истец, гражданский ответчик вправе, например: обжаловать приговор в части, касающейся гражданского иска; знакомиться по окончании предварительного расследования с материалами уголовного дела, относящимися к гражданскому иску. Гражданский ответчик вправе признать гражданский иск. Гражданский ответчик не вправе совершать те же, что и гражданский истец, действия.

Представитель гражданского ответчика. Представителем гражданского ответчика - физического лица может быть адвокат, а равно - по определению суда или постановлению судьи, прокурора, следователя, дознавателя - один из близких родственников гражданского ответчика или иное лицо, о допуске которого ходатайствует гражданский ответчик. Следователь (и другие названные выше должностные лица), допуская это лицо в качестве представителя гражданского ответчика, должны удостовериться в том, что данное лицо сможет оказать гражданскому ответчику помощь в защите его прав и интересов (см. ч. 1 ст. 55 УПК). Представитель гражданского ответчика имеет те же права, что и гражданский ответчик (ч. 2 ст. 54 УПК). Личное участие в производстве по уголовному делу гражданского ответчика не лишает его права иметь представителя. В этом случае как тот, так и другой вправе пользоваться правами, предусмотренными ч. 2 ст. 54 УПК.

Вопрос 5. Иные участники уголовного процесса

Свидетель - это лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, имеющие значение для расследования и разрешения уголовного дела, и которое вызвано для дачи показаний (ст. 56 УПК). Таким образом, для привлечения лица в качестве свидетеля по делу не требуется достоверного знания о том, что оно располагает какими-то интересующими следствие или суд сведениями, достаточно предположения о том, что ему могут быть известны такие сведения. Лицо становится свидетелем с момента вызова к следователю или в суд в этом качестве в установленном законом порядке. Именно с этого момента у него появляются права и обязанности, и может наступить ответственность.

Свидетель обязан явиться по вызову и дать правдивые показания. Дача показаний является для свидетеля и гражданским долгом и юридической обязанностью. За отказ или уклонение от дачи показаний, а также за дачу заведомо ложных показаний он может быть привлечен к уголовной ответственности (ст. ст. 307, 308 УК). В случае уклонения от явки без уважительных причин свидетель может быть подвергнут приводу (ч. 7 ст. 56 УПК), а также на него может быть наложено судом денежное взыскание (ст. 117 УПК). Кроме того, свидетель обязан не разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с участием в деле в этом качестве, если он был об этом заранее предупрежден в порядке ст. 161 УПК. За разглашение таких данных свидетель может быть привлечен к уголовной ответственности (ст. 310 УК). Свидетель имеет право на возмещение расходов по явке (проезд, проживание, возмещение недополученной заработной платы). Свидетель вправе давать показания на родном языке или языке, которым он владеет, пользоваться услугами переводчика бесплатно, заявлять отвод переводчику, участвующему в его допросе. Он может также явиться на допрос с адвокатом. Свидетель имеет право заявлять ходатайства и приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда, если они ущемляют его интересы.

Свидетельским иммунитетом обладают следующие лица:

1) близкие родственники обвиняемого (подозреваемого), круг которых определен законом (п. 4 ст. 5 УПК).

2) члены Совета Федерации и депутаты Государственной Думы - об обстоятельствах, которые им стали известны в связи с осуществлением ими своих полномочий;

3) лица, обладающие правом дипломатической неприкосновенности.

Запрещается допрашивать в качестве свидетеля следующих лиц:

1) судей и присяжных заседателей - 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) защитника 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). 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) адвоката - 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) священнослужителя - об обстоятельствах, ставших ему известными из исповеди.

Эксперт - это лицо, назначенное в установленном законом порядке для производства судебной экспертизы и дачи заключения. В качестве эксперта может выступать любое лицо, обладающее необходимыми специальными знаниями и незаинтересованное в исходе дела.

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.

Права и обязанности эксперта подробно регламентированы ст. 57 УПК РФ.

За разглашение данных предварительного расследования эксперт может быть привлечен к уголовной ответственности по ст. 310 УК. Ответственность эксперта за неисполнение других процессуальных обязанностей, а также за нарушение порядка в судебном заседании такая же, как и всех других участников уголовного судопроизводства - денежное взыскание в размере до 25 минимальных размеров оплаты труда, налагаемое судом в порядке ст. 118 УПК (ст. 117 УПК). Отказ эксперта от дачи заключения возможен только до проведения им исследований.

Специалист - это лицо, обладающее специальными знаниями, привлекаемое к участию в процессуальных действиях в порядке, установленном уголовно-процессуальным законом, для содействия в обнаружении, закреплении и изъятии предметов и документов, применении технических средств в исследовании материалов уголовного дела, для постановки вопросов эксперту, а также для разъяснения сторонам и суду вопросов, входящих в его профессиональную компетенцию. Специалист может быть допрошен как "сведущий свидетель" (ст. 58 УПК).

Существуют следующие процессуальные формы деятельности специалиста.

1. Участие специалиста в производстве следственных и иных процессуальных действий на предварительном или судебном следствии (ст. ст. 115, 168, 287, 288, 290 УПК). Основная цель такого участия - оказание следователю или суду научно-технической помощи (содействия) при производстве следственного действия. Эта помощь может выразиться в следующем:

1) дача советов и консультаций. Они могут касаться тактики проведения следственного действия, его подготовки, планирования, правильной фиксации выявленных обстоятельств в протоколе, применении специальной терминологии и т.п.;

2) техническая помощь в подготовке следственного действия (например, реконструкции обстановки происшествия при следственном эксперименте);

3) поиск и обнаружение следов, предметов и документов (например, невидимых или слабовидимых следов крови, отпечатков пальцев). При этом могут использоваться различные научно-технические средства (например, миноискатель или трупискатель);

4) фиксация с применением научно-технических средств хода и результатов следственного действия (изготовление слепков и оттисков, фотографирование, аудио- и видеозапись и др.);

5) дача показаний следователю, суду по вопросам специальных знаний.

Наиболее часто в качестве специалистов приглашаются криминалисты (по делам об убийствах, кражах и др.), медики (при осмотре трупа), автотехники, взрывники, пожарные и др.

Переводчик - это лицо, привлекаемое к участию в уголовном судопроизводстве для осуществления перевода. Он должен свободно владеть языком, необходимым для перевода, и быть незаинтересованным в исходе дела. Существует две формы деятельности переводчика в уголовном судопроизводстве.

1. Участие переводчика в производстве следственных и иных процессуальных действий. Подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, другие участники уголовного судопроизводства имеют право давать показания и объяснения, заявлять ходатайства и т.п. на родном языке или языке, которым они владеют (ст. 18 и др. УПК). В таких случаях им должен быть предоставлен бесплатно переводчик. Переводчик участвует во всех процессуальных действиях, проводимых с участием таких лиц.

2. Перевод процессуальных документов на язык, которым владеет какой-либо участник уголовного судопроизводства. В соответствии с ч. 3 ст. 18 УПК, если следственные и судебные документы подлежат обязательному вручению подозреваемому, обвиняемому, а также другим участникам уголовного судопроизводства, то указанные документы должны быть переведены на родной язык этого лица или на язык, которым он владеет.

О назначении лица переводчиком дознаватель, следователь, прокурор или судья выносит постановление, а суд - определение. Предварительно указанные должностные лица должны удостовериться в его компетентности.

Переводчик обязан осуществить правильный перевод и не разглашать данных предварительного следствия, ставших ему известными в связи с участием в деле, если он был об этом заранее предупрежден в порядке ст. 161 УПК. За заведомо неправильный перевод и за разглашение таких данных он может быть привлечен к уголовной ответственности соответственно по ст. ст. 307, 310 УК РФ. Переводчик имеет право 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, задавать вопросы участникам уголовного судопроизводства в целях уточнения перевода и обжаловать действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда, ограничивающие его права (ст. 59 УПК).

Переводчик имеет также право на возмещение расходов по явке и на вознаграждение за исполнение своих обязанностей за исключением случаев, когда они исполнялись им в порядке служебного задания (п. п. 1, 4 ч. 2 ст. 131 УПК). Правильность перевода переводчик заверяет своей подписью. Переводчик подлежит отводу по общим основаниям (ст. 61 УПК), т.е. когда он прямо или косвенно заинтересован в исходе дела, и, кроме того, в случае, когда обнаруживается его некомпетентность (ст. 69 УПК). По своему процессуальному статусу к переводчику приравнивается лицо, приглашенное для участия в деле для осуществления сурдоперевода (понимающее знаки глухих и глухонемых).

Понятой - это не заинтересованное в исходе уголовного дела лицо, привлекаемое дознавателем, следователем или прокурором для удостоверения факта производства следственного действия, а также его содержания, хода и результатов (ст. 60 УПК). При совершении большинства следственных действий, за исключением специально оговоренных в законе случаев, обязательно участие не менее двух понятых (ст. 170 УПК).

Основная функция понятого - присутствовать при производстве следственного действия и затем заверить правильность фиксации в протоколе и других документах его содержания, хода и результатов. Поэтому понятой должен наблюдать абсолютно все действия следователя. Особенно это касается такого следственного действия, как обыск, где должны быть несомненные гарантии того, что искомый предмет обнаружен именно в данном месте, а не был, допустим, подброшен самим следователем. Число понятых, как говорилось, должно быть не менее двух, но может быть и больше, в частности, когда следственное действие совершается одновременно в нескольких местах (например, следственный эксперимент по проверке слышимости, когда в одной комнате имитируется разговор, а в другой проверяется возможность его услышать).

В качестве понятых могут приглашаться любые совершеннолетние лица, не заинтересованные в исходе дела. Не могут быть понятыми участники уголовного судопроизводства по данному делу и их родственники. Нежелательно привлечение в качестве понятых и лиц, находящихся в каких-

либо иных близких отношениях с участниками судопроизводства, хотя в законе об этом прямо не сказано. Закон запрещает, кроме того, участвовать в качестве понятых работникам органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность и (или) предварительное расследование (ст. 60 УПК).

Понятой вправе участвовать в следственном действии и делать заявления и замечания, подлежащие занесению в протокол, знакомиться с протоколом следственного действия, в котором он участвовал, и приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя и прокурора, ограничивающие его права (ст. 60 УПК). Понятой имеет также право на возмещение расходов по явке (ст. 131 УПК). Понятой обязан не разглашать данные предварительного расследования, если он был об этом заранее предупрежден в порядке ст. 161 УПК. За разглашение таких данных он может быть привлечен к уголовной ответственности по ст. 310 УК.

Тема 4. Доказательства и доказывание

Вопросы:

1. Понятие и признаки доказательств
2. Виды доказательств
3. Классификация доказательств

Вопрос 1. Понятие и признаки доказательств

По каждому уголовному делу должны быть установлены определенные обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела. Согласно ч. 1 ст. 74 УПК РФ единственным средством установления этих обстоятельств являются доказательства.

Доказательствами являются любые сведения, на основе которых суд, прокурор, следователь и дознаватель устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, подлежащих доказыванию при производстве по уголовному делу, а также иных обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела (ст. 74 УПК РФ).

Однако доказательствами будут признаваться не все сведения, выявленные в ходе предварительного расследования. Например, если лицо привлекается к уголовной ответственности за умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ч. 1 ст. 111 УК РФ) и в ходе предварительного расследования было установлено, что это лицо незадолго до совершения преступления незаконно приобрело огнестрельное оружие, это не может быть доказательством вины человека, так как не относится к данному уголовному делу. Также не могут быть доказательствами сведения, хотя и имеющие отношение к расследуемому делу, но полученные недозволенным способом, например при прослушивании телефонных разговоров, которое

производилось без соответствующего решения суда. Таким образом, доказательствами являются только те сведения, которые отвечают двум предъявляемым законом требованиям – относимости и допустимости.

Относимость – это свойство доказательства, означающее его связь с обстоятельствами, имеющими значение для уголовного дела.

Не допускаются в качестве доказательств сведения, не касающиеся обстоятельств, подлежащих доказыванию.

Допустимость – это свойство доказательств, показывающее, что они были собраны и приобщены к уголовному делу с соблюдением требований закона.

Не допускается использование доказательств, полученных с нарушением закона, например, если при собирании доказательств были нарушены права человека или если оно было произведено неуполномоченным органом (лицом) либо без соответствующего разрешения (согласия). Такие доказательства называются недопустимыми и не имеют юридической силы.

Согласно ст. 75 УПК РФ недопустимыми доказательствами являются

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

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

В случае признания доказательства недопустимым суд должен принять решение об исключении его из совокупности доказательств по делу.

Вопрос 2. Виды доказательств

Часть 2 ст. 74 УПК РФ содержит перечень процессуальных источников, которые могут содержать сведения, являющиеся доказательствами по уголовному делу: показания лиц, вовлеченных в уголовное судопроизводство; вещественные доказательства; заключение эксперта; протоколы следственных и иных процессуальных действий и иные документы. Для каждого из этих источников закон предусматривает определенные правила собирания и приобщения доказательств к материалам уголовного дела. В соответствии с этим перечнем в уголовном судопроизводстве выделяются конкретные виды доказательств.

Показания подозреваемого – это сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе досудебного производства (ст. 76 УПК РФ). При проведении допроса подозреваемого должны соблюдаться требования, изложенные в главе 26 УПК РФ. Допрос подозреваемого должен проводиться по месту производства предварительного расследования. На допросе подозреваемый может сообщить сведения об обстоятельствах совершенного преступления, дать происшедшим событиям свою трактовку, свои

объяснения. Однако не следует забывать, что дача показаний является не обязанностью подозреваемого, а его правом, следовательно, на допросе он без каких-либо неблагоприятных для себя последствий может отказаться давать показания.

Показания обвиняемого – это сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе досудебного производства по уголовному делу или в суде (ч. 1 ст. 77 УПК РФ). Так же, как и подозреваемый, обвиняемый не обязан давать показания, поэтому он не несет никакой ответственности за отказ от дачи показаний, а также за дачу заведомо ложных показаний. В своих показаниях обвиняемый может признать свою вину полностью или частично либо отрицать ее. Показания, в которых обвиняемый отрицает свою вину, доказательственной силы не имеют. Доказательством могут послужить только те показания, в которых лицо признает себя виновным, и то при условии, что эти показания сопровождаются фактами и аргументами, подтверждающими достоверность показаний, свидетельствующими, что это не самооговор. А в основу обвинения признание обвиняемым своей вины в совершении преступления может быть положено только в том случае, если оно подтверждается другими доказательствами, имеющимися в деле (ч. 2 ст. 77 УПК РФ).

Показания потерпевшего – это сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе досудебного производства по уголовному делу или в суде (ч. 1 ст. 78 УПК РФ). Часть 2 ст. 78 УПК РФ уточняет, что потерпевший может быть допрошен о любых обстоятельствах, подлежащих доказыванию при производстве по уголовному делу, в том числе о своих взаимоотношениях с подозреваемым или обвиняемым. При оценке показаний потерпевшего необходимо учитывать, что он является участником со стороны обвинения и, преследуя цель привлечения лица к уголовной ответственности, может искажать сведения или преувеличивать вину лица, совершившего деяние. Для того чтобы свести к минимуму возможность дачи потерпевшим ложных показаний, направленных на оговор другого лица, перед началом допроса потерпевшему объясняются уголовно-правовые последствия таких действий, о чем берется подписка.

Показания свидетеля – это сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе досудебного производства по уголовному делу или в суде (ч. 1 ст. 79 УПК РФ). Так же, как и потерпевший, свидетель может быть допрошен о любых обстоятельствах, относящихся к уголовному делу, в том числе о личности обвиняемого, потерпевшего и своих взаимоотношениях с ними и другими свидетелями (ч. 2 ст. 79 УПК РФ). Наиболее вескими доказательствами являются сведения, сообщенные свидетелем, известные ему непосредственно, например, если он был очевидцем совершенного преступления. Но закон допускает изложение сведений, известных свидетелю со слов других лиц, но в таком случае свидетель обязан указать источник этой информации.

Заключение эксперта – это представленные экспертом в письменном виде содержание исследования и выводы по вопросам, поставленным перед ним лицом, ведущим производство по уголовному делу, или сторонами (ч. 1 ст. 80 УПК РФ). Судебная экспертиза назначается в случаях, когда необходимо применить специальные познания в области искусства, науки, техники или ремесла, для того чтобы исследовать имеющиеся в деле доказательства. Эксперт дает заключение по результатам проведенного им экспертного исследования и указывает свои выводы по тем вопросам, которые были перед ним поставлены. Также в своем заключении эксперт может указать выводы по тем вопросам, которые не были перед ним поставлены, однако по его мнению могут иметь значение для уголовного дела (ч. 2 ст. 204 УПК РФ). Заключение эксперта должно соответствовать требованиям, предъявляемым уголовно-процессуальным законом к его содержанию. Согласно ч. 1 ст. 204 УПК РФ в заключении эксперта должны быть четыре части.

В вводной части заключения указываются:

- дата, время и место производства судебной экспертизы;
- основания производства судебной экспертизы;
- должностное лицо, назначившее судебную экспертизу;
- сведения об экспертном учреждении, а также фамилия, имя и отчество эксперта, его образование, специальность, стаж работы, ученая степень и (или) ученое звание, занимаемая должность;
- сведения о предупреждении эксперта об ответственности за дачу заведомо ложного заключения;
- данные о лицах, присутствовавших при производстве судебной экспертизы;
- вопросы, поставленные перед экспертом.

В описательной части заключения указываются:

- объекты, поступившие на исследование. Описывается их упаковка, материал, пояснительные надписи, сделанные на упаковке или бирке, подписи и оттиск печати.

В исследовательской части заключения указываются:

- объекты исследований и материалы, представленные для производства судебной экспертизы, изъятые из упаковки;
- содержание и результаты исследований с указанием примененных методик.

В заключительной части указываются выводы по поставленным перед экспертом вопросам в их обоснование.

Заключение подписывается экспертом, заверяется печатью экспертного учреждения. Эксперт дает заключение от своего имени и несет за него личную ответственность.

Показания эксперта – это сведения, сообщенные экспертом на допросе, проведенном после получения экспертного заключения в целях его разъяснения или уточнения (ч. 2 ст. 80 УПК РФ). Доказательственное

значение показаний эксперта заключается в разъяснении экспертом терминов или положений своего заключения, что способствует правильному пониманию и оценке экспертного заключения в целом.

Заключение специалиста – это представленное в письменном виде суждение по вопросам, которые были поставлены перед специалистом сторонами (ч. 3 ст. 80 УПК РФ). Специалист дает заключение по вопросам, не требующим проведения судебной экспертизы. Форма и содержание заключения специалиста в УПК не указывается. По нашему мнению оно должно соответствовать заключению эксперта.

Показания специалиста – это сведения, сообщенные им на допросе об обстоятельствах, требующих специальных познаний, а также разъяснения своего мнения.

Вещественные доказательства – это любые предметы и документы, которые могут служить средствами для обнаружения преступления и обстоятельств его совершения.

В соответствии со ст. 81 УПК РФ вещественными доказательствами признаются:

- предметы, которые служили орудиями преступления или сохранили на себе следы преступления;
- предметы, на которые были направлены преступные действия;
- деньги, ценности и иное имущество, полученные в результате совершения преступления;
- иные предметы и документы, которые могут служить средствами для обнаружения преступления и установления обстоятельств уголовного дела.

Указанные предметы и документы признаются вещественными доказательствами и приобщаются к уголовному делу, о чем выносится соответствующее постановление.

Протоколы следственных и судебных действий – это процессуальные документы, в которых фиксируются ход и результаты различных следственных или судебных действий. Согласно требованиям уголовно-процессуального закона каждое следственное действие должно сопровождаться оформлением протокола. Но доказательственное значение будут иметь только те протоколы следственных или судебных действия, которые свидетельствуют о наличии или отсутствии обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела. Например, доказательством невиновности лица будет протокол следственного эксперимента, в ходе которого установлено, что лицо в силу физических недостатков не могло совершить расследуемое преступление. В то же время не будет иметь доказательственного значения протокол осмотра помещения, в котором сказано, что на месте совершения преступления не обнаружено следов пальцев обвиняемого. Факт отсутствия отпечатков не доказывает вину обвиняемого, но и не доказывает его невиновность.

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.

Вопрос 3. Классификация доказательств

Доказательства можно классифицировать по нескольким основаниям.

1. По связи содержания доказательств с предметом доказывания они делятся на: прямые и косвенные.

Прямые – это такие доказательства, которые указывают на существование или отсутствие обстоятельств, являющихся предметом доказывания. Они прямо указывают на событие преступления, на виновность лица и т. д.

Косвенные – это такие доказательства, которые не содержат сведений о событии преступления, вине и других основных обстоятельствах, а лишь указывают на факты, находящиеся с ними в причинной связи. Они могут содержать сведения о нахождении лица в определенном месте или в определенное время, сведения о том, что лицо скрывало следы преступления и т. д.

2. В зависимости от носителя информации доказательства делятся на: первоначальные и производные.

Первоначальные – это такие доказательства, которые получены от первоисточника. Первоначальными доказательствами являются показания свидетелей – очевидцев преступления, подлинники документов.

Производные – это такие доказательства, которые содержат информацию из опосредованного источника. Производными доказательствами являются копии документов, слепки и оттиски, сделанные на месте совершения преступления, показания свидетелей о фактах, которые стали им известны от других людей.

3. По отношению содержания доказательства к обвинению они делятся на обвинительные и оправдательные.

Обвинительные – это такие доказательства, которые подтверждают факт совершения лицом преступления, его вину и наличие отягчающих обстоятельств. Эти доказательства ложатся в основу обвинительного приговора

Оправдательные – это такие доказательства, которые содержат сведения, полностью или частично оправдывающие лицо, подозреваемое или обвиняемое в совершении преступления. Доказательства, свидетельствующие об отсутствии преступления, о невиновности лица и т. п., полностью оправдывают лицо и служат основанием для прекращения уголовного преследования или вынесения оправдательного приговора. Доказательства, смягчающие вину, могут послужить основанием для признания лица заслуживающим снисхождения при вынесении обвинительного приговора.

Тема 5. Меры процессуального принуждения

Вопросы:

1. Понятие и виды мер уголовного-процессуального принуждения.
2. Задержание подозреваемого.
3. Иные меры уголовно-процессуального принуждения.
4. Понятие и виды мер пресечения.
5. Основания и порядок избрания мер пресечения. Отмена или изменение меры пресечения.

Вопрос 1. Понятие и виды мер уголовно-процессуального принуждения.

Уголовное судопроизводство во многом основано на применении мер процессуального принуждения.

Меры уголовно-процессуального принуждения применяются к лицам, которые нарушают требования уголовного или уголовно-процессуального закона либо пытаются воспрепятствовать осуществлению производства по уголовному делу (угрожают следователю, запугивают свидетелей, пытаются уничтожить вещественные доказательства и т. д.). Эти меры применяются государственными органами или должностными лицами, прямо указанными в УПК РФ, с целью оказания внешнего воздействия на поведение людей. Такие меры, направленные на предупреждение или пресечение правонарушений со стороны подозреваемого или обвиняемого, принято называть мерами уголовно-процессуального принуждения.

Под уголовно-процессуальным принуждением понимается – совокупность предусмотренных законом мер принудительного воздействия, призванных обеспечить исполнение участниками процесса своих обязанностей при производстве по уголовному делу.

Признаки мер уголовно-процессуального принуждения: – применяются при наличии условий и оснований, предусмотренных УПК РФ; – реализуются в предусмотренной законом процессуальной форме; – применяются только уполномоченными субъектами. Закон предусматривает исчерпывающий перечень субъектов, уполномоченных принимать решение о применении мер уголовно-процессуального принуждения, а также круг лиц, в отношении которых они могут применяться. Меры уголовно-процессуального принуждения могут применяться только по решению дознавателя, следователя или суда.

В УПК РФ в качестве мер процессуального принуждения предусмотрены:

- задержание подозреваемого (глава 12 УПК РФ);
- меры пресечения, применяемые для предотвращения совершения подозреваемым или обвиняемым действий, направленных на воспрепятствование уголовному судопроизводству (глава 13 УПК РФ);

– иные меры процессуального принуждения, применяемые для обеспечения установленного законом порядка уголовного судопроизводства (глава 14 УПК РФ).

Данные меры принуждения не одинаковы по своему характеру, и их применение преследует различные цели. Поскольку меры процессуального принуждения существенно ограничивают конституционные права и свободы граждан, в законе предусмотрены процессуальные гарантии, обеспечивающие законность и обоснованность их применения:

- меры процессуального принуждения могут применяться по возбужденному уголовному делу;

- правом их применения обладает только определенный круг должностных лиц;

- они могут быть применены только при наличии указанных в законе оснований, под которыми понимаются конкретные обстоятельства, подтверждающие необходимость принудительного воздействия;

- закон строго регламентирует процессуальный порядок применения мер принуждения. Они применяются на основании мотивированного постановления органа расследования или решения суда.

Вопрос 2. Задержание подозреваемого

Задержание подозреваемого – это мера процессуального принуждения, применяемая органом дознания, дознавателем, следователем на срок не более 48 часов с момента фактического задержания лица по подозрению в совершении преступления.

В связи с тем, что задержание подозреваемого существенно ограничивает право на личную неприкосновенность, для его осуществления необходимо наличия указанных в законе оснований и мотивов, а также соблюдение иных процессуальных условий задержания.

Требования, предъявляемые к задержанию подозреваемого.

1. Задержание возможно только в отношении лиц, подозреваемых в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы.

2. Лицо может быть задержано только при наличии оснований, предусмотренных уголовно-процессуальным законом. Основанием задержания являются фактические данные, позволяющие подозревать лицо в совершении преступления:

– если лицо застигнуто при совершении преступления или непосредственно после его совершения;

– если потерпевшие или очевидцы укажут на данное лицо как на совершившее преступление;

– если на самом лице, при нем, на его одежде или в его жилище будут обнаружены явные следы преступления.

При наличии иных данных, дающих основание подозревать лицо в совершении преступления, оно может быть задержано в нескольких случаях:

– если пыталось скрыться; – если не имеет постоянного места жительства; – если не установлена его личность; – если следователем с согласия руководителя следственного органа или дознавателем с согласия прокурора в суд направлено ходатайство об избрании в отношении указанного лица меры пресечения в виде заключения под стражу.

Если при задержании имеются достаточные основания полагать, что лицо скрывает при себе предметы или документы, которые могут иметь значение для уголовного дела, лицо, производившее задержание, может произвести личный обыск подозреваемого без соответствующего постановления. О факте задержания должен быть составлен протокол, причем не позднее трех часов с момента задержания. О произведенном задержании орган дознания, дознаватель или следователь обязан сообщить прокурору в письменном виде в течение 12 ч. с момента задержания. В этот же срок они должны уведомить кого-либо из близких родственников задержанного. В течение 24 ч. задержанный должен быть допрошен. Причем до начала допроса ему должны предоставить свидание с защитником наедине и конфиденциально. Лицо может быть задержано на срок не более 48 ч. с момента фактического задержания, по истечении которого подозреваемый подлежит освобождению, кроме случаев, когда: – в отношении его была избрана мера пресечения в виде заключения под стражу; – суд продлил срок задержания в порядке, установленном п. 3 ч. 7 ст. 108 УПК РФ (на срок не более 72 ч.).

В соответствии с ч. 2 ст. 92 УПК РФ в протоколе задержания подозреваемого должны быть указаны мотивы задержания. Однако закон не говорит о том, что следует понимать под мотивами задержания. Мотивы вообще – это субъективные побуждения совершения того или иного действия. Применительно к задержанию – под мотивами принято понимать опасения, что подозреваемый может скрыться, продолжит совершение преступлений либо может помешать установлению обстоятельств преступления.

Вопрос 3. Иные меры процессуального принуждения

Для обеспечения установленного законом порядка уголовного судопроизводства УПК РФ предусматривает возможность применения к участникам процесса мер уголовно-процессуального принуждения, указанных в главе 14 УПК РФ. В отношении подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля или иных участников могут применяться: 1. обязательство о явке; 2. привод; 3. временное отстранение от должности; 4. наложение ареста на имущество; 5. денежное взыскание.

Обязательство о явке, привод, временное отстранение от должности и наложение ареста на имущество – применяются к подозреваемому, обвиняемому;

Обязательство о явке, привод, и денежное взыскание – к потерпевшему, свидетелю, гражданскому истцу, гражданскому ответчику, эксперту, специалисту, переводчику, понятому.

Обязательство о явке (ст. 112 УПК РФ). Обязательство о явке состоит в письменном обязательстве участника процесса своевременно являться по вызовам дознавателя, следователя или в суд, а в случае перемены места жительства незамедлительно сообщать об этом. Такая мера принуждения может применяться к подозреваемому, обвиняемому, потерпевшему или свидетелю (ч. 1 ст. 112 УПК РФ). Лицу, дающему такое письменное обязательство, обязательно должны быть разъяснены последствия нарушения этого обязательства, о чем делается соответствующая отметка в обязательстве.

Привод (ст. 113 УПК РФ). Привод как мера процессуального принуждения может применяться в том случае, если подозреваемый, обвиняемый, потерпевший или свидетель не явились по вызову без уважительной причины. Привод состоит в принудительном доставлении лица к дознавателю, следователю или в суд. О применении данной меры принуждения дознаватель, следователь или судья выносят постановление, а суд – определение. Привод осуществляется: – органами дознания – по поручению дознавателя или следователя; – судебными приставами-исполнителями – по поручению судьи или суда. Привод не может осуществляться: – в ночное время (т. е. с 22 до 6 ч по местному времени), за исключением случаев не терпящих отлагательства; – в отношении несовершеннолетних в возрасте до 14 лет, беременных женщин, а также больных, которые по состоянию здоровья не могут оставлять место своего пребывания.

Временное, отстранение от должности (ст. 114 УПК РФ). При необходимости временного отстранения от должности подозреваемого или обвиняемого (такая необходимость может возникнуть, если, находясь на этой должности, лицо может чинить препятствия предварительному расследованию уголовного дела, например, оказывать воздействие на своих подчиненных, вызываемых в суд в качестве свидетелей по уголовному делу в отношении указанного лица) следователь с согласия руководителя следственного органа, а также дознаватель с согласия прокурора возбуждает перед судом соответствующее ходатайство. В течение 48 ч. с момента поступления ходатайства судья выносит постановление о временном отстранении обвиняемого от должности или об отказе в этом. Постановление о временном отстранении от должности лица направляется по месту его работы. Временно отстраненный от должности обвиняемый имеет право на ежемесячное пособие в размере 5 минимальных размеров оплаты труда (п. 8 ч. 2 ст. 131 УПК РФ).

Особый порядок применения данной меры принуждения установлен в случаях привлечения в качестве обвиняемого высшего должностного лица субъекта Российской Федерации и предъявления ему обвинения в

совершении тяжкого или особо тяжкого преступления. Согласно ч. 5 ст. 114 УПК РФ в таких случаях Генеральный прокурор РФ направляет Президенту РФ представление о временном отстранении от должности указанного лица. Президент РФ в течение 48 ч. с момента поступления представления принимает решение о временном отстранении лица от должности или об отказе в этом.

Временное отстранение обвиняемого от должности во всех случаях отменяется на основании постановления следователя или дознавателя, когда в применении этой меры отпадает необходимость.

Наложение ареста на имущество (ст. 115 УПК РФ). Наложение ареста на имущество в качестве меры уголовно-процессуального принуждения применяется в отношении подозреваемого или обвиняемого для обеспечения исполнения приговора в части гражданского иска, других имущественных взысканий или возможной конфискации имущества. Решение о наложении ареста на имущество принимается судом по ходатайству следователя с согласия руководителя следственного органа, а также дознавателя с согласия прокурора. Помимо указанных лиц, данная мера принуждения может применяться в отношении любых лиц, привлеченных к участию в уголовном судопроизводстве в качестве гражданского истца. Наложение ареста на имущество состоит в запрете распоряжаться или пользоваться им, а также в изъятии этого имущества и передаче его на хранение. Арест может быть наложен на имущество, если есть достаточные основания полагать, что оно получено в результате преступных действий подозреваемого или обвиняемого. Имущество, на которое наложен арест, может быть изъято либо передано на хранение собственнику или владельцу этого имущества (или иным лицам), которые предупреждаются об ответственности за сохранность имущества, о чем делается соответствующая запись в протоколе. Арест может быть наложен на принадлежащие подозреваемому или обвиняемому денежные средства и иные ценности, находящиеся на счете, во вкладах или на хранении в банках и иных кредитных организациях. В таких случаях арест заключается в полном или частичном прекращении операций с этими денежными средствами или иными ценностями. Руководители банков и иных кредитных организаций обязаны предоставить всю необходимую информацию по запросу суда, а также следователя или дознавателя на основании судебного решения. Арест не может быть наложен на имущество, указанное в Перечне имущества, не подлежащего конфискации, предусмотренном Уголовно-исполнительным кодексом РФ. Наложение ареста на имущество должно быть отменено постановлением или определением органа или должностного лица, в производстве которого находится уголовное дело, когда в применении этой меры отпадает необходимость.

Денежное взыскание (ст. 117 УПК РФ). Денежное взыскание – это мера процессуального принуждения, применяемая к участникам уголовного процесса, не исполняющим своих процессуальных обязанностей, а также в

случае нарушения ими порядка в судебном заседании. Взыскание может быть наложено в установленных законом пределах – до 2 500 рублей. В случаях наложения взыскания на лиц, не обеспечивших надлежащее поведение подозреваемого или обвиняемого при личном поручительстве или присмотре за несовершеннолетним, денежное взыскание может быть наложено в размере до 10 000 рублей (ст. 103 (личное поручительство), 105 (присмотр за несовершеннолетним подозреваемым или обвиняемым) УПК РФ). Денежное взыскание налагается судом в установленном законом порядке: 1) если нарушение было допущено в ходе досудебного производства, то следователь или дознаватель составляет протокол о нарушении и направляют его в районный (городской) суд. Этот протокол должен быть рассмотрен в течение 5 суток с момента его получения в судебном заседании, к участию в котором привлекается лицо, на которое может быть наложено взыскание, и лицо, составившее протокол. По результатам рассмотрения протокола судья выносит постановление о наложении денежного взыскания либо об отказе в его наложении; 2) если соответствующее нарушение было допущено в ходе судебного заседания, то взыскание налагается судом в том судебном заседании, где это нарушение было установлено; о чем выносятся постановление или определение суда. Причем закон допускает применение этой меры процессуального принуждения только к лицам, присутствующим в зале судебного заседания. При наложении денежного взыскания суд вправе отсрочить или рассрочить исполнение постановления на срок до 3 месяцев.

Вопрос 4. Понятие и виды мер пресечения

Институт мер пресечения представляет собой способ обеспечения деятельности правосудия в отношении обвиняемого, а в исключительных случаях - в отношении подозреваемого в совершении преступления. Среди мер уголовно-процессуального принуждения мера пресечения составляет весьма значительную часть. Применение мер пресечения связано с наиболее существенным ограничением прав и свобод определенных участников уголовно-процессуальной деятельности.

Прямое назначение мер пресечения – предупреждение определенного поведения обвиняемых (подозреваемых) с целью создания оптимальных условий для полного, всестороннего и объективного разбирательства по уголовному делу, принятия справедливого решения, обеспечения реализации обязанности виновных понести ответственность, реализация прав и законных интересов граждан, в том числе восстановление прав потерпевших от преступления.

Меры пресечения входят в систему мер уголовно-процессуального принуждения и соответственно обладают всеми их признаками: - принудительность; - превентивность; - факультативность; - временный характер. Меры пресечения – это предусмотренные законом средства процессуального принуждения, состоящие в ограничении конституционных

и иных прав и свобод лица, применяемые уполномоченными государственными органами и должностными лицами в отношении обвиняемого (а в исключительных случаях и подозреваемого) в установленном законом порядке и при наличии достаточных оснований полагать, что он скроется от дознания, предварительного следствия и суда, либо может продолжить заниматься преступной деятельностью, либо может помешать установлению обстоятельств дела путем угроз свидетелям и иным участникам уголовного судопроизводства, путем уничтожения доказательств и т.п., а также для обеспечения исполнения приговора.

Принципы, ограничивающие возможность применения мер пресечения:

1. Меры пресечения могут применяться только после возбуждения уголовного дела.

2. В круг субъектов, которые могут избрать меру пресечения, входят дознаватель, следователь и суд.

3. Для избрания меры пресечения необходимо наличие хотя бы одного из оснований, указанных в ст. 97 УПК РФ.

Меры пресечения применяются к обвиняемому. В исключительных случаях мера пресечения может быть избрана и в отношении подозреваемого. При этом ему должно быть предъявлено обвинение 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. При избрании меры пресечения должны учитываться тяжесть предъявленного обвинения, данные о личности обвиняемого, его возраст, состояние здоровья, семейное положение, род занятий и другие обстоятельства. В УПК РФ предусмотрен исчерпывающий перечень мер пресечения. Их количество позволяет индивидуально подходить к вопросу о применении этих мер с учетом тяжести совершенного преступления, формы вины и личности виновного.

Общими мерами пресечения признают (т.к. могут быть применены в отношении любых обвиняемых (подозреваемых): – подписка о невыезде (ст. 102 УПК РФ); – личное поручительство (ст. 103 УПК РФ); – залог (ст. 106 УПК РФ); – домашний арест (ст. 107 УПК РФ); – заключение под стражу (ст. 108 УПК РФ). Специальные меры пресечения, т. к. применяются только в отношении конкретных лиц: – в отношении военнослужащих – наблюдение командования воинской части (ст. 104 УПК РФ); – в отношении несовершеннолетних – присмотр за несовершеннолетним подозреваемым или обвиняемым (ст. 105 УПК РФ).

Виды мер пресечения.

1. Подписка о невыезде и надлежащем поведении. Подписка о невыезде и надлежащем поведении состоит в письменном обязательстве подозреваемого или обвиняемого: – не покидать постоянное или временное место жительства без разрешения дознавателя, следователя или суда; – в назначенный срок являться по вызовам дознавателя, следователя и в суд; –

иным путем не препятствовать производству по уголовному делу. Подписка о невыезде и надлежащем поведении применяется к лицам, личность которых и обстоятельства совершения преступления свидетельствуют о невысокой вероятности воспрепятствования ими ходу расследования и разбирательства дела в суде. Сущность данной меры пресечения заключается во временном ограничении свободы передвижения обвиняемого (подозреваемого). Обвиняемый (подозреваемый), которому избрана эта мера пресечения, может сохранять обычный уклад жизни, однако он не может без разрешения следователя выезжать за пределы населенного пункта, где он постоянно или преимущественно проживает, и каждый день, отлучаясь, обязан возвращаться к месту жительства. В случае нарушения обязательств, данных в подписке о невыезде и надлежащем поведении, к обвиняемому (подозреваемому) может быть применена более строгая мера пресечения, о чем он письменно предупреждается при отобрании подписки о невыезде.

2. Личное поручительство. Сущность личного поручительства как меры пресечения состоит в том, что заслуживающее доверия лицо дает письменное обязательство, в котором оно ручается за надлежащее поведение подозреваемого или обвиняемого (ст. 103 УПК РФ). 1. Подозреваемый (обвиняемый) не должен покидать постоянное или временное место жительства без разрешения следователя, дознавателя или суда. 2. Должен являться по вызовам указанных субъектов и никаким иным образом не препятствовать производству по уголовному делу. Избрание личного поручительства в качестве меры пресечения допускается по письменному ходатайству одного или нескольких поручителей. Как следует из положений ст. 103 УПК РФ, поручителями могут быть любые лица (родственники, друзья, знакомые и т. д.). Главное, чтобы эти лица заслуживали доверия и имели реальную возможность оказывать благотворное влияние на обвиняемого (подозреваемого). Однако даже при соблюдении указанных условий данная мера пресечения не может применяться без согласия лица, в отношении которого дается поручительство. Лицу, которое выступает в качестве поручителя, обязательно должны быть разъяснены: – сущность подозрения или обвинения; – обязанности поручителя, связанные с выполнением личного поручительства; – ответственность поручителя, которая наступает в случае неисполнения своих обязательств. В этом случае суд может наложить на поручителя денежное взыскание в размере до 10 000 рублей (ч. 4 ст. 103 УПК РФ).

3. Наблюдение командования воинской части

Наблюдение командования воинской части за подозреваемым или обвиняемым состоит в принятии мер, предусмотренных уставами Вооруженных Сил Российской Федерации, для того, чтобы обеспечить надлежащее поведение этого лица. Надлежащим признается такое поведение подозреваемого (обвиняемого), при котором он: – является в срок по вызовам дознавателя, следователя и суда; – не препятствует производству по уголовному делу; – не совершает иных противоправных действий.

Требования, предъявляемые УПК к данной мере пресечения: 1. Применяется только в отношении военнослужащих или граждан, проходящих военные сборы. 2. Применение этой меры допускается лишь с согласия подозреваемого, обвиняемого. Постановление об избрании этой меры пресечения направляется командованию воинской части для разъяснения сущности подозрения или обвинения и обязанностей командования по исполнению данной меры пресечения.

На время действия указанной меры пресечения военнослужащий должен:

- постоянно находиться под присмотром своих начальников;
- он лишается права носить оружие;
- не направляется на работу вне части в одиночном порядке;
- не назначается в караул и другие ответственные наряды.

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

4. Присмотр за несовершеннолетним подозреваемым или обвиняемым

Присмотр за несовершеннолетним подозреваемым (обвиняемым) состоит в обеспечении его надлежащего поведения родителями, опекунами, попечителями или другими заслуживающими доверия лицами, а также должностными лицами специализированного детского учреждения, в котором он находится. Данная мера пресечения может применяться только в том случае, если характер и степень общественной опасности совершенного преступления, а также личность подозреваемого (обвиняемого) и другие обстоятельства указывают на невысокую вероятность совершения этим лицом действий, направленных на противодействие правосудию. Лица, под присмотр которых отдается несовершеннолетний, дают письменное обязательство обеспечивать: – недопущение несовершеннолетним действий, направленных на совершение новых преступлений или на противодействие ходу расследования или рассмотрения уголовного дела; – пребывание несовершеннолетнего по месту жительства; – явку несовершеннолетнего по вызовам дознавателя, следователя или суда.

В случае невыполнения ими принятого на себя обязательства к ним могут быть применены меры взыскания, предусмотренные ч. 4 ст. 103 УПК РФ, т. е. денежное взыскание в размере до 10 000 рублей. При этом несовершеннолетний должен осознавать, что в случае его попытки покинуть место жительства без соответствующего разрешения, а также совершения иных действий, запрещенных ему в связи с действием меры пресечения, ему может быть назначена иная, более строгая, мера пресечения, вплоть до заключения под стражу. При избрании данной меры пресечения выносятся постановления. На практике при избрании такой меры пресечения информация об этом направляется в орган внутренних дел в подразделение по профилактике преступлений несовершеннолетних.

5. Залог – это мера пресечения, которая состоит во внесении денег, ценных бумаг или ценностей на депозитный счет органа, избравшего данную меру пресечения, в целях обеспечения явки подозреваемого, обвиняемого к дознавателю, следователю или в суд, а также предупреждения совершения им новых преступлений. Признаки, характеризующие залог как меру пресечения: 1. Залогодателем, т. е. лицом, вносящим залог, может быть как сам подозреваемый (обвиняемый), так и иное физическое или юридическое лицо. 2. Предметом залога могут быть только деньги, ценные бумаги или ценности. 3. Залог в качестве меры пресечения может быть избран по решению суда дознавателем, следователем, а также самим судом. 4. Принятие залога оформляется протоколом в присутствии подозреваемого (обвиняемого) и залогодателя. Залог вносится на депозит того органа, который вынес решение об избрании залога в качестве меры пресечения. 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. 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 случаях надлежащего поведения подозреваемого (обвиняемого) вплоть до вынесения приговора, а также в случае прекращения уголовного дела залог возвращается залогодателю.

6. *Домашний арест* как мера пресечения применяется в отношении подозреваемых или обвиняемых в совершении преступлений, за которые уголовным законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок более двух лет. В исключительных случаях эта мера может применяться и в отношении лиц, которые подозреваются или обвиняются в совершении менее тяжких преступлений, но при наличии одного из оснований, предусмотренных УПК РФ: – если подозреваемый или обвиняемый не имеет постоянного места жительства на территории РФ; – если не установлена его личность; – если лицо нарушило ранее избранную меру пресечения; – если подозреваемый или обвиняемый скрылся от органов предварительного расследования или от суда.

Применение данной меры пресечения возможно при наличии фактов и обстоятельств, которые с одной стороны, свидетельствуют о необходимости изоляции подозреваемого или обвиняемого, а с другой – препятствуют заключению его под стражу в силу возраста, состояния здоровья, семейного положения и др. Сущность данной меры пресечения заключается: - в ограничении свободы передвижения подозреваемого или обвиняемого, - в запрете общаться с определенными лицами, - получать и отправлять корреспонденцию, - вести переговоры с использованием любых средств связи.

Основное ограничение, связанное с применением данной меры пресечения, заключается в том, что обвиняемый и подозреваемый не вправе

покидать место своего постоянного или временного проживания (квартиру, дом, дачу и т. д.). Ограничения по запрету общаться с определенным кругом лиц, получать и отправлять корреспонденцию, вести переговоры с использованием любых средств связи являются дополнительными. Они могут применяться в отношении лица, которому избрана мера пресечения, а могут и не применяться. Домашний арест может быть применен только по решению суда (ст. 107 УПК). Сложность и обязательность такой процедуры объясняется тем, что домашний арест является самой строгой мерой пресечения после заключения под стражу и его применение не должно повлечь ограничения прав и свобод личности без всяких на то оснований. Строгий характер данной меры пресечения подтверждается тем, что время домашнего ареста засчитывается в срок содержания под стражей (п. 2. ч. 10 ст. 109 УПК РФ).

7. *Заключение под стражу* является самой строгой мерой пресечения и в наибольшей степени ограничивает права и свободы граждан, включая право на свободу и личную неприкосновенность. Заключение под стражу (арест) – это мера пресечения, состоящая в изоляции лица от общества и содержании его в месте содержания под стражей. Требования, предъявляемые законом при избрании данной меры пресечения:

1. Эта мера пресечения может быть избрана только по возбужденному уголовному делу.

2. Применяется только к лицам, которые подозреваются или обвиняются в совершении преступления, за которое уголовным законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше трех лет.

3. В исключительных случаях эта мера пресечения может применяться в случае совершения преступления, за которое предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок до трех лет, при наличии определенных обстоятельств, указанных в ч. 1 ст. 108 УПК РФ:

— если подозреваемый или обвиняемый не имеет постоянного места жительства на территории РФ;

— если не установлена его личность;

— если лицо нарушило ранее избранную меру пресечения;

— если подозреваемый или обвиняемый скрылся от органов предварительного расследования или от суда.

4. Заключение под стражу избирается только тогда, когда все имеющиеся факты свидетельствуют о том, что иные, более мягкие меры пресечения не смогут обеспечить надлежащее поведение обвиняемого (подозреваемого). Такими фактами могут быть: сведения о нарушении ранее избранных мер пресечения, наличие рецидива, отсутствие постоянного места жительства и т. д.

5. Заключение под стражу избирается только по судебному решению. С ходатайством в суд об избрании данной меры пресечения вправе обратиться: следователь с согласия руководителя следственного органа; дознаватель с согласия прокурора.

Решение об избрании данной меры пресечения должно приниматься только в присутствии подозреваемого или обвиняемого. Исключением из общего правила о недопустимости рассмотрения дела в отсутствие обвиняемого являются случаи, когда это лицо объявлено в международный розыск (ч. 5 ст. 108 УПК РФ). Лица, в отношении которых избрана мера пресечения – заключение под стражу, содержатся в следственных изоляторах Федеральной службы исполнения наказаний. Содержание лица под стражей не должно превышать установленного законом срока. Срок содержания под стражей исчисляется с момента объявления лицу постановления о заключении под стражу до направления прокурором уголовного дела с обвинительным заключением в суд.

Первоначально срок содержания может быть продлен судьей районного или военного суда соответствующего уровня до 6 месяцев. В дальнейшем срок может быть продлен до 12 месяцев. В исключительных случаях в отношении лиц, обвиняемых в совершении особо тяжких преступлений, срок содержания под стражей может быть продлен до 18 месяцев. Дальнейшее продление срока не допускается. Если срок содержания под стражей истек, обвиняемый подлежит немедленному освобождению. Так как сроки содержания под стражей исчисляются месяцами и годами, то срок истекает в соответствующее число последнего месяца срока.

Вопрос 5. Основания и порядок избрания мер пресечения. Отмена или изменение меры пресечения.

Основаниями для избрания в отношении подозреваемого или обвиняемого меры пресечения являются данные, свидетельствующие о том, что обвиняемый (подозреваемый) (ст. 97 УПК РФ): - если есть подозрение, что лицо скроется от дознания, предварительного следствия или суда; - может продолжать заниматься преступной деятельностью; - может угрожать свидетелю, иным участникам уголовного судопроизводства, уничтожить доказательства либо иным путем воспрепятствовать производству по уголовному делу; - для обеспечения исполнения приговора или возможной выдачи лица в порядке, предусмотренном ст. 466 УПК РФ («Избрание или применение избранной меры пресечения для обеспечения возможной выдачи лица»).

Мера пресечения в отношении обвиняемого избирается на время предварительного расследования и судебного разбирательства до вступления приговора в законную силу. При продлении срока расследования одновременно с ним продляется и срок действия меры пресечения. И только такая мера пресечения, как заключение под стражу, имеет собственный срок исчисления, который нуждается в самостоятельном продлении.

Мера пресечения избирается в зависимости от тяжести совершенного преступления и личности подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления. В каждом случае избрания меры пресечения следователь, дознаватель или суд выносят мотивированное постановление. В нем должны

быть указаны квалификация деяния, в совершении которого подозревается или обвиняется лицо, а также основания для избрания меры пресечения. В некоторых установленных законом случаях для избрания меры пресечения необходимо получить решение суда. Это касается наиболее строгих мер пресечения, таких как залог, домашний арест и заключение под стражу, так как их применение существенно ограничивает конституционные права и свободы граждан. При необходимости избрания этих мер пресечения следователь согласия руководителя следственного органа или дознаватель с согласия прокурора возбуждают перед судом соответствующее ходатайство. В этом, а также других случаях, когда решение о применении меры пресечения принимает суд, он выносит мотивированное постановление.

Подозреваемому или обвиняемому, в отношении которого была избрана конкретная мера пресечения, должно быть предъявлено соответствующее постановление или определение, а также разъяснено право обжалования этого решения. Копия постановления вручается обвиняемому (подозреваемому), а также его защитнику и законному представителю по их просьбе.

При избрании мер пресечения:

- подписки о невыезде и надлежащем поведении – у обвиняемого (подозреваемого) отбирается письменное обязательство о явке;
- личное поручительство – у поручителя отбирается письменное обязательство;
- наблюдение командования воинской части – исполнение осуществляется командованием воинской части на основании постановления об избрании меры пресечения;
- залог – составляется протокол о принятии залога;
- присмотр за несовершеннолетним подозреваемым (обвиняемым) – у родителей, опекунов, попечителей, должностных лиц специализированного детского учреждения, иных лиц отбирается письменное обязательство;
- домашний арест - применяется к обвиняемому (подозреваемому) на основании постановления или определения суда;
- заключение под стражу - применяется к обвиняемому (подозреваемому) на основании судебного решения (постановление судьи).

Согласно положениям ст. 110 УПК РФ мера пресечения отменяется, когда в ней отпадает необходимость, или изменяется на более строгую или более мягкую, когда изменяются основания для ее избрания. Необходимость в избранной ранее мере пресечения может отпасть, если производство по уголовному делу завершается постановлением оправдательного приговора либо его прекращением. Если в отношении подозреваемого была избрана мера пресечения в виде заключения под стражу, то она должна быть отменена в случае, когда истек срок содержания под стражей, а обвинение лицу предъявлено не было.

Решение об отмене или изменении меры пресечения принимает орган или суд, в производстве которых находится уголовное дело. При этом

следователь, дознаватель или судья выносят постановление, а суд – определение. Решение об отмене или изменении меры пресечения должно быть обоснованным и мотивированным, т. е. оно должно подтверждаться фактическими данными, установленными в ходе производства по уголовному делу. 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. Постановление об отмене или изменении меры пресечения в обязательном порядке объявляется подозреваемому (обвиняемому) и вручается его копия. Одновременно с этим ему разъясняется порядок обжалования данного постановления. Также постановление об отмене или изменении меры пресечения должно быть объявлено поручителям, родителям, опекунам или должностным лицам специализированного детского учреждения, под присмотр которых был передан несовершеннолетний, а также командованию воинской части. Копия этого процессуального акта должна быть без промедления направлена прокурору, осуществляющему надзор за предварительным расследованием.

Тема 6. Возбуждение уголовного дела

Вопросы:

1. Сущность и задачи стадии возбуждения уголовного дела.
2. Порядок возбуждения уголовных дел.
3. Виды и содержание решений в стадии возбуждения уголовного дела.
4. Обстоятельства, исключающие производство по уголовному делу.

Вопрос 1. Сущность и задачи стадии возбуждения уголовного дела.

Возбуждение уголовного дела является самостоятельной первоначальной стадией уголовного процесса, в которой компетентный государственный орган в регламентированном законом порядке, получив информацию о деянии, содержащем признаки преступления, принимает решение о начале производства по уголовному делу.

Обязанность осуществления уголовного преследования, возложенная на прокурора, следователя, орган дознания и дознавателя, выражается, согласно ч. 2 ст. 21 УПК, в принятии ими предусмотренных законом мер по установлению события преступления, изобличению лица или лиц, виновных в совершении преступления. Эта обязанность может быть реализована не иначе, как путем возбуждения уголовного дела, создающего необходимые предпосылки для принятия вышеуказанных мер.

Стадия возбуждения уголовного дела имеет четко выраженные границы, начальный и конечный моменты уголовно-процессуальной деятельности, определяющей ее содержание. Она начинается с момента получения и официальной регистрации органом дознания, следователем, прокурором первичной информации о совершенном или готовящемся

преступлении и завершается с принятием решения о возбуждении уголовного дела либо об отказе в его возбуждении. Содержание этой деятельности сводится к установлению законности повода и наличия достаточности оснований к возбуждению уголовного дела, после чего становится возможным принятие соответствующего решения. Выяснение перечисленных обстоятельств и решение вопроса о возможности или невозможности начала производства по уголовному делу являются задачами рассматриваемой стадии уголовного процесса. Одновременно выясняется возможное наличие обстоятельств, исключающих производство по уголовному делу.

Специфичны круг участников данной стадии и возникающие между ними правоотношения. Так, здесь отсутствуют традиционные для многих последующих стадий участники судопроизводства: подозреваемый, обвиняемый, Подсудимый, их защитник, потерпевший, гражданские истец и ответчик, свидетель и др. Основные правоотношения возникают между следователем, дознавателем, с одной стороны, и прокурором - с другой, а также между указанными должностными лицами и заявителем о преступлении. Специфика процессуальной деятельности в стадии возбуждения уголовного дела выражена в ограниченности задач, пределов и средств доказывания. Устанавливается лишь в общих чертах наличие или отсутствие некоторых признаков состава конкретного преступления как предпосылки перспективности дальнейшей процессуальной деятельности. Это достигается путем производства так называемых проверочных действий, а также очень ограниченного круга следственных действий.

Значение данной стадии состоит в том, что с момента возбуждения уголовного дела возникают основания для производства следственных и иных процессуальных действий, что позволяет обеспечить раскрытие преступлений, изобличение и наказание лиц, их совершивших. Лишь после возбуждения дела создаются наиболее реальные гарантии защиты и охраны прав и законных интересов лиц, вовлекаемых в уголовное судопроизводство. Поэтому правильное и своевременное решение о возбуждении производства по делу во многом предопределяет успешность протекания всех последующих стадий уголовного процесса.

Вопрос 2. Порядок возбуждения уголовных дел.

Повод к возбуждению уголовного дела - это предусмотренный законом источник сведений о совершенном преступлении. Исчерпывающий перечень таких источников содержится в ч. 1 ст. 140 УПК. Рассмотрим каждый повод из данного перечня. Заявление о преступлении, в соответствии со ст. 141 УПК, представляет из себя устное или письменное сообщение физического или юридического лица в правоохранительный орган информации о совершенном или готовящемся преступлении. Письменное заявление должно

быть подписано заявителем. Анонимное заявление не может служить поводом для возбуждения уголовного дела. Устное заявление заносится в протокол соответствующего наименования, который подписывается заявителем и должностным лицом органа дознания, следователем, прокурором, принявшим заявление. Протокол должен содержать данные о заявителе, а также о документах, удостоверяющих личность заявителя. Если устное сообщение о преступлении сделано при производстве следственного действия или в ходе судебного разбирательства по уголовному делу о другом преступлении, то оно заносится, соответственно, в протокол следственного действия или протокол судебного заседания. В случае, когда заявитель не может лично присутствовать при составлении протокола (например, при нахождении в реанимационной палате больницы), то по этому поводу лицом, принявшим заявление, составляется рапорт в порядке, предусмотренном ст. 143 УПК. Заявитель предупреждается об уголовной ответственности за заведомо ложный донос в соответствии со ст. 306 УК, о чем в протоколе делается отметка, которая удостоверяется подписью заявителя.

Явка с повинной. Заявление о явке с повинной - добровольное сообщение лица о совершенном им преступлении (ч. 1 ст. 142 УПК). Оно может быть сделано как в письменном, так и в устном виде. Устное заявление о явке с повинной принимается и заносится в протокол в порядке, который используется для приема обычного заявления о преступлении (ч. 3 ст. 141 УПК). Важнейшим признаком данного повода является добровольность явки лица в правоохранительный орган с соответствующим сообщением в случаях, когда о совершенном преступлении не было известно. Поэтому не может называться явкой с повинной заявление о совершенном преступлении лица, в отношении которого уже осуществлялась деятельность по его изобличению, и данное лицо знало об этом.

Сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из иных источников (п. 3 ч. 1 ст. 140 УПК). В отличие от первых двух безусловно определенных поводов, рассматриваемый повод для возбуждения уголовного дела по существу охватывает все иные, помимо заявления и явки с повинной, возможные источники информации о готовящихся или совершенных преступлениях. Такая информация оформляется должностным лицом правоохранительного органа, получившим ее, путем составления рапорта об обнаружении признаков преступления (ст. 143 УПК). Подобный порядок позволяет незамедлительно придавать статус официального повода для возбуждения уголовного дела информации о преступлении, выявленной непосредственно органом дознания в результате осуществления оперативно-розыскной или административной деятельности, прокурором — в ходе прокурорской проверки.

Четвертый повод введен Федеральным законом от 28.12.2010 N 404-ФЗ - постановление прокурора о направлении соответствующих материалов в орган предварительного расследования для решения вопроса об уголовном преследовании.

В соответствии с ч. 1.1. ст. 140 УПК, поводом для возбуждения уголовного дела о преступлениях, предусмотренных статьями 198 - 199.2 УК РФ, служат только те материалы, которые направлены налоговыми органами в соответствии с законодательством о налогах и сборах для решения вопроса о возбуждении уголовного дела. Данная часть введена Федеральным законом от 06.12.2011 N 407-ФЗ.

Наряду с наличием законного повода к возбуждению уголовного дела необходимы и основание к этому. В соответствии с ч. 2 ст. 140 УПК таким основанием являются достаточные данные, указывающие на признаки преступления, данные могут содержаться в самом заявлении или сообщении о преступлении, в материалах проверки, производимой по ним. При этом не требуются исчерпывающие сведения о всех элементах состава преступления. Необходимы лишь данные, свидетельствующие о наличии самого события преступления.

В силу прямого указания закона ([часть седьмая статьи 141](#)) анонимные заявления не могут служить поводом для возбуждения уголовного дела. Однако данное положение не означает, что анонимные заявления вообще не принимаются во внимание правоохранными органами государства. Всякое такое заявление, содержащее сведения о готовящемся или совершенном преступлении, может и должно быть проверено органом дознания, к компетенции которого относится раскрытие данного преступления, прежде всего - путем проведения соответствующих гласных или негласных оперативно-розыскных мероприятий, по результатам которых вопрос о возбуждении уголовного дела решается по правилам [статьи 143](#) УПК

Вопрос 3. Виды и содержание решений в стадии возбуждения уголовного дела.

По результатам рассмотрения сообщения о преступлении орган дознания, дознаватель, руководитель следственного органа, следователь согласно ст. 145 УПК РФ принимает одно из следующих решений:

- возбудить уголовное дело;
- отказать в возбуждении уголовного дела;
- передать сообщение по подследственности в соотв. со ст. 151 УПК РФ или в суд – по уголовным делам частного обвинения в соотв. со ст.20 УПК РФ.

Возбуждение уголовного дела публичного обвинения. Уголовное дело публичного обвинения может быть возбуждено органом дознания, руководителем следственного органа, следователем или дознавателем. О возбуждении уголовного дела выносится соответствующее постановление, в котором указываются: – дата, время и место вынесения; – сведения о лице, вынесшем постановление; – повод и основание для возбуждения уголовного дела; – квалификация совершенного преступления (т. е. пункт, часть и статья Уголовного Кодекса РФ, содержащие признаки совершенного преступления).

Уголовное дело может быть возбуждено по факту совершения преступления или в отношении конкретного лица. Уголовное дело по факту возбуждается, если сведения о совершенном или готовящемся преступлении не указывают на виновное лицо. Если же такие сведения имеются, то дело возбуждается в отношении конкретного лица. При этом следует учитывать особенности производства по отдельным категориям уголовных дел (разделы XVI и XVII УПК). Копия постановления о возбуждении уголовного дела незамедлительно направляется прокурору. В случае если прокурор признает постановление о возбуждении уголовного дела незаконным или необоснованным, он вправе в срок не позднее 24 часов с момента получения материалов отменить постановление о возбуждении уголовного дела, о чем выносит мотивированное постановление. О принятом решении следователь и дознаватель незамедлительно уведомляют заявителя, а также лицо, в отношении которого возбуждено уголовное дело. Если решение о возбуждении уголовного дела было принято капитаном морского или речного судна, находящегося в дальнем плавании, руководителем удаленной геологоразведочной партии или зимовки, главой дипломатического представительства или консульского учреждения Российской Федерации, то прокурор незамедлительно уведомляется указанными лицами о начале расследования. В данном случае постановление о возбуждении уголовного дела передается прокурору незамедлительно при появлении для этого реальной возможности (ч. 4 ст. 146 УПК РФ).

Передача сообщения по подследственности осуществляется в тех случаях, когда преступление, о котором информируется соответствующее должностное лицо, подследственно иному следователю или органу дознания. Заявления о совершении преступлений частного обвинения направляются мировому судье (п.3 ч. 1 ст. 145 УПК РФ). При передаче сообщения по подследственности или подсудности орган дознания, дознаватель, следователь, руководитель следственного органа принимают меры по сохранению следов преступления (ч. 3 ст. 145 УПК РФ).

Вопрос 4. Обстоятельства, исключающие производство по уголовному делу.

Помимо установления повода и оснований к возбуждению уголовного дела необходимым условием законности такого решения является отсутствие обстоятельств, исключающих производство по уголовному делу. Законодатель называет эти обстоятельства основаниями отказа в возбуждении уголовного дела или прекращения уголовного дела. Перечень таких оснований приведен в ст. 24 УПК.

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

1) отсутствие события преступления, т.е. самого деяния, о котором сообщалось как о преступлении. Например, наличие трупа, даже со следами насильственной смерти, не обязательно связано с убийством. Возможен

несчастный случай, смерть в результате внезапного развития заболевания и т. п.;

2) отсутствие в деянии состава преступления предполагает, что случай, о котором сообщалось как о преступном, имел место в действительности, но не образует признаков состава преступления, наказуемого в уголовном порядке. Например, травмирование пешехода, перебежавшего проезжую часть в неустановленном месте перед близко идущим транспортом при отсутствии у водителя технической возможности предотвращения наезда; наличие состояния необходимой обороны или крайней необходимости; отсутствие признака повторности как обязательного элемента диспозиции нормы статьи Особенной части УК. Согласно ч. 2 ст. 24 УПК к отсутствию состава преступления приравниваются случаи, когда до вступления приговора в законную силу преступность и наказуемость этого деяния были устранены новым уголовным законом;

3) истечение сроков давности уголовного преследования, определяемое на момент принятия решения в соответствии с правилами, установленными ст. 78 УК;

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

Однако смерть одного из соучастников преступления не означает невозможности производства по делу в отношении других соучастников. Дело может быть возбуждено, если это необходимо для реабилитации умершего или возобновления дела в отношении других лиц по новым и вновь открывшимся обстоятельствам (ч. 2, 3 ст. 414 УПК).

5) отсутствие заявления потерпевшего, если уголовное дело может быть возбуждено не иначе как по его заявлению, за исключением случаев, предусмотренных ч. 4 ст. 20 УПК. Речь идет о специфике возбуждения дел частного и частного-публичного обвинения. Само отсутствие заявления со стороны потерпевшего по таким делам образует безусловное основание к отказу в возбуждении дела, если прокурор, а также следователь или дознаватель не сочтут, что преступление совершено в отношении лица, находящегося в зависимом состоянии или по иным причинам не способного самостоятельно воспользоваться принадлежащими ему правами. Кроме того, если деяние, предусмотренное гл. 23 УК «Преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях», причинило вред исключительно коммерческой или иной организации, не являющейся государственным или муниципальным предприятием, и не причинило вреда интересам других организаций, а также интересам граждан, общества или государства, то уголовное дело возбуждается по заявлению руководителя данной организации или с его согласия (ст. 23 УПК).

б) отсутствие согласия суда на возбуждение уголовного дела в отношении отдельных категорий лиц, т. е. лиц, обладающих депутатской неприкосновенностью и должностных лиц, чье привлечение к уголовной

ответственности в соответствии с пп. 1-5, 9, 10 ч. 1 ст. 448 УПК требует согласия суда. Однако если дело возбуждается не в отношении конкретного лица, а по факту совершения преступления, то его расследование производится по общим правилам вплоть до появления процессуальной фигуры подозреваемого или обвиняемого, принадлежащего к соответствующей категории лиц.

Тема 7. Предварительное расследование: понятие и общие условия

Вопросы:

1. Сущность и задачи предварительного расследования.
2. Понятие и формы предварительного расследования
3. Понятие и признаки подследственности
4. Общие условия производства предварительного расследования
5. Органы предварительного следствия.
6. Органы дознания.

Вопрос 1. Сущность и задачи предварительного расследования.

Предварительное расследование — это обязательная, следующая за возбуждением уголовного дела стадия уголовного процесса. Ее начальный момент - принятие дела к производству, однако срок предварительного расследования начинается с момента окончания предшествующей стадии процесса. Предварительное расследование представляет собой деятельность органов дознания и следователя по собиранию, проверке и оценке доказательств о событии преступления, виновности лица, его совершившего, а также о мотивах преступления; об обстоятельствах, влияющих на степень и характер ответственности; о размере причиненного ущерба; об условиях, способствовавших совершению преступления, и др. Указанная деятельность должна проходить в условиях соблюдения законности, охраны прав и интересов участников процесса. Всестороннее, полное и объективное расследование преступления обеспечивает не только правильное применение уголовного закона, но и предотвращает возможность привлечения в качестве обвиняемого лица, не совершавшего преступления. Расследование именуется предварительным потому, что предшествует производству в суде, где проводится судебное следствие. Признать лицо виновным в совершении преступления правомочен только суд (ст. 49 Конституции РФ). При этом суд основывает приговор лишь на тех доказательствах, которые были рассмотрены в судебном заседании. Предварительное расследование - это производимая под надзором прокурора деятельность органов дознания и следователя по собиранию, проверке и оценке доказательств в целях раскрытия преступлений, изобличения виновных, обеспечению законного и обоснованного их привлечения в качестве обвиняемых, принятия мер по пресечению преступлений, выявлению и устранению причин и условий, способствовавших его совершению, а также мер по обеспечению возмещения

ущерба, причиненного преступлением, реабилитации невиновных. Такая характеристика предварительного расследования не дает основания рассматривать его как стадию, производство в которой осуществляется только для суда. В данной стадии дело может получить и окончательное разрешение путем прекращения производства по делу по основаниям, указанным в ст. 212 УПК. Гарантиями законности проведенного расследования служит прокурорский надзор, осуществляемый в уголовном судопроизводстве, и судебный контроль за решениями, принимаемыми органами дознания и следователем в установленных законом случаях.

Задачами предварительного расследования являются: 1) быстрое и полное раскрытие преступлений; изобличение виновных; 2) всестороннее, полное и объективное исследование всех обстоятельств дела; 3) выявление и процессуальное закрепление доказательств для дальнейшего их использования в процессе судебного разбирательства; 4) обеспечение законности и обоснованности привлечения в качестве обвиняемого и недопущение привлечения невиновных к уголовной ответственности; 5) обеспечение участия обвиняемого в производстве по уголовному делу и недопущение дальнейшей преступной деятельности с его стороны; 6) выявление причин и условий, способствовавших совершению преступления, и принятие мер по их устранению; 7) определение размера ущерба, причиненного преступлением, и принятие мер по обеспечению его возмещения. Предварительное расследование имеет большое юридическое значение. Оно состоит в том, что органом расследования собираются материалы о преступлении, о лице, его совершившем и тем самым обеспечивается реализация уголовной ответственности, установленной законом. Проведение предварительного расследования пресекает преступную деятельность лица, привлекаемого в качестве обвиняемого, и способствует предупреждению преступлений со стороны других лиц. Последнее обстоятельство имеет также воспитательное значение.

Вопрос 2. Понятие и формы предварительного расследования

Предварительное расследование – это стадия уголовного процесса, предназначенная для установления обстоятельств преступления и формирования доказательственной базы по уголовному делу.

Предварительное расследование является досудебной стадией уголовного процесса и представляет собой совершение следователем, органом дознания и дознавателем предусмотренных законом процессуальных действий для раскрытия преступления, т. е. установления обстоятельств, подлежащих доказыванию.

Предварительное расследование проводится практически по всем уголовным делам, за исключением дел частного обвинения.

УПК установлены две формы предварительного расследования – предварительное следствие и дознание.

Предварительное следствие – это совокупность совершаемых следователем процессуальных и иных действий, направленных на раскрытие преступления и изобличение лиц, виновных в совершении преступления.

Предварительное следствие также может быть проведено руководителем следственного органа (ч. 2 ст. 39 УПК).

Дознание – это форма предварительного расследования, осуществляемая дознавателем или следователем по уголовному делу, по которому производство предварительного следствия необязательно (п. 8 ст. 5 УПК РФ).

Федеральным законом от 04.03.2013 №23-ФЗ в УПК РФ введена глава 32.1 «Дознание в сокращенной форме».

Дознание в сокращенной форме производится в порядке, установленном главами 32 и 32.1 УПК РФ, на основании ходатайства подозреваемого о производстве по уголовному делу дознания в сокращенной форме и при наличии одновременно следующих условий:

1) уголовное дело возбуждено в отношении конкретного лица по признакам одного или нескольких преступлений, указанных в п.1 ч. 3 ст. 150 УПК РФ; 2) подозреваемый признает свою вину, характер и размер причиненного преступлением вреда, а также не оспаривает правовую оценку деяния, приведенную в постановлении о возбуждении уголовного дела; 3) отсутствуют предусмотренные ст. 226.2 УПК РФ обстоятельства, исключающие производство дознания в сокращенной форме.

Дознание в сокращенной форме должно быть окончено в срок, не превышающий 15 суток со дня вынесения постановления о производстве дознания в сокращенной форме. В этот срок включается время со дня вынесения постановления о производстве дознания в сокращенной форме до дня направления уголовного дела прокурору с обвинительным постановлением. В случаях, предусмотренных ч. 9 ст. 226.7 УПК РФ, срок дознания, может быть продлен прокурором до 20 суток. Постановление о продлении срока дознания в сокращенной форме должно быть представлено прокурору не позднее чем за 24 часа до истечения срока.

Вопрос 3. Понятие и признаки подследственности

Подследственность – это совокупность признаков преступления, по которым определяется, какой орган будет осуществлять предварительное расследование по уголовному делу. При определении органа, который должен осуществлять предварительное расследование по уголовному делу, сопоставляются признаки совершенного преступления и компетенция органов.

УПК РФ предусматривает 4 вида подследственности в зависимости от признаков, характеризующих совершенное преступление.

1. Предметная (родовая) подследственность – определяется квалификацией совершенного преступления по статье Уголовного кодекса РФ (ст. 151 УПК РФ). Предметная подследственность определяет орган

предварительного расследования, к чьей компетенции относится расследование данного дела. Предметный признак подследственности определяется путем прямых указаний закона об отнесении определенной категории уголовных дел к компетенции тех или иных органов предварительного расследования.

2. Территориальная подследственность – определяется в соответствии с правилом о том, что уголовное дело должно расследоваться по месту совершения преступления (ч. 1 ст. 152 УПК РФ). В различных ситуациях место совершения преступления определяется по-разному: – если преступление было начато в одном месте, а окончено в другом, то местом совершения преступления признается место, где преступление было окончено; – если преступление было совершено в разных местах, то местом его совершения признается место, где было совершено большинство из них, или место совершения наиболее тяжких из них.

Определение подследственности по территориальному признаку позволяет осуществлять предварительное расследование в том месте, где было совершено преступление, где проживают участники процесса и могут беспрепятственно принимать участие в процессуальных действиях, а также облегчается контакт с потерпевшим, свидетелями и подследственными. Если большинство участников уголовного судопроизводства по данному уголовному делу проживают на иной территории, то территориальная подследственность может быть изменена исходя из интересов предварительного расследования.

3. Персональная подследственность – определяет орган предварительного расследования исходя из особенностей статуса субъекта, т. е. лица, совершившего преступление. По признаку персональной подследственности определяется орган предварительного расследования уголовных дел, возбужденных в отношении депутатов Государственной Думы, членов Совета Федерации, судей и т. д. Например, персональная подследственность определяет, что расследование уголовных дел о преступлениях, совершенных должностными лицами органов Федеральной службы безопасности или депутатами Государственной Думы, относится к компетенции следователей Следственного комитета при прокуратуре РФ.

4. Подследственность по связи дел содержит правило, согласно которому орган, осуществляющий предварительное расследование, при соединении в одном производстве уголовных дел, подследственных разным органам предварительного расследования, определяется руководителем следственного органа или прокурором с соблюдением иных признаков подследственности.

Вопрос 4. Общие условия производства предварительного расследования

Общие условия производства предварительного расследования представляют собой правила, установленные УПК на основе принципов

уголовного процесса. Эти правила регулируют деятельность органов предварительного расследования, устанавливают наиболее существенные требования. Общие условия предварительного расследования обеспечивают законное, всестороннее и объективное раскрытие преступления в максимально короткий срок с соблюдением прав и свобод личности и гражданина.

Общие условия производства предварительного расследования закрепляются в главе 21 УПК РФ. Место производства предварительного расследования (ст. 152 УПК РФ). По общему правилу предварительное расследование производится по месту совершения деяния, содержащего признаки преступления. Под местом совершения преступления здесь понимается не место происшествия (помещение, дом, учреждение, улица и т. д.), а административно-территориальная единица, на территории которой произошло преступление.

Из правила расследования преступления по месту его совершения есть исключения.

1. Если место совершения преступления неизвестно, то предварительное расследование производится следователем, органом дознания или дознавателем, в районе деятельности которого обнаружены признаки и последствия преступления.

2. Если преступление начато в одном месте, а окончено в другом, то оно расследуется по месту окончания деяния.

3. Если преступления совершены в разных местах, то предварительное следствие или дознание производится по месту совершения большинства преступлений или наиболее тяжкого из них (ч. 3 ст. 152 УПК). Соответствующий орган предварительного расследования определяется решением руководителя следственного органа или прокурора. Каким руководителем следственного органа или прокурором принимается это решение, зависит от сложившейся ситуации.

4. В целях обеспечения полноты, объективности, всесторонности и быстроты предварительного расследования оно может производиться по месту нахождения обвиняемого или большинства свидетелей.

5. Если преступление совершено вне пределов Российской Федерации, уголовное дело расследуется по основаниям, предусмотренным статьей 12 Уголовного кодекса Российской Федерации, или в соответствии со статьей 459 УПК РФ по месту жительства или месту пребывания потерпевшего в Российской Федерации, либо по месту нахождения большинства свидетелей, либо по месту жительства или месту пребывания обвиняемого в Российской Федерации, если потерпевший проживает или пребывает вне пределов Российской Федерации.

Если в ходе предварительного расследования следователь или дознаватель установит, что уголовное дело ему не подследственно, он должен произвести неотложные следственные действия, т. е. действия, которые необходимо выполнить безотлагательно, для того чтобы обнаружить

и зафиксировать следы преступления, которые в противном случае могут безвозвратно исчезнуть. В число неотложных следственных действий входят опросы лиц, обладающих информацией о совершенном преступлении, осмотр места происшествия, задержание подозреваемого и его допрос, освидетельствование и некоторые другие следственные действия, не терпящие отлагательства. После выполнения неотложных следственных действий уголовное дело передается руководителю следственного органа или прокурору для направления по подследственности.

Соединение уголовных дел (ст. 153 УПК РФ). По общему правилу каждое преступление, совершенное тем или иным лицом, подлежит расследованию в отдельном производстве. Однако в некоторых случаях такая индивидуализация может затруднить расследование и повлечь неоправданные затраты на достижение конкретного результата. Поэтому ст. 153 УПК РФ устанавливает правило о соединении нескольких уголовных дел в одно. Уголовные дела могут быть соединены в одно:

- если одно лицо совершило несколько преступлений;
- если несколько лиц совершили одно или несколько преступлений в соучастии;
- если лицо преследуется за заранее не обещанное укрывательство преступления, расследуемого другим делом.

Срок производства по объединенному уголовному делу определяется по уголовному делу, имеющему наиболее длительный срок предварительного расследования. Срок производства по остальным уголовным делам поглощается и поэтому не учитывается (ч. 4 ст. 153 УПК РФ).

Выделение уголовного дела (ст. 154 УПК РФ). Основания выделения уголовного дела:

- в отношении отдельных подозреваемых или обвиняемых по уголовным делам о преступлениях, совершенных в соучастии и приостановленных производством;
- в отношении несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого, привлеченного к уголовной ответственности вместе с совершеннолетними обвиняемыми;
- в отношении иных лиц, подозреваемых или обвиняемых в совершении преступления, не связанного с деяниями, вменяемыми в вину по расследуемому уголовному делу, когда об этом становится известно в ходе предварительного расследования;
- в связи с большим объемом уголовного дела или множественностью его эпизодов;
- отдельных подозреваемых, в отношении которых предварительное расследование производится в порядке, установленном главой 32.1 УПК РФ, если в отношении иных подозреваемых или обвиняемых предварительное расследование производится в общем порядке.

Срок предварительного расследования по уголовному делу, выделенному в отдельное производство, зависит от основания выделения. Если выделяется уголовное дело по новому преступлению или в отношении нового лица, то срок предварительного следствия или дознания исчисляется со дня вынесения соответствующего постановления, т. е. постановления о возбуждении нового уголовного дела. По остальным делам срок предварительного расследования исчисляется с момента возбуждения того уголовного дела, из которого оно выделено в отдельное производство.

Выделение в отдельное производство материалов уголовного дела (ст. 155 УПК РФ). В случае если в ходе предварительного расследования становится известно о совершении преступления, не связанного с расследуемым преступлением, дознаватель или следователь должен вынести постановление о выделении из уголовного дела материалов, содержащих сведения о новом преступлении, и направлении их следователем – руководителем следственного органа, дознавателем – прокурором для принятия решения.

Начало производства предварительного расследования (ст. 156 УПК РФ). В соответствии с ч. 1 ст. 156 УПК РФ предварительное расследование начинается с момента возбуждения уголовного дела. До возбуждения уголовного дела производство следственных и иных процессуальных действий, направленных на раскрытие преступления, является неправомерным, а полученные в результате фактические данные – не имеющими юридического значения. Сравнивая положения ч. 1, 2 ст. 156 УПК РФ, можно сделать вывод, что точнее будет говорить о начале предварительного расследования не с момента возбуждения уголовного дела, а с момента принятия его следователем или дознавателем к своему производству.

Производство неотложных следственных действий (ст. 157 УПК РФ). Неотложные следственные действия – это действия, осуществляемые органом дознания после возбуждения уголовного дела, по которому производство предварительного следствия обязательно, в целях обнаружения и фиксации следов преступления, а также доказательств, требующих незамедлительного закрепления, изъятия и исследования (п. 19 ст. 5 УПК РФ). Неотложные следственные действия производятся органами дознания в соответствии с подследственностью. Срок производства неотложных следственных действий – не более 10 суток со дня возбуждения уголовного дела (ч. 3 ст. 157 УПК). Закон не предусматривает продления этого срока. После производства неотложных следственных действий (не позднее 10 суток со дня возбуждения уголовного дела) орган дознания должен направить уголовное дело руководителю следственного органа.

Обязательность рассмотрения ходатайства (ст. 159 УПК РФ). Ходатайства, заявленные подозреваемым, обвиняемым, его защитником, потерпевшим, его представителем, частным обвинителем, экспертом, а также другими участниками процесса, служат средством отстаивания своих прав и

свобод в уголовном судопроизводстве. Так как целью заявления участниками процесса любого ходатайства является обеспечение всесторонности, объективности и полноты исследования обстоятельств дела, то преимущественное количество ходатайств заявляются, именно, на стадии предварительного расследования. Поэтому ст. 159 УПК РФ устанавливает правило производства предварительного расследования, согласно которому следователь или дознаватель обязан рассматривать каждое заявленное по уголовному делу ходатайство. Особое внимание уделяется ходатайствам участников процесса о проведении каких-либо следственных действий. Часть 2 ст. 159 УПК РФ обязывает следователя или дознавателя удовлетворять данные ходатайства, если обстоятельства, для выяснения которых требуется проведение следственных действий, имеют значение для дела. Оставление ходатайства или необоснованный отказ в его удовлетворении умаляет права участников уголовного процесса и является существенным нарушением уголовно-процессуального закона. Кроме того, обязательность рассмотрения ходатайства предопределена обязанностью следователя, дознавателя принять, все предусмотренные законом меры для всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела, выявить как уличающие, так и оправдывающие обвиняемого, а также отягчающие и смягчающие обстоятельства.

Меры попечения о детях, об иждивенцах подозреваемого или обвиняемого и меры по обеспечению сохранности его имущества (ст. 160 УПК РФ) должны приниматься немедленно после задержания лица или заключения его под стражу. Часть 3 ст. 160 УПК РФ обязывает следователя или дознавателя уведомлять подозреваемого или обвиняемого обо всех принятых им мерах.

Недопустимость разглашения данных предварительного расследования (ст. 161 УПК РФ) обусловлена особенностями досудебного производства. Ведь данными предварительного расследования являются сведения об имеющихся или предполагаемых доказательствах, об установленных обстоятельствах дела, о лице, совершившем преступление, и его соучастниках, а также иные сведения. И разглашение этих данных может помешать успешному розыску лиц, совершивших преступление, или способствовать уничтожению доказательств сообщниками или иными заинтересованными лицами. В конечном итоге преждевременное оглашение данных предварительного расследования может причинить вред полному и объективному исследованию обстоятельств уголовного дела, существенно осложнить решение задач производства по уголовному делу или повлечь за собой нарушение прав и законных интересов граждан. Поэтому следователь или дознаватель обязаны предупреждать участников уголовного судопроизводства о недопустимости разглашения без соответствующего разрешения данных, ставших им известными в ходе предварительного расследования.

Вопрос 5. Органы предварительного следствия.

Следователь. Следователь - должностное лицо, уполномоченное осуществлять предварительное расследование уголовных дел в форме предварительного следствия. Этот участник уголовного судопроизводства отнесен к числу участников со стороны обвинения. Но это не означает, что он во что бы то ни стало должен изобличать лиц, привлекаемых к уголовной ответственности. Закон требует от него, чтобы он, осуществляя доказывание, устанавливал также обстоятельства, смягчающие ответственность обвиняемого, исключаящие преступность и наказуемость его деяния, а также влекущие за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания (ст. 73 и 85 УПК), т.е. способствовал всестороннему, полному и объективному разрешению уголовного дела.

В наши дни следователями могут быть должностные лица, состоящие на в Следственном комитете РФ¹, ОВД, ФСБ и ФСКН. Подследственность уголовных дел определена в ст.151 УПК РФ.

Все следователи пользуются при расследовании преступлений равными процессуальными правами и несут одинаковые процессуальные обязанности независимо от их ведомственной принадлежности. Уже давно у нас в стране обсуждается вопрос о создании единого следственного аппарата, который объединил бы "под одной крышей" всех следователей независимо от их ведомственной принадлежности.

Для решения задач, которые должны решаться в ходе предварительного расследования дел, следователям предоставлены сравнительно широкие процессуальные полномочия (ч. 2 ст. 38 УПК):

возбуждать уголовные дела;

принимать их к своему производству или передавать прокурору для направления по подследственности;

самостоятельно направлять ход расследования, принимать решения о производстве следственных и иных процессуальных действий (кроме случаев, когда необходимо получение судебного решения);

давать органам дознания обязательные для исполнения письменные поручения о производстве отдельных следственных действий, оперативно-розыскных мероприятий, об исполнении постановлений и производстве иных процессуальных действий;

осуществлять иные полномочия, предусмотренные законом.

При производстве предварительного следствия следователь процессуально самостоятелен. Это проявляется не только в том, что он может сам направлять ход расследования, но и в том, что ему дано право при определенных в законе (см. ч. 3 ст. 38 УПК) обстоятельствах не подчиняться указаниям прокурора.

¹ Федеральный закон РФ «О Следственном комитете РФ» от 28.12.2010 г. № 403-ФЗ.

В случаях такого рода следователь передает материалы расследуемого им дела со своими возражениями руководителю следственного органа, который информирует об этом прокурора.

Для решения возложенных на него задач (раскрыть преступление, изобличить виновного, не допустить привлечения в качестве обвиняемого невиновного и др.) следователь наделен значительными властными полномочиями:

по собиранию доказательств (вызов и допрос свидетелей, потерпевших и других лиц, назначение экспертизы, производство обысков, выемок, осмотров, освидетельствований, совершение других предусмотренных законом действий);

по принятию решений, например, о привлечении в качестве обвиняемого, о признании потерпевшим, об окончании предварительного следствия (как правило, следователь составляет обвинительное заключение или прекращает уголовное дело).

Наделенный значительными полномочиями, многие из которых могут осуществляться принудительно, существенно затрагивая личность, ее права и законные интересы, следователь обязан действовать на началах строжайшей законности, уважения личности, гуманности.

Процессуальная самостоятельность следователя выражается и в его праве давать органам дознания письменные указания о производстве оперативно-розыскных и иных действий по конкретному делу, находящемуся в его производстве. Он может в любой момент до истечения срока дознания принять к своему производству дело, по которому обязательно предварительное следствие, но которое возбуждено и расследуется органом дознания.

Постановления следователя, вынесенные в соответствии с законом по находящимся в его производстве делам, обязательны для исполнения всеми учреждениями, предприятиями, организациями, должностными лицами и гражданами.

Руководитель следственного органа – должностное лицо, возглавляющее соответствующее следственное подразделение, а также его заместитель (п.38.1 ст.5 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 проверки сообщения о преступлении или 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, лично рассматривать сообщения о преступлении, участвовать в проверке сообщения о преступлении;

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, лично допрашивать подозреваемого, обвиняемого без принятия уголовного дела к своему производству при рассмотрении вопроса о даче согласия следователю на возбуждение перед судом указанного ходатайства;

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

6) отстранять следователя от дальнейшего производства расследования, если им допущено нарушение требований настоящего Кодекса;

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

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 частью четвертой статьи 221 настоящего Кодекса, решения прокурора, вынесенного в соответствии с пунктом 2 части первой статьи 221 настоящего Кодекса;

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

12) осуществлять иные полномочия, предусмотренные настоящим Кодексом.

Руководитель следственного органа вправе возбудить уголовное дело в порядке, установленном настоящим Кодексом, принять уголовное дело к своему производству и произвести предварительное следствие в полном объеме, обладая при этом полномочиями следователя или руководителя следственной группы, предусмотренными настоящим Кодексом.

Указания руководителя следственного органа по уголовному делу даются в письменном виде и обязательны для исполнения следователем. Указания руководителя следственного органа 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, а также 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 в срок не позднее 5 суток требования прокурора об отмене незаконного или необоснованного постановления следователя и устранении иных нарушений федерального законодательства, допущенных в ходе предварительного следствия, а также письменные возражения следователя на указанные требования и сообщает прокурору об отмене незаконного или необоснованного постановления следователя и устранении допущенных нарушений либо о несогласии с требованиями прокурора.

Предварительное следствие по уголовному делу должно быть закончено в срок, не превышающий 2 месяцев со дня возбуждения уголовного дела.

Срок предварительного следствия может быть продлен до 3 месяцев руководителем соответствующего следственного органа. По уголовному делу, расследование которого представляет особую сложность, срок предварительного следствия может быть продлен руководителем следственного органа по субъекту Российской Федерации и иным приравненным к нему руководителем следственного органа, а также их заместителями до 12 месяцев. Дальнейшее продление срока предварительного следствия может быть произведено только в исключительных случаях Председателем Следственного комитета Российской Федерации, руководителем следственного органа соответствующего федерального органа исполнительной власти (при федеральном органе исполнительной власти) и их заместителями.

В случаях возобновления производства по приостановленному или прекращенному уголовному делу, а также при возвращении уголовного дела для производства дополнительного следствия руководитель следственного органа, в производстве которого находится уголовное дело, вправе устанавливать срок предварительного следствия в пределах одного месяца со дня поступления уголовного дела к следователю. Дальнейшее продление срока предварительного следствия производится на общих основаниях.

Производство предварительного следствия по уголовному делу в случае его сложности или большого объема может быть поручено следственной группой, о чем выносится отдельное постановление или указывается в постановлении о возбуждении уголовного дела.

Решение о производстве предварительного следствия следственной группой, об изменении ее состава принимает руководитель следственного органа. Руководитель следственной группы принимает решения о:

- 1) выделении уголовных дел в отдельное производство в порядке, установленном УПК РФ;
- 2) прекращении уголовного дела полностью или частично;
- 3) приостановлении или возобновлении производства по уголовному делу;

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

5) направлении обвиняемого в медицинскую организацию, оказывающую медицинскую помощь в стационарных условиях, или в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, для производства соответственно судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы, за исключением случаев, предусмотренных УПК РФ;

6) возбуждении перед руководителем следственного органа ходатайства о продлении срока предварительного следствия;

7) возбуждении перед судом ходатайства об избрании меры пресечения, а также о производстве следственных и иных процессуальных действий, предусмотренных частью второй статьи 29 УПК РФ.

Общие правила производства следственных действий

1) производство следственного действия в ночное время не допускается, за исключением случаев, не терпящих отлагательства.

2) при производстве следственных действий недопустимо применение насилия, угроз и иных незаконных мер, а равно создание опасности для жизни и здоровья участвующих в них лиц.

3) следователь, привлекая к участию в следственных действиях участников уголовного судопроизводства, удостоверяется в их личности, разъясняет им права, ответственность, а также порядок производства соответствующего следственного действия. Если в производстве следственного действия участвует потерпевший, свидетель, специалист, эксперт или переводчик, то он также предупреждается об ответственности, предусмотренной статьями 307 и 308 Уголовного кодекса Российской Федерации.

4) при производстве следственных действий могут применяться технические средства и способы обнаружения, фиксации и изъятия следов преступления и вещественных доказательств. Перед началом следственного действия следователь предупреждает лиц, участвующих в следственном действии, о применении технических средств.

5) следователь вправе привлечь к участию в следственном действии должностное лицо органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, о чем делается соответствующая отметка в протоколе.

6) в ходе производства следственного действия ведется протокол в соответствии со статьей 166 УПК РФ.

Тема 8. Дознание

Вопросы:

1. Органы дознания

2. Дознание в сокращенной форме

Вопрос 1 Органы дознания.

Орган дознания. К участникам уголовного судопроизводства такого рода отнесены (ч. 1 ст. 40 УПК): 1) органы внутренних дел, а также иные органы исполнительной власти, наделенные в соответствии с федеральным законом полномочиями по осуществлению оперативно-розыскной деятельности; 2) органы Федеральной службы судебных приставов; 3) командиры воинских частей, соединений, начальники военных учреждений или гарнизонов; 4) органы государственного пожарного надзора федеральной противопожарной службы.

На перечисленные органы дознания возложены следующие процессуальные полномочия: возбуждение уголовных дел; дознание по делам, по которым предварительное следствие необязательно; производство неотложных следственных действий по делам, по которым предварительное следствие обязательно; выполнение письменных поручений следователя об осуществлении оперативно-розыскных мероприятий, а также отдельных следственных действий и исполнении постановлений о задержании, приводе и др.; поддержание по поручению прокурора государственного обвинения в суде.

В ст. 40 УПК, определяющей круг органов дознания и их основные полномочия, названы также: капитаны морских и речных судов, находящихся в дальнем плавании (по уголовным делам о преступлениях, совершенных на таких судах); руководители геологоразведочных партий и зимовок, удаленных от мест расположения названных выше органов дознания (по уголовным делам о преступлениях, совершенных по месту нахождения данных партий и зимовок); главы дипломатических представительств и консульских учреждений Российской Федерации (по уголовным делам о преступлениях, совершенных в пределах территорий соответствующих представительств и учреждений). Эти должностные лица по уголовным делам указанных категорий уполномочены принимать лишь решения о возбуждении уголовных дел и производить по ним неотложные следственные действия, т.е. осуществлять далеко не все действия, которые допускаются при предварительном расследовании в форме дознания. Поэтому их можно было бы называть органами дознания с ограниченной компетенцией.

Осуществляемое в полном объеме дознание является формой предварительного расследования. Его производство основывается на том же законодательстве, что и предварительное следствие. Акты органов дознания, принятые в пределах их компетенции, имеют такое же юридическое значение, как и акты предварительного следствия. Помимо общих с органами предварительного следствия обязанностей на некоторые органы дознания возлагается оперативно-розыскная деятельность. Эта деятельность не является дознанием. Она относится к самостоятельной функции органов

дознания, предусмотренной уголовно-процессуальным и иным законодательством, в частности, упомянутым Законом об оперативно-розыскной деятельности.

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 статьей 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 законом, принять уголовное дело к своему производству и произвести дознание в полном объеме, обладая при этом полномочиями дознавателя, а в случаях, если для расследования уголовного дела была создана группа дознавателей, - полномочиями руководителя этой группы.

При осуществлении полномочий, предусмотренных статьей 40.1 УПК РФ, 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.

Дознаватель - данное должностное лицо уполномочено осуществлять предварительное расследование в форме дознания, а также иные действия, предусмотренные уголовно-процессуальным законом. Дознаватель уполномочен: 1) самостоятельно производить следственные и иные процессуальные действия и принимать процессуальные решения, за исключением случаев, когда в соответствии с настоящим Кодексом на это требуются согласие начальника органа дознания, согласие прокурора и (или)

судебное решение; 2) осуществлять иные полномочия, предусмотренные настоящим Кодексом.

Указания прокурора и начальника органа дознания, данные в соответствии с настоящим Кодексом, обязательны для дознавателя. При этом дознаватель вправе обжаловать указания начальника органа дознания прокурору, а указания прокурора - вышестоящему прокурору. Обжалование данных указаний не приостанавливает их исполнения.

Предварительное расследование в форме дознания производится по уголовным делам, указанным в части третьей статьи 150 УПК РФ.

Дознание производится в течение 30 суток со дня возбуждения уголовного дела. При необходимости этот срок может быть продлен прокурором до 30 суток.

В необходимых случаях, в том числе связанных с производством судебной экспертизы, срок дознания, предусмотренный частью третьей настоящей статьи, может быть продлен прокурорами района, города, приравненным к ним военным прокурором и их заместителями до 6 месяцев.

В исключительных случаях, связанных с исполнением запроса о правовой помощи, направленного в порядке, предусмотренном статьей 453 УПК РФ, срок дознания может быть продлен прокурором субъекта Российской Федерации и приравненным к нему военным прокурором до 12 месяцев.

По окончании дознания дознаватель составляет обвинительный акт, в котором указываются:

- 1) дата и место его составления;
- 2) должность, фамилия, инициалы лица, его составившего;
- 3) данные о лице, привлекаемом к уголовной ответственности;
- 4) место и время совершения преступления, его способы, мотивы, цели, последствия и другие обстоятельства, имеющие значение для данного уголовного дела;
- 5) формулировка обвинения с указанием пункта, части, статьи Уголовного кодекса Российской Федерации;
- 6) перечень доказательств, подтверждающих обвинение, и краткое изложение их содержания, а также перечень доказательств, на которые ссылается сторона защиты, и краткое изложение их содержания;
- 7) обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание;
- 8) данные о потерпевшем, характере и размере причиненного ему вреда;
- 9) список лиц, подлежащих вызову в суд.

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

Потерпевшему или его представителю по его ходатайству могут быть предоставлены для ознакомления обвинительный акт и материалы уголовного дела в том же порядке, который установлен частью второй настоящей статьи для обвиняемого и его защитника.

К обвинительному акту прилагается справка о сроках дознания, об избранных мерах пресечения с указанием времени содержания под стражей и домашнего ареста, о вещественных доказательствах, гражданском иске, принятых мерах по обеспечению исполнения наказания в виде штрафа, по обеспечению гражданского иска и возможной конфискации имущества, процессуальных издержках, а при наличии у обвиняемого, потерпевшего иждивенцев - о принятых мерах по обеспечению их прав. В справке должны быть указаны соответствующие листы уголовного дела.

Обвинительный акт, составленный дознавателем, утверждается начальником органа дознания. Материалы уголовного дела вместе с обвинительным актом направляются прокурору.

Прокурор рассматривает уголовное дело, поступившее с обвинительным актом, и в течение 2 суток принимает по нему одно из следующих решений:

1) об утверждении обвинительного акта и о направлении уголовного дела в суд;

2) о возвращении уголовного дела для производства дополнительного дознания либо пересоставления обвинительного акта в случае его несоответствия требованиям статьи 225 УПК РФ со своими письменными указаниями. При этом прокурор может установить срок для производства дополнительного дознания не более 10 суток, а для пересоставления обвинительного акта - не более 3 суток. Дальнейшее продление срока дознания осуществляется на общих основаниях;

3) о прекращении уголовного дела по основаниям, предусмотренным статьями 24 - 28 УПК РФ;

4) о направлении уголовного дела для производства предварительного следствия.

Вопрос 2. Дознание в сокращённой форме.

Основание и порядок производства дознания в сокращенной форме

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

1) уголовное дело возбуждено в отношении конкретного лица по признакам одного или нескольких преступлений, указанных в п.1 ч.3 ст.150 УПК РФ;

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

3) отсутствуют предусмотренные статьей 226.2 УПК РФ обстоятельства, исключающие производство дознания в сокращенной форме.

Обстоятельства, исключающие производство дознания в сокращенной форме

1) подозреваемый является несовершеннолетним;

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

3) подозреваемый относится к категории лиц, в отношении которых применяется особый порядок уголовного судопроизводства, установленный главой 52 УПК РФ;

4) лицо подозревается в совершении двух и более преступлений, если хотя бы одно из них не относится к преступлениям, указанным в п.1 ч.3 ст.150 УПК РФ;

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

6) потерпевший возражает против производства дознания в сокращенной форме.

Дознание в сокращенной форме должно быть окончено в срок, не превышающий 15 суток со дня вынесения постановления о производстве дознания в сокращенной форме. В этот срок включается время со дня вынесения постановления о производстве дознания в сокращенной форме до дня направления уголовного дела прокурору с обвинительным постановлением.

В случаях, предусмотренных ч.9 ст. 226.7 УПК РФ, срок дознания может быть продлен прокурором до 20 суток.

Тема 9. Следственные действия

Вопросы:

1. Понятие и общие правила производства следственных действий.
2. Основания и порядок привлечения в качестве обвиняемого. Допрос обвиняемого.
3. Виды следственных действий.

Вопрос 1. Понятие и общие правила производства следственных действий.

Следственные действия – это предусмотренные УПК РФ процессуальные действия, направленные на установление фактических обстоятельств, имеющих значение для дела.

Можно выделить следующие признаки следственных действий:

- производство следственных действий осуществляется только органами предварительного расследования;
- целью производства следственных действий является собирание и проверка доказательств;
- при производстве следственных действий в обязательном порядке составляется протокол;
- производство следственных действий обеспечивается принудительной силой государства;

– следственные действия производятся только после возбуждения уголовного дела. Исключение допускается только в случае необходимости безотлагательно произвести осмотр места происшествия.

Основанием для производства следственного действия является необходимость выяснения определенных обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела. В некоторых случаях основание для производства следственного действия должно быть выражено в соответствующей процессуальной форме – постановление следователя, а для производства определенных следственных действий, которые существенно ограничивают конституционные права и свободы граждан, необходимо судебное решение. В круг таких следственных действий входят (ч.2 ст. 29 УПК РФ): – осмотр жилища при отсутствии согласия проживающих в нем лиц; – обыск и выемка в жилище; - выемка заложенной или сданной на хранение в ломбард вещи; – личный обыск, за исключением случаев, предусмотренных ст. 93 УПК РФ; – выемка 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; – наложение ареста на корреспонденцию, ее осмотр и выемка в учреждениях связи; – наложение ареста на имущество, включая денежные средства физических и юридических лиц, находящихся на счетах и во вкладах или на хранении в банках и иных кредитных организациях; – контроль и запись телефонных и иных переговоров; - получение информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами.

Следственные действия производятся следователем или дознавателем. Следователь, в чьем производстве находится уголовное дело, производит следственные действия либо дает письменное поручение о производстве отдельных следственных действий органу дознания. Дознаватель производит следственные действия по делам, относящимся к его компетенции, а также неотложные следственные действия при наличии признаков преступления, по которому обязательным является производство предварительного следствия (ст. 157 УПК РФ).

Производство следственных действий допускается только в дневное время, т. е. с 6 до 22 часов по местному времени. В ночное время допускается производство следственных действий, не терпящих отлагательства. Не терпящими отлагательства признаются ситуации, когда промедление может позволить лицу скрыть следы преступления, уничтожить доказательства и т. д. Невозможность отложить следственное действие до наступления дневного времени определяется в каждом конкретном случае следователем по своему усмотрению.

Лица, привлекаемые к участию в следственных действиях:

– подозреваемый, обвиняемый или потерпевший во всех случаях, когда следственное действие производится по их ходатайству, а также если их участие обусловлено сущностью производимого действия;

– специалист, когда возникает необходимость в использовании специальных знаний или технических средств при производстве следственного действия;

– судебный медицинский эксперт или врач при производстве осмотра трупа или эксгумации;

– переводчик, если кто-либо из участвующих в следственном действии не владеет языком, на котором ведется его производство;

– понятые (не менее двух человек), которые привлекаются для удостоверения факта производства следственного действия, а также содержания, хода и результатов следственного действия. УПК допускает производство следственных действий без участия понятых, если они производятся в труднодоступной местности, при отсутствии надлежащих средств связи, а также в случаях, если производство следственного действия связано с опасностью для жизни или здоровья (ч.3 ст. 170 УПК РФ). В случае производства следственных действий без участия понятых применяются технические средства фиксации. Если их применить невозможно об этом указывается в протоколе.

При производстве остальных следственных действий понятые привлекаются следователем по собственной инициативе либо по ходатайству участников уголовного процесса. Всем лицам, привлекаемым к участию в следственных действиях, должны быть разъяснены их права, ответственность и порядок производства следственного действия.

Способы и средства производства следственных действий

При производстве следственного действия для обнаружения, фиксации или изъятия следов преступления и вещественных доказательств могут применяться технические средства и способы. УПК не указывает и не ограничивает использование любых средств и способов, необходимых в конкретной ситуации.

Форма фиксации хода и результатов следственного действия. Ход следственного действия и его результаты обязательно заносятся в протокол, который оформляется либо по ходу следственного действия, либо непосредственно после его окончания. В нем указываются лица, участвующие в его производстве, место, время проведения, последовательность совершения процессуальных действий, сведения о применяемых технических средствах. Недопущение применения насилия, угроз и иных мер, унижающих честь и достоинства участвующих лиц либо создающих угрозу для их жизни или здоровья.

Вопрос 2. Основания и порядок привлечения в качестве обвиняемого.

Закон не содержит определения привлечения в качестве обвиняемого. В теории уголовного процесса данный вопрос относится к числу спорных и освещается различно.

Так, по мнению одних авторов привлечение в качестве обвиняемого "...включает в себя три элемента: 1) вынесение мотивированного постановления; 2) предъявление обвинения; 3) допрос обвиняемого" (Советский уголовный процесс / Под ред. Н.С. Алексеева, В.З. Лукашевича. Л., 1989. С. 253; Уголовный процесс: Учебник для вузов / Отв. ред. А.В. Гриненко. М.: Норма, 2004. С. 234). А.И. Трусов утверждает, что "привлечение в качестве обвиняемого включает четыре группы действий: 1. Вынесение постановления о привлечении в качестве обвиняемого; 2. Предъявление обвинения; 3. Разъяснение и обеспечение обвиняемому его прав; 4. Допрос обвиняемого" (Уголовный процесс: Учебник для студентов юридических вузов и факультетов. М.: Зерцало; ТЕИС, 1996. С. 209). Есть и иные представления о привлечении в качестве обвиняемого (см., например, Уголовный процесс: Учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности "Юриспруденция" / Под ред. В.П. Божьева. 3-е изд., испр. и доп. М.: Спарк, 2002. С. 363 - 367).

Согласно ч. 1 ст. 171 УПК РФ следователь выносит постановление о привлечении данного лица в качестве обвиняемого при наличии достаточных доказательств, дающих основания для обвинения лица в совершении преступления.

Такая формулировка недостаточно определена; на вопрос о том, с какой степенью достоверности должна быть доказана виновность лица на момент вынесения постановления, о котором идет речь, действующий закон не отвечает (не отвечал на него и УПК РСФСР 1960 г.). В уголовно-процессуальной литературе на этот счет господствующее место занимает следующее положение: привлечение в качестве обвиняемого законно и обоснованно тогда, когда тот, в чьем производстве находится данное уголовное дело в стадии предварительного расследования, оценив в совокупности как обвинительные, так и оправдательные доказательства по своему внутреннему убеждению, руководствуясь законом и совестью (ст. 17 УПК РФ), к моменту предъявления обвинения могут быть недостаточно ясны: оттенки психического отношения обвиняемого к инкриминируемому деянию, иначе говоря, умысел или неосторожность, мотив и цель (если они не являются обязательным признаком состава преступления), размер ущерба, причиненного преступлением, особенно если это обстоятельство не влияет на уголовно-правовую квалификацию содеянного, а также обстоятельства, способствовавшие совершению преступления.

Привлечение определенного лица в качестве обвиняемого условно влечет официальную констатацию факта, что преступление раскрыто. Однако, поскольку никто не может быть признан виновным до судебного приговора, такая констатация носит условный характер и имеет чисто ведомственное значение определенного рубежа, символизирующего несомненный успех в оперативно-следственной деятельности органов уголовного преследования.

В следственной практике сформировалась тенденция, согласно которой предъявление обвинения откладывается до полного завершения расследования, тогда как основания для привлечения лица в качестве обвиняемого уже установлены. Недопустимо при наличии оснований для предъявления лицу обвинения, не вынося соответствующего постановления, производить по делу следственные действия с участием его в качестве свидетеля (Постановление Пленума ВС РФ от 14.02.2000 N 7).

Согласно ст. 171 УПК РФ (ч. 2 - 4) в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого должны быть указаны: - дата и место его составления; - кем составлено постановление; - фамилия, имя и отчество лица, привлекаемого в качестве обвиняемого, число, месяц, год и место его рождения; - описание преступления с указанием времени, места его совершения, а также иных обстоятельств, подлежащих доказыванию в соответствии со ст. 73 УПК РФ; - пункт, часть, статья УК РФ, предусматривающие ответственность за данное преступление; - решение о привлечении лица в качестве обвиняемого по расследуемому уголовному делу.

При обвинении лица в совершении нескольких преступлений, предусмотренных разными пунктами, частями, статьями УК РФ, в постановлении о привлечении его в качестве обвиняемого должно быть указано, какие деяния вменяются ему по каждой из этих норм уголовного закона. При привлечении по одному уголовному делу в качестве обвиняемых нескольких лиц постановление о привлечении в качестве обвиняемого выносится в отношении каждого из них. Несоблюдение данного требования относится к числу существенных нарушений уголовно-процессуального закона, стесняющих право обвиняемого на защиту².

Согласно ст. 172 УПК РФ обвинение должно быть предъявлено лицу не позднее 3-х суток со дня вынесения постановления о привлечении его в качестве обвиняемого в присутствии защитника, если он участвует в уголовном деле. Следователь извещает обвиняемого о дне предъявления обвинения и одновременно разъясняет ему право самостоятельно пригласить защитника либо ходатайствовать об обеспечении участия защитника следователем. Обвиняемый, содержащийся под стражей, извещается о дне предъявления обвинения через администрацию места содержания под стражей. Обвиняемый, находящийся на свободе, извещается о дне предъявления обвинения повесткой в порядке, установленном ст. 188 УПК РФ. Рассматриваемая норма сформулирована исходя из подп. "b" п. 3 ст. 6 Конвенции о защите прав человека 1950 г., согласно которому обвиняемый в совершении уголовного преступления должен иметь "достаточное время и возможности для подготовки своей защиты".

Следователь, удостоверившись в личности обвиняемого, объявляет ему и его защитнику, если он участвует в уголовном деле, постановление о

² Бюллетень Верховного Суда РФ. 1997. № 10. С. 9 - 11.

привлечении данного лица в качестве обвиняемого. При этом следователь разъясняет обвиняемому существо предъявленного обвинения, а также его права, что удостоверяется подписями обвиняемого, его защитника и следователя. В случае неявки обвиняемого или его защитника в назначенный следователем срок, а также в случае, когда место нахождения обвиняемого не установлено, обвинение предъявляется в день фактической явки обвиняемого или в день его привода при условии обеспечения следователем участия защитника. В случае отказа обвиняемого подписать постановление следователь делает в нем соответствующую запись. Следователь вручает обвиняемому и его защитнику копию постановления о привлечении данного лица в качестве обвиняемого, а еще одну копию данного документа направляет прокурору.

Допрос обвиняемого. Согласно ст. 173 УПК РФ следователь обязан допросить обвиняемого немедленно после предъявления ему обвинения, обеспечив в соответствии с п. 9 ч. 4 ст. 47 УПК РФ предварительное конфиденциальное свидание с защитником. Правило о немедленном допросе обвиняемого направлено на то, чтобы обвиняемый, а также его защитник могли безотлагательно объявить об оправдывающих его обстоятельствах и предъявить соответствующие доказательства. Дача показаний есть право, а не обязанность обвиняемого. В этой связи следует расценить как ошибочное мнение о том, будто правило о немедленном допросе обвиняемого преследует цель не дать ему собраться с мыслями и выбрать основанную на ложных показаниях линию защиты. Невозможность немедленного допроса после предъявления обвинения в связи с внезапным заболеванием обвиняемого и другими обстоятельствами оговаривается в протоколе допроса или в отдельном протоколе. Возможен некоторый перерыв после предъявления обвинения, если об этом просит обвиняемый с целью точнее вспомнить некоторые обстоятельства, определить позицию относительно обвинения или отдельных его моментов и т.д. Во время этого перерыва он не покидает места допроса.

Допрос в ночное время не допускается, потому что лишение сна можно использовать как изощренную пытку с целью принудить обвиняемого к признанию. Если допрос не закончен до 22 часов, то по общему правилу делается перерыв до утра. Если промедление в получении показаний обвиняемого может привести к утрате доказательств, помешать задержанию соучастников, отысканию похищенного и в других не терпящих отлагательства случаях допрос может производиться и в ночное время. При производстве допроса в ночное время необходимо указать в протоколе, почему он признается не терпящим отлагательства.

В начале допроса следователь выясняет у обвиняемого, признает ли он себя виновным, желает ли дать показания по существу предъявленного обвинения и на каком языке (ч. 2 ст. 173 УПК РФ), в случае отказа обвиняемого от дачи показаний следователь делает соответствующую запись в протоколе его допроса. Допрос проводится в порядке, установленном УПК

РФ, с учетом процессуальных и криминалистических особенностей, вытекающих из положения допрашиваемого.

По общему правилу местом допроса обвиняемого служит кабинет следователя.

По месту нахождения обвиняемого он допрашивается лишь при исключительных обстоятельствах, лишающих его возможности прибыть к следователю, например, болезнь обвиняемого, при условии что эта болезнь, однако, вообще не препятствует производству следственного действия, не способна навредить больному, что подтверждается врачебным разрешением на официальное общение с пациентом³.

Чтобы обвиняемые по данному делу не могли общаться друг с другом и договариваться относительно своих показаний, следователь должен вызывать их на допрос в разное время, а в отношении заключенных под стражу - дать указание администрации следственного изолятора о раздельном содержании.

Конституционные и международно-правовые правила допроса обвиняемого:

1). Никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников (ч. 1 ст. 51 Конституции РФ).

2) Обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность (ч. 2 ст. 14 УПК РФ).

3) Каждый имеет право при рассмотрении предъявленного ему уголовного обвинения не быть принуждаемым к даче показаний против себя самого или к признанию себя виновным (п. "g" ч. 3 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах 1966 г.).

4) допрос обвиняемого в принципе возможен лишь при его строго добровольном согласии дать показания по существу дела.

Нарушение указанных правил ведет к тому, что показания обвиняемого признаются судом полученными с нарушением закона и не могут являться доказательствами.

Повторный допрос обвиняемого по тому же обвинению в случае его отказа от дачи показаний на первом допросе может проводиться только по просьбе самого обвиняемого (ч. 4 ст. 173 УПК РФ).

При согласии обвиняемого дать показания он должен быть предупрежден о том, что его показания могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, в том числе при его последующем отказе от этих показаний, за исключением случаев, когда такие показания в силу закона относятся к недопустимым доказательствам.

Допрос не может длиться непрерывно более 4 часов. Продолжение допроса допускается после перерыва не менее чем на 1 час для отдыха и принятия пищи, причем общая продолжительность допроса в течение дня не

³ В УПК РСФСР 1923 г. (ст. 132) содержалось следующее правило: "В тех случаях, когда обвиняемый лишен возможности явиться к следователю по болезни, следователь может отправиться для допроса в место нахождения обвиняемого".

должна превышать 8 часов. При наличии медицинских показаний продолжительность допроса устанавливается на основании заключения врача. Допрос несовершеннолетнего обвиняемого не может продолжаться без перерыва более 2 часов, а в общей сложности более 4 часов в день.

Каждый обвиняемый в совершении преступления имеет право пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента предъявления обвинения (ч. 2 ст. 48 Конституции РФ). Допрос обвиняемого в отсутствие адвоката, с которым данный обвиняемый заключил соглашение о защите его по данному уголовному делу, лишает полученные показания доказательственного значения, поскольку следственное действие считается произведенным с нарушением уголовно-процессуального закона, и поэтому использование его результатов при осуществлении правосудия не допускается согласно ч. 2 ст. 50 Конституции РФ⁴. В тех случаях, когда в уголовном деле защитник не участвует и об этом не сделана запись в протоколе допроса в качестве обвиняемого, к материалам дела прилагается письменное заявление обвиняемого об отказе от защитника⁵ (Постановление Пленума ВС РФ от 05.03.2004 N 1).

Обвиняемому запрещается задавать наводящие вопросы. В остальном следователь свободен при выборе тактики допроса. Во время допроса обвиняемый вправе пользоваться документами и записями. Применение во время допроса технических средств фиксации показаний налагает на следвателя обязанность объявить об этом допрашиваемому до начала аудио, видеозаписи и т.д.

При допросе обвиняемого недопустимо ни причинение вреда, ни создание угрозы его причинения.

На всех уровнях международного и национального нормотворчества постулируется, что:

- никто не должен подвергаться пыткам или жестоким, бесчеловечным или унижающим его достоинство обращению и наказанию (ст. 5 Всеобщей декларации прав человека 1948 г.);

- все лица, лишённые свободы, имеют право на гуманное обращение и уважение достоинства, присущего человеческой личности (ст. 10 Международного пакта о гражданских и политических правах 1966 г.);

- достоинство личности охраняется государством. Ничто не может быть основанием для его умаления (ст. 21 Конституции РФ).

Эти положения определяют такую процедуру и криминалистическую тактику допроса обвиняемого, а также нравственную и психологическую атмосферу следственного действия, когда полностью исключаются не только прямое насилие, пытка и шантаж, но и:

- любой психологический нажим на обвиняемого со стороны допрашивающего;

⁴ Бюллетень Верховного Суда РФ. 2002. №12. С. 10.

⁵ Постановление Пленума ВС РФ от 05.03.2004. №1.

- любая демонстрация уверенности в виновности обвиняемого, отношение к нему как к преступнику, невнимательность к оправдательным доводам и тем более презрение, высокомерие, нравоучение, гнев;

- любая ложь и обман, иначе говоря, умышленное введение в заблуждение относительно каких-то обстоятельств (доказанности обвинения, смягчающих вину обстоятельств и др.);

- любая сделка с обвиняемым, когда следователь в обмен на признание виновности обещает свидания, смягчение ответственности, изменение меры пресечения и т.д.

При каждом допросе обвиняемого следователь, дознаватель составляют протокол с соблюдением общих требований, предъявляемых к протоколу допроса ст. 190 УПК РФ.

В протоколе первого допроса указываются данные о личности обвиняемого: - фамилия, имя и отчество; - дата и место рождения; - гражданство; - образование; - семейное положение, состав его семьи; - место работы или учебы, род занятий или должность; - место жительства; - наличие судимости; - иные сведения, имеющие значение для уголовного дела. В протоколах следующих допросов данные о личности обвиняемого, если они не изменились, можно ограничить указанием его фамилии, имени и отчества.

В следственную практику вошли главным образом две методики протоколирования допроса обвиняемого. Одна предполагает запись показаний по ходу допроса, другая - по его окончании, на основании черновых заметок, звукозаписи или стенограммы. Выбор этих методик зависит от продолжительности следственного действия, сложности предмета показаний, позиции обвиняемого и других особенностей дела и конкретной психологической ситуации. Сложные, длительные и психологически напряженные допросы сразу по нескольким эпизодам преступной деятельности, с предъявлением обвиняемому изобличающих вещественных и документальных доказательств обычно протоколируются таким образом, что каждая относительно обособленная часть показаний полностью оформляется в рамках единого протокола допроса, лишь затем следственное действие продолжается. Таким образом, обвиняемый удостоверяет своей подписью каждый фрагмент протокола, состоящий из вопроса и ответа на него. Это позволяет избежать таких ситуаций, когда по результатам допроса в целом обвиняемый, будучи изобличенным, замыкается в себе, отказывается от прежних показаний и от подписания протокола, а результаты следственного действия, таким образом, идут насмарку.

Перед изложением показаний обвиняемого в протоколе допроса записывается ответ обвиняемого на вопрос, признает ли он себя виновным.

Отдельные особенности оформления показаний обвиняемого:

а) дополнения и поправки, внесенные в него по ходатайству самого обвиняемого или его защитника, если таковой присутствовал при допросе;

б) удостоверительные надписи о том, что протокол прочитан, как и кем (обвиняемым лично или следователем);

в) подписи, которые расставляются всеми лицами, принимавшими участие или присутствовавшими при допросе, в конце протокола (подпись следователя ставится последней), а сам обвиняемый и переводчик в обязательном порядке расписываются еще и на каждой странице протокола и под разъяснением процессуального положения (прав и обязанностей) каждого, а также об ответственности в вводной части протокола⁶.

При допросе можно разрешить собственноручную запись обвиняемым своих показаний, которая допускается только по его личной просьбе и только после дачи устных показаний, иначе говоря, по окончании допроса как диалога между следователем и обвиняемым. Однако, если следователь находит собственноручную запись показаний неудовлетворительной, он может возобновить допрос и поставить дополнительные вопросы, которые, так же как и ответы на них, подлежат занесению в протокол. В случае ходатайства обвиняемого о собственноручной записи ответов на эти дополнительные вопросы ему также не может быть отказано в этом.

Вопрос 3. Виды следственных действий.

Виды следственных действий: – осмотр (ст. 176-178 УПК РФ); – эксгумация (ст. 178 УПК РФ); – освидетельствование (ст. 179 УПК РФ); – следственный эксперимент (ст. 181 УПК РФ); – обыск (ст. 182 УПК РФ); – выемка (ст. 183 УПК РФ); – наложение ареста на почтово-телеграфные отправления (ст. 185 УПК РФ); – контроль и запись переговоров (ст. 186 УПК РФ); – допрос (ст. 187-189 УПК РФ); – очная ставка (ст. 192 УПК РФ); – опознание (ст. 193 УПК РФ); – проверка показаний на месте (ст. 194 УПК РФ); – производство судебной экспертизы (ст. 195-196 УПК РФ); – получение образцов для сравнительного исследования (ст. 202 УПК РФ); – получение информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами (ст. 186.1 УПК РФ; введена ФЗ от 01.07.2010 №143-ФЗ).

Следственный осмотр – это следственное действие, которое состоит в непосредственном исследовании территориальных или материальных объектов, связанных с расследуемым делом, с целью обнаружения и фиксации доказательств.

Виды следственного осмотра: – осмотр места происшествия, – осмотр местности; – осмотр жилища; – осмотр помещения; – осмотр предметов и

⁶ В Определении Судебной коллегии по уголовным делам ВС РФ от 14.05.1997 (БВС РФ. 1997. №11) было, например, указано, что отсутствие в протоколе допроса подписи

документов; – осмотр трупа; – осмотр почтово-телеграфной корреспонденции.

Осмотр позволяет выявить следы и предметы, указывающие на личность преступника, представить обстановку совершения преступления, что способствует выдвижению версий. Осмотр может быть не только самостоятельным следственным действием, но и составной частью другого следственного действия, например, осмотр документов, обнаруженных во время обыска. При проведении осмотра составляется соответствующий протокол. Эксгумация – это следственное действие, которое состоит в извлечении трупа из места захоронения. Эксгумация производится для установления наличия трупа в месте захоронения, предъявления его для опознания либо производства судебной экспертизы. При необходимости эксгумации следователь выносит соответствующее постановление и уведомляет об этом близких родственников или родственников покойного. В случае если последние возражают против эксгумации, разрешение на ее проведение выдается судом. Расходы, связанные с эксгумацией и последующим захоронением трупа, родственникам покойного возмещаются за счет средств федерального бюджета.

Освидетельствование – это следственное действие, которое заключается в осмотре человека с целью обнаружения на его теле следов преступления или иных примет. Освидетельствованию могут подвергаться подозреваемый, обвиняемый, потерпевший и свидетель. Задачи освидетельствования: – обнаружение особых примет (родинки, татуировки, шрамы и т. п.); – обнаружение следов преступления (пятен крови, следов ожогов и т. п.); – обнаружение телесных повреждений; – выявление состояния опьянения или иных признаков, имеющих значение для уголовного дела. Освидетельствование производится следователем. При необходимости следователь привлекает к участию в производстве освидетельствования врача или другого специалиста. При производстве освидетельствования составляется протокол. Если освидетельствование лица сопровождается его обнажением, то оно должно проводиться лицом того же пола либо врачом. Фотографирование, видеозапись и кино съемка в этих случаях допускаются только с согласия освидетельствуемого.

Следственный эксперимент – это следственное действие, суть которого состоит в воспроизведении обстановки или иных обстоятельств совершения преступления в условиях, максимально приближенных к расследуемому событию. Максимальное приближение достигается проведением эксперимента в том же месте, в то время года и в то время суток, когда совершилось исследуемое событие. Для достижения целей следственного эксперимента необходимо приближать к действительности все условия: погоду и освещение, возраст, телосложение и одежду участвующих лиц, обстановку в помещении и т. д. Не допускается производство следственного эксперимента, если он создает опасность для здоровья участвующих в нем лиц.

Обыск – это следственное действие, которое заключается в обследовании граждан, помещений или территорий с целью найти объекты, имеющие значение для дела. Основанием для производства обыска является наличие достаточных данных полагать, что в каком-нибудь месте или у какого-либо лица могут находиться орудия преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела, а также обыск может производиться в целях обнаружения разыскиваемых лиц и трупов. Обыск производится на основании постановления следователя. Обыск в жилище производится на основании судебного решения.

Разновидностью обыска является личный обыск. Это обследование тела человека, его одежды и ручной клади. Личный обыск может быть произведен без соответствующего постановления при задержании или заключении его под стражу, а также при наличии достаточных оснований полагать, что лицо, находящееся в помещении или ином месте, в котором производится обыск, скрывает при себе предметы или документы, которые могут иметь значение для уголовного дела. Личный обыск может производиться только лицом одного пола с обыскиваемым и в присутствии понятых и специалистов того же пола.

Выемка – это изъятие определенных предметов и документов, имеющих значение для уголовного дела. Выемка проводится тогда, когда следователю точно известно местонахождение предметов, подлежащих изъятию. Если эти предметы по какой-либо причине отсутствуют или укрываются, вместо выемки может быть произведен обыск.

Основания для производства выемки.

1. Выемка предметов и документов, содержащих государственную или иную охраняемую федеральным законом тайну, предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах граждан в банках и иных кредитных организациях, а также вещей, заложенных или сданных на хранение в ломбард, производится на основании судебного решения.

3. В остальных случаях основанием для производства выемки является постановление следователя.

До начала выемки следователь предлагает выдать предметы и документы, подлежащие изъятию, а в случае отказа производит выемку принудительно. В ходе выемки оформляется протокол и опись изъятых предметов с указанием их количества, мера, веса и индивидуальных признаков.

Наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотр и выемка – это следственное действие, суть которого заключается в задержании всей корреспонденции лица, запрете передачи входящих отправлений адресату, их осмотре и выемке тех отправок, которые могут иметь значение для дела. Осмотр, выемка и снятие копий с задержанных почтово-телеграфных отправок производятся следователем в соответствующем учреждении связи с участием понятых из числа работников данного учреждения.

Контроль и запись переговоров – это следственное действие, которое производится, при наличии достаточных оснований полагать, что телефонные и иные переговоры подозреваемого, обвиняемого или других лиц могут содержать сведения имеющие значение для уголовного дела.

Порядок производства данного следственного действия:

1. Контроль и запись переговоров допускаются только при производстве по уголовным делам о преступлениях средней тяжести, тяжких и особо тяжких преступлениях. Исключением являются случаи, когда контроль и запись переговоров осуществляются по письменному заявлению потерпевшего, свидетеля или иных лиц при наличии угрозы совершения насилия, вымогательства или иных преступлений.

2. Данное следственное действие допускается только в отношении лиц, которые могут располагать сведениями о преступлении или иными данными.

3. Производится только на основании судебного решения.

4. Производство контроля и записи переговоров ограничено сроком. Оно не может длиться более 6 месяцев.

5. Следователь должен предпринять все меры для того, чтобы исключить возможность прослушивания и тиражирования фонограммы посторонними лицами.

Допрос – это следственное действие, направленное на выявление сведений, известных лицу, и получение такого доказательства как показания.

Порядок производства данного следственного действия.

1. Местом проведения допроса является место производства предварительного следствия, и лишь в исключительных случаях, если возникла в этом необходимость, следователь вправе провести допрос в месте нахождения допрашиваемого.

2. На допрос может быть вызван определенный круг участников уголовного процесса: подозреваемый (ст. 76 УПК РФ), обвиняемый (ст. 77 УПК РФ), потерпевший (ст. 78 УПК РФ) и свидетель (ст. 79 УПК РФ). В случае если следователю необходимы разъяснения по поводу заключения эксперта, то следователь по своей инициативе либо по ходатайству участников уголовного процесса может допросить эксперта (ст. 205 УПК РФ).

3. Продолжительность допроса не может быть более 8 ч в день. Причем непрерывно допрос может длиться не более 4 ч, после чего допрашиваемому должен быть предоставлен перерыв не менее чем на один час для отдыха и принятия пищи. Продолжение допроса допускается только после перерыва.

4. Допрос несовершеннолетних подозреваемых или обвиняемых должен проводиться в присутствии адвоката и законных представителей. Обязательное присутствие педагога или психолога требуется при допросе несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого, не достигшего 16-ти лет, а также при допросе потерпевшего или свидетеля, не достигшего возраста 14 лет.

Свидетель, потерпевший вызываются на допрос повесткой, которая

обязывает лицо явиться в назначенный срок либо заранее уведомить следователя о причинах неявки. Повестка вручается под расписку, либо передается с помощью средств связи. Лицо, не достигшее возраста шестнадцати лет, вызывается на допрос через его законных представителей либо через администрацию по месту его работы или учебы. Военнослужащий вызывается на допрос через командование воинской части.

Очная ставка – это следственное действие, направленное на устранение существенных противоречий в показаниях лиц, ранее допрошенных в ходе предварительного расследования. Цель данного следственного действия – допросить двух лиц в присутствии друг друга и выяснить причины существенных противоречий в их показаниях. Условия производства очной ставки:

- 1) очная ставка производится между лицами, которые ранее были допрошены и в показаниях которых содержатся существенные противоречия;
- 2) производство очной ставки допускается между любыми лицами, ранее допрошенными, независимо от их статуса в уголовном процессе (например, между обвиняемым и потерпевшим, подозреваемым и свидетелем, потерпевшим и свидетелем и т. д.);
- 3) если хотя бы один из участников очной ставки не достиг возраста 14 лет, обязательным является присутствие педагога;
- 4) весь ход очной ставки заносится в протокол;
- 5) допускается участие в очной ставке адвоката любого из участников.

Предъявление для опознания – это следственное действие, которое состоит в предъявлении какого-либо лица или предмета опознающему для сравнения с ранее наблюдаемым объектом. Цель данного следственного действия – установить тождество или отличие предъявленного лица (предмета) с тем лицом (предметом), которое было увидено ранее.

Условия производства предъявления для опознания:

- 1) для опознания лицо или предмет предъявляют свидетелю, потерпевшему, подозреваемому или обвиняемому;
- 2) в качестве объекта опознания могут быть люди, животные, строения, предметы, документы. Для опознания может быть предъявлен и труп;
- 3) не может проводиться повторное опознание лица или предмета тем же опознающим и по тем же признакам;
- 4) предмет предъявляется для опознания в группе однородных предметов в количестве не менее трех;
- 5) в случае необходимости опознания лица оно предъявляется для опознания вместе с другими лицами, по возможности внешне сходными с ним. Общее число лиц, предъявляемых для опознания, должно быть не менее трех. При невозможности предъявления лица опознание может быть проведено по его фотографии, предъявляемой одновременно с фотографиями других лиц, внешне сходных с опознаваемым лицом. Количество фотографий должно быть не менее трех;

б) в целях обеспечения безопасности опознающего опознание лица может быть проведено в условиях, исключающих визуальное наблюдение опознающего опознаваемым;

7) по окончании опознания составляется протокол, в котором указываются условия, результаты опознания и по возможности дословно излагаются объяснения опознающего.

Проверка показаний на месте – это следственное действие, направленное на подтверждение или опровержение сведений, сообщенных лицом ранее на допросе путем воспроизведения событий и демонстрации действий на месте их совершения. Проверка показаний на месте заключается в том, что ранее допрошенное лицо воспроизводит на месте обстановку и обстоятельства исследуемого события, указывает на предметы, документы, следы, имеющие значение для уголовного дела, демонстрирует определенные действия.

Цель данного следственного действия:

- подтвердить или опровергнуть сведения, вызывающие сомнения;
- установить новые обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела;
- обнаружить предметы, о существовании которых упоминалось на допросе;
- восполнить пробелы и устранить неясности в показаниях лица.

Для участия в проверке показаний привлекаются только те лица, которые были ранее допрошены. Это может быть подозреваемый, обвиняемый, свидетель или потерпевший.

В ходе производства проверки показаний на месте не допускается:

- какое-либо постороннее вмешательство в ход проверки;
- наводящие вопросы;
- одновременная проверка на месте показаний нескольких лиц.

Производство судебной экспертизы – это следственное действие, представляющее собой исследование экспертом указанных следователем объектов.

Судебная экспертиза производится государственными судебными экспертами и иными экспертами из числа лиц, обладающих специальными знаниями.

Наиболее распространенными являются криминалистические экспертизы (дактилоскопическая, баллистическая, почерковедческая), судебно-медицинские, судебно-психиатрические экспертизы. Судебная экспертиза назначается в случаях, когда необходимо применить специальные познания в области искусства, науки, техники или ремесла, для того чтобы исследовать имеющиеся в деле доказательства. Однако в некоторых случаях производство судебной экспертизы является обязательным.

Обязательное производство судебной экспертизы необходимо, если надо установить (ст. 196 УПК РФ):

- причины смерти;

- характер и степень вреда, причиненного здоровью;
- психическое или физическое состояние подозреваемого, обвиняемого, когда возникает сомнение в его вменяемости или способности самостоятельно защищать свои права и законные интересы в уголовном судопроизводстве;

- психическое или физическое состояние потерпевшего, когда возникает сомнение в его способности правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела, и давать показания;
- возраст подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, когда это имеет значение для уголовного дела, а документы, подтверждающие его возраст, отсутствуют или вызывают сомнение.

Права подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля при назначении и производстве судебной экспертизы:

1. При назначении и производстве судебной экспертизы подозреваемый, обвиняемый, его защитник вправе:

- знакомиться с постановлением о назначении судебной экспертизы;
- заявлять отвод эксперту или ходатайствовать о производстве судебной экспертизы в другом экспертном учреждении;
- ходатайствовать о внесении в постановление о назначении судебной экспертизы дополнительных вопросов эксперту;
- ходатайствовать о привлечении в качестве экспертов указанных ими лиц либо о производстве судебной экспертизы в конкретном экспертном учреждении;
- присутствовать с разрешения следователя при производстве судебной экспертизы, давать объяснения эксперту;
- знакомиться с заключением эксперта или сообщением о невозможности дать заключение, а также с протоколом допроса эксперта.

Потерпевший вправе:

- знакомиться с постановлением о назначении судебной экспертизы;
- заявлять отвод эксперту или ходатайствовать о производстве судебной экспертизы в другом экспертном учреждении;
- знакомиться с заключением эксперта.

Свидетель, в отношении которого производилась судебная экспертиза, вправе знакомиться с заключением эксперта.

Порядок производства судебной экспертизы

1. Назначение и проведение судебной экспертизы возможно только по возбужденному уголовному делу.

2. Основанием для производства экспертизы является постановление следователя;

3. В случаях, когда для производства экспертизы требуется поместить лицо в медицинский или психиатрический стационар, необходимо получить судебное решение.

4. При назначении экспертизы должны быть сформулированы вопросы, на которые эксперт должен ответить.

5. Экспертиза проводится только после того, как будут собраны объекты исследования.

6. В случаях особой сложности разрешаемых вопросов может быть назначена комиссионная или комплексная экспертиза. Комиссионная судебная экспертиза производится несколькими экспертами одной специальности. Комплексная судебная экспертиза – это экспертиза, в которой участвуют эксперты разных специальностей.

7. Судебная экспертиза производится либо в добровольном, либо, принудительном порядке.

8. Заключение эксперта включает:

- дату, время и место производства судебной экспертизы;
- основания производства судебной экспертизы;
- должностное лицо, назначившее судебную экспертизу;
- сведения об экспертном учреждении, а также фамилия, имя и отчество эксперта, его образование, специальность, стаж работы, ученая степень и (или) ученое звание, занимаемая должность;
- сведения о предупреждении эксперта об ответственности за дачу заведомо ложного заключения;
- вопросы, поставленные перед экспертом;
- объекты исследований и материалы, представленные для производства судебной экспертизы;
- данные о лицах, присутствовавших при производстве судебной экспертизы;
- содержание и результаты исследований с указанием примененных методик;
- выводы по поставленным перед экспертом вопросам и их обоснование.

Если заключение эксперта недостаточно ясно или полно отвечает на поставленные вопросы, а также если возникли новые вопросы, может быть назначена дополнительная судебная экспертиза, производство которой поручается тому же или другому эксперту. В случаях возникновения сомнений в обоснованности заключения эксперта или наличия противоречий в его выводах может быть назначена повторная экспертиза по тем же вопросам, производство которой поручается другому эксперту.

Получение образцов для сравнительного исследования – это следственное действие, которое заключается в получении образцов почерка или иных образцов для предоставления их эксперту.

Требования, предъявляемые к данному следственному действию:

1. Данное следственное действие производится по постановлению следователя.
2. Образцы могут изыматься у подозреваемого, обвиняемого, а также у свидетеля или потерпевшего при необходимости проверить, не оставляли ли эти лица следов в определенном месте или на вещественном доказательстве.

3. Получение образцов производится только с целью передать их эксперту для идентификации.

4. При получении образцов для сравнительного исследования не должны применяться методы, опасные для жизни и здоровья человека или унижающие его честь и достоинство.

5. Образцами для сравнительного исследования являются объекты, отображающие свойства или особенности человека, животного, трупа, предмета, материала или вещества, а также другие образцы, необходимые эксперту для проведения исследований и дачи заключения. Образцами для сравнительного исследования могут быть, например, отпечатки пальцев, образцы крови, образцы биологических выделений человека.

6. В случаях, если получение образцов требует специальных познаний, приглашается специалист.

7. Если данное следственное действие связано с обнажением человека, то получение образцов производится лицом того же пола.

8. Факт получения образцов и все необходимые сведения заносятся в протокол.

Тема 10. Участие сотрудника органов внутренних дел Российской Федерации в судебном разбирательстве

Вопросы:

1. Судебное разбирательство: общая характеристика.
2. Права и обязанности свидетеля.

Вопрос 1. Судебное разбирательство: общая характеристика.

Уголовное судопроизводство согласно ч. 1 ст. 6 УПК РФ имеет своим назначением защиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений, а также защиту личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения ее прав и свобод. Хотя защита личности от незаконного привлечения к уголовной ответственности может быть произведена и вне рамок производства в суде, все же основные уголовно-процессуальные правоотношения протекают именно на судебных стадиях.

Термин «судебное разбирательство» означает, что такая деятельность осуществляется именно посредством правосудия.

Судебное разбирательство в суде первой инстанции — это регламентированная законом деятельность суда по исследованию доказательств, содержащихся в материалах уголовного дела и дополнительно представленных в суд сторонами, в результате чего суд принимает решение о невиновности лица и вынесении оправдательного приговора или постановления о прекращении уголовного дела либо о виновности лица и вынесении обвинительного приговора с назначением наказания или без его назначения.

Сущность судебного разбирательства в суде первой инстанции состоит в том, что на данной стадии разрешается правоотношение, которое возникло в результате совершения лицом преступления, т.е. виновно совершенного общественно опасного деяния, запрещенного УК РФ под угрозой наказания.

Судебное разбирательство в суде первой инстанции обладает рядом характерных признаков.

1. Судебное разбирательство в суде первой инстанции — центральная стадия во всем уголовном процессе. Все остальные стадии являются либо подготовительными по отношению к ней, либо проверочными.

2. Только в результате рассмотрения и разрешения уголовного дела в суде первой инстанции лицо может быть признано виновным в совершении преступления и подвергнуто наказанию. Никакими иными действиями и решениями вопрос о виновности лица не предрешается.

3. На данной стадии происходит наиболее полная реализация принципов уголовного судопроизводства, обеспечиваются права и законные интересы лиц, вовлеченных в производство по уголовному делу. При этом суд не только надлежащим образом осуществляет свою деятельность, но и проверяет, соблюдались ли права и интересы лиц на предыдущих стадиях уголовного судопроизводства.

Значение стадии судебного разбирательства в суде первой инстанции состоит в том, что она представляет собой центральную стадию уголовного судопроизводства, в ходе которой осуществляется правосудие и наиболее полно обеспечиваются права всех лиц, вовлеченных в производство по уголовному делу.

Общие условия судебного разбирательства

Судебное разбирательство, как и все уголовное судопроизводство, представляет собой деятельность, строго регламентированную законом. В УПК РФ детально прописана процедура рассмотрения и разрешения уголовных дел, закреплены права и обязанности участвующих в ней лиц. Наряду с этим в УПК РФ выделена гл. 35, в которой закреплены правила, относящиеся ко всему производству в суде первой инстанции и именуемые общими условиями судебного разбирательства.

Общие условия судебного разбирательства — это закрепленные в законе универсальные правила, которые регламентируют наиболее важные вопросы деятельности суда и иных участников процесса, возникающие при производстве по уголовному делу в суде первой инстанции.

Содержание данных правил позволяет сделать вывод о том, что они по своей правовой природе неоднородны. Одни правила конкретизируют содержание принципов уголовного судопроизводства применительно к стадии судебного разбирательства в суде первой инстанции, другие — закрепляют особенности процессуальных статусов тех либо иных участников уголовного судопроизводства. Ряд общих условий судебного разбирательства

позволяют создать эффективную процедуру судебного разбирательства и обеспечить ее универсальность.

В связи с этим все общие условия судебного разбирательства могут быть классифицированы на три группы: 1) общие условия судебного разбирательства, непосредственно вытекающие из содержания принципов уголовного судопроизводства; 2) общие условия, конкретизирующие статусы участников уголовного судопроизводства применительно к стадии судебного разбирательства в суде первой инстанции; 3) общие условия, закрепляющие процедурные вопросы судебного рассмотрения и разрешения уголовного дела.

К *первой* группе относятся следующие общие условия судебного разбирательства.

Непосредственность и устность (ст. 240 УПК РФ)¹. В судебном разбирательстве все доказательства подлежат непосредственному исследованию независимо от того, насколько полно это было сделано на стадии предварительного расследования. Суд заслушивает показания подсудимого, потерпевшего, эксперта, осматривает вещественные доказательства, оглашает протоколы и иные документы, содержащиеся в материалах уголовного дела, а также производит другие судебные действия, направленные на исследование доказательств. При этом свидетель и потерпевший могут быть допрошены с использованием систем видеоконференц-связи.

Приговор суда может быть основан лишь на тех доказательствах, которые были исследованы в судебном заседании.

Оглашение показаний, данных при производстве предварительного расследования, возможно лишь в исключительных случаях, прямо предусмотренных законом (ст. 276 и 281 УПК РФ).

Непосредственное исследование доказательств суд не производит: при применении особого порядка принятия судебного решения в случае согласия обвиняемого с предъявленным обвинением; при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве. В этих случаях суд исследует доказательства по материалам уголовного дела.

Гласность (ст. 241 УПК РФ). По общему правилу уголовные дела рассматриваются в открытых судебных заседаниях. В зале судебного заседания разрешается присутствовать любым лицам, достигшим 16-летнего возраста. Лицо меньшего возраста, если оно не является участником уголовного судопроизводства, допускается в зал судебного заседания с разрешения председательствующего.

Присутствующие лица вправе вести аудиозапись и письменную запись. С разрешения председательствующего допускается фотографирование, а также видеозапись или киносъемка.

Закрытое судебное разбирательство на основании определения или постановления суда допускается в случаях, предусмотренных ч. 2 ст. 241 УПК РФ (разбирательство уголовного дела может привести к разглашению

государственной или иной охраняемой федеральным законом тайны; рассматриваются уголовные дела о преступлениях, совершенных лицами, не достигшими возраста 16 лет; рассматриваются уголовные дела о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности; этого требуют интересы обеспечения безопасности участников судебного разбирательства, их близких родственников, родственников или близких лиц).

По общему правилу приговор суда провозглашается в открытом судебном заседании. Но в случае рассмотрения уголовного дела в закрытом судебном заседании или в случае рассмотрения уголовного дела о преступлениях в сфере экономической деятельности на основании определения или постановления суда могут оглашаться только вводная и резолютивная части приговора.

Неизменность состава суда (ст. 242 УПК РФ). Уголовное дело рассматривается одним и тем же судьей или одним и тем же составом суда. Если кто-либо из судей выбыл, то он заменяется другим судьей, после чего судебное разбирательство начинается сначала.

Равенство прав сторон (ст. 244 УПК РФ)². В судебном заседании стороны обвинения и защиты пользуются равными правами на заявление отводов и ходатайств, представление доказательств, участие в их исследовании, выступление в судебных прениях, представление суду письменных формулировок по вопросам, подлежащим разрешению при постановлении приговора, а также на рассмотрение иных вопросов.

Вторая группа общих условий судебного разбирательства представляет собой следующие правовые положения.

Председательствующий (ст. 243 УПК РФ). В соответствии с п. 26 ст. 5 УПК РФ председательствующим является судья, который руководит судебным заседанием при коллегиальном рассмотрении уголовного дела, а также судья, рассматривающий уголовное дело единолично.

Основные задачи, стоящие перед председательствующим, — руководство судебным заседанием, принятие мер по обеспечению состязательности и равноправия сторон. При этом председательствующий обеспечивает соблюдение распорядка судебного заседания, разъясняет участникам права и обязанности, порядок их осуществления, а также знакомит с регламентом судебного заседания.

В случаях коллегиального рассмотрения уголовного дела председательствующий не обладает какими-либо преимуществами по отношению к иным судьям. При разрешении вопросов путем голосования председательствующий голосует последним.

Секретарь судебного заседания (ст. 245 УПК РФ). Основная обязанность данного лица — ведение судебного протокола. Секретарь судебного заседания должен полно и правильно излагать в протоколе действия и решения суда, а также действия участников судебного разбирательства. Секретарь судебного заседания проверяет явку вызванных в

суд лиц, а также по поручению председательствующего осуществляет другие предусмотренные законом действия.

Участие обвинителя (ст. 246 УПК РФ). В судебном разбирательстве участие обвинителя является обязательным. Государственный обвинитель участвует в судебном разбирательстве уголовных дел публичного, частно-публичного обвинения, а также при разбирательстве уголовного дела частного обвинения, если оно было возбуждено следователем либо с согласия прокурора дознавателем.

Государственный обвинитель представляет доказательства, участвует в их исследовании, излагает суду свое мнение по существу обвинения, а также по другим вопросам, высказывает суду предложения о применении уголовного закона и назначении наказания. Если государственный обвинитель придет к убеждению, что доказательства не подтверждают предъявленное подсудимому обвинение, то он отказывается от обвинения и излагает суду мотивы отказа. Это влечет за собой прекращение уголовного дела или полное либо частичное прекращение уголовного преследования.

По уголовным делам частного обвинения в судебном разбирательстве обвинение поддерживает потерпевший, который приобретает статус частного обвинителя.

Участие подсудимого (ст. 247 УПК РФ). По общему правилу участие подсудимого в судебном разбирательстве обязательно. При неявке подсудимого рассмотрение уголовного дела откладывается. Суд вправе подвергнуть подсудимого, не явившегося без уважительных причин, приводу, а также применить меру пресечения или изменить ее на более строгую.

Судебное разбирательство в отсутствие подсудимого может быть допущено в случаях, когда: по уголовному делу о преступлении небольшой или средней тяжести подсудимый заявил ходатайство о рассмотрении данного уголовного дела в его отсутствие; при судебном разбирательстве по уголовным делам о тяжких или особо тяжких преступлениях подсудимый находится за пределами территории России и (или) уклоняется от явки в суд.

Участие защитника (ст. 248 УПК РФ). В судебном заседании защитник участвует в исследовании доказательств, заявляет ходатайства, излагает суду свое мнение по существу обвинения и его доказанности, об обстоятельствах, смягчающих наказание подсудимому или оправдывающих его, о мере наказания, а также по другим возникающим вопросам.

Если защитник не явился, а его замена невозможна, то судебное заседание откладывается. В случае замены защитника суд предоставляет новому защитнику время для ознакомления с материалами уголовного дела и подготовки к участию в процессе. Замена защитника не влечет повторения всех действий, однако по его ходатайству суд может повторить допросы свидетелей, потерпевших, экспертов либо иные судебные действия.

Участие потерпевшего (ст. 249 УПК РФ). По общему правилу судебное разбирательство происходит при участии потерпевшего, его законного представителя. При неявке потерпевшего суд рассматривает

уголовное дело в его отсутствие. Если явка потерпевшего признана судом обязательной, то рассмотрение уголовного дела откладывается, а при неявке без уважительных причин потерпевший может быть подвергнут приводу.

Участие гражданского истца или гражданского ответчика (ст. 250 УПК РФ). В судебном разбирательстве участвуют гражданский истец, гражданский ответчик, а также их представители.

Суд вправе рассмотреть гражданский иск в отсутствие гражданского истца, если: об этом ходатайствует сам гражданский истец или его представитель; гражданский иск поддерживает прокурор; подсудимый полностью согласен с предъявленным гражданским иском. В остальных случаях при неявке гражданского истца или его представителя суд вправе оставить гражданский иск без рассмотрения. При этом за гражданским истцом остается право предъявить иск в порядке гражданского судопроизводства.

Участие специалиста (ст. 251 УПК РФ). Специалист участвует в судебном разбирательстве для содействия в обнаружении, закреплении и изъятии предметов и документов (если суд удовлетворит ходатайство стороны о собирании новых доказательств), применении технических средств и исследовании материалов уголовного дела, для постановки вопросов эксперту, а также для разъяснения сторонам и суду вопросов, входящих в его профессиональную компетенцию (ч. 1 ст. 58 УПК РФ).

Третью группу общих условий судебного разбирательства составляют следующие правила.

Пределы судебного разбирательства (ст. 252 УПК РФ). Судебное разбирательство проводится только в отношении обвиняемого и лишь по тому обвинению, которое было ему предъявлено. Изменение обвинения в судебном разбирательстве допускается, если этим не ухудшается положение подсудимого и не нарушается его право на защиту.

Отложение и приостановление судебного разбирательства (ст. 253 УПК РФ). Отложение судебного разбирательства происходит при невозможности дальнейшего производства ввиду неявки в судебное заседание кого-либо из вызванных лиц или в связи с необходимостью истребования новых доказательств, о чем суд выносит определение или постановление. Судебное разбирательство откладывается на определенный срок.

Приостановление судебного разбирательства происходит в случаях, когда подсудимый скрылся, заболел психическим расстройством или иной тяжелой болезнью, что исключает возможность его явки. При этом суд выносит определение или постановление о приостановлении судебного разбирательства соответственно до розыска подсудимого или его выздоровления.

Прекращение уголовного дела в судебном заседании (ст. 254 УПК РФ). В судебном заседании суд, не постановляя приговор, прекращает уголовное дело, если: во время судебного разбирательства будут

установлены обстоятельства, исключющие дальнейшее производство по уголовному делу; обвинитель отказался от обвинения; имело место примирение сторон или деятельное раскаяние.

Решение вопроса о мере пресечения (ст. 255 УПК РФ). В ходе судебного разбирательства суд вправе при наличии оснований избрать, изменить или отменить меру пресечения в отношении подсудимого. Мера пресечения может быть изменена как на более мягкую, так и на более строгую.

Порядок вынесения определения, постановления (ст. 256 УПК РФ). По вопросам, разрешаемым во время судебного заседания, суд выносит определения (при коллегиальном рассмотрении уголовного дела) или постановления (если уголовное дело рассматривается судом в составе одного судьи). Определения, постановления подлежат оглашению в судебном заседании сразу же после их вынесения.

Регламент судебного заседания (ст. 257 УПК РФ).

Данный регламент представляет собой общие правила, которыми руководствуются все участники судебного разбирательства, а также присутствующие в зале судебного заседания лица.

При появлении судей все присутствующие встают. Участники судебного разбирательства обращаются к суду, дают показания и делают заявления стоя. Отступление от этого правила может быть допущено лишь с разрешения председательствующего. Участники судебного разбирательства, а также иные лица обращаются к суду со словами «Уважаемый суд», а к судье — «Ваша честь».

Обязанность обеспечения порядка судебного заседания возложена на судебного пристава, который выполняет распоряжения председательствующего. Требования судебного пристава для лиц, присутствующих в зале судебного заседания, обязательны.

Меры воздействия за нарушение порядка в судебном заседании (ст. 258 УПК РФ). В случаях нарушения порядка в судебном заседании, неподчинения распоряжениям председательствующего или судебного пристава лицо либо предупреждается о недопустимости такого поведения, либо удаляется из зала судебного заседания, либо на него налагается денежное взыскание.

Если распоряжениям председательствующего не подчинился обвинитель или защитник, то он заменяется при том условии, что это возможно без ущерба для уголовного дела. Если замена невозможна, то суд откладывает судебное разбирательство, о чем сообщает вышестоящему прокурору или в адвокатскую палату. После замены обвинителя или защитника судебное разбирательство возобновляется.

Подсудимый, нарушающий порядок в судебном заседании, может быть удален из зала судебного заседания до окончания прений сторон, но в любом случае ему предоставляется право на последнее слово.

Протокол судебного заседания (ст. 259 УПК РФ). В ходе судебного заседания ведение протокола обязательно. В протоколе в обязательном порядке указываются все существенные обстоятельства судебного разбирательства.

Протокол должен быть изготовлен и подписан председательствующим, а также секретарем судебного заседания в течение 3 суток со дня окончания судебного заседания. Стороны могут обратиться с ходатайством об ознакомлении с протоколом в течение 3 суток со дня окончания судебного заседания. Если ходатайство не было подано по уважительным причинам, срок может быть восстановлен.

Замечания на протокол судебного заседания (ст. 260 УПК РФ). В течение 3 суток со дня ознакомления с протоколом судебного заседания стороны могут подать на него замечания в письменном виде. Замечания на протокол рассматриваются председательствующим незамедлительно. При этом председательствующий вправе вызвать лиц, подавших замечания, для уточнения их содержания. По результатам рассмотрения замечаний председательствующий выносит постановление об удостоверении их правильности либо об их отклонении.

Значение общих условий судебного разбирательства состоит в том, что они: 1) обеспечивают эффективность и универсальность уголовного судопроизводства; 2) создают надлежащие условия для достижения назначения уголовного судопроизводства и наиболее полной реализации уголовно-процессуальных принципов; 3) обеспечивают возможность реализации прав и обязанностей участников судебного разбирательства.

Порядок судебного разбирательства в суде первой инстанции

Рассмотрение и разрешение уголовного дела в суде первой инстанции проходит ряд этапов: 1) подготовительная часть судебного разбирательства; 2) судебное следствие; 3) прения сторон и последнее слово подсудимого; 4) постановление и провозглашение приговора.

Подготовительная часть судебного заседания (гл. 36 УПК РФ) — это первоначальный этап судебного разбирательства в суде первой инстанции, в ходе которого создаются надлежащие условия для последующего рассмотрения и разрешения уголовного дела, наиболее полным образом обеспечиваются права и законные интересы лиц, вовлеченных в уголовный процесс.

Подготовительная часть судебного заседания состоит из последовательных действий суда и иных участников судебного разбирательства.

1. Председательствующий в назначенное время открывает судебное заседание.

2. Происходит проверка явки в суд вызванных лиц.

3. Если переводчик участвует в судебном разбирательстве, то председательствующий разъясняет ему имеющиеся у него права и обязанности.

4. Явившиеся свидетели до начала их допроса удаляются из зала судебного заседания.

5. Устанавливается личность подсудимого и то, своевременно ли ему была вручена копия обвинительного заключения (обвинительного акта). Если это было сделано менее чем за 7 суток до начала судебного разбирательства, то срок слушания дела переносится на более поздний, но не менее чем на полные 7 суток.

6. Объявляются состав суда, другие участники разбирательства, после чего им разъясняется, что они имеют право заявить об отводе составу суда или кому из судей в соответствии с гл. 9 УПК РФ.

7. Председательствующий разъясняет подсудимому права, предусмотренные ст. 47 УПК РФ (общие права обвиняемого, имеющиеся у него на стадии судебного разбирательства), а также ст. 82¹ УК РФ (право на отсрочку отбывания наказания больным наркоманией).

8. Председательствующий разъясняет потерпевшему (ст. 42 УПК РФ), гражданскому истцу (ст. 44 УПК РФ), их представителям (ст. 45 УПК РФ), а также гражданскому ответчику (ст. 54 УПК РФ) и его представителю (ст. 55 УПК РФ) их права и ответственность в судебном разбирательстве.

9. Председательствующий разъясняет эксперту его права и ответственность, предусмотренные ст. 58 УПК РФ.

10. Председательствующий разъясняет специалисту его права и ответственность, предусмотренные ст. 270 УПК РФ.

11. Председательствующий опрашивает стороны, есть ли у них ходатайства. Любое ходатайство должно быть обоснованным. Выслушав мнения участников судебного разбирательства, суд рассматривает каждое заявленное ходатайство и принимает решение об удовлетворении ходатайства или о полном или частичном отказе в его удовлетворении.

12. Суд рассматривает вопрос о возможности рассмотрения уголовного дела в отсутствие кого-либо из участников процесса (ст. 272 УПК РФ).

Судебное следствие (гл. 37 УПК РФ) — это центральный этап судебного разбирательства, в ходе которого происходит исследование доказательств, как содержащихся в материалах уголовного дела, так и дополнительно представленных в суд сторонами.

Основное отличие судебного следствия от следствия предварительного состоит в том, что в судебном заседании основные участники судебного следствия — стороны, а не суд. Именно стороны в условиях состязательности производят допросы, исследуют иные доказательства. Суд лишь создает условия для реализации сторонами их прав.

В начале судебного следствия государственный обвинитель излагает предъявленное подсудимому обвинение, т.е. сообщает его основное содержание, а также приводит юридическую квалификацию содеянного.

После этого председательствующий опрашивает подсудимого, понятно ли ему обвинение, признает ли он себя виновным и желает ли он или его защитник выразить свое отношение к предъявленному обвинению.

Порядок исследования доказательств согласно ст. 274 УПК РФ устанавливается той стороной, которая представляет эти доказательства суду. Вначале исследуются доказательства, представленные стороной обвинения, а затем — стороной защиты.

В гл. 37 УПК РФ (ст. 275—290) содержится описание действий по исследованию доказательств, проводимых в рамках судебного следствия. В начале судебного следствия производится допрос подсудимого (при его согласии дать показания) и лишь затем — иные следственные действия. В основном в ходе судебного следствия данные действия производятся в том же порядке, что и в досудебном производстве по уголовному делу. Поэтому в гл. 37 УПК РФ закреплены лишь особенности, касающиеся производства тех либо иных следственных действий.

Порядок допроса подсудимого регламентирован ст. 275 УПК РФ. При согласии подсудимого дать показания первым его допрашивают защитник и участники судебного разбирательства со стороны защиты. Затем допрос осуществляет государственный обвинитель и участники судебного разбирательства со стороны обвинения. Председательствующий отклоняет наводящие вопросы и вопросы, не имеющие отношения к уголовному делу. Суд задает подсудимому вопросы только после его допроса сторонами.

Допрос потерпевшего согласно ст. 277 УПК РФ производится в том же порядке, что и допрос свидетелей. Кроме того, в отличие от свидетелей потерпевший так же, как и подсудимый, с разрешения председательствующего может давать показания в любой момент судебного следствия.

Допрос свидетелей регламентирован ст. 278 УПК РФ. Свидетели допрашиваются порознь и в отсутствие не допрошенных свидетелей. Первой вопросы свидетелю задает та сторона, по ходатайству которой он был вызван в судебное заседание. Судья задает свидетелю вопросы лишь после того, как он был допрошен сторонами.

Допрос эксперта в судебном заседании происходит в порядке, установленном в ст. 282 УПК РФ. Суд по ходатайству сторон или по собственной инициативе вправе вызвать для допроса эксперта, который дал заключение в ходе предварительного расследования, для разъяснения или дополнения данного им заключения.

Производство судебной экспертизы в судебном заседании происходит по правилам ст. 283 УПК РФ. Суд назначает судебную экспертизу как по собственной инициативе, так и по ходатайству сторон. При этом председательствующий предлагает сторонам представить в письменном виде вопросы эксперту. Затем вопросы оглашаются, после чего по ним должны быть заслушаны мнения участников судебного разбирательства. Судебная экспертиза производится в общем порядке, установленном гл. 27 УПК РФ.

Вещественные доказательства в ходе судебного следствия осматриваются в порядке, закрепленном в ст. 284 УПК РФ. Осмотр вещественных доказательств производится в любой момент судебного следствия по ходатайству сторон. При этом суд сам осматривает вещественные доказательства, а также демонстрирует их участникам судебного разбирательства.

Протоколы следственных действий и иных документов согласно ст. 285 УПК РФ могут быть оглашены, если в них указаны обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела.

В ходе судебного следствия возможен осмотр местности и помещения (ст. 287 УПК РФ). Он производится судом с участием сторон, а при необходимости и с участием свидетелей, эксперта и специалиста.

Следственный эксперимент в рамках судебного разбирательства в суде первой инстанции регламентирован ст. 288 УПК РФ. Он производится судом с участием сторон, а при необходимости также с участием свидетелей, эксперта и специалиста. Данное следственное действие в суде первой инстанции производится по общим правилам, установленным в ст. 181 УПК РФ.

Предъявление для опознания лица или предмета в ходе судебного следствия согласно ст. 289 УПК РФ производится в соответствии с требованиями ст. 193 Кодекса. Данное следственное действие производится непосредственно в зале судебного заседания, однако это возможно лишь в тех случаях, когда оно не было проведено ранее, на стадии предварительного расследования. Один и тот же предмет или одно и то же лицо нельзя предъявлять для опознания дважды — вначале в ходе предварительного расследования, а затем — в процессе судебного разбирательства.

Порядок производства освидетельствования в ходе судебного следствия установлен в ст. 290 УПК РФ. Освидетельствование согласно ч. 1 ст. 179 УПК РФ производится для обнаружения на теле человека особых примет, следов преступления, телесных повреждений, выявления состояния опьянения или иных свойств и признаков, имеющих значение для уголовного дела, если для этого не требуется производить судебную экспертизу.

Особый порядок имеет окончание судебного следствия (ст. 291 УПК РФ). По окончании исследования доказательств председательствующий спрашивает у сторон, желают ли они дополнить судебное следствие, и если да, то чем именно. В случае заявления ходатайства о дополнении судебного следствия суд обсуждает его и принимает решение о его удовлетворении и о дополнении судебного следствия или об отказе в удовлетворении.

После этого председательствующий объявляет судебное следствие оконченным.

Прения сторон и последнее слово подсудимого (гл. 38 УПК РФ) — это этап судебного разбирательства в суде первой инстанции, в ходе которого участникам уголовного судопроизводства как со стороны обвинения, так и со стороны защиты предоставляется возможность высказаться по существу

предъявленного обвинения и исследованных в судебном заседании доказательств.

Прения сторон — это поочередные выступления, в ходе которых представители сторон обвинения и стороны защиты оценивают доказательства и предлагают суду принять решение о виновности или невиновности лица, о виде и размере предстоящего наказания в случае признания лица виновным, а также по другим вопросам.

Содержание и порядок прений сторон установлены в ст. 292 УПК РФ. По общему правилу прения сторон состоят из речей обвинителя и защитника. При отсутствии защитника в прениях сторон выступает сам подсудимый.

В прениях сторон по их желанию также вправе участвовать потерпевший и его представитель. Ряд участников (гражданский истец, гражданский ответчик, их представители, подсудимый) могут заявлять ходатайства об участии в прениях сторон.

В судебных прениях первой выступает сторона обвинения, а затем — сторона защиты.

Согласно ч. 6 ст. 292 УПК РФ после произнесения речей участниками прений сторон каждый из них может выступить еще один раз с репликой. Реплика — это краткое высказывание одного участника о выступлении другого участника судебных прений. Право последней реплики принадлежит подсудимому или его защитнику.

После окончания прений сторон председательствующий предоставляет подсудимому последнее слово.

Последнее слово подсудимого — это речь, при произнесении которой подсудимый обращается к суду с различными просьбами, а также высказывает свое отношение к инкриминируемому ему деянию. Подсудимый при произнесении им последнего слова во времени не ограничен. Но председательствующий вправе останавливать его в том случае, когда лицо сообщает не относящиеся к уголовному делу сведения.

Затем суд сразу же удаляется в совещательную комнату для постановления и провозглашения приговора.

Приговор согласно п. 28 ст. 5 УПК РФ — это решение суда о невиновности или виновности подсудимого и назначении ему наказания либо об освобождении его от наказания.

В приговоре в установленном законом порядке разрешается основной вопрос всего уголовного дела. Приговор постановляется от имени Российской Федерации (ст. 296 УПК РФ). Это означает, что вынесение оправдательного приговора свидетельствует об отказе государства от уголовного преследования конкретного лица. Обвинительный приговор, напротив, говорит о том, что государство признало лицо виновным.

В ст. 297 УПК РФ установлены такие предъявляемые к приговору требования, как законность, обоснованность и справедливость.

Законность приговора — это такое его свойство, в соответствии с которым форма и содержание приговора должны соответствовать действующему законодательству.

Обоснованность приговора — это требование, согласно которому приговор должен быть основан на непротиворечивых доказательствах, непосредственно исследованных в судебном разбирательстве.

Справедливость — это свойство приговора, в соответствии с которым при отсутствии доказательств виновности лица оно должно быть оправдано, а при наличии достаточных доказательств виновности лицу должно быть назначено наказание в пределах санкции, установленной соответствующей статьей Особенной части УК РФ, строго соответствующее тяжести совершенного деяния и личности осужденного.

В соответствии с ч. 1 ст. 298 УПК РФ приговор выносится судом в совещательной комнате. При этом судьи обязаны хранить тайну совещательной комнаты. Они не вправе разглашать суждения, которые высказывались при обсуждении и постановлении приговора.

Судьи совещаются по вопросам, которые в соответствии со ст. 299 УПК РФ должны быть разрешены при постановлении приговора по каждому уголовному делу: 1) доказано ли, что имело место деяние, в совершении которого обвиняется подсудимый; 2) доказано ли, что деяние совершил подсудимый; 3) является ли это деяние преступлением и какими пунктом, частью, статьей УК РФ оно предусмотрено; 4) виновен ли подсудимый в совершении этого преступления; 5) подлежит ли подсудимый наказанию за совершенное им преступление; 6) имеются ли обстоятельства, смягчающие или отягчающие наказание; 7) какое наказание должно быть назначено подсудимому; 8) другие вопросы, имеющие значение по уголовному делу.

При рассмотрении уголовного дела судьей единолично все вопросы им разрешаются в совещательной комнате самостоятельно. Если уголовное дело рассматривалось судом коллегиально, то разрешение вопросов происходит путем голосования.

Если судья в результате голосования остался в меньшинстве, то он вправе изложить свое особое мнение в письменном документе. Данный документ в суде первой инстанции не оглашается, однако приобщается к уголовному делу и может быть использован сторонами на последующих стадиях.

В зависимости от того, каким образом были разрешены указанные в ст. 299 УПК РФ вопросы, суд выносит оправдательный или обвинительный приговор.

Оправдательный приговор постановляется во всех случаях, когда в отношении конкретного лица не установлены обстоятельства, подлежащие доказыванию по уголовному делу (ст. 73 УПК РФ). Оправдание подсудимого вызывает его реабилитацию.

Обвинительный приговор в соответствии с ч. 4 ст. 14 и ч. 4 ст. 302 УПК РФ не может быть основан на предположениях. Он постановляется

лишь при условии, что в ходе судебного разбирательства виновность подсудимого в совершении преступления подтверждена всей совокупностью исследованных судом доказательств.

И обвинительный, и оправдательный приговор имеет в целом сходную структуру. Документ состоит из трех частей: вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной.

Приговор, который был постановлен судом в совещательной комнате, в соответствии со ст. 310 УПК РФ председательствующий провозглашает в зале судебного заседания. Все присутствующие выслушивают приговор стоя. После провозглашения приговора председательствующий разъясняет заинтересованным лицам порядок и сроки его обжалования.

Копии приговора не позднее 5 суток со дня его провозглашения должны быть вручены заинтересованным лицам.

Вопрос 2. Права и обязанности свидетеля.

Показания свидетелей - наиболее распространенный источник сведений об обстоятельствах, подлежащих доказыванию по уголовному делу.

Свидетелем является физическое лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, имеющие значение для расследования и разрешения уголовного дела, и вызванное для дачи показаний.

В качестве свидетеля вызываются не только очевидцы события преступления. Основания для вызова и допроса лица в качестве свидетеля сформулированы так широко, что не дают права лицу, вызванному для допроса, уклониться от явки, полагая, что ему не известны какие-либо обстоятельства совершенного преступления. Во-первых, оно может быть допрошено по вопросам и о других обстоятельствах, имеющих значение для расследования; во-вторых, лицо порой даже не подозревает, что некоторые обстоятельства, которые ему известны, имеют отношение к делу.

Не могут служить доказательствами фактические данные, сообщаемые свидетелем, если он не может указать источник своей осведомленности. В качестве свидетеля может быть допрошен и малолетний. Допрос такого лица производится с обязательным участием педагога.

Свидетель обычно вызывается для допроса лицом, которое расследует уголовное дело, но ходатайство о допросе свидетеля этому лицу вправе заявить подозреваемый, обвиняемый, их защитник, потерпевший, иные участники уголовного судопроизводства с собственным интересом. В ходе судебного следствия допрашиваются свидетели, представленные стороной обвинения и защиты.

Вызов и допрос свидетелей осуществляются в порядке, установленном ст. 187-191 УПК. В части 3 ст. 56 УПК установлены обстоятельства, о которых не могут быть допрошены в качестве свидетелей судья, присяжный заседатель, защитник подозреваемого, обвиняемого, адвокат, священнослужитель, член Совета Федерации, депутат

Государственной Думы. Общее у этих обстоятельств, имеющих отношение к делу: сведения о них указанные лица получили при выполнении своей профессиональной деятельности; их разглашение противоречит сути этой деятельности. Об иных обстоятельствах, имеющих отношение к делу, указанные лица могут быть допрошены - как и все граждане. Адвокат не может быть допрошен об обстоятельствах, имеющих отношение к делу, если они получены, в частности, при его участии в деле в качестве представителя потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика.

Следователь, дознаватель подлежат отводу, если им были известны обстоятельства совершенного преступления, и в этой связи возникла необходимость допросить их в качестве свидетеля. Конечно же, речь идет не о тех сведениях, которые им стали известны при расследовании уголовного дела, а о случаях, когда следователь, дознаватель были очевидцами преступления, расследование которого им поручили.

Сотрудники полиции могут быть допрошены о готовящихся или совершенных преступлениях, очевидцами которых они стали либо если принимали участие в задержании подозреваемого, оказании помощи потерпевшему.

Согласно ч. 1 ст. 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников. В пункте 3 ст. 5 УПК записано, что близкие родственники - это супруг (супруга), родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и сестры, дедушка, бабушка, внуки. В части 1 ст. 51 Конституции РФ получил закрепление общепризнанный принцип, указанный в ч. 3 ст. 14 Международного пакта "О гражданских и политических правах", который гласит: "Каждый имеет право при рассмотрении любого предъявленного ему уголовного обвинения... не быть принуждаемым к даче показаний против себя самого или к признанию себя виновным".

При этом не имеет значения, в качестве свидетеля, потерпевшего или обвиняемого допрашивается лицо. Поэтому перед допросом в качестве свидетеля предупреждаются о том, что они вправе не свидетельствовать против себя самого, своего супруга, близких родственников те граждане, в отношении которых предприняты какие-либо процессуальные меры по их уголовному преследованию, как-то: возбуждение против них уголовного дела, проведение следственных действий (обыска, опознания, допроса и др.) и иных мер, направленных на их изобличение в совершении преступления. Таким же правом пользуются супруг, близкие родственники указанных лиц.

По мнению Европейского суда, право не свидетельствовать против себя не может быть ограничено лишь признанием в совершении правонарушения или показаниями, носящими инкриминирующий характер, но должно включать и любую иную информацию о фактах, поскольку она может быть в последующем использована в поддержку обвинения. Право не свидетельствовать против себя самого, супруга, близких родственников в п. 1 ч. 4 ст. 56 УПК трактуется значительно шире, чем этого требуют

международно-правовые нормы. В соответствии с приведенной нормой УПК каждый свидетель при согласии дать показания 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.

Свидетель вправе давать показания на родном языке или языке, которым он владеет, пользоваться помощью переводчика бесплатно, заявлять отвод переводчику, участвующему в его допросе.

Свидетель вправе заявлять ходатайства о внесении в протокол его допроса уточнений, об отмене обязательства о явке и т.д., а также жалобы на действия и решения лица, в производстве которого находится уголовное дело, если полагает, что это лицо нарушило его права.

Свидетель вправе явиться на допрос с адвокатом; это право распространяется не только на тех свидетелей, в отношении которых предприняты какие-либо действия по их уголовному преследованию. От свидетеля не требуется объяснять причину явки с адвокатом. Явка с адвокатом не должна рассматриваться как факт, уличающий вызванное лицо в совершении преступления.

Нередко свидетели отказываются давать показания, опасаясь расправы, угроз со стороны обвиняемого и его окружения. Поэтому свидетель, как указано в п. 7 ч. 4 ст. 56 УПК, вправе ходатайствовать о применении мер безопасности. Такие меры, согласно ч. 3 ст. 11 УПК, могут быть приняты при наличии достаточных данных о том, что свидетелю или его родственникам, близким лицам угрожают опасными противоправными деяниями в связи с дачей ими свидетельских показаний. Это общее положение, провозглашенное в ч. 3 ст. 11 УПК, развито в ч. 9 ст. 166, ч. 2 ст. 186, ч. 8 ст. 193, п. 4 ч. 2 ст. 241, ч. 5 ст. 278 УПК, в которых указаны конкретные меры, обеспечивающие безопасность свидетеля.

В части 5 ст. 56 УПК прямо записано, что свидетель не может быть принудительно подвергнут судебной экспертизе. Только при наличии согласия он может быть подвергнут и освидетельствованию, за исключением случаев, указанных в ч. 1 ст. 179 УПК, т.е. когда освидетельствование необходимо для оценки достоверности его показаний.

Свидетель не вправе давать заведомо ложные показания либо отказаться от дачи показаний. За дачу заведомо ложных показаний либо отказ от дачи показаний свидетель несет ответственность в соответствии со ст. 307 и 308 УК РФ.

Но необходимо учитывать, что свидетель порой хотя и дает правдивые показания, но они не всегда соответствуют действительности потому, что свидетель неполно воспринял, запомнил, воспроизвел те обстоятельства, по поводу которых он допрашивается.

Об отказе, уклонении от дачи показаний составляется протокол. Дело о даче заведомо ложных показаний может рассматриваться в суде лишь после основного дела. Свидетель не вправе уклоняться от явки по вызовам

дознателя, прокурора, суда. В случае неявки без уважительной причины он может быть подвергнут приводу, но только после вызова его повесткой; при этом необходимо заручиться письменным уведомлением о вручении повестки. Уважительными причинами неявки свидетеля признаются: болезнь, несвоевременное получение повестки, иные обстоятельства, лишаящие свидетеля возможности явиться в назначенный срок (отсутствие транспорта, стихийное бедствие, болезнь члена семьи, требующего постоянного ухода, и т.п.). Занятость на работе можно рассматривать как уважительную причину неявки свидетеля, если он своевременно уведомит следователя о занятости и согласует с ним иное время явки. К неявке свидетеля в суд предъявляются требования более серьезные, т.к. это может повлечь перенос судебного разбирательства, повторный вызов его участников.

Список использованных источников

Нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации (текст по состоянию на 21.07.2014 г.) // Справочно-правовая система «КонсультантПлюс», 2017.
2. Всеобщая декларация прав человека // ВВС СССР – 1976. – №17. Ст. 291.
3. Международный пакт о гражданских и политических правах // ВВС СССР. – 1976. – №17. Ст. 291.
4. Конвенция о защите прав человека и основных свобод // Собрание законодательства РФ. – 1998. – № 20. Ст. 2143.
5. Конвенция Содружества Независимых Государств о правах и основных свободах человека // Собрание законодательства РФ. – 1999. – №13. Ст. 1489.
6. Уголовно-процессуальный Кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ (в ред. ФЗ РФ № 251-ФЗ от 29.07.2017 г.) // Справочно-правовая система «КонсультантПлюс», 2021.

Основная литература

1. Уголовный процесс современной России. Проблемные лекции [Текст] : учебное пособие для бакалавриата и магистратуры. Том 1 : Общие положения уголовного судопроизводства / Томилин В. Т. ред., Зинченко И. А. ред. ; под ред. В. Т. Томилина, И. А. Зинченко. - 2-е изд., перераб. и доп. - Москва : Юрайт , 2017. - 366 с.
2. Замылин Е. И. Безопасность участников уголовного судопроизводства : проблемы обеспечения и реализации [Текст] : учебное пособие : доп. МВД РФ / Е. И. Замылин, В. В. Намнясева ; Департамент гос. службы и кадров МВД РФ. - 2-е изд., испр. и доп. - Москва : ДГСК МВД России, 2017. - 288 с.

Дополнительная литература

1. Ахмедов У.Н. Особенности производства по делам о преступлениях несовершеннолетних: учебно-методическое пособие /У.Н. Ахмедов. – Воронеж: Воронежский институт МВД России, 2013. – 103 с.
2. Багмет А.М. Роль следователя в установлении объективной истины при расследовании преступлений /А.М. Багмет // Российский следователь. – 2013. – №16. – С. 4-7.
3. Гришина Е.П. Роль международных актов и решений Европейского

суда по правам человека в реализации принципа национального языка судопроизводства в уголовном процессе России /Е.П. Гришина// Современное право. – 2013. – №8. – С. 102-105.

4. Корнелюк В. С. Организация следственной работы: учебное пособие. – М.: ЦОКР МВД России, 2009. – 248 с.

5. Корнелюк В. С. Организация следственной работы: учебное пособие. – М.: ЦОКР МВД России, 2009. – 248 с.

6. Лупинская П.А. Решения в уголовном судопроизводстве: теория, законодательство и практика. – М.: Юристъ, 2006. – 174 с.

7. Муженская Н.Е. Порядок назначения и производства судебных экспертиз на стадии предварительного расследования: пособие. – М.: ВНИИ МВД РФ, 2009. – 86 с.

8. Насонова И.А. Условия уголовно-процессуальной защиты: монография. – Воронеж: Воронежский институт МВД России, 2009. – 174 с.

9. Насонова, И. А. Руководитель следственного органа в системе обеспечения права на защиту участников уголовного процесса: монография / И. А. Насонова, Н. А. Моругина; Воронежск. ин-т МВД России. – Воронеж: ВИ МВД России, 2011. – 153 с.

10. Недопустимые доказательства в уголовном судопроизводстве России: учебное пособие/С.Р. Микаутадзе. – Воронеж: ВИ МВД России, 2011. – 68 с.

11. Нечаев В. В. Организационно-правовые основы взаимодействия органов предварительного следствия и органов дознания: монография. – М.: Юрлитинформ, 2007. – 197 с.

12. Никонов М.А. Принципы уголовного процесса: проблемы теории и практики /М.А. Никонов // Российский судья. – 2012. – №6. – С.35-37.

13. Овсянников И.В. Возбуждение уголовного дела: учебное пособие. - Воронеж: Воронежский институт МВД России, 2013. – 85 с.

14. Овсянников И.В. Рассмотрение сообщений о преступлениях. Процессуальные и криминалистические проблемы: научно-практическое и учебное пособие. – М.: Юрлитинформ, 2010. – 208 с.

15. Первоначальные следственные действия: учебное пособие/А.И. Леонов, Н.Ю. Дутов. – Воронеж: ВИ МВД России, 2011. – 67с.

16. Попов Ю.В. Особенности досудебного производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц: учебно-практическое пособие. – М.: Кредо, 2011. – 51 с.

17. Рассмотрение сообщения о преступлении: учебно-практическое пособие / под общ. ред. А.В. Ендольцевой, О.В. Химичевой. – М.: ЦОКР МВД России, 2009. – 88 с.

18. Реализация принципа национального языка судопроизводства при участии переводчика в уголовном процессе России: монография / Е.П. Гришина. – М.: Юрлитинформ, 2014. – 208 с.

19. Рябцева Е.В. Соотношение принципа разумности, публичности и диспозитивности в уголовном процессе /Е.В. Рябцева // Общество и право. –

2011. – №5. – С. 223-226.

20. Султанов А.Р. Защита свободы совести, распространения убеждений через призму постановлений Европейского суда по правам человека /А.Р. Султанов. – М.: Статут, 2013. – 544 с.

21. Уголовный процесс: учебник: рек. Мин.образ. РФ / под ред. В.П. Божьева. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Юрайт, 2012. – 541 с.

22. Чуркин А.В. Процессуальные сроки в уголовном судопроизводстве: научно-практическое пособие. – М.: Изд.дом Шумиловой, 2012. – 96 с.

23. Шейфер С.А. Доказательства и доказывание по уголовному делу: проблемы теории и правового регулирования. – М.: Норма, 2009. – 240 с.

Учебное издание

Виктория Юрьевна Дорофеева

ОСНОВЫ УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА

Курс лекций

Издано в авторской редакции
Объем 1,25 Мб. Тираж 20 экз.

Воронежский институт МВД России
394065, Воронеж, просп. Патриотов, 53