

УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ
ПРАВО

шпаргалка

СОДЕРЖАНИЕ		X
1. Понятие уголовного процесса. Стадии уголовного процесса	1аб	31. Понятие и виды следственных действий 31аб
2. Источники уголовного процессуального права	2аб	32. Осмотр. Освидетельствование. Следственный эксперимент 32аб
3. Принципы уголовного процесса Российской Федерации	3аб	33. Обыск. Выемка 33аб
4. Действие уголовно-процессуального закона во времени, в пространстве и по лицам	4аб	34. Производство судебной экспертизы 34аб
5. Участники уголовного судопроизводства	5аб	35. Очная ставка. Предъявление для опознания. Проверка показаний на месте 35аб
6. Состав суда и его полномочия	6аб	36. Проведение допроса 36аб
7. Понятие подсудности и ее виды	7аб	37. Приостановление и возобновление предварительного следствия 37аб
8. Прокурор в уголовном процессе. Его полномочия	8аб	38. Прекращение уголовного дела 38аб
9. Органы предварительного следствия	9аб	39. Основания и процессуальный порядок привлечения лица в качестве обвиняемого 39аб
10. Органы дознания	10аб	40. Обвинительное заключение: понятие, значение, содержание 40аб
11. Потерпевший	11аб	41. Общие условия судебного разбирательства 41аб
12. Процессуальное положение гражданского истца	12аб	42. Подготовительная часть судебного заседания. Судебное следствие 42аб
13. Подозреваемый, его процессуальное положение	13аб	43. Прения сторон и последнее слово подсудимого 43аб
14. Обвиняемый, его процессуальное положение	14аб	44. Постановление приговора. Приговор: виды и содержание 44аб
15. Защитник	15аб	45. Особый порядок судебного разбирательства 45аб
16. Гражданский ответчик	16аб	46. Особенности производства у мирового судьи 46аб
17. Обстоятельства, исключающие участие в уголовном судопроизводстве. Отводы	17аб	47. Особенности производства в суде с участием присяжных заседателей 47аб
18. Доказательства в уголовном процессе. Предмет доказывания	18аб	48. Апелляционный порядок рассмотрения уголовного дела 48аб
19. Виды доказательств и их классификация	19аб	49. Кассационный порядок рассмотрения уголовного дела 49аб
20. Процесс доказывания	20аб	50. Исполнение приговора 50аб
21. Меры уголовно-процессуального принуждения	21аб	51. Производство в надзорной инстанции 51аб
22. Задержание подозреваемого	22аб	52. Возобновление производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств 52аб
23. Меры пресечения: понятие, основания и условия применения	23аб	53. Особенности производства по уголовным делам в отношении несовершеннолетних 53аб
24. Иные меры процессуального принуждения	24аб	54. Особенности производства дел о применении принудительных мер медицинского характера 54аб
25. Реабилитация	25аб	55. Особенности производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц 55аб
26. Понятие и значение стадий возбуждения уголовного дела	26аб	56. Международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства 56аб
27. Поводы и основания для возбуждения уголовного дела	27аб	
28. Отказ в возбуждении уголовного дела	28аб	
29. Предварительное расследование в досудебном производстве и его формы	29аб	
30. Предварительное следствие и дознание	30аб	

1а**1. Понятие уголовного процесса. Стадии уголовного процесса**

Уголовный процесс — это установленная уголовно-процессуальным законом и основанная на конституционных принципах система отношений, складывающихся между ответственными за ведение уголовных дел государственными органами, гражданами и другими субъектами в связи с выполнением задач уголовного судопроизводства. Иными словами, это установленная уголовно-процессуальным законом деятельность по возбуждению, расследованию, рассмотрению, а также разрешению уголовных дел.

Чаще всего внимание привлекается к следующим элементам:

- 1) деятельности (системе упорядоченных действий) государственных органов, их должностных лиц и иных лиц, участвующих в процессе, которые четко определены в законе;
- 2) правоотношениям, возникающим в ходе осуществления деятельности (производства по уголовным делам) и проявляющимся в реализации прав и обязанностей соответствующих органов и лиц, участвующих в таких отношениях;
- 3) обязательной и тщательной правовой регламентации деятельности и возникающих на ее основе отношений.

Именно эти элементы и используются при характеристике понятия уголовного судопроизводства. Одни авторы исходят из того, что содержание уголовного процесса следовало бы раскрывать, используя комплексно все три приведенных выше элемента, другие делают акцент на каком-то одном из них, например, только на уголовно-процессуальных отношениях (пра-

2а**2. Источники уголовного процессуального права**

Среди всех правовых актов по вопросам уголовного судопроизводства особое место, разумеется, занимает Конституция РФ, так как она имеет высшую юридическую силу (ч. 1 ст. 15) и занимает вершину иерархической лестницы нормативных актов. Она имеет прямое действие. Все законы и иные правовые акты не должны противоречить ей.

Конституционные предписания, касающиеся уголовного судопроизводства, сосредоточены главным образом в гл. 2 и 7 Конституции РФ, которые посвящены правам и свободам человека и гражданина, а также конституционному статусу судебной власти. Эти предписания содержат наиболее принципиальные положения, лежащие в основе уголовного процесса в целом: равенство всех перед законом и судом; свобода и неприкосновенность личности; неприкосновенность частной жизни; неприкосновенность жилища; презумпция невиновности; гласность судопроизводства; состязательность и равенство прав в суде и т. д.

Основным источником уголовно-процессуального права является Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации, введенный в действие 1 июля 2002 г. Издан этот закон на основании и во исполнение предписаний Конституции РФ, в частности предписания о том, что регламентация уголовного судопроизводства — предмет исключительного ведения Российской Федерации (п. «о» ст. 71 Конституции РФ).

Следующую ступень иерархии источников уголовно-процессуального законодательства занимают федеральные законы. В первую очередь это федеральные законы, вносящие изменения в УПК РФ, а также

3а**3. Принципы уголовного процесса Российской Федерации**

Принципы — это основополагающие идеи, которые определяют построение уголовного процесса в целом и его конкретных институтов. Они должны отвечать ряду признаков:

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

Включение в действующий УПК РФ специальной главы 2 (ст. 7—19), посвященной принципам уголовного судопроизводства, вполне можно расценивать как свидетельство стремления законодателя закрепить в законе общие и наиболее существенные положения, выделить их особо из общей массы уголовно-процессуальных предписаний, а вместе с этим повысить их значение и придать им более высокий авторитет. Некоторые принципы прямо не указаны в УПК РФ, но они происходят из общего смысла уголовного процесса, его назначения, их правовой базой выступают положения Конституции РФ.

Отсутствие в кодексе ссылок на конституционные предписания принципиального значения не имеет. Оно должно в обязательном порядке восполняться

4а**4. Действие уголовно-процессуального закона во времени, в пространстве и по лицам**

Для характеристики российских источников уголовного-процессуального права существенное значение имеют также положения о пределах действия соответствующих законов во времени, в пространстве и с учетом статуса некоторых категорий лиц.

Действие уголовно-процессуального закона во времени определяется ст. 4 УПК РФ: «При производстве по уголовному делу применяется уголовно-процессуальный закон, действующий во время производства соответствующего процессуального действия или принятия процессуального решения, если иное не установлено настоящим Кодексом».

Действующим такой закон, как и любой другой, считается с момента, указанного в самом законе, а если это не сделано — то по истечении 10 дней после официальной публикации. В отношении ведомственных актов, регламентирующих права и свободы граждан, определяющих правовой статус организаций или имеющих межведомственное значение, установлено дополнительное требование — до официальной публикации они должны пройти регистрацию в Министерстве юстиции РФ.

Территориальные пределы действия уголовно-процессуального законодательства сформулированы в ч. 1 ст. 2 УПК РФ: «Производство по уголовному делу на территории Российской Федерации независимо от места совершения преступления ведется в соответствии с настоящим Кодексом, если международным договором Российской Федерации не установлено иное».

26 Уголовный кодекс РФ. Кроме того, сюда входят федеральные законы, которые непосредственно действуют в сфере уголовного процесса. Так, например, Федеральный закон РФ «О прокуратуре РФ» регулирует полномочия прокурора в уголовном процессе. Закон от 31 июня 2004 г. «О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства» регулирует порядок защиты участников процесса.

Конституция РФ устанавливает, что общепризнанные принципы и нормы международного права, международные договоры являются частью правовой системы России. Поэтому они также признаются источниками уголовно-процессуального права.

Особое место среди источников уголовного процесса занимают постановления Конституционного суда РФ. Как таковыми источниками права они не являются, однако Конституционный суд РФ вправе приостанавливать действие норм УПК РФ.

Постановления пленума Верховного суда РФ, приказы МБД РФ, приказы, указания, инструкции Генерального прокурора РФ источниками уголовно-процессуального права не являются. Однако данные разъяснения представляют собой документы, обязательные для реализации в практической деятельности.

46 При этом надо иметь в виду, что понятие «территория Российской Федерации» четко раскрывается в ч. 1 и 2 ст. 67 Конституции РФ. Вместе с тем из общего правила могут быть установлены и изъятия. Обычно они предусматриваются международными соглашениями, например, для случаев, когда речь идет о необходимости выполнения процессуальных действий в связи с совершением преступлений на иностранных торговых судах во время их нахождения в российских портах.

Пределы действия уголовно-процессуального закона в отношении конкретных категорий лиц определяются российскими органами, ведущими производство по уголовным делам и осуществляющими процессуальные действия в отношении тех лиц, которые находятся на территории РФ, а также иностранных граждан и лиц без гражданства.

Однако и в этом общем правиле известны некоторые исключения. В соответствии с ч. 2 ст. 3 УПК РФ процессуальные действия в отношении лиц, пользующихся дипломатической неприкосновенностью, производятся лишь по их просьбе или с их согласия, которое должно испрашиваться через Министерство иностранных дел РФ. Кроме того, устанавливаются ограничения в отношении российских граждан, о которых имеются специальные оговорки в действующем законодательстве.

16 воотношениях) либо на деятельности государственных органов. Возможны и иные комбинации приведенных элементов.

Российскому уголовному процессу свойственна поэтапность.

Стадии уголовного процесса — это взаимосвязанные, но относительно самостоятельные части процесса, отделенные друг от друга итоговыми процессуальными решениями, имеющие свои задачи, вытекающие из назначения уголовного судопроизводства. Совокупность связанных между собой стадий образует систему уголовного процесса.

В структуре Уголовно-процессуального кодекса РФ от 18 декабря 2001 г. № 174-ФЗ (УПК РФ) законодатель выделил досудебное и судебное производство, каждое из которых имеет свои стадии.

Стадии досудебного производства в себя включают:

- 1) возбуждение уголовного дела;
- 2) предварительное расследование, которое осуществляется в форме дознания и предварительного следствия.

Стадии судебного производства:

- 1) общий порядок подготовки к судебному заседанию;
- 2) судебное разбирательство;
- 3) производство в суде второй инстанции (апелляционное и кассационное производство);
- 4) исполнительное производство;
- 5) производство в суде надзорной инстанции;
- 6) возобновление производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.

36 прямым применением соответствующих норм Конституции РФ.

К основным принципам уголовного процесса относятся следующие:

- 1) законности при производстве по уголовному делу;
- 2) публичности;
- 3) уважения чести и достоинства личности;
- 4) неприкосновенности личности;
- 5) неприкосновенности жилища;
- 6) охрана прав и свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве;
- 7) тайна переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений;
- 8) осуществления правосудия только судом;
- 9) самостоятельности судов, независимости судей, присяжных заседателей;
- 10) равенства перед законом и судом всех участников уголовного процесса;
- 11) открытого судебного разбирательства;
- 12) языка уголовного судопроизводства;
- 13) презумпции невиновности;
- 14) обеспечения подозреваемому, обвиняемому, подсудимому права на защиту;
- 15) состязательности и равноправия сторон;
- 16) принцип всесторонности, полноты и объективности;
- 17) свободы оценки доказательств;
- 18) обеспечения возможности обжалования процессуальных действий и решений;
- 19) участия граждан в отправлении правосудия по уголовным делам.

5а**5. Участники уголовного судопроизводства**

Пункт 58 ст. 5 УПК РФ определяет **участников** как лиц, принимающих участие в уголовном процессе. Совокупность прав и обязанностей данных лиц составляет их правовой (процессуальный) статус.

Участники уголовного процесса имеют уголовно-процессуальные права и несут обязанности, установленные законодательством РФ. Права и обязанности возникают в процессе осуществления ими уголовно-процессуальной деятельности. Данными правоотношениями участники наделяются для решения задач, стоящих перед уголовным судопроизводством.

Количество носителей такого рода прав и обязанностей достаточно велико. Ввиду этого законодатель в УПК РФ предлагает классификацию, которая учитывает, с одной стороны, содержание отводимых конкретным участникам ролей, а с другой — их значение для решения задач и достижения целей уголовного судопроизводства.

К основным группам участников относятся:

- 1) суд, судья. Только суд является носителем судебной власти и наделяется тремя видами полномочий: разрешением уголовных дел, ограничением конституционных прав граждан и контролем над деятельностью органов предварительного следствия дознания и прокуратуры;
- 2) участники со стороны обвинения. К ним относятся: прокурор, следователь, начальник следственного отдела, орган дознания, дознаватель, потерпевший, частный обвинитель, гражданский истец, представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя;

6а**6. Состав суда и его полномочия**

Признание лица виновным в совершении преступления и назначение ему соответствующего наказания осуществляется только судом.

Согласно п. 48 ст. 5 УПК РФ суд — это любой суд общей юрисдикции, рассматривающий уголовное дело по существу и выносящий решение, предусмотренное УПК РФ. Выделение судов (судей) в самостоятельную группу участников уголовного судопроизводства предопределено особенностями той главной уголовно-процессуальной функции, которая возложена на них, — *функции разрешения дела*.

Суть приведенной выше функции выражена прежде всего в ч. 1 ст. 118 Конституции РФ и ст. 8 УПК РФ, устанавливающих, что лишь суду предоставлено полномочие осуществлять правосудие путем разбирательства уголовных дел и постановления по его итогам приговоров, на основании которых 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).

Законодатель выделяет судебные инстанции:

- 1) *суд первой инстанции* (п. 52 ст. 5 УПК РФ) — это суд, рассматривающий уголовное дело по существу и правомочный выносить приговоры, а также принимать решения в ходе досудебного производства по уголовному делу;
- 2) *суд второй инстанции* (п. 53 ст. 5 УПК РФ) — суд апелляционной и кассационной инстанций;
- 3) *суд надзорной инстанции* (п. 16 ст. 5 УПК РФ) — суд, рассматривающий в порядке надзора уголов-

7а**7. Понятие подсудности и ее виды**

Подсудность — распределение между судами дел, подлежащих рассмотрению по первой инстанции, т. е. установление конкретного суда, который должен разрешить данное дело.

Подсудностью признается совокупность юридических свойств уголовного дела, которые определяют суд, имеющий право рассматривать и разрешать конкретное уголовное дело (ст. 47 Конституции РФ).

В уголовном процессе различают три вида подсудности:

- 1) *родовая подсудность* означает отнесение дела к ведению того или иного звена судебной системы — в зависимости от вида преступления и характера уголовного дела. Такая подсудность прямо зависит от содержания (предмета) конкретного дела. Содержание же определяется, прежде всего, квалификацией содеянного лицом, привлекаемым к уголовной ответственности. Общее правило определения предметной подсудности можно сформулировать так: районные суды должны рассматривать все уголовные дела, кроме тех, что по закону подсудны вышестоящим судам общей юрисдикции, всем военным судам и мировым судьям;
- 2) *территориальная подсудность* разграничивает компетенцию между однородными судами, т. е. различными судами одного и того же звена судебной системы (например, районными судами общей компетенции). Обычно по уголовным делам территориальная подсудность определяется местом совершения преступления. Дело рассматривается тем судом, в районе деятельности которого совершено преступление. Если место совершения пре-

8а**8. Прокурор в уголовном процессе. Его полномочия**

Прокурор — должностное лицо, уполномоченное в пределах компетенции, установленной УПК РФ, осуществлять от имени государства уголовное преследование, а также надзор за процессуальной деятельностью органов дознания и предварительного следствия.

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 РФ).

Прокурор действует на всех стадиях уголовного процесса, но его полномочия на различных стадиях процесса не одинаковы.

Широкими полномочиями прокурор наделен на стадиях возбуждения уголовного дела и предварительного расследования. Он осуществляет надзор за исполнением законов органами, выполняющими оперативно-разыскную деятельность (ОРД), дознание и предварительное следствие.

Его полномочия в досудебных стадиях носят властно-распорядительный характер, чем существенно отличаются от полномочий прокурора в судебных стадиях процесса.

Иные полномочия, используемые прокурором в процессе расследования уголовного дела, можно распределить по следующим группам:

- 1) дача согласия на возбуждение следователем (дознавателем) перед судом ходатайств об избрании, отмене или изменении меры пресечения в виде за-

66 ные дела по жалобам и представлениям на вступившие в законную силу приговоры, определения и постановления судов.

Суд создает необходимые условия для осуществления сторонами своих прав и обязанностей. Конституция РФ и УПК РФ наделяют суд исключительными полномочиями, закрепленными в ст. 29 УПК РФ. Данные полномочия суда распространяются как на судебные, так и на досудебные стадии уголовного производства.

В соответствии со ст. 30 УПК РФ рассмотрение уголовных дел осуществляется судом коллегиально или судьей единолично. Единоличный состав суда предполагает рассмотрение уголовного дела: мировым судьей, судьей федерального суда общей юрисдикции в районном суде, а также в суде апелляционной инстанции. Коллегиально уголовные дела рассматриваются в составе судьи федерального суда общей юрисдикции и коллегией из 12 присяжных заседателей, а также коллегией из 3 судей федерального суда общей юрисдикции на уровне областных, приравненных к ним судов и в кассационном порядке. Кроме того, коллегиально в составе не менее 3 судей рассматриваются уголовные дела в надзорной инстанции. При рассмотрении дела коллегиальным составом суда один из судей избирается в качестве председательствующего.

86 ключения под стражу или домашнего ареста, о временном отстранении от должности, вынесении постановления, разрешающего осуществление контроля и записи переговоров, наложении ареста на имущество или почтово-телеграфные отправления, производстве личного обыска, обыска или выемки в жилище;

- 2) дача органам, осуществляющим ОРД, дознание и предварительное следствие, в письменном виде обязательных для них указаний, дача санкций на производство некоторых следственных действий, непосредственное участие в предварительном расследовании, решение по существу вопросов, возникающих в процессе расследования, продление срока предварительного расследования;
- 3) разрешение отводов, заявленных нижестоящему прокурору, следователю, дознавателю, а также их самоотводов, отстранение следователей или дознавателей от производства расследования, изъятие уголовного дела у органа дознания и передача его следователю, а также от одного органа расследования другому с обязательным указанием оснований такой передачи и изменения подследственности;
- 4) утверждение обвинительного заключения (акта) и направление дела в суд, возвращение дела дознавателю или следователю со своими указаниями о производстве дополнительного расследования, приостановление или прекращение производства по делу, осуществление иных полномочий, предусмотренных законом.

В судебных стадиях прокурор выступает в качестве государственного *обвинителя* — стороны, поддерживающей обвинение от имени государства, либо в качестве должностного лица, уполномоченного принимать меры к устранению нарушений закона.

56 3) участники со стороны защиты: подозреваемый, обвиняемый, законные представители несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, защитник, гражданский ответчик, представитель гражданского ответчика;

4) иные участники уголовного производства: свидетель, эксперт, специалист, переводчик, понятой.

В науке уголовно-процессуального права существует несколько иное деление участников уголовного процесса на группы:

- 1) государственные органы: суд, органы прокуратуры, расследования, дознания. Их деятельность служит основным средством достижения правовых целей и назначения уголовного судопроизводства;
- 2) обвиняемый, его защитник, потерпевший, гражданский истец и ответчик, их представители, подозреваемый и другие субъекты, которые отстаивают в уголовном процессе охраняемые законом личные или представляемые интересы, связанные с исходом дела;
- 3) иные участники: свидетели, эксперты, специалисты, переводчики, понятые, участие которых носит ограниченный характер. Они привлекаются в процесс для оказания содействия правоохранительным органам, в том числе суду. Действия этих лиц служат либо средством доказывания, либо средством сообщения специальных знаний, либо средством обеспечения судопроизводства и т. п.

76 ступления определить невозможно, то подсудность устанавливается по месту окончания предварительного следствия или дознания;

3) *персональная подсудность* определяется свойствами (признаками, особенностями) личности обвиняемого (подсудимого). По сути своей отнесение каких-то уголовных дел к ведению конкретных судов в зависимости от таких свойств является исключением из общих правил предметной и территориальной подсудности, а равно в определенной мере отступлением от конституционного принципа равенства всех перед законом и судом.

Чаще всего во внимание принимаются такие персональные свойства лица, привлекаемого к уголовной ответственности, как его принадлежность к военнослужащим или к тем, кто приравнивается к ним (граждане, проходящие военные сборы или уволенные с военной службы). Подведомственность (подсудность) военных судов устанавливается ст. 7 Федерального конституционного закона от 23 июня 1999 г. № 1-ФКЗ "О военных судах Российской Федерации" и ч. 5—8 ст. 31 УПК РФ. Этим судам подведомственны уголовные дела о преступлениях, совершенных, как правило, военнослужащими.

Особым случаем необходимости учета «персонального фактора» при определении подсудности уголовных дел является установленное ст. 452 УПК РФ правило привлечения к ответственности члена Совета Федерации, депутата Государственной думы, судьи федерального суда.

<p>9a 9. Органы предварительного следствия</p> <p>Следователь — это должностное лицо, осуществляющее предварительное расследование уголовных дел в форме предварительного следствия. Законодательством следователь отнесен законом к участникам уголовного процесса со стороны обвинения. Но на него возлагаются функции не только по изобличению лиц, привлекаемых к уголовной ответственности, но и по установлению обстоятельств, смягчающих ответственность обвиняемого, исключающих преступность и наказуемость его деяния, а также влекущих за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания (ст. 73 и ст. 85 УПК РФ).</p> <p>Для решения задач в ходе предварительного расследования дел следователям предоставлены сравнительно широкие процессуальные полномочия. Эти полномочия перечислены в ч. 2 ст. 38 УПК РФ.</p> <p>При производстве предварительного следствия следователь обладает процессуальной самостоятельностью. Это проявляется в том, что он может сам направлять ход расследования, а также при определенных в законе (ч. 3 ст. 38 УПК РФ) обстоятельствах не подчиняться указаниям прокурора. Он вправе давать органам дознания письменные указания о производстве оперативно-разыскных и иных действий по делу, находящемуся в его производстве.</p> <p>Постановления следователя, вынесенные в соответствии с законом, обязательны для исполнения всеми учреждениями, предприятиями, организациями, должностными лицами и гражданами.</p> <p>Начальник следственного отдела (его заместитель) — должностное лицо, осуществляющее функции</p>	<p>10a 10. Органы дознания</p> <p>К органам дознания отнесены (ч. 1 ст. 40 УПК РФ):</p> <ol style="list-style-type: none"> 1) органы внутренних дел, а также другие органы исполнительной власти, наделенные в соответствии с федеральным законом полномочиями по осуществлению оперативно-разыскной деятельности; 2) главный судебный пристав РФ, главный военный судебный пристав, главный судебный пристав субъекта РФ, их заместители, старший судебный пристав, старший военный судебный пристав, а также старшие судебные приставы Конституционного Суда РФ и Высшего арбитражного суда РФ; 3) командиры воинских частей, соединений, начальники военных учреждений или гарнизонов; 4) органы Государственной противопожарной службы. <p>На данные органы дознания возложены процессуальные полномочия, указанные в ч. 2 ст. 40 УПК РФ.</p> <p>К числу органов дознания законодатель также отнес:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1) капитанов морских и речных судов, находящихся в дальнем плавании (по уголовным делам о преступлениях, совершенных на таких судах); 2) руководителей 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); 3) глав дипломатических представительств и консульских учреждений Российской Федерации (по уголовным делам о преступлениях, совершенных в пределах территорий соответствующих представительств и учреждений). <p>Указанные должностные лица уполномочены принимать только решения о возбуждении уголовных дел</p>
<p>11a 11. Потерпевший</p> <p>Потерпевшим является физическое лицо, которому преступлением причинен физический, имущественный, моральный вред, а также юридическое лицо в случае причинения преступлением вреда его имуществу и деловой репутации. Решение о признании потерпевшим оформляется постановлением дознавателя, следователя, прокурора или суда (ст. 42 п. 1 УПК РФ).</p> <p>Показания потерпевшего — это вид источников доказательств. В делах частного обвинения он выступает как частный обвинитель, а при предъявлении (им, его представителем) гражданского иска — как гражданский истец.</p> <p>В случае признания потерпевшим юридического лица его права осуществляет представитель (ч. 9 ст. 42 УПК РФ).</p> <p>Статья 52 Конституции РФ гласит: «Права потерпевших от преступлений охраняются законом. Государство обеспечивает потерпевшему доступ к правосудию и компенсацию причиненного ущерба». Это требование предопределяет наделение потерпевшего целым рядом процессуальных прав, указанных в ст. 42 УПК РФ, кроме того, они конкретизируются, дополняются применительно к соответствующим, предусмотренным законом действиям и стадиям процесса. Так, при допросе потерпевший пользуется правами, предусмотренными ст. 189 и ст. 190 УПК РФ.</p> <p>Используя предоставленные ему права, потерпевший может:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1) доказывать, что преступление совершено и этим преступлением ему причинен вред; 2) доказывать, что преступление совершил данный обвиняемый, т. е. подсудимый; 	<p>12a 12. Процессуальное положение гражданского истца</p> <p>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 (ст. 44 УПК РФ). Таким образом, физическое или юридическое лицо является гражданским истцом в случае:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1) если имеются доказательства, достаточные для предположительного вывода о причинении данному лицу имущественного или морального вреда непосредственно преступлением; 2) если это лицо в уголовном процессе предъявило гражданский иск о возмещении вреда; 3) если оно признано гражданским истцом постановлением или определением названных выше государственных органов. <p>При наличии основания для предъявления иска дознаватель, следователь, суд должны разъяснить соответствующему лицу право предъявить гражданский иск в уголовном деле.</p> <p>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 РФ), гражданин — гражданский истец должен быть признан и потерпевшим. В делах частного обвинения в этом случае он будет и частным обвинителем. В указанной ситуации</p>

106 и производить по ним неотложные следственные действия.

Акты органов дознания, которые принимаются в пределах их компетенции, имеют такое же юридическое значение, как и акты предварительного следствия.

Дознаватель — это должностное лицо, которое уполномочено осуществлять предварительное расследование в форме дознания, а также иные действия, предусмотренные положениями УПК РФ.

Решение о возложении на конкретного работника полномочий дознавателя принимается начальником органа дознания либо его заместителем. Данному работнику с принятием указанного решения передаются предусмотренные законом (ч. 3 ст. 151 УПК РФ) полномочия органа дознания по осуществлению расследования уголовных дел в форме дознания.

В отличие от следователя процессуальная самостоятельность дознавателя существенно ограничена. Это проявляется прежде всего в том, что указания прокурора и начальника органа дознания, данные в соответствии с предписаниями УПК РФ, обязательны для дознавателя. И хотя при этом дознаватель вправе обжаловать указания начальника органа дознания прокурору, а указания прокурора — вышестоящему прокурору, обжалование данных указаний не приостанавливает их исполнения.

96 надзора за организацией следствия, его сроками, принятием мер к наиболее полному, всестороннему и объективному производству предварительного следствия (п. 18 ст. 5 и ст. 39 УПК РФ).

Процессуальными полномочиями начальника следственного отдела наделены начальники: Следственного комитета при МВД РФ, управлений, отделов, отделений, групп при органах внутренних дел, соответствующих подразделений органов прокуратуры, федеральных служб безопасности и наркоконтроля, а также их заместители, действующие в пределах своей компетенции.

Перечень полномочий начальника следственного отдела приведен в ст. 39 УПК РФ. Указания даются им в письменной форме и обязательны для исполнения, но могут быть обжалованы прокурором. Обжалование не приостанавливает их исполнения, за исключением случаев, прямо предусмотренных законом. Следователь имеет право представить прокурору материалы уголовного дела и письменные возражения на указания начальника следственного отдела.

Указания прокурора по уголовным делам обязательны для начальника следственного отдела, а обжалование им таких указаний вышестоящему прокурору не приостанавливает их исполнения.

126 гражданин будет иметь права гражданского истца, потерпевшего и частного обвинителя (которые во многом совпадают).

Гражданский истец имеет права, которые необходимы ему для защиты своих имущественных и моральных интересов, вред которым причинен преступлением (ст. 44 УПК РФ). Он обладает рядом прав, сходных с правами обвиняемого, потерпевшего (п. 10, 12—20 ст. 44 УПК РФ). Поскольку права гражданского истца служат защите им своих интересов, то он вправе обжаловать приговор, определение или постановление суда в части, касающейся гражданского иска. Гражданский истец вправе требовать принудительного исполнения приговора в части решения о возмещении имущественного вреда или компенсации морального вреда, присутствовать при действиях судебного пристава, исполняющего приговор в части гражданского иска. Гражданский истец также может отказаться от иска в любой момент производства по уголовному делу, но только до удаления суда в совещательную комнату.

Гражданский истец не вправе разглашать данные предварительного расследования, если он заранее был предупрежден об этом в порядке, предусмотренном ст. 161 УПК РФ. Нарушение данного требования влечет ответственность в соответствии со ст. 310 УК РФ.

116 3) доказывать, что обвиняемый виновен в совершении преступления;

4) отстаивать свою позицию по вопросу об уголовно-правовой квалификации действий обвиняемого (подсудимого), а в суде — и о мере наказания.

Кроме того, потерпевший вправе требовать возмещения имущественного и компенсации причиненного ему преступлением морального вреда.

Потерпевший, его законный представитель вправе участвовать в уголовном преследовании обвиняемого. Для участия в этом потерпевший использует права, предоставленные ему ст. 42 УПК РФ.

Когда последствием преступления явилась смерть потерпевшего, права потерпевшего (предусмотренные положениями ст. 42 УПК РФ) переходят к одному из его близких родственников. В этом случае близкий родственник должен быть признан потерпевшим.

Помимо прав, законодатель предусмотрел несколько обязанностей для потерпевшего. Потерпевший не вправе:

1) уклоняться от явки по вызову дознавателя, следователя, прокурора и в суд;

2) давать заведомо ложные показания или отказываться от дачи показаний;

3) разглашать данные предварительного расследования (ч. 5 ст. 42 УПК РФ).

За неисполнение данных обязанностей законодатель предусмотрел ответственность потерпевшего: за дачу заведомо ложных показаний (в соответствии со ст. 307 и ст. 308 УК РФ) и за разглашение сведений предварительного расследования (в соответствии со ст. 310 УК РФ).

13а**13. Подозреваемый, его процессуальное положение**

Подозреваемым в соответствии с ч. 1 ст. 46 УПК РФ является лицо, в отношении которого возбуждено уголовное дело (по основаниям и в порядке, установленном гл. 20 УПК РФ); лицо, которое задержано (ст. 91 и ст. 92 УПК РФ); лицо, к которому применена мера пресечения до предъявления обвинения (ст. 100 УПК РФ).

Для признания лица подозреваемым необходимо наличие:

- 1) доказательств, дающих основание подозревать лицо в совершении преступления;
- 2) оснований и условий, предусмотренных законом для возбуждения уголовного дела, для применения задержания либо для применения данной (предусмотренной в ст. 98 УПК РФ) меры пресечения до предъявления обвинения;
- 3) 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.

При задержании согласно ст. 22 Конституции РФ лицо может находиться в положении подозреваемого максимально в течение 48 ч с момента задержания. Однако применение правила, предусмотренного п. 3 ч. 7 ст. 108 УПК РФ, может приводить к тому, что срок задержания, а соответственно, и нахождения лица в положении подозреваемого продлевается еще до 72 ч.

При применении меры пресечения до предъявления обвинения в процессуальном положении подозреваемого лицо может находиться до 10 суток с момента применения данной меры (ст. 100 УПК РФ).

14а**14. Обвиняемый, его процессуальное положение**

Обвиняемый — лицо, в отношении которого:

- 1) вынесено постановление о привлечении в качестве обвиняемого;
- 2) вынесен обвинительный акт.

Для вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого необходимо наличие фактических и юридических оснований.

Обвиняемый, по уголовному делу которого назначено судебное заседание, именуется подсудимым, а обвиняемый, в отношении которого постановлен обвинительный приговор, — осужденным в случае же, если приговор оправдательный, — оправданным (ч. 1 и ч. 2 ст. 47 УПК РФ).

По делу частного обвинения лицо, против которого подано заявление, признается подсудимым, минуя его признание обвиняемым, с момента разъяснения ему прав подсудимого мировым судьей, а в случае неявки такого лица — путем направления ему копии названного заявления с письменным разъяснением прав подсудимого (ч. 3 и 4 ст. 319 УПК РФ).

В соответствии с презумпцией невиновности обвиняемый не объект, а активный субъект уголовного процесса. Суд, прокурор, следователь, дознаватель обязаны обеспечивать обвиняемому возможность защищаться всеми не запрещенными законодательством способами, не допуская возложения на обвиняемого доказывания своей невиновности.

Права, предоставленные обвиняемому (подсудимому, осужденному, оправданному) в ст. 47 УПК РФ образуют в своей совокупности его право на защиту. Данное право должно быть обеспечено, т. е. гаранти-

15а**15. Защитник**

Защитник — это 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 РФ).

В качестве защитников допускаются:

- 1) адвокаты;
 - 2) один из близких родственников обвиняемого или иное лицо, о допуске которого ходатайствует обвиняемый по определению или постановлению суда.
- Участие защитника** — это одна из важных гарантий прав и законных интересов обвиняемого (подозреваемого), способствующих уравниванию прав обвиняемого (подозреваемого) на защиту своих интересов и прав государственного обвинителя, прокурора, осуществляющего уголовное преследование.

Данное положение закреплено в Конституции РФ, гарантирующей каждому право на получение квалифицированной юридической помощи, а в случаях, предусмотренных законом, — бесплатной (ч. 1 ст. 48 Конституции РФ).

Защитник может быть приглашен подозреваемым, обвиняемым, его законным представителем, другими лицами по их поручению или с их согласия. Возможно приглашение нескольких защитников. По просьбе подозреваемого, обвиняемого участие защитника может быть обеспечено дознавателем, следователем, прокурором, судом, в том числе и на безвозмездной основе. Статья 51 УПК РФ предусматривает также случаи обязательного участия защитника в уголовном процессе.

16а**16. Гражданский ответчик**

Гражданским ответчиком является физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с Гражданским Кодексом Российской Федерации (ГК РФ) несет ответственность за вред, причиненный преступлением, и привлечено в качестве гражданского ответчика постановлением дознавателя, следователя, прокурора, судьи или определением суда (см. ч. 1 ст. 54 УПК РФ).

Лицо привлекается в качестве гражданского ответчика только в случае появления в уголовном деле обвиняемого, так как гражданский ответчик несет ответственность за действия или бездействие обвиняемого

Гражданский ответчик имеет право:

- 1) знать сущность исковых требований и обстоятельства, на которых они основаны. С этой целью гражданский ответчик вправе знакомиться с предъявленным в уголовном деле гражданским иском;
- 2) возражать против предъявленного гражданского иска. С этой целью он вправе, например, дать соответствующие показания, представить доказательства;
- 3) 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 РФ). Как и гражданский истец, гражданский ответчик имеет право, 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 незаконным.

Гражданский ответчик не вправе совершать те же, что и гражданский истец, действия, т. е. уклоняться от

146 ровано. Это конституционно закрепленное требование, поскольку Конституция РФ признает необходимость обеспечения прав граждан (ст. 2, 17, 45 Конституции РФ), не исключая и обвиняемого. Требование обеспечения прав обвиняемого и возложение его исполнения на государственные органы закреплено в ч. 2 ст. 16 УПК РФ.

Применительно к специфике задач и процессуальных форм каждой стадии процесса права обвиняемого конкретизируются и дополняются. Так, при назначении экспертизы в стадии расследования обвиняемый имеет право, например, просить о назначении эксперта из числа указанных им лиц; при предъявлении его для опознания — занять избранное им место среди лиц, в числе которых он предъявлен к опознанию.

Участие в уголовном деле защитника или законного представителя не служит основанием для ограничения какого-либо права обвиняемого. Кроме того, в системе прав обвиняемого есть и такие, которые он может использовать только лично, например дать показания, произнести последнее слово.

Обвиняемый не вправе скрываться от дознания, предварительного следствия и суда, заниматься преступной деятельностью либо иным путем препятствовать производству по уголовному делу. В случае, если обвиняемый препятствует проведению следственного действия, процесс может осуществляться с отношением к нему принудительно.

166 явки по вызовам дознавателя, следователя, прокурора или в суд, а также разглашать данные предварительного расследования, если он был заранее об этом предупрежден в порядке, предусмотренном ст. 161 УПК РФ. За нарушение данного предписания гражданский ответчик несет ответственность в соответствии со ст. 310 УК РФ.

Гражданский ответчик вправе иметь представителя. Им 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 (ч. 1 ст. 55 УПК РФ).

Представитель гражданского ответчика имеет те же права, что и гражданский ответчик (ч. 2 ст. 54 УПК РФ). 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 РФ.

136 В части 4 ст. 46 УПК РФ определен круг *прав подозреваемого*, в числе которых:

- 1) право знать, в чем он подозревается, получить копию постановления о возбуждении против него уголовного дела либо копию протокола задержания, либо копию постановления о применении к нему меры пресечения;
- 2) право давать объяснения и показания по поводу имеющегося в отношении него подозрения либо отказаться от дачи показаний и объяснений.

При согласии подозреваемого дать показания он должен быть предупрежден о том, что его показания могут быть использованы в качестве доказательства по уголовному делу.

Принуждение подозреваемого к даче показаний (равно обвиняемого и иных лиц, дающих показания в уголовном процессе) карается в уголовном порядке (ст. 302 УК РФ).

Подозреваемый, задержанный в порядке, установленном ст. 91 УПК РФ, должен быть допрошен не позднее 24 ч с момента его фактического задержания.

Подозреваемый вправе пользоваться помощью защитника и иметь свидание с ним наедине и конфиденциально до первого допроса подозреваемого.

В число обязанностей подозреваемого входят следующие: являться по вызову прокурора, следователя, дознавателя; сообщать им о перемене места жительства; не уклоняться от следствия, дознания.

156 Защитник является самостоятельным субъектом процесса и не зависит от незаконных притязаний обвиняемого и подозреваемого. Вместе с тем защитник не вправе признать вину обвиняемого, подозреваемого доказанной, если последний ее не признает. Грубым нарушением функции защиты явилось бы выявление защитником обстоятельств, отягчающих обвиняемого (подозреваемого) или отягчающих ответственность этого лица. Защитник действует не вместо обвиняемого (подозреваемого), а наряду с ним. Он должен согласовывать с обвиняемым (подозреваемым) свою позицию.

Обвиняемый (подозреваемый) в любой момент процесса имеет право отказаться как от помощи защитника вообще, так и от данного защитника, пригласить другого или возбудить ходатайство о замене защитника. Отказ от защитника не лишает обвиняемого (подозреваемого) права в дальнейшем вновь пригласить защитника или ходатайствовать о его назначении.

Полный перечень полномочий защитника указан в ст. 53 УПК РФ.

Защитник не вправе разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с осуществлением защиты, если он был заранее предупрежден в порядке, установленном ст. 161 УПК РФ. При несоблюдении этого требования защитник подлежит ответственности в соответствии со ст. 310 УК РФ.

17а 17. Обстоятельства, исключающие участие в уголовном судопроизводстве. Отводы

С вопросом об участниках уголовного процесса тесно связан вопрос об обстоятельствах, при наличии которых лица, участвующие в рассмотрении дела (их перечень обозначен в ч. 1 ст. 62 УПК РФ), подлежат отводу. Их отстранение от процесса осуществляется в целях обеспечения всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела и охраны прав и законных интересов всех участников процесса.

Общие критерии, устранившие участников уголовного процесса из конкретного дела, установлены в ст. 61 УПК РФ, которая дает перечень обстоятельств, при наличии которых судья, прокурор, следователь, дознаватель не может участвовать в производстве по уголовному делу:

- 1) если он является потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком или свидетелем;
- 2) если он является близким родственником или родственником любого из участников производства по данному уголовному делу;
- 3) если имеются иные обстоятельства, дающие основание считать, что какой-то из указанных выше участников лично, прямо или косвенно заинтересован в этом деле.

В принципе, перечисленные обстоятельства являются общими основаниями для отвода не только судьи, но и других названных участников уголовного процесса.

Вместе с тем в ст. 62—72 УПК РФ уточняются некоторые моменты. Например, не допускается повторное участие судьи в рассмотрении дела (ст. 63 УПК РФ).

18а 18. Доказательства в уголовном процессе. Предмет доказывания

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

В это определение включено понятие обстоятельств, подлежащих доказыванию. Они перечислены в ст. 73 УПК РФ:

- 1) событие преступления (время, место, способ и другие обстоятельства совершения преступления);
- 2) виновность лица в совершении преступления, форма его вины и мотивы;
- 3) обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого;
- 4) характер и размер вреда, причиненного преступлением;
- 5) обстоятельства, исключающие преступность и наказуемость деяния;
- 6) обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание;
- 7) обстоятельства, которые могут повлечь за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания;
- 8) обстоятельства, подтверждающие, что имущество, подлежащее конфискации в соответствии со ст. 104.1 УК РФ, получено в результате совершения преступления или является доходами от этого имущества либо использовалось или предназначалось

19а 19. Виды доказательств и их классификация

В соответствии со ст. 74 УПК РФ **основными видами доказательств** являются:

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

В теории доказательственного права все доказательства классифицируются следующим образом:

- 1) по способу формирования:
 - а) **личные** — все сведения, исходящие от людей. Общим здесь является психическое восприятие и переработка живым человеком определенных событий и передача сведений о них в языковой форме;
 - б) **вещественные** — различные материальные объекты. Основным признаком здесь — это отражение преступного события внешней и внутренней структурой какого-либо предмета и передача доказательственной информации в виде «следов», доступных непосредственному наблюдению;
- 2) в зависимости от наличия или отсутствия промежуточного носителя доказательственной информации:
 - а) **первоначальные доказательства** — сведения, полученные из источника, непосредственно воспринявшего эти сведения (вещественное доказательство, представляющее «след» или отпечаток события, подлинник документа);
 - б) **производные доказательства** — сведения, почерпнутые из источника, воспроизводящего сведения,

20а 20. Процесс доказывания

В соответствии со ст. 85 УПК РФ **доказывание** — это регулируемая уголовно-процессуальным законом деятельность уполномоченных государственных органов и должностных лиц по собиранию, проверке и оценке доказательств с целью установления обстоятельств, образующих предмет доказывания по уголовному делу.

Доказывание — сложный и непрерывный процесс, охватывающий все стадии уголовного судопроизводства. С философской точки зрения доказывание при производстве по уголовному делу является процессом познания, в ходе которого восстанавливается подлинная картина события или явления, состоявшегося в прошлом.

Уголовно-процессуальное доказывание имеет свои особенности:

- 1) детально регламентируются предмет доказывания (ст. 73 УПК РФ); средства, с помощью которых возможно установление такого рода обстоятельств (ст. 74 УПК РФ); способы и методы получения доказательств — следственные и судебные действия, которые могут осуществляться лишь в жестко регламентируемом предписаниями закона порядке;
- 2) оно должно протекать в условиях, ограждающих права и законные интересы участников процесса: запрещается совершать действия, которые опасны для жизни и здоровья граждан или унижают их честь и достоинство. При доказывании не допускается производство следственных действий в ночное время, за исключением случаев, не терпящих отлагательства, а также связанных с применением насилия, угроз и иных незаконных мер (ст. 9, ч. 3 и ч. 4 ст. 164 и др. УПК РФ).

186 для использования в качестве орудия преступления либо для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации). В соответствии с действующим законодательством подлежат выявлению также обстоятельства, способствовавшие совершению преступления.

Эти обстоятельства в своей совокупности представляют собой предмет доказывания, т. е. особый институт уголовного процессуального права, который имеет особое значение. Все обстоятельства, входящие в него, имеют уголовно-правовой или уголовно-процессуальный смысл. Установление их означает важный этап в принятии решения по существу дела.

Таким образом, **предмет доказывания** — это обстоятельства, которые должны доказываться, как правило, по всем уголовным делам. Этот перечень призван обеспечивать полное и всестороннее исследование уголовного дела и принятие правильных решений как в ходе предварительного расследования, так и в суде.

К предмету доказывания не относятся прочие многочисленные обстоятельства, которые исследуются по делу: факты и события, имеющие отношение к проверке и оценке конкретных доказательств, родственные связи, неприязненные и иные взаимоотношения участников процесса, незнание языка судопроизводства, а равно другие факты и события, имеющие вспомогательное значение. В контексте выполнения конкретных процессуальных действий они, безусловно, должны исследоваться, но сами по себе они не могут служить основанием для принятия итоговых решений.

206 Доказывание, как отмечено выше, осуществляется во всех стадиях уголовного процесса. Однако в каждой стадии оно имеет свои особенности. На предварительном расследовании ставится задача проверки на основании совокупности относимых, допустимых, достоверных и достаточных доказательств обстоятельств, предусмотренных ст. 73 УПК РФ. По результатам такой проверки делается вывод о возможности предъявления лицу обвинения в совершении преступления с последующим направлением дела в суд либо о прекращении дела или уголовного преследования.

Доказывание в судебном разбирательстве имеет решающее значение. Именно в этой стадии суд правомочен признать лицо виновным в совершении преступления и назначить ему наказание.

Статья 85 УПК РФ связывает понятие доказывания с образующими его элементами: собиранием, проверкой и оценкой доказательств. Каждый из элементов имеет свое существо, а в совокупности они образуют то, что является доказыванием.

Доказывание не характеризуется поэтапностью. На самом деле это процесс, все элементы которого связаны между собой и переплетены.

В целом трудно выделить этап только обнаружения, только закрепления, проверки или оценки доказательств, идущих в определенной последовательности друг за другом.

176 Эксперт (специалист) не может участвовать в производстве по делу, если он находился или находится в служебной или иной зависимости от сторон, а также когда обнаружится его некомпетентность.

Отводы разрешаются в основном судом. Вопрос об отводе прокурора при производстве предварительного расследования разрешается вышестоящим прокурором, а в судебном заседании — судом, рассматривающим дело. Отвод следователя или дознавателя разрешается прокурором. Отвод переводчика, специалиста и эксперта при производстве предварительного следствия разрешается, соответственно, дознавателем, следователем или прокурором, а в суде — судом, рассматривающим дело.

При *единоличном рассмотрении дела* отвод, заявленный судьей, разрешается самим судьей. При *коллективном рассмотрении дела* отвод, заявленный одному из судей, разрешается остальными судьями в отсутствие отводимого. Отвод, заявленный двум судьям или всему составу суда, разрешается тем же судом в полном составе простым большинством голосов. Суд, рассматривающий дело, решает вопрос об отводе секретаря судебного заседания.

Статья 72 УПК РФ особо оговаривает обстоятельства, исключающие участие в производстве по уголовному делу защитника, представителя потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика.

196 полученные из другого источника (показания свидетеля о фактах, о которых он узнал от других лиц). В производном доказательстве должно содержаться указание на первоисточник, иначе полученные сведения не могут быть использованы как доказательства (п. 2 ч. 2 ст. 75 УПК РФ);

- 3) по отношению доказательства к обвинению:
 - а) *обвинительные* — те, которые устанавливают обстоятельства, свидетельствующие о совершении преступления определенным лицом или отягчающие вину этого лица;
 - б) *оправдательные* — устанавливают обстоятельства, опровергающие совершение преступления определенным лицом или смягчающие вину этого лица. В ходе доказывания дознаватель, прокурор, следователь, суд обязаны исследовать предусмотренные ст. 73 УПК РФ обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, исключающие преступность и наказуемость деяния, могущие повлечь освобождение от уголовной ответственности и наказания (ст. 85 УПК РФ);
- 4) по отношению доказательства к устанавливаемому факту:
 - а) *прямые* — те доказательства, на основании которых можно непосредственно делать вывод о существовании обстоятельств, подлежащих доказыванию (например, сообщение свидетеля о совершении преступления определенным лицом);
 - б) *косвенные* — доказательства, свидетельствующие о побочных, промежуточных фактах, из которых делается вывод об искомых фактах (например, бутылка с принадлежащими определенному лицу отпечатками пальцев и т. д.).

21а 21. Меры уголовно-процессуального принуждения

Меры процессуального принуждения — это предусмотренные УПК РФ средства принудительного воздействия на участников уголовного судопроизводства, применяемые дознавателем, следователем, прокурором и судом в целях обеспечения надлежащего поведения его участников и для предотвращения противодействия с их стороны нормальному ходу расследования и судебного разбирательства.

Наиболее близкие по практической значимости меры процессуального принуждения сведены законодателем в единый раздел IV УПК РФ (гл. 12—14). С учетом конкретной направленности решаемых процессуальных задач, а также особенностей применения все эти меры подразделены на три относительно самостоятельные группы:

- 1) задержание подозреваемого;
- 2) меры пресечения:
 - а) подписка о невыезде;
 - б) личное поручительство;
 - в) наблюдение командования воинской части;
 - г) пристомтр за несовершеннолетним обвиняемым;
 - д) залог;
 - е) домашний арест;
 - ж) заключение под стражу;
- 3) иные меры процессуального принуждения:
 - а) по отношению к подозреваемому или обвиняемому:— обязательство о явке;— привод;— временное отстранение от должности;
 - б) по отношению к потерпевшему, свидетелю, гражданскому истцу, гражданскому ответчику, экс-

22а 22. Задержание подозреваемого

Задержание подозреваемого — мера процессуального принуждения, применяемая органом дознания, дознавателем, следователем или прокурором на срок не более 48 ч с момента фактического задержания лица по подозрению в совершении преступления (п. 11 ст. 5 УПК РФ). Суть этой меры заключается в кратковременном лишении свободы лица, подозреваемого в совершении преступления, в целях выяснения его личности, причастности к преступлению и решения вопроса о применении к нему меры пресечения — как правило, заключения под стражу.

Основанием для задержания кого-либо по подозрению в совершении преступления должны быть конкретные обстоятельства, перечисленные в ч. 1 ст. 91 УПК РФ:

- 1) когда лицо застигнуто при совершении преступления или непосредственно после его совершения;
 - 2) когда потерпевшие или очевидцы укажут на данное лицо как на совершившее преступление;
 - 3) когда на этом человеке или его одежде, при нем или в его жилище будут обнаружены явные следы преступления;
 - 4) при наличии иных данных, дающих основание подозревать лицо в совершении преступления. Их исчерпывающий перечень дан в ч. 2 ст. 91 УПК РФ.
- Непременным условием для применения задержания является наличие данных о том, что задерживаемое лицо подозревается в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы.
- Срок задержания не может превышать 48 ч. Продлить указанный срок вправе только судья путем выне-

23а 23. Меры пресечения: понятие, основания и условия применения

От всех остальных мер процессуального принуждения меры пресечения отличаются рядом специфических признаков:

- 1) они применяются в отношении обвиняемых, а в исключительных случаях — подозреваемых;
- 2) цели их применения — пресечение возможности совершения обвиняемым действий, препятствующих производству по конкретному уголовному делу;
- 3) они имеют особые основания применения;
- 4) личный характер, они представляют собой ограничения личной свободы конкретного обвиняемого или подозреваемого.

Исчерпывающий перечень мер пресечения, закреплен в ст. 98 УПК РФ.

Основаниями для применения мер пресечения являются подтвержденные достаточными доказательствами данные о том, что обвиняемый:

- 1) скроется от дознания, предварительного следствия или суда;
- 2) может продолжать заниматься преступной деятельностью;
- 3) может угрожать свидетелю, иным участникам уголовного судопроизводства, уничтожить доказательства либо иным путем воспрепятствовать производству по уголовному делу, т. е. может совершать действия, мешающие установлению истины;
- 4) в случае его осуждения и вынесения обвинительного приговора он будет уклоняться от исполнения приговора (ст. 97 УПК РФ).

При решении вопроса о необходимости избрания меры пресечения и определении ее вида, помимо ос-

24а 24. Иные меры процессуального принуждения

Иные меры процессуального принуждения — это меры, посредством которых обеспечивается законный порядок в ходе производства по делу, а также создаются условия для должного исполнения приговора в части гражданского иска, других имущественных взысканий или возможной конфискации имущества. К таким мерам УПК РФ относит следующие.

Обязательство о явке — это письменное обязательство обвиняемого, подозреваемого, потерпевшего или свидетеля своевременно являться по вызовам дознавателя, следователя, прокурора или в суд, а в случае перемены места жительства незамедлительно сообщать об этом. Указанные лица несут ответственность за нарушение обязательства (ст. 112 УПК РФ).

Привод — осуществляемое по мотивированному постановлению органа расследования, прокурора или судьи (либо по определению суда) принудительное доставление лица к прокурору, органу расследования или в суд в случае неявки его по неуважительным причинам. Такой мере могут быть подвергнуты: обвиняемый, подозреваемый, свидетель или потерпевший (ч. 1 ст. 113 УПК РФ). Некоторые лица согласно ч. 6 ст. 113 УПК РФ не могут быть подвергнуты приводу.

Временное отстранение от должности (ст. 114 УПК РФ) — мера, которая может применяться по решению суда к обвиняемому, являющемуся должностным лицом, если имеются обоснованные опасения, что обвиняемый может использовать свое должностное положение, чтобы помешать нормальному ходу расследования, продолжать преступную деятельность и т. п.

226 сения решения о продлении срока задержания, но не более чем на 72 ч. По прошествии этого времени подозреваемый подлежит освобождению.

Иными словами, срок задержания подозреваемого не должен превышать в общей сложности 120 ч.

Статья 96 УПК РФ обязывает орган дознания, дознавателя или следователя сообщить прокурору в письменном виде о произведенном задержании до истечения 12 ч с момента задержания подозреваемого.

Задержанный подозреваемый должен быть допрошен не позднее 24 ч с момента его фактического задержания. Однако если не подтвердилось подозрение в совершении преступления либо отсутствуют основания применения к нему меры пресечения в виде заключения под стражу, а также если задержание было произведено с нарушением требований ст. 91 УПК РФ, то задержанный освобождается из-под стражи.

Для некоторых категорий лиц в УПК РФ предусмотрен особый порядок задержания. В соответствии со ст. 449 УПК РФ он установлен в отношении членов Совета Федерации, депутатов Государственной думы, судей, прокуроров, Председателя Счетной палаты РФ, его заместителя и аудиторов Счетной палаты РФ, Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации, Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий.

246 Наложение ареста на имущество (ст. 115 УПК РФ) — мера, применяемая в целях обеспечения гражданского иска, других имущественных взысканий или возможной конфискации имущества. Она состоит в запрете, адресованном собственнику или владельцу такого имущества, распоряжаться и пользоваться им, а также в изъятии такого имущества и передаче его на хранение. В данном случае прокурор, а также дознаватель или следователь с согласия прокурора возбуждают перед судом ходатайство о наложении ареста на имущество подозреваемого, обвиняемого или лиц, несущих по закону материальную ответственность за их действия. Суд выносит мотивированное постановление о разрешении производства следственного действия или об отказе в нем.

Наложение ареста производится с участием понятых, обязательно составляется протокол (ст. 166 и ст. 167 УПК РФ). В протокол должны вноситься сведения об арестованном имуществе с детальным описанием особенностей каждого предмета, а также сведения об изъятии этого имущества и (или) о том, куда или кому оно передано на хранение.

Денежное взыскание — мера процессуального принуждения, которая состоит во взимании с лица по судебному решению денежных сумм, исчисляемых количеством минимальных размеров оплаты труда (ст. 117 УПК РФ).

216 перту, специалисту, переводчику и (или) понятому:

— обязательство о явке;

— привод;

— денежное взыскание.

При применении указанных мер огромное значение имеет неукоснительное соблюдение положений ст. 21 Конституции РФ, воплощающей в себе одновременно правовые и общепризнанные нравственные требования, которые зафиксированы и в ряде авторитетных международных документов, касающихся защиты прав человека и его основных свобод. К их числу можно отнести следующие прямые предписания:

- 1) о запрете действий и решений, унижающих честь участников уголовного судопроизводства, их достоинство либо создающих опасность для их жизни и здоровья (ч. 1 ст. 9 УПК РФ);
- 2) о недопустимости принуждения к даче показаний путем применения пыток, насилия, издевательств, угроз, шантажа и других подобных действий (ч. 2 ст. 9 УПК РФ и ст. 302 УК РФ);
- 3) о том, что при производстве следственных действий недопустимо применение к кому бы то ни было насилия, угроз и иных незаконных мер, а равно создание опасности для жизни и здоровья участвующих в таких действиях лиц (ч. 4 ст. 164 УПК РФ);
- 4) о том, что личный обыск производится только лицом одного с обыскиваемым пола и в присутствии понятых и специалистов того же пола (ч. 3 ст. 184 УПК РФ);
- 5) о том, что при освидетельствовании лица другого пола следователь не присутствует, если освидетельствование сопровождается обнажением данного лица, и что освидетельствование в этом случае производится врачом (ч. 4 ст. 179 УПК РФ).

236 нований, должны учитываться также тяжесть предъявленного обвинения, данные о личности подозреваемого или обвиняемого, его возраст, состояние здоровья, семейное положение, род занятий и другие обстоятельства (ст. 99 УПК РФ).

Избрание меры пресечения оформляется постановлением, выносимым дознавателем, следователем, прокурором, или определением, выносимым судом. Копия постановления или определения вручается лицу, в отношении которого оно вынесено. Одновременно этому лицу разъясняется порядок обжалования решения об избрании меры пресечения, установленный ст. 123—127 УПК РФ.

Для более строгих мер пресечения требуются и другие специальные гарантии их законного и обоснованного применения. Так, для применения залога следователем или дознавателем требуется согласие прокурора (ч. 2 ст. 106 УПК РФ); домашний арест и заключение под стражу применяются по решению суда (ч. 2 ст. 107, ч. 1 ст. 108 УПК РФ).

К подозреваемому меры пресечения применяются лишь в исключительных случаях и, как правило, на срок до 10 суток. Если в этот срок ему не будет предъявлено обвинение, то мера пресечения отменяется немедленно.

Мера пресечения подлежит отмене, когда в ней отпадает необходимость. При изменении оснований или условий ее избрания вместо нее назначается другая — более строгая или более мягкая мера (ч. 1 ст. 110 УПК РФ).

25а**25. Реабилитация**

Согласно п. 34 и п. 35 ст. 5 УПК РФ «**реабилитация** — порядок восстановления прав и свобод лица, незаконно или необоснованно подвергнутого уголовному преследованию, и возмещения причиненного ему вреда», а «**реабилитированный** — это лицо, имеющее в соответствии с УПК РФ право на возмещение вреда, причиненного ему в связи с незаконным или необоснованным уголовным преследованием».

Принятие мер по реабилитации допускается в данном случае в отношении конкретно названных в законе лиц и при наличии определенных оснований. К такого рода лицам относятся (ч. 2 и 3 ст. 133 УПК РФ):

- 1) подсудимый, в отношении которого вынесен оправдательный приговор по любому из четырех оснований, указанных в ч. 2 ст. 302 УПК РФ;
- 2) подсудимый, уголовное преследование в отношении которого прекращено судом в ходе судебного разбирательства в связи с отказом государственного обвинителя от обвинения. Необходимо учитывать, что подобный отказ должен быть основан на выводе о том, что представленные государственными обвинителем доказательства не подтверждают предъявленное обвинение;
- 3) подозреваемый или обвиняемый, уголовное преследование в отношении которого прекращено по основаниям, предусмотренным п. 1, 2, 5 и 6 ч. 1 ст. 24 и п. 1 и 4—6 ч. 1 ст. 27 УПК РФ;
- 4) осужденный в случаях полной или частичной отмены вступившего в законную силу обвинительного приговора суда и прекращения уголовного дела по основаниям, предусмотренным п. 1 и п. 2 ч. 1 ст. 27 УПК РФ;

26а**26. Понятие и значение стадии возбуждения уголовного дела**

Возбуждение уголовного дела — начальная стадия производства по любому уголовному делу. В современном российском уголовном процессе она выделена в обязательную и самостоятельную стадию, имеющую свои специфические задачи. В частности, осуществление ряда проверочных действий, обеспечивающих законность и обоснованность дальнейших процессуальных решений.

Таким образом, **возбуждение уголовного дела** — это не однократное процессуальное действие, порождающее соответствующее решение компетентного органа или должностного лица, а комплекс действий, совершаемых согласно предписаниям уголовно-процессуального законодательства (прежде всего предписаниям статей, содержащихся в гл. 19 и 20 разд. VII УПК РФ).

В этом усматривается одна из важных уголовно-процессуальных гарантий, обеспечивающих соблюдение требований закона при выявлении, собирании и исследовании доказательств. Поэтому судебная практика давно и стабильно признает, что производство расследования без принятия решения о возбуждении уголовного дела является нарушением уголовно-процессуального законодательства, которое может привести к признанию конкретных доказательств недопустимыми со всеми вытекающими из этого последствиями.

Возбуждение дела означает решение начать производство по делу и осуществить с соблюдением установленных уголовно-процессуальным законодательством процедур проверку сведений о наличии всей

27а**27. Поводы и основания для возбуждения уголовного дела**

Повод к возбуждению уголовного дела — это получаемые из установленных законом источников сведения (информация) о событии, факте, содержащем признаки преступления.

В статье 140 УПК РФ дан перечень поводов для возбуждения уголовных дел:

- 1) заявление о преступлении;
- 2) явка с повинной;
- 3) сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из иных источников.

Наиболее распространенным поводом является **заявление о преступлении**. В соответствии со ст. 141 УПК РФ заявления могут быть устными и письменными. Согласно ч. 7 ст. 141 УПК РФ анонимные заявления не могут рассматриваться в качестве поводов к возбуждению уголовных дел.

Работа с заявлениями о преступлениях, подаваемыми в органы внутренних дел, регулируется приказом МВД РФ от 1 декабря 2005 г. № 985 «Об утверждении Инструкции о порядке приема, регистрации и разрешения в органах внутренних дел Российской Федерации заявлений, сообщений и иной информации о происшествиях».

В некоторых случаях сообщение правоохранительным органам о фактах, в которых можно усматривать признаки преступлений, вменяется в обязанность должностных или иных лиц.

К примеру, Инструкция от 9 января 1998 г. о порядке взаимодействия лечебно-профилактических учреждений и органов внутренних дел Российской Федерации при поступлении (обращении) в лечебно-профи-

28а**28. Отказ в возбуждении уголовного дела**

Отказ в возбуждении уголовного дела представляет собой исключение документального производства, предусмотренного УПК РФ, и совершения связанных с ним уголовно-процессуальных действий. Обстоятельства, которые влекут отказ в возбуждении уголовного дела, указаны в ст. 24 УПК РФ:

- 1) отсутствие события преступления (п. 1 ч. 1 ст. 24 УПК РФ) при наличии данных, безусловно подтверждающих, что сообщение (информация) о содержащем признаки преступления факте, событии, деянии не соответствует действительности;
- 2) отсутствие состава преступления (п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ), что предполагает неподтверждение полученными в ходе следственной проверки данными наличия основания для возбуждения уголовного дела — хотя бы какого-то признака преступления в событии;
- 3) истечение сроков давности (п. 3 ч. 1 ст. 24 УПК РФ). Имеются в виду сроки, установленные в ст. 78 УПК РФ, продолжительность которых зависит от категорий и некоторых иных свойств совершенных преступлений;
- 4) смерть лица, в отношении которого предстоит возбуждение уголовного дела (п. 4 ч. 1 ст. 24 УПК РФ). Данное обстоятельство не препятствует возбуждению уголовного дела в двух случаях: когда возбуждение необходимо для реабилитации умершего или для решения вопроса о возобновлении дела по вновь открывшимся обстоятельствам в отношении других лиц;
- 5) отсутствие заявления потерпевшего, если уголовное дело может быть возбуждено не иначе, как по его заявлению (п. 5 ч. 1 ст. 24 УПК РФ). Имеются в виду

266 совокупности признаков преступления в каком-то событии, факте, поступке, о причастности к ним конкретного лица и т. д. И только после такой проверки возможны построение предварительного вывода о необходимости привлечения конкретного лица в качестве обвиняемого, формулировка и предъявление обвинения.

Уголовное преследование как одно из проявлений процессуальной функции обвинения можно было бы крайне условно считать начинающимся лишь после того, как у следователя или дознавателя, расследующего дело, появятся достаточные доказательства, подтверждающие совершение преступления конкретным лицом, но в стадии возбуждения дела еще нет достаточных доказательств.

Их не может быть даже в том случае, когда дело возбуждается в так называемых условиях очевидности и в отношении конкретного лица. Они появляются после совершения в установленном порядке следственных действий и обнародование сведений, которые соответствуют требованиям, предъявляемым к доказательствам.

Ориентация на то, что, скажем, следователь, возбуждая уголовное дело, начинает обвинять, осуществлять уголовное преследование кого-то в совершении преступления, неверна, ибо она подталкивает его к обвинительному уклону. Такая ориентация не соответствует ни закону, ни здравому смыслу.

286 случаи частного или частно-публичного обвинения;

б) отсутствие заключения суда о наличии признаков преступления в действиях лица, наделенного процессуальными привилегиями на основании п. 1, 3—5, 9 и 10 ч. 1 ст. 448 УПК РФ, и (или) отсутствие согласия какого-то из органов, указанных в ч. 1 ст. 448 УПК РФ, на возбуждение уголовного дела в отношении некоторых из такого рода лиц. Данное обстоятельство (п. 6 ч. 1 ст. 24 УПК РФ) связано с реализацией процессуальных привилегий, установленных для некоторых категорий лиц в связи с их служебным или общественным положением, спецификой выполняемых профессиональных обязанностей (ст. 447 УПК РФ).

Отказ в возбуждении уголовного дела влечет и его прекращение, т. е. окончание предварительного расследования, которое производится в силу обстоятельств, исключающих дальнейшее производство по уголовному делу, либо оснований для освобождения лица от уголовной ответственности.

Прекращение уголовного дела по основаниям, предусмотренным в п. 1, 2, 5 и 6 ч. 1 ст. 24 УПК РФ, дает право на реабилитацию, включающее в себя право на возмещение имущественного вреда, устранение последствий морального вреда и восстановление в трудовых, пенсионных, жилищных и иных правах.

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

6) любое лицо, незаконно подвергнутое мерам процессуального принуждения в ходе производства по уголовному делу.

Часть 1 ст. 133 УПК РФ указывает, что право на реабилитацию включает в себя:

- 1) право на возмещение имущественного вреда;
- 2) право на устранение последствий морального вреда;
- 3) восстановление в трудовых, пенсионных, жилищных и иных правах.

Однако в ч. 4 ст. 133 УПК РФ приведен исчерпывающий перечень условий, исключающих реабилитацию.

Для возникновения права на реабилитацию требуется его официальное признание компетентным органом или должностным лицом. В части 1 ст. 134 УПК РФ сказано: «Суд в приговоре, определении, постановлении, а прокурор, следователь, дознаватель в постановлении признают за оправданным либо лицом, в отношении которого прекращено уголовное преследование, право на реабилитацию».

Одновременно с принятием такого решения реабилитированному должно быть направлено письменное извещение с разъяснением порядка возмещения вреда, возникшего в результате уголовного преследования.

276 лактические учреждения граждан с телесными повреждениями насильственного характера предписывает всем таким учреждениям незамедлительно сообщать «в дежурные части органов внутренних дел обо всех фактах поступления (обращения) граждан с телесными повреждениями насильственного характера, а также граждан с телесными повреждениями, находящихся в бессознательном состоянии».

Явка с повинной — это добровольное сообщение лица о совершенном им преступлении, которое фиксируется в протоколе, подписываемом явившимся и соответствующим должностным лицом.

Сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из иных источников, является весьма распространенным поводом для возбуждения уголовного дела. В соответствии со ст. 143 УПК РФ оно должно быть представлено в форме рапорта об обнаружении признаков преступления.

Основание для возбуждения уголовного дела — наличие достаточных данных, указывающих на признаки преступления (ч. 2 ст. 140 УПК РФ). В этом предписании закона следовало бы обратить внимание на два момента:

- 1) в нем говорится не о доказательствах, а о «наличии достаточных данных». Тем самым подчеркивается, что в момент принятия решения о возбуждении уголовного дела не может быть в полном объеме уголовно-процессуальных доказательств;
- 2) указанное предписание ч. 2 ст. 140 УПК РФ ориентирует на то, чтобы в момент возбуждения уголовного дела соответствующее должностное лицо располагало данными, указывающими «на признаки преступления», но не требует установления состава преступления.

29а 29. Предварительное расследование в досудебном производстве и его формы

Предварительное расследование — деятельность органов расследования по собиранию, проверке и оценке доказательств, на основе которых устанавливаются имеющие значение для дела обстоятельства в целях быстрого и полного раскрытия преступления и привлечения в качестве обвиняемых лиц, их совершивших. В рамках данной деятельности принимаются меры по пресечению, выявлению, устранению причин, способствовавших совершению преступления, и меры по обеспечению возмещения вреда, причиненного им.

Эта стадия начинается с возбуждения уголовного дела и завершается составлением обвинительного заключения (акта), направлением дела прокурору для утверждения, а также решением (постановлением) о прекращении уголовного дела либо вынесением постановления о направлении дела в суд для применения принудительных мер медицинского характера.

Предварительное расследование, проведенное в строгом соответствии с законом, служит условием, обеспечивающим правильное разрешение дела в суде и постановление законного, обоснованного решения. Однако данная стадия имеет и самостоятельное значение, что обуславливает наличие определенных задач:

- 1) быстрое и полное раскрытие преступления;
- 2) привлечение в качестве обвиняемого виновного лица и создание необходимых условий для направления дела в суд;
- 3) возмещение причиненного преступлением материального вреда или создание необходимых усло-

30а 30. Предварительное следствие и дознание

Основной формой расследования является **предварительное следствие**, что определяется следующим:

- 1) предварительное следствие проводится по большинству уголовных дел (ст. 151 УПК РФ);
- 2) оно может проводиться и по делам, относимым к компетенции органов дознания, если это признает необходимым прокурор.

Осуществление такой деятельности возложено на ряд специально уполномоченных должностных лиц (ч. 2 ст. 151 УПК РФ).

Срок предварительного следствия не должен превышать 2 месяцев со дня его возбуждения. Он может быть продлен прокурорами различных уровней (например, до 6 месяцев) — прокурором района, города и приравненным к ним военным прокурором и их заместителями. Если в деле имеются обстоятельства, определяющие высокую степень сложности расследования, данный срок может быть продлен прокурором субъекта РФ и приравненным к нему военным прокурором, а также их заместителями до 12 месяцев. Дальнейшее продление срока предварительного следствия может быть произведено только в исключительных случаях Генеральным прокурором РФ или его заместителем. Предельного срока расследования закон не устанавливает.

Дознание является второй формой предварительного расследования, которая значительно отличается от предварительного следствия.

Осуществление расследования в форме дознания возлагается на дознавателей.

Дознание производится при раскрытии преимущественно преступлений небольшой и средней тяжести

31а 31. Понятие и виды следственных действий

Следственные действия — это предусмотренная уголовно-процессуальным законом и обеспеченная государственным принуждением совокупность операций и приемов, которая осуществляется при расследовании преступлений для обнаружения, фиксации и проверки обстоятельств, имеющих значение по делу.

В зависимости от задач, которые решаются при производстве следственных действий, их обычно подразделяют на две группы:

- 1) следственные действия исследовательского характера, посредством которых дознаватель, следователь или прокурор решают задачи, связанные с выявлением, закреплением и исследованием доказательств в предварительном (досудебном) порядке;
- 2) иные следственные действия, направленные, прежде всего на обеспечение прав участвующих в деле лиц (ознакомление обвиняемого с постановлением о привлечении его в качестве обвиняемого, разъяснение предоставленных ему законом процессуальных прав, оказание содействия в реализации этих прав, ознакомление заинтересованных лиц с постановлениями о признании их, к примеру, потерпевшими либо гражданскими истцами, разъяснение и обеспечение этим лицам их прав и т. п.).

Кроме того, в зависимости от времени проведения следственные действия можно подразделить на первичные и повторные;

По степени значимости выделяют основные и дополнительные следственные действия. Также в науке рассматриваются такие группы следственных действий, как обязательные и факультативные.

32а 32. Осмотр. Освидетельствование. Следственный эксперимент

Осмотр — исследование объектов в целях обнаружения следов преступления, предметов, которые могут служить вещественными доказательствами, выяснения обстановки происшествия и иных значимых для дела обстоятельств.

Осмотр производит: дознаватель, следователь или иное должностное лицо, ведущее расследование, в присутствии понятых, за исключением случаев, предусмотренных ст. 170 УПК РФ. Осмотр местности или помещений в некоторых случаях производит также суд (ст. 287 УПК РФ). В этом случае участие понятых не требуется.

Первоначально объект обследуется в том виде, в каком он был обнаружен в начале осмотра (статическая стадия), после производится более детальное изучение осматриваемого объекта, в ходе которого отдельные предметы могут перемещаться (динамическая стадия).

В ходе осмотра могут производиться соответствующие измерения, фото-, кино- или видеосъемка, составляться планы, схемы, изготавливаться слепки и оттиски следов.

Осмотр жилища производится только с согласия проживающих в нем лиц или на основании судебного решения (ст. 165 УПК РФ).

Наружный осмотр трупа на месте обнаружения производится в присутствии понятых с участием врача-специалиста в области судебной медицины либо иного врача (ст. 178 УПК РФ).

Освидетельствование — осмотр тела человека в целях обнаружения особых примет, следов престу-

306 (ч. 3 ст. 151 УПК РФ). В отношении же преступлений, не упомянутых в этом перечне, дознание допустимо лишь по письменному указанию прокурора. Данная форма расследования допускается только при условии, что к моменту возбуждения уголовного дела известно конкретное лицо, совершившее преступление (ч. 1 ст. 223 УПК РФ).

Упрощенность процедуры дознания проявляется в сокращении срока расследования до 20 суток, хотя здесь есть 2 изъятия:

- 1) прокурор имеет право продлить срок дознания на 10 суток при необходимости дополнительного расследования (п. 2 ч. 1 ст. 226 УПК РФ) или по иным причинам (ч. 2 ст. 223 УПК РФ);
- 2) при невозможности до истечения 10 суток с момента фактического заключения под стражу подозреваемого составить обвинительный акт и ознакомить его с ним и при отсутствии основания для прекращения производства по делу должно быть проведено предварительное следствие.

По итогам дознания составляется обвинительный акт. В отличие от обвинительного заключения, составляемого по итогам предварительного следствия, он подвергается двойному контролю: сначала после составления и подписания дознавателем он должен быть утвержден начальником органа дознания, а затем — прокурором.

326 пления, телесных повреждений, выявления состояния опьянения или иных свойств и признаков, имеющих значение для уголовного дела, если для этого не требуется производство судебной экспертизы. Ему можно подвергнуть подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, а также свидетеля с его согласия, за исключением случаев, когда освидетельствование необходимо для оценки достоверности его показаний.

Производится оно следователем, без участия понятых (ч. 1 ст. 170 и ч. 3 ст. 179 УПК РФ). При освидетельствовании лица другого пола, сопровождающегося обнажением, следователь не присутствует. Освидетельствование в таком случае производится врачом.

Результаты всех видов осмотра, в том числе и освидетельствования, оформляются протоколом с соблюдением требований ст. 166 и 167 УПК РФ.

Следственный эксперимент — познавательный прием исследования имеющих отношение к конкретному уголовному делу событий, действий, обстановки или иных обстоятельств. Суть его заключается в воспроизведении в контролируемых и управляемых условиях действий, обстановки или иных обстоятельств определенного события. При этом проверяется возможность восприятия каких-либо фактов, совершения определенных действий, наступления какого-либо события, выявляются последовательность происшедшего события и механизм образования следов (ст. 181 УПК РФ). Производство следственного эксперимента допускается, если не создается опасность для здоровья участвующих в нем лиц.

Ход и результаты следственного эксперимента описываются в протоколе с соблюдением требований ст. 166 и 167 УПК РФ.

296 вий для реального его возмещения после вынесения судебного решения;

- 4) выявление и устранение причин и условий, способствовавших совершению преступления;
- 5) воспитательная задача, имеющая двоякий характер. С одной стороны, она оказывает воздействие на обвиняемого с целью благотворного изменения его поведения. С другой стороны, ведение расследования должно положительно влиять на остальных граждан, убеждать их в неотвратимости раскрытия каждого преступления.

Все предварительное расследование проводится по общим условиям. Это правила, установленные и обусловленные общими принципами уголовного процесса, которые выражают специфические особенности данной стадии и определяют наиболее существенные требования, предъявляемые к порядку производства следственных действий и принятия решения.

Общие условия действуют в период всего расследования и служат гарантиями успешного осуществления задач стадии, обеспечения законности, прав и законных интересов граждан. Эти правила образуют определенную систему, в которую входит ряд правил, закрепленных в ст. 21 УПК РФ.

Основными формами предварительного расследования являются: предварительное следствие и дознание. Они имеют общие задачи, регулируемые единым уголовно-процессуальным законодательством. Данные формы расследования уравниваются по юридической значимости добываемых ими доказательств. Однако они имеют ряд существенных отличий.

316 Правомерность тех или иных следственных действий определяется исходя из юридических и фактических оснований их проведения. К юридическим можно отнести полномочия следователя или дознавателя, проводящего данное следственное действие. Помимо этого, любые следственные действия могут производиться по решению следователя только после возбуждения уголовного дела, кроме неотложных следственных действий. Юридическим основанием является и соблюдение порядка производства следственного действия и его процессуального оформления.

Фактические основания — это наличие сведений, диктующих необходимость выполнения определенных следственных действий.

Особенностью всех следственных действий, совершаемых при производстве по уголовным делам, является в значительной мере то, что возможность их производства и порядок, который при этом должен соблюдаться, детально регламентируются уголовно-процессуальным законодательством. Выполнение в ходе предварительного расследования действий, не предусмотренных какой-либо конкретной нормой УПК РФ, не может влечь никаких юридических последствий, а сведения (информация), получаемые в ходе такого действия должны признаваться недопустимыми в качестве доказательств. Другими словами, круг следственных действий четко и исчерпывающе очерчен.

33а

33. Обыск. Выемка

Обыск — следственное действие, посредством которого отыскивают и при необходимости изымают объекты, имеющие значения для дела. Целью обыска может быть обнаружение разыскиваемых лиц, а также трупов. **Основание** — достаточно обоснованное предположение, что в каком-либо месте или у какого-либо лица находятся орудия преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела.

Выемка отличается от обыска тем, что для ее производства должно быть точно известно, где и у кого находятся подлежащие изъятию объекты (ч. 1 ст. 183 УПК РФ).

Перед началом обыска или выемки должностное лицо правоохранительного органа предлагает добровольно выдать подлежащие изъятию предметы, документы и ценности. Если все это будет выдано добровольно и нет оснований опасаться сокрытия разыскиваемых или подлежащих выемке объектов, то дальнейшие поиски могут быть прекращены, и полученные результаты заносятся в протокол обыска.

При обыске или выемке изъятию подлежат предметы и документы, исключенные из оборота. Выемка предметов и документов, содержащих государственную или иную охраняемую федеральным законом тайну, производится с санкции прокурора.

Выемка документов, содержащих информацию о вкладах и счетах граждан в банках и иных кредитных организациях, должна производиться на основании судебного решения, принимаемого в порядке, установленном ст. 165 УПК РФ.

Личный обыск подозреваемого (обвиняемого) обычно производится в соответствии с ч. 1 и 3 ст. 182

34а

34. Производство судебной экспертизы

Назначение судебной экспертизы оформляется постановлением следователя, с которым он знакомит подозреваемого, обвиняемого, его защитника, а также и разъясняет им права, предусмотренные ст. 198 УПК РФ. Об этом составляется протокол, подписываемый следователем и лицами, которые ознакомлены с постановлением.

Статья 196 УПК РФ предусматривает случаи обязательного назначения экспертизы. Судебная экспертиза в отношении потерпевшего, за исключением случаев, предусмотренных п. 2, 4 и 5 ст. 196 УПК РФ, а также в отношении свидетеля производится с их согласия.

При назначении судебной экспертизы в отношении свидетеля или потерпевшего каждый из них вправе ознакомиться с заключением эксперта, а потерпевший, кроме того, вправе ознакомиться с постановлением о назначении экспертизы, а также заявлять отвод эксперту или ходатайствовать о производстве судебной экспертизы в другом экспертном учреждении.

Судебная экспертиза может проводиться как в экспертном учреждении, так и индивидуально подобранными экспертами. Независимо от этого все заключения имеют равную доказательственную силу. Эксперты несут ответственность за научную, а также профессиональную обоснованность даваемых заключений (ч. 4 ст. 199 УПК РФ).

Определенной спецификой обладает организация судебно-психиатрической экспертизы в тех случаях, когда возникает потребность в стационарном наблюдении. Поскольку такое наблюдение связано с помещением в медицинское учреждение закрытого типа со строгим режимом изоляции, закон требует, чтобы

35а

35. Очная ставка. Предъявление для опознания. Проверка показаний на месте

Очная ставка — одновременный допрос ранее допрошенных лиц, когда между их показаниями имеются существенные противоречия (ч. 1 ст. 192 УПК РФ).

Цель очной ставки — выяснить причины возникших противоречий и по возможности устранить их.

Очная ставка проводится по общим правилами производства следственных действий (ст. 164 УПК РФ), а также общими правилами допроса (ст. 189 УПК РФ). Очная ставка начинается с выяснения, знают ли допрашиваемые друг друга и в каких отношениях они находятся между собой. Затем допрашиваемым лицам поочередно предлагается дать показания по тем обстоятельствам, для выяснения которых проводится очная ставка. После дачи поочередных ответов им может быть предоставлена возможность задать вопросы друг другу (ч. 2 ст. 192 УПК РФ).

Предъявление для опознания заключается в том, что опознающему (свидетелю, потерпевшему, обвиняемому или подозреваемому) предъявляется какой-либо объект с целью выяснения, является ли он тем самым, который опознающий наблюдал при определенных обстоятельствах и о приметах и особенностях которого он дал показания на состоявшемся до опознания допросе.

Объектом опознания может быть человек либо предмет (ч. 1 ст. 193 УПК РФ). Прежде чем предъявить опознающему лицу (предмет) для опознания, он предварительно допрашивается об обстоятельствах, при которых ему пришлось наблюдать соответствующее лицо (предмет), а также относительно тех примет

36а

36. Проведение допроса

Допрос — одно из наиболее распространенных следственных действий. Он является способом получения, закрепления и проверки такого вида доказательств, как показания потерпевшего, свидетеля, подозреваемого, обвиняемого.

Помимо общих правил производства следственных действий (ст. 164 УПК РФ) и общих правил производства допроса (ст. 189 УПК РФ), процедура эта сводится к следующему. Вызывается лицо на допрос повесткой, которая вручается ему под расписку либо передается с помощью средств связи (например, телефонограммой). В случае временного отсутствия лица, вызываемого на допрос, повестка вручается совершеннолетнему члену его семьи либо передается администрации по месту его работы или по поручению следователя иным лицам и организациям, которые обязаны передать повестку лицу, вызываемому на допрос (ч. 2 ст. 188 УПК РФ).

Несовершеннолетние, не достигшие возраста 16 лет, вызываются на допрос через законных представителей либо через администрацию по месту их работы или учебы. Военнослужащие вызываются на допрос через командование воинской части.

Вызванное на допрос лицо обязано явиться в назначенный срок либо заранее уведомить о причинах неявки. К лицу, не явившемуся без уважительных причин на допрос, могут быть применены меры процессуального принуждения.

Местом допроса обычно является место производства следствия. При необходимости он может быть проведен и по месту нахождения допрашиваемого (ст. 187 УПК РФ).

346 в отношении лиц, помещаемых туда, выносятся особые постановления. Если лицо, подвергаемое стационарному наблюдению, к моменту принятия соответствующего решения не содержится под стражей (арестом), то поместить такое лицо в медицинский или психиатрический стационар для производства судебной экспертизы возможно только на основании судебного решения, принимаемого в порядке, установленном ст. 165 УПК РФ (ч. 2 ст. 203 УПК РФ).

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

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

Довольно часто именно при таких обстоятельствах возникает вопрос о назначении комиссионной или комплексной экспертизы. Первая из них поручается нескольким экспертам одной специальности, а вторая — экспертам разных специальностей (ст. 200 и 201 УПК РФ).

366 После выяснения данных о личности допрашиваемого, перед допросом по существу ему разъясняют его права и обязанности, ответственность за дачу заведомо ложных показаний или за отказ от дачи показаний. Несовершеннолетние потерпевшие и свидетели в возрасте до 16 лет не предупреждаются об ответственности за отказ от дачи показаний и задачу заведомо ложных показаний. Им достаточно указать на необходимость говорить правду (ч. 2 ст. 191 УПК РФ).

Несовершеннолетние свидетели или потерпевшие в возрасте до 14 лет, а по усмотрению следователя и в возрасте от 14 до 18 лет, допрашиваются с участием педагогов. При допросе таких лиц вправе присутствовать их законные представители (ч. 1 ст. 191 УПК РФ).

Ход и результаты допроса отражаются в протоколе, составляемом в соответствии со ст. 166 и 167 УПК РФ. По окончании допроса протокол должен быть предъявлен допрашиваемому для прочтения либо по его просьбе оглашен допрашивающим, о чем в протоколе делается соответствующая запись. Ходатайство допрашиваемого о дополнении и уточнении протокола подлежит обязательному удовлетворению.

Факт отказа от подписания протокола допроса или невозможности его подписания лицами, участвовавшими в допросе, должен быть удостоверен в порядке, установленном ст. 167 УПК РФ.

336 УПК РФ. При задержании лица или заключении его под стражу, а также при наличии достаточных оснований полагать, что лицо, находящееся в помещении или ином месте, в котором производится обыск, скрывает при себе предметы или документы, могущие иметь значение для уголовного дела, личный обыск возможен и без соответствующего постановления (ч. 2 ст. 184 УПК РФ). Закон обязывает произвести его только лицом одного с обыскиваемым пола.

Итоги обыска или выемки оформляются протоколом с соблюдением требований ст. 166 и 167 УПК РФ. Копия протокола обыска или выемки должна быть вручена лицу, в помещении которого был произведен обыск либо состоялась выемка, либо совершеннолетнему члену его семьи.

Соблюдение ряда дополнительных гарантий предусмотрено для случаев наложения ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотра и выемки.

Поскольку такие действия связаны с ограничением важных прав граждан, охраняемых Конституцией РФ (ч. 2 ст. 23), для их производства необходимы не только постановление соответствующего компетентного органа (органа дознания, следователя или прокурора), но непременно и решение суда (ч. 2 ст. 185 УПК РФ).

Осмотр, выемка и снятие копий с задержанных почтово-телеграфных отправлений производятся следователем в соответствующем учреждении связи с участием понятых из числа работников данного учреждения.

356 и особенностей, по которым можно произвести опознание.

Человек (предмет) предъявляется для опознания вместе с другими лицами (предметами), по возможности внешне сходными с ним, общее число которых должно быть не менее трех. Это правило не распространяется на опознание трупа.

При невозможности предъявления лица (предмета) 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.

О предъявлении для опознания и по итогам очной ставки составляется протокол в соответствии со ст. 166 и 167 УПК РФ.

Проверка показаний на месте проводится в целях установления новых обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела, путем проверки или уточнения на месте, связанном с исследуемым событием, показаний, ранее данных подозреваемым или обвиняемым, а также потерпевшим или свидетелем (ч. 1 ст. 194 УПК РФ). Ранее допрошенное лицо в присутствии понятых воспроизводит на месте обстановку и обстоятельства исследуемого события, указывает на предметы, документы, следы, имеющие значение для уголовного дела, а также может демонстрировать определенные действия.

Начинается проверка с предложения лицу указать место, где его показания будут проверяться. По прибытии на указанное место лицу, показания которого проверяются, после свободного рассказа и демонстрации действий могут быть заданы вопросы. Не допускается одновременная проверка на месте показаний нескольких лиц.

37a**37. Приостановление предварительного следствия**

Приостановить, т. е. временно прекратить совершение процессуальных действий по уголовному делу, закон разрешает как при его предварительном расследовании, так и тогда, когда оно поступит в суд, — на стадиях подготовки судебного заседания или судебного разбирательства (ст. 238 и 253 УПК РФ).

Перечень оснований, при наличии которых возможно приостановление предварительного следствия, содержится в ч. 1 ст. 208 УПК РФ. Это конкретные обстоятельства, при выявлении которых правомерно рассмотрение вопроса о временном прекращении следственных и иных процессуальных действий по конкретному делу.

Для приостановления следствия достаточно одного из указанных оснований (ч. 1 ст. 208 УПК РФ). Если по делу привлечено два или несколько обвиняемых, а основания для приостановления относятся не ко всем обвиняемым, дело может быть выделено и приостановлено в отношении отдельных обвиняемых (ч. 3 ст. 208 УПК РФ).

Однако приведенный перечень оснований исчерпывающим не является, несмотря на иные утверждения многих комментаторов УПК РФ. Законом о Конституционном Суде РФ предусматривается еще одно основание для приостановления предварительного расследования уголовных дел.

Оно может возникнуть, когда гражданин, реализовав свое право, предоставленное ему ч. 4 ст. 125 Конституции РФ, решит обратиться в Конституционный суд РФ с жалобой о состоявшемся или предстоящем при-

38a**38. Прекращение уголовного дела**

Основания к прекращению уголовного дела и уголовного преследования (п. 47 ст. 5 УПК РФ) — это установленные законом обстоятельства, которые исключают производство по уголовному делу либо влекут освобождение от ответственности лица, в отношении которого оно велось. Их исчерпывающий перечень дан в ст. 212 УПК РФ. Причем в нем четко разграничиваются:

- 1) основания для отказа в возбуждении уголовного дела или его прекращения (ст. 24, 25 УПК РФ);
- 2) основания для прекращения уголовного преследования (ст. 27, 28 УПК РФ).

В процессуальном смысле прекращение уголовного дела и уголовного преследования — это решение уполномоченного на то должностного лица об отказе от дальнейшего ведения уголовного судопроизводства в связи с отсутствием требуемых для этого правовых предпосылок. Такое решение может быть принято как до привлечения лица к уголовной ответственности в качестве обвиняемого, так и после этого.

Все основания прекращения уголовного дела и уголовного преследования подразделяют на:

- 1) материально-правовые, которые предопределяются нормами уголовного законодательства. Эти нормы содержат предпосылки, устраняющие возможность привлечения кого-либо к уголовной ответственности (п. 1 ст. 24, п. 2 ст. 24, п. 3 ст. 24, п. 4 ст. 24, ст. 25, ч. 3 ст. 27, п. 3 ч. 1 ст. 27, ст. 28 УПК РФ);
- 2) процессуальные основания, которые либо вообще исключают возможность возбуждения уголовного дела против определенной категории лиц ввиду отсутствия для этого процессуальных условий, либо при возбуждении дела исключают возможность

39a**39. Основания и процессуальный порядок привлечения лица в качестве обвиняемого**

Обвиняемым лицо признается после подписания следователем постановления о привлечении в качестве обвиняемого, которое составляется при наличии достаточных доказательств, дающих основания для обвинения его в совершении преступления. При дознании не требуется вынесения аналогичного документа. Подозреваемый становится обвиняемым после того, как «вынесен обвинительный акт» (п. 2 ч. 1 ст. 47 УПК РФ).

Предъявление обвинения — комплекс процессуальных действий, совершаемых с целью ознакомления обвиняемого с предъявляемым ему обвинением и разъяснения существа обвинения, разъяснения ему его прав и обязанностей, выяснения позиции обвиняемого в отношении обвинения и получения от него сведений, которые могли бы иметь значение для правильного разрешения дела.

Предъявляется обвинение в присутствии защитника, если он участвует в уголовном деле, не позднее 3 суток со дня вынесения постановления. Обвиняемому должны быть разъяснены существо предъявленного обвинения, а также его права, предусмотренные ч. 4 ст. 47 УПК РФ, что удостоверяется подписями обвиняемого, его защитника и следователя на постановлении с указанием даты и времени предъявления обвинения (ч. 5 ст. 173 УПК РФ).

Копия постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого вручается обвиняемому и его защитнику, а также направляется прокурору (ч. 8 и 9 ст. 173 УПК РФ).

Если в ходе предварительного следствия появляются основания для изменения предъявленного обвине-

40a**40. Обвинительное заключение: понятие, значение, содержание**

Предварительное следствие завершается составлением обвинительного заключения. Что касается обвинительного акта, составляемого в ходе проведения дознания, то он к наступлению данного момента уже должен быть составлен и подписан дознавателем.

Значение названных процессуальных документов определяется тем, что они должны содержать детальное изложение обстоятельств совершенного преступления и четкую формулировку предъявляемого конкретному лицу обвинения. Именно эти процессуальные документы определяют предмет и пределы предстоящего судебного разбирательства. Поэтому они должны быть объективными (опираться на всю совокупность собранных и проверенных доказательств), определенными (а не альтернативными), юридически обоснованными (содержать четкие ссылки на нормы уголовного и уголовно-процессуального законов).

В связи с таким значением названных документов уголовно-процессуальное законодательство детально регламентирует их содержание. В частности ч. 1 ст. 220 УПК РФ указывает на обязательные компоненты обвинительного заключения.

Неотъемлемым приложением к обвинительному заключению являются:

- 1) список подлежащих вызову в судебное заседание лиц со стороны обвинения и защиты с указанием их места жительства и (или) места нахождения;
- 2) справка о сроках следствия, об избранных мерах пресечения с указанием времени содержания под стражей и домашнего ареста, вещественных доказательств, гражданском иске, принятых мерах по

376 осуществления по нему уголовного их преследования (п. 1 ч. 1 ст. 27, п. 5 ч. 1 ст. 24, п. 6 ч. 1 ст. 24, п. 4 ч. 1 ст. 27, п. 5 ч. 1 ст. 27, п. 6 ч. 1 ст. 27, ч. 3 ст. 27, ст. 427 УПК РФ).

Одни из них являются реабилитирующими (снимающими с лица подозрение, обвинение), т. е. связанными с неустановлением самого события преступления, непричастностью подозреваемого (обвиняемого) к совершению преступления, в отношении которого велось расследование. В случаях прекращения уголовного дела и уголовного преследования по таким основаниям (п. 1, 2 ч. 1 ст. 24 и п. 1 ч. 1 ст. 27 УПК РФ) дознаватель, следователь или прокурор принимает соответствующие меры по реабилитации лица (лиц) и возмещению вреда, причиненного ему (им) в результате незаконного или необоснованного их уголовного преследования. Нереабилитирующими основаниями, которые не снимают подозрения или обвинения, но освобождают от уголовной ответственности.

Уголовное дело и уголовное преследование прекращается мотивированным постановлением следователя. Выводы следователя должны основываться на анализе установленных в ходе следствия фактов. Данное постановление может быть обжаловано потерпевшим, лицом, в отношении которого оно вынесено, другими заинтересованными лицами прокурору или в суд. Однако принять решение об отмене указанного постановления правомочен только прокурор (п. 10 ст. 37 и ч. 1 ст. 214 УПК РФ), а суд вправе проверить его законность и обоснованность.

406 обеспечению гражданского иска и возможной конфискации имущества, процессуальных издержках, а при наличии у обвиняемого, потерпевшего иждивенцев — о принятых мерах по обеспечению их прав.

Практически таким же образом определены требования и к содержанию обвинительного акта (ч. 1 ст. 225 УПК РФ). Но по некоторым параметрам эти требования не похожи на требования, предъявляемые к содержанию обвинительного заключения. Это выражено, к примеру, в трех не поддающихся четкому объяснению положениях:

- 1) закон не обязывает указывать в обвинительном акте данные о гражданском истце и гражданском ответчике;
- 2) он также не обязывает прилагать к обвинительному акту упомянутую справку о мерах пресечения, вещественных доказательствах и т. п.;
- 3) список вызываемых в суд лиц должен включаться в содержание обвинительного акта.

После подписания следователем или иным лицом, расследовавшим дело, обвинительного заключения и приложений к нему дело направляется прокурору. Обвинительный акт после подписания его дознавателем, ознакомления с ним обвиняемого и его защитника передается вместе с материалами дела для утверждения сначала начальнику органа дознания, а затем — прокурору.

376 менении по конкретному делу закона, который нарушает или нарушит его конституционные права и свободы. В этом случае производство может быть приостановлено до принятия решения Конституционным судом РФ.

После приостановления предварительного расследования производство следственных действий не допускается (ч. 2 ст. 208 и ч. 3 ст. 209 УПК РФ).

Приостановленное предварительное следствие может быть возобновлено в случаях, предусмотренных п. 2 ч. 1 ст. 211 УПК РФ, а также на основании постановления прокурора либо начальника следственного отдела в связи с отменой соответствующего постановления следователя (ч. 2 ст. 211 УПК РФ).

О возобновлении предварительного следствия сообщается обвиняемому, его защитнику, потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику и (или) их представителям, а также прокурору (ч. 3 ст. 211 УПК РФ).

После выполнения необходимых следственных действий расследование вновь приостанавливается, если не отпали основания для приостановления и если не истек срок давности, установленный уголовным законом (ст. 78 УК РФ). Продолжительность такого срока, по общему правилу, зависит от того, к какой категории преступлений относит ст. 15 УК то преступление, по поводу которого ведется следствие. В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 24 УПК РФ истечение такого срока является основанием для прекращения приостановленного дела.

396 ния, то следователь в соответствии со ст. 171 УПК РФ выносит новое постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого и вновь его предъявляет. Когда же в ходе предварительного расследования предъявленное обвинение в какой-либо части не находит подтверждения, следователь своим постановлением прекращает уголовное преследование в соответствующей части, о чем уведомляет обвиняемого, его защитника, а также прокурора (ч. 2 ст. 175 УПК РФ).

Допрос обвиняемого является обязательным элементом процесса привлечения лица в качестве обвиняемого. Это прежде всего способ обеспечения права обвиняемого давать показания по предъявленному обвинению в интересах собственной защиты (п. 6 ч. 3 ст. 47 УПК РФ). Для следователя оно служит средством получения доказательства — показаний обвиняемого. Допрос обвиняемого является также одним из средств, с помощью которого его изолируют от совершения преступления.

При каждом допросе обвиняемого в соответствии со ст. 174 УПК РФ составляется протокол его допроса. Данный протокол должен отвечать положениям ст. 166, 167 и 190 УПК РФ, в которых изложены требования, предъявляемые ко всем протоколам, составляемым в ходе допросов любых лиц.

41а

41. Общие условия судебного разбирательства

Уголовно процессуальный кодекс содержит ряд важных положений и правил, которые относятся в целом к судебному разбирательству как стадии процесса. Их принято называть **общими условиями** (гл. 35 УПК РФ).

В частности, правила, содержащиеся в ст. 240—242 УПК РФ устанавливают, что суд первой инстанции в ходе разбирательства дела по существу не вправе ограничиваться простой проверкой только материалов предварительного расследования. Доказательства должны исследоваться судом непосредственно, т. е. судья должен лично допросить того или иного участника судебного заседания, осмотреть вещественные доказательства, ознакомиться с содержанием документов и т. д.

Реализация требования непосредственности тесно связана с необходимостью устного исследования доказательств в ходе судебного разбирательства. В соответствии со ст. 240 УПК РФ суд должен (по общему правилу) стремиться к тому, чтобы имеющие доказательственное значение сведения, сообщаемые, к примеру, подсудимым, свидетелем, экспертом, были получены непосредственно из их уст.

Требование непосредственности и устности тесно связано с неизменностью состава суда. Если же кто-либо из судей оказывается лишенным возможности участвовать в разбирательстве дела на протяжении всего заседания и его приходится заменить другим судьей, то разбирательство дела должно начинаться сначала (ст. 242 УПК РФ).

Разбирательство уголовных дел во всех судах осуществляется в условиях гласности. Закрытое судебное заседание проводится по решению суда в случаях, ког-

42а

42. Подготовительная часть судебного заседания. Судебное следствие

Цель подготовительной части заключается в совершении действий, направленных на проверку наличия процессуальных условий, необходимых для рассмотрения дела в данном заседании, и решении вопросов о возможности разбирательства дела при данном составе суда, наличном составе участников разбирательства, прибывших в суд экспертов, явившихся свидетелей и т. п.

Все действия подготовительной части совершаются в строгом порядке и в той последовательности, которая предусмотрена ст. 261—272 УПК РФ.

Судебное следствие — центральная часть судебного разбирательства, в ходе которой производится исследование судом при активном участии сторон имеющихся доказательств, которые могут быть положены в основу приговора. В данной части судебного разбирательства создается фундамент будущего приговора.

На суде обычно не исследуются отпавшие как несостоятельные версии и исключенные из дела доказательства.

Однако судебное следствие может выйти за рамки предварительного расследования, но с соблюдением при этом пределов, установленных ст. 252 УПК РФ.

Данная часть судебного разбирательства включает множество судебных действий, которые логически могут быть объединены в три группы:

- 1) начало судебного следствия;
- 2) исследование доказательств;
- 3) окончание судебного следствия.

43а

43. Прения сторон и последнее слово подсудимого

Прения сторон состоят из речей обвинителя и защитника. При отсутствии защитника в прениях сторон участвует подсудимый. В прениях сторон могут также участвовать потерпевший и его представитель (ст. 292 УПК РФ).

Последовательность выступлений участников прений сторон устанавливается судом. При этом первым во всех случаях выступает обвинитель, а последними — подсудимый и его защитник. Гражданский ответчик и его представитель выступают в прениях сторон после гражданского истца и его представителя.

Участники прений подводят итог судебного следствия, анализируют доказательства, рассмотренные в судебном заседании, и излагают основанные на этих доказательствах свои выводы по делу. Содержание и пределы прений сторон определяются кругом вопросов, указанных в ст. 299 УПК РФ. В речах и репликах не разрешается ссылаться на доказательства, которые не рассматривались в ходе судебного следствия или признаны судом недопустимыми.

Если участники прений сторон сообщат о новых обстоятельствах, имеющих значение для уголовного дела, или заявят о необходимости предъявить суду для исследования новые доказательства, то суд вправе возобновить судебное следствие. По окончании возобновленного судебного следствия суд вновь открывает прения сторон (ст. 294 УПК РФ).

После произнесения речей всеми участниками прений сторон каждый из них может выступить еще один раз с репликой. В любом случае право последней реплики принадлежит подсудимому или его защитнику.

44а

44. Постановление приговора. Приговор: виды и содержание

Приговор — решение суда о виновности или невиновности подсудимого и назначении ему наказания или освобождении его от наказания, вынесенное судом первой либо апелляционной инстанции (п. 28 ст. 5 УПК РФ). Приговор выносится и провозглашается именем Российской Федерации только судом в определенном законом порядке и содержит решение основных вопросов уголовного дела.

Законодатель предъявляет жесткие требования к содержанию приговоров. Приговор должен быть:

- 1) законным, т. е. соответствовать нормам материального и процессуального права;
- 2) обоснованным: выводы суда должны соответствовать обстоятельствам дела, подтвержденным совокупностью доказательств, которые исследовались в судебном заседании и признаны судом достаточными и достоверными;
- 3) мотивированным и обоснованным: система доказательств, а также иные аргументы суда должны излагаться с соблюдением правовых норм и логических правил;
- 4) справедливым: должно соблюдаться соответствие избранной меры наказания тяжести преступления и личности подсудимого.

Приговор должен быть определенным и категоричным. Основные вопросы, которые суд должен разрешить в приговоре, приведены в ст. 299 УПК РФ. Они условно делятся на две группы: первые семь относятся к существу рассматриваемого дела, последние от него не зависят. Законодатель в ст. 302 УПК РФ закрепил случаи вынесения обвинительного и оправдательного приго-

426 Начало судебного следствия представляет собой как бы этап постановки исследовательских задач перед судом и сторонами и определения порядка исследования доказательств. Государственный обвинитель излагает сущность предъявленного подсудимому обвинения, а по уголовным делам частного обвинения — с изложения заявления частным обвинителем (ч. 1 ст. 273 УПК РФ). Здесь же суд удостоверяется, понятна ли сущность обвинения подсудимому и признает ли он себя виновным, желает ли выразить свое отношение к предъявленному обвинению.

Определение порядка исследования доказательств в судебном следствии осуществляется в зависимости от волеизъявления сторон. Первой по закону представляет доказательства сторона обвинения, затем сторона защиты (ч. 2 ст. 274 УПК РФ).

Для исследования доказательств в суде используются те же действия, что и в ходе предварительного расследования. Однако здесь все действия совершаются судом с участием сторон и в существенно иных условиях (как правило, гласно, устно и т. д.). Кроме того, суд в силу особенностей своей организации в состоянии использовать далеко не весь перечень действий, который доступен и допустим для органов дознания, следователя и прокурора.

Окончание судебного следствия может в силу предписания ч. 1 ст. 291 УПК РФ произойти «по окончании исследования представленных сторонами доказательств». Объявление об окончании судебного следствия председательствующий может сделать после того, как он, опросив стороны, «не желают ли они дополнить судебное следствие», получит от них отрицательный ответ.

446 воров как основных видов приговоров, а также их содержание (ст. 304—309 УПК РФ). Пленум Верховного суда РФ принял Постановление от 29 апреля 1996 г. «О судебном приговоре», где было указано, что обвинительный приговор выносится, когда суд придет к убеждению в виновности подсудимого и ответит утверждением на первые четыре вопроса, указанные в ст. 299 УПК РФ.

Приговор постановляется в совещательной комнате, в которой во время постановления приговора могут находиться лишь судьи, входящие в состав суда по данному уголовному делу. Это одна из гарантий независимости суда.

Судьи, действующие в коллегиальном составе, до постановления приговора проводят совещание по вопросам, решение которых по данному делу необходимо. Вопросы ставит председательствующий, соблюдая последовательность, принятую в ст. 299 УПК РФ. На каждый из вопросов должен быть дан утвердительный или отрицательный ответ каждым из судей, председательствующий голосует последним. Решение по всем вопросам принимается большинством голосов.

Судья не вправе воздержаться от участия в голосовании. Но если он голосовал за оправдание подсудимого и остался в меньшинстве, то он вправе воздержаться от голосования по вопросам применения уголовного закона. Голос судьи, поданный за оправдание, присоединяется к голосу, поданному за квалификацию преступления по уголовному закону, предусматривающему менее тяжкое преступление, и за назначение менее сурового наказания.

Судья, оставшийся в меньшинстве, вправе изложить письменно в совещательной комнате свое особое мнение, которое при провозглашении приговора не объявляется, но приобщается к приговору.

416 да это может привести к разглашению государственной или иной охраняемой федеральным законом тайны, при рассмотрении дел о преступлениях несовершеннолетних в возрасте до 16 лет, дел о половых и других преступлениях, когда это может привести к разглашению сведений об интимных сторонах жизни участников процесса, либо сведений, унижающих их честь и достоинство, а также когда этого требуют интересы обеспечения безопасности участников судебного разбирательства, их родных и близких (п. 1—4 ч. 2 ст. 241 УПК РФ).

Приговор суда провозглашается в открытом судебном заседании полностью. Однако если дело рассматривалось в закрытом судебном заседании, то по решению суда могут оглашаться в открытом судебном заседании только вводная и резолютивная части приговора.

Относительно пределов судебного разбирательства установлены два жестких правила (ст. 252 УПК РФ):

- 1) судебное разбирательство проводится только в отношении обвиняемого и лишь по предъявленному ему обвинению;
- 2) изменение обвинения в судебном разбирательстве допускается, если этим не ухудшается положение подсудимого и не нарушается его право на защиту. Однако это допустимо при том непременном условии, что при таком изменении фактические обстоятельства обвинения останутся неизменными либо не будут существенно отличаться от тех, которые указаны в обвинительном заключении или обвинительном акте, в постановлении о назначении судебного заседания.

436 **Последнее слово подсудимого** непосредственно предшествует удалению суда в совещательную комнату для вынесения приговора. Оно предоставляется подсудимому после окончания прений сторон (ч. 1 ст. 293 УПК РФ). Во время последнего слова вопросов подсудимому не задают и не перебивают его. Продолжительность последнего слова подсудимого не ограничивается определенным временем, хотя председательствующий вправе остановить его, если он касается обстоятельств, явно не имеющих отношения к делу, допускает оскорбительные выражения и т. п.

Последнее слово подсудимого имеет существенное значение как одна из важных гарантий его права на защиту. Оно играет важную роль в вопросе правильной оценки судом личности подсудимого и тем самым — для оценки содеянного подсудимым и определения ему законной, обоснованной и справедливой меры наказания.

Заслушав последнее слово подсудимого, суд медленно удаляется на совещание для постановления приговора, о чем председательствующий объявляет присутствующим в зале судебного заседания (ч. 1 ст. 295 УПК РФ). Перед удалением суда в совещательную комнату участникам судебного разбирательства должно быть объявлено время оглашения приговора.

45а

45. Особый порядок судебного разбирательства

Рассмотрение дела в **особом порядке** возможно при наличии условий, предусмотренных ч. 1 и 2 ст. 314 УПК РФ:

- 1) обвиняемый должен согласиться с предъявленным ему обвинением;
- 2) он также должен ходатайствовать о постановлении по его делу приговора без проведения судебного разбирательства;
- 3) ему должно быть предъявлено обвинение в преступлении, наказание за которое не превышает 10 лет лишения свободы;
- 4) государственный или частный обвинитель и потерпевший должны согласиться с удовлетворением ходатайства обвиняемого;
- 5) обвиняемый должен осознавать характер и последствия заявленного ходатайства;
- 6) ходатайство должно быть заявлено им добровольно и после проведения консультаций с защитником.

При наличии указанных условий и с их учетом судья принимает решение о назначении судебного заседания по делу.

Судебное разбирательство в особом порядке проводится по общим правилам. Однако эти правила корректируются специфическими для особого порядка предписаниями (ч. 2—10 ст. 316 УПК РФ):

- 1) судебное заседание проводится с обязательным участием подсудимого и его защитника. Заочное слушание дела в особом порядке не допускается;
- 2) после изложения государственным обвинителем предъявленного подсудимому обвинения судья опрашивает подсудимого, понятно ли ему обвине-

46а

46. Особенности производства у мирового судьи

Мировым судьям подсудны дела о преступлениях, за которые может быть назначено наказание не более строгое чем 3 года лишения свободы, за исключением уголовных дел о преступлениях такого рода, предусмотренных в перечне, содержащемся в ч. 1 ст. 31 УПК РФ.

В соответствии со смыслом ст. 320 УПК РФ у мировых судей уголовные дела такого рода подлежат рассмотрению в общем порядке. Особенности характерны только для дел частного обвинения (ч. 1 ст. 321 УПК РФ). Они рассматриваются также в общем порядке, но со следующими изъятиями:

- 1) сокращенные сроки, в течение которых мировой судья должен приступить к рассмотрению дела частного обвинения. Судебное разбирательство по такому делу должно быть начато не ранее 3 и не позднее 14 суток со дня поступления в суд заявления или уголовного дела (ч. 2 ст. 321 УПК РФ);
- 2) по делам частного обвинения довольно часто подаются встречные заявления лицами, которых обвиняют в совершении преступления, в связи с чем закон допускает соединение встречного заявления с основным делом в одно производство (ч. 3 ст. 321 УПК РФ);
- 3) при соединении основного (первоначального) и встречного заявлений в одно производство лица, подавшие их, участвуют в уголовном судопроизводстве одновременно в качестве и частного обвинителя, и подсудимого;
- 4) допрос лиц, заявления которых объединены в одно производство, относительно обстоятельств, обосновывающих утверждение, что они были подверг-

47а

47. Особенности производства в суде с участием присяжных заседателей

После многолетних споров по поводу целесообразности реставрации в России суда присяжных в ноябре 1993 г. в пяти субъектах Российской Федерации (Ивановской, Московской, Рязанской, Саратовской областях и в Ставропольском крае) начал действовать закон, предусматривающий возможность рассмотрения уголовных дел с участием присяжных заседателей.

Вовлечение в рассмотрение уголовных дел присяжных заседателей, отбираемых путем случайной выборки, и обособление их в автономную коллегия судей, наделенную полномочием практически самостоятельно и без приведения необходимого обоснования принимать решение по вопросам факта (о виновности или невиновности подсудимого, о наличии или отсутствии оснований для снисходительного отношения к нему при определении меры наказания), являются обстоятельствами, предопределяющими специфику структуры судебного разбирательства по делам такого рода. **К основным особенностям** производства в суде с участием присяжных заседателей относятся:

- 1) выделения в структуре центральной стадии судопроизводства дополнительных этапов: формирование коллегии присяжных заседателей, постановка вопросов, подлежащих разрешению этой коллегией, напутственное слово председательствующего судьи, вынесение и провозглашение вердикта присяжных заседателей, а также обсуждение юридических последствий такого вердикта;
- 2) двухэтапность судебных прений, этапы отделены друг от друга по времени и отличаются существенно по содержанию. На первом этапе анализируют-

48а

48. Апелляционный порядок рассмотрения уголовного дела

Суд апелляционной инстанции, действуя как суд второй инстанции, решает те же задачи, что и суд кассационной инстанции.

Субъектами права на обжалование в апелляционном порядке не вступившего в законную силу приговора (постановления) суда первой инстанции являются: осужденный, оправданный, их защитники и законные представители, государственный обвинитель или вышестоящий прокурор, потерпевший и его представитель (ч. 4 ст. 354 УПК РФ).

Апелляционная жалоба (представление) подается в районный суд и приносится через суд, постановивший приговор или вынесший иное судебное решение, т. е. через соответствующего мирового судью. Принесение апелляционной жалобы непосредственно в вышестоящий (районный) суд законом не предусмотрено. Мировой судья должен разъяснить это лицам, имеющим право принести апелляционную жалобу.

Срок подачи апелляционной жалобы (представления) составляет 10 суток со дня провозглашения приговора (постановления), а для осужденного, содержащегося под стражей, — 10 суток со дня вручения ему копии приговора мирового судьи или постановления.

Если названный срок пропущен — апелляционная жалоба (представление) остается без рассмотрения, если только этот срок не будет восстановлен.

Предметом судебного разбирательства в апелляционном порядке является проверка законности, обоснованности и справедливости приговора или постановления мирового судьи.

Пределы судебного разбирательства в апелляционном суде определяются предписанием, сформулиро-

466 нуты преступному посягательству, проводится по правилам допроса потерпевшего, а об обстоятельствах, подтверждающих, что посягательства совершили они, — по правилам допроса подсудимого;

- 5) обвинение по таким делам на суде обычно поддерживает частный обвинитель. И только в некоторых случаях, которые предусмотрены ч. 4 ст. 20 и ч. 3 ст. 318 УПК РФ, — государственным обвинителем;
- 6) судебное следствие по уголовным делам частного обвинения начинается с изложения своего заявления частным обвинителем или его представителем. При одновременном рассмотрении основного (возбужденного первым) дела частного обвинения и встречного заявления доводы последнего излагаются в том же порядке после изложения доводов основного заявления.

Обвинитель при этом вправе представлять доказательства, участвовать в их исследовании, излагать суду свое мнение по существу обвинения, о применении уголовного закона и назначении подсудимому наказания, а также по другим вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства. Обвинитель может изменить обвинение, если этим не ухудшается положение подсудимого и не нарушается его право на защиту; может также отказаться от обвинения (ч. 5 ст. 321 УПК РФ).

486 ванным в ч. 2 ст. 360 УПК РФ. В соответствии с этим предписанием законность, обоснованность и справедливость судебного решения проверяются, как правило, «лишь в той части, в которой оно обжаловано». Однако здесь же допускается исключение. В ст. 360 УПК РФ сказано: «Если при рассмотрении уголовного дела будут установлены обстоятельства, которые касаются интересов других лиц, осужденных или оправданных по этому же уголовному делу и в отношении которых жалоба или представление не были поданы, то уголовное дело должно быть проверено и в отношении этих лиц. При этом не может быть допущено ухудшение их положения».

В апелляционном порядке уголовные дела рассматриваются судьей районного суда единолично.

Рассмотрение дела должно быть начато не позднее 14 суток со дня поступления апелляционной жалобы или представления, но не ранее истечения срока обжалования приговора мирового судьи или его постановления. Иное могло бы нарушить право сторон на апелляционное обжалование названных решений. Указанный срок продлению не подлежит (ст. 362 УПК РФ).

По результатам рассмотрения дела суд апелляционной инстанции принимает одно из решений, предусмотренных ч. 2—4 ст. 367 УПК РФ.

456 ние, согласен ли он с обвинением и поддерживает ли свое ходатайство, заявлено ли это ходатайство добровольно и после консультации с защитником, осознает ли он последствия постановления приговора в особом порядке;

- 3) исследование и оценка доказательств, собранных по уголовному делу, не проводятся. Однако возможно исследование обстоятельств, характеризующих личность подсудимого, и обстоятельств, смягчающих или отягчающих наказание;
- 4) при возражении подсудимого, государственного или частного обвинителя, потерпевшего против постановления приговора в особом порядке судебное разбирательство проводится в общем порядке;
- 5) если судья придет к выводу, что обвинение, с которым согласился подсудимый, обоснованно, подтверждается доказательствами, собранными по уголовному делу, то он выносит обвинительный приговор и назначает подсудимому наказание, которое не может превышать двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление;
- 6) судья должен обратить внимание сторон на то, что в соответствии со ст. 317 УПК РФ на приговор, вынесенный в особом порядке, не распространяется правило о возможности отмены и изменения приговоров, постановленных в общем порядке, в связи с несоответствием выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам уголовного дела, установленным судом первой или апелляционной инстанции, т. е. по п. 1 ст. 379 УПК РФ;
- 7) процессуальные издержки, понесенные в связи с производством по данному делу (ст. 131 УПК РФ), взысканию с подсудимого не подлежат.

476 ся доказательства и высказываются соответствующие суждения только по вопросам факта, которые, по мнению сторон, должны быть учтены присяжными заседателями при вынесении вердикта. На втором этапе прений после вынесения вердикта сторонам дается возможность высказать свое мнение по любым вопросам права, подлежащим разрешению в приговоре суда (ч. 3 и 4 ст. 347 УПК РФ);

- 3) последнее слово по делам, рассматриваемым с участием присяжных, подсудимый может произнести дважды: по окончании первого этапа судебных прений и перед постановкой вопросов присяжным заседателям, а затем — перед удалением судьи для вынесения приговора (ст. 293, ч. 2 ст. 337 и ч. 5 ст. 347 УПК РФ);
- 4) к основным вопросам, разрешаемым присяжными заседателями, относятся следующие (ч. 1 ст. 339 УПК РФ):
 - а) доказано ли, что соответствующее деяние имело место;
 - б) доказано ли, что деяние совершил подсудимый;
 - в) виновен ли подсудимый в совершении этого деяния;
- 5) напутственное слово председательствующего является завершающим процессуальным действием перед удалением присяжных заседателей в совещательную комнату для вынесения вердикта. Основной его смысл заключается в оказании присяжным заседателям максимального содействия в разрешении конкретного уголовного дела;
- 6) оправдательный вердикт присяжных заседателей является обязательным для судьи, который в данном случае обязан вынести оправдательный приговор (ст. 348 УПК РФ).

49a

49. Кассационный порядок рассмотрения уголовного дела

Кассационное производство — урегулированная уголовно-процессуальным законом деятельность, состоящая:

- 1) в обжаловании участниками или (и) принесении представления государственным обвинителем или вышестоящим прокурором на не вступивший в законную силу приговор (или иное судебное решение);
- 2) в рассмотрении судом второй инстанции уголовного дела по кассационной жалобе или представлению для решения вопроса о том, является ли указанное судебное решение законным, обоснованным и справедливым;
- 3) в принятии предусмотренных УПК РФ мер для обеспечения законности, обоснованности и справедливости названных решений.

Жалобы на не вступивший в законную силу приговор (или иное судебное решение) подаются лицами, интересы которых связаны с решениями, принимаемыми в приговоре (ином названном судебном акте), осужденным, оправданным, потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком, частным обвинителем и, соответственно, защитниками, представителями этих лиц и именуются кассационной жалобой, а представление государственного обвинителя (прокурора) — кассационным представлением.

УПК РФ предусматривает единый для всех судов кассационной инстанции срок начала рассмотрения уголовного дела: не позднее 1 месяца со дня его поступления в суд кассационной инстанции. Срок же самого судебного заседания суда кассационной инстанции закон не ограничивает. Его продолжительность

50a

50. Исполнение приговора

Исполнение приговора — самостоятельная стадия уголовного процесса, завершающая производство по конкретному делу. Ее сущность состоит в обращении к исполнению вступивших в законную силу приговоров, определений, постановлений суда и разрешении процессуальных вопросов, связанных с исполнением приговора (другого судебного акта) к исполнению.

Эта стадия начинается с момента вступления приговора в законную силу и включает в себя ряд процессуальных действий и решений, обеспечивающих реализацию предписаний, сформулированных в приговоре.

Данная судебная стадия имеет ряд особенностей:

- 1) она не является непрерывной стадией. Начало определено законодателем как момент вступления приговора в законную силу. Далее следует фактическое исполнение приговора и решение, связанных с этим вопросов;
- 2) особое свойство приговора: неизменность. Правом корректировки и внесения дополнений в приговор обладает только вышестоящий суд в порядке надзора или ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.

Вступивший в законную силу приговор обращается к исполнению судом, постановившим его, не позднее 3 суток со дня вступления в силу. С учетом значимости данной предпосылки в УПК РФ довольно детально регламентируются правила, по которым определяется момент вступления приговора или иного судебного решения в законную силу (ст. 390 и 391 УПК РФ).

Обращение к исполнению осуществляется судьей или председателем суда, рассматривавшим дело по

51a

51. Производство в надзорной инстанции

Надзорная инстанция — суд, рассматривающий в порядке надзора уголовные дела по жалобам и представлениям на вступившие в законную силу приговоры, определения и постановления суда (п. 16 ст. 5 УПК РФ).

Судами надзорной инстанции являются президиумы судов субъектов РФ и окружных (флотских) военных судов. Судебная коллегия по уголовным делам Верховного суда РФ, Военная коллегия Верховного суда РФ и Президиум Верховного суда РФ.

Срок для обращения в суд надзорной инстанции не установлен. Но предусматривается другое жесткое условие, ограничивающее возможность обращения в суд надзорной инстанции: **запрет поворота к худшему** (ст. 405 УПК РФ).

Правом на обращение в суд надзорной инстанции наделяются не все участники уголовного судопроизводства, законные интересы которых затронуты соответствующим судебным решением и которым предоставлена возможность вносить апелляционные или кассационные жалобы или представления.

Надзорная жалоба (представление) направляется непосредственно в суд надзорной инстанции, обладающий компетенцией пересматривать обжалуемые судебные решения.

В данной процедуре просматривается три последовательных этапа.

На первом этапе (см. ст. 406 УПК РФ) происходит изучение надзорных жалобы и (или) представления одним из судей суда надзорной инстанции. Он имеет право в случае необходимости истребовать материалы любого уголовного дела, которые могут понадо-

52a

52. Возобновление производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств

Обстоятельствами, дающими возможность возобновить производство по уголовному делу, могут стать конкретно названные в УПК РФ обстоятельства, которые разделены на две группы:

- 1) вновь открывшиеся — это «обстоятельства, которые существовали на момент вступления приговора или иного судебного решения в законную силу, но не были известны суду» (п. 1 ч. 2 ст. 413 УПК РФ). Их перечень дан в ч. 3 ст. 413 УПК РФ;
- 2) новые — устраняющие преступность и наказуемость деяния обстоятельства, «не известные суду на момент вынесения судебного решения» (п. 2 ч. 2 ст. 413 УПК РФ). Они перечислены в ч. 4 ст. 413 УПК РФ. В этой группе обстоятельств особого внимания заслуживают обстоятельства, названные в последнем пункте, а именно — иные новые обстоятельства. Их понятие в действующем УПК РФ четко не определено.

Однако в соответствии с п. 2 ч. 2 и п. 3 ч. 4 ст. 413 УПК РФ подобного рода обстоятельством может быть признано такое, которое обладает двумя признаками:

- 1) о нем суд в момент постановления приговора или иного судебного решения в силу каких-то причин не знал, а поэтому оно не было учтено;
- 2) его установление должно повлечь «устранение преступности и наказуемость деяния».

Сроки процессуальных действий, связанных с возобновлением производства ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств, поставлены в прямую зависимость от того, как отразится пересмотр приговора или иного судебного решения на положении осужденного (оправданного).

506 первой инстанции. Копия приговора посылается органу исполнения наказания.

Перечень вопросов, которые должны рассматриваться судом в связи с исполнением приговора, довольно обширен. Он содержится в ст. 397 УПК РФ, включающей 22 пункта и несколько подпунктов к ним. К таким вопросам относятся также те, о которых сказано в ч. 1 и 2 ст. 398 УПК РФ (отсрочка отбывания наказания, связанного с ограничением или лишением свободы, и отсрочка или рассрочка уплаты штрафа), а также вопрос о снятии судимости с лиц, отбывших наказание (ст. 400 УПК РФ).

Они в значительной мере связаны с возможной корректировкой порядка отбывания назначенного приговором наказания без изменения его (приговора) существа, а также с рассмотрением ряда других вопросов, которые не должны решаться в приговоре, но могут возникнуть после его вступления в законную силу (например, вопросы, связанные с реабилитацией лица, незаконно привлекавшегося к уголовной ответственности, передачей иностранца, осужденного российским судом, для отбывания назначенного наказания в государстве, гражданином которого он является, отсрочкой отбывания наказания или ее отмены в отношении беременных женщин и т. д.).

526 Пересмотр вступившего в законную силу обвинительного приговора в пользу осужденного никакими сроками не ограничен. Соответственно, не ограничивается сроками возможность пересмотра обвинительного приговора в отношении умершего, если пересмотр необходим для его реабилитации.

Сроки, лимитирующие возможность пересмотра ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств, установлены лишь для случаев, когда пересмотр будет не в пользу осужденного (оправданного) (ст. 414 УПК РФ).

Право возбуждения производства ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств в большинстве случаев принадлежит прокурору.

Поводом для принятия решения прокурором могут служить сообщения граждан и должностных лиц, а также данные, полученные в ходе предварительного расследования и судебного рассмотрения других уголовных дел. Оформляется такое решение постановлением о возбуждении производства ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.

При рассмотрении заключения прокурора в судебных инстанциях, где заседания проходят в коллегиальном составе, соблюдаются правила, установленные для разбирательства уголовных дел в порядке надзора (ст. 407 УПК РФ).

496 определяется сложностью дела, сложностью доводов жалобы (представления), количеством поданных по делу кассационных жалоб и т. д.

В кассационном порядке уголовное дело рассматривается в составе трех судей (ч. 4 ст. 30 УПК РФ).

Процедура рассмотрения дела судом кассационной инстанции установлена ст. 377 УПК РФ. Факультативной, но очень важной частью рассмотрения уголовного дела в кассационном порядке, сближающей кассационное производство с апелляционным, является возможность непосредственного исследования доказательств судом кассационной инстанции по ходатайству стороны. Закон не связывает решение суда по данному вопросу с мнением другой стороны (ч. 4 ст. 377 УПК РФ). Однако «непосредственное исследование доказательств» не должно превращаться в повторное судебное следствие. Кроме того, в суд кассационной инстанции стороны вправе представить «дополнительные материалы», оцениваемые судом кассационной инстанции в совокупности с письменными материалами уголовного дела, данными, полученными при непосредственном исследовании доказательств, что и создает базу при оценке судом доводов жалобы (представления) и возражений на них.

Виды кассационных определений (решений), принимаемых судом по итогам кассационной проверки, установлены ст. 378 и ст. 384—387 УПК РФ.

516 биться для принятия решения по изучаемым им жалобе и (или) представлению. По итогам изучения жалобы (представления) и материалов истребованных дел он должен в течение 30 суток вынести одно из постановлений, указанных в ч. 3 ст. 406 УПК РФ.

Второй этап — это судебное заседание, в ходе которого завершается подготовка к принятию итогового решения по существу вопросов, поставленных в надзорной жалобе (представлении). Оно должно состояться не позднее 15 суток со дня принятия предварительного решения в суде субъекта Российской Федерации или окружном (флотском) военном суде либо не позднее 30 суток — в Верховном суде РФ.

Последовательность рассмотрения конкретного уголовного дела по надзорной жалобе (представлению) регламентируется ч. 3—7 ст. 407 УПК РФ.

Третий этап — непосредственное принятие решения судом надзорной инстанции по жалобе (представлению). Часть 1 ст. 408 УПК РФ устанавливает, какие решения вправе вынести суд надзорной инстанции по итогам рассмотрения ходатайства о пересмотре приговора или иного судебного решения. Решения, принимаемые в порядке надзора Судебной коллегией по уголовным делам и Военной коллегией Верховного суда РФ, оформляются процессуальными документами, называемыми определениями, а аналогичные решения президиумов судов субъектов РФ и Президиума Верховного суда РФ — постановлениями.

53а **53. Особенности производства по уголовным делам в отношении несовершеннолетних**

Установленный УПК РФ *порядок производства по делам несовершеннолетних* учитывает возрастные особенности этих лиц и их правовое положение (ограничение дееспособности, обязанности родителей и заменяющих их лиц и т. д.). Предусмотрен ряд дополнительных гарантий установления истины, охраны прав и законных интересов несовершеннолетних.

Статьи гл. 50 УПК РФ не заменяют, а дополняют общие правила, установленные уголовно-процессуальным законодательством. В частности, помимо дополнительных процессуальных гарантий, применяется вся система гарантий, предусмотренная общими правилами.

Статьи, регулирующие особенности производства по делам несовершеннолетних, не полностью сосредоточены в гл. 50 УПК РФ. К их числу относятся также п. 12, 44 ст. 5, ч. 3 ст. 27, ст. 48, п. 2 ч. 1 ст. 51, ч. 4 ст. 96, ст. 105, ч. 2, 4 ст. 108, ч. 8 ст. 132, п. 2 ст. 154, п. 16 ст. 397 УПК РФ и некоторые другие.

Порядок производства, предусмотренный ст. 420 УПК РФ, применяется и в случаях, когда лицо, совершившее преступление до достижения 18 лет, к моменту процессуального действия достигло этого возраста или когда часть преступлений совершена им в возрасте до 18 лет, а часть — после достижения совершеннолетия.

В статье 421 УПК РФ законодатель указывает на необходимость установления ряда обстоятельств по данной категории дел. Несоблюдение данного требования может привести к отмене приговора.

54а **54. Особенности производства дел о применении принудительных мер медицинского характера**

Принудительные меры медицинского характера по своей природе являются мерами государственного принуждения, назначаются судом, исполняются в порядке, установленном уголовным, уголовно-процессуальным и уголовно-исполнительным законодательством, и влекут определенные ограничения и лишения для лиц, к которым применяются.

Применяются они к трем категориям лиц (ч. 1 ст. 97 УК):

- 1) лица, совершившие преступление в состоянии невменяемости (п. «а» ч. 1 ч. 2 ст. 21, ст. 97 и ст. 99 УК; ч. 1 ст. 433 УПК РФ);
- 2) лица, у которых после совершения преступления обнаружилось психическое расстройство или иное болезненное состояние, делающее невозможным назначение им и (или) исполнение в отношении них уголовного наказания (п. «б» ч. 1 ст. 97 и ч. 1 ст. 433 УПК РФ);
- 3) лица, которые, совершая преступление, были вменяемыми, но в связи с бесспорно установленным у них болезненным состоянием существует объективная необходимость в медицинском вмешательстве (ч. 2 ст. 99 УК и ч. 4 ст. 433 УПК РФ). Этой категории лиц принудительные меры медицинского характера назначаются наряду с уголовным наказанием — в дополнение к нему.

Важным условием во всех случаях выступает реальная возможность причинения этими лицами существенного вреда либо когда их болезненное состояние может быть опасным для них самих или для других лиц (ч. 2 ст. 97 УК и ч. 2 ст. 433 УПК РФ).

55а **55. Особенности производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц**

Глава 52 УПК РФ предусматривает изъятия из общего порядка судопроизводства, которые в соответствии с ч. 1 ст. 447 УПК РФ распространяются на членов Совета Федерации и депутатов Государственной думы, а также на депутатов, членов выборного органа и выборных должностных лиц органов местного самоуправления, судей всех уровней, первых лиц Счетной палаты РФ, Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации, прекратившего исполнение своих полномочий Президента РФ, кандидата в президенты РФ, а также следователя и адвоката, члена избирательной комиссии, комиссии референдума с правом решающего голоса. Приведенный перечень лиц расширительному толкованию не подлежит.

Решение о возбуждении уголовного дела в данном случае принимают специальные субъекты (ст. 448), которым в ряде случаев требуется предварительно согласовывать свое решение с различными инстанциями. **Таковыми субъектами являются:**

- 1) Генеральный прокурор РФ и подчиненные ему нижестоящие прокуроры;
- 2) коллегия, состоящая из трех судей Верховного Суда РФ.

При задержании указанных категорий граждан основанием их незамедлительного освобождения является установление личности. Это правило не действует лишь в случае задержания на месте преступления.

Должностное лицо, которое произвело задержание на месте преступления, немедленно уведомляет об этом (соответственно личности задержанного) Совет

56а **56. Международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства**

При характеристике порядка совершения действий по оказанию правовой помощи важно четко различать **две группы правил:**

- 1) правила обращения за помощью к правоохранительным органам иностранных государств со стороны соответствующих российских органов;
- 2) правила обращения за помощью к российским правоохранительным органам со стороны соответствующих органов иностранных государств.

В первом случае правила определяют, что обращение за правовой помощью по конкретному уголовному делу (запрос о производстве процессуальных действий) должно быть оформлено с соблюдением требований, предусмотренных ч. 4 ст. 453 и ст. 454 УПК РФ. Еще одна форма сотрудничества государств в сфере уголовного судопроизводства — выдача (экстрадиция) лиц для уголовного преследования или отбывания наказания.

При усвоении современных процессуальных правил реализации данной формы сотрудничества следует иметь в виду, что их содержание в определенной мере зависит от того, откуда исходит запрос о выдаче и каковы его цели. С учетом этого такие **правила подразделяются на две группы:**

- 1) правила, регламентирующие направление запросов о выдаче соответствующими органами иностранных государств лиц для их уголовного преследования в связи с совершенными преступлениями либо для отбывания наказания, назначенного им приговорами российских судов;
- 2) правила, регламентирующие исполнение запросов, исходящих от компетентных органов ино-

546 Виды принудительных мер медицинского характера (ст. 99 УК):

- 1) амбулаторное принудительное наблюдение и лечение у психиатра;
- 2) принудительное лечение в психиатрическом стационаре общего типа, где обеспечивается лечение без интенсивного наблюдения;
- 3) принудительное лечение в психиатрическом стационаре специализированного типа применяется к лицам, которые в силу психического расстройства представляют большую опасность и отличаются склонностью к повторным общественно опасным деяниям;
- 4) принудительное лечение в психиатрическом стационаре специализированного типа с интенсивным наблюдением применяется к лицам, которые по своему психическому состоянию представляют особую опасность для себя и для других лиц и требуют постоянного и интенсивного наблюдения.

Статьи 102 УК РФ и ст. 445 УПК РФ устанавливают правила судебной процедуры продления, изменения и прекращения применения принудительных мер медицинского характера.

В случае выздоровления лица или изменения к лучшему состояния его здоровья, когда отпадает необходимость в дальнейшем применении принудительной меры медицинского характера, суд вправе прекратить применение принудительной меры медицинского характера. При таких обстоятельствах суд передает необходимые материалы органам здравоохранения для решения вопроса о его лечении или направлении в психоневрологическое учреждение социального обеспечения.

566 странных государств, о выдаче лиц, находящихся на территории Российской Федерации, для их уголовного преследования в связи с совершенными преступлениями или для отбывания наказаний, назначенных приговорами судов иностранных государств.

Если иностранец, находясь на территории чужого государства, совершает преступление, то в отношении него выносится обвинительный приговор, и наказание приводится в исполнение. В соответствии с практикой международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства у такого лица при наличии соответствующих международных договоров или обязательств, даваемых на основе принципа взаимности, может возникнуть право на передачу его для отбывания наказания в то государство, гражданином которого оно является.

Основанием для передачи с целью отбывания наказания из России в иностранное государство либо наоборот может служить лишь судебное решение, вынесенное в соответствии с международным договором Российской Федерации или письменным обязательством, основанным на принципе взаимности, и по результатам рассмотрения (ст. 469 УПК РФ):

- 1) представления федерального органа исполнительной власти в сфере юстиции;
- 2) обращения осужденного или его представителя;
- 3) обращения компетентного органа иностранного государства.

Постановление о признании и об исполнении приговора суда иностранного государства обращается к исполнению в порядке, установленном ст. 393 УПК РФ для обращения к исполнению приговоров и иных решений российских судов.

536 Правила о выделении дела (ст. 422 УПК РФ) преследуют цель пресечь влияние на несовершеннолетнего взрослых соучастников, создать условия для выяснения обстоятельств, на которые закон предписывает обратить особое внимание. Данный вопрос решается после того, как собраны достаточные данные о том, в каких преступлениях участвовал несовершеннолетний и какова его роль в каждом случае (п. 2 ч. 1 ст. 154 УПК РФ). Для выделения уголовного дела достаточно факта совершения преступления несовершеннолетним в соучастии со взрослым.

В отношении обвиняемого, дело о котором еще не выделено или не может быть выделено, особое внимание должно быть уделено изоляции его от влияния взрослых обвиняемых.

Учитывая возрастные особенности несовершеннолетних, законодатель отдельно регулирует процессуальные действия, которые проводятся с участием этих лиц. В частности, ст. 423 закрепляет особенности задержания несовершеннолетнего подозреваемого и избрание в отношении него меры пресечения; ст. 424 — порядок вызова несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого; ст. 425 — допрос несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого.

Кроме того, законодатель в дополнение к основаниям прекращения уголовного преследования, указанным в ст. 27 УПК РФ, вводит новое, касающееся несовершеннолетнего лица (ст. 427 УПК РФ).

556 Федерации, Государственную думу, суд, прокуратуру и т. д. Указанные адресаты реагируют в соответствии с законодательством, регламентирующим их деятельность и статус задерживаемых лиц. Так, Конституционный суд РФ в течение 24 ч должен принять решение о даче согласия на дальнейшее применение этой процессуальной меры или об отказе в даче такого согласия. В случае, если было дано согласие Конституционного суда РФ на арест судьи или привлечение к уголовной ответственности, его полномочия могут быть приостановлены.

Досудебное производство завершается направлением в суд для рассмотрения по существу уголовного дела вместе с обвинительным заключением. Порядок передачи определен в основном в ст. 222 УПК РФ.

Передаче в суд уголовного дела в отношении члена Совета Федерации или депутата Государственной Думы предшествует процедура согласования данного решения соответственно с Советом Федерации или Государственной думой.

Установленные ст. 31—36 УПК РФ общие правила определения подсудности распространяются на уголовные дела в отношении лиц, перечисленных в ч. 1 ст. 447 УПК РФ. Вместе с тем для некоторых случаев предусмотрены исключения из единого порядка.

Вне зависимости от обстоятельств привлечения к уголовной ответственности член Совета Федерации и депутат Государственной думы, а равно судья федерального суда вправе до начала судебного разбирательства заявить ходатайство о рассмотрении их дела Верховным Судом РФ. Такое ходатайство обязательно подлежит удовлетворению.

Невская М. А.

УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО

Шпаргалка

Зав. редакцией: *Дозорова И. С.*

Редактор: *Кривенко Е. А.*

Корректор: *Федосеева Н. Л.*

ООО «Издательство «Эксмо»
127299, Москва, ул. Клары Цеткин, д. 18/5. Тел.: 411-68-86, 956-39-21
Home page: www.eksmo.ru E-mail: info@eksmo.ru

Формат 60×90 1/16.