

## Лекции по уголовному процессу.

- Тема № 1. Понятие уголовного процесса, его сущность и задачи
- Тема № 2. Принципы уголовного процесса
- Тема № 3. Субъекты уголовного процесса
- Тема № 4. Доказывание и доказательств в уголовном процессе
- Тема № 5. Меры пресечения в уголовном процессе
- Тема № 6. Возбуждение уголовного дела
- Тема № 7. Предварительное расследование
- Тема № 8. Следственные действия
- Тема № 9. Привлечение в качестве обвиняемого
- Тема № 10. Приостановление и окончание предварительного следствия по делу
- Тема № 11. Подсудность в уголовном процессе
- Тема № 12. Полномочия судьи до судебного разбирательства и подготовительные действия к судебному заседанию
- Тема № 13. Судебное разбирательство
- Тема № 14. Кассационное производство
- Тема № 15. Исполнение приговора
- Тема № 16. Производство в надзорной инстанции
- Тема № 17. Производство в суде присяжных
- Тема № 18. Возобновление дел по вновь открывшимся обстоятельствам
- Тема № 19. Производство по делам частного, частно-публичного обвинения и по делам несовершеннолетних.
- Тема № 20. Производство с протокольной формой досудебной подготовки материалов. Производство у мирового судьи

### Тема № 1. Понятие уголовного процесса, его сущность и задачи

1. Понятие и задачи уголовного процесса.
  2. Исторические типы (формы) уголовного процесса.
  3. Система стадий и система производств российского уголовного процесса.
  4. Процессуальная форма. Уголовно-процессуальные документы.
  5. Уголовно-процессуальное право и другие отрасли права.
- 

#### 1

*Процесс* (лат. *procedere*) – продвигаться, т.е. процесс – это деятельность. Уголовный процесс как сложное правовое и социальное явление представляет собой основанную на нормах уголовно-процессуального права деятельность органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда (судьи), направленную на установление события преступления, лиц, виновных в его совершении, и их наказание на основе норм уголовного права.

Уголовно процессуальная деятельность протекает в форме правоотношений, которые складываются между судом, прокурором, следователем, органами дознания, а также гражданами и юридическими лицами. Поскольку деятельность уголовной юстиции связана с применением мер государственного принуждения (задержание подозреваемого, содержание под стражей и т.д.), в максимальной степени затрагивающего основные права и свободы человека, постольку она строго и детально регламентируется процессуальными нормами, создающими гарантии справедливого правосудия.

Уголовно процессуальная деятельность – это единая система процессуальных действий, совершаемых всеми участвующими в деле лицами, в основе которой лежит единство *задач* уголовного процесса:

Общие	Специальные
Охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка общественной безопасности, конституционного строя Российской Федерации, окружающей среды и других охраняемых законом объектов от преступных посягательств	1. Возбуждение уголовного дела
	2. Быстрое и полное раскрытие преступлений
	3. Изобличение виновных
	4. Обеспечение правильного применения закона с тем, чтобы каждый совершивший преступление, был подвергнут справедливому наказанию и ни один невиновный не был привлечен к уголовной ответственности и осужден

*Источниками* уголовного процесса являются только законы:

*Уголовно-процессуальный закон* – это нормативный акт, принятый высшим органом государственной власти, регулирующий порядок возбуждения, расследования, рассмотрения и разрешения уголовных дел, деятельность участников уголовного судопроизводства и складывающиеся в сфере этой деятельности общественные отношения, направленные на осуществление задач уголовного судопроизводства.

- Конституция РФ (в ней заложены основы уголовного процесса – личная неприкосновенность, презумпция невиновности и т.д.);
- Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР;
- ФЗ "О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых";
- ФЗ "О прокуратуре РФ";
- ФКЗ "О судебной системе РФ";
- Закон РФ "О статусе судей";
- ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности" и ряд других законов.

Постановления Пленумов Верховного Суда РФ это не источники уголовно-процессуального права, а лишь официальное толкование его норм!

*Признаки* уголовного процесса:

- уголовный процесс – деятельность только в связи с совершенным преступлением;
- деятельность по расследованию и разрешению уголовных дел; все уголовно-процессуальные действия совершаются только в рамках или в связи с уголовным делом;
- осуществляется только специально уполномоченными на то государственными органами и должностными лицами;
- осуществляется в жестко регламентированном нормами уголовно-процессуального закона порядке;
- задачи уголовного процесса могут быть решены только при условии соблюдения прав и свобод человека и гражданина.

Таким образом, *уголовный процесс* – это осуществляемая в установленном порядке деятельность по расследованию, рассмотрению и разрешению уголовных дел, имеющая своей задачей обеспечение охраны прав и свобод человека и гражданина, общественного порядка и общественной безопасности, конституционного строя РФ от преступных посягательств.

Уголовный процесс = Уголовное судопроизводство (хотя уголовное судопроизводство – это только судебное разбирательство уголовных дел, а не весь уголовный процесс, однако, употребляя эти термины как тождественные, законодатель исходит из того, что именно судопроизводство является центральным звеном в уголовном процессе, все другие стадии так или иначе связаны со стадией судебного рассмотрения и разрешения уголовных дел).

Уголовный процесс ≠ Правосудие (хотя эти понятия пересекаются в части разрешения уголовного дела).

Уголовный процесс ≠ Уголовно-процессуальное право (если уголовный процесс – это деятельность участвующих в нем органов и лиц, вступающих между собой в правовые отношения, уголовно-процессуальное право есть совокупность правовых норм, регулирующих эту деятельность).

*Обвинительный* процесс характеризовался тем, что возбуждение уголовного дела и его дальнейшее движение зависело от обвинителя-потерпевшего (Русская Правда). Производство начиналось по жалобе потерпевшего, который сам поддерживал и доказывал обвинение, от его воли зависело прекращение дела. Предваритель-

ное следствие отсутствовало, основными признаками являлись: судебное равенство между обвинителем и обвиняемым, гласность разрешения дела, наличие судебных поединков, ордалий, присяги в виде доказательств.

*Розыскной* процесс характеризовался активной ролью государства (в России – до судебной реформы 1864 г.). Признаки: слияние функций следователя, обвинителя и судьи, отсутствие гласности и состязательности, отсутствие прав у обвиняемого, применение пыток как метода получения доказательств, использование формальных доказательств (так, считалось, что признание вины – "царица доказательств"), не действовало правило о толковании сомнений в пользу обвиняемого. Виды приговоров: оправдательный, обвинительный, оставление в подозрении при недостаточности доказательств.

*Состязательный* процесс (англосаксонское право) строится на началах равенств сторон в суде и разделения функций между обвинением, защитой и судом. Уголовный процесс – это происходящий в суде спор между государством и гражданином по вопросу вины последнего в совершении преступления. Судом в данном случае отводится роль "беспристрастного арбитра", наблюдающего за тем, как соблюдаются правила ведения спора и кто его выиграл. Оценка доказательств ставится в зависимость от внутреннего убеждения суда при сохранении некоторых элементов формальных доказательств ("сделки о признании вины").

*Смешанный* процесс (континентальное право) характеризуется соединением признаков розыскного процесса для предварительного расследования (почти полное отсутствие гласности, ограничение возможности обвиняемого защищаться, письменность производства и т.д.) и состязательного для судебных прений (публичность заседаний, обеспечение права подсудимого на защиту, оценка доказательств судьями по своему внутреннему убеждению и др.).

### 3

*Стадия уголовного процесса* – это его относительно обособленная часть, характеризующаяся конкретными задачами, вытекающими из общих задач уголовного судопроизводства, особым кругом участников и сроками, спецификой уголовно-процессуальных действий и правоотношений, характером оформляющих их уголовно-процессуальных актов. Каждая стадия относительно обособлена, потому, что является самостоятельной, но, в то же время, находится во взаимосвязи и во взаимозависимости со всеми другими стадиями уголовного процесса, образуя единую систему.

*Признаки*, характеризующие стадию уголовного процесса:

- собственные непосредственные задачи, вытекающие из общих задач уголовного процесса;
- определенный порядок, характерный именно для этой стадии;
- специфический характер уголовно-процессуальных правоотношений, возникающих в этой стадии;
- итоговый процессуальный акт, завершающий стадию.

В уголовном процессе России 8 *стадий* (6 основных и 2 дополнительных):

1. Возбуждение уголовного дела
2. Предварительное расследование
3. Назначение судебного заседания
4. Судебное разбирательство
5. Кассационное производство
6. Исполнение приговора
7. Надзорное производство
8. Возобновление дел по вновь открывшимся обстоятельствам

Уголовный процесс в ряде случаев предусматривает особый порядок расследования и разрешения дел – *особые производства*:

- производство по делам частного обвинения (оскорбление, клевета) – только по заявлению, нет предварительного расследования;
- производство по делам несовершеннолетних;
- производство в протокольной форме досудебной подготовки материалов – для преступлений небольшой общественной опасности (хулиганство без отягчающих обстоятельств);
- производство по делам о применении принудительных мер медицинского характера.

### 4

*Уголовно-процессуальная форма* – это порядок и условия совершения отдельных процессуальных действий и их совокупности, официального закрепления их хода и результатов, установленных законом. Само прохождения процесса по стадиям, общие условия производства на конкретных стадиях, последовательность и правила совершения любого следственного и судебного действия подчинены определенным процедурным процессуальным формам. Форма всех процессуальных документов, начиная с постановления о возбуждении уголовного дела и вплоть до завершения производства по нему, определяется законом.

*Виды* уголовно-процессуальных документов:

- Протоколы
- Постановления
- Определения
- Вердикт
- Приговор
- Заключение
- Представление
- Указания и поручения следователя и прокурора.

## 5

Уголовно-процессуальное право как самостоятельная отрасль права имеет обособленный предмет правового регулирования – уголовное судопроизводство и специфический метод правового регулирования – процессуальную форму. Вместе с тем уголовно-процессуальное право связано с другими отраслями права:

- с уголовным правом: нормы уголовного права не могут быть реализованы без применения норм уголовно-процессуального права; в свою очередь, уголовно-процессуальное право без уголовного права утрачивает свою практическую значимость; общая задача – борьба с преступностью;
- с уголовно-исполнительным правом: уголовно-процессуальное право в сфере исполнения наказания регулирует порядок обращения приговора к исполнению, разрешения сомнений и споров при исполнении наказания, досрочного освобождения от наказания, изменения условий содержания лиц, осужденных к лишению свободы и т.д.;
- с гражданским процессуальным правом: единые принципы, институт гражданского иска в уголовном процессе и т.д.

## Тема № 2. Принципы уголовного процесса

1. Понятие и система принципов уголовного процесса России.

2. Содержание принципов уголовного процесса России.

---

### 1

В системе процессуального права принципы занимают главенствующее положение, всегда являются первичными нормами, не выводимыми друг из друга и охватывающими остальные нормы, в которых конкретизируются содержание принципов и которые подчинены им. Обладая высокой степенью общности, опосредуясь в других правилах, принципы синхронизируют всю систему процессуальных норм и придают глубокое единство механизму уголовно-процессуального воздействия. Именно такая взаимосвязь общих и конкретизирующих норм обеспечивает единство процессуального порядка по всем уголовным делам и соблюдение законности в уголовном судопроизводстве.

Для принципов уголовного процесса характерны следующие *признаки*:

- принципы уголовного процесса характерны для всей уголовно-процессуальной деятельности, а не для отдельных ее стадий либо этапов;
- они соответствуют конкретным социально-экономическим условиям развития общества;
- через принципы реализуются задачи уголовного процесса;
- принципами уголовного процесса являются идеи, закрепленные в правовых нормах;
- принципы уголовного процесса образуют стройную, внутренне не противоречивую систему.

*Принципы уголовного процесса* – это основополагающие, руководящие правовые нормы, определяющий характер уголовного процесса, содержание всех его институтов и выражающие взгляды о построении процессуального порядка, обеспечивающего справедливое правосудие по уголовным делам, эффективную защиту личности, ее прав, свобод, а также интересов общества и государства от преступных посягательств.

Принципы уголовного процесса сформулированы и закреплены большей частью в Конституции РФ, а также в УПК и других федеральных законах. В качестве принципа уголовного процесса может быть признано положение, действующее в одной или нескольких его стадиях.

*Система* принципов уголовного процесса:

- законность;
- публичность;
- равенство граждан перед законом и судом;
- охрана, прав, свобод, чести и достоинства личности;
- осуществление правосудия по уголовным делам независимым и беспристрастным судом;
- гласность;
- презумпция невиновности;
- обеспечение подозреваемому, обвиняемому и подсудимому прав на защиту;

- состязательность;
- национальный язык судопроизводства;
- непосредственность, устность и непрерывность судебного разбирательства;
- всесторонность, полнота и объективность исследования обстоятельств дела.

## 2

**Законность** – общегосударственный, общеправовой принцип, действующий во всех отраслях государственной и общественной жизни, ведущий принцип всех отраслей права, в том числе и уголовного процесса. Он закреплен в статьях 1, 15, 49, 120, 123 и др. Конституции РФ, а также в ст. 2 УПК. Это фундаментальная правовая норма, обязывающая суд, судей, следователя, прокурора, органа дознания и других участников уголовного процесса к точному и неуклонному соблюдению законов.

В уголовном процессе законность реализуется, прежде всего, в следующем:

- осуществлять властные функции в уголовном процессе могут только уполномоченные государственные органы и должностные лица и только в пределах своей компетенции;
- в уголовном процессе деятельность осуществляется только в установленной законом форме;
- все процессуальные действия могут осуществляться только при наличии законных оснований;
- собирание и закрепление доказательств производится только по процессуальным правилам (использование доказательств полученных с нарушением закона не допускается);
- права и свободы человека должны строго соблюдаться;
- в УПК действует правило: дозволено все, что разрешено законом;
- в ходе уголовно-процессуальной деятельности должны правильно применяться нормы материального закона.

**Публичность** – принцип уголовного процесса, означающий, что производство по уголовному делу во всех случаях совершения преступления ведется государственными органами независимо от усмотрения тех или иных лиц, чьи интересы затронуты преступлением, а иногда даже вопреки их желанию в целях раскрытия преступления, установления виновных и назначения им справедливого наказания; исключения – дела частного обвинения и частно-публичного обвинения (ст. 27 УПК), дела о преступлениях, затрагивающих интересы негосударственных коммерческих предприятий, которые возбуждаются не иначе как по просьбе руководителей таких предприятий (ст. 27<sup>1</sup> УПК).

**Равенство граждан перед законом и судом.** Различия между гражданами по признакам пола, расы, национальности, отношения к религии, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, принадлежности к политическим партиям и общественным объединениям, взглядов и убеждений не являются и не могут являться основанием для каких-либо привилегий или дискриминации в уголовном процессе (ст. 19 Конституции РФ, ст. 14 УПК, ст. 7 ФКЗ "О судебной системе РФ"). Закон устанавливает один и тот же процессуальный порядок в отношении всех граждан. Наличие правил о подсудности уголовных дел не противоречит этому принципу, так как граждане не получают никаких привилегий, например, в тех случаях, когда их дело рассматривается по первой инстанции областным судом, а не районным (городским).

**Охрана прав, свобод, чести и достоинства граждан** – принцип уголовного процесса, означающий, что при производстве по уголовному делу органы правосудия и предварительного расследования обязаны охранять права и свободы граждан, допуская их ограничения лишь по основаниям и в порядке, установленном законом, не унижать чести и достоинства, участвующих в деле лиц, а также принимать меры к обеспечению их безопасности (ст.ст. 3, 21, 22, 23, 25, 51, 53 и др. Конституции РФ, ст.ст. 11, 46, 52, 96, 122, 169 УПК). Осуществление названного принципа требует:

- соблюдения правил о неприкосновенности личности, жилища, частной жизни, переписки, телефонных переговоров, телеграфных и иных сообщений; ограничение этих прав возможно лишь в соответствии с законом;
- обеспечения охраны чести, достоинства, жизни и здоровья лиц, участвующих в производстве следственных действий;
- запрета на причинение личности физического, морального или иного ущерба;
- возмещения ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда.

**Осуществление правосудия по уголовным делам независимым и беспристрастным судом.** Статья 118 Конституции РФ устанавливает, что правосудие в РФ осуществляется только судом. Признать лицо виновным в совершении преступления, а также подвергнуть его уголовному наказанию полномочен только суд своим приговором. Правом осуществлять правосудие по уголовным делам, пользуются Верховный Суд РФ, Верховные суды республик, областные, краевые, окружные суды, районные (городские) суды, военные суды, а также мировые судьи.

**Гласность** – принцип уголовного процесса, предусматривающий открытость уголовного судопроизводства, возможность получения информации заинтересованными гражданами и общественностью; этот принцип наиболее характерен для стадии судебного разбирательства, но проявляется и в других стадиях.

Ст. 123 Конституции РФ гласит: "разбирательство дел во всех судах открытое, слушание дела в закрытом заседании суда возможно только в случаях, установленных федеральным законом". Статьи 18 и 262 УПК предусматривают случаи закрытого судебного заседания.

В досудебных стадиях гласность проявляется в следующем:

- процессуальные действия всегда гласны, в негласном порядке доказательства получены быть не могут;
- лицу предъявляется полное обвинение в содеянном;
- по окончании предварительного расследования обвиняемому и его защитнику предъявляют все производство по делу;
- с разрешения следователя, прокурора и суда в средствах массовой информации могут быть опубликованы сведения о расследовании дела, но не в обвинительном контексте.

**Презумпция невиновности.** Статья 49 Конституции РФ определяет ее следующим образом: "каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет установлена в предусмотренном законом порядке и определена вступившим в законную силу приговором суда. Никто не обязан доказывать свою невиновность, все неустранимые сомнения трактуются в пользу обвиняемого". Важно иметь в виду, что презумпция невиновности выражает не личное отношение какого-либо конкретного человека к обвиняемому, а объективное правовое положение.

По своему содержанию рассматриваемый принцип охватывает следующие демократические идеи правосудия:

- ни один невиновный не должен быть привлечен к уголовной ответственности (ст. 2 УПК);
- никто не может быть привлечен в качестве обвиняемого иначе как на основаниях и в порядке, установленном законом (ст. 4 УПК);
- обязанность доказывания виновности обвиняемого лежит на обвинителе, участвующем в судебном разбирательстве (ст. 20, 248 УПК);
- обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность (ч. 2 ст. 49 Конституции РФ);
- обстоятельства должны быть исследованы всесторонне, полно и объективно (ст. 20 УПК);
- все сомнения в доказанности обвинения толкуются в пользу подсудимого (ч. 3 ст. 49 УПК, пп. 1, 2 ст. 342 УПК);
- приговор суда является единственным процессуальным документом, устанавливающим виновность подсудимого (п. 10 ст. 34, ст.ст. 300–315 УПК).

**Обеспечение обвиняемому, подозреваемому и подсудимому права на защиту** предусмотрено статьями 48–51 Конституции РФ и 19, 46, 52 УПК. Установление объективной истины по уголовному делу невозможно при рассмотрении его исключительно с позиций обвинения, поэтому уголовный процесс немалозначим без обеспечения подозреваемого, обвиняемого и подсудимого правом на защиту – всей совокупности предоставленных им законом процессуальных прав для опровержения возникшего подозрения или предъявленного обвинения.

Право на защиту неотделимо от гарантий его осуществления. Лицо, производящее дознание, следователь, прокурор и суд обязаны обеспечить подозреваемому, обвиняемому и подсудимому возможность защищаться установленными законом средствами и способами, а также охрану их личных и имущественных прав (ст. 19 УПК).

**Состязательность** – принцип уголовного процесса, означающий разделение функций обвинения, защиты и осуществления правосудия с целью получения обоснованного и справедливого решения (ст. 123 Конституции РФ, ст. 145 УПК). Стороны пользуются равными правами по представлению суду доказательств и отстаиванию своей процессуальной позиции. Данный принцип предполагает активное содействие суду в установлении объективной истины и существенных для дела обстоятельств.

Закон определяет характер процессуальных функций, которые осуществляются участниками судебного разбирательства:

- прокурор поддерживает государственное обвинение (ст. 248 УПК);
- защитник осуществляет защиту (ст. 249 УПК);
- суд осуществляет правосудие, которое отделено как от функции обвинения, так и от функции защиты.

**Непосредственность, устность и непрерывность судебного разбирательства.** Непосредственность в уголовном процессе означает, что судьи, разрешающие уголовные дела, должны лично воспринимать собранные доказательства, и разрешение дел должно быть основано лишь на исследованных и проверенных в судебном заседании доказательствах.

Непосредственность тесно связана с устностью судебного разбирательства, сущность которой заключается в том, что при разбирательстве дела суд обязан выслушать устные показания участвующих в процессе лиц. Воз-

никающие у суда и иных участников судебного разбирательства вопросы к свидетелям, обвиняемым и другим участникам уголовного процесса, равно как и ответы, излагаются в устной форме. Устность не исключает использования в судебном процессе письменных материалов, но они должны быть оглашены и исследованы при рассмотрении дела в суде.

Согласно ст. 240 УПК судебное разбирательство по каждому делу происходит непрерывно, кроме времени, назначенного для отдыха. При этом судьи до окончания слушания начатого дела не вправе рассматривать другие дела. Непрерывность процесса позволяет суду составить полное представление об имеющихся по делу доказательствах.

**Национальный язык уголовного судопроизводства.** В РФ судопроизводство может производиться:

- на русском языке;
- на языке того национально-территориального образования, где находится суд или правоохранительный орган;
- на языке большинства населения, проживающего в данной территориальной единице (ст.ст. 26, 68 КРФ, ст. 17 УПК).

Настоящий принцип обеспечивает доступность суда для населения, возможность реального осуществления процессуальных прав всеми участниками процесса, воспитательного воздействия судопроизводства. Он является необходимым условием реального обеспечения принципа гласности.

Следователь, лицо, производящее дознание и суд обязаны обеспечить участникам процесса, не владеющим языком, на котором ведется судопроизводство по уголовному делу, полное ознакомление с его материалами через переводчика. Это означает, что должен быть обеспечен не только устный, но и письменный перевод всех материалов на язык, которым владеет каждый из участников процесса. При этом владение языком предполагает свободное объяснение на нем.

**Всесторонность, полнота и объективность исследования обстоятельств дела.** Сущностью данного принципа уголовного процесса является обязанность суда, прокурора следователя и лица, производящего дознание, принять все предусмотренные законом меры для всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела, выявить как уличающие, так и оправдывающие обвиняемого, а также смягчающие и отягчающие наказание обстоятельства.

Всесторонность исследования в уголовном процессе означает выяснение всех обстоятельств, входящих в предмет доказывания и имеющих значение для дела (ст. 68, 392, 403 УПК). Так, обвинительный приговор не может быть основан на предположениях и постановляется лишь при условии, что в ходе судебного разбирательства виновность подсудимого в совершении преступления доказана (ст. 309 УПК).

Под полнотой исследования следует понимать выяснение всех обстоятельств дела, чтобы обеспечить необходимую совокупность доказательств для принятия решения по делу.

Объективность исследования в уголовном процессе означает, что суд, прокурор, следователь и лицо, производящее дознание, в ходе собирания, проверки и оценки доказательств должны проявлять беспристрастность, не допускать предубеждений. В целях обеспечения объективного исследования материалов дела закон установил, что судья, присяжный и народный заседатель, прокурор, следователь, лицо, производящее дознание, секретарь судебного заседания, эксперт, специалист и переводчик не могут принимать участие в производстве по уголовному делу и подлежат отводу, если они лично, прямо или косвенно, заинтересованы в этом деле (ст. 23 УПК).

### Тема № 3. Субъекты уголовного процесса

1. Уголовно-процессуальные функции.
  2. Понятие и классификация субъектов уголовного процесса.
  3. Государственные органы и должностные лица.
  4. Участники уголовного процесса.
  5. Лица, содействующие достижению задач уголовного процесса.
  6. Обстоятельства, исключающие возможность участия в производстве по делу.
- 

#### 1

Функция – это направление деятельности.

*Уголовно-процессуальная функция* – отдельное направление уголовно-процессуальной деятельности, обусловленное ролью, целями и назначением субъектов уголовного процесса.

Профессор Тыричев выводит три основные уголовно-процессуальные функции:

- обвинение;
- защита;
- разрешение дела.

Другие ученые выделяют четыре такие функции (расследование преступления; обвинение в преступлении; защита от обвинения; осуществление правосудия) и ряд дополнительных (предъявление или поддержание гражданского иска и соответственно защита от него; прокурорский надзор за законностью; судебное управление; воспитательный и социальный контроль). Однако указанные положения содержат основания для критики:

1. Обвинение и предварительное расследование очень тесно пересекаются в практической плоскости
2. Дополнительные функции – слишком узкие направления для придания им общепроцессуального значения.
3. Осуществление правосудия связано не только с уголовным процессом
4. Непонятно, к какой функции отнести прекращение уголовного дела.

Итак, рассмотрим основные уголовно-процессуальные функции.

**Обвинение** – деятельность уполномоченных органов и лиц, направленная на раскрытие преступления, доказывание виновности конкретного лица, его совершившего, в целях обеспечения правильного разрешения уголовного дела.

В РФ существует четыре вида обвинения:

- государственное (основная форма; осуществляется от имени и в интересах государства, независимо от воли иных лиц);
- частно-публичное (возбуждается только по жалобе потерпевшего, но дальнейшее развитие уголовного процесса от его воли не зависит);
- частное (возбуждается по жалобе потерпевшего и подлежит прекращению в случае его примирения с обвиняемым);
- общественное (поддерживает представитель общественной организации, трудового коллектива с целью обеспечения разрешения дела с учетом мнения коллектива, общественных организаций).

**Защита** – процессуальная деятельность, направленная на опровержение обвинения и установления невиновности обвиняемого либо на смягчение его ответственности.

Эту функцию выполняют подозреваемый, обвиняемый, защитник и общественный защитник. Функция защиты является противоположной обвинению, это выражается в том, что лицо, ее осуществляющее, может оспорить вывод обвинителя как в целом, так и частично, доказанность обвинения, его законность, вывод о квалификации преступления и мере наказания.

**Разрешение дела** – проверка и оценка собранных по делу доказательств и принятия решения о виновности и ответственности лица (осуществляется судом, органами предварительного расследования и прокуратуры).

## 2

"Субъект" (лат.) – участник, что-либо производящий.

**Субъект уголовного процесса** – лицо, наделенное хотя бы одним уголовно-процессуальным правом или обязанностью, которое при стечении определенных обстоятельств может осуществлять уголовно-процессуальную деятельность, вступать в правоотношения с другими участниками уголовного процесса по своей инициативе или по требованию закона (профессор Рыжаков).

Выделяют 3 группы субъектов:

1. Государственные органы и должностные лица (суд, судья, прокурор, следователь, начальник следственного отдела, орган дознания и лицо, производящее дознание);
2. Участники уголовного процесса (подозреваемый, обвиняемый, их представители, защитник, потерпевший; гражданский истец, гражданский ответчик, их представители);

Признаки участников уголовного процесса:

- отстаивают в уголовном деле личный, охраняемый законом, защищаемый или представляемый интерес;
  - наделены процессуальными правами, позволяющими участвовать в уголовно-процессуальной деятельности и влиять на исход дела;
  - эти лица допускаются или привлекаются к участию в деле особым актом государственного органа или должностного лица
3. Лица, вовлекаемые в процесс для содействия органам государства или должностным лицам в достижении задач уголовного процесса (свидетель, эксперт, специалист, переводчик, понятые, секретарь и т.д.).

## 3

**Государственные органы и должностные лица:**

1. Суд (единственный орган, который в соответствии с Конституцией РФ имеет право осуществлять правосудие по уголовным делам).

В уголовном процессе существуют следующие порядки осуществления правосудия:

- мировым судьей по делам частного обвинения и делам о преступлениях небольшой тяжести, за которые наказание не превышает 2 лет лишения свободы (ч. 1 ст. 467 УПК);
- судьей районного (городского) суда единолично (ч. 2 ст. 35 УПК) по делам о преступлениях, за которые наказание не превышает 5 лет лишения свободы;
- судом в составе председательствующего и двух народных заседателей (ч. 3 ст. 35, ст.ст. 36–38 УПК);
- судом в составе председательствующего и коллегии присяжных заседателей (по ходатайству обвиняемого; в порядке эксперимента в 9 субъектах РФ);
- судом в составе 3 профессиональных судей – коллегией судей (во всех судах кроме районного (городского) с согласия обвиняемого; временно не действует).

В своей деятельности суд не связан выводами органов дознания или предварительного следствия, мнением прокурора и выводами вышестоящих судебных инстанций. Суд может действовать в качестве суда первой инстанции, разрешая дело по существу, кассационной, апелляционной или надзорной инстанции. Он всегда занимает главенствующее положение в уголовном процессе, решая все вопросы самостоятельно, независимо ни от кого, по своему внутреннему убеждению.

2. *Прокурор* (лат. *procurare* – заботиться). Объединяющее наименование различных работников, занимающих должности прокуроров, заместителей прокуроров, начальников управлений и отделов прокуратуры, прокуроров отдела, старших помощников прокурора, выполняющих функции обвинения и разрешения дела. Прокурорский надзор осуществляется непрерывно и во всех стадиях уголовного процесса.

3. *Следователь* – должностное лицо органов прокуратуры, органов внутренних дел, ФСБ или ФСНП, осуществляющее предварительное следствие и наделенное для этого соответствующими процессуальными полномочиями (ст.ст. 125, 127 УПК). Следователь – лицо процессуально самостоятельное!

4. *Начальник следственного отдела*. Те же функции, что и у следователя, но дополненные руководством и организацией деятельности следственных подразделений (ст.ст. 34, 127<sup>1</sup> УПК).

5. *Орган дознания* – государственный орган, выполняющий определенные административные, распорядительные или хозяйственные функции, которому законом делегировано право возбуждать уголовные дела и осуществлять предварительное расследование в форме дознания (ст. 117 УПК). Это милиция, командиры воинских частей, соединений и начальники военных учреждений, органы государственной безопасности, начальники следственных изоляторов, органы государственного пожарного надзора, оперативные органы системы Федеральной пограничной службы РФ, таможенные органы и т.д.

6. *Лицо, производящее дознание* – должностное лицо, уполномоченное органом дознания для производства дознания по конкретному уголовному делу.

#### 4

#### **Участники уголовного процесса:**

1. *Подозреваемый* (по действующему законодательству – лицо, задержанное по подозрению в совершении преступления или лицо, к которому применена мера пресечения до предъявления обвинения – ст. 52 УПК). Особенности процессуального положения подозреваемого как участника уголовного процесса состоят в следующем:

- как участник уголовно-процессуальной деятельности и правоотношений он характерен только для стадии предварительного расследования;
- время, в течение которого лицо фигурирует в процессе как подозреваемый, ограничено 72 часами (продлевать этот срок нельзя, но возможны исключения из этого правила: например, задержание с санкции прокурора до 10 суток органами пограничной или таможенной служб), а при применении меры пресечения до предъявления обвинения – в пределах 10 суток.

2. *Обвиняемый*. Следует учитывать, что термин "обвиняемый" – собирательный в уголовном процессе. Он появляется в уголовном процессе после вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого и считается таковым до вступления приговора в законную силу. С момента принятия дела к производству судом и вынесения постановления о назначении судебного разбирательства обвиняемый именуется подсудимым, а обвиняемый, в отношении которого суд вынес приговор, именуется осужденным, если приговор обвинительный, или оправданным, если приговор оправдательный (ст. 46 УПК).

Обвиняемый – центральный участник уголовного процесса: по поводу вменяемых ему деяний проводится предварительное расследование и судебное разбирательство, постановляется приговор.

3. *Защитник* – лицо, которое по поручению или с согласия обвиняемого или подозреваемого выясняет обстоятельства, оправдывающие подзащитного или смягчающие его ответственность и оказывает ему необходимую юридическую помощь, т.е. осуществляет функцию защиты в уголовном процессе (ст. 47 УПК).

- |   |  |
|---|--|
| • адвокаты;   |  |
| • представители профсоюзов и общественных организаций;                          | допускаются с момента начала выполнения с лицом действий принудительного или уличающего характера  |
| • близкие родственники и законные представители обвиняемого или подозреваемого; | допускаются только со стадии судебного разбирательства по постановлению судьи или определению суда |
| • иные лица (практикующие юристы).  | (ч. 7 ст. 47 УПК)  |

Необходимо иметь в виду, что Конституция РФ не связывает предоставление помощи адвоката (защитника) с формальным признанием лица подозреваемым либо обвиняемым, а, следовательно, и с моментом принятия органом дознания, следствия или прокуратуры какого-либо процессуального акта. Норма ст. 48 Конституции РФ указывает на признаки, характеризующие фактическое положение лица как нуждающегося в правовой защите в силу того, что его конституционные права, прежде всего, на свободу и личную неприкосновенность, ограничены (удержание официальными властями, привод или доставление в органы дознания или следствия и т.д.). Поэтому защитник допускается к участию в уголовном деле с момента начала выполнения с лицом действий принудительного или уличающего характера (Постановление Конституционного Суда РФ от 27 июня 2000 г. № 11-П).

Участие защитника в судебном разбирательстве обязательно по делам (ст. 49 УПК):

- в которых участвует государственный или общественный обвинитель;
- несовершеннолетних;
- немых, глухих, слепых и других лиц, которые в силу своих физических или психических недостатков не могут сами осуществлять свое право на защиту;
- лиц, не владеющих языком, на котором ведется судопроизводство;
- лиц, обвиняемых в совершении преступлений, за которые в качестве меры наказания может быть назначена смертная казнь;
- лиц, между интересами которых имеются противоречия и если хотя бы одно из них имеет защитника.

Если в указанных случаях защитник не приглашен самим обвиняемым, его законным представителем или другими лицами по его поручению, следователь, прокурор или суд обязаны обеспечить участие защитника в деле.

4. *Потерпевший* – гражданин (физическое лицо), которому преступлением причинен моральный, физический или имущественный вред и который признан таковым специальным постановлением органа дознания, следователя, прокурора, судьи или определением суда (ст. 53 УПК). По делам о преступлениях, последствием которых явилась смерть потерпевшего, правами потерпевшего пользуются его близкие родственники.

Следует отметить, что юридическое лицо при причинении ему вреда преступлением участвует в производстве по уголовному делу в ином качестве – гражданским истцом (ст. 54 УПК).

Часть 3 ст. 53 УПК особо выделяет дополнительное процессуальное право, которым закон наделяет потерпевшего по делам частного обвинения, – поддержание обвинения. Необходимо учитывать, что поддержание обвинения не сводится только к участию в судебных прениях, а осуществляется на протяжении всего судебного разбирательства путем заявления ходатайства, представления доказательств и т.п.

5. *Гражданский истец* – гражданин, предприятие, учреждение или организация, которым преступлением причинен вред, имеющий стоимостное выражение, предъявивший иск о его возмещении и признанный таковым соответствующим процессуальным актом (ст.ст. 29, 54 УПК). В основе процессуального акта о признании лица гражданским истцом присутствуют две группы оснований:

- уголовно-правовые основания – причинение материального ущерба непосредственно преступлением, составляющим предмет предварительного расследования или судебного разбирательства;
- уголовно-процессуальные основания – наличие в уголовном деле доказательств, указывающих на причинение лицу материального ущерба уголовно наказуемым деянием.

Если материальный ущерб преступлением причинен гражданину, он признается не только в качестве гражданского истца, но и в качестве потерпевшего. Гражданский истец вправе реализовать свои права лично, через представителя или совместно с представителем. Гражданский иск в уголовном деле может быть предъявлен на различных этапах производства: с момента возбуждения уголовного дела до начала судебного следствия.

6. *Гражданский ответчик* – лицо, которое в силу закона несет материальную ответственность за ущерб, причиненный преступными действиями обвиняемого и признанный таковым соответствующим процессуальным актом (ст. 55 УПК).

Лицо может быть привлечено в качестве гражданского ответчика не ранее появления в уголовном деле обвиняемого, так как в рамках уголовного процесса гражданский ответчик может нести ответственность только за его действия. Гражданский ответчик может реализовывать свои права лично или через представителя.

## 5

### **Лица, содействующие достижению задач уголовного процесса:**

1. *Представители общественных организаций и трудовых коллективов* допускаются к участию в судебном разбирательстве в качестве общественных обвинителей и общественных защитников (ст. 250 УПК). Они вправе представлять доказательства, принимать участие в их исследовании, заявлять перед судом ходатайства и отводы, участвовать в судебных прениях и т.д.

2. *Секретарь судебного заседания* ведет протокол судебного заседания, полно и правильно излагая действия и решения суда, а также действия участников уголовного процесса, имевшие место в ходе судебного заседания. Секретарь обязан проверить явку в суд участвующих в деле лиц, выяснить причины их неявки и т.д.

3. *Свидетель*. В качестве свидетеля может быть допрошено любое лицо, которому известны какие-либо обстоятельства, подлежащие установлению по данному делу (ст. 72 УПК).

4. *Эксперт* – это лицо, обладающее специальными познаниями в науке, технике, искусстве или ремесле и привлекаемое органами предварительного расследования и судом для проведения экспертизы.

Деятельность эксперта регламентирована УПК и ведомственными нормативными актами об экспертных учреждениях. Экспертами могут быть сотрудники экспертного учреждения, занимающие штатную должность, работники каких-либо других учреждений (предприятий, организаций), привлеченные для производства экспертизы по конкретному уголовному делу (внешние эксперты), или иные сведущие лица, не заинтересованные в исходе дела. При этом все они именуется судебными экспертами.

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

5. *Специалист* – это лицо, обладающее специальными познаниями и навыками, вызванное следователем, лицом, производящим дознание, прокурором или судом для участия в производстве следственных действий или в судебном разбирательстве и оказания содействия в обнаружении, закреплении и изъятии доказательств. В отличие от эксперта специалист не производит исследований и не дает заключения!

6. *Переводчик* – лицо, владеющее языками, знание которых необходимо для перевода, и назначенное органом дознания, следователем, прокурором, судом (судьей). Переводчик как процессуальная фигура появляется в случае, если кто-либо из участников процесса не владеет языком, на котором он ведется.

7. *Поручители и залогодатели*, появление которых в процессе обусловлено применением мер пресечения в виде личного поручительства, поручительства общественной организации или залога.

8. *Понятые* – не заинтересованные в деле граждане, которые приглашаются для участия в производстве следственных действий в случаях, предусмотренных уголовно-процессуальным законом (ст. 135 УПК). Понятые обязаны удостоверить факт, содержание и результаты действий, производившихся в их присутствии.

## 6

Объективность и беспристрастность как основные требования к правосудию побуждают законодателя устанавливать целый ряд норм, предусматривающих недопустимость участия в рассмотрении уголовного дела лиц, чье решение, позиция или мнение в силу неоправданно заинтересованного отношения к делу может повлечь неправильное разрешение уголовного дела.

В силу ст. 59 УПК судья не может участвовать в рассмотрении дела:

1) если он является потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком, свидетелем, а также если он участвовал в данном деле в качестве эксперта, специалиста, переводчика, лица, производившего дознание, следователя, обвинителя, защитника, законного представителя обвиняемого, представителя потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика;

2) если он является родственником потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика или их представителей, родственником обвиняемого или его законного представителя, родственником обвинителя, защитника, следователя или лица, производившего дознание;

3) если имеются иные обстоятельства, дающие основания считать, что судья лично, прямо или косвенно, заинтересован в этом деле.

Перечисленные обстоятельства являются общими основаниями, исключающими возможность участия в уголовном деле прокурора, следователя, лица, производящего дознание, секретаря судебного заседания, эксперта, специалиста, переводчика, защитника обвиняемого, защитника подозреваемого, представителя потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика (ст. 59–67<sup>1</sup> УПК), присяжных заседателей, явившихся по вызову для участия в судебном заседании (ст. 438 УПК).

Участник процесса, в отношении которого выявлены вышеуказанные обстоятельства, должен заявить самоотвод. Кроме того, ему может быть заявлен отвод другими участниками процесса – подозреваемым, обвиняемым, защитником, потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком или их представителями.

#### Тема № 4. Доказывание и доказательств в уголовном процессе

1. Понятие доказывания в уголовном процессе.
  2. Составные части (элементы) процесса доказывания.
  3. Понятие и свойства доказательств.
  4. Классификация доказательств.
  5. Виды доказательств.
- 

### 1

#### **Презумпция невиновности** (ст. 49 Конституции РФ):

"Каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным пока его виновность не будет *доказана* в предусмотренном федеральном законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда.

Обвиняемый (подозреваемый) не обязан *доказывать* свою невиновность.

Неустранимые сомнения в виновности лица толкуются в пользу обвиняемого".

Часть 2 ст. 50 Конституции РФ определяет, что при осуществлении правосудия не допускается использование *доказательств*, полученных с нарушением федерального закона.

Наука логика определяет доказывание как мыслительную деятельность по обоснованию истинности одного суждения (тезиса) путем приведения других заведомо истинных суждений (аргументов).

Целью доказывания в уголовном процессе является достижение истины в уголовном деле. "*Истина*" в уголовном процессе – это свойство знаний органов дознания, следователя, прокурора и суда о происшествии, в отношении которого ведется уголовный процесс, соответствие данных знаний реально имевшим в прошлом место обстоятельствам.

Порядок доказывания определен главой 5 УПК. При определении понятия доказывания в уголовном процессе необходимо раскрыть содержание ряда более мелких понятий, составляющих основу уголовно-процессуального доказывания. К числу таких понятий относятся:

- субъекты доказывания;
- средства доказывания;
- предмет доказывания;
- пределы доказывания;
- порядок доказывания.

*Субъекты доказывания* – так называемые субъекты первой группы (т.е. государственные органы и должностные лица, на которых законом возложена обязанность производить дознание, следствие или судебное разбирательство). Участвовать в доказывании в той или иной мере имеют право обвиняемый, подозреваемый, защитник и другие субъекты второй группы.

*Средства доказывания* – доказательства, т.е. любые фактические данные, на основе которых в определенном законом порядке орган дознания, следователь, прокурор, суд или судья устанавливают наличие или отсутствие общественно опасного деяния, виновность лица, совершившего это деяние и иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела. Средства доказывания по уголовному делу – доказательства!

Совокупность фактических обстоятельств дела, установление которых путем доказывания необходимо для его правильного разрешения, получила название *предмета доказывания* (обстоятельства, подлежащие доказыванию по уголовному делу, или главный факт):

- событие преступления (время, место, способ и другие обстоятельства совершения преступления);
- виновность обвиняемого в совершении преступления и мотивы преступления;
- обстоятельства, влияющие на степень и характер ответственности обвиняемого, а также иные обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого;
- характер и размер ущерба, причиненного преступлением (моральный, материальный, физический);
- причины и условия, способствовавшие совершению преступления.

В ходе доказывания должны быть выявлены все 5 групп обстоятельств!

*Пределы доказывания* в уголовном процессе – это такие границы уголовно-процессуальной деятельности, которые выражают полноту проверяемых следственных версий, глубину исследования подлежащих установлению фактов, объем доказательств и их источников, обязательных для признания наличия или отсутствия этих фактов.

Пределы доказывания – минимально необходимая, но достаточная совокупность доказательств, устанавливающая весь предмет доказывания.

Доказывание в уголовном процессе осуществляется путем собирания, проверки и оценки доказательств в ходе предусмотренных законом следственных действий.

Производство следственных действий – это единственно допустимый законом порядок доказывания по уголовному делу.

Таким образом, *доказывание* в уголовном процессе – это урегулированная УПК деятельность управомоченных на то государственных органов и должностных лиц по собиранию, проверке и оценка доказательств с целью установления обстоятельств совершенного преступления в предусмотренных законом порядке и пределах.

## 2

Доказывание как процесс условно подразделяется на 3 *этапа* (элемента):

1. Собираение доказательств.
2. Проверка доказательств.
3. Оценка доказательств.

**Собирание** доказательств – это действия по обнаружению, фиксации, изъятию и сохранению доказательств.

**Обнаружение** доказательств – это их отыскание, выявление, обращение внимания на те ил иные фактические данные, имеющие доказательственное значение.

**Фиксация** доказательств – это их закрепление, т.е. запечатление доказательственных свойств в установленном законом порядке. Способы фиксации:

- составление протоколов;
- непосредственное приобщение к делу;
- фото-, кино-, видео съемка;
- составление планов и схем (план с масштабом);
- иные способы (изготовление рисунков, моделирование и так далее).

**Изъятие** доказательств преследует цель обеспечить возможность их использования в доказывании в ходе расследования и суда.

**Сохранение** доказательств – принятие мер по обеспечению сохранности самих доказательств либо их доказательственных свойств.

**Проверка** доказательств – это познание следователем, лицом, производящим дознание, прокурором или судом их содержания, достоверности, установление согласуемости каждого доказательства со всей совокупностью доказательств, собранных по данному делу.

Ни одно доказательство, каким бы убедительным и безупречным оно ни казалось, не может быть положено в основу выводов по делу без проверки. Проверке подвергается как содержание доказательства, так и доброкачественность источника в их неразрывном единстве.

Проверка каждого отдельного доказательства производится путем сопоставления его с другими доказательствами, обнаружения противоречий между ними, выяснения их причин. Проверка отдельного доказательства невозможна в отрыве от совокупности доказательств по данному делу, вне их сопоставления и взаимной проверки.

**Оценка** доказательств – мыслительная деятельность субъекта доказывания, которая состоит в том, что он, руководствуясь требованиями закона, по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании материалов дела, определяет относимость, допустимость, достаточность и достоверность доказательств для принятия того или иного решения по делу.

Гарантиями свободной оценки являются:

- Оценка доказательств следователем и судом по своему внутреннему убеждению. Никто не вправе навязать им свое мнение, оценку. Закон гарантирует, что следователь и суд оценивают доказательства и принимают на их основе решения по своему личному убеждению. Однако это убеждение не может быть безотчетным, интуитивным, произвольным.
- Обязанность следователя и суда основывать свое убеждение "на всестороннем, полном и объективном рассмотрении всех обстоятельств дела в их совокупности...", что дает возможность оценить каждое доказательство по его природе, а также обнаружить противоречия между сведениями, содержащимися в разных источниках, либо, наоборот, совпадение доказательств, что приводит к выводу об их достоверности и значимости для установления того или иного обстоятельства.

## 3

Понятие доказательств сформулировано в ч. 1 ст. 69 УПК.

**Доказательства** – это любые фактические данные, на основании которых в определенном законом порядке орган дознания, следователь, прокурор и суд (судья) устанавливают наличие или отсутствие общественно опасного деяния, виновность лица, совершившего это деяние и иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения уголовного дела.

В ч. 2 ст. 69 УПК перечислены виды доказательств:

- показания свидетелей;
- показания потерпевших;
- показания подозреваемых;
- показания обвиняемых;
- заключение эксперта;
- вещественные доказательства;
- протоколы следственных и судебных действий;
- акты ревизий и документальных проверок;
- иные документы.

Часть 3 ст. 69 УПК определяет, что доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу обвинения.

Профессор Чельцов отождествлял доказательства с фактами объективной реальности, но большинство процессуалистов не поддержало его.

Строгович рассматривал доказательства двойственно:

- как факты объективной реальности;
- как источники сведений об этих фактах.

Большинство российских процессуалистов поддерживают точку зрения профессора Дорохова о том, что доказательства необходимо рассматривать в единстве фактических данных и процессуального источника этих данных.

Для того чтобы те или иные доказательства можно было использовать в доказывании, необходимо, чтобы были соблюдены следующие условия:

- имелись фактические данные о предмете доказывания;
- они должны быть получены из предусмотренного законом источника;
- они должны быть получены в установленном законом порядке;
- они должны быть в установленной законом форме.

Основные свойства доказательств:

- Относимость
- Допустимость
- Достоверность
- Достаточность

*Относимость* – связь содержания доказательства с обстоятельствами, подлежащим доказыванию по уголовному делу, на основании которой оно может быть использовано для установления этих обстоятельств.

*Допустимость* – пригодность доказательства для использования при установлении обстоятельств, имеющих значение для дела (т.е. законность, возможность использования доказательств).

Правила установления допустимости доказательств:

- "правило о надлежащем субъекте": доказательство должно быть получено надлежащим субъектом, т.е. лицом, правомочным по данному делу провести то процессуальное действие, в ходе которого это доказательство получено;
- "правило о надлежащем источнике": доказательства должны быть получены только из источников, перечисленных в ч. 2 ст. 69 УПК, а в случаях указанных в законе – ст.ст. 79 и 122 УПК – из определенного вида источников;
- "правило о надлежащей процедуре": доказательство должно быть получено с соблюдением надлежащей процедуры, т.е. с соблюдением требований закона относительно порядка проведения соответствующего процессуального действия и порядка фиксации его результатов;
- "правило о плодах отравленного дерева": доказательства признаются недопустимыми, если они получены на основании других доказательств, добытых с нарушением закона;
- "правило о недопустимости доказательств, содержащих сведения неизвестного происхождения": доказательства признаются недопустимыми, если сведения, составляющие их содержание, получены из неизвестного источника и не могут быть проверены;
- "правило о несправедливом предубеждении" (только для суда присяжных): доказательственная сила проверяемого доказательства не может существенно превышать опасность несправедливого предубеждения.

При нарушении этих правил доказательство исключается из процесса доказывания как *недопустимое*.

*Достоверность* – соответствие действительности и фактических данных, полученных из предусмотренных законом источников. Достоверность доказательства – это результат тщательной проверки доказательств на предварительном расследовании и в суде.

*Достаточность* – это определяемая по внутреннему убеждению совокупность относимых, допустимых и достоверных доказательств, необходимых для установления обстоятельств преступления в соответствие с действительностью и вынесения обоснованных решений в процессе расследования и судебного разрешения дела.

#### 4

Классификация доказательств – это распределение их по различным основаниям на несколько групп или классов:

а) по отношению доказательства к предмету доказывания:

- Прямые доказательства – такие фактические данные, которые непосредственно указывают на одно или несколько обстоятельств, входящих в предмет доказывания.
- Косвенные доказательства – это фактические данные, устанавливающие промежуточные факты, на основании совокупности которых делается вывод о существовании или не существовании обстоятельств, входящих в предмет доказывания. Другое название косвенных доказательств – улики.

Особенность использования косвенных доказательств состоит в том, что они могут быть положены в основу обвинения только при наличии их достаточной совокупности.

б) по отношению к первоисточнику:

- Первоначальные доказательства – фактические данные полученные непосредственно из первоисточника (показания очевидца).
- Производные доказательства – фактические данные, полученные из других промежуточных источников, к которым, в свою очередь, фактическая информация поступила от первоисточника (например, копия документа, отпечаток следа и тому подобное).

Но это не означает, что производные доказательства хуже или слабее чем первоначальные. Они лишь должны быть подвергнуты тщательной проверке с учетом первоисточника.

в) по отношению к обвинению:

- Обвинительные доказательства – фактические данные, на основании которых устанавливается виновность конкретного лица в совершении преступления или обстоятельства, отягчающие наказание.
- Оправдательные доказательства – фактические данные, на основании которых опровергается обвинение, выдвигаемое против конкретного лица в совершении преступления или устанавливаются обстоятельства, смягчающие наказание.

Субъект доказывания обязан выявлять как обвинительные, так и оправдательные доказательства.

г) по характеру:

- Личные доказательства – фактические данные, полученные от конкретного лица или группы лиц (показания, заключения экспертов, акты ревизий и проверок).
- Вещественные доказательства – фактические данные, имеющие происхождение от материальных объектов, отображающие обстоятельства преступления в виде следов воздействия, изменения, наличия и так далее.

Некоторые процессуалисты, в частности Дорохов, выдвигают классификацию доказательств и делят их на достоверные и недостоверные. Однако с учетом того, что недостоверные фактические данные не смогут использоваться в доказывании, их вряд ли можно признать доказательствами, а, следовательно, такая классификация лишена смысла.

Не являются доказательствами результаты оперативно-розыскных действий и мероприятий до того момента, пока они не будут проверены и закреплены в уголовно-процессуальном порядке (ст. 11 ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности").

#### 5

Виды доказательств перечислены в ч. 2 ст. 69 УПК.

**Показания свидетеля** – устное сообщение лицом известных ему сведений об обстоятельствах, подлежащих установлению по делу, сделанное во время допроса в качестве свидетеля в установленном законом порядке.

Свидетель – самая многочисленная категория субъектов уголовного процесса. Свидетель, свидетельские показания есть в каждом уголовном деле.

Свидетелем может быть любое лицо, которому известны сведения имеющие отношение к делу. Но есть целый ряд исключений и эти исключения связаны:

- с так называемым абсолютным свидетельским иммунитетом;
- с относительным свидетельским иммунитетом.

В уголовном процессе иммунитет – это право не быть привлеченным к ответственности в случае совершенного в рамках закона отказа от дачи показаний.

Абсолютным свидетельским иммунитетом пользуются лица, которые не могут быть допрошены в качестве свидетелей ни при каких условиях и показания которых недопустимы в качестве доказательств (перечень в ч. 2 ст. 72 УПК):

- защитник обвиняемого и подозреваемого – об обстоятельствах дела, которые стали ему известными в связи с исполнением обязанности защитника;

- лица, которые в силу своих физических или психических недостатков не способны правильно воспринимать и воспроизводить обстоятельства, имеющие значение для дела;
- адвокаты, представители профсоюзов и общественных организаций – об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанности представителя.

Относительным свидетельским иммунитетом пользуются лица, которые не могут быть допрошены в качестве свидетеля без их согласия или прохождения специальной процедуры:

- в соответствии со ст. 51 Конституции РФ, "никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своих близких родственников и супруга";
- священнослужитель вправе отказаться от дачи показаний об обстоятельствах, которые стали ему известны из исповеди (ФЗ "О свободе совести и религиозных объединениях", п. 11 ч. 1 ст. 5 УПК);
- депутаты Федерального Собрания РФ – об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с депутатской деятельностью (ст. 19 ФЗ "О статусе депутата");
- определенные ограничения существуют в допросе журналистов: "редакция не вправе разглашать в распространяемых сообщениях и материалах сведения, предоставленные гражданином с условием сохранения их в тайне; редакция обязана сохранять в тайне источник информации и не вправе называть лицо, предоставившее сведения с условием неразглашения его имени, за исключением случая, когда соответствующее требование поступило от суда в связи с находящимся в его производстве делом" (ст. 41 Закона РФ "О средствах массовой информации");
- лица, пользующиеся правом дипломатической неприкосновенности, могут быть допрошены только по их просьбе или с их согласия; согласие испрашивается через МИД РФ;
- не могут быть допрошены в качестве свидетелей без их письменного согласия лица, находящиеся в отношениях конфиденциального сотрудничества с органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, об обстоятельствах, связанных с этим сотрудничеством (ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности", ФЗ "О государственной тайне").

Закон не устанавливает каких-либо возрастных ограничений для свидетелей. В случае необходимости в соответствующем процессуальном порядке могут быть допрошены и несовершеннолетние, и малолетние. Но необходимо помнить о критической оценке таких показаний.

Свидетель как процессуальная фигура, как источник доказательственной информации формируется самими обстоятельствами расследуемого события, поэтому он незаменим в процессе.

Основные *обязанности* свидетеля (ст. 73 УПК):

- являться по вызову органа дознания, следователя, прокурора и суда;
- дать правдивые показания, сообщить все известное ему по делу и ответить на поставленные вопросы;
- не разглашать без разрешения данные предварительного расследования.

Некоторые *права* свидетеля:

- свободно, без принуждения дать показания по делу;
- приносить жалобы на действия органов дознания, следователя, прокурора и суда;
- давать показания на родном или избранном им языке и пользоваться услугами переводчика (ст.ст. 17, 57 УПК);
- записать свои показания собственноручно (ст. 160 УПК);
- знакомиться с протоколом допроса и требовать внесения в него дополнений и поправок;
- получить возмещение расходов, связанных с исполнением обязанности свидетеля.

В случае неявки без уважительных причин свидетель может быть подвергнут приводу (ч. 2 ст. 73 УПК).

Судом за неявку без уважительных причин на свидетеля может быть наложено денежное взыскание.

За отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний свидетель несет уголовную ответственность по ст.ст. 308, 307 УК РФ.

Предмет показаний свидетеля определен в ст. 74 УПК, согласно которой он может быть допрошен о любых обстоятельствах, подлежащих доказыванию по данному делу, в том числе и о личности обвиняемого, потерпевшего и т.д.

В тех случаях, когда свидетель не может указать источник своей осведомленности, его показания недопустимы в качестве доказательств.

Показания свидетеля на предварительном расследовании фиксируются в протоколе допроса свидетеля или в протоколе очной ставки, показания свидетеля в суде – в протоколе судебного заседания.

**Показания потерпевшего** – устное сообщение гражданином, которому преступлением причинен вред, известных ему сведений об обстоятельствах, подлежащих установлению по делу, по которому он признан потерпевшим, сделанное во время допроса в установленном законом порядке (ст. 75 УПК).

Потерпевший характеризуется тем, что:

- потерпевшим может быть признано только физическое лицо;
- потерпевшему преступлением причинен имущественный, физический или моральный вред;
- лицо признается потерпевшим специальным постановлением органа дознания, следователя, прокурора или судьи либо определением суда;
- все права и обязанности свидетеля характерны и для потерпевшего
- обладает специальными правами:
  - а) право пользоваться услугами представителя;
  - б) знакомиться по окончании предварительного расследования со всеми материалами дела;
  - в) заявлять ходатайства и отводы;
  - г) представлять доказательства;
  - д) заявить гражданский иск.

Следует учитывать, что потерпевший, как правило, заинтересован в исходе дела, что во многих случаях не может не повлиять на объективность его показаний.

**Показания подозреваемого** – полученное и закрепленное в установленном порядке устное сообщение лица об обстоятельствах, послуживших основанием для его задержания или избрания к нему меры пресечения до предъявления обвинения, а равно по поводу иных известных ему обстоятельств. По своей сути сходны с показаниями обвиняемого.

**Показания обвиняемого** – устное сообщение лицом, привлеченным в качестве обвиняемого, сведений по поводу предъявленного ему обвинения и иных известных ему обстоятельств дела, сделанное во время допроса в качестве обвиняемого в установленном законом порядке (ст. 77 УПК).

Дача показаний – это право, а не обязанность обвиняемого!

Виды показаний обвиняемого:

- признательное (как полностью, так и в определенной части);
- показание, опровергающее обвинение;
- показания в отношении других лиц (если такие показания являются ложными и направлены на обвинение определенного лица, они именуется оговором).

Признательное показание обвиняемого может быть использовано в доказывании только при подтверждении его всей совокупностью собранных по делу доказательств.

**Заключение эксперта** – это письменно оформленный категорический вывод эксперта, в котором он на основании произведенного исследования в соответствии со своими специальными познаниями дает ответ на поставленные перед ним лицом, производящим дознание, следователем, прокурором или судом вопросы.

**Экспертиза** – это производимое экспертом исследование тех или иных обстоятельств или вопросов, требующих специальных познаний в науке, технике, искусстве или ремесле.

**Эксперт** – это сведущее лицо, специалист в области науки, техники, искусства или ремесла, привлеченный к участию в предварительном расследовании или судебном разбирательстве путем назначения экспертизы.

Не проводятся экспертизы по вопросам, требующим правовой оценки, так как следователь, орган дознания, прокурор и суд сами являются специалистами в области права и обязаны самостоятельно принять решение. Таким образом, предметом экспертизы являются любые специальные познания кроме собственно правовых.

Указанное положение, однако, не бесспорно, так как вопросы о том, нарушались ли, какие именно и кем специальные нормы, обеспечивающие, в частности, безопасность дорожного движения, могут ставиться перед экспертом.

Виды экспертиз (по предмету исследования):

- криминалистические (баллистическая, дактилоскопическая, трасологическая, почерковедческая и т.д.);
- судебно-медицинские (экспертиза трупа, экспертиза живых лиц, экспертиза по установлению возраста и т.д.);
- судебно-психологические;
- судебно-автотехнические;
- судебно-строительные;
- судебно-биологические;
- судебно-транспортные;
- судебно-искусствоведческие;
- товароведческие.

Экспертом может быть любое лицо, обладающее специальными познаниями, как работающее в экспертном учреждении, так и не работающее в нем. Специальные экспертные учреждения существуют в системе Минюста, МВД, Минобороны, Минздрава, ФСБ, Международного авиационного комитета.

*Требования к заключению эксперта:*

- экспертиза в уголовном процессе проводится только в рамках возбужденного уголовного дела и по соответствующему постановлению либо определению;
- эксперту должны быть разъяснены их права и обязанности, он должен быть до начала экспертизы предупрежден об уголовной ответственности за отказ от дачи заключения и за дачу заведомо ложного заключения (ст.ст. 308, 307 УК РФ);
- заключение эксперта носит личный характер, эксперты несут персональную ответственность за правильность использованных методик и достоверность выводов;
- заключение эксперта основывается только на непосредственно проведенных им исследованиях;
- заключение эксперта должно носить категорический характер:
  - а) категорический вывод о наличии / отсутствии каких-либо обстоятельств;
  - б) категорический вывод о возможности / невозможности выполнения каких-либо действий;
  - в) вывод о невозможности дачи заключения на поставленный вопрос.
- эксперт вправе выйти за рамки поставленных в постановлении или определении вопросов, если считает это необходимым для обеспечения полноты и достоверности заключения;
- заключение эксперта – это всегда письменный индивидуально-определенный документ, имеющий самостоятельную *структуру*:
  - а) вводная часть (когда, где, кто, на каком основании произвел экспертизу и т.д.);
  - б) исследовательская часть (указываются вопросы и описывается процесс исследования);
  - в) выводы (ответы на поставленные вопросы).

*Виды экспертиз (по порядку производства):*

- простая, т.е. впервые проводимая экспертиза, порученная одному эксперту;
- комиссионная – экспертиза, порученная нескольким экспертам, обладающим специальными познаниями в одной или нескольких близких отраслях знания;
- комплексная, т.е. экспертиза, порученная нескольким экспертам, обладающим специальными познаниями в различных отраслях знания;
- дополнительная экспертиза назначается в случаях недостаточной ясности или полноты первоначального заключения эксперта; может быть поручена как тому же эксперту, так и другому;
- повторная экспертиза назначается в случае необоснованности либо сомнений в обоснованности первоначального заключения; такая экспертиза всегда поручается другому эксперту.

**Вещественные доказательства** – это предметы, которые служили орудиями преступления, или сохранили на себе следы преступления, или были объектами преступных действий обвиняемого, а также деньги и иные ценности, нажитые преступным путем, и все другие предметы, которые могут служить средствами к обнаружению преступления, установлению фактических обстоятельств дела, выявлению виновных либо к опровержению обвинения или смягчению ответственности. (ст. 83 УПК).

*Виды вещественных доказательств:*

- предметы, служившие орудием преступления (оружие, транспортные средства и т.д.);
- предметы, которые сохранили на себе следы преступления;
- предметы, которые были объектами преступления действий обвиняемого;
- деньги и ценности, нажитые преступным путем;
- все другие предметы, которые могут быть средствами доказывания.

*Этапы введения вещественных доказательств в уголовный процесс:*

- предмет должен быть обнаружен во время предусмотренного законом процессуального действия (осмотр, обыск, выемка и т.д.);
- обнаруженный предмет должен быть подвергнут осмотру;
- предмет должен быть по возможности изъят и упакован с соблюдением гарантий сохранности его доказательственных средств и качеств;
- в случае установления относимости к делу предмет должен быть приобщен к нему специальным постановлением.

**Протоколы следственных и судебных действий** – это перечисленные в ст. 87 УПК письменные акты, в которых лицо, производящее дознание, следователь, прокурор или суд в установленном законом порядке на основании непосредственного восприятия и наблюдения зафиксировали сведения о фактах, подлежащих доказыванию по делу.

*Перечень протоколов-доказательств:*

- обыска;
- осмотра;
- освидетельствования;



Признаки мер пресечения:

- носят превентивный характер;
- применяются только к обвиняемому или подозреваемому;
- носят длящийся характер;
- ограничивают права граждан на свободу и личную неприкосновенность;
- дают возможность производства предварительного следствия и судебного разбирательства в нормальном порядке, без воздействия со стороны неуполномоченных лиц.

*Меры пресечения* – это установленные законом меры государственного принуждения, с помощью которых путем ограничения личных прав и свобод обвиняемого и подозреваемого, получения имущественных гарантий, личного или общественного поручительства, а также наблюдения со стороны ответственных лиц устраняется возможность привлекаемого лица скрыться от предварительного расследования и суда, отлучаться без разрешения с места жительства или временного нахождения, пресекается, нейтрализуется и устраняется неправомерное противодействие со стороны обвиняемого установлению истины по делу, а также создается возможность исполнения приговора.

Вопрос о виновности при применении мер пресечения не решается. Эти меры носят предварительный характер. Система мер пресечения включает и более жесткие, и менее строгие меры, что дает возможность применять их индивидуально.

## 2

При выборе меры пресечения учитываются следующие обстоятельства:

- тяжесть совершенного преступления;
- юридическая квалификация обвинения;
- род занятий обвиняемого;
- возраст обвиняемого;
- состояние здоровья обвиняемого;
- семейное положение обвиняемого;
- другие обстоятельства, имеющие отношение к преступлению и лицу, привлекаемому в качестве обвиняемого (наличие смягчающих и отягчающих обстоятельств).

*Основания* применения мер пресечения – это достаточные доказательства, подтверждающие вывод о том, что:

- имело место преступление, за которое может быть назначено наказание, предусмотренное УК РФ;
- установлено лицо, в отношении которого выдвинуто обвинение в совершении данного преступления;
- обвиняемый / подозреваемый может скрыться от следствия или суда, воспротивиться действиям по установлению истины или продолжить преступную деятельность;
- применение такой меры необходимо для обеспечения исполнения приговора.

Применение мер пресечения является правом, а не обязанностью органа дознания, следователя, прокурора или суда. О применении меры пресечения выносится мотивированное постановление, а в ряде случаев получается санкция прокурора. О применении меры пресечения суд выносит определение, санкция прокурора в данном случае не требуется. В случае отпадения необходимости применения меры пресечения она может быть изменена или отменена.

## 3

*Подписка о невыезде* – отображение у обвиняемого или подозреваемого письменного обязательства не отлучаться с места жительства или временного пребывания без разрешения органа дознания, следователя, прокурора или суда. Оформляется, во-первых, мотивированным постановлением (санкция прокурора не требуется) и, во-вторых, письменным обязательством.

*Личное поручительство* состоит в принятии на себя заслуживающими доверие лицами в количестве не менее двух письменного обязательства о том, что они ручаются за надлежащее поведение и явку по вызову обвиняемого / подозреваемого. В случае нарушения условий данной меры поручители могут быть подвергнуты судебному штрафу в размере до 1 МРОТ.

*Поручительство общественной организации* представляет собой выдачу ею письменного обязательства о том, что это организация ручается за надлежащее поведение подозреваемого / обвиняемого и явку его по вызову. Оформляется постановлением следователя и протоколом общего собрания данной организации.

*Заключение под стражу* (арест) – это лишение свободы обвиняемого / подозреваемого в условиях строгой изоляции на период предварительного расследования и суда. Данная мера пресечения оформляется мотивированным постановлением органа дознания или следователя, санкционированным прокурором, если она применяется судом – мотивированным постановлением судьи или определением суда.

Обязательным условием рассматриваемой меры пресечения является то, что она может применяться только к лицам, обвиняемым / подозреваемым в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы.

Нормы ст. 22 Конституции РФ о том, что заключение под стражу производится только по судебному решению носят перспективный характер и не вступили в законную силу. Право давать санкцию на заключение под стражу предоставлено Генеральному прокурору РФ и его заместителям, Главному военному прокурору и его заместителям, прокурорам субъектов РФ и к ним приравненным и их заместителям, прокурорам районов, городов и к ним приравненным.

Срок содержания под стражей ограничен 2 месяцами, но прокурор района по мотивированному постановлению следователя может продлить этот срок до 3 месяцев, прокурор субъекта РФ – до 6 месяцев, Главный военный прокурор и заместители Генерального прокурора – до 12 месяцев, Генеральный прокурор – до 18 месяцев. Дальнейшее продление срока содержания под стражей не производится за исключением случаев, когда это необходимо для ознакомления обвиняемого и его защитника с материалами дела. В этом случае срок может быть продлен судьей суда субъекта РФ еще на 6 месяцев.

Срок содержания под стражей подсудимого не ограничен законом!

Ст. 220<sup>1</sup> и 220<sup>2</sup> УПК предусматривают возможность судебной проверки законности и обоснованности содержания под стражей.

При истечении срока содержания под стражей и отсутствии документов о его продлении начальник следственного изолятора вправе своим постановлением освободить обвиняемого из-под стражи.

*Залог* заключается в том, что в обеспечение явки обвиняемого или подозреваемого эти лица или в их интересах любые другие лица или организации вносят в депозит суда определенную сумму денег или ценностей. Эта мера пресечения также как и заключение под стражу применяется с санкции прокурора. О принятии залога составляется протокол, копия которого вручается залогодателю. Сумма определяется по конкретным условиям дела. В случае нарушений условий залога его сумма обращается в доход государства, а к обвиняемому применяется заключение под стражу.

*Наблюдение командования воинской части.* Спецификой данной меры пресечения является то, что она применяется только к военнослужащим, обвиняемым / подозреваемым в совершении преступления. Наблюдение военного командования состоит в применении к обвиняемому / подозреваемому мер, предусмотренных уставами Вооруженных Сил РФ, для обеспечения его надлежащего поведения и явки по вызовам лица, производящего дознание, следователя, прокурора или суда. Командованию воинской части сообщается о существовании дела, по которому избрана данная мера пресечения. Об установлении наблюдения за обвиняемым / подозреваемым командование воинской части в письменной форме уведомляет орган, применивший эту меру пресечения.

Военнослужащие лишаются права ношения оружия, постоянно пребывают под наблюдением своих начальников или лиц суточного наряда, не направляются на работу вне части в одиночном порядке, не назначаются в караул и другие ответственные наряды, не направляются в отпуск или командировку.

*Отдача несовершеннолетнего под присмотр или под надзор* также является специфической мерой пресечения, так как применяется только к обвиняемым / подозреваемым, являющимся несовершеннолетними. Отдача несовершеннолетнего под присмотр родителей, опекуна, попечителя или администрации закрытого детского учреждения состоит в принятии кем-либо из этих лиц письменного обязательства обеспечить явку несовершеннолетнего к лицу, производящему дознание, следователю, прокурору или в суд, а также его надлежащем поведении. Указанные лица предупреждаются о характере преступления, в котором подозревается или обвиняется несовершеннолетний, и об их ответственности в случае нарушения принятой на себя обязанности.

## Тема № 6. Возбуждение уголовного дела

1. Сущность и значение стадии возбуждения уголовного дела.
  2. Органы и лица, имеющие право возбуждать уголовные дела.
  3. Поводы и основания к возбуждению уголовного дела.
  4. Обстоятельства, исключающие производство по делу.
  5. Процессуальный порядок деятельности в стадии возбуждения уголовного дела.
  6. Надзор прокурора за деятельностью в стадии возбуждения уголовного дела.
- 

### 1

Стадия *возбуждения уголовного дела* – это первоначальная самостоятельная стадия уголовного процесса, которая состоит в установлении компетентным государственным органом или должностным лицом необходимых условий для законного и обоснованного начала производства по уголовному делу.

Понятие "возбуждение уголовного дела" понимается в трех различных аспектах:

- как уголовно-процессуальный институт, нормы которого определяют условия, порядок и иные обстоятельства возникновения уголовного дела (ст. 108–116 УПК);

- как первая стадия уголовного процесса, состоящая из действий и отношений, которые имеют место при принятии, рассмотрении и разрешении первичных сведений о преступлении;
- как отдельный процессуальный акт, выражающийся в вынесении компетентным государственным органом или должностным лицом решения о том, что по данному деянию начинается производство в порядке уголовного процесса.

Сущность стадии возбуждения уголовного дела заключается в том, что органы предварительного расследования, прокурор и судья принимают первичную информацию о любом совершенном, совершаемом или подготавливаемом преступлении, проводят всестороннюю проверку содержания информации, оценивают ее и принимают, руководствуясь законом и своим внутренним убеждением, одно из следующих решений:

- о возбуждении уголовного дела;
- об отказе в возбуждении уголовного дела;
- о передаче материалов без возбуждения уголовного дела по подследственности или по подсудности.

Стадия возбуждения уголовного дела включает в себя следующие этапы:

- 1) Получение государственным органом или должностным лицом первичной информации о преступлении.
- 2) Принятие мер к предотвращению или пресечению преступления, а также к закреплению его следов.
- 3) Рассмотрение вопроса о наличии оснований для передачи материалов другому органу или должностному лицу.
- 4) Рассмотрение первичной информации по существу, истребование в случае необходимости дополнительных материалов, получение объяснений, выполнение проверочных действий без производства следственных действий за исключением осмотра места происшествия.
- 5) Принятие решения о возбуждении уголовного дела или об отказе в этом, уведомление заявителя или должностного лица, сообщившего о преступлении.

6) Направление уголовного дела после его возбуждения:

- передача следователю или дознавателю для производства расследования;
- принятие к своему производству;
- создание следственной группы по возбужденному уголовному делу.

## 2

Правом возбуждать уголовные дела обладают:

- прокурор;
- следователь;
- орган дознания;
- судья.

Никакие другие органы и лица не имеют права возбуждать уголовные дела!

1. *Прокурор* вправе возбудить уголовное дело по любому преступлению независимо от его подследственности. Прокурор вправе определить подследственность уголовного дела, минуя правила о подследственности.

2. *Следователь* вправе самостоятельно и независимо возбуждать уголовные дела в рамках, отведенных ему правилами о подследственности (ст.ст. 125, 126 УПК).

3. *Орган дознания* возбуждает уголовные дела только в рамках своей компетенции, предусмотренной ст. 117 УПК. В том случае, если закон предусматривает обязательность предварительного следствия по данному делу, по окончании дознания оно передается соответствующему следователю. Если предварительное следствие не обязательно – орган дознания полностью проводит предварительное расследование. Возбуждение уголовного дела – это прерогатива именно органа дознания, но не лица, производящего дознание!

4. До 14.01.2000 г. обширными полномочиями по возбуждению уголовных дел обладал суд. Он мог возбудить уголовное дело, выявив признаки преступления при судебном рассмотрении другого дела. В связи с тем, что суду не принадлежит функция обвинения, а характерной является функция разрешения дела, Конституционный Суд РФ своим постановлением по жалобе гражданки Смирновой и обращению Верховного Суда РФ признал неконституционным возбуждение судом уголовных дел во всех случаях, кроме дел частного обвинения. Поскольку дела частного обвинения рассматриваются *судьей единолично*, то следует признать, что суд как коллегиальный орган правом возбуждать уголовные дела не наделен.

## 3

Под *поводом к возбуждению уголовного дела* понимается предусмотренный уголовно-процессуальным законом источник, из которого компетентные органы и лица получают сведения о совершенном, совершаемом или готовящемся преступлении.

Поводы к возбуждению уголовного дела должны удовлетворять следующим требованиям:

- источник информации должен быть известен и может быть проверен;

- оформление повода должно соответствовать закону;
  - повод должен содержать в себе сведения о готовящемся, совершаемом или совершенном преступлении.
- Часть 1 ст. 108 УПК содержит перечень поводов к возбуждению уголовного дела:

- заявления и письма граждан;
- сообщения профсоюзных и иных общественных организаций;
- сообщения предприятий, учреждений, организаций и должностных лиц;
- статьи, заметки и письма, опубликованные в печати;
- явка с повинной;
- непосредственное обнаружение органом дознания, следователем или прокурором признаков преступления.

*Основание для возбуждения уголовного дела* – это те фактические данные, которые указывают на наличие признаков преступления и отсутствие обстоятельств, исключающих производство по делу.

Основание для возбуждения уголовного дела представляет собой единство доказательственных данных о том, что:

- само деяние, о котором поступило заявление или сообщение, имело место в действительности;
- это деяние содержит признаки состава преступления, т.е. предусмотрено уголовным законом в качестве такового.

Полного знания о преступлении при возбуждении уголовного дела не требуется.

#### 4

Обстоятельства, исключающие производство по уголовному делу, исчерпывающе перечислены в ч. 1 ст. 5 УПК. При выявлении этих обстоятельств в возбуждении уголовного дела должно быть отказано, а возбужденное уголовное дело подлежит прекращению.

1) *Отсутствие события преступления* означает, что действия (бездействие), о которых идет речь в представленных материалах не имели место в действительности.

2) *Отсутствие в деянии состава преступления* может иметь место в том случае, если определенное событие (действие или бездействие) имело место в действительности, но не содержит признаков, образующих состав какого-либо преступления.

3) *Истечение сроков давности*, определенных ст. 78 УК РФ.

4) *Вследствие акта амнистии*, если он устраняет применение наказания за совершенное преступление, а также ввиду помилования отдельных лиц.

5) *Недостижение лицом к моменту совершения общественно опасного деяния возраста уголовной ответственности*, определенного ст. 20 УК РФ.

6) *Примирение потерпевшего с обвиняемым* по делам, возбуждаемым не иначе как по жалобе потерпевшего, за исключением случаев, предусмотренных ч. 3 ст. 27 УПК (если преступление имеет особое общественное значение или если потерпевший в силу беспомощного состояния или зависимости от лица, совершившего преступление, не в состоянии защищать свои права и законные интересы).

7) *Отсутствие жалобы потерпевшего*, если дело может быть возбуждено не иначе как по его жалобе, кроме случаев, предусмотренных ч. 3 ст. 27 УПК.

8) *Смерть лица, совершившего преступление*, за исключением случаев, когда производство по делу необходимо для реабилитации умершего или возобновления дела в отношении других лиц по вновь открывшимся обстоятельствам.

9) В отношении лица, о котором имеется *вступивший в законную силу приговор по тому же обвинению, либо определение или постановление суда о прекращении дела по тому же основанию* (ст. 50 Конституции РФ гласит: "никто не может быть повторно осужден за одно и то же преступление").

10) *Наличие неотменного постановления органа дознания, следователя или прокурора о прекращении дела по тому же обвинению...* (окончание данной правовой нормы признано неконституционным Постановлением Конституционного Суда РФ от 14 января 2000 г. № 1-П и применению не подлежит!).

11) *Отказ священнослужителя от дачи показаний по обстоятельствам, ставшим ему известными из исповеди*, поскольку тайна исповеди охраняется законом.

#### 5

В соответствие со ст. 109 УПК, решение в стадии возбуждения уголовного дела должно быть принято не позднее трех суток со дня получения первичной информации о преступлении, т.е. повода к возбуждению уголовного дела. В случаях, требующих дополнительной проверки этот срок не может быть более десяти суток.

В ряде случаев при получении первичной информации фактических данных, т.е. оснований для возбуждения уголовного дела, бывает недостаточно. В этих случаях проводится так называемая доследственная проверка, или проверка в соответствие со ст. 109 УПК. Доследственная проверка может иметь следующую форму:

- прокурорская проверка;
- административное расследование (следователь, оперативный уполномоченный, инспектор пожарного надзора и т.д.);
- служебное разбирательство (например, командир войсковой части, начальник ОВД и др.);
- оперативная проверка.

В ходе доследственной проверки могут проводиться организационные действия и мероприятия, направленные на получение фактических данных об исследуемом событии. Следственные действия за исключением осмотра места происшествия при этом проводиться не могут!

В ходе доследственной проверки проводятся:

- получение объяснений (нет ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний, нельзя применять меры процессуального принуждения);
- истребование материалов;
- осмотр места происшествия (в случаях не терпящих отлагательства);
- ревизия;
- документальная проверка;
- административное изъятие предметов и документов;
- гласные оперативно-розыскные мероприятия;
- судебно-медицинское освидетельствование;
- исследование веществ и объектов;
- административный досмотр;
- иные действия и мероприятия, направленные на получение фактических данных.

О возбуждении уголовного дела орган дознания, следователь, прокурор и судья выносят постановление. Оно состоит из трех частей (вводной, описательной и резолютивной).

Вводная часть

1. Наименование.
2. Число, месяц и год вынесения постановления.
3. Место возбуждения уголовного дела (населенный пункт).
4. Кем вынесено постановление (полное наименование должности, классный чин, специальное или воинское звание, Фамилия И.О.).
5. Наименование материалов, по которым возбуждается уголовное дело с обязательным указанием повода.

Описательная часть

#### УСТАНОВИЛ:

1. Краткая фабула содеянного, из которой следует наличие оснований для возбуждения уголовного дела.
2. Юридическая квалификация деяния, т.е. название преступления и указание пункта, части и номера статьи Уголовного кодекса РФ.
3. Ссылка на статьи УПК, регламентирующие порядок возбуждения уголовного дела в данном случае.

Резолютивная часть

#### ПОСТАНОВИЛ:

1. Решение о возбуждении уголовного дела по конкретной норме Уголовного кодекса РФ либо в отношении конкретного лица, если оно известно на момент возбуждения уголовного дела.
2. Решение о дальнейшей судьбе возбужденного уголовного дела (принять к своему производству, направить по подследственности или по подсудности).
3. Решение о направлении копии постановления о возбуждении уголовного дела надзирающему прокурору.
4. Уведомление заявителя или других заинтересованных лиц о возбуждении уголовного дела.
5. Наименование должности, Фамилия и подпись лица, составившего постановление.

Об отказе в возбуждении уголовного дела выносится постановление аналогичной структуры.

В случае передачи материалов без возбуждения уголовного дела по подследственности составляется сопроводительное письмо адресату, копия которого направляется заявителю или иному заинтересованному лицу, а вторая копия подшивается в наряд с перепиской органа, принявшего заявление.

нием этими лицами и органами требований ст. 109 УПК, пресекая отказы под какими-либо предложениями в приеме заявлений, несвоевременную их регистрацию, а также случаи неосновательно проведенных предварительных проверок или применения при их поведении не предусмотренных законом способов.

Прокурор обязан не реже одного раза в месяц проверять в органах предварительного расследования исполнение требований закона о приеме, регистрации и разрешении заявлений и сообщений о совершенных, совершаемых или готовящихся преступлениях (п. 1 ст. 211 УПК).

Основными актами прокурорского надзора в стадии возбуждения уголовного дела являются:

- постановление об отмене постановления об отказе в возбуждении уголовного дела;
- постановление об отмене постановления о возбуждении уголовного дела;
- письменные указания о проведении конкретных проверочных действий по заявлению (сообщению) о преступлении, по которому орган предварительного расследования проводит проверку в порядке ст. 109 УПК.

## Тема № 7. Предварительное расследование

1. Понятие и значение стадии предварительного расследования.
  2. Виды (формы) предварительного расследования.
  3. Дознание и его виды.
  4. Подследственность уголовных дел.
  5. Полномочия следователя, его процессуальная самостоятельность.
  6. Прокурорский надзор в стадии предварительного расследования.
- 

### 1

Предварительное расследование – это самая большая по срокам и количеству составляемых процессуальных документов часть уголовно-процессуальной деятельности. В ходе предварительного расследования выявляется и собирается большая часть доказательств по делу.

Стадия предварительного расследования занимает место между стадией возбуждения уголовного дела и стадией назначения судебного заседания.

*Субъекты* стадии предварительного расследования:

- орган дознания и лицо, производящее дознание;
- следователь и начальник следственного отдела;
- прокурор.

*Задачи* стадии предварительного расследования:

- быстрое и полное раскрытие преступлений и изобличение виновных;
- всестороннее, полное и объективное исследование всех обстоятельств дела;
- обнаружение и процессуальное закрепление доказательств для последующего их использования в судебном разбирательстве;
- обеспечение законности и обоснованности привлечения лиц в качестве обвиняемых;
- обеспечение участия обвиняемого в производстве по уголовному делу и исключение для него возможности уклониться от уголовной ответственности либо продолжить преступную деятельность;
- установление наличия или отсутствия материального ущерба, причиненного преступлением, его характера и размера;
- выявление причин и условий, способствовавших совершению преступления, и принятие мер к их устранению.

Предварительное расследование осуществляется только в рамках уголовного дела, что и является процессуальной формой деятельности в данной стадии.

Основное процессуальное правоотношение, которое складывается в данной стадии, – это правоотношение между следователем или органом дознания и обвиняемым или подозреваемым в процессе установления виновности указанных лиц в совершении преступления.

По отношению к судебному разбирательству предварительное расследование играет вспомогательную роль, готовит материалы для их рассмотрения и разрешения в суде. Из этого проистекает и название данной стадии.

Итоговым процессуальным решением рассматриваемой стадии является обвинительное заключение, постановление о прекращении уголовного дела либо постановление о направлении уголовного дела в суд для применения принудительных мер медицинского характера.

*Система стадий* предварительного расследования:

- принятие уголовного дела к производству;
- собирание доказательств путем производства следственных действий;

- привлечение в качестве обвиняемого;
- решение вопроса о применении меры пресечения;
- ознакомление обвиняемого и его защитника со всеми материалами уголовного дела;
- окончание предварительного расследования с вынесением одного из вышеуказанных процессуальных решений.

Итак, *предварительное расследование* – это урегулированная уголовно-процессуальным законом, осуществляемая под надзором прокурора деятельность органов дознания и предварительного следствия по раскрытию преступлений, изобличению виновных, обеспечению обоснованного привлечения их в качестве обвиняемых, по установлению путем доказывания всех обстоятельств уголовного дела для создания предпосылок судебного решения по данному уголовному делу.

## 2

Традиционно выделяют два вида (формы) предварительного расследования:

Дознание	Предварительное следствие
<b>Общие черты:</b>	
Единые цели и задачи	
Одни и те же средства, используемые в деятельности органов дознания и следствия, – следственные действия, предусмотренные УПК	
Использование властных функций органов государства и в ходе дознания, и в ходе предварительного следствия	
Возможность применения на законных основаниях мер, ограничивающих права и свободы граждан	
<b>Различия:</b>	
Проводится органом дознания (ст. 117 УПК)	Проводится следователем (ст. 125 УПК)
	Производство расследования для следователя – это его основная и единственная функция
	Следователь обладает большей процессуальной самостоятельностью и независимостью, чем орган дознания и дознаватель
Сроки дознания меньше сроков предварительного следствия	
В ходе дознания потерпевший, гражданский истец и гражданский ответчик не знакомятся с материалами уголовного дела	

Существуют три возможных варианта осуществления стадии предварительного расследования:

1. По ряду уголовных дел закон не требует производства предварительного следствия, и все расследование осуществляется в форме дознания (угон, хулиганство и т.п.).

2. Если уголовное дело о преступлении, по которому требуется производство предварительного следствия, возбуждено органом дознания, то он выполняет по нему неотложные следственные действия в срок не более 10 суток и передает дело следователю, который и заканчивает предварительное расследование в полном объеме.

3. Если уголовное дело возбуждено следователем или передано ему для производства прокурором, то все предварительное расследование осуществляется в форме предварительного следствия.

## 3

Полный перечень органов дознания дан в ст. 117 УПК:

- 1) милиция;
- 2) командиры воинских частей, соединений и начальники военных учреждений – по делам о всех преступлениях, совершенных подчиненными им военнослужащими, а также военнообязанными во время прохождения ими сборов; по делам о преступлениях, совершенных рабочими и служащими Вооруженных Сил РФ, в связи с исполнением служебных обязанностей или в расположении части, соединения, учреждения;
- 3) органы федеральной службы безопасности – по делам, отнесенным законом к их ведению;
- 4) начальники учреждений исполнения наказаний и следственных изоляторов – по делам о преступлениях, совершенных сотрудниками этих учреждений в связи с исполнением ими служебных обязанностей, а равно по делам о преступлениях, совершенных в расположении указанных учреждений;
- 5) органы государственного пожарного надзора – по делам о пожарах и о нарушении противопожарных правил;

б) органы пограничной службы РФ – по делам о нарушении режима Государственной границы РФ, пограничного режима и режима в пунктах пропуска через Государственную границу РФ, а также по делам о преступлениях, совершенных на континентальном шельфе РФ;

7) капитаны морских судов, находящихся в дальнем плавании, и начальники зимовок в период отсутствия транспортных связей с зимовкой;

8) федеральные органы налоговой полиции – по делам, отнесенным законом к их ведению;

9) таможенные органы – по делам о преступлениях, предусмотренных ст.ст. 188, 189, 190, 193 и 194 УК РФ. Дознание может быть двух видов:

- Дознание по делам, по которым производство предварительного следствия не обязательно (ч. 1 ст. 126 УПК). Представляет собой расследование в полном объеме, срок которого – до 1 месяца (срок предварительного следствия – до 2 месяцев). Потерпевший, гражданский истец и гражданский ответчик не знакомятся с материалами уголовного дела. Орган дознания по таким делам не пользуется процессуальной самостоятельностью.

- Дознание по делам, по которым производство предварительного следствия обязательно (ст. 119 УПК). Представляет собой лишь первоначальный краткий этап продолжительностью не более 10 суток, содержанием которого является выполнение неотложных следственных действий.

#### 4

*Подследственность* – это совокупность закрепленных в законе признаков преступления, по которым его расследование относится к компетенции строго определенного органа предварительного следствия, соответствующего министерства или ведомства.

Подследственность – это свойство уголовного дела. В связи с этим представляется неточным мнение о том, что подследственность определяется через категорию компетенций, т.е. как свойство следственного органа.

Компетенция – это набор прав и обязанностей, а подследственность – это признаки уголовного дела, позволяющие определить право конкретного следователя его расследовать.

Виды подследственности:

- предметная (родовая, или исключительная);
- альтернативная (смешанная);
- территориальная (местная);
- персональная (личная, или специальная);
- по связи дел.

*Предметный* (родовой) признак позволяет определить подследственность уголовного дела в зависимости от характера совершенного преступления, его юридической квалификации, степени опасности и сложности расследования. По этому признаку подследственность распределяется между следователями различных ведомств (ст. 126 УПК).

В тех случаях, когда закон устанавливает возможность расследования тем или иным органом в зависимости от того, кем возбуждено уголовное дело, налицо *альтернативный* признак подследственности. Так, по делам о преступлениях, предусмотренных ст. 150 УК РФ, предварительное следствие производится тем органом, к чьей подследственности относится преступление, в совершение которого был вовлечен несовершеннолетний.

*Территориальный* (местный) признак подследственности определяется местом (районом) совершения преступления (ст. 132 УПК). Однако в целях обеспечения наиболее быстрого, полного и объективного расследования оно может производиться также по месту обнаружения преступления, месту нахождения подозреваемого, обвиняемого или большинства свидетелей.

*Персональный* (личный) признак определяет подследственность уголовных дел на основании конкретных признаков субъекта преступления, его возраста, состояния здоровья, служебного положения и других подобных обстоятельств. Так, дела о всех преступлениях несовершеннолетних расследуются следователями органов внутренних дел.

При соединении в одно производство дел по обвинению одного или нескольких лиц в совершении преступлений, подследственных разным органам предварительного следствия, подследственность определяется прокурором. Однако если хотя бы одно из этих дел подследственно следователям военной прокуратуры, все дело расследуется ими (так называемая подследственность *по связи дел*).

#### 5

Следователем является должностное лицо органов прокуратуры, внутренних дел, ФСБ или ФСНП, осуществляющее предварительное следствие по уголовным делам в пределах своей компетенции (ст. 125 УПК).

В соответствии с ч. 1 ст. 127 УПК, при производстве предварительного следствия все решения о направлении следствия и производстве следственных действий следователь принимает самостоятельно, за исключением

случаев, когда законом предусмотрено получение санкции прокурора, и несет полную ответственность за их законное и своевременное проведение.

Указания прокурора даются в письменной форме и обязательны для следователя, однако, обеспечивая процессуальную независимость следователя, закон предоставляет ему право не согласиться с теми указаниями прокурора, которые касаются существа расследования:

- о привлечении в качестве обвиняемого;
- о квалификации преступления;
- об объеме обвинения;
- о направлении дела для предания суду или прекращении дела.

Во всех указанных случаях следователь вправе не выполнить данные указания, предоставив дело со своими возражениями вышестоящему прокурору, который либо отменяет данные следователю указания, либо поручает производство следственных действий другому следователю.

Широкая процессуальная самостоятельность следователя проявляется и в его взаимоотношениях с органами дознания. Он вправе давать органам дознания поручения и указания о производстве розыскных и следственных действий, а также привлекать работников органов дознания к участию в производстве следственных действий.

Указания начальника следственного подразделения даются в письменной форме и обязательны для следователя, который, однако, может приостановить их исполнение и представить дело на разрешение прокурора.

## 6

Осуществляя надзор за исполнением законов органами дознания и предварительного следствия, прокурор в пределах своей компетенции (ст. 211 УПК):

1) требует от органов дознания и предварительного следствия для проверки уголовные дела, документы, материалы и иные сведения о совершенных преступлениях, ходе дознания, предварительного следствия и установления лиц, совершивших преступления; проверяет не реже одного раза в месяц исполнение требований закона о приеме, регистрации и разрешении заявлений и сообщений о совершенных или готовящихся преступлениях;

2) отменяет незаконные и необоснованные постановления следователей и лиц, производящих дознание;

3) дает письменные указания о расследовании преступлений, об избрании, изменении или отмене меры пресечения, квалификации преступления, производстве отдельных следственных действий и розыске лиц, совершивших преступления;

4) поручает органам дознания исполнение постановлений о задержании, приводе, заключении под стражу, производстве обыска, выемки, розыске лиц, совершивших преступления, выполнении других следственных действий, а также дает указания о принятии необходимых мер для раскрытия преступлений и обнаружения лиц, их совершивших, по делам, находящимся в производстве прокурора или следователя прокуратуры;

5) участвует в производстве дознания и предварительного следствия и в необходимых случаях лично производит отдельные следственные действия или расследование в полном объеме по любому делу;

6) санкционирует производство обыска, наложение ареста на почтово-телеграфную корреспонденцию и ее выемку, отстранение обвиняемого от должности и другие действия следователя и органа дознания в случаях, предусмотренных УПК;

7) продлевает срок расследования и содержания под стражей в качестве меры пресечения в случаях и порядке, установленных УПК;

8) возвращает уголовные дела органам дознания и предварительного следствия со своими указаниями о производстве дополнительного расследования;

9) изымает от органа дознания и передает следователю любое дело, передает дело от одного органа предварительного следствия другому, а также от одного следователя другому в целях обеспечения наиболее полного и объективного расследования;

10) отстраняет лицо, производящее дознание, или следователя от дальнейшего ведения дознания или предварительного следствия, если ими допущено нарушение закона при расследовании дела;

11) возбуждает уголовные дела или отказывает в их возбуждении; прекращает либо приостанавливает производство по уголовным делам; дает согласие на прекращение уголовного дела следователем или органом дознания в тех случаях, когда это предусмотрено УПК; утверждает обвинительные заключения (постановления); направляет уголовные дела в суд.

Прокурор осуществляет и другие полномочия, предоставленные ему УПК, в частности, разрешает вопрос об отводе следователя и лица, производящего дознание (ст. 64 УПК), рассматривает жалобы на действия органа дознания или следователя (ст.ст. 218–219 УПК), а также жалобы следователя на указания начальника следственного отдела (ч. 4 ст. 127<sup>1</sup> УПК) и т.д.

## Тема № 8. Следственные действия

1. Понятие и виды следственных действий.
  2. Задержание подозреваемого.
  3. Допрос свидетеля и потерпевшего.
  4. Очная ставка.
  5. Предъявление для опознания.
  6. Осмотр и освидетельствование.
  7. Обыск и выемка.
  8. Экспертиза.
  9. Следственный эксперимент.
  10. Проверка показаний на месте происшествия.
- 

### 1

Поскольку основным содержанием расследования по уголовному делу является уголовно-процессуальное доказывание, постольку деятельность следователя и лица, производящего дознание, носит активный познавательный характер.

Деятельность следователя протекает в определенной процессуальной форме, отклонение от которой влечет признание решений недействительными, а доказательств – недопустимыми.

Основная форма уголовно-процессуальной деятельности следователя – это производство следственных действий.

*Следственное действие* – это производимое следователем, органом дознания или прокурором в соответствии с требованиями уголовно-процессуального закона процессуальное действие, направленное на обнаружение и закрепление фактических данных, имеющих значение для установления обстоятельств уголовного дела.

В основе выделения следственных действий в самостоятельный класс лежат три признака:

- познавательный характер этой деятельности следователя и других управомоченных законом лиц;
- осуществление этой деятельности в стадии предварительного расследования или при расследовании вновь открывшихся обстоятельств;
- наличие в процессуальном законе регламентации, определяющей порядок обнаружения, исследования, фиксации и изъятия доказательств.

Как правило, следственные действия делят на две группы:

- следственные действия, направленные на собирание доказательств (осмотр, обыск, выемка и др.);
- следственные действия, направленные на обеспечение прав участвующих в деле лиц (например, разъяснение прав обвиняемому, ознакомление потерпевшего со всеми материалами дела и т.д.).

В данной теме мы будем рассматривать только следственные действия первой группы, в которую включены:

- |                                |                                  |
|--------------------------------|----------------------------------|
| 1. Задержание подозреваемого;  | 7. Обыск;                        |
| 2. Допрос;                     | 8. Выемка;                       |
| 3. Очная ставка;               | 9. Экспертиза;                   |
| 4. Предъявление для опознания; | 10. Следственный эксперимент.    |
| 5. Осмотр;                     | 11. Проверка показаний на месте. |
| 6. Освидетельствование;        |                                  |

*Общие правила* проведения следственных действий:

Следственные действия **осуществляются только после возбуждения уголовного дела**, за исключением осмотра места происшествия (ст. 178 УПК).

Все следственные действия **проводятся лишь при наличии фактических и юридических (процессуальных) оснований**.

Фактические основания – это совокупность фактических данных, подтверждающих возможность и необходимость выполнения данного следственного действия по данному уголовному делу.

Юридические основания – совокупность правомочий данного лица выполнить данное следственное действие по данному уголовному делу.

Иногда решение о производстве следственного действия облекается в форму постановления (обыск), а иногда – в форму протокола (задержание подозреваемого).

При производстве ряда следственных действий требуется **присутствие понятых** (обыск, осмотр, выемка, освидетельствование, следственный эксперимент, предъявление для опознания).

В ходе следственных действий возможно **применение научно-технических средств и инструментов**, о чем до начала следственного действия должно быть объявлено всем его участникам.

При производстве следственных действий возможно *участие специалиста*, который оказывает помощь в его проведении с применением специальных познаний и навыков, а также *переводчика, педагога, защитника, представителя*.

По результатам следственных действий составляется *протокол*, т.е. письменный документ имеющий определенную форму и фиксирующий факт, содержание и результаты следственного действия (ст. 141 УПК).

*Ответственность* за своевременность, законность и обоснованность производства следственных действий *возлагается на лицо, производящее расследование* по уголовному делу.

## 2

Статья 22 Конституции РФ указывает: "Каждый имеет право на свободу и личную неприкосновенность. Арест, заключение под стражу и содержание под стражей допускаются только по судебному решению. До судебного решения лицо не может быть подвергнуто задержанию на срок более 48 часов". Но данная норма носит декларативный и перспективный характер. В настоящий момент задержания может длиться до 72 часов (ст. 122 УПК).

Задержание подозреваемого необходимо отграничивать от следующих смежных правовых действий:

- заключение под стражу;
- административное задержание и административный арест;
- дисциплинарный арест военнослужащих;
- физическое задержание (физический захват).

Правовую основу задержание подозреваемого составляют ст. 22 Конституции РФ, ст.ст. 11, 87, 119, 122 УПК, ст.ст. 1–7, 11–13, 15–51 ФЗ "О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступления".

*Цели задержания подозреваемого:*

- выяснение причастности задержанного к преступлению;
- разрешение вопроса о применении к данному лицу меры пресечения в виде заключения под стражу.

*Условия задержания подозреваемого:*

- проводится только в рамках возбужденного уголовного дела;
- задержанию может быть подвергнуто только лицо, подозреваемое в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы;
- возможно только при наличии оснований, специально предусмотренных законом.

*Основания для задержания подозреваемого перечислены в ст. 122 УПК и делятся на 4 группы:*

- 1) когда лицо застигнуто при совершении преступления или непосредственно после его совершения;
- 2) когда очевидцы, в том числе и потерпевшие, прямо укажут на данное лицо, как на совершившее преступление;
- 3) когда на подозреваемом или на его одежде, при нем или в его жилище будут обнаружены явные следы преступления;
- 4) когда имеются иные данные, дающие основания подозревать лицо в совершении преступления, при условии, что это лицо покушалось на побег или не имеет постоянного места жительства, или когда не установлена личность подозреваемого.

Даже при наличии достигнутых целей, имеющих условия и оснований следователь вправе, а не обязан применить задержание. Роль решающего фактора играют *мотивы* задержания подозреваемого:

- необходимость пресечь преступную деятельность подозреваемого;
- необходимость воспрепятствовать его попыткам помешать установлению истины по делу;
- предупреждение уклонения подозреваемого от ответственности.

Задержание осуществляется на основании протокола, задержания, который составляется следователем или органом дознания. Лицо, производящее дознание, без утверждения органом дознания составить такой протокол не имеет права!

При задержании лица в качестве подозреваемого санкция прокурора не требуется, но о произведенном задержании он письменно уведомляется в течение 24 часов.

Итак, *задержание подозреваемого* – это неотложное следственное действие, которое заключается в кратковременном лишении свободы лица, подозреваемого в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы, осуществляемое при наличии установленных законом оснований и мотивов, в соответствующем порядке, в силу неотложности, без санкции прокурора и судебного решения.

## 3

Все права и обязанности, присущие при допросе свидетелю, принадлежат и потерпевшему, допрос которого, однако, обладает некоторыми особенностями.

*Допрос свидетеля* – это неотложное следственное действие, при производстве которого следователь, орган дознания или прокурор в установленной уголовно-процессуальным законом форме получают устные показания определенного лица об известных ему обстоятельствах, подлежащих установлению по уголовному делу, и фиксируют полученные сведения в соответствующем протоколе.

Правовая база: ст.ст. 141, 142, 155–161 УПК.

*Фактические основания* допроса свидетеля – это сведения о том, что лицу может быть известна любая информация об обстоятельствах дела. Эти сведения могут быть получены как из процессуальных, так и из непроцессуальных источников.

*Юридические основания* допроса свидетеля – это правомочие лица на проведение данного допроса по данному уголовному делу, а также вызов лица в качестве свидетеля и предложение ему рассказать все известное по данному делу.

*Цель* допроса свидетеля – получить от лица правдивые показания об обстоятельствах, имевших место в действительности.

Свидетель допрашивается, как правило, в месте производства предварительного расследования. Существует два варианта места производства допроса свидетеля:

- в помещении правоохранительного органа;
- в месте нахождения свидетеля.

Свидетели и потерпевшие вызываются для допроса повесткой, телеграммой или телефонограммой.

Повестка – это письменный вызов в правоохранительный орган для производства следственного действия. Вручается под расписку вызываемому лицу, совершеннолетним членам его семьи либо представителям местной администрации. Расписка о вручении повестки возвращается следователю.

Вызов несовершеннолетнего, как правило, производится через родственников или лиц, их замещающих. В случае неявки свидетеля или потерпевшего без уважительной причины он может быть подвергнут приводу (ч. 2 ст. 3 и ч. 3 ст. 75 УПК).

О производстве привода выносится постановление, которое, как правило, исполняется органами милиции.

Уважительные причины неявки:

- болезнь, лишающая возможности явиться;
- несвоевременное получение повестки;
- иные обстоятельства, лишающие возможности явиться.

Суд вправе подвергнуть недобросовестного свидетеля денежному взысканию.

Свидетели по одному уголовному делу допрашиваются порознь и в отсутствие друг друга. Следователь обязан принимать меры, чтобы такие свидетели не могли общаться между собой.

*Алгоритм* допроса свидетеля:

- следователь удостоверяется в личности свидетеля и проверяет документы;
- свидетелю разъясняется, по какому уголовному делу и в связи с чем он вызван на допрос;
- со слов свидетеля и предъявленных документов заполняется анкетная часть протокола допроса;
- разъясняются права и обязанности свидетеля;
- свидетель под расписку предупреждается об уголовной ответственности по ст. 308 и 307 УК РФ за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний;
- решается вопрос о допуске переводчика или законного представителя;
- свидетелю предлагается рассказать все известное ему по делу;
- в случае необходимости свидетелю задаются вопросы, причем наводящие вопросы не допускаются;
- составляется содержательная часть протокола допроса, показания свидетеля записываются либо следователем от первого лица в порядке связного рассказа, либо при наличии соответствующего ходатайства самим свидетелем собственноручно;
- по окончании допроса свидетель знакомится с протоколом допроса путем личного прочтения; при наличии просьбы свидетеля протокол может быть прочитан ему вслух;
- свидетель вправе потребовать внесения в протокол дополнений и поправок; в случае отсутствия таковых, он делает собственноручную запись об ознакомлении с протоколом и подписывает его; если протокол состоит из нескольких листов, свидетель подписывает каждый лист;
- последним протокол подписывает следователь.

При допросе потерпевшего применяются те же правила, что и при допросе свидетеля, однако следует учитывать, что права потерпевшего шире прав свидетеля.

При допросе несовершеннолетнего свидетеля или потерпевшего об уголовной ответственности он не предупреждается. Ему лишь разъясняют его долг и обязанность давать правдивые показания.

При допросе свидетеля в возрасте до 14 лет обязательно участие педагога, от 14 до 16 лет – педагог может быть допущен по усмотрению следователя. В случае необходимости при допросе несовершеннолетнего свидетеля могут присутствовать его родители или лица, их замещающие.

#### 4

*Очная ставка* представляет собой совмещенный допрос 2 ранее допрошенных лиц, в показаниях которых имеются существенные противоречия, путем попеременного представления им вопросов по поводу одних и тех же обстоятельств в целях выяснения причин противоречий и получения правдивых показаний от обоих лиц.

Правовая база очной ставки: ст.ст. 162, 163 УПК.

Путем очной ставки могут допрашиваться свидетель, потерпевший, подозреваемый, обвиняемый в любых комбинациях. *Цель* очной ставки – устранение противоречий.

*Фактически основания* очной ставки – наличие существенных противоречий в показаниях допрошенных лиц. *Юридические основания* очной ставки – правомочие лица на производство очной ставки по данному делу, вызов лиц и постановка перед ними вопросов.

*Процессуальный порядок* очной ставки:

- следователь удостоверяется в личности обоих участников и устанавливает их правовой статус;
- разъясняются права и обязанности участников очной ставки, в случае необходимости они предупреждаются об ответственности;
- выясняется, знают ли участники друг друга и в каких отношениях находятся;
- предлагается поочередно дать показания об обстоятельствах, содержащих противоречия;
- выслушав показания, следователь вправе задать дополнительные вопросы;
- с разрешения следователя участники очной ставки вправе задать вопросы друг другу, которые следователь может отвести с указанием об этом в протоколе;
- в протоколе очной ставки, который составляется и оформляется по общим правилам протокола допроса, участники подписывают не только каждый лист, но и каждый свой ответ.

#### 5

*Предъявление для опознания* – это следственное действие, в ходе которого следователь предлагает кому-либо из числа ранее допрошенных лиц какой-либо объект для того, чтобы установить, могут ли они узнать и идентифицировать данный объект по тем признакам, о которых они ранее давали показания.

Правовая основа данного следственного действия: ст.ст. 87, 164–166 УПК.

*Фактические и юридические основания* предъявления для опознания – те же, что и при производстве допроса.

*Виды* предъявления для опознания:

- опознание живых людей;
- опознание по фотографии;
- опознание иных живых существ;
- опознание предметов;
- опознание трупов.

*Процессуальный порядок* предъявления для опознания:

1. В ходе допроса, предшествующего опознанию, должно быть установлено, где, когда, при каких обстоятельствах, сколько времени, при каком освещении, на каком расстоянии наблюдал опознающий объект, подлежащий опознанию, каковы его приметы и особенности.

2. Общее число лиц, предъявляемых для опознания, должно быть не менее трех. Сходство во внешнем облике должно проявляться в том, что все предъявляемые лица должны быть одного пола, не иметь резкого различия в росте, телосложении, одежде и т.д. Предмет предъявляется для опознания в группе однородных предметов, имеющих одинаковые с ним родовые и видовые признаки. Только труп предъявляется для опознания в единственном числе.

3. Если опознающими являются свидетель или потерпевший, они предупреждаются об уголовной ответственности за уклонение от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний.

4. В ходе предъявления для опознания опознающему предлагается указать лицо, предмет или иной объект, о котором он дал показания, и перечислить конкретные признаки, по которым он опознал его. Наводящие вопросы недопустимы.

5. В ходе опознания могут быть применены научно-технические средства (фото-, видеосъемка, звукозапись и т.д.).

6. Предъявление для опознания производится в присутствии понятых.

7. О предъявлении для опознания составляется протокол, который подписывается следователем, опознающим, понятыми, а при предъявлении для опознания людей – опознаваемым и лицами, которых предъявляли совместно с ним. Показания опознающего по возможности излагаются дословно.

8. Повторное предъявление для опознания, как правило, не допускается.

## 6

*Осмотр* – это неотложное следственное действие по непосредственному обнаружению, восприятию и исследованию лицом, производящим дознание, следователем или прокурором объектов, имеющих значение для дела, их признаков, состояния и взаиморасположения.

Правовая база осмотра: ст.ст. 87, 174, 178–182 УПК.

*Фактические основания* – это любые фактические данные, полученные как из процессуальных, так и из непроцессуальных источников, свидетельствующие о возможности и необходимости производства конкретного вида осмотра по данному уголовному делу.

*Юридические основания* – только правомочие лица выполнить конкретный вид осмотра по данному уголовному делу, постановления о производстве осмотра не требуется.

*Цели* осмотра: обнаружение следов преступления и других вещественных доказательств, выявление обстановки происшествия, а также иных обстоятельств, имеющих отношение к делу.

*Виды* осмотра:

- осмотр места происшествия (процессуальной особенностью данного вида осмотра является то, что он может производиться как в рамках возбужденного уголовного дела, так и до его возбуждения);
- наружный осмотр трупа на месте его обнаружения (процессуальной особенностью данного вида осмотра является обязательное участие специалиста в области медицины);
- осмотр предметов;
- осмотр документов;
- осмотр местности и помещений, не являющихся местом происшествия.

*Процессуальный порядок* осмотра:

1. Осмотр всегда производится следователем лично и непосредственно. Сведения, полученные следователем вне осмотра, не могут быть зафиксированы в его протоколе.

2. В осмотре обязательно участвуют понятые в количестве не менее двух.

3. По усмотрению следователя в осмотре могут участвовать специалист, эксперт, переводчик, защитник, педагог, законный представитель, свидетель, потерпевший, подозреваемый, обвиняемый.

4. В ходе осмотра могут выполняться любые действия, направленные на исследование предметов и документов, поиск следов преступления и вещественных доказательств.

5. При производстве осмотра следователь вправе изъять любые предметы и документы, имеющие отношение к делу либо изъять их фрагменты, а также изготовить копии.

6. В ходе осмотра могут применяться научно-технические средства и инструменты, о чем всем участникам осмотра должно быть объявлено до его начала.

7. При производстве осмотра составляется протокол в соответствии с требованиями ст. 141 УПК.

*Освидетельствование* – это неотложное следственное действие, содержанием которого является осмотр тела живого человека при отсутствии оснований для производства судебно-медицинской экспертизы.

Закон определил особый *процессуальный порядок* его проведения:

- освидетельствование проводится только в отношении обвиняемого, подозреваемого, свидетеля или потерпевшего;
- оно проводится только для установления на теле этих лиц следов преступления или наличия особых примет (если при этом не требуется производства судебно-медицинской экспертизы);
- постановление о производстве освидетельствования обязательно для лица, в отношении которого оно вынесено;
- при производстве освидетельствования не допускаются действия, унижающие достоинство или опасные для здоровья освидетельствуемого;
- если освидетельствование сопровождается обнажением освидетельствуемого лица, следователь и понятые должны быть одного с ним пола, иначе освидетельствование проводит врач, также возможно участие врача в качестве специалиста.

## 7

*Обыск* – это неотложное следственное действие, содержанием которого является принудительное обследование помещений и сооружений, участков местности либо отдельных граждан в целях отыскания и изъятия предметов и документов, имеющих значение для дела, а также обнаружения разыскиваемых лиц и трупов.

Правовая база: ст. 25 Конституции РФ, ст.ст. 87, 168–179, а также 176, 177 УПК.

*Фактические основания* – это любые фактические данные полученные только процессуальным путем. Из этих фактических данных должен следовать вывод о том, что в каком-то помещении или месте, либо у какого-то лица могут находиться орудия преступления, предметы и ценности, добытые преступным путем, а также предметы и документы, имеющие значение для дела.

*Юридические основания* – это правомочие лица произвести освидетельствование, а также мотивированное постановление следователя, санкционированное прокурором, или судебное решение.

Обыск в случаях, не терпящих отлагательства, может быть произведен и без санкции прокурора, но с обязательным письменным уведомлением его о произведенном обыске в срок не более 24 часов с момента его окончания. Постановление о производстве обыска выносится и в этом случае тоже.

*Виды обыска:*

- обыск в помещении, занимаемом отдельным гражданином (жилище);
- обыск в помещении, занимаемом предприятием;
- обыск участков местности;
- личный обыск;
- обыск транспортных средств.

*Лица, участвующие в обыске:*

- следователь либо иное лицо, выполняющее его функции;
- не менее двух понятых;
- любые лица в различных комбинациях из числа возможных участников осмотра;
- сам обыскиваемый;
- совершеннолетние члены его семьи;
- представители предприятия или жилищно-коммунального отдела (управления).

*Процессуальный порядок обыска:*

1. Следователь предъявляет обыскиваемому постановление о производстве обыска, с которым последний знакомится под роспись.

2. Следователь предлагает добровольно выдать предметы и документы, имеющие значение для дела, а также предметы и документы, изъятые из гражданского оборота, находящиеся в обыскиваемом помещении. В том случае, если данные предметы и документы будут выданы, следователь вправе отказаться от дальнейшего производства обыска, указав на это в составленном протоколе.

3. В случае отказа следователь производит обыск всех помещений и лиц, указанных в постановлении.

4. Лицо, производящее обыск, должно проверить всех лиц, находящихся в обыскиваемом помещении, и прибывших во время обыска, выяснить их личности и мотивы прибытия.

5. Следователь вправе запретить этим лицам покидать помещение, в котором производится обыск, а также сносится друг с другом вплоть до окончания обыска.

6. При наличии достаточных данных, дающих основание полагать, что лицо, находящееся в помещении, в котором производится обыск, скрывает при себе предметы или документы, имеющие значение для дела, оно может быть подвергнуто личному обыску.

7. Следователь вправе вскрывать запертые помещения и хранилища, если владелец отказывается это сделать. При этом следует избегать повреждений, не вызываемых необходимостью.

8. Следователь обязан принимать меры к тому, чтобы не были оглашены обнаруженные при обыске сведения, составляющие государственную тайну, а также сведения об обстоятельствах интимной жизни обыскиваемого и иных лиц.

*Выемка* – это следственное действие, состоящее в изъятии индивидуально определенных предметов и документов, имеющих значение для дела, если точно известно, где и у кого они находятся.

Указанные предметы и документы могут быть выданы добровольно или изъяты принудительно. Если для этого требуется принудительное обследование жилых или нежилых помещений, в которых хранятся объекты, подлежащие изъятию, должен быть произведен обыск.

Изъятие предметов и документов происходит и при обыске или осмотре, но в этих случаях изъятие является не самостоятельным следственным действием, а составной частью обыска или осмотра.

*Фактические основания* – сведения об объектах выемки, которые имеются в материалах дела. *Юридические основания* – мотивированное постановление, вынесенное следователем, в производстве которого находится уголовное дело. Выемка почтово-телеграфной корреспонденции и документов, содержащих сведения, являющиеся государственной тайной требует санкции прокурора.

*Экспертиза* – это производимое экспертом исследование тех или иных обстоятельств или вопросов, требующих специальных познаний в науке, технике, искусстве или ремесле.

Вопрос о назначении экспертизы решает следователь, однако в ряде случаев (ст. 79 УПК) назначение экспертизы обязательно:

- 1) для установления причин смерти и тяжести вреда здоровью;
- 2) для определения психического состояния обвиняемого или подозреваемого в тех случаях, когда возникает сомнение по поводу их вменяемости или способности к моменту производства по делу осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими;
- 3) для определения психического или физического состояния свидетеля или потерпевшего в случаях, когда возникает сомнение в их способности правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, и давать о них правильные показания;
- 4) для установления возраста обвиняемого, подозреваемого и потерпевшего в тех случаях, когда это имеет значение для дела, а документы о возрасте отсутствуют.

Признав необходимым производство экспертизы, следователь составляет об этом мотивированное постановление, в котором указывает основания для назначения экспертизы, фамилию эксперта или наименование учреждения, в котором должна быть проведена экспертиза, вопросы, поставленные перед экспертом, и материалы, предоставляемые в его распоряжение. Данное постановление является единственным *процессуальным основанием* для производства экспертизы.

Следует учитывать, что установление "особой жестокости убийства", "жестокости обращения", "обезображивания лица" не входит в предмет экспертизы, так как эти вопросы не являются медицинскими, а решаются следователем и судом с применением принятых в нашем обществе этических и эстетических понятий.

## 9

*Следственный эксперимент* – это следственное действие, состоящее в проведении опытов и испытаний в специально созданных условиях, максимально приближенных к расследуемому событию, с целью установления фактических данных, имеющих значение для дела (ст. 183 УПК).

Основными *задачами* следственного эксперимента являются:

- проверка и уточнение собранных по делу доказательств;
- получение новых доказательств;
- проверка следственных версий;
- установление причин и условий, способствовавших совершению преступления.

Практике известны следующие *виды* следственного эксперимента:

- установление возможности восприятия какого-либо факта или явления (например, в определенных условиях видеть или слышать);
- установление возможности совершения каких-либо действий (например, поднять какой-либо предмет);
- установления возможности существования какого-либо явления (например, может ли предмет упасть таким образом);
- установление механизма события в целом или его отдельных деталей (например, возможность преодоления определенного расстояния за определенное время).

Следует учитывать, что доказательственное значение следственный эксперимент будет иметь лишь при условии неоднократного и точного воспроизведения или, во всяком случае, максимального приближения всех обстоятельств к расследуемому событию.

О производстве следственного эксперимента составляется протокол, в котором подробно излагаются условия, ход и результаты эксперимента (ст. 186 УПК). По усмотрению следователя при производстве следственного эксперимента присутствуют специалист, иные участники процесса и лица, осуществляющие техническую помощь. Участие понятых обязательно.

## 10

*Проверка показаний на месте* – происходящие в определенном месте уточнение или проверка показаний свидетеля, потерпевшего, подозреваемого или обвиняемого относительно какого-либо факта, связанного с преступлением.

Сущность этого следственного действия состоит в том, что лица, чьи показания проверяются или уточняются, повторяют ранее данные показания на определенном или указанном ими месте. Это позволяет сразу же сопоставить показания с реальной обстановкой.

Таким образом могут быть проверены показания:

- о месте, где происходило события;
- о действиях участников события;
- о других обстоятельствах, имеющих значение для дела.

Проверка показаний на месте в качестве самостоятельного следственного действия содержит следующие правила проведения:

- указания лица, показания которого проверяются, на место производства данного следственного действия, его характерные признаки и особенности;
- необходимость присутствия понятых;
- недопустимость действий, унижающих честь и достоинство граждан или опасных для их здоровья;
- свободный рассказ и показ всего того, что известно лицу, показания которого проверяются (уточняются);
- постановка дополнительных вопросов;
- сопоставление показаний с обстановкой на месте;
- составление протокола, имеющего самостоятельное доказательственное значение.

### Тема № 9. Привлечение в качестве обвиняемого

1. Понятие и значение привлечения в качестве обвиняемого.
  2. Предъявление обвинения.
  3. Допрос обвиняемого.
  4. Изменение и дополнение обвинения.
- 

#### 1

*Привлечение в качестве обвиняемого* – центральная часть стадии предварительного расследования. Именно для принятия решения о привлечении / непривлечении лица в качестве обвиняемого осуществляется сбор, проверка и оценка доказательств.

После привлечения лица в качестве обвиняемого в уголовном деле появляется новый участник уголовного процесса – обвиняемый, который имеет широкий спектр прав и обязанностей. С этого момента у следователя появляется право применить к обвиняемому одну из мер пресечения.

Согласно ст. 143 УПК, следователь вправе привлечь лицо в качестве обвиняемого только при наличии достаточных доказательств, дающих основание для предъявления лицу обвинения в совершении преступления.

На момент привлечения лица в качестве обвиняемого следователь должен располагать такой совокупностью доказательств, оценивая которую в соответствии с законом и по своему внутреннему убеждению, он приходит к выводу, что преступление имело место и его совершило данное лицо.

Таким образом, для привлечения лица в качестве обвиняемого собранные доказательства должны устанавливать:

- событие преступления;
- его квалификацию;
- виновное совершение деяния данным лицом;
- отсутствие обстоятельств, устраняющих уголовную ответственность.

Совокупность отягчающих и смягчающих обстоятельств, не охватываемых признаками состава преступления, точный размер ущерба, обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого и мотивы преступления, если они не влияют на квалификацию, обстоятельства, способствующие совершению преступления, и т.п. могут быть выяснены и после привлечения в качестве обвиняемого.

Решение о привлечении в качестве обвиняемого не может быть основано на сведениях непроцессуального характера, а также на непроверенных доказательствах.

О привлечении лица в качестве обвиняемого следователь выносит мотивированное постановление. В этом постановлении должно быть указано:

- время и место его составления;
- Ф.И.О. привлекаемого;
- Преступление, в совершении которого обвиняется данное лицо, с указанием времени, места и других обстоятельств его совершения;
- уголовный закон, предусматривающий данное преступление (полное название преступления, пункт, часть и номер статьи УК РФ);
- если обвиняемому вменяется в вину совершение нескольких преступлений, предусмотренных различными статьями УК РФ, в постановлении должно быть указано какие именно действия / бездействие вменяются в вину по каждому из них;
- в постановлении делается вывод о привлечении данного лица в качестве обвиняемого;
- подробно описываются права обвиняемого на предварительном расследовании.

Выбор момента привлечения лица в качестве обвиняемого зависит от конкретных обстоятельств дела. При этом недопустимо как преждевременное, не основанное на достаточных доказательствах, привлечение лица в качестве обвиняемого, так и необоснованное откладывание этого решения на момент окончания предварительного расследования.

Привлечение лица в качестве обвиняемого на предварительном расследовании не означает признания этого лица виновным в совершении преступления!

## 2

*Предъявление обвинения* – это процессуальное действие, которое заключается в том, что в установленный законом срок следователь, удостоверившись в личности обвиняемого, знакомит его с постановлением о привлечении в качестве обвиняемого, разъясняет сущность сформулированного в отношении него обвинения, а также его права на предварительном следствии.

Обвинение должно быть предъявлено лицу не позднее 2 суток с момента вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого, а в случае привода – в день привода. Обвинение может быть предъявлено и по истечении 2 суток, если обвиняемый не явился по вызову либо объявлен его розыск.

Статус обвиняемого появляется у лица с момента вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого.

*Этапы предъявления обвинения:*

1. Ознакомление лица с постановлением о привлечении в качестве обвиняемого (как правило, прочитывается лично или переводчиком).

2. Разъяснение сущности предъявленного обвинения в совершении конкретных преступных действий (бездействия).

3. Разъяснение прав обвиняемого на предварительном следствии (ст. 46 УПК).

В предъявлении обвинения вправе участвовать защитник обвиняемого. По ходатайству обвиняемого следователь обязан предоставить ему защитника.

*Права обвиняемого на предварительном следствии:*

- на защиту;
- знать, в чем он обвиняется;
- заявлять ходатайства;
- представлять доказательства;
- приносить жалобы на действия и решения следователя и прокурора;
- знакомиться с протоколами всех следственных действий, проводимых с его участием, а по окончании предварительного следствия – со всеми материалами уголовного дела;
- обжаловать в суд законность и обоснованность меры пресечения в виде заключения под стражу, продление срока содержания под стражей, а также знакомиться с материалами, направляемыми в суд в подтверждение законности и обоснованности данного решения;
- иные права (всего их насчитывают около 150).

Пленум Верховного Суда РФ постановил, что в соответствии со ст.ст. 49, 51 Конституции РФ обвиняемому должно быть разъяснено его право не свидетельствовать против себя самого, супруга, близких родственников (их перечень дан в п. 9 ст. 34 УПК), право не доказывать свою невиновность. Уклонение от разъяснения этих прав рассматривается как нарушение закона.

## 3

*Допрос обвиняемого* осуществляется немедленно после предъявления обвинения. Он не может производиться в ночное время, кроме случаев, не терпящих отлагательства, когда на немедленном допросе настаивает сам обвиняемый или в результате промедления могут быть утрачены важные доказательства. Как правило, обвиняемый допрашивается по месту производства предварительного следствия. До начала допроса обвиняемому разъясняются его права на предварительном следствии, в том числе права при производстве допроса.

После этого заполняются анкетные данные (Ф.И.О., образование, семейное положение, место работы, наличие / отсутствие судимости и т.д.) и выясняется отношение лица к предъявленному обвинению: признает ли он себя виновным или нет, а если признает – то полностью или частично и в какой части. Если обвиняемый не признает себя виновным, следователь выясняет мотивы этого. Подлежат установлению конкретные обстоятельства, позволяющие проверить, насколько признание обвиняемого или отрицание им своей вины соответствуют действительности.

Отказ обвиняемого от дачи показаний не может рассматриваться как обстоятельство, препятствующее дальнейшему ведению предварительного следствия по уголовному делу.

Протокол допроса составляется следователем и по его завершении предъявляется обвиняемому для ознакомления. По желанию обвиняемого он может собственноручно записать свои показания. Обвиняемый подписы-

вает каждый лист протокола, а также в конце него делает запись об ознакомлении с протоколом и о согласии с его содержанием. Все дополнения и поправки в протоколе должны быть удостоверены подписью обвиняемого и следователя. В случае отказа обвиняемого от подписи в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого, а также в протоколе допроса обвиняемого следователь делает об этом соответствующую отметку, которую удостоверяет своей подписью. В том случае, если при предъявлении обвинения и допросе обвиняемого участвует защитник, он также обязан подписать оба документа. Последним ставит свою подпись следователь.

#### 4

После предъявления обвинения следователь продолжает производить следственные действия до окончания предварительного следствия. При этом он может установить такие обстоятельства, которые вызывают необходимость изменения или дополнения обвинения.

Необходимость *изменения* обвинения возникает в случаях, когда:

- преступление было неправильно квалифицировано;
- установлены новые обстоятельства, существенно отличающиеся от указанных в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого, независимо от того, вызывают ли они другую квалификацию преступления.

В обвинение необходимо внести *дополнения*, если:

- установлены новые эпизоды преступной деятельности, как влекущие изменение юридической квалификации преступления, так и не влекущие таковой;

Выносится новое постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого

- выявлены обстоятельства, обуславливающие исключение отдельных эпизодов из обвинения, не влекущие изменение квалификации преступления;

Выносится постановление о прекращении дела в этой части обвинения

- выявлены обстоятельства, влекущие исключение одного или нескольких эпизодов из обвинения, обуславливающие изменение квалификации преступления.

Выносятся и постановление о прекращении дела в этой части обвинения, и новое постановление о привлечении в качестве обвиняемого

### Тема № 10. Приостановление и окончание предварительного следствия по делу

1. Приостановление предварительного следствия.
  2. Окончание предварительного следствия.
- 

#### 1

Предварительное следствие проводится в течение установленных законом сроков и имеет целью выявление обстоятельств преступления и установление виновного, который привлекается в качестве обвиняемого.

*Приостановление предварительного следствия* – это предусмотренный уголовно-процессуальным законом временный перерыв в предварительном расследовании уголовного дела, обусловленный отсутствием обвиняемого или невозможностью производства следственных действий с его участием.

В соответствии со ст. 195 УПК, предварительное следствие приостанавливается:

- 1) в случае, когда обвиняемый скрылся от следствия или суда или когда по иным причинам не установлено его местопребывание;
- 2) в случае психического или иного тяжкого заболевания обвиняемого, удостоверенного врачом, работающим в медицинском учреждении;
- 3) в случае неустановления лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого.

Данный перечень оснований приостановления предварительного следствия является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

*Условия* приостановления предварительного следствия:

1. Приостановление предварительного следствия ввиду неизвестности местопребывания обвиняемого или неустановления лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого, допускается только в случаях, когда истекли сроки предварительного следствия и выполнены все следственные действия, производство которых возможно в отсутствие обвиняемого.

2. В случае известности лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого одновременно с приостановлением предварительного следствия должен быть объявлен его розыск и приняты иные меры для предъявления ему обвинения.

В период приостановления предварительного следствия по делу могут выполняться оперативно-розыскные и иные непроцессуальные действия, направленные на установление лица, подлежащего ответственности, либо его задержание.

О приостановлении предварительного следствия по делу выносится мотивированное постановление.

Розыск может быть объявлен этим же постановлением либо самостоятельным постановлением.

Постановление о производстве розыска направляется для исполнения начальнику органа внутренних дел того территориального образования, в котором производилось расследование. К нему прилагаются:

- копия постановления о привлечении в качестве обвиняемого;
- копия постановления о применении меры пресечения в виде заключения под стражу, санкционированного прокурором;
- перечень примет обвиняемого;
- анкета разыскиваемого обвиняемого;
- по возможности фотография обвиняемого либо фоторобот.

В том случае, если основания для приостановления следствия отпали, следствие возобновляется специальным постановлением. Об отмене розыска также выносится специальное постановление, которое направляется в орган внутренних дел, производящий розыск.

## 2

*Окончание предварительного следствия* – это заключительный этап деятельности следователя по уголовному делу, находящемуся в его производстве, который выражается в принятии одного из следующих решений:

- составление обвинительного заключения и направление его вместе с делом прокурору для передачи в суд;
- составление постановления о направлении дела в суд для рассмотрения вопроса о применении принудительных мер медицинского характера;
- вынесение постановления о прекращении уголовного дела.

### Вариант 1.

Обвинительное заключение составляется, если установлены все обстоятельства преступления, доказана виновность обвиняемого в его совершении и нет обстоятельств, влекущих прекращение уголовного дела.

Признав предварительное следствие законченным, а собранные доказательства достаточными для составления обвинительного заключения, следователь уведомляет об этом потерпевшего и его представителя, гражданского истца и гражданского ответчика или их представителей и одновременно разъясняет им, что они вправе ознакомиться с материалами уголовного дела (ст. 200 УПК). В случае поступления письменного или устного ходатайства указанных лиц, следователь знакомит их с материалами уголовного дела, причем гражданский ответчик и его представитель знакомятся лишь с теми материалами, которые относятся к заявленному иску.

Ознакомившись с материалами предварительного следствия, участники уголовного процесса могут заявлять ходатайства о дополнении следствия, которые подлежат удовлетворению в случае, если имеют значение для дела. В случае отказа в удовлетворении ходатайства следователь выносит мотивированное постановление, которое объявляется заявителю.

Об ознакомлении этих лиц с материалами уголовного дела составляется протокол, в котором отмечается, с какими именно материалами дела они ознакомились, и какие ходатайства ими были заявлены (письменные ходатайства приобщаются к делу).

Выполнив требования ст. 200 УПК, следователь объявляет об окончании следствия обвиняемому и его защитнику и предъявляет им для ознакомления все материалы дела.

Уголовное дело предъявляется для ознакомления в подшитом и пронумерованном виде со всеми приложениями.

Ознакомление может производиться обвиняемым и защитником совместно или отдельно по их желанию.

В ходе ознакомления могут производиться любые выписки и в любом объеме. Время для ознакомления не может быть ограничено.

Об ознакомлении с материалами дела составляется протокол, который подписывается обвиняемым, защитником и следователем.

После ознакомления с делом обвиняемый и защитник имеют право заявить ходатайства о дополнении следствия. В случае их удовлетворения следователь возобновляет производство по делу, в случае отказа – выносит соответствующее постановление.

Если обвиняемый отказался от ознакомления с материалами дела, об этом указывается в том же протоколе с изложением мотивов отказа, если обвиняемый их сообщил.

*Обвинительное заключение* – это процессуальный акт, завершающий предварительное следствие и формулирующий обвинение в случае направления уголовного дела в суд при наличии доказательств, изобличающих обвиняемого в совершении преступления.

Обвинительное заключение определяет пределы обвинения, в которых суд может постановить приговор. Систематизируя доказательства, собранные следователем, и формулируя юридические выводы по делу, законченному расследованием, обвинительное заключение облегчает ознакомление с уголовным делом и оперирование имеющимися в деле материалами.

Обвинительное заключение состоит из описательной и резолютивной частей:

1. Описательная часть обвинительного заключения излагает обстоятельства дела, установленные следователем, с приведением доказательств и аргументов, обосновывающих содержащиеся в ней положения.

2. Резолютивная часть обвинительного заключения содержит сведения о личности обвиняемого и формулировку обвинения, с которой дело будет направлено прокурору, а также выводы, обусловленные содержанием описательной части.

К обвинительному заключению прилагаются список лиц, подлежащих, по мнению следователя, вызову в судебное заседание, а также справки о сроках следствия, об избранных мерах пресечения с указанием времени содержания под стражей, о вещественных доказательствах, о гражданском иске, о принятых мерах обеспечения гражданского иска и возможной конфискации имущества, о судебных издержках.

Обвинительное заключение вместе с делом немедленно после его составления направляется прокурору для принятия решения об утверждении обвинительного заключения и передаче дела в суд.

Прокурор или его заместитель обязаны в срок не более 5 суток рассмотреть поступившее дело и принять по нему одно из следующих решений:

- утвердить обвинительное заключение;
- вернуть дело следователю или органу дознания со своими письменными указаниями для производства дополнительного расследования или пересоставления обвинительного заключения;
- вынести постановление о прекращении уголовного дела;
- составить новое обвинительное заключение.

### Вариант 3.

*Прекращение уголовного дела* – форма окончания предварительного следствия, которое заключается в том, что следователь завершает производство по делу без направления его в суд.

Постановление о прекращении уголовного дела должно быть мотивированным, т.е. содержать обоснование принимаемого следователем решения путем приведения доказательств, установленных в ходе следствия обстоятельств и анализа, оценки их в свете положений материального и процессуального закона, приводящих к выводу о необходимости прекратить уголовное дело.

Уголовное дело прекращается при выявлении обстоятельств, указанных в ст.ст. 5–9 УПК и при недостаточности обвинения.

Случаи прекращения уголовного дела делятся на 2 группы:

- по реабилитирующим основаниям (отсутствие события или состава преступления);
- по нереабилитирующим основаниям (все остальные).

## Тема № 11. Подсудность в уголовном процессе

1. Понятие и значение подсудности.
  2. Признаки и виды подсудности.
  3. Подсудность уголовных дел различным составам суда.
  4. Передача уголовного дела из одного суда в другой суд.
- 

### 1

Уголовные дела рассматриваются только судами общей юрисдикции.

Правовая база определения подсудности: глава вторая УПК (ст.ст. 35–45).

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

Значение подсудности состоит в следующем:

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

## 2

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

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

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

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

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

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

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

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

*Территориальная подсудность* определяется в зависимости от места совершения преступления. Ст. 41 УПК гласит: дело подлежит рассмотрению в том суде, в районе деятельности которого совершено преступление. Если определить место совершения преступления невозможно, дело подсудно тому суду, в районе деятельности которого закончено следствие или дознание по данному делу.

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

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

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

Военные суды рассматривают уголовные дела:

- а) о всех преступлениях, совершенных военнослужащими и военнообязанными, призванными на учебные или проверочные сборы;
- б) о преступлениях против порядка несения службы, совершенных лицами начальствующего состава исполнительных учреждений Минюста РФ;
- в) все дела о шпионаже;
- г) в местностях, где не действуют суды общей юрисдикции, все уголовные дела рассматриваются военными судами.

*Подсудность по связи уголовных дел* характеризуется следующими признаками:

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

## 3

Закон выделяет следующие составы суда:

1. Уголовные дела о преступлениях, за которые может быть назначена наказание не более 2 лет лишения свободы, рассматриваются единолично мировым судьей.

2. Уголовные дела, которые относятся к подсудности районных судов, при условии, что максимальное наказание не превышает 5 лет лишения свободы, рассматриваются судьями этих судов единолично.

3. Тот же суд рассматривает коллегиально в составе судьи и 2 народных заседателей все дела о преступлениях несовершеннолетних, а также уголовные дела о преступлениях, за которые может быть назначено наказание свыше 5, но не более 15 лет лишения свободы.

4. Дела о преступлениях подсудных областному суду, рассматриваются им только коллегиально в одном из следующих вариантов:

- а) судом в составе профессионального судьи и 2 народных заседателей;
- б) судом в составе профессионального судьи и 12 присяжных заседателей (в порядке эксперимента в 9 субъектах РФ);
- в) судом в составе 3 профессиональных судей (временно не действует из-за отсутствия кадров).

#### 4

Судья, решая вопрос о назначении судебного заседания, прежде всего, определяет, подсудно ли дело данному суду (п. 1 ст. 222 УПК):

- если суду, в который поступило дело, оно не подсудно, то выносится постановление о направлении дела по подсудности (ст.ст. 43, 231 УПК);
- если данное обстоятельство обнаружится после назначения судебного заседания, но до начала судебного разбирательства, судья направляет дело председателю вышестоящего суда со своим представлением об отмене постановления о назначении судебного заседания и направлении дела по подсудности;
- если указанное обстоятельство выявится в судебном заседании, судья действует в соответствии со ст. 43 УПК:
  - а) вправе оставить дело в своем производстве, однако если дело подсудно вышестоящему или военному суду, оно во всех случаях подлежит направлению по подсудности;
  - б) передача в нижестоящий суд дела, начатого рассмотрением в судебном заседании вышестоящего суда, не допускается.

Кроме того, допускается передача уголовного дела из суда, которому оно подсудно, в другой суд для обеспечения:

- наиболее быстрого, полного и объективного рассмотрения дела;
- наибольшего воспитательного воздействия судебного разбирательства.

Вопрос о передаче дела по указанным основаниям из одного районного (городского) суда в другой в пределах субъекта РФ разрешается председателем областного суда, а о передаче дела по указанным основаниям в суд другого субъекта РФ – Председателем Верховного Суда РФ или его заместителем.

Передача уголовного дела в порядке ст. 44 УПК возможна лишь на стадии назначения судебного заседания! Спор между судами о подсудности запрещен законом. Если дело направлено из одного суда в другой в порядке ст.ст. 43 или 44 УПК, оно подлежит безусловному принятию к производству тем судом, куда оно направлено (ст. 45 УПК).

### Тема № 12. Полномочия судьи до судебного разбирательства и подготовительные действия к судебному заседанию

1. Понятие и значение стадии назначения судебного заседания.
  2. Вопросы, подлежащие выяснению при назначении судебного заседания.
  3. Виды решений, выносимых судьей по поступившему в суд уголовному делу.
  4. Разрешение вопросов, связанных с подготовкой к рассмотрению дела в судебном заседании.
  5. Подготовительные действия судьи к судебному заседанию.
- 

#### 1

Правовая база данной стадии уголовного процесса: глава двадцатая УПК (ст.ст. 221–339).

*Назначение судебного заседания* по уголовному делу – это стадия уголовного процесса, в которой судья единолично, не предпринимая вопроса о виновности обвиняемого, в результате проверки материалов уголовного дела устанавливает наличие или отсутствие достаточных юридических и фактических оснований для внесения дела в судебное разбирательство с целью его разрешения по существу, и при установлении таких оснований назначает судебное заседание и выполняет необходимые подготовительные действия к нему.

Значение данной стадии:

- должна обеспечить такое положение, чтобы на судебное разбирательство передавались только те уголовные дела, предварительное расследование по которым выполнено полно, всесторонне и объективно;
- создает условия для нормального расследования дела по существу;

- в ней определены пределы судебного разбирательства, рамки обвинения, за которые суд выйти не может.

## 2

Статья 221 УПК определяет ряд вопросов, которые в строго определенной последовательности должны быть разрешены судьей в данной стадии уголовного процесса:

1) *Подсудно ли данное дело данному суду.* Данный вопрос решается исходя из предусмотренных законом правил определения подсудности. Судья, признав, что дело подлежит рассмотрению в другом суде, выносит соответственно постановление о направлении дела по подсудности.

2) *Не имеется ли обстоятельств, влекущих прекращение либо приостановление производства по делу.*

- при обнаружении обстоятельств, предусмотренных ст.ст. 6–9 УПК, судья может прекратить уголовное дело, а при обнаружении обстоятельств, предусмотренных ст. 5 УПК – обязан это сделать;
- производство по делу может быть приостановлено, если обвиняемый скрылся, либо медицинским органом удостоверено его тяжкое заболевание;
- если обвиняемый находится вне пределов РФ и уклоняется от явки в суд, уголовное дело не приостанавливается, а рассмотрение откладывается до обеспечения его явки или рассматривается в его отсутствие, если такая явка невозможна; в отсутствие обвиняемого рассматриваются уголовные дела о преступлениях небольшой степени тяжести, по которым не может быть назначено наказание в виде лишения свободы, если обвиняемый сам об этом ходатайствует.

3) *Собраны ли доказательства, достаточные для рассмотрения дела в судебном заседании.* При оценке достаточности доказательств для рассмотрения дела в судебном заседании проверяется всесторонность, полнота и объективность исследования обстоятельств дела. Должно быть проверено, все ли преступные деяния, о которых идет речь в деле, вменены обвиняемому и все ли лица, причастные к преступлению, привлечены к уголовной ответственности.

4) *Составлено ли обвинительное заключение в соответствии с требованиями закона.* В случае обнаружения несоответствия обвинительного заключения требованиям закона, а также обстоятельствам, установленным при расследовании, дело возвращается судом прокурору для пересоставления обвинительного заключения.

5) *Подлежит ли изменению или отмене мера пресечения, избранная обвиняемому.* При необходимости отмены меры пресечения или изменения ее на более строгую или более мягкую судья принимает об этом решение и указывает об этом в соответствующем постановлении, которым решается вопрос о дальнейшем направлении дела (ст. 221 УПК).

6) *Приняты ли меры, обеспечивающие возмещение материального ущерба и исполнения приговора в части возможной конфискации имущества.* При наличии данных о причинении преступлением материального или морального ущерба судье следует выяснить, разъяснено ли потерпевшим их право на предъявление иска, предъявлен ли гражданский иск, приняты ли меры, обеспечивающие возмещение ущерба. Если в процессе предварительного расследования такие меры не были приняты, судье на основании ст. 233 УПК надлежит решить вопрос о наложении ареста на имущество, денежные вклады и т.п. либо обязать соответствующие органы принять необходимые меры, обеспечивающие возмещение материального или морального ущерба и возможную конфискацию имущества.

7) *Имеются ли по делу ходатайства и заявления участников процесса.* Установив, что по делу имеются ходатайства или заявления, судья принимает по ним решения в соответствии со ст. 223 УПК.

## 3

Виды решений, выносимых судьей по поступившему в суд уголовному делу:

- о назначении судебного заседания;
- о направлении дела по подсудности;
- о приостановлении производства по делу;
- о прекращении уголовного дела;
- о возвращении уголовного дела для производства дополнительного расследования.

В соответствии со ст. 232 УПК судья возвращает дело для производства дополнительного расследования в следующих случаях:

- 1) по делу допущена неполнота дознания или предварительно следствия, которая не может быть восполнена в судебном заседании;
- 2) допущены существенные нарушения уголовно-процессуального закона органами дознания или предварительного следствия;
- 3) имеются основания для предъявления обвиняемому более тяжкого обвинения;
- 4) имеются основания для привлечения к уголовной ответственности других лиц, которым не предъявлялось обвинение и отсутствует возможность выделения дела в отношении них в отдельное производство;

5) неправильно выделены или соединены уголовные дела.

Однако, Постановлением Конституционного Суда РФ от 20 апреля 1999 г. N 7-П положения пп. 1 и 3 ч. 1 ст. 232 УПК, как возлагающие на суд обязанность по собственной инициативе возвращать уголовное дело прокурору в случае невозможности в судебном заседании неполноты расследования, а также при наличии оснований для предъявления обвиняемому другого обвинения либо для изменения обвинения на более тяжкое или существенно отличающееся по фактическим обстоятельствам от обвинения, содержащегося в обвинительном заключении, признаны не соответствующими Конституции РФ.

Согласно определению Конституционного Суда РФ от 3 февраля 2000 г. N 9-О п. 2 ч. 1 ст. 232 УПК в той части, в какой он возлагает на суд обязанность по собственной инициативе возвращать уголовное дело прокурору в случае признания доказательств, полученных органами дознания или предварительного следствия с нарушением уголовно-процессуального закона, не имеющими юридической силы, если такое признание влечет невозможную в судебном заседании неполноту расследования, как содержащий положение, аналогичное ранее признанным Конституционным Судом РФ не соответствующими Конституции РФ, не подлежит применению судами, другими органами и должностными лицами.

Постановлением Конституционного Суда РФ от 14 января 2000 г. п. 4 ч. 1 ст. 232 УПК в той части, в какой он предусматривает или допускает полномочия суда возбуждать уголовное дело, в том числе в отношении нового лица, и применять к нему меру пресечения, а также возвращать в связи с этим дело для дополнительного расследования, признан не соответствующим Конституции РФ.

#### 4

Признав возможным назначение судебного заседания, судья в постановлении о назначении судебного заседания обязан разрешить следующие вопросы:

1) *О месте и времени судебного разбирательства.* Судебное разбирательство, по общему правилу, производится в помещении суда, которому подсудно дело. Однако дело может быть рассмотрено и в выездном судебном заседании по месту совершения преступления, по месту работы обвиняемого, потерпевшего, по месту проживания большинства свидетелей и т.п. Время судебного разбирательства определяется таким образом, чтобы обеспечить явку в суд всех вызываемых лиц, а также способствовать созданию наиболее благоприятных условий для всестороннего, полного и объективного рассмотрения дела.

2) *О рассмотрении дела единолично или коллегиально.* Данный вопрос судья решает, исходя из предписаний действующего уголовно-процессуального закона, а также с учетом конкретных обстоятельств преступления и личности обвиняемого.

3) *Об участии в судебном разбирательстве государственного обвинителя и защитника.* Поддержание государственного обвинения в судебном заседании является правом и обязанностью прокурора. Он может заявить об участии в судебном заседании в любой момент до начала судебного заседания. Суд не вправе не допустить прокурора к участию в деле, равно как и прокурор не может отказаться от поддержания обвинения, если суд признает это необходимым.

Обвиняемый имеет право на участие защитника по любому уголовному делу, подлежащему рассмотрению в судебном заседании. Решение об участии в судебном заседании защитника вправе принять только судья. Судьям необходимо выполнять требования ч. 2 ст. 48 УПК по обеспечению защитника в судебном разбирательстве как в случаях, когда его участие обязательно по закону, так и тогда, когда об этом ходатайствует подсудимый.

4) *О лицах, подлежащих вызову в судебное заседание в качестве потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, их представителей, свидетелей, экспертов и специалистов.* При изучении дела судья обязан обратить внимание, правильно ли составлен список лиц, подлежащих вызову в судебное заседание, имея в виду, что судья по собственной инициативе или по ходатайствам участников процесса вправе вызвать в качестве свидетелей лиц, не указанных в этом списке.

Потерпевший во всех случаях подлежит вызову в судебное заседание. По ходатайству потерпевшего в судебное заседание вызывается его представитель. Обязательному вызову подлежит законный представитель несовершеннолетнего потерпевшего.

Эксперт вызывается в случаях, когда на предварительном следствии или дознании производилась экспертиза и в суде необходимы пояснения эксперта, а также в тех случаях, когда по обстоятельствам дела в судебном заседании предстоит произвести экспертизу. Если в проведении экспертизы участвовало несколько экспертов, то вызывается в суд их представитель либо все эксперты, когда мнение их не было единым.

Специалист вызывается в судебное заседание в тех случаях, когда нужны специальные познания по вопросам, которые не требуют производства экспертизы.

5) *О вызове переводчика.* Судья принимает решение о вызове переводчика в тех случаях, когда обвиняемый, потерпевший или свидетели не владеют языком, на котором будет рассматриваться дело в судебном заседании.

б) *О рассмотрении дела в закрытом судебном заседании.* Разбирательство дел во всех судах открытое, за исключением случаев, когда это противоречит интересам охраны государственной тайны.

Закрытое судебное разбирательство, кроме того, допускается по мотивированному определению суда или постановлению судьи по делам о преступлениях лиц, не достигших шестнадцатилетнего возраста, по делам о половых преступлениях, а также по другим делам в целях предотвращения разглашения сведений об интимных сторонах жизни участвующих в деле лиц.

## 5

После назначения судебного заседания судья обязан обеспечить обвинителю, подсудимому, защитнику, а также потерпевшему и его представителю, гражданскому истцу, гражданскому ответчику или их представителям возможность ознакомиться со всеми материалами дела и выписывать из него необходимые сведения (ст. 236 УПК), несмотря на то, что участники процесса уже знакомы с материалами дела по окончании предварительного следствия.

Подсудимому должна быть вручена копия обвинительного заключения не позднее чем за 3 суток до начала судебного разбирательства. В случае изменения обвинения прокурором при утверждении обвинительного заключения подсудимому вручается и копия постановления прокурора. Если при решении вопроса о назначении судебного заседания изменено обвинение или мера пресечения, или список лиц, подлежащих вызову в суд, то подсудимому также вручается копия постановления судьи.

Наряду с этим, судья обязан выполнить следующие действия:

- дать распоряжение о вызове в судебное заседание лиц, указанных в постановлении о назначении судебного заседания;
- известить прокурора и защитника о дне и часе судебного заседания;
- вызвать народных заседателей и обеспечить им возможность ознакомиться с материалами дела;
- направить соответствующие распоряжения о доставке подсудимого в зал судебного заседания.

Дело должно быть начато рассмотрением в судебном заседании не позднее 14 суток с момента вынесения судьей постановления о назначении судебного заседания (ст. 239 УПК).

## Тема № 13. Судебное разбирательство

1. Понятие и значение стадии судебного разбирательства.
  2. Общие условия стадии судебного разбирательства.
  3. Структура и процессуальный порядок стадии судебного разбирательства.
  4. Приговор.
- 

### 1

*Судебное разбирательство* – это стадия уголовного процесса, на которой суд первой инстанции с участием сторон рассматривает в судебном заседании уголовное дело, устанавливает виновность или невиновность подсудимого и применяет к виновному в совершении преступления предусмотренное законом уголовное наказание либо оправдывает подсудимого, осуществляя тем самым правосудие по уголовным делам.

Предметом судебного разбирательства является правовой спор между государством и обвиняемым о праве государства привлечь виновного к уголовной ответственности, т.е. публично объявить его преступником и подвергнуть уголовному наказанию.

Задачи судебного разбирательства:

- установление на основании исследования в зале суда доказательств наличия или отсутствия преступления и его обстоятельств;
- правовая оценка этих обстоятельств с точки зрения уголовного и уголовно-процессуального закона;
- вынесение решения об уголовной ответственности виновного или об оправдании невиновного.

### 2

Правовая база этого вопроса: глава двадцать первая УПК (ст. 240–266).

*Общие условия судебного разбирательства* – это правовые нормы, которые относятся к этой стадии уголовного процесса в целом, действуют в течение всего судебного разбирательства, влияют на совершение судебных действий и обеспечивают реализацию всех принципов уголовного процесса.

К числу общих условий судебного разбирательства относятся следующие:

- непосредственность, устность и непрерывность судебного разбирательства;
- неизменность состава суда;
- руководящая роль председательствующего в судебном заседании;
- участие сторон;

- ведение протокола судебного заседания;
- участие секретаря судебного заседания;
- принятие решений установленной формы в соответствующих пределах;
- соблюдение распорядка судебного заседания;
- обеспечение мер по поддержанию порядка в судебном заседании.

*Непосредственность* состоит в том, что суд первой инстанции при рассмотрении дела обязан лично и непосредственно исследовать все доказательства по делу.

*Устность* заключается в том, что судебное разбирательство ведется устно, хотя материалы, собранные на предыдущих стадиях уголовного процесса, поступают в суд в письменном виде. В судебном разбирательстве вся необходимая информация должна восприниматься на слух. Это обеспечивает непосредственность восприятия доказательств всем составом суда одновременно.

*Непрерывность* судебного заседания состоит в том, что оно происходит непрерывно, кроме времени, назначенного для отдыха. Рассмотрение теми же судьями других дел раньше окончания слушания начатого дела не допускается.

*Неизменность состава суда* предполагает, что каждое уголовное дело должно быть рассмотрено в одном и том же составе судей. Если кто-либо из судей лишен возможности участвовать в заседании, он заменяется другим судьей и разбирательство дела начинается сначала. Единственное исключение составляет замена выбывшего народного заседателя запасным.

*Руководящая роль председательствующего* означает, что, хотя при коллегиальном рассмотрении дела все судьи равноправны (кроме суда присяжных), на одного из судей возложена обязанность по руководству судебным процессом. Он называется председательствующим в деле.

Полномочия председательствующего:

- открывает судебное заседание и объявляет состав суда;
- принимает меры к тому, чтобы допрошенные свидетели не общались с еще не допрошенными;
- разъясняет участникам процесса их права и обязанности;
- разъясняет подсудимому существо обвинения;
- объявляет о совершении судебных действий и следит за процессуальным порядком их производства;
- руководит исследованием доказательств;
- выясняет мнение участников процесса по вопросам, подлежащим разрешению в судебном заседании;
- обеспечивает правильное ведение протокола судебного заседания;
- ставит на обсуждение судей вопросы, подлежащие коллегиальному решению;
- объявляет судебные решения, в том числе приговор, и разъясняет порядок их обжалования.

*Участники (стороны) судебного разбирательства:*

- |                 |                          |   |
|-----------------|--------------------------|---|
| 1. Обвинитель;  | 5. Гражданский истец;    | 8. Представители общественных организаций и трудовых коллективов. |
| 2. Подсудимый;  | 6. Гражданский ответчик; |   |
| 3. Защитник;    | 7. Их представители;     |   |
| 4. Потерпевший; |                          |   |

Свидетели, эксперты и т.п. самостоятельной роли не играют!

*Пределы судебного разбирательства.* Разбирательство в судебном заседании ведется только в отношении того обвиняемого и только по тому обвинению, которое содержится в постановлении о назначении судебного заседания.

В соответствии со ст. 254 УПК суд может:

- исключить из обвинения отдельные эпизоды, которые не подтвердились в судебном заседании;
- исключить из обвинения признаки преступления, отягчающие наказание;
- изменить формулировку обвинения и его юридическую квалификацию, если новое обвинение не является более тяжким и по обстоятельствам дела существенно не отличается от обвинения, по которому было назначено судебное заседание.

Статьи 255 и 256 УПК не действуют (Постановление Конституционного Суда РФ от 14.01.2000 г.):

"Части 1, 2 и 4 ст. 256 УПК в той части, в какой они предусматривают или допускают полномочия суда возбуждать уголовное дело, в том числе в отношении нового лица, и применять к нему меру пресечения, а также возвращать в связи с этим дело для дополнительного расследования, признаны не соответствующими Конституции РФ.

...содержащиеся в ... ст. 255 и ч. 3 ст. 256 УПК нормативные положения, не соответствующие Конституции РФ в той части, в какой они также предусматривают полномочие суда возбуждать уголовное дело, не могут применяться судами".

### 3

Структура судебного разбирательства представляет собой ряд относительно самостоятельных, имеющих собственные задачи и последовательно меняющих друг друга этапов судебного разбирательства:

1. *Подготовительная часть судебного заседания* предшествует судебному следствию. При ее проведении суд не принимает решений по существу дела, а лишь создает условия для его продвижения.

- а) открытие судебного заседания;
- б) объявление состава суда;
- в) проверка явки в суд;
- г) разъяснение переводчику его обязанностей;
- д) удаление свидетелей из зала судебного заседания;
- е) установление личности подсудимого и своевременности вручения ему копии обвинительного заключения;
- ж) разъяснение права на отвод составу суда;
- з) разъяснение прав участникам судебного разбирательства и участвующим в деле лицам;
- и) заявление и разрешение ходатайств.

2. *Судебное следствие* – это центральная часть судебного разбирательства, в которой суд с помощью участников судебного разбирательства исследует доказательства, необходимые для установления истины в целях осуществления правосудия.

Судебное следствие можно разделить на 3 основные части:

1) Действия суда до исследования доказательств (в этой части суд оглашает обвинительное заключение, выясняет отношение к нему подсудимого, определяет порядок исследования доказательств).

2) Исследование доказательств по делу (допрос подсудимого, допрос потерпевшего, допрос свидетелей, возможно проведение экспертизы или допроса эксперта, вещественные доказательства осматриваются всем составом суда и предъявляются сторонам, оглашаются документы, приобщенные к уголовному делу или представленные в судебное заседание, если они имеют значение доказательств по делу – финансовые документы, приказы, инструкции и т.д.).

3) Завершение судебного следствия (председательствующий выясняет у сторон, желают ли они дополнить судебное следствие и чем именно; по разрешении ходатайств председательствующий объявляет судебное следствие оконченным, после чего доказательства не исследуются; при наличии оснований суд может возобновить судебное следствие, выполнить дополнительные действия и вновь объявить о завершении судебного следствия).

Судебное следствие может быть возобновлено, если стороны во время судебных прений или подсудимый в последнем слове сообщают о новых обстоятельствах, не исследованных на судебном следствии, но имеющих существенное значение для дела, а также если суд при постановлении приговора в совещательной комнате признает необходимым выяснить какие-либо обстоятельства, имеющие значение для дела. В этом случае суд выносит определение (судья – постановление) о возобновлении судебного следствия и производит все необходимые следственные действия. По окончании судебного следствия суд вновь открывает судебные прения и заслушивает последнее слово подсудимого.

3. *Судебные прения* – это часть судебного разбирательства, в которой стороны выступают с речами, анализируя исследованные в суде доказательства, оценивая их и со своих позиций подводя итоги судебного следствия.

В судебных прениях проявляется состязательность уголовного процесса. Все обстоятельства дела освещаются сторонами с различных позиций и тем самым обеспечиваются условия для всестороннего и объективного подхода к разрешению дела.

В судебных прениях с речью выступают государственный, общественный и частный обвинители, гражданские истец и ответчик или их представители, защитник, общественный защитник, а также подсудимый в тех случаях, когда защитник по делу не участвует. В суде присяжных с речью выступает и потерпевший.

Содержание речи прокурора:

- раскрывается общественная опасность совершенного подсудимым деяния;
- приводятся, анализируются и оцениваются доказательства, которые по мнению прокурора устанавливают вину подсудимого;
- обосновывается уголовно-правовая квалификация содеянного;
- дается характеристика личности подсудимого;
- приводятся обстоятельства, смягчающие или отягчающие наказание;
- высказываются конкретные предложения о признании подсудимого виновным и назначении ему соответствующего вида и размера наказания;

Содержание речи защитника:

- изложение мнения защиты по тем же вопросам, которые анализируются в речи прокурора, но под углом зрения интересов подсудимого;

- основное внимание в речи защитника концентрируется на том, что опровергает обвинение или свидетельствует о его недоказанности, неподтверждении какой-либо его части, необходимости переквалификации на более мягкие нормы УК, о наличии смягчающих обстоятельств и т.п.;
- защитник не высказывает конкретных предложений о виде и размере наказания, а лишь аргументирует необходимость наиболее выгодного для подсудимого разрешения дела;
- защитник не вправе отказаться от принятой на себя защиты и при любых условиях обязан произнести защитительную речь.

Последовательность судебных прений определена законом с учетом необходимости реализации подсудимым своего права на защиту, а именно: первым выступает прокурор, последним – защитник. После произнесения речей прокурор и защитник могут еще по одному разу выступить с репликой.

4. После судебных прений председательствующий объявляет об их окончании и предоставляет *последнее слово подсудимого*. В последнем слове лицу в последний раз перед постановлением приговора дается возможность выразить свое отношение к рассмотренному судом обвинению и дать оценку как собственным действиям, так и результатам разбирательства.

Председательствующий не вправе ограничивать время последнего слова подсудимого, но он может прервать его, если подсудимый:

- допускает оскорбительные для суда и участников судебного разбирательства выражения;
- пытается использовать последнее слово в целях, противоречащих интересам государства;
- говорит о предметах, не имеющих отношения к делу.

5. Прослушав судебные прения и последнее слово подсудимого, суд удаляется в совещательную комнату для *постановления приговора*.

#### 4

*Приговор* – это решение, вынесенное судом первой инстанции в судебном заседании по уголовному делу по вопросу виновности или невиновности подсудимого и применении или неприменении к нему уголовного наказания.

Признаки приговора:

- является актом правосудия по уголовному делу;
- выносится только судом в специальном порядке, предусмотренном уголовно-процессуальным законодательством;
- при вынесении приговора реализуются нормы как уголовно-процессуального, так и уголовного, а иногда и гражданского права;
- носит общеобязательный характер и выносится от имени государства;
- вступает в законную силу не в момент его провозглашения, а по истечении определенного законом срока и в установленном порядке;
- в отношении вступившего в законную силу приговора действует презумпция его истинности, т.е. учреждения и органы, исполняющие приговор, не вправе подвергать сомнению его законность и обоснованность;
- исключительность, т.е. невозможность принятия других решения по делу, если по нему уже вынесен и не отменен приговор.

Значение приговора.

1. Преюдициальное значение состоит в том, что содержащиеся в нем выводы об установленных судом фактах являются обязательными для других судов и органов, рассматривающих те же обстоятельства в порядке гражданского судопроизводства или в ином правовом порядке (например, гражданский иск может быть заявлен после вступления приговора в законную силу, и в этом случае суд уже не будет рассматривать дело по существу).

2. Процессуальное значение состоит в том, что приговор создает основание для исполнения приговора, т.е. реализации уголовной ответственности.

3. Социальное значение заключается в том, что:

- в этом акте содержится оценка совершенного лицом деяния как общественно опасного;
- приговор выражает отрицательную оценку обществом содеянного осужденным;
- публичное провозглашение приговора способствует формированию правосознания в обществе.

Требования предъявляемые приговору:

а) *Законность*, т.е. его строгое соответствие предписаниям материального и процессуального закона;

б) *Обоснованность* означает, что выводы суда, изложенные в приговоре, соответствуют обстоятельствам дела, подтверждаются всей совокупностью доказательств, исследованных в судебном заседании и признанных судом достоверными и достаточными.

в) *Справедливость*:

- в узком смысле предполагает соразмерность назначенного судом наказания тяжести совершенного деяния и личности подсудимого;
  - в широком смысле – правильное по существу и по форме разрешение дела судом, отвечающее не только правовым, но и социально-нравственным принципам отношения к человеку и совершенному им деянию;
- г) *Мотивированность* означает, что в приговоре изложены в соответствии с правовыми и логическими правилами все фактические и юридические аргументы, подтверждающие выводы суда.

При постановлении приговора суд должен последовательно рассмотреть и разрешить ряд обязательных вопросов:

- 1) имело ли место деяние, в совершении которого обвиняется подсудимый;
- 2) содержит ли это деяние состав преступления и каким именно уголовным законом оно предусмотрено;
- 3) совершил ли это деяние подсудимый;
- 4) виновен ли подсудимый в совершении этого преступления;
- 5) подлежит ли подсудимый наказанию за совершенное им преступление;
- 6) какое именно наказание должно быть назначено подсудимому и подлежит ли оно отбытию подсудимым;
- 6<sup>1</sup>) какой вид исправительного учреждения с соответствующим режимом должен быть определен подсудимому на основании статьи 58 УК РФ при назначении ему наказания в виде лишения свободы;
- 7) подлежит ли удовлетворению гражданский иск, в пользу кого и в каком размере, а также подлежит ли возмещению материальный ущерб, если гражданский иск не был предъявлен;
- 8) как поступить с вещественными доказательствами;
- 9) на кого и в каком размере должны быть возложены судебные издержки;
- 10) о мере пресечения в отношении подсудимого (оставить / изменить / отменить); если приговор оправдательный, то подсудимый освобождается из под стражи в зале суда.

Если подсудимый обвиняется в совершении нескольких преступлений, суд разрешает вопросы, указанные в пунктах 1–6, по каждому преступлению в отдельности.

Если в совершении преступления обвиняется несколько подсудимых, суд разрешает эти вопросы в отношении каждого подсудимого в отдельности.

Виды приговоров:

1) Обвинительный приговор:

- с назначением наказания;
- без назначения наказания;
- с освобождением от наказания;

2) Оправдательный приговор постановляется в случаях, если:

- не установлено событие преступления;
- в деянии подсудимого отсутствует состав преступления;
- не доказано участие подсудимого в совершении преступления.

Оправдательный приговор означает полную реабилитацию подсудимого.

По гражданскому иску может быть принято одно из трех решений: об удовлетворении иска полностью или частично, об отказе в удовлетворении иска, об оставлении иска без рассмотрения.

Приговор должен быть написан одним из судей, принимавших участие в рассмотрении дела и подписан всем составом суда.

Структура приговора:

I. Вводная часть (наименование, по какому делу, состав суда, государственный обвинитель, защитник, секретарь, сведения о подсудимом и т.д.).

II. Описательная (описательно-мотивировочная) часть.

III. Резолютивная часть (собственно решение, принятое судом по вопросам указанным выше).

## Тема № 14. Кассационное производство

1. Понятие и содержание стадии кассационного производства.
  2. Кассационные основания.
  3. Субъекты и порядок кассационного обжалования и опротестования приговора.
  4. Порядок рассмотрения дела в кассационной инстанции.
- 

*Кассационное производство* – это стадия уголовного процесса, в которой суд второй инстанции по жалобе участника процесса или по протесту прокурора проверяет законность и обоснованность приговоров, определений и постановлений суда первой инстанции, не вступивших в законную силу.

Назначение кассационного производства состоит в том, чтобы не допустить вступления в законную силу незаконного или необоснованного приговора.

Конституционные основы кассации (ст. 50 Конституции РФ):

Каждый осужденный за преступление имеет право на пересмотр приговора вышестоящим судом в порядке, установленном федеральным законом.

В мире существует 2 порядка пересмотра приговоров, не вступивших в законную силу:

1) *кассация* – пересмотр уголовного дела без его повторного полного разбирательства путем ревизии приговора и материалов дела на предмет соблюдения процедуры, формы судопроизводства, правильности применения уголовного и уголовно-процессуального закона.

2) *апелляция* (только приговоры мировых судей!) предусматривает пересмотр не вступивших в законную силу приговоров, вынесенных судом без участия присяжных заседателей и состоит в полном новом рассмотрении дела по существу с вызовом и допросом всех участников процесса и оглашением документов.

Кассационное производство включает в себя 3 этапа:

1) Принесение кассационной жалобы или кассационного протеста.

2) Направление уголовного дела вместе с жалобой или протестом из суда, вынесшего приговор в суд кассационной инстанции.

3) Рассмотрение уголовного дела и принятие решения в кассационной инстанции.

*Общие начала кассационного производства:*

• Свобода кассационного обжалования:

- каждый участник процесса может обжаловать любой приговор любого суда;
- он может обжаловать приговор в любом объеме;
- кассационная жалоба составляется без каких-либо особых требований к ее содержанию и форме;
- жалоба может быть подана на родном языке или ином языке, которым владеет осужденный;
- участник процесса может отозвать поданную жалобу и устранить кассационное производство;
- кассационная жалоба, поданная непосредственно в кассационную инстанцию, также рассматривается вышестоящим судом после истребования уголовного дела с приговором.

• Ревизионный порядок пересмотра дела: проверка правомерности приговора включает ревизию его в целом, а не только той части, которая обжалуется или опротестовывается. Проверяется не только законность, но и обоснованность приговора.

• Принцип "недопустимости поворота к худшему": выражается в том, что приговор не может быть изменен по жалобе осужденного или его защитника в сторону, неблагоприятную для осужденного, такое решение может быть принято только при наличии протеста прокурора или жалобы потерпевшего либо гражданского истца.

• Представление новых (дополнительных) материалов в кассационную инстанцию, что необходимо для подтверждения доводов, изложенных в жалобе или протесте. Это возможно как до, так и во время рассмотрения дела в кассационной инстанции, но до дачи заключения прокурором. Новые материалы могут быть затребованы и самой кассационной инстанцией.

## 2

*Кассационные основания* – это допущенные при расследовании или разрешении дела нарушения закона, которые повлияли или могли повлиять на постановление приговора, при установлении которых вышестоящий суд обязан изменить или отменить приговор:

1) Односторонность или неполнота дознания, предварительного или судебного следствия (ст. 343 УПК):

- не были допрошены лица, чьи показания имеют существенное значение для дела, или не была проведена экспертиза, когда ее проведение по закону является обязательным, а равно не были истребованы документы или вещественные доказательства, имеющие существенное значение;
- не были исследованы обстоятельства, указанные в определении суда или постановлении судьи, передавшего дело для производства дополнительного расследования или на новое судебное рассмотрение;
- не установлены с достаточной полнотой данные о личности обвиняемого.

2) Несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре фактическим обстоятельствам дела (ст. 344 УПК):

- выводы суда не подтверждаются доказательствами, рассмотренными в судебном заседании;
- суд не учел обстоятельств, которые могли существенно повлиять на выводы суда;
- при наличии противоречивых доказательств, имеющих существенное значение для выводов суда, в приговоре не указано, по каким основаниям суд принял одни из этих доказательств и отверг другие;

- выводы суда, изложенные в приговоре, содержат существенные противоречия, которые повлияли или могли повлиять на решение вопроса о виновности или невиновности осужденного или оправданного, на правильность применения уголовного закона или на определение меры наказания.

3) Существенное нарушение уголовно-процессуального закона (ст. 345 УПК):

- прекращение судом уголовного дела при наличии оснований, предусмотренных ст. 259 УПК (ст.ст. 5, 6–9 УПК);
- рассмотрение дела в отсутствие подсудимого в тех случаях, когда по закону его участие было обязательным;
- нарушение тайны совещания судей при постановлении приговора;
- приговор не подписан кем-либо из судей;
- в деле отсутствует протокол судебного заседания;

4) неправильное применение уголовного закона (ст. 346 УПК):

- неприменение судом закона, который подлежал применению;
- применение судом закона, не подлежавшего применению;
- неправильное истолкование закон, противоречащее его смыслу;

5) несоответствие назначенного судом наказания тяжести преступления или личности осужденного (ст. 347 УПК):

- кассационный суд может смягчить назначенное судом первой инстанции наказание путем внесения изменений в приговор;
- в случае обнаружения мягкости назначенного наказания суд кассационной инстанции при наличии протеста прокурора либо жалобы потерпевшего или гражданского истца отменяет приговор и направляет дело на новое рассмотрение.

### 3

Правом кассационного *обжалования* обладают:

- осужденный;
- потерпевший (только в отношении того осужденного / оправданного, действиями которого ему причинен моральный, физический или имущественный вред);
- защитник и законный представитель осужденного (если осужденный не отказался от защитника и только в пользу осужденного);
- гражданский истец и гражданский ответчик (только в части, которая относится к гражданскому иску).

*Опротестовать* незаконный и необоснованный приговор обязан прокурор независимо от того, участвовал ли он по делу в качестве государственного обвинителя или нет.

*Объектом* кассационного обжалования и опротестования может быть любой приговор, как в целом, так и в любой его части.

*Порядок* кассационного обжалования и опротестования приговоров:

1. Подача кассационной жалобы или протеста в суд, постановивший приговор, в течение 7 суток со дня его провозглашения, а если осужденный содержится под стражей – со дня вручения ему копии приговора (жалоба или протест, поданные непосредственно в кассационную инстанцию также подлежат рассмотрению). Пропуск указанного срока служит основанием для оставления жалобы или протеста без рассмотрения. Жалоба или протест в этом случае возвращаются подавшим их лицам. Восстановление срока на обжалование или опротестование возможно при наличии уважительных причин его пропуска.

2. Извещение о подаче жалобы или протеста судом первой инстанции участников уголовного процесса, которых касается жалоба или протест. Выдвижение ими своих возражений, которые приобщаются к делу или направляются в дополнение к нему.

3. Передача кассационной жалобы или протеста вместе с материалами дела в вышестоящий суд, который осуществляет проверку обжалованного или опротестованного приговора.

4

Кассационные жалобы и протесты на приговоры судов первой инстанции рассматриваются в следующем порядке:

Суд первой инстанции	Кассационная инстанция	Срок рассмотрения	Продление срока
районный (городской) суд	судебная коллегия по уголовным делам областного суда	не позднее <u>10 суток</u> со дня поступления	председателем областного суда, но не более чем на <u>10 суток</u>
областной суд	Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ	не позднее <u>1 месяца</u> со дня поступления	Председателем Верховного Суда РФ, но не более чем на <u>1 месяц</u>
Судебная коллегия по уголовным делам или Военная коллегия Верховного Суда РФ	Кассационная коллегия Верховного Суда РФ		

Кассационная инстанция рассматривает дела в открытом судебном заседании (исключения те же, что и при рассмотрении дела по первой инстанции), распорядок судебного заседания общий. До начала судебного заседания лицо, обжаловавшее или опротестовавшее приговор, вправе отозвать свою жалобу или протест. Вышестоящий прокурор вправе отозвать протест, принесенный нижестоящим прокурором.

Рассмотрение дела начинается докладом одного из членов суда, который излагает существо дела и доводы жалобы или протеста. Если дело рассматривается по протесту прокурора, то после доклада члена суда, прокурор обосновывает протест. В случае представления дополнительных материалов председательствующий или член суда оглашает их и передает для ознакомления прокурору и другим участникам кассационного разбирательства.

Затем осужденный или оправданный, их защитники и законные представители, частный обвинитель и его представитель, потерпевший и его представитель, гражданский истец и гражданский ответчик или их представители, если они участвуют в заседании, дают объяснения. После дачи объяснений суд выслушивает заключение прокурора и предоставляет слово для дополнительных объяснений осужденному или оправданному и их защитникам и удаляется в совещательную комнату для вынесения одного из следующих определений:

- оставляет приговор суда первой инстанции и приговор (постановление) суда апелляционной инстанции без изменения, а жалобы или протест – без удовлетворения;
- отменяет приговор суда первой инстанции и приговор (постановление) суда апелляционной инстанции и направляет дело на новое расследование или новое судебное рассмотрение;
- отменяет приговор суда первой инстанции и приговор (постановление) суда апелляционной инстанции и прекращает дело;
- изменяет приговор суда первой инстанции и приговор (постановление) суда апелляционной инстанции.

### Тема № 15. Исполнение приговора

1. Понятие и значение стадии исполнения приговора.
  2. Порядок обращения приговора к исполнению.
  3. Вопросы, решаемые судом в стадии исполнения приговора.
  4. Порядок разрешения вопросов в стадии исполнения приговора.
- 

1

Исполнение приговора ≠ исполнение наказания!

Стадия исполнения приговора имеет 2 варианта начала:

- после завершения стадии судебного разбирательства;
- после завершения кассационного производства.

Исполнение приговора – это последняя стадия уголовного процесса, относящаяся к числу обязательных стадий.

Субъектами стадии исполнения приговора являются:

- суд;
- прокурор;
- осужденный;
- другие участники уголовного процесса (например, гражданский истец или гражданский ответчик);
- административные органы (администрации мест лишения свободы и другие органы системы исполнения наказаний);

- представители общественности.

*Содержание* стадии исполнения приговора состоит из уголовно-процессуальной деятельности суда и иных субъектов уголовного процесса в следующих направлениях:

- обращение приговора к исполнению;
- непосредственное исполнение оправдательных приговоров или приговоров, освобождающих от наказания;
- контроль за приведением приговора в исполнение.

*Признаки* стадии исполнения приговора:

1) В этой стадии разрешаются вопросы, непосредственно связанные с реализацией решений, вступившего в законную силу приговора.

2) Основным органом, действующим в данной стадии, является суд в одном из следующих вариантов:

- суд, постановивший приговор;
- суд по месту отбывания наказания;
- суд по месту жительства осужденного.

3) Деятельность, носящая только уголовно-процессуальный характер.

*Общие начала* (принципы) стадии исполнения приговора:

- обязательность приговоров, вступивших в законную силу;
- своевременность приведения приговора в исполнение;
- рассмотрение материалов в стадии исполнения приговора только судом, указанным в законе;
- рассмотрение материалов по представлению органов, исполняющих наказание;
- неизменность приговора и недопустимость внесения в него изменений и дополнений, затрагивающих существо дела.

Стадия исполнения приговора завершается полным исполнением всех решений, указанных в резолютивной части приговора.

*Стадия исполнения приговора* – это урегулированная уголовно-процессуальным законом деятельность суда и других субъектов уголовного процесса по обращению приговора к исполнению, контролю за приведением его в исполнение, а также непосредственному рассмотрению вопросов, связанных с реализацией приговора.

## 2

Моментом, с которого начинается отчет времени для обращения приговора к исполнению, является момент вступления его в законную силу, кроме случаев немедленного его исполнения.

После вступления приговора в законную силу председатель суда либо председательствующий по делу не позднее 3 суток с момента истечения срока на обжалование приговора либо в тот же срок с момента поступления в суд кассационного определения выносит и направляет органам, исполняющим приговор, распоряжение об обращении приговора к исполнению (копия приговора прилагается).

Оправдательный приговор и приговор, освобождающий подсудимого от наказания, приводится в исполнение немедленно по провозглашению приговора. В случае нахождения подсудимого под стражей, суд освобождает его из-под стражи в зале судебного заседания.

## 3

Вопросы, разрешаемые судом в стадии исполнения приговора (ст. 368 УПК):

а) судом, постановившим приговор:

- об отсрочке исполнения наказания в виде лишения свободы или исправительных работ при наличии одного из следующих оснований:
    - тяжелой болезни осужденного, препятствующей отбыванию наказания, – до его выздоровления;
    - беременности осужденной или наличия у осужденной женщины детей в возрасте до восьми лет - до достижения младшим ребенком восьмилетнего возраста, кроме осужденных к лишению свободы на срок свыше пяти лет за тяжкие и особо тяжкие преступления против личности;
    - когда немедленное отбывание наказания может повлечь за собой особо тяжкие последствия для осужденного или его семьи ввиду пожара или иных стихийных бедствий, тяжелой болезни, смерти единственного трудоспособного члена семьи или других исключительных обстоятельств – на срок, установленный судом, но не более трех месяцев;
- уплата штрафа может быть отсрочена или рассрочена на срок до шести месяцев, если немедленная уплата штрафа является невозможной для осужденного.
- об освобождении от отбывания наказания в связи с истечением срока давности обвинительного приговора в соответствии со ст. 83 УК РФ и ч. 6 ст. 356 УПК;

- о замене штрафа, обязательных работ, исправительных работ иными видами наказания в случаях, предусмотренных ст. 365 УПК;
  - о применении, продлении, об изменении и о прекращении применения принудительных мер медицинского характера в соответствии со ст.ст. 97 и 102 УК РФ;
  - исполнение приговора при наличии других неисполненных приговоров;
  - разрешение сомнений и неясностей, возникающих при приведении приговора в исполнение;
- б) судом по месту отбытия наказания:
- освобождение от отбытия наказания по болезни либо вследствие инвалидности;
  - условно-досрочное освобождение от наказания и замена неотбытой части наказания более мягким наказанием;
  - изменение условий содержания лиц, осужденных к лишению свободы;
  - о направлении из воспитательной колонии в исправительную колонию;
- в) судом по месту жительства осужденного:
- досрочное снятие судимости;
  - сокращение и прекращение испытательного срока при условном осуждении или отмена условного осуждения.

#### 4

Все вопросы, разрешаемые в данной стадии, разрешаются судьей единолично за исключением вопроса о приведении в исполнение нескольких неисполненных приговоров в отношении одного лица. В этом случае вопрос решается коллегиально судом в составе председательствующего и 2 народных заседателей. Участие других лиц не является обязательным.

Обязательным является участие прокурора по делам о снятии судимости и условно-досрочном освобождении.

Судебное заседание, в котором разрешаются вопросы исполнения приговора, проводится так же, как при рассмотрении дела по существу, т.е. оглашается состав суда, ведется протокол судебного заседания, участники процесса могут делать заявления, отводы, заявлять ходатайства, приносить жалобы и т.д. Судья выносит по исследуемому вопросу постановление, а суд – определение.

### Тема № 16. Производство в надзорной инстанции

1. Сущность и содержание стадии надзорного производства.
  2. Возбуждение производства в порядке надзора.
  3. Рассмотрение дел судами надзорной инстанции.
  4. Решения надзорной инстанции.
- 

#### 1

Пересмотр уголовных дел в порядке надзора (*надзорное производство*) – это стадия уголовного процесса, в которой вышестоящий суд по протесту уполномоченного на его принесение должностного лица проверяет законную силу приговоров, определений и постановлений судов первой инстанции, а также определений и постановлений, вынесенных судами в кассационном или надзорном порядке.

Стадия надзорного производства – это исключительная (факультативная) стадия уголовного процесса. Ее признаками являются:

- предмет проверки в надзорном производстве – это вступившие в законную силу решения судов;
- наличие специальных субъектов опротестования (надзорное производство может быть начато только по протестам уполномоченных прокуроров и судебных работников);
- поводом для принесения надзорного протеста могут быть как жалобы и обращения граждан, так и собственная инициатива субъекта опротестования;
- подача лицом жалобы, заявления, ходатайства субъекту, имеющему право принесения надзорного протеста, не влечет с обязательностью начало надзорного производства;
- процессуальные основания отмены или изменения приговора в надзорном производстве те же, что и в кассационном, но при их реализации учитывается, исполнен приговор или нет (если приговор уже исполнен, а нарушения не столь существенны, чтобы его отменить или изменить, надзорный протест не принимается).

Кассационное производство	Надзорное производство
<b>Общие черты:</b>	
Общие задачи, цели, основания для отмены или изменения приговора, ряд общих правил проверки законности и обоснованности приговоров	
<b>Различия:</b>	
Предмет проверки – судебное решение, не вступившее в законную силу	Предмет проверки – судебное решение, вступившее в законную силу
Соответствующее судебное решение может быть пересмотрено только один раз	Судебное решение может быть пересмотрено неоднократно
Кассационная жалоба и кассационный протест влекут за собой обязательное рассмотрение дела в суде второй инстанции	Надзорное производство возбуждается только при наличии усмотрения соответствующих должностных лиц или судебных или прокурорских органов

Надзорное производство как стадия уголовного процесса включает в себя следующие этапы:

1. Рассмотрение жалобы, заявления или ходатайства об опротестовании приговора или иного судебного решения.
  2. Истребование и изучение уголовного дела для решения вопроса о принесении протеста или об отказе в этом.
  3. Принесение надзорного протеста.
  4. Рассмотрение дела по протесту в суде надзорной инстанции.
  5. Принятие и оглашение решения надзорной инстанции.
- Пересмотр уголовного дела в порядке надзора какими-либо сроками не ограничен.

## 2

По действующему законодательству в порядке надзора уголовные дела рассматривают следующие суды:

Пересматриваемое решение	Субъект надзорного протеста	Надзорная инстанция
<ul style="list-style-type: none"> <li>• приговор (постановление) мирового судьи</li> <li>• приговор (постановление) суда апелляционной инстанции</li> <li>• приговор и определение районного суда</li> </ul>	прокурор области, председатель областного суда	президиум областного суда
<ul style="list-style-type: none"> <li>• определение судебной коллегии по уголовным делам областного суда, рассмотревшего дело в кассационном порядке</li> </ul>		
<ul style="list-style-type: none"> <li>• приговоры и определения, вынесенные любыми судами, кроме Верховного Суда РФ</li> </ul>		
<ul style="list-style-type: none"> <li>• постановление судьи областного суда о назначении судебного заседания</li> </ul>	Генеральный прокурор РФ, Председатель Верховного Суда РФ и их заместители	Судебная коллегия по уголовным делам и Военная коллегия Верховного Суда РФ
<ul style="list-style-type: none"> <li>• постановление президиума областного суда</li> </ul>		
<ul style="list-style-type: none"> <li>• постановление судьи Верховного Суда РФ о назначении судебного заседания</li> </ul>		
<ul style="list-style-type: none"> <li>• приговор и определение Судебной коллегии по уголовным делам и Военной коллегии Верховного Суда</li> </ul>		
<ul style="list-style-type: none"> <li>• определение Кассационной коллегии Верховного Суда Российской Федерации</li> </ul>		
<ul style="list-style-type: none"> <li>• постановление Президиума Верховного Суда Российской Федерации</li> </ul>		

Поводами для возбуждения надзорного производства могут быть любые сведения, из которых стало известно о незаконности или необоснованности вступившего в законную силу судебного решения по уголовному делу. Если неизвестен источник этих сведений, и они не подтверждены изученными материалами дела, надзорное производство не осуществляется.

Пересмотр в надзорном порядке обвинительных приговоров, определений или постановлений суда по мотивам мягкости наказания, необходимости применения к осужденным закона о более тяжком преступлении, а также оправдательных приговоров может быть осуществлен только в течение одного года после вступления их в законную силу.

В надзорной инстанции могут быть опротестованы и пересмотрены следующие судебные решения, вступившие в законную силу:

- приговоры, определения и постановления суда первой инстанции;
- кассационные определения;
- надзорные определения и постановления.

### 3

Дело в порядке судебного надзора рассматривается в судебном заседании в течение 15 суток, а в Верховном Суде РФ – в течение 1 месяца с момента поступления уголовного дела с надзорным протестом.

О продлении этих сроков закон ничего не говорит.

В судебных коллегиях Верховного Суда РФ и в военных судах дело в порядке надзора рассматривается судом в составе 3 профессиональных судей, а в президиумах судов – большинством членов президиума.

В рассмотрении дела в порядке надзора принимает участие:

- 1) в президиуме областного суда – прокурор области;
- 2) в Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ – прокурор, уполномоченный Генеральным прокурором РФ;
- 3) в Президиуме Верховного Суда РФ – Генеральный прокурор РФ или его заместитель.

Участие других лиц не является обязательным, однако Постановлением Конституционного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. положения ч. 3 ст. 377 УПК в той мере, в какой они позволяют суду надзорной инстанции рассмотреть дело без ознакомления осужденного, оправданного, их защитников с протестом, в котором поставлен вопрос об отмене вступившего в законную силу судебного решения по основаниям, влекущим ухудшение положения осужденного или оправданного, без ознакомления потерпевшего с протестом, а равно без извещения перечисленных лиц о времени и месте судебного заседания и без обеспечения им права довести до суда свою позицию относительно доводов протеста, признаны не соответствующими Конституции РФ.

Дело докладывается председателем суда или по его назначению членом президиума или членом суда, ранее не участвовавшим в рассмотрении дела. Докладчик излагает обстоятельства дела, содержание приговора, определения и постановления, содержание протеста и, как правило, подготавливает проект мотивированного постановления (определения), в котором излагает свою позицию. Участники процесса, приглашенные на заседание суда надзорной инстанции, вправе после доклада судьи дать свои устные объяснения, по существу которых им могут быть заданы вопросы судьями и прокурором.

Затем предоставляется слово прокурору для поддержания внесенного им протеста или дачи заключения по протесту председателя суда или его заместителя, после чего судьи выносят постановление, а Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ – определение, которые принимаются большинством голосов. При равенстве голосов протест, как не собравший большинства, считается отклоненным.

### 4

Суд в надзорном порядке может (ст. 378 УПК):

- 1) оставить протест без удовлетворения;
- 2) отменить приговор и все последующие судебные определения и постановления и прекратить дело производством либо передать его на новое расследование или новое судебное рассмотрение;
- 3) отменить приговор (постановление) суда апелляционной инстанции, кассационное определение, а также последующие судебные определения и постановления, если они были вынесены, и передать дело на новое кассационное рассмотрение;
- 4) отменить определения и постановления, вынесенные в порядке надзора, и оставить в силе, с изменением или без изменения, приговор суда, приговор (постановление) суда апелляционной инстанции и кассационное определение;
- 5) внести изменения в приговор (приговор мирового судьи), приговор суда апелляционной инстанции, определение или постановление суда первой или апелляционной инстанции (с учетом принципа "недопустимости поворота к худшему").

Основания к отмене или изменению приговора те же, что и при кассационном рассмотрении дела. В случае отмены судебных решений дело направляется на стадию "совершения ошибки".

## Тема № 17. Производство в суде присяжных

1. Общее начало деятельности суда присяжных заседателей.

2. Формирование коллегии присяжных заседателей.

3. Особенности производства в суде присяжных.

---

## 1

Впервые суды присяжных появились в России в 1864 г. Однако, впоследствии были ликвидированы как "атрибут буржуазного процесса" и не действовали до 1993 г. (Закон РФ от 16 июля 1993 г. "О внесении изменений и дополнений в Закон РСФСР "О судоустройстве РСФСР", Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР, Уголовный кодекс РСФСР и Кодекс РСФСР об административных правонарушениях"). В постановлении Верховного Совета РФ от 16 июля 1993 г. о порядке введения в действие этого закона сказано, что по предложению нижеуказанных субъектов Федерации суд присяжных вводится: в Ставропольском крае, Ивановской, Московской, Рязанской и Саратовской областях – с 1 ноября 1993 г.; в Алтайском и Краснодарском краях, Ульяновской и Ростовской областях – с 1 января 1994 г. В дальнейшем суды и территории, где уголовные дела могут рассматриваться с участием присяжных заседателей, будут определяться правопреемником Верховного Совета РФ – Государственной Думой РФ.

Правовую базу деятельности суда присяжных заседателей в уголовном процессе составляет раздел десятый УПК (ст. 420–466).

Общие начала деятельности суда присяжных:

1. Суд присяжных – это право обвиняемого, результат его свободного волеизъявления. При отсутствии у обвиняемого желания на такой порядок судебного рассмотрения дела, оно будет рассмотрено в обычном порядке.

2. Суд присяжных рассматривает уголовные дела только по первой инстанции.

3. Подсудность суда присяжных совпадает с подсудностью областного суда.

4. Если к уголовной ответственности лицо привлекается за совершение ряда преступлений, и хотя бы одно из них подсудно суду присяжных, то по ходатайству обвиняемого все дело должно быть рассмотрено судом присяжных.

5. Если к уголовной ответственности в рамках одного дела привлекается несколько лиц, оно может быть рассмотрено судом присяжных только при наличии ходатайства или согласия каждого из обвиняемых.

6. В заседании суда присяжных обязательно участие государственного обвинителя, а также защитника у каждого из подсудимых.

7. Основной принцип деятельности суда присяжных – состязательность.

8. В суде присяжных действует 2 вида судей:

- "судьи права" – профессиональные юристы;

- "судьи факта" – присяжные заседатели (они не общаются друг с другом и вступают с председательствующим в контакт только через старшину присяжных заседателей).

9. Для структуры судебного разбирательства в суде присяжных характерны отсутствующие в общем порядке этапы:

- предварительное слушание;
- напутственное слово председательствующего;
- вынесение вердикта и т.д.

10. В суде присяжных применяются некоторые нехарактерные для общего порядка приемы:

- жеребьевка;
- безмотивные отводы и т.д.

## 2

Коллегия присяжных заседателей должна состоять из 14 человек: 12 комплектных заседателей и 2 запасных заседателей.

Граждане становятся присяжными заседателями на основе случайной выборки независимо от социального статуса, национальности, пола, образования, профессии, вероисповедания и иных обстоятельств.

Требования, предъявляемые к присяжным заседателям:

- возраст не менее 25 лет;
- дееспособность (категория гражданского права и процесса);
- отсутствие судимости;
- гражданство РФ.

Помимо указанных требований существуют обстоятельства, препятствующие участию в деле в качестве присяжного заседателя:

- возможность неправильного восприятия происходящего в зале суда (невладение языком судопроизводства, физические недостатки, престарелый возраст и т.п.);

- выполнение профессионального долга (учителя, врачи, работники правоохранительных органов, пилоты самолетов, военнослужащие и т.п.);
- иные обстоятельства.

Кандидатуры присяжных составляются путем случайной выборки из списков избирателей последних выборов или референдума. На основании этих списков формируется общий список присяжных заседателей.

Для формирования коллегии (скамьи) присяжных заседателей председательствующий вызывает в суд не менее 20 человек, состоящих в общем списке (обычно 30–40 человек).

Отбор присяжных заседателей в суде осуществляется:

- путем освобождения от участия в деле лиц, которые не могут быть присяжными;
- в результате разрешения вопроса о самоотводах и отводах;
- в результате жеребьевки.

Комплектование коллегии происходит в подготовительной части судебного разбирательства. Стороны имеют право как на мотивированные отводы кандидатур присяжных заседателей в соответствии со ст.ст. 59 и 60 УПК, которые заявляются и разрешаются в первую очередь, так и на безмотивные отводы. Право на безмотивный отвод имеют государственный обвинитель (не более 2 кандидатур) и подсудимый и его защитник, заявляющие отводы после государственного обвинителя в таком количестве, чтобы присяжных осталось 14.

Если безмотивные отводы не заявлялись, председательствующий опускает в урну билеты с фамилиями оставшихся кандидатов и вынимает оттуда наугад такое количество билетов, чтобы после этого их осталось 14. Затем производится жеребьевка, распределяющая коллегию на комплектных и запасных присяжных заседателей: председательствующий достает из урны 12 билетов (комплектные заседатели), 2 оставшихся – запасные присяжные заседатели.

После этого избранные присяжные заседатели удаляются в совещательную комнату и избирают старшину коллегии присяжных заседателей.

После выхода присяжных из совещательной комнаты и представления старшины председательствующий приводит их к присяге, а также разъясняет права, обязанности и ответственность присяжных заседателей (ст. 437 УПК):

Присяжный заседатель обязан:

- правдиво ответить на вопросы председательствующего, задаваемые при отборе для участия в рассмотрении дела, а также представить по его требованию иную необходимую информацию о себе и об отношениях с другими лицами, участвующими в деле;
- присяжный заседатель обязан соблюдать порядок в судебном заседании и подчиняться законным распоряжениям председательствующего;
- в случае, если объявляется перерыв в судебном заседании или слушание дела откладывается, присяжный заседатель, участвующий в рассмотрении данного дела, обязан явиться в указанное судом время для продолжения судебного разбирательства.

Присяжный заседатель имеет право:

- участвовать в исследовании всех рассматриваемых в суде доказательств, с тем чтобы получить возможность самостоятельно, по своему внутреннему убеждению оценить обстоятельства дела и дать ответы на вопросы, которые будут поставлены перед коллегией присяжных заседателей;
- задавать через председательствующего вопросы подсудимому, потерпевшему, свидетелям, экспертам;
- участвовать в осмотре вещественных доказательств, документов, в производстве осмотров местности и помещений, во всех других производимых в суде следственных действиях;
- просить председательствующего разъяснить нормы закона, относящиеся к делу, содержание оглашенных в суде документов, признаки преступления, в совершении которого обвиняется подсудимый, и не ясные для него понятия;
- делать письменные заметки во время судебного заседания.

Присяжный заседатель не должен:

- отлучаться из зала судебного заседания во время слушания дела;
- общаться по делу с лицами, не входящими в состав суда, без разрешения председательствующего;
- собирать сведения по делу вне судебного заседания.

При нарушении указанных обязанностей присяжные заседатели могут быть отстранены председательствующим от дальнейшего участия в рассмотрении дела.

За уклонение без уважительной причины от исполнения обязанностей присяжного заседателя в суде, а также за нарушение вышеуказанных обязанностей на присяжного заседателя судом (председательствующим судьей) может быть наложено денежное взыскание в размере до 1 МРОТ. Председательствующий судья выносит решение о наложении денежного взыскания в том же судебном заседании, о чем делается запись в протоколе су-

дебного заседания. Решение суда (председательствующего судьи) о наложении денежного взыскания является окончательным и обжалованию и опротестованию в кассационном порядке не подлежит.

### 3

**Особенности судебного следствия.** Судебное следствие в суде присяжных начинается с оглашения государственным обвинителем лишь резолютивной части обвинительного заключения, но без упоминания о фактах судимости подсудимого и признания его особо опасным рецидивистом.

При признании подсудимым своей вины ему предлагается дать показания по поводу предъявленного обвинения и других обстоятельств дела. Если сделанные признания не оспариваются какой-либо из сторон и не вызывают у судьи сомнений, председательствующий вправе, при согласии с этим всех участников процесса:

- ограничиться исследованием лишь тех доказательств, на которые они укажут;
- объявить судебное следствие оконченным и перейти к прениям сторон.

В процессе судебного следствия судья и присяжные заседатели через председательствующего задают вопросы участвующим в деле лицам лишь после того, как они допрошены сторонами. В ходе судебного следствия не исследуются обстоятельства, связанные с прежней судимостью подсудимого.

**Особенности прений сторон.** Потерпевший или его представитель в отличие от общего порядка имеют право на выступление в прениях в суде присяжных.

Цель прений сторон – убедить присяжных заседателей в правильности своей позиции. Поэтому выступающие в прениях обращаются к присяжным, стараются говорить ясно и просто, убедительно и эмоционально.

Стороны не вправе упоминать об обстоятельствах, не подлежащих рассмотрению с участием присяжных заседателей, к которым относятся данные о личности подсудимых, аргументы в пользу той или иной квалификации деяния, оправдания подсудимого за отсутствием в его действиях состава преступления и т.д. Если стороны касаются этих обстоятельств, то судья вправе останавливать их.

Гражданский истец и гражданский ответчик, а также их представители в своих выступлениях могут касаться лишь доказанности преступления и причинения им ущерба, но не правового обоснования или опровержения иска.

**Особенности последнего слова подсудимого.** Председательствующий имеет право останавливать подсудимого при произнесении им последнего слова, если он касается вышеуказанных обстоятельств, поскольку это он может высказать при обсуждении последствий вердикта, где ему также предоставляется последнее слово (ч. 1 ст. 458 УПК).

Если соображения подсудимого об отсутствии в его действиях состава преступления тесно связаны с его общим выводом о невиновности, то они должны быть допущены. Должны быть также допущены соображения подсудимого об обстоятельствах, влияющих на решение присяжных о снисхождении или особом снисхождении.

**Составление вопроса листа.** По каждому деянию, в совершении которого обвиняется подсудимый, ставятся три основных вопроса:

1. **Доказано ли, что соответствующее деяние имело место.** При постановке этого вопроса необходимо указать, что в соответствии с УК РФ это деяние является преступлением, и описать его юридически значимые признаки. Если обвинение включает квалифицирующие признаки, то возможен уточняющий вопрос, например, знал ли подсудимый о возрасте потерпевшей и т.п. При отсутствии указания, что деяние является преступлением, невозможно ответить на третий вопрос, потому что суд интересуется не виновное деяние, а виновное преступление! Формулируя этот вопрос, судья по возможности должен избегать деталей, поскольку они зачастую затрудняют и даже исключают однозначный ответ на заданный вопрос. В то же время вопрос должен охватывать все основные признаки объекта и объективной стороны состава преступления, все элементы предмета доказывания – время, место, способ совершения преступления и т.д. При недоказанности хотя бы одного из них не доказано и само преступление, о чем следует сообщить присяжным в напутственном слове.

2. **Доказано ли, что это деяние совершил подсудимый.** Второй вопрос имеет в виду совершение деяния именно подсудимым, независимо от его вины, возраста, психического состояния.

3. **Виновен ли подсудимый в совершении этого деяния.** Третий вопрос относится к субъективной стороне состава преступления – вине, ее формам, мотиве и цели преступления, если они имеют самостоятельное значение. Альтернативные вопросы (например, имел место прямой или косвенный умысел) ставятся перед присяжными в тех случаях, когда в основе альтернативы лежат разные позиции сторон. При этом юридические понятия описываются доступным для присяжных языком и разъясняются в напутственном слове судьи. Могут быть поставлены уточняющие вопросы о наличии состояния необходимой обороны, крайней необходимости и т.п., если эти вопросы возникли в ходе судебного разбирательства. Указанные юридические понятия должны быть расшифрованы в самой формулировке вопроса.

Постановка *одного основного вопроса* о виновности подсудимого, соединяющего три предыдущих вопроса, является предпочтительней, когда обстоятельства дела несложны, деяние связано с конкретным лицом (дезертирство, получение взятки и т.п.), имеются данные, что было совершено именно преступное, а не какое-нибудь

иное деяние, защита не выдвинула большого количества альтернатив, кроме утверждения о невиновности, а также в случаях, когда все подсудимые полностью признали себя виновными.

**Напутственное слово председательствующего.** Перед удалением коллегии присяжных заседателей в совещательную комнату для вынесения вердикта председательствующий обращается к присяжным заседателям с напутственным словом, в котором:

- приводит содержание обвинения;
- сообщает содержание уголовного закона, предусматривающего ответственность за совершение деяния, в котором обвиняется подсудимый;
- напоминает исследованные в суде доказательства, как уличающие, так и оправдывающие подсудимого;
- излагает позиции государственного обвинителя и защиты;
- разъясняет основные правила оценки доказательств в их совокупности, сущность принципа презумпции невиновности, положение о толковании неустранимых сомнений в пользу подсудимого.

**Вынесение вердикта.** Вердикт – решение коллегии присяжных заседателей по поставленным перед ней вопросам, включая основной вопрос о виновности подсудимого.

Если коллегии присяжных заседателей при обсуждении не удалось достигнуть единодушного решения в установленный срок, то:

- обвинительный вердикт считается принятым, если за утвердительные ответы на каждый из поставленных в нем трех основных вопросов проголосовало большинство присяжных заседателей;
- оправдательный вердикт считается принятым, если за отрицательный ответ на любой из поставленных в нем трех основных вопросов проголосовало не менее шести присяжных заседателей;
- ответы на прочие вопросы определяются простым большинством голосов присяжных заседателей, а если голоса разделились поровну, то принимается наиболее благоприятный для обвиняемого ответ.

Ответ на каждый вопрос, поставленный в вопросном листе и подлежащий разрешению, должен представлять собой утвердительное "да" или отрицательное "нет" с обязательным пояснительным словом или словосочетанием, раскрывающим сущность ответа.

Возможно уточнение вопросного листа, а также возобновление судебного следствия по просьбе коллегии присяжных заседателей.

**Обсуждение последствий вердикта** – это самостоятельный этап судебного разбирательства. Обсуждение последствий вердикта не может быть отложено.

Обсуждение последствий вердикта делится на следующие этапы:

1. *Подготовительная часть.* Судья открывает заседание, проверяет явку в суд свидетелей и экспертов, не вызывавшихся в судебное разбирательство с участием присяжных заседателей, и удаляет их из зала судебного заседания, разъясняет подсудимому и другим участникам процесса их права на данном этапе судебного разбирательства, разрешает заявленные ходатайства.

2. *Судебное следствие.* Судья предоставляет возможность сторонам самим представить и исследовать доказательства. Судебное следствие на данном этапе может не проводиться, если все фактические обстоятельства, относящиеся к последствиям вердикта, достаточно полно выяснены и не вызывают сомнения у сторон и судьи.

3. *Прения сторон.* Стороны выступают в прениях и с репликами в той же последовательности, что и при рассмотрении дела с участием присяжных заседателей. Они не вправе при этом ссылаться на доказательства, не исследованные на данном этапе судебного разбирательства.

Если подсудимый оправдан вердиктом присяжных заседателей, то стороны не вправе доказывать наличие в его действиях состава преступления, поскольку признание подсудимого невиновным присяжными заседателями исключает дальнейшее исследование вопроса о виновности.

4. *Последнее слово подсудимого* не предусмотрено разделом десятым УПК, однако наличие такого права вытекает из ч. 2 ст. 297 УПК, где установлено, что подсудимый в последнем слове может говорить о всех обстоятельствах, имеющих отношение к делу.

5. *Вынесение судебного решения.* Разбирательство дела в суде присяжных председательствующий заканчивает одним из следующих решений:

- постановлением о прекращении дела – по общим правилам, а также в случае отказа прокурора на предварительном слушании от обвинения;
- оправдательным приговором – в случае, когда коллегия присяжных дала отрицательный ответ хотя бы на один из трех основных вопросов, либо если председательствующий признал отсутствие в деянии состава преступления;
- обвинительным приговором – в случаях, когда подсудимый признан виновным в совершении преступления вердиктом коллегии присяжных заседателей и отсутствуют основания для постановления других решений;

- постановлением о роспуске коллегии присяжных заседателей и о направлении дела на новое рассмотрение в ином составе суда – в случае, когда, по мнению председательствующего, имеются предусмотренные законом основания для вынесения оправдательного приговора, ввиду того что не установлено событие преступления либо не доказано участие подсудимого в совершении преступления, несмотря на обвинительный вердикт коллегии присяжных заседателей.

### Тема № 18. Возобновление дел по вновь открывшимся обстоятельствам

1. Сущность и основания возобновления дел по вновь открывшимся обстоятельствам.
2. Сроки и порядок возобновления дел по вновь открывшимся обстоятельствам.
3. Решения, принимаемые судом в стадии возобновления дел по вновь открывшимся обстоятельствам.

#### 1

Производство по вновь открывшимся обстоятельствам так же как и надзорное производство является исключительной стадией уголовного процесса, направленной на пересмотр уже вступивших в законную силу судебных решений.

Надзорное производство	Производство по вновь открывшимся обстоятельствам
<b>Общие черты:</b>	
Единые задачи	
Единый предмет пересмотра, т.е. приговоры, определения и постановления суда, вступившие в законную силу	
Одни и те же судебные органы, проверяющие законность и обоснованность судебных решений	
Единый процессуальный порядок рассмотрения дела судом	
Сходные по характеру решения, принимаемые судом в ходе пересмотра дела	
<b>Различия:</b>	
Осуществляется только по протесту прокурора или руководителя судебного органа соответствующего звена	Осуществляется на основании заключения прокурора по рассмотрению вновь открывшихся обстоятельств
Выводы суда вытекают из материалов дела или дополнительных материалов, полученных непроцессуальным путем	Вновь открывшиеся обстоятельства устанавливаются в результате выполнения после вступления приговора в законную силу следственных действий
Различные сроки пересмотра дел	

Таким образом, *производство по вновь открывшимся обстоятельствам* – это исключительная стадия уголовного процесса, в ходе которой соответствующий вышестоящий суд на основании заключения прокурора пересматривает вступивший в законную силу приговор, определение или постановление суда в связи с обнаружением новых обстоятельств, неизвестных суду при первичном разрешении дела.

Закон различает три группы обстоятельств, которые являются основаниями для возобновления дел по вновь открывшимся обстоятельствам:

- а) заведомая подложность или недействительность доказательств, повлекшая за собой постановление необоснованного или незаконного судебного решения (п. 1 ч. 2 ст. 384 УПК);
- б) преступные злоупотребления, допущенные при рассмотрении уголовного дела судьями (п. 2 ч. 2 ст. 384 УПК) и лицами, производившими расследование (п. 3 ч. 2 ст. 384 УПК);
- в) иные обстоятельства, которые сами по себе или вместе с ранее установленными обстоятельствами указывают на необоснованность или незаконность ранее вынесенного судом решения (п. 4 ч. 2 ст. 384 УПК).

Первые две группы обстоятельств могут служить основанием для возобновления дела только в том случае, если они установлены вступившим в законную силу приговором.

Что касается "иных обстоятельств", то их установление закон не связывает с вынесением судом приговора и вступлением его в законную силу. Они устанавливаются расследованием в порядке ст. 387 УПК и отражаются в заключении прокурора.

К числу вновь открывшихся обстоятельств, в частности, могут быть отнесены следующие:

- факты, свидетельствующие о нахождении в живых лица, по приговору суда считающегося убитым;
- оговор обвиняемого другими лицами;
- самооговор;
- алиби обвиняемого;
- смерть потерпевшего от телесных повреждений, причиненных обвиняемым, уже после вступления в отношении него в законную силу обвинительного приговора с обвинением в причинении тяжкого вреда здоровью.

Постановлением Конституционного Суда РФ от 02.02.1996 г. № 4-П положение п. 4 ч. 2 ст. 384 УПК, которое ограничивает круг оснований к возобновлению уголовного дела лишь обстоятельствами, "неизвестными суду при постановлении приговора или определения", признано не соответствующим Конституции РФ.

## 2

Пересмотр оправдательного приговора, а также определения или постановления суда о прекращении уголовного дела, а равно пересмотр обвинительного приговора по мотивам мягкости наказания или необходимости применения к лицу закона о более тяжком преступлении допустим лишь в течение сроков давности привлечения лица к уголовной ответственности и не позднее одного года с момента установления вновь открывшихся обстоятельств.

Если новые обстоятельства установлены вступившим в законную силу приговором суда, то таким днем считается день вступления приговора в законную силу.

В тех случаях, когда для возобновления дела используются новые обстоятельства, предусмотренные п. 4 ст. 384 УПК ("иные обстоятельства"), а также когда по обстоятельствам, предусмотренным пп. 1–3, невозможно постановление приговора, и для их установления требуется производство специального расследования, днем открытия этих обстоятельств считается день проведенного расследования.

Пересмотр обвинительного приговора по вновь открывшимся обстоятельствам в пользу осужденного сроками не ограничен. Смерть осужденного не препятствует возобновления дела по вновь открывшимся обстоятельствам в целях его реабилитации.

Производство по вновь открывшимся обстоятельствам возбуждается прокурором при наличии законного повода и достаточного основания.

Поводом к возбуждению производства по вновь открывшимся обстоятельствам являются:

- заявление осужденного, его защитника либо законного представителя и других граждан;
- заявление потерпевшего либо его представителя;
- сообщения государственных, общественных, частных организаций и должностных лиц;
- сообщения средств массовой информации;
- явка с повинной;
- непосредственное обнаружение прокурором сведений о вновь открывшихся обстоятельствах.

Производство по делу в порядке вновь открывшихся обстоятельств проходит следующие этапы:

1. Возбуждение прокурором производства по вновь открывшимся обстоятельствам и расследование этих обстоятельств.

2. Принятие решения прокурором по результатам расследования о дальнейшем направлении дела (заключение о передаче дела в суд / постановление об отказе в возбуждении дела по вновь открывшимся обстоятельствам).

3. Рассмотрение судом дела по вновь открывшимся обстоятельствам (процессуальный порядок на этом этапе идентичен надзорному производству за исключением того, что поводом для данного производства является заключение, а не протест).

4. Производство по делу после отмены приговора по вновь открывшимся обстоятельствам ("возвращение на стадию совершения ошибки").

## 3

В результате рассмотрения дела в данной стадии соответствующий суд своим постановлением или определением принимает одно из следующих решений:

- 1) об отмене приговора, определения или постановления суда и передаче дела для производства нового расследования или нового судебного разбирательства;
- 2) об отмене приговора, определения или постановления суда и о прекращении дела;
- 3) об отклонении заключения прокурора.

### Тема № 19. Особенности производства по делам частного, частно-публичного обвинения и по делам несовершеннолетних

1. Производство по делам частного и частно-публичного обвинения.

2. Производство по делам несовершеннолетних.

---

## 1

*Дела частного обвинения* – это такие дела, которые могут быть возбуждены только судьей не иначе как по жалобе потерпевшего и подлежат прекращению в случае примирения потерпевшего и обвиняемого. Дела частного обвинения – это дела о преступлениях, предусмотренных ст.ст. 115 (умышленное причинение легкого вреда здоровью), 116 (побои), ч. 1 ст. 129 (клевета без отягчающих обстоятельств), ст. 130 (оскорбление) УК РФ. Это

единственная категория уголовных дел, которые в настоящее время возбуждаются судьей (Постановление Конституционного Суда РФ № 1-П от 14.01.2000 г.).

Все дела частного обвинения подсудны мировому судье (за исключением дел частного обвинения в отношении военнослужащих, которые рассматриваются судьей гарнизонного военного суда).

Правовая база рассмотрения дел частного обвинения: ст. 27 и раздел одиннадцатый УПК.

Специфические правила производства по делам частного обвинения:

- по делам этой категории не проводится предварительное расследование ни в форме дознания, ни в форме предварительного следствия; исключение: в случаях, когда данное преступление имеет особое общественное значение или когда потерпевший не может по каким-либо причинам сам реализовать свои права, прокурор возбуждает уголовное дело и назначает по нему производство предварительного следствия
- эти дела возбуждаются не иначе как по жалобе потерпевшего и только мировым судьей;
- по делам частного обвинения обвинение в ходе судебного процесса у мирового судьи поддерживает потерпевший лично или через своего представителя (адвоката);
- по делам этой категории возможно примирение потерпевшего и обвиняемого, которое влечет с неизбежностью прекращение уголовного дела; такое примирение возможно только до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора;
- при отсутствии жалобы потерпевшего уголовное дело частного обвинения не может быть возбуждено, даже если обстоятельства данного преступления были выявлены в ходе расследования возбужденного уголовного дела о другом преступлении;
- производство по делам частного обвинения включает следующие этапы:

1. Подготовительная деятельность судьи (прием жалобы, изучение ее содержания, содействие в получении необходимых материалов и т.д.)

2. Возбуждение уголовного дела и назначение судебного заседания.

3. Судебное заседание.

В случаях, если жалоба не соответствует требованиям, предъявляемым законом, мировой судья предлагает лицу, ее подавшему, привести жалобу в соответствии с указанными требованиями и устанавливает срок для этого. Если в установленный срок исправленная жалоба не будет подана, то мировой судья своим постановлением отказывает в принятии ее к производству и уведомляет об этом заявителя.

По ходатайству потерпевшего мировой судья может оказать ему содействие в собирании таких доказательств по делу, которые не могут быть получены потерпевшим самостоятельно (например, направление в бюро судебно-медицинской экспертизы).

При наличии оснований для назначения судебного заседания мировой судья в срок до 7 суток с момента подачи жалобы вызывает лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, вручает ему копию жалобы и выясняет, кого, по его мнению, необходимо вызвать в качестве свидетелей защиты. Одновременно мировой судья разъясняет сторонам их право на примирение, которое должно быть результатом свободного волеизъявления сторон. Если примирение не состоялось, назначается судебное заседание.

Подсудимый вправе обратиться со встречной жалобой, которую мировой судья может рассмотреть в одном производстве с ранее поступившей.

Судебное разбирательство проводится по общим правилам за исключением того, что обвинение поддерживается потерпевшим или его представителем. Судебное следствие начинается с оглашения жалобы потерпевшего. При неявке потерпевшего без уважительной причины в судебное заседание производство по делу частного обвинения прекращается.

*Дела частного-публичного обвинения* – это дела о преступлениях, предусмотренных ч. 1 ст. 131 (изнасилование без отягчающих обстоятельств), ч. 1 ст. 146 (нарушение авторских и смежных прав без отягчающих обстоятельств) и ч. 1 ст. 147 (нарушение изобретательских и патентных прав без отягчающих обстоятельств) УК РФ.

Дела частного-публичного обвинения возбуждаются не иначе как по жалобе потерпевшего, но прекращению за примирением сторон не подлежат. По ним проводится предварительное расследование. Производство идет в общем порядке.

## 2

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

Особенности производства:

- предварительное расследование дел о преступлениях несовершеннолетних производится только в форме предварительного следствия, проводимого следователями органов внутренних дел;
- дела о преступлениях несовершеннолетних имеют особый предмет доказывания, который, в частности, включает:
  - а) точный возраст обвиняемого;
  - б) условия его жизни и воспитания;
  - в) физическое и психическое состояние несовершеннолетнего;
  - г) уровень его интеллектуального, волевого и нравственного развития;
  - д) наличие взрослых подстрекателей;
- если несовершеннолетний участвовал в групповом преступлении совместно с взрослыми, исследуется возможность выделения дела в отношении него в отдельное производство;
- задержание и заключение под стражу в качестве меры пресечения применяются к несовершеннолетним только в исключительных случаях, когда это вызвано тяжестью преступления; перед дачей санкции на арест прокурор обязан лично допросить несовершеннолетнего; о задержании или заключении под стражу обязательно уведомляются родители или лица, их замещающие;
- к несовершеннолетним помимо мер пресечения, указанных в ст. 89 УПК, может применяться еще одна мера – передача под присмотр родителей или лиц, их замещающих;
- несовершеннолетние вызываются к следователю и в суд, как правило, через родителей или лиц, их замещающих;
- участие защитника по делам несовершеннолетних обязательно;
- в случаях, определенных законом, в деле участвуют законные представители несовершеннолетнего обвиняемого, а также педагог;
- по делам несовершеннолетних, не достигших 16 лет, по постановлению судьи / определению суда может проводиться закрытое судебное заседание;
- в ходе судебного разбирательства несовершеннолетний подсудимый может быть удален из зала судебного заседания на период исследования обстоятельств, которые могут отрицательно на него повлиять (например, обстоятельства, касающиеся личной жизни родителей, их взаимоотношений и т.п.);
- при постановлении приговора суд обязан обсудить вопрос о назначении несовершеннолетнему наказания, не связанного с лишением свободы, либо об освобождении его от наказания.

## Тема № 20. Производство с протокольной формой досудебной подготовки материалов. Производство у мирового судьи.

1. Общая характеристика производства с протокольной формой досудебной подготовки материалов.
  2. Особенности производства у мирового судьи.
- 

### 1

По делам, не представляющим сложности в раскрытии преступлений небольшой или средней тяжести, когда лицо, совершившее правонарушение, известно и ему в случае признания его судом виновным не грозит наказание свыше четырех лет лишения свободы, предусмотрена упрощенная по сравнению с предварительным расследованием форма досудебного производства, названная в УПК *производством с протокольной формой досудебной подготовкой материалов*.

Правовую базу данной формы производства составляет глава тридцать четвертая (ст.ст. 414–419) УПК.

УПК содержит исчерпывающий перечень преступлений, по которым досудебная подготовка может протекать в протокольной форме (всего таких составов преступлений 40 – ст. 414 УПК).

*Производство с протокольной формой досудебной подготовки материалов* – это особое процессуальное производство по преступлениям, не представляющим большой общественной опасности, относящихся к категориям преступлений небольшой или средней тяжести, осуществляемое органом дознания в установленном законом порядке, которое завершается составлением протокола с изложением обстоятельств совершенного преступления.

Условно производство в протокольной форме можно разбить на 2 этапа:

- деятельность органа дознания по досудебной подготовке материалов;
- деятельность суда по разрешению уголовного дела.

**Первый этап.** В ходе первого этапа орган дознания устанавливает обстоятельства преступления и личность преступника путем получения объяснений, истребования документов и характеристик, проведения документальных проверок и ревизий, а также осмотра места происшествия (другие следственные действия в ходе досудебной подготовки материалов выполняться не могут).

Срок первого этапа (10 суток) продлению не подлежит.

Поводом для начала производства в протокольной форме является любое из обстоятельств, перечисленных в ст. 108 УПК.

Обычно расследование в форме протокольного производства ведется инспекторами отделений дознания органов внутренних дел, участковыми оперативными уполномоченными, оперативными уполномоченными уголовного розыска, ГИБДД.

Завершается досудебная подготовка материалов составлением протокола, который утверждается начальником органа дознания. Утвердив протокол, начальник органа дознания прямо на нем делает запись о возбуждении уголовного дела и формулирует обвинение правонарушителю. Отдельного постановления о возбуждении уголовного дела и о привлечении в качестве обвиняемого не выносится. Копия протокола под расписку в первом экземпляре протокола вручается правонарушителю.

В ходе досудебной подготовки меры процессуального принуждения (в том числе меры пресечения) не применяются, но от правонарушителя может быть отобрано обязательство о явке.

Составленный протокол со всеми прилагаемыми материалами направляется называемому прокурору. По поступившему уголовному делу прокурор в срок, не превышающий 3 суток, принимает одно из следующих решений:

- 1) о направлении уголовного дела в суд;
- 2) о направлении уголовного дела для производства дознания или предварительного следствия;
- 3) о прекращении уголовного дела.

По делам, по которым досудебная подготовка материалов проводится в протокольной форме, может проводиться дознание в следующих случаях:

- при возбуждении начальником органа дознания уголовного дела, если в десятидневный срок невозможно выяснить существенные обстоятельства совершения преступления;
- при возвращении судом дела для выяснения существенных дополнительных обстоятельств, если они не могут быть установлены в судебном заседании;
- при возвращении прокурором либо судом материалов для выяснения существенных дополнительных обстоятельств, необходимых для возбуждения уголовного дела.

В этих случаях дознание должно быть закончено не позднее чем в 20-дневный срок соответственно со дня возбуждения или возвращения уголовного дела.

Предварительное следствие по делам этой категории проводится в следующих случаях:

- когда правонарушителем является несовершеннолетний (ч. 2 ст. 126 УПК);
- когда в силу состояния здоровья или иных причин правонарушитель не может реализовать свои права в рамках протокольного производства;
- в других случаях, когда это признает необходимым суд или прокурор (ч. 1 ст. 126 УПК).

**Второй этап.** Судебная деятельность осуществляется судьей единолично в течение 14 суток с момента поступления дела в суд. Процессуальный порядок судебного разбирательства общий за исключением того, что судебное следствие начинается с оглашения не обвинительного заключения, а протокола.

## 2

Правовую базу деятельности мировых судей составляет раздел одиннадцатый УПК.

К компетенции мировых судей отнесены уголовные дела о преступлениях, за которые может быть назначено наказание не свыше 2 лет лишения свободы.

Мировой судья осуществляет свои полномочия в пределах судебного участка, определенного законом (на территории Новосибирской области таких участков 122). В Новосибирской области мировые судьи избираются Областным советом сроком на 3 года первый раз и на 5 лет последующие. Количество перевыборов не ограничено.

Исчерпывающий перечень преступлений, уголовные дела о которых подсудны мировому судье, дан в ст. 467 УПК.

В военных судах РФ мировых судей нет. Их полномочия выполняют судьи гарнизонных военных судов.

Мировые судьи все дела разрешают единолично. Мировой судья должен разрешить уголовное дело в течение 14 суток с момента поступления дела в суд. Судебное разбирательство производится мировым судьей с соблюдением общих правил производства, но с согласия сторон может быть сокращенное судебное следствие.

Приговор мирового судьи может быть обжалован или опротестован в течение 7 суток с момента его провозглашения. Не вступившие в законную силу приговоры и постановления мирового судьи пересматриваются в апелляционном порядке.

Апелляционная жалоба или апелляционный протест приносится в районный федеральный суд через мирового судью, приговор или постановление которого апеллируются. В апелляционном порядке дело пересматривается судьей районного суда в течение 14 суток с момента поступления дела в этот суд. Судебное следствие начинается с оглашения приговора мирового судьи.

© Лекции читал: Аверченко А.К., 2000 г.

© Лекции записывал, исправлял и дополнял: Николаев Е.С., 2000 г.

---

Судья апелляционной инстанции по результатам апелляционного рассмотрения дела выносит одно из следующих решения:

1) об оставлении приговора мирового судьи или его постановления о прекращении дела без изменения, а апелляционных жалобы или протеста без удовлетворения;

2) об отмене обвинительного приговора мирового судьи, оправдании подсудимого или о прекращении дела;

3) об отмене обвинительного приговора мирового судьи и о постановлении нового приговора;

4) об отмене оправдательного приговора мирового судьи и о вынесении обвинительного приговора;

5) об изменении приговора мирового судьи.

Приговоры и постановления апелляционного судьи могут быть обжалованы или опротестованы в кассационном порядке, основанном на общих правилах уголовного судопроизводства.