**Тема 1.Понятие уголовного процесса, его сущность и назначение**

**1.1. Понятие, сущность и значение уголовного процесса**

Уголовный процесс представляет собой деятельность компетентных государственных органов и должностных лиц по расследованию и рассмотрению уголовных дел, основанную на принципах уголовного судопроизводства и регламентированную уголовно-процессуальным законом. Именно эта деятельность органов предварительного расследования, прокуратуры и суда, направленная на защиту граждан и общества от преступных посягательств, составляет содержание уголовного процесса. Свойства уголовно-процессуальной деятельности:

а) представляет собой разновидность государственной деятельности;

б) может осуществляться только определенными субъектами – специально на то уполномоченными государственными органами и должностными лицами. Граждане и общественные объединения могут участвовать в ней и активно влиять на ее ход;

в) протекает в определенной, четко установленной законом форме;

г) имеет свои задачи. Назначением уголовного процесса в соответствии со ст. 6 УПК является защита прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступления, а также защита личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения прав и свобод.

Уголовное преследование и назначение виновным справедливого наказания в той же мере отвечает назначению уголовного судопроизводства, что и отказ от уголовного преследования невиновных, освобождение их от наказания, реабилитация каждого, кто необоснованно подвергся уголовному преследованию.

Таким образом, уголовный процесс – это вид государственной деятельности, основанной на принципах уголовного судопроизводства и регламентированной уголовно-процессуальным законом, которая осуществляется в определенной законом форме компетентными государственными органами и должностными лицами при участии граждан и общественных объединений и направлена на защиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступления, защиту личности от незаконного и необоснованного обвинения и осуждения.

Уголовный процесс иначе называют уголовным судопроизводством. Этим понятием охватывается вся деятельность по делу, последовательно осуществляемая органами дознания, следователем, прокурором и судом.

**1.2. Стадии и производства в системе уголовного процесса**

Уголовно-процессуальная деятельность осуществляется в определенном порядке, поэтапно. Такие этапы (части) процессуальной деятельности называют стадиями уголовного процесса. Они сменяют одна другую в строгой последовательности и тесно связаны общими задачами и принципами судопроизводства. Вместе с тем для каждой стадии свойственны и свои непосредственные задачи, свой круг субъектов, определенная форма процессуальной деятельности, специфический характер уголовно-процессуальных правоотношений и итоговое процессуальное решение (постановление о возбуждении уголовного дела, обвинительное заключение, приговор и т. п.), завершающее деятельность на данной стадии и знаменующее переход дела на следующую ступень, стадию процесса. Каждая предыдущая стадия является предпосылкой для последующей, а каждая последующая – содержит контрольные механизмы для проверки деятельности на предыдущей стадии. В совокупности стадии образуют систему уголовного процесса.

Стадийное построение уголовного судопроизводства обеспечивает глубокое исследование обстоятельств уголовного дела и установление истины по нему.

Выделяют следующие стадии российского уголовного процесса: 1) возбуждение уголовного дела; 2) предварительное расследование; данные стадии процесса составляют досудебное производство (ч. 2 УПК); все остальные стадии процесса закон относит к судебному производству (ч. 3 УПК): 3) подготовительные действия судьи к судебному заседанию; 4) судебное разбирательство; 5) производство в суде второй инстанции (пересмотр судебных решений, не вступивших в законную силу в апелляционном и кассационном порядке); 6) исполнение приговора.

Кроме этих шести основных существуют две исключительные стадии уголовного процесса. Их исключительность объясняется тем, что они могут осуществляться после вступления приговора в силу и его исполнения. Это производство в надзорном порядке и возобновление производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.

**1.3. Уголовно-процессуальные функции**

Уголовное судопроизводство складывается из деятельности различных субъектов. Каждый из них в соответствии со своими задачами действует в определенном направлении. Такие направления уголовно-процессуальной деятельности, обусловленные ролью и назначением ее субъектов, называют уголовно-процессуальными функциями. УПК выделяет три основных направления (функции) уголовного судопроизводства: уголовное преследование и обвинение, защита, разрешение дела.

Уголовное преследование представляет собой процессуальную деятельность, осуществляемую стороной обвинения с целью изобличения подозреваемого и обвиняемого в совершении преступления (п. 55 ст. 5 УПК). Составной частью функции уголовного преследования является обвинение, т. е. утверждение о совершении определенным лицом деяния, запрещенного уголовным законом, выдвинутое в порядке, предусмотренном УПК (п. 22 ст. 5).

В зависимости от характера и тяжести совершенного преступления уголовное преследование и обвинение осуществляются в публичном, частно-публичном и частном порядке (ст. 20 УПК).

Подавляющее большинство преступлений преследуется в публичном порядке. Данная деятельность осуществляется прокурором, следователем, органом дознания при участии потерпевшего (но без учета его волеизъявления о необходимости производства по делу).

Дела о преступлениях, предусмотренных ч. 1 ст. 115, ч. 1 ст. 116, ч. 1 ст. 129, ст. 130 УК, относятся к делам частного обвинения. Они возбуждаются не иначе как по заявлению потерпевшего (его законного представителя) и подлежат прекращению за примирением с обвиняемым. Обвинение по таким делам поддерживается частным обвинителем.

Дела о преступлениях, предусмотренных ч. 1 ст. 131, ч. 1 ст. 132, ч. 1 ст. 136, ч. 1 ст. 137, ч. 1 ст. 138, ч. 1 ст. 139, ст. 145, ч. 1 ст. 146, ч. 1 ст. 147 УК, считаются уголовные дела частно-публичного обвинения. Они возбуждаются не иначе как по заявлению потерпевшего или его законного представителя, но не подлежат безусловному прекращению за его примирением с обвиняемым.

Такие дела могут быть возбуждены и без заявления потерпевшего следователем, а также с согласия прокурора дознавателем, если лицо в силу своего зависимого состояния, либо в связи с тем, что ему неизвестны данные о правонарушителе или по иным причинам не может самостоятельно защитить свои права.

Функция защиты от обвинения осуществляется подозреваемым, обвиняемым, их законными представителями, защитником, гражданским ответчиком и его представителем и выражается в их действиях, направленных на опровержение подозрения или обвинения, на выявление обстоятельств, смягчающих их ответственность.

Функция разрешения дела (или осуществления правосудия) осуществляется только судом. Только суд вправе признать лицо виновным и назначить ему уголовное наказание (ст. 49, 118 Конституции). Основное содержание этой функции состоит в непосредственном исследовании доказательств, представленных сторонами, и разрешении дела по существу.

Уголовно-процессуальные функции разделяют сферы деятельности субъектов уголовного процесса. Каждый субъект процесса может выполнять только одну функцию. Такое положение является основой построения процесса состязательного типа.

**1.4. Уголовно-процессуальные правоотношения**

Правовой формой уголовно-процессуальной деятельности выступают конкретные правовые отношения, которые возникают, развиваются и прекращаются при реализации прав и обязанностей, имеющихся у государственных органов и других участников процесса. Поэтому связь уголовно-процессуальной деятельности и уголовно-процессуальных отношений может быть охарактеризована как связь содержания (деятельность) и формы (правоотношения).

Круг субъектов, вступающих в уголовно-процессуальные правоотношения, разнообразен: государственные органы и должностные лица, граждане, представители общественных объединений. Но одним из участников уголовно-процессуального правоотношения всегда является государственный орган (должностное лицо), компетентный осуществлять уголовно-процессуальную деятельность и наделенный властными полномочиями.

Уголовно-процессуальные отношения возникают с момента появления повода к возбуждению уголовного дела. Во всей полноте они находят свое проявление и развитие в стадии возбуждения уголовного дела и при дальнейшем производстве по нему. Центральным в системе уголовно-процессуальных отношений является правоотношение между судом и подсудимым.

Особенности уголовно-процессуальных правоотношений состоят в следующем: а) эти отношения носят государственно-властный характер и, как правило, складываются независимо от воли участников процесса, в силу предписаний закона; б) они неразрывно связаны с уголовно-процессуальной деятельностью, т. е. с системой урегулированных законом действий участников процесса; в) специфичен круг участников уголовно-процессуальных правоотношений (одна из сторон в них – это всегда государство в лице соответствующих компетентных должностных лиц); г) они тесно связаны с уголовно-правовыми отношениями.

Последнее, однако, не означает, что уголовно-процессуальные правоотношения вызываются к жизни и служат лишь формой уголовно-правовых отношений. Уголовный процесс может осуществляться и при отсутствии уголовно-правовых правоотношений (при производстве по применению принудительных мер медицинского характера). Производность уголовно-процессуальных правоотношений от уголовно-правовых не означает, что они возникают непосредственно в результате преступления. Юридическим фактом, влекущим возникновение уголовно-процессуальных отношений, является наличие повода к возбуждению уголовного дела. Поэтому деятельность следователя и дознавателя по установлению оснований для возбуждения уголовного дела уже подчинена процессуальному порядку.

**1.5. Процессуальная форма**

Неотъемлемым свойством уголовного судопроизводства является процессуальная форма, т. е. тот порядок, те условия, которые установлены уголовно-процессуальным законом для действий всех участников процесса. Другими словами, уголовно-процессуальная форма – это предусмотренная законом процедура уголовно-процессуальной деятельности. Она создает детально урегулированный и строго обязательный правовой режим производства по всем уголовным делам.

Следует различать процессуальную форму отдельных действий, институтов и стадий уголовного процесса, а также процессуальную форму уголовного судопроизводства в целом.

Значение уголовно-процессуальной формы заключается в следующем.

1. Ею создается стабильный режим производства по уголовным делам и обеспечивается законность в деятельности суда, прокурора и органов предварительного расследования. Строгое соблюдение требований уголовно-процессуальной формы является непременным условием правосудности решений суда. Если при совершении уголовно-процессуальных действий допускаются отступления от требований процессуальной формы, то результаты таких действий не могут использоваться в доказывании (ст. 75 УПК).

2. Процессуальная форма призвана содействовать правильному установлению обстоятельств уголовного дела, так как в ней закреплены выработанные в науке уголовного процесса и апробированные на практике способы уголовно-процессуального познания.

3. Процессуальная форма обеспечивает активность государственных органов и должностных лиц, ведущих производство по делу, так как устанавливает сроки осуществления уголовно-процессуальных действий.

4. Она является важнейшей гарантией прав и законных интересов участников процесса.

5. Процессуальная форма обеспечивает воспитательно-профилактический эффект уголовного судопроизводства, повышает авторитет суда, убедительность его приговора.

Статья 1 УПК предусматривает, что порядок производства по уголовным делам является обязательным для судов, органов прокуратуры, органов предварительного следствия и органов дознания, а также иных участников уголовного судопроизводства. В уголовно-процессуальном законе определена последовательность совершения уголовно-процессуальных действий, способы и процессуальные условия их совершения, порядок оформления их результатов. УПК предусматривает последовательность стадий процесса, порядок действия участников процесса внутри каждой стадии, сроки совершения отдельных действий и т. д.

Но единство процессуальной формы не исключает некоторых особенностей по отдельным категориям уголовных дел (по делам о преступлениях несовершеннолетних, по применению принудительных мер медицинского характера и т. д.).

**1.6. Уголовно-процессуальные акты**

Составной частью уголовно-процессуальной формы являются уголовно-процессуальные акты. УПК требует, чтобы все процессуальные действия и решения были закреплены путем составления соответствующих процессуальных документов. Без этого нет уголовного процесса, нет уголовных дел.

Все процессуальные документы можно разделить на две группы: протоколы и решения.

*Протоколы*удостоверяют факт производства, содержание и результаты следственных и судебных действий. Протоколы можно разделить на следующие виды: 1) протоколы следственных и судебных действий, которые удостоверяют обстоятельства, имеющие значение для дела. Они являются источниками доказательств; 2) протоколы процессуальных действий органов предварительного расследования по обеспечению прав участников процесса (например, протокол ознакомления обвиняемого с материалами уголовного дела); 3) протоколы, отражающие факт нарушения кем-либо из участников процесса своих обязанностей.

*Решения –*это процессуальные документы, содержащие ответы на правовые вопросы, возникающие при производстве по делу, и реализующие властные предписания компетентных должностных лиц об определенных правовых действиях.

Решения в отличие от протоколов являются актами применения норм права и характеризуются рядом признаков: а) выносятся только государственными органами или должностными лицами, осуществляющими уголовно-процессуальную деятельность в пределах их компетенции; б) выражают властные полномочия вынесшего их должностного лица и обеспечиваются принудительной силой государства; в) порождают, изменяют или прекращают уголовно-процессуальные правоотношения; г) принимаются в установленном законом порядке и выражаются в определенной, установленной законом форме.

По своей форме решения, как правило, состоят из вводной, описательной и резолютивной частей. Содержание решения должно отражать цель, для которой оно принимается, фактические и юридические основания его принятия, мотивы.

Можно выделить следующие группы решений:

1) постановления – единоличные (как правило) решения дознавателя, следователя, прокурора, судьи;

2) определения – коллегиальные решения, вынесенные судом первой инстанции и вышестоящими судебными инстанциями;

3) приговор – решение суда первой или апелляционной инстанции, вынесенное по вопросам о виновности или невиновности подсудимого и о назначении либо освобождении его от наказания;

4) вердикт – решение коллегии присяжных о виновности или невиновности подсудимого;

5) представление прокурора – акт его реагирования на судебное решение или решение следователя;

6) санкция прокурора – дача согласия дознавателю на производство некоторых процессуальных действий (например, на возбуждение перед судом ходатайства о производстве процессуального действия, которое допускается на основании судебного решения).

**1.7. Уголовно-процессуальные гарантии**

Уголовно-процессуальные гарантии представляют собой установленные законом средства и способы обеспечения целей уголовного процесса, содействующие успешному осуществлению правосудия, защите прав и законных интересов личности. При этом процессуальные гарантии правосудия одновременно служат и гарантиями прав личности в уголовном судопроизводстве. Они неразрывно связаны и не могут противопоставляться друг другу, так как изобличение виновного и правильное разрешение уголовного дела отвечают не только интересам потерпевшего, но и интересам всего общества и государства, так как борьба с преступностью является одной из важнейших государственных задач.

Участники уголовно-процессуальной деятельности наделены определенными правами и обязанностями, которые и определяют их правовой статус. Реальное и активное использование предоставленных законом прав лицами, участвующими в уголовном судопроизводстве, само по себе уже служит одной из гарантий правильного разрешения дела и защиты участниками процесса своих интересов.

УПК устанавливает средства, обеспечивающие участникам процесса реальную возможность защищать свои права. Суд, прокурор и органы предварительного расследования в соответствии с Конституцией обязаны уважать неприкосновенность личности, охранять права и свободы граждан. На них лежит обязанность разъяснять участникам процесса их права и обеспечивать реальные возможности для реализации этих прав.

Таким образом, правам участвующих в деле граждан соответствуют обязанности должностных лиц, осуществляющих уголовно-процессуальную деятельность. Суд, прокурор и органы предварительного расследования не только имеют властные полномочия в отношении участников процесса, но и несут перед ними обязанности по обеспечению их прав и законных интересов.

В качестве гарантии правосудия, прав и интересов личности в уголовном процессе в широком смысле выступает установленный законом порядок осуществления уголовно-процессуальной деятельности (процессуальная форма), а также надзор вышестоящих судов за деятельностью нижестоящих, прокурорский надзор за деятельностью органов предварительного расследования, широкая возможность обжалования всеми заинтересованными лицами решений государственных органов и должностных лиц, ведущих процесс.

**Тема 2. Уголовно-процессуальный закон**

**2.1. Понятие и значение уголовно-процессуального закона**

Уголовно-процессуальный закон является источником уголовно-процессуального права, единственной внешней формой его выражения. Он устанавливает порядок уголовного судопроизводства, единый и обязательный по всем уголовным делам, для судов, органов прокуратуры, органов предварительного следствия и органов дознания, а также иных участников уголовного судопроизводства (ст. 1 УПК). Внутренним содержанием уголовно-процессуального закона являются нормы уголовно-процессуального права.

Уголовно-процессуальный закон регулирует общественные отношения в области уголовного судопроизводства, т. е. отношения государственных органов и должностных лиц, ведущих уголовное судопроизводство, между собой и с другими участниками процесса, их взаимное поведение, состоящее в определенных действиях или в воздержании от запрещенных законом действий. Тем самым уголовно-процессуальный закон создает правовые основы уголовно-процессуальной деятельности, направленной на защиту прав и законных интересов личности.

Основные элементы механизма правового регулирования, созданного уголовно-процессуальным законом, состоят в том, что он:

1) ставит перед органами предварительного расследования, прокурором и судом определенные задачи;

2) формулирует принципы их деятельности;

3) предоставляет им необходимые полномочия;

4) указывает основания, при наличии которых эти полномочия могут быть реализованы;

5) устанавливает порядок производства процессуальных действий;

6) определяет права и обязанности участников процесса.

Подвергая процессуальную деятельность тщательной правовой регламентации, уголовно-процессуальный закон вместе с тем оставляет место для выбора наиболее целесообразных правовых средств решения возникающих задач, для применения различных тактических приемов проведения тех или иных действий.

**2.2. Система действующего уголовно-процессуального законодательства**

Базой уголовно-процессуального законодательства, как и любой иной отрасли российского законодательства, является Конституция. Она имеет высшую юридическую силу и прямое действие при регулировании общественных отношений. В Конституции сформулированы основы организации и деятельности суда, прокуратуры, закреплены важнейшие принципы осуществления уголовно-процессуальной деятельности.

Специальным кодифицированным уголовно-процессуальным законом является Уголовно-процессуальный кодекс РФ, который принят Государственной Думой Федерального Собрания РФ 22 ноября 2001 г. УПК в основном введен в действие с 1 июля 2002 г., и окончательно с 1 января 2004 г. Именно он определяет порядок уголовного судопроизводства на территории РФ.

В систему уголовно-процессуального законодательства включается также ряд иных федеральных законов, которые регламентируют устройство и компетенцию судов, статус судей, полномочия и принципы деятельности прокуратуры, задачи и полномочия милиции, принципы организации, права и обязанности адвокатов и т. д.

Составной частью правовой системы РФ являются общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры, заключенные РФ, в том числе регламентирующие права человека в сфере уголовного судопроизводства. Поэтому они также относятся к системе действующего уголовно-процессуального законодательства. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные УПК, то применяются правила международного договора (ст. 1 УПК).

Для обеспечения единообразного и правильного применения всех указанных законов большое значение имеют постановления Пленума Верховного Суда РФ. В них разъясняются отдельные положения уголовно-процессуального закона, содержится развернутый анализ практики применения законодательства, раскрываются наиболее типичные ошибки в деятельности органов предварительного расследования и судов, обращается внимание на недостатки в применении закона и разъясняется его точный смысл. Постановления Пленума Верховного Суда РФ нельзя считать источниками уголовно-процессуального права, так как они не создают новых процессуальных норм, а являются лишь актами толкования таких норм. Вместе с тем они носят обязательный, инструктивных характер для всех органов и должностных лиц, ведущих уголовное судопроизводство. Тем самым постановления Пленума Верховного Суда РФ способствуют полной и правильной реализации требований закона, установлению единообразной практики его применения.

Особое место в уголовно-процессуальном применении имеют решения Конституционного Суда РФ. Хотя в них не создаются новые процессуальные нормы, но если Конституционный Суд РФ признал закон, примененный по конкретному делу, не соответствующим Конституции РФ, то это исключает данный закон из правовых оснований при решении всех других дел, т. е. делает невозможным его дальнейшее применение.

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

Действие уголовно-процессуального закона *во времени:*при производстве по уголовным делам применяется уголовно-процессуальный закон, действующий во время производства соответствующего процессуального действия или принятия процессуального решения, если иное не установлено УПК (ст. 4).

Действие уголовно-процессуального закона *в пространстве:*производство по уголовным делам на территории РФ независимо от места совершения преступления ведется в соответствии с УПК, если международным договором РФ не установлено иное.

Правила осуществления уголовно-процессуальной деятельности, предусмотренные УПК, применяются также при производстве по уголовным делам о преступлении, совершенном на воздушном, морском или речном судне, находящемся вне пределов Российской Федерации под ее флагом, если указанное судно приписано к порту РФ (ст. 2 УПК).

Действие уголовно-процессуального закона *по кругу лиц:*производство по уголовным делам о преступлениях, совершенных иностранными гражданами или лицами без гражданства, ведется на территории РФ в соответствии с правилами УПК.

Процессуальные действия, предусмотренные УПК в отношении лиц, обладающих правом дипломатической неприкосновенности, производятся лишь по просьбе указанных лиц или с их согласия, которое испрашивается через Министерство иностранных дел РФ (ст. 3 УПК).

**Тема З. Принципы уголовного судопроизводства**

**3.1. Понятие и значение принципов уголовного судопроизводства**

В основе уголовно-процессуальной деятельности лежат определенные исходные положения, которые выражают ее наиболее важные черты и свойства и определяют основы ее осуществления. Такие положения называют принципами уголовного процесса.

Принципы уголовного процесса объективны по своему содержанию. Они определяются теми экономическими и социальными реалиями, которые существуют в обществе и отражают уровень демократизма самого общества. Принципы носят нормативный характер, т. е. они закреплены в нормах права. Подавляющее большинство принципов уголовного процесса закреплено в Конституции. По своей сути процессуальные принципы носят императивный, т. е. властно-повелительный характер. Они содержат обязательные предписания, исполнение которых обеспечивается всем арсеналом правовых средств.

Именно принципы определяют систему построения уголовного судопроизводства, его важнейшие институты и одновременно они выступают в качестве важнейших гарантий обеспечения прав участников процесса и решения задач, стоящих перед уголовным судопроизводством.

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

**3.2. Система основных начал уголовного судопроизводства**

Принципы уголовного процесса действуют не изолированно, а в рамках целостной системы, где значение каждого принципа обусловлено не только собственным содержанием, но и функционированием всей системы. Нарушение любого принципа процесса приводит, как правило, к нарушению других принципов и тем самым к нарушению законности при осуществлении уголовно-процессуальной деятельности. Только в системе принципы уголовного процесса приобретают подлинную правовую и социальную значимость.

В УПК принципам уголовного судопроизводства посвящена отдельная гл. 2, в которой к числу принципов отнесены: законность при производстве по уголовным делам; осуществление правосудия только судом; уважение чести и достоинства личности; неприкосновенность личности; охрана прав и свобод человека и гражданина; неприкосновенность жилища; тайна переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений; презумпция невиновности; состязательность сторон; обеспечение обвиняемому и подозреваемому права на защиту; свобода оценки доказательств, язык уголовного судопроизводства; право на обжалование процессуальных действий и решений.

Классификация принципов уголовного судопроизводства проводится по различным основаниям. В зависимости от законодательного закрепления принципы уголовного процесса можно разделить на две группы: конституционные, т. е. те, которые закреплены в Конституции, и иные, т. е. те, которые закреплены в текущем законодательстве.

В свою очередь, конституционные принципы можно разделить на общеправовые, которые значимы не только в сфере уголовного судопроизводства, но и во всех иных отраслях государственной деятельности, и собственно отраслевые уголовно-процессуальные принципы.

К *общеправовым*относятся принцип законности и комплексный принцип уважения прав и интересов личности. В сфере уголовного судопроизводства эти правовые положения наполняются специфическим содержанием.

*Принцип законности*при производстве по уголовным делам означает, что суд, прокурор, следователь, орган дознания и дознаватель не вправе применять закон, противоречащий УПК. Нарушение норм УПК при производстве по делу влечет признание недопустимыми полученных доказательств.

Все решения суда, прокурора, следователя, органа дознания должны быть мотивированы (ст. 7 УПК).

Принцип законности охватывает все иные начала уголовного судопроизводства, является общим по отношению ко всем иным принципам, которые представляют собой различные выражения принципа законности.

*Принцип уважения прав и законных интересов личности*представляет собой комплексный принцип, включающий ряд относительно самостоятельных положений: уважение чести и достоинства личности, неприкосновенность личности, охрану прав и свобод человека и гражданина, неприкосновенность жилища, тайну частной жизни граждан и право на обжалование процессуальных действий и решений. УПК и многие ученые рассматривают каждое из этих положений в качестве самостоятельного принципа уголовно-процессуальной деятельности.

*Уважение чести и достоинства личности*(ст. 9 УПК) означает, что в ходе уголовного судопроизводства запрещаются действия и решения, унижающие честь лица и человеческое достоинство либо создающие опасность для жизни и здоровья участников процесса. Никто не может подвергаться насилию, пыткам или другому жестокому и унижающему человеческое достоинство обращению.

В соответствии с *правилом о неприкосновенности личности*(ст. 10 УПК) никто не может быть задержан по подозрению в преступлении или заключен под стражу при отсутствии законных оснований, предусмотренных УПК. Без судебного решения лицо не может быть задержано на срок свыше 48 часов.

Суд, прокурор, следователь, орган дознания и дознаватель обязаны немедленно освободить всякого незаконно задержанного или лишенного свободы, или помещенного в медицинский или психиатрический стационар, или содержащегося под стражей свыше срока, установленного УПК.

Содержание под стражей арестованных или задержанных должно осуществляться в условиях, исключающих угрозу их жизни и здоровью.

*Охрана прав и свобод личности в уголовном судопроизводстве*(ст. 11 УПК) возложена на суд, прокурора, следователя, орган дознания и дознавателя, которые обязаны разъяснять участникам процесса их права и ответственность и обеспечивать возможность осуществления этих прав.

Лица, обладающие свидетельским иммунитетом, при согласии дать показания предупреждаются о том, что их показания могут использоваться в качестве доказательств.

При наличии достаточных данных о том, что участникам процесса, их близким родственникам или иным близким лицам угрожают применением насилия или иными опасными противоправными действиями, суд, прокурор, следователь, орган дознания и дознаватель принимают предусмотренные законом меры безопасности в отношении этих лиц.

Вред, причиненный лицу в результате нарушения его прав судом и должностными лицами, осуществляющими уголовное преследование, подлежит возмещению в порядке и по основаниям, установленным УПК.

*Неприкосновенность жилища*(ст. 12 УПК) означает, что его осмотр производится только с согласия проживающих в нем лиц или на основании судебного решения, кроме случаев, когда производство обыска, выемки и осмотра жилого помещения и личного обыска не терпят отлагательства.

Обыск и выемка в жилище могут производиться на основании судебного решения, кроме случаев, не терпящих отлагательства.

*Тайна частной жизни граждан –*это тайна переписки, телеграфных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений (ст. 13 УПК). Ограничение этого права допускается только на основании судебного решения.

Обыск, наложение ареста на телеграфные отправления, их выемка, контроль и запись переговоров могут производиться только на основании судебного решения, кроме случаев, не терпящих отлагательства.

Право на обжалование процессуальных действий и решений (ст. 19 УПК) означает, что каждый участник процесса может обжаловать любое действие и решение следователя, дознавателя, прокурора и суда, которое он считает незаконным и необоснованным. Жалобы приносятся и рассматриваются в порядке, установленном законом.

К *отраслевым принципам*относятся следующие положения: осуществление правосудия только судом, свобода оценки доказательств, язык судопроизводства, обеспечение обвиняемому и подозреваемому права на защиту, презумпция невиновности, состязательность сторон.

*Принцип осуществления правосудия только судом*предусматривает исключительное право суда рассматривать и разрешать уголовные дела. Этот принцип сформулирован в ст. 118 и раскрыт в ст. 49 Конституции: никто не может быть признан виновным в совершении преступления и подвергнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда и в порядке, предусмотренном УПК. Подсудимый не может быть лишен права на рассмотрение его уголовного дела в том суде и тем судьей, к подсудности которого оно отнесено в соответствии с УПК.

Данный принцип создает такой правовой режим, при котором отмена или изменение судебного решения возможна не иначе как вышестоящим судом в определенном, установленном законом порядке. Вступившие в законную силу судебные решения приобретают общеобязательное значение для всех государственных органов, общественных объединений и граждан.

*Принцип языка уголовного судопроизводства*(ст. 18 УПК) означает, что судопроизводство ведется на русском языке, а также на государственном языке входящих в Российскую Федерацию республик. В военных судах производство ведется на русском языке.

Участвующим в деле лицам, не владеющим или недостаточно владеющим языком, на котором ведется производство, должно быть разъяснено и обеспечено право делать заявления, давать показания, заявлять ходатайства и жалобы, знакомиться с материалами дела, выступать в суде на родном языке или на другом языке, которым они владеют; бесплатно пользоваться услугами переводчика в порядке, установленном УПК.

В случаях, предусмотренных УПК, следственные и судебные документы подлежат обязательному вручению подозреваемому, обвиняемому и другим участникам процесса на том языке, которым они владеют.

*Принцип презумпции невиновности,*закрепленный в ст. 49 Конституции (ст. 14 УПК), означает, что обвиняемый считается невиновным, пока его виновность в совершении преступления не будет доказана в предусмотренном законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда.

Презумпция невиновности является объективным правовым положением, выражающим отношение государства к лицу, обвиняемому (подозреваемому) в совершении преступления. Данный принцип определяет правовой статус обвиняемого и подозреваемого в ходе уголовного судопроизводства и влечет за собой ряд важнейших правовых последствий:

1) подозреваемый или обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность. Бремя доказывания обвинения и опровержения доводов, приводимых в защиту подозреваемого или обвиняемого, лежит на стороне обвинения;

2) обвинительный приговор может быть вынесен только при наличии достаточных и достоверных доказательств и не может быть основан на предположениях;

3) все сомнения в виновности, которые не могут быть устранены в соответствии с УПК, толкуются в пользу обвиняемого;

4) недоказанная виновность обвиняемого по своим правовым последствиям означает доказанную невиновность.

*Принцип свободы оценки доказательств*(ст. 17 УПК) означает, что дознаватель, следователь, прокурор и суд оценивают доказательства в их совокупности по своему внутреннему убеждению, руководствуясь при этом законом и совестью. При этом они не связаны той оценкой доказательств, которая была дана ранее по делу Никакие доказательства не обладают заранее установленной силой.

*Принцип обеспечения подозреваемому и обвиняемому права на защиту*(ст. 16 УПК) включает в себя следующие положения:

– закон наделяет обвиняемого и подозреваемого широким кругом процессуальных прав, позволяющих им оспаривать выдвинутое против них обвинение или подозрение, доказывать свою непричастность к преступлению;

– эти права они могут осуществлять лично или с помощью защитника и законного представителя. Защитник и законный представитель являются самостоятельными участниками уголовно-процессуальной деятельности и имеют ряд собственных прав, позволяющих им оказывать помощь обвиняемому (подозреваемому) в защите их прав. Нарушение прав защитника и законного представителя всегда нарушает и права подзащитных. В случаях, предусмотренных УПК, обязательное участие защитника и законного представителя подозреваемого и обвиняемого обеспечивается должностными лицами, осуществляющими производство по делу. В указанных в законе случаях подозреваемый и обвиняемый могут пользоваться помощью защитника бесплатно;

– право на защиту неотделимо от гарантий его осуществления. Такими гарантиями является обязанность суда, прокурора, следователя и дознавателя разъяснить подозреваемому и обвиняемому их права и обеспечить возможность защищаться всеми, не запрещенными УПК, способами и средствами.

*Принцип состязательности сторон,*закрепленный в ст. 123 Конституции (ст. 15 УПК), характеризует такое построение процесса, при котором функции обвинения, защиты и разрешения дела размежеваны между различными субъектами процесса, отделены друг от друга. Они не могут быть возложены на один и тот же орган или одно и то же должностное лицо.

Суд не является органом уголовного преследования, не выступает на стороне обвинения или защиты. Суд создает необходимые условия для выполнения сторонами обвинения и защиты их процессуальных обязанностей и осуществления предоставленных им прав. Стороны наделены равными процессуальными возможностями для отстаивания своих интересов и равноправны перед судом.

**Тема 4. Участники уголовного судопроизводства**

**4.1. Понятие и классификация участников уголовного судопроизводства**

В сферу уголовно-процессуальной деятельности вовлечено значительное количество государственных органов, должностных лиц, общественных объединений и граждан. Они участвуют в уголовном процессе, имеют определенные права и обязанности.

УПК использует для их обозначения понятие «участники» (п. 58 ст. 5), а для их классификации – понятие «сторона» и такой критерий, как выполняемая участником процесса функция. В ст. 5 и в разд. II УПК все участники процесса разделены на следующие группы:

1) суд (осуществляет функцию разрешения дела);

2) участники процесса со стороны обвинения (это те лица, которые осуществляют либо участвуют в осуществлении функции уголовного преследования);

3) участники процесса со стороны защиты (выполняющие одноименную функцию) и

4) иные участники уголовного судопроизводства (они участвуют в доказывании или выполняют вспомогательную роль).

**4.2. Суд в системе субъектов уголовного процесса**

Исключительной компетенцией суда является осуществление правосудия. Только суд правомочен признать лицо виновным в совершении преступления и назначить ему наказание, применить к лицу принудительные меры медицинского характера (ст. 29 УПК).

Вся предшествующая досудебная деятельность осуществляется для того, чтобы обеспечить возможность рассмотрения дела судом. Материалы досудебного производства и выводы следователя и дознавателя имеют для суда лишь предварительное значение. Деятельность суда не сводится только к проверке материалов предварительного расследования, она носит самостоятельный характер. Выводы следователя и дознавателя и результаты проведенной ими оценки доказательств не связывают суд. Только те доказательства, которые были рассмотрены в судебном заседании, могут быть положены в обоснование приговора.

УПК наделяет суд рядом полномочий и в досудебном производстве (ч. 2 ст. 29). В частности, суд принимает решения:

– о применении меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста, залога;

– продлении срока содержания под стражей;

– помещении подозреваемого и обвиняемого в медицинский или психиатрический стационар для производства экспертизы;

– осмотре жилища без согласия проживающих в нем лиц;

– производстве обыска и выемки в жилище;

– производстве личного обыска, кроме случаев личного обыска при задержании подозреваемого;

– производстве выемки предметов и документов, содержащих государственную или иную охраняемую федеральным законом тайну, а также предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах граждан в банках и иных кредитных организациях;

– наложении ареста на корреспонденцию и ее выемке;

– наложении ареста на имущество;

– временном отстранении подозреваемого или обвиняемого от должности;

– контроле и записи телефонных и иных переговоров.

**4.3. Участники уголовного судопроизводства со стороны обвинения**

К этой группе участников уголовного процесса УПК относит следующие лица и органы: прокурора, следователя, руководителя следственного органа, орган дознания, начальника подразделения дознания, дознавателя, частного обвинителя, потерпевшего, гражданского истца, их законных представителей и представителей.

На участников уголовного судопроизводства со стороны обвинения либо возложена обязанность осуществления функции уголовного преследования, либо они имеют право принимать участие в уголовном преследовании. Таким образом, цели и задачи их деятельности едины. Но это не значит, что одинаковыми являются способы и условия осуществления этой деятельности. Каждый из участников этой группы использует особые процессуальные средства, наделен различным кругом процессуальных прав и обязанностей.

*Прокурор*(ст. 37 УПК) в уголовном процессе выполняет две взаимосвязанные функции: осуществляет уголовное преследование и надзирает за процессуальной деятельностью органов предварительного расследования. Однако властно-распорядительные полномочия при осуществлении надзорной деятельности прокурор сохранил только в отношении дознавателя. В отношении же следователя подобные полномочия прокурора перешли к начальнику следственного органа. Кроме того, УПК существенно ограничил полномочия прокурора и по участию в уголовном преследовании на досудебном производстве.

В ходе досудебного производства прокурор *уполномочен:*

1) проверять исполнение закона при приеме, регистрации и разрешении сообщений о преступлениях;

2) выносить постановление о направлении материалов в следственный орган или орган дознания для уголовного преследования по фактам выявленных прокурором нарушений;

3) требовать от органов дознания и следственных органов устранения нарушений законодательства, допущенных в ходе дознания или предварительного следствия;

4) давать дознавателю письменные указания о направлении расследования, производстве процессуальных действий;

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

6) отменять незаконные или необоснованные постановления нижестоящего прокурора и дознавателя;

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

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

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

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

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

12) передавать уголовные дела от одного органа предварительного расследования другому, изымать любое уголовное дело у органа предварительного расследования федерального органа исполнительной власти и передавать его следователю Следственного комитета при прокуратуре РФ;

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

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

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

В суде прокурор *поддерживает государственное обвинение.*

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

Руководящим началом в деятельности следователя является всестороннее, полное и объективное исследование обстоятельств уголовного дела. УПК обязывает следователя вести расследование быстро, активно, целенаправленно. От качества предварительного расследования во многом зависят ход и результаты судебного разбирательства, так как ошибки, допущенные следователем, нередко ведут к невосполнимой утрате доказательств.

Следователь самостоятельно принимает решения о возбуждении уголовного дела, принятии уголовного дела к своему производству или передаче его руководителю следственного органа для направления по подследственности; о производстве следственных и иных процессуальных действий, за исключением случаев, когда в соответствии с УПК требуется получение судебного решения или согласия руководителя следственного органа.

Письменные поручения следователя о проведении оперативно-розыскных мероприятий, производстве отдельных следственных действий, об исполнении постановлений о задержании, приводе, об аресте, о производстве иных процессуальных действий, обязательны для их исполнения органом дознания.

Следователь вправе обжаловать с согласия руководителя следственного органа решение прокурора о возвращении уголовного дела для производства дополнительного следствия, изменения объема обвинения либо квалификации действий обвиняемых или пересоставления обвинительного заключения и устранения выявленных недостатков.

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

*Руководитель следственного органа –*это должностное лицо, возглавляющее соответствующее следственное подразделение, а также его заместитель. Он осуществляет контроль за своевременностью действий следователя по расследованию преступлений, принимает меры к повышению эффективности расследования, недопущению волокиты.

В соответствии со ст. 39 УПК начальник следственного органа наделен следующими *полномочиями:*

1) поручать производство предварительного следствия следователю либо нескольким следователям, а также изымать уголовное дело у следователя и передавать его другому следователю либо принимать уголовное дело к своему производству;

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

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

4) давать согласие следователю на возбуждение перед судом ходатайства об избрании, о продлении, об отмене или изменении меры пресечения;

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

6) отстранять следователя от дальнейшего производства расследования;

7) отменять незаконные или необоснованные постановления нижестоящего руководителя следственного органа;

8) продлевать срок предварительного расследования;

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

10) давать согласие следователю, производившему предварительное следствие по уголовному делу, на обжалование решения прокурора;

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

Указания руководителя следственного органа по уголовному делу обязательны для исполнения следователем, за исключением случаев несогласия руководителя следственного органа либо следователя с требованиями прокурора об устранении нарушений федерального законодательства, допущенных в ходе предварительного следствия. При этом прокурор вправе обратиться с требованием об устранении указанных нарушений к руководителю вышестоящего следственного органа.

*Орган дознания, начальник подразделения дознания, дознаватель*(ст. 40, 40.1, 41 УПК). К органам дознания относятся:

1) органы внутренних дел и иные органы исполнительной власти, наделенные полномочиями по осуществлению оперативно-розыскной деятельности;

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

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

4) органы государственного пожарного надзора федеральной противопожарной службы.

На органы дознания возложено осуществление оперативно-розыскной деятельности, принятие мер к обнаружению преступлений, установлению лиц, их совершивших, пресечению и предупреждению преступлений. Кроме того, закон наделяет органы дознания правом производства расследования в форме дознания. При этом компетенция органов дознания по расследованию уголовного дела зависит от того, обязательно ли по нему предварительное следствие. Если предварительное следствие по делу необязательно, орган дознания осуществляет досудебное производство по делу в полном объеме и направляет дело в суд. Если же в соответствии с УПК по делу обязательно проведение предварительного следствия, то орган дознания вправе выполнить по нему только неотложные следственные действия, а затем обязан передать дело следователю.

В последнем случае полномочиями органа дознания пользуются также:

– капитаны морских и речных судов, находящихся в дальнем плавании, если преступление совершено на судне;

– руководители геологоразведочных партий и зимовок, удаленных от места расположения органа дознания, если преступление совершено по месту нахождения партии и зимовки;

– главы дипломатических и консульских учреждений РФ, если преступление совершено в пределах данных учреждений.

В качестве органа дознания закон называет учреждение или лицо, стоящее во главе учреждения, уполномоченное на производство дознания. Непосредственно же производство дознания по конкретному делу поручается начальником органа дознания *дознавателю.*Дознаватель уполномочен самостоятельно производить следственные и иные процессуальные действия и принимать решения, кроме случаев, когда требуется согласие начальника органа дознания, согласие прокурора и (или) судебное решение (ч. 3 ст. 41 УПК). Указания прокурора и начальника органа дознания обязательны для дознавателя. Их обжалование никогда не приостанавливает их исполнения.

*Начальник подразделения дознания*организует работу подразделения познания, поручает подчиненным ему дознавателям проверку сообщений о преступлении, решение вопросов о возбуждении уголовных дел и проведении по ним неотложных следственных действий, либо производство дознания в полном объеме. Начальник подразделения дознания вправе проверять материалы уголовных дел, находящихся в производстве подчиненных ему дознавателей, давать указания о направлении дознания, о производстве процессуальных действий, избрании в отношении подозреваемого меры пресечения, о квалификации преступления и объеме обвинения, изымать уголовное дело у одного дознавателя и передавать его другому, отменять необоснованные постановления дознавателя о приостановлении производства по делу и вносить прокурору представления об отмене незаконных постановлений дознавателя о возбуждении уголовного дела.

Начальник подразделения дознания вправе возбудить уголовное дело, принять его к своему производству, и провести расследование в полном объеме.

*Потерпевшим*(ст. 42 УПК) является физическое лицо, которому преступлением причинен физический, имущественный, моральный вред, а также юридическое лицо в случае причинения преступлением вреда его имуществу и деловой репутации. Решение о признании потерпевшим оформляется постановлением дознавателя, следователя или суда.

Потерпевший *вправе:*

– знать о предъявленном обвиняемому обвинении;

– давать показания;

– отказаться свидетельствовать против самого себя, своих близких родственников;

– представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы;

– пользоваться бесплатно помощью переводчика;

– иметь представителя;

– участвовать с разрешения следователя (дознавателя) в следственных действиях, проводимых по его ходатайству;

– знакомиться с протоколами следственных действий, проводимых с его участием;

– знакомиться с постановлением о назначении экспертизы и заключением эксперта;

– по окончании предварительного расследования знакомиться со всеми материалами дела, выписывать из него любые сведения в любом объеме, снимать копии с материалов дела. При участии в деле нескольких потерпевших каждый знакомится с делом только в части, касающейся причинения ему вреда;

– получать копии постановлений о возбуждении дела, признании его потерпевшим, о прекращении и приостановлении производства по делу, копии приговора и решений вышестоящих судов;

– участвовать в судебном разбирательстве в судах первой, второй и надзорной инстанций;

– выступать в судебных прениях;

– поддерживать обвинение;

– знакомиться с протоколом судебного заседания и приносить на него замечания;

– приносить жалобы на действия и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда;

– обжаловать решения суда;

– знать о принесенных по делу жалобах и представлениях и подавать на них возражения;

– ходатайствовать о применении мер безопасности в отношении себя и своих близких;

– осуществлять иные полномочия, предусмотренные УПК.

Потерпевшему обеспечивается возмещение причиненного преступлением вреда и расходов, понесенных в связи с его участием в ходе предварительного расследования и суда, включая расходы на представителя.

Потерпевший *не вправе:*

– уклоняться от явки по вызову дознавателя, следователя или в суд;

– давать заведомо ложные показания или уклоняться от дачи показаний;

– разглашать данные предварительного расследования.

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

За отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний потерпевший несет ответственность по ст. 307, 308 УК; за разглашение данных предварительного расследования – по ст. 310 УК.

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

В случае признания потерпевшим юридического лица его права осуществляет представитель.

Участие в деле законного представителя и представителя потерпевшего не лишает его прав, предусмотренных УПК.

*Частный обвинитель*(ст. 43 УПК) – это лицо, подавшее в суд заявление (жалобу) по уголовному делу частного обвинения и поддерживающее обвинение в суде.

Частный обвинитель наделяется *следующими правами:*

– ознакомиться с материалами дела и подготовиться к участию в судебном разбирательстве;

– представлять доказательства и участвовать в их исследовании;

– излагать суду свое мнение по существу обвинения и другим вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства, высказывать предложения о применении уголовного закона и назначении подсудимому наказания;

– предъявлять и поддерживать гражданский иск;

– отказаться от обвинения и помириться с подсудимым.

*Гражданский истец*(ст. 44 УПК) – это физическое или юридическое лицо, предъявившее требование о возмещении имущественного вреда, при наличии оснований полагать, что данный вред причинен ему непосредственно преступлением. Решение о признании гражданским истцом оформляется определением суда или постановлением судьи, следователя, дознавателя. Гражданский истец может предъявить гражданский иск и для имущественной компенсации морального вреда.

Гражданский иск предъявляется после возбуждения уголовного дела до окончания судебного следствия. Истец освобождается от уплаты государственной пошлины.

Гражданский иск в защиту интересов несовершеннолетнего или других лиц, которые не могут сами защищать свои интересы, или в интересах государства может быть предъявлен законными представителями этих лиц или прокурором.

Гражданский истец *вправе:*

– поддерживать гражданский иск;

– представлять доказательства;

– давать объяснения по предъявленному иску;

– заявлять ходатайства и отводы;

– давать объяснения на том языке, которым владеет, и бесплатно пользоваться помощью переводчика;

– отказаться свидетельствовать против себя самого и своих близких родственников;

– иметь представителя;

– знакомиться с протоколами следственных действий, проведенных с его участием;

– участвовать с разрешения следователя (дознавателя) в следственных действиях, проводимых по его ходатайству;

– отказаться от предъявленного им гражданского иска. До принятия отказа от гражданского иска дознаватель, следователь, суд разъясняет гражданскому истцу последствия отказа от гражданского иска;

– по окончании расследования знакомиться с материалами дела, относящимися к заявленному иску, и выписывать из дела любые сведения в любом объеме;

– знать о принятых решениях, затрагивающих его интересы, и получать копии процессуальных решений, относящихся киску;

– участвовать в судебном разбирательстве в судах первой, второй и надзорной инстанций;

– выступать в судебных прениях, знакомиться с протоколом судебного заседания и приносить на него замечания;

– приносить жалобы на действия и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда;

– обжаловать решения суда в части гражданского иска;

– знать о принесенных по делу жалобах и представлениях и подавать на них возражения.

Отказ от иска может быть заявлен в любой момент производства по делу до удаления суда в совещательную комнату.

Гражданский истец *не вправе*разглашать данные предварительного расследования, если он был заранее предупрежден об этом. За разглашение таких данных гражданский истец несет ответственность по ст. 310 УК.

*Представителями потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя*(ст. 45 УПК) могут быть адвокаты, а представителями гражданского истца, являющегося юридическим лицом, – иные лица, правомочные представлять его интересы. По постановлению мирового судьи в качестве представителя потерпевшего и гражданского истца может быть также допущен один из близких родственников или иное лицо.

Если потерпевший является несовершеннолетним или по своему физическому или психическому состоянию не может самостоятельно защищать свои права и интересы, то по делу обязательно участие его законного представителя или представителя.

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

Личное участие в деле потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя не лишает их права иметь по этому делу представителя.

**4.4. Участники уголовного судопроизводства со стороны защиты**

В соответствии с УПК к этой группе участников процесса отнесены подозреваемый, обвиняемый, их законный представитель, защитник, гражданский ответчик и его представитель. Все они осуществляют функцию защиты, отстаивая либо свои права, либо права представляемых ими лиц. Для этого закон наделяет их широким кругом процессуальных прав.

*Подозреваемым*(ст. 46 УПК) является лицо:

1) либо в отношении которого возбуждено уголовное дело;

2) либо задержанное по подозрению в совершении преступления;

3) либо в отношении которого применена мера пресечения до предъявления обвинения.

В случае если расследование осуществляется в форме дознания, подозреваемый может появиться в деле в связи с уведомлением его о подозрении в совершении преступления.

Основной особенностью процессуального положения подозреваемого является то, что это временный участник досудебного производства. Как правило, в положении подозреваемого лицо может находиться непродолжительное время: в случае задержания по подозрению в совершении преступления – до 48 часов, а в случае избрания меры пресечения до предъявления обвинения – до 10 суток. Затем лицу либо предъявляется обвинение, либо избранные в его отношении меры процессуального принуждения отменяются.

Подозреваемый *вправе:*

– знать, в чем он подозревается и получить копию постановления о возбуждении уголовного дела или копию протокола задержания, или постановления о заключении под стражу;

– давать объяснения по поводу имеющегося подозрения или отказаться от дачи показаний;

– пользоваться помощью защитника и иметь свидания с ним наедине и конфиденциально с момента, предшествующего первому допросу;

– представлять доказательства;

– заявлять ходатайства и отводы;

– давать показания на том языке, которым владеет, и пользоваться бесплатной помощью переводчика;

– знакомиться с протоколами следственных действий, проведенных с его участием;

– участвовать с разрешения следователя (дознавателя) в следственных действиях, проводимых по его ходатайству или по ходатайствам его защитника и законного представителя;

– приносить жалобы на действия и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда;

– защищаться иными средствами и способами, не запрещенными УПК.

*Обвиняемый*(ст. 47 УПК) – это лицо, в отношении которого вынесено постановление о привлечении в качестве обвиняемого или обвинительный акт.

Обвиняемый вправе защищать свои права и интересы любыми средствами, не запрещенными законом, и иметь достаточно времени для подготовки к защите. В частности, обвиняемый *вправе:*

– знать, в чем обвиняется;

– получить копию постановления о привлечении в качестве обвиняемого, постановления о применении меры пресечения, обвинительного заключения или обвинительного акта;

– возражать против обвинения, давать показания либо отказаться от дачи показаний;

– представлять доказательства;

– заявлять ходатайства и отводы;

– давать показания на том языке, которым владеет, и пользоваться бесплатной помощью переводчика;

– пользоваться услугами защитника, в том числе бесплатно в случаях, установленных законом;

– иметь свидания с защитником наедине с момента, предшествующего первому допросу, без ограничения числа и продолжительности;

– знакомиться с протоколами следственных действий, проведенных с его участием;

– участвовать с разрешения следователя (дознавателя) в следственных действиях, проводимых по его ходатайству или по ходатайствам его защитника и законного представителя;

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

– знакомиться по окончании расследования со всеми материалами дела и выписывать из него любые сведения в любом объеме;

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

– приносить жалобы на действия и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда и принимать участие в их рассмотрении судом;

– возражать против прекращения уголовного дела по нереабилитирующим основаниям;

– участвовать в судебном разбирательстве в судах первой, второй и надзорной инстанций;

– знакомиться с протоколом судебного заседания и приносить на него замечания;

– обжаловать решения суда;

– получать копии принесенных по делу жалоб и представлений и подавать на них возражения;

– участвовать при рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора.

По уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних к обязательному участию в деле привлекаются законные представители обвиняемых и подозреваемых (ст. 48 УПК).

*Защитник*(ст. 49 УПК) – это лицо, осуществляющее защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь при производстве по делу.

В качестве защитников допускаются адвокаты. По ходатайству обвиняемого суд может допустить наряду с адвокатом, а мировой судья – вместо адвоката – иное лицо.

Защитник допускается к участию в деле:

1) с момента вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого;

2) с момента возбуждения уголовного дела, по которому расследование проводится в форме дознания, и дел частного обвинения;

3) с момента фактического задержания лица в качестве подозреваемого или его заключения под стражу;

4) с момента объявления подозреваемому постановления о назначении судебно-психиатрической экспертизы;

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

6) с момента вручения уведомления о подозрении в совершении преступления.

Одно и то же лицо не может быть защитником двух подозреваемых или обвиняемых, интересы которых противоречивы.

Адвокат не вправе отказаться от принятой на себя защиты.

Защитник приглашается подозреваемым, обвиняемым, их законным представителем и другими лицами по их поручению. По просьбе обвиняемого и подозреваемого участие защитника обеспечивается дознавателем, следователем или судом.

При неявке приглашенного защитника в течение пяти дней указанные должностные лица предлагают обвиняемому (подозреваемому) пригласить другого защитника, а при отказе – принимают меры к назначению защитника. При отказе от назначенного защитника следственное действие проводится без участия защитника, за исключением случаев обязательного участия защитника.

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

Если адвокат участвует в деле по назначению дознавателя, следователя, прокурора и суда без заключения соглашения с клиентом, расходы по оплате его труда относятся за счет средств федерального бюджета.

*Случаи обязательного участия защитника*(ст. 51 УПК):

1) если обвиняемый и подозреваемый не отказались от защитника;

2) по делам о преступлениях несовершеннолетних;

3) по делам лиц с физическими и психическими недостатками, в силу которых они не могут самостоятельно осуществлять свое право на защиту;

4) если судебное разбирательство уголовного дела проводится при обязательном участии подсудимого;

5) по делам лиц, не владеющих языком, на котором ведется судопроизводство;

6) по делам лиц, обвиняемых в совершении преступлений, за которые может быть назначено наказание в виде лишения свободы на срок свыше 15 лет, пожизненное лишение свободы или смертная казнь;

7) по делам, рассматриваемым судом присяжных;

8) если обвиняемый заявил ходатайство о применении к нему особого порядка постановления приговора.

Подозреваемый и обвиняемый могут в любой момент производства по делу отказаться от защитника. Отказ допускается только по их инициативе в письменной форме и фиксируется в протоколе соответствующего следственного действия. Отказ от защитника не обязателен для дознавателя, следователя и суда.

С момента допуска к участию в деле защитник *вправе*(ст. 53 УПК):

– иметь с подзащитным свидания наедине без ограничения количества и продолжительности;

– собирать и представлять доказательства, необходимые для оказания юридической помощи в установленном законом порядке, и привлекать специалиста;

– присутствовать при предъявлении обвинения;

– участвовать в допросе подозреваемого, обвиняемого и в иных следственных действиях, проводимых с участием подозреваемого, обвиняемого или по его ходатайству;

– знакомиться с протоколами следственных действий, проведенных с участием подзащитного, а по окончании расследования – со всеми материалами дела, выписывать из них любые сведения в любом объеме, снимать копии за свой счет;

– заявлять ходатайства и отводы;

– участвовать в судебном разбирательстве первой, второй и надзорной инстанций и при рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора;

– приносить жалобы;

– использовать иные, не запрещенные УПК, средства и способы защиты.

В качестве *гражданского ответчика*решением дознавателя, следователя, прокурора или суда привлекается физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с ГК несет ответственность за вред, причиненный преступлением (ст. 54 УПК).

Гражданский ответчик *вправе:*

– знать сущность исковых требований и основания их заявления;

– возражать против предъявленного гражданского иска;

– давать показания по существу предъявленного иска на том языке, которым он владеет, и пользоваться бесплатной помощью переводчика;

– отказаться свидетельствовать против себя самого и своих близких родственников;

– иметь представителя;

– собирать и представлять доказательства;

– заявлять ходатайства и отводы;

– по окончании расследования знакомиться с материалами уголовного дела, относящимися к заявленному гражданскому иску, и делать соответствующие выписки и снимать за свой счет копии с указанных материалов;

– участвовать в судебном разбирательстве в судах первой и апелляционной инстанций и выступать в судебных прениях;

– приносить жалобы на действия и решения органов предварительного расследования, прокурора и суда в части гражданского иска и участвовать в их рассмотрении судом;

– знакомиться с протоколом судебного заседания;

– обжаловать решение суда в части гражданского иска и участвовать в рассмотрении жалобы вышестоящим судом;

– знать о принесенных по делу жалобах и представлениях, затрагивающих его интересы, и подавать на них возражения.

Гражданский ответчик *не вправе:*

– уклоняться от явки по вызовам дознавателя, следователя, прокурора и суда. В противном случае он может быть подвергнут приводу;

– разглашать данные предварительного следствия, если он был об этом заранее предупрежден. В противном случае он может быть привлечен к ответственности по ст. 310 УК.

В качестве *представителя гражданского ответчика*могут выступать адвокаты, а по его ходатайству решением органов предварительного расследования и суда в качестве представителей могут быть допущены и иные лица. Если в качестве гражданского ответчика выступает юридическое лицо, то его интересы могут представлять лица, управомоченные на это ГК.

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

**Тема 5. Доказательства и доказывание в уголовном процессе**

**5.1. Общие положения учения о доказательствах и доказывании**

Уголовное судопроизводство представляет собой сложную и многогранную деятельность, которая состоит из различных систем действий. Ее основу составляет деятельность по выяснению фактических обстоятельств события преступления, собиранию и закреплению фактов, подтверждающих это событие. Эта деятельность всегда связана с познанием обстоятельств прошлого, т. е. тех, свидетелем которых не были ни следователь, ни суд. Познать обстоятельства преступления они могут лишь опосредованным путем, основываясь на тех фактических данных о произошедшем событии, которые остались в объективном мире.

Таким образом, сердцевиной уголовно-процессуальной деятельности является процесс познания обстоятельств совершенного преступления, подчиненного назначению уголовного судопроизводства. Оно осуществляется по общим правилам познавательной деятельности. Но особенностью познания, осуществляемого органами предварительного расследования и судом, является то, что оно носит удостоверительный характер: установленные в ходе расследования и судебного разбирательства факты и обстоятельства должны быть подтверждены сведениями, закрепленными в установленной законом процессуальной форме в материалах уголовного дела. В силу этого познание в уголовном процессе *называется доказыванием*.

Нормы уголовно-процессуального права, которые регламентируют эту деятельность, образуют *доказательственное право*. Оно является органической частью уголовно-процессуального права и может быть только условно выделено из всей его системы. В науке уголовного процесса и в курсе учебной дисциплины принято выделять учение о доказательствах и доказывании (теорию доказательств) как их составную часть.

Учение о доказательствах и доказывании, являясь теоретической базой доказательственного права, изучает юридические нормы, которые определяют процессуальный порядок доказывания; изучает понятие доказательств, понятие предмета доказывания, структуру процесса доказывания; исследует роль научно-технического прогресса в доказывании и т. д.

В основе познания в уголовном процессе лежат основные положения гносеологии **(**теория познания; раздел философии, изучающий взаимоотношения объекта, субъекта и знания в процессах познавательной деятельности), которые дают универсальный методологический ключ для познания обстоятельств совершенного преступления. Познание в уголовном процессе имеет целый ряд *особенностей*, обусловленных уголовным судопроизводством как специфическим видом государственной деятельности. Они заключаются в следующем:

1) в ходе познания, осуществляемого в уголовном процессе, не могут быть использованы произвольные средства и способы познания. Познание обстоятельств совершенного преступления может осуществляться только с помощью средств, указанных в законе и называемых доказательствами, и только с помощью способов, предусмотренных процессуальной формой;

2) познание в уголовном процессе направлено на установление определенного в законе круга обстоятельств, значимых для разрешения уголовного дела. Таким образом, предмет познания заранее определен и ограничен в законе;

3) познание может осуществляться лишь определенными, указанными в законе субъектами.

Понятие и свойства доказательств. Для уголовно-процессуального познания не могут использоваться произвольные средства и способы. Средствами познания в уголовном процессе служат доказательства.

УПК определяет *доказательства* как любые сведения, на основе которых органы предварительного расследования, прокурор и суд в порядке, предусмотренном уголовно-процессуальным законом, устанавливают наличие или отсутствие обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу, и иных обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела (ст. 74).

Такие фактические данные могут быть получены только из определенных, указанных в ч. 2 ст. 74 УПК источников:

– показаний обвиняемого и подозреваемого;

– показаний потерпевшего и свидетеля;

– заключения и показаний эксперта;

– заключения и показаний специалиста;

– вещественных доказательств;

– протоколов следственных и судебных действий;

– иных документов.

То есть понятие доказательства составляет неразрывное единство содержания (сведения о фактических данных) и процессуальной формы (источника, в котором эти данные содержатся).

Для того чтобы фактические данные могли использоваться в качестве судебных доказательств, они должны обладать *свойствами относимости и допустимости.*Относимость доказательства означает его способность по своему содержанию устанавливать обстоятельства, для доказывания которых оно используется. Допустимость доказательства в широком смысле означает его законность, т. е. получение и использование в точном соответствии с правилами, установленными законом. Статья 75 УПК специально посвящена данному свойству доказательств. В соответствии с данной нормой недопустимые доказательства не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу обвинения, а также использоваться для доказывания любых обстоятельств, имеющих значение для разрешения уголовного дела.

К недопустимым доказательствам относятся:

1) показания подозреваемого и обвиняемого, данные в ходе досудебного производства в отсутствии защитника и не подтвержденные ими в судебном разбирательстве;

2) показания потерпевшего и свидетеля, основанные на догадках, предположениях и слухах, и те, источник которых не известен;

3) иные доказательства, полученные с нарушением требований УПК.

Предмет и пределы доказывания. Доказывание в уголовном судопроизводстве направлено на установление определенных, перечисленных в законе обстоятельств. То есть его предмет заранее определен и ограничен законом.

Доказыванию подлежат лишь те обстоятельства, которые имеют отношение к преступлению и которые позволяют правильно разрешить уголовное дело. Эти обстоятельства, подлежащие установлению по каждому уголовному делу, называют предметом доказывания.

Перечень этих обстоятельств дан в ст. 73 УПК:

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

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

3) обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого;

4) характер и размер вреда, причиненного преступлением;

5) обстоятельства, исключающие преступность и наказуемость деяния;

6) обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание;

7) обстоятельства, могущие повлечь освобождение от уголовной ответственности и наказания.

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

С понятием предмета доказывания тесно связано понятие пределов доказывания. Если *предмет доказывания*представляет собой комплекс обстоятельств, установление которых дает возможность правильно разрешить уголовное дело, то *пределы доказывания –*это круг, объем конкретных доказательств, необходимых для установления искомых обстоятельств.

Правильное определение пределов доказывания – это обеспечение такой совокупности доказательств, которая приводит к убеждению в реальном существовании обстоятельств, образующих предмет доказывания. Пределы доказывания указывают на достаточность доказательств для принятия того или иного решения. Пределы доказывания – оценочная категория. Они определяются по каждому конкретному уголовному делу в зависимости от имеющихся доказательств по внутреннему убеждению следователя и суда.

Структура процесса доказывания. Доказывание представляет собой процессуальную деятельность уполномоченных законом государственных органов и должностных лиц по собиранию, проверке и оценке доказательств (ст. 85 УПК).

Собирание доказательств в соответствии со ст. 86 УПК производится дознавателем, следователем, прокурором и судом путем проведения следственных и иных процессуальных действий, предусмотренных УПК.

Кроме того, подозреваемый, обвиняемый, а также потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители вправе собирать и представлять письменные документы и предметы для приобщения их к делу в качестве доказательств.

Наконец, собирать доказательства может защитник путем:

1) получения предметов, документов и иных сведений;

2) опроса частных лиц с их согласия;

3) истребования справок, характеристик, иных документов из организаций, которые обязаны предоставлять запрашиваемые документы или их копии.

Проверка доказательств производится путем сопоставления их с другими доказательствами, имеющимися в уголовном деле, а также установления их источников, получения других доказательств, подтверждающих или опровергающих проверяемое доказательство (ст. 87 УПК). То есть проверка доказательств может носить характер мыслительной, логической деятельности (анализ доказательства, условий его получения; сопоставление доказательства с другими фактическими данными), а может осуществляться и путем практической деятельности (путем производства таких следственных действий, как следственный эксперимент, проверка показаний на месте, очная ставка, повторная экспертиза и т. д.).

В соответствии со ст. 90 УПК обстоятельства, установленные вступившим в законную силу приговором, признаются судом, прокурором, следователем, дознавателем без дополнительной проверки, если эти обстоятельства не вызывают сомнений у суда. При этом такой приговор не может предрешать виновность лиц, не участвовавших ранее в рассматриваемом уголовном деле.

Оценка доказательств сопровождает собирание и проверку доказательств и вместе с тем логически завершает процесс доказывания. Оценка доказательств представляет собой логическую, мыслительную деятельность дознавателя, следователя, прокурора и суда, приводящую их к убеждению об относимое – ти, допустимости, достоверности, значимости каждого отдельного доказательства и достаточности всей их совокупности для разрешения уголовного дела (ст. 88 УПК).

Дознаватель, следователь, прокурор и суд свободны в оценке доказательств. Никакие доказательства не имеют для них заранее установленной силы. Оценка производится по внутреннему убеждению, основанному на совокупности собранных и проверенных в соответствии с требованиями закона доказательств.

Субъекты и обязанность уголовно-процессуального доказывания. Уголовно-процессуальное доказывание может осуществляться только определенным кругом субъектов, указанных в законе. Среди субъектов, которые в соответствии с УПК могут осуществлять доказывание, следует различать: а) тех, на ком лежит обязанность доказывания, б) тех, которые могут участвовать в доказывании.

Обязанность доказывания возложена на должностных лиц, осуществляющих функцию уголовного преследования: дознавателя, следователя и прокурора. Они должны при наличии повода и основания возбудить уголовное дело, собрать доказательства, подтверждающие событие преступления, виновность обвиняемого и все иные обстоятельства, имеющие значение по делу Закон запрещает этим должностным лицам перекладывать обязанность по доказыванию на других участников процесса, равно как запрещает осуществлять доказывание недозволенными средствами и способами.

Большое значение в распределении бремени доказывания принадлежит принципу презумпции невиновности, в соответствии с которым обвиняемый не должен доказывать свою невиновность. Если обвиняемый занимает пассивную позицию по делу и отказывается от дачи показаний, то это не может быть положено в обоснование вывода о его виновности.

Правом принимать участие в доказывании наделен широкий круг лиц. Это такие участники процесса, как обвиняемый, подозреваемый, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители, которые имеют право собирать и представлять доказательства, заявлять ходатайство об их истребовании.

Особое место применительно к обязанности по осуществлению доказывания занимает защитник. Закон не называет его среди субъектов, на которых возложена обязанность доказывания. Но защитник не вправе и уклониться от участия в доказывании. Он не может занимать пассивную позицию в ходе производства по делу и должен использовать все не противоречащие закону средства и способы в целях выяснения обстоятельств, оправдывающих обвиняемого или смягчающих его ответственность.

Обязанность доказывания не лежит на суде. В соответствии с принципом состязательности уголовного процесса суд лишь исследует и оценивает те доказательства, которые представлены сторонами.

**5.2. Виды источников доказательств в уголовном процессе**

*Показания свидетеля*представляют собой сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе досудебного производства по уголовному делу или в суде. Свидетель может быть допрошен о любых относящихся к уголовному делу обстоятельствах, в том числе о личности обвиняемого, потерпевшего и о своих взаимоотношениях с ними и другими свидетелями (ст. 79 УПК).

Свидетелем является лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, имеющие значение для расследования и разрешения уголовного дела, вызванное для дачи показаний. Свидетель создается фактом совершения преступления, поэтому он незаменим.

Не подлежат допросу в качестве свидетеля (ст. 56 УПК):

1) судья, присяжный заседатель – об обстоятельствах уголовного дела, которые стали им известны в связи с участием в производстве по данному уголовному делу;

2) адвокат, защитник подозреваемого, обвиняемого – об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием;

3) адвокат – об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с оказанием юридической помощи, за исключением случаев, когда ему стало известно о готовящемся преступлении;

4) священнослужитель – об обстоятельствах, ставших ему известными из исповеди;

5) член Совета Федерации, депутат Государственной Думы без их согласия – об обстоятельствах, которые стали им известными в связи с осуществлением своих полномочий.

*Свидетель вправе:*

1) отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников. При согласии свидетеля дать показания он должен быть предупрежден о том, что его показания могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, в том числе и в случае его последующего отказа от этих показаний;

2) давать показания на своем родном языке или языке, которым владеет;

3) пользоваться помощью переводчика бесплатно;

4) заявлять отвод переводчику, участвующему в его допросе;

5) заявлять ходатайства и приносить жалобы на действия дознавателя, следователя, прокурора и суда;

6) являться на допрос с адвокатом, приглашенным им для оказания юридической помощи;

7) ходатайствовать о применении в отношении его мер безопасности.

Свидетель не может быть принудительно подвергнут судебной экспертизе или освидетельствованию, за исключением случаев, когда освидетельствование необходимо для оценки достоверности его показаний.

*Свидетель не вправе:*

1) уклоняться от явки по вызовам дознавателя, следователя или в суд;

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

3) разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с участием в уголовном деле, если он был об этом заранее предупрежден.

В случае уклонения от явки без уважительных причин свидетель может быть подвергнут приводу.

За дачу заведомо ложных показаний либо отказ от дачи показаний свидетель несет ответственность по ст. 307 и 308, за разглашение данных предварительного расследования – по ст. 310 УК.

При оценке показаний свидетеля следует учитывать факт его возможной заинтересованности в деле. Догадки и предположения свидетеля не могут являться доказательствами.

*Показания потерпевшего –*это сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе досудебного производства или в суде. Потерпевший может быть допрошен о любых обстоятельствах, подлежащих доказыванию по уголовному делу, в том числе о своих взаимоотношениях с подозреваемым, обвиняемым (ст. 78 УПК).

По предмету допроса, по содержанию и процессуальной природе показания потерпевшего имеют много общего с показаниями свидетеля. Но в отличие от свидетеля потерпевший является активным участником уголовного судопроизводства. Он выступает на стороне обвинения. Дача показаний для потерпевшего является не только обязанностью, но и правом, реализуя которое, он может защищать свои интересы.

Оценка показаний потерпевшего осуществляется по общим правилам. Однако следует учитывать, что потерпевший может заблуждаться и искажать факты под влиянием эмоционального стресса, вызванного совершением в его отношении преступного посягательства. Должен также приниматься во внимание фактор заинтересованности потерпевшего в исходе дела.

Суд же, кроме того, оценивая показания потерпевшего, должен учитывать, что при окончании расследования данный участник процесса был ознакомлен со всеми материалами дела и мог скорректировать свои показания в соответствии с ними.

*Показания обвиняемого –*это сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе досудебного производства по уголовному делу или в суде. Особенность показаний обвиняемого заключается в том, что они имеют двойственную процессуальную природу: это важнейший источник информации об обстоятельствах совершенного преступления и одновременно это средство защиты от обвинения.

Дача показания не является обязанностью обвиняемого. Он не несет никакой ответственности ни за отказ, ни за дачу заведомо ложных показаний.

Обвиняемый допрашивается об обстоятельствах совершенного преступления, обо всех других известных ему обстоятельствах дела, а также об имеющихся в деле доказательствах.

В зависимости от отношения обвиняемого к предъявленному обвинению выделяют следующие виды его показаний: признание обвиняемого, отрицание своей вины и показания против других лиц. Любые показания обвиняемого подлежат тщательной проверке и оценке на общих основаниях. Признание обвиняемым своей вины в совершении преступления может быть положено в основу обвинения лишь при подтверждении его виновности совокупностью имеющихся по уголовному делу доказательств (ст. 77 УПК).

*Показания подозреваемого –*это сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе досудебного производства по делу. Как и показания обвиняемого, они имеют двойственную природу, являясь не только источником доказательств, но и средством защиты данного участника процесса. Показания и обвиняемого, и подозреваемого всегда связаны с обстоятельствами, уличающими этих лиц в совершении преступления. Поэтому обвиняемый и подозреваемый не обязаны давать показания и не несут ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний.

Но предмет показаний подозреваемого иной. К моменту допроса лица в качестве подозреваемого обвинение еще не сформулировано. Подозреваемому перед началом допроса должно быть разъяснено, в совершении какого преступления он подозревается. Поэтому он дает показания по поводу тех обстоятельств, которые послужили основанием для возбуждения против него уголовного дела, для его задержания или для применения к нему меры пресечения.

Подозреваемый, как правило, существует в деле ограниченное время. Затем, если ему предъявляется обвинение, он должен быть допрошен уже в качестве обвиняемого. Но показания, данные этим лицом в качестве подозреваемого, остаются в деле и имеют значение самостоятельного источника доказательств. Следователь и суд оценивают их по общим правилам и вправе использовать их при обосновании своих выводов по делу. Однако, если подозреваемый или обвиняемый давали показания на досудебном производстве в отсутствие защитника и не подтвердили их в судебном разбирательстве, данные показания теряют свойство допустимости и не могут быть использованы в качестве доказательств (п. 1 ч. 2 ст. 75 УПК).

*Заключение и показания эксперта. Заключение эксперта –*представленные в письменном виде выводы по вопросам, поставленным перед ним лицом, ведущим производство по уголовному делу, или сторонами.

*Показания эксперта –*это сведения, сообщенные им на допросе, проведенном после получения его заключения, с целью разъяснения или уточнения данного заключения.

Органы предварительного расследования и суд назначают экспертизу в тех случаях, когда для разрешения вопросов, имеющих значение по делу, им требуются специальные познания. Производство судебной экспертизы обязательно для установления:

1) причины смерти;

2) характера и степени вреда, причиненного здоровью;

3) психического или физического состояния подозреваемого, обвиняемого, когда возникает сомнение по поводу его вменяемости или способности самостоятельно защищать свои права и законные интересы в уголовном судопроизводстве;

4) психического или физического состояния потерпевшего в случаях, когда возникает сомнение в его способности правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела, и давать показания;

5) возраста подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, когда это имеет значение для уголовного дела, а документы о возрасте отсутствуют или вызывают сомнение (ст. 196 УПК).

Судебная экспертиза производится государственными судебными экспертами и иными экспертами из числа лиц, обладающих специальными знаниями. Права и обязанности эксперта предусмотрены ст. 57 УПК.

*Эксперт вправе:*

1) знакомиться с материалами уголовного дела, относящимися к предмету судебной экспертизы;

2) ходатайствовать о предоставлении ему дополнительных материалов, необходимых для дачи заключения, либо о привлечении к производству судебной экспертизы других экспертов;

3) участвовать с разрешения дознавателя, следователя и суда в процессуальных действиях и задавать вопросы, относящиеся к предмету судебной экспертизы;

4) давать заключение в пределах своей компетенции, в том числе по вопросам, хотя и не поставленным в постановлении о назначении экспертизы, но имеющим отношение к предмету исследования;

5) приносить жалобы на действия дознавателя, следователя, прокурора и суда, ограничивающие его права;

6) отказаться от дачи заключения по вопросам, выходящим за пределы специальных знаний, а также в случаях, если предоставленные ему материалы недостаточны для дачи заключения.

*Эксперт не вправе:*

1) без ведома следователя и суда вести переговоры с участниками уголовного процесса по вопросам, связанным с проведением экспертизы;

2) самостоятельно собирать материалы для исследования;

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

4) давать заведомо ложное заключение;

5) разглашать данные предварительного расследования, ставшие известными ему в связи с участием в деле в качестве эксперта, если он был об этом заранее предупрежден;

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

Экспертиза может быть *первоначальной, дополнительной*и *повторной*(ст. 207 УПК), а также *комиссионной*и *комплексной*(ст. 200, 201 УПК).

Дополнительная экспертиза назначается при недостаточной ясности или полноте заключения, а также возникновении новых вопросов в отношении ранее исследованных обстоятельств. Она поручается тому же или другому эксперту.

Повторная экспертиза назначается в случае возникновения сомнений в обоснованности заключения эксперта или при наличии противоречий в его выводах. На ее разрешение ставятся те же вопросы, но поручается она другому эксперту.

Комиссионная судебная экспертиза проводится не менее чем двумя экспертами одной специальности. Комиссионный характер экспертизы определяется следователем либо руководителем экспертного учреждения, которому поручено производство судебной экспертизы.

Комплексная судебная экспертиза проводится группой экспертов разных специальностей.

Источником доказательств являются также показания эксперта, т. е. сведения, сообщенные им на допросе, проведенном после получения его заключения, в целях разъяснения или уточнения данного заключения. Допрос эксперта до представления им заключения не допускается. Эксперт не может быть допрошен по поводу ставших ему известными в связи с производством судебной экспертизы сведений, не относящихся к предмету данной экспертизы.

Заключение эксперта оценивается с точки зрения его *относимости, допустимости*и *достоверности.*Допустимость заключения эксперта определяется соблюдением процессуального порядка назначения и проведения экспертизы. Экспертному исследованию могут быть подвергнуты только объекты, которые были надлежащим образом процессуально оформлены. Следователь и суд должны также проверить правильность оформления заключения эксперта, наличие в нем всех необходимых реквизитов.

При оценке достоверности заключения должны учитываться следующие обстоятельства: надежность примененной методики (особенно если экспертиза проводилась вне экспертного учреждения), достаточность и доброкачественность представленных для исследования материалов, полнота проведенного исследования.

*Заключение специалиста –*это его письменное суждение по вопросам, поставленным перед ним сторонами.

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

*Специалист –*это лицо, обладающее специальными познаниями и привлекаемое к участию в процессуальных действиях для содействия в обнаружении, закреплении и изъятии доказательств, применении технических средств, для постановки вопросов эксперту и для разъяснения вопросов, входящих в его компетенцию. Он может быть привлечен к участию в деле не только следователем или иными должностными лицами со стороны обвинения (ст. 168 УПК), но и стороной защиты (ст. 53 УПК).

Процессуальное положение специалиста определено ст. 58 УПК: специалист вправе отказаться от участия по делу, если он не обладает необходимыми познаниями, с разрешения дознавателя, следователя и суда задавать вопросы участникам следственного действия, знакомиться с протоколом следственного действия, в котором он принимал участие, приносить жалобы на действия следователя и суда, ограничивающие его права.

Специалист не вправе уклоняться от явки по вызову дознавателя, следователя или в суд и разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными, если он был предупрежден об этом.

В отличие от заключения эксперта, которое может быть дано только на основании проведенного исследования, заключение специалиста не требует обязательных исследований и может быть дано только на основании суждений специалиста.

*Вещественные доказательства*в общем виде можно определить как материальные последствия преступления. Согласно ст. 81 УПК вещественными доказательствами могут быть признаны любые предметы, которые служили орудиями преступления или сохранили на себе следы преступления; на которые были направлены преступные действия; деньги, ценности и иное имущество, полученные в результате совершения преступления; иные предметы и документы, которые могут служить средствами к обнаружению преступления и установлению фактических обстоятельств уголовного дела.

Вещественные доказательства незаменимы, так как они создаются обстоятельствами совершенного преступления и значимы по делу своими индивидуальными особенностями и свойствами.

Для того чтобы предмет получил значение вещественного доказательства, он должен быть *процессуально оформлен:*1) закреплен факт появления предмета в деле путем составления протокола того следственного действия, в результате которого он был изъят; 2) для выявления свойств предмета, имеющих значение по данному делу, он должен быть осмотрен, подробно описан в протоколе осмотра, по возможности сфотографирован; 3) решение о признании предмета вещественным доказательством и приобщении к материалам дела оформляется соответствующим постановлением.

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

Вещественные доказательства в виде:

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

а) фотографируются или снимаются на видео– или кинопленку, по возможности опечатываются и хранятся в месте, указанном дознавателем, следователем. К уголовному делу приобщается документ о месте нахождения такого вещественного доказательства, а также может быть приобщен образец вещественного доказательства, достаточный для сравнительного исследования;

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

в) передаются для реализации в порядке, установленном Правительством РФ. К уголовному делу может быть приобщен образец вещественного доказательства, достаточный для сравнительного исследования;

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

а) возвращены их владельцам;

б) в случае невозможности возврата переданы для реализации в порядке, установленном Правительством РФ. К уголовному делу может быть приобщен образец вещественного доказательства, достаточный для сравнительного исследования;

в) уничтожены, если скоропортящиеся товары и продукция пришли в негодность;

3) изъятых из незаконного оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, а также предметов, длительное хранение которых опасно для жизни и здоровья людей или для окружающей среды, после проведения необходимых исследований передаются для их технологической переработки или уничтожаются;

4) денег и ценностей, изъятых при производстве следственных действий, после осмотра и проведения других необходимых следственных действий:

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

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

Иные условия хранения, учета и передачи отдельных категорий вещественных доказательств устанавливаются Правительством РФ.

При передаче уголовного дела органом дознания следователю или от одного органа дознания другому, либо от одного следователя другому, а равно при направлении уголовного дела прокурору или в суд либо при передаче уголовного дела из одного суда в другой вещественные доказательства передаются вместе с уголовным делом.

При вынесении приговора или прекращении уголовного дела должен быть решен вопрос о вещественных доказательствах. При этом:

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

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

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

4) деньги, ценности и иное имущество, полученные в результате совершения преступления, и доходы от этого имущества подлежат возвращению законному владельцу;

4.1) деньги, ценности и иное имущество, полученное в результате совершения преступлений, а также используемое или предназначенное для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации), подлежат конфискации;

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

6) остальные предметы выдаются законным владельцам, а при неустановлении последних переходят в собственность государства. Споры о принадлежности вещественных доказательств разрешаются в порядке гражданского судопроизводства.

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

*Протоколы следственных действий и судебного заседания*допускаются в качестве доказательств, если они соответствуют требованиям, установленным УПК (ст. 83). Требования к протоколу следственного действия изложены в ст. 166 УПК: протокол может быть написан от руки или изготовлен с помощью технических средств. При производстве следственного действия могут также применяться стенографирование, киносъемка, аудио– и видеозапись. Стенограмма и стенографическая запись, материалы аудио– и видеозаписи хранятся при уголовном деле.

В протоколе указываются:

1) место и дата производства следственного действия, время его начала и окончания с точностью до минуты;

2) должность и фамилия лица, составившего протокол;

3) фамилия, имя и отчество каждого лица, участвовавшего в следственном действии, а в необходимых случаях – его адрес и другие данные о его личности.

В протоколе излагаются процессуальные действия в том порядке, в каком они имели место, выявленные при их производстве существенные для данного уголовного дела обстоятельства, а также заявления лиц, участвовавших в производстве следственного действия.

В протоколе должны быть указаны также технические средства, примененные при производстве соответствующего следственного действия, условия и порядок их использования, объекты, к которым эти средства были применены, и полученные результаты. В протоколе должно быть, кроме того, отмечено, что перед применением технических средств об этом были уведомлены лица, участвующие в производстве следственного действия.

Протокол предъявляется для ознакомления всем лицам, участвовавшим в производстве следственного действия. Им разъясняется право делать замечания, подлежащие внесению в протокол. Все внесенные в протокол замечания, дополнения и исправления должны быть оговорены и удостоверены подписями этих лиц.

Протокол подписывается следователем и лицами, участвовавшими в производстве следственного действия.

К протоколу прилагаются фотографические негативы и снимки, киноленты, диапозитивы, фонограммы допроса, кассеты видеозаписи, носители компьютерной информации, чертежи, планы, схемы, слепки и оттиски следов, выполненные при производстве следственного действия.

При необходимости обеспечить безопасность потерпевшего, его представителя, свидетеля, их близких родственников, родственников и близких лиц следователь вправе в протоколе следственного действия, в котором участвуют потерпевший, его представитель или свидетель, не приводить данные об их личности. В этом случае следователь с согласия руководителя следственного органа выносит постановление, в котором излагаются причины принятия решения о сохранении в тайне этих данных, указывается псевдоним участника следственного действия и приводится образец его подписи, которые он будет использовать в протоколах следственных действий, произведенных с его участием. Постановление помещается в опечатанный конверт и приобщается к уголовному делу.

Протокол должен также содержать запись о разъяснении участникам следственных действий их прав, обязанностей, ответственности и порядка производства следственного действия, удостоверяемую их подписями.

*Иные документы*допускаются в качестве доказательств, если изложенные в них сведения имеют значение для установления обстоятельств, входящих в предмет доказывания по уголовному делу (ст. 84 УПК).

Документы могут содержать сведения, зафиксированные как в письменной, так и в иной форме. К ним в том числе могут относиться: материалы фото– и киносъемки, аудио– и видеозаписи и иные носители информации, полученные, истребованные или представленные по делу в соответствии с требованиями УПК.

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

Документы, обладающие признаками вещественных доказательств, признаются таковыми.

**Тема 6.Меры пресечения в системе мер процессуального принуждения**

**6.1. Понятие и виды мер процессуального принуждения**

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

Меры процессуального принуждения не являются мерами ответственности. Они применяются не только вследствие нарушения участниками процесса своих обязанностей, но и для предотвращения этого. Некоторые из мер процессуального принуждения могут быть применены не только к подозреваемому или обвиняемому, но и к иным участникам процесса (потерпевшему, свидетелю и др.). Всем этим мерам в определенной степени свойственно принуждение, которое проявляется в ограничении прав и свобод лица. Подобные ограничения допускаются исключительно в интересах раскрытия преступления, изобличения виновного и разрешения уголовного дела судом.

Таким образом, меры процессуального принуждения – это предусмотренные уголовно-процессуальным законодательством процессуальные средства принудительного характера, применяемые в строго установленном законом порядке дознавателем, следователем, прокурором и судом в отношении подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля и иных участников процесса для предотвращения и устранения возможных препятствий в процессе расследования и рассмотрения уголовных дел в целях обеспечения успешного выполнения задач уголовного судопроизводства.

УПК предусматривает следующие *виды мер процессуального принуждения:*задержание подозреваемого, меры пресечения, обязательство о явке, временное отстранение от должности, наложение ареста на имущество (эти меры принуждения могут быть применены только в отношении подозреваемого или обвиняемого), привод, обязательство о явке, денежное взыскание (эти меры принуждения могут применяться и к иным участникам процесса).

**6.2. Меры пресечения: сущность, виды, основания и условия применения**

Меры пресечения – это меры процессуального принуждения, применяемые к обвиняемому, а в исключительных случаях – к подозреваемому, при наличии определенных оснований для обеспечения его явки в органы предварительного расследования и в суд и надлежащего поведения при производстве по делу, а также в целях обеспечения исполнения приговора.

*Основаниями для избрания меры пресечения*являются данные, свидетельствующие о том, что обвиняемый (подозреваемый):

1) скроется от дознания, следствия или суда;

2) может продолжить заниматься преступной деятельностью;

3) может угрожать участникам процесса, уничтожить доказательства или иным путем воспрепятствовать производству по делу.

Кроме того, основанием для избрания меры пресечения может явиться необходимость обеспечить исполнение приговора суда (ст. 97 УПК).

Уголовно-процессуальное законодательство предусматривает следующие *виды мер пресечения*(ст. 98):

1) подписка о невыезде;

2) личное поручительство;

3) наблюдение командования воинской части;

4) присмотр за несовершеннолетним;

5) залог;

6) домашний арест;

7) заключение под стражу.

При наличии оснований для избрания меры пресечения, определяя ее вид, дознаватель, следователь, прокурор и суд должны учитывать тяжесть предъявленного обвинения, сведения о личности обвиняемого, его возраст, состояние здоровья, семейное положение, род занятий и другие обстоятельства (ст. 99 УПК).

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

В отношении подозреваемого мера пресечения действует 10 суток. Если в этот срок ему не предъявлено обвинение, то мера пресечения отменяется (ст. 100 УПК). Мера пресечения, избранная в отношении лиц, подозреваемых в совершении преступлений, предусмотренных ст. 205, 205.1, 206, 208, 209, 277–279, 281 и 360 УК, действует в течение 30 суток (именно в этот срок им должно быть предъявлено обвинение).

**6.3. Порядок применения в качестве меры пресечения заключения под стражу**

Заключение под стражу является самой строгой мерой пресечения. Она связана с наибольшими ограничениями прав личности, поэтому она должна применяться лишь тогда, когда другая мера пресечения не может гарантировать достижения необходимых целей.

УПК (ст. 108) допускает применение заключения под стражу в качестве меры пресечения только в отношении обвиняемых (подозреваемых) в совершении преступлений, за которые уголовным законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы свыше двух лет.

В исключительных случаях эта мера пресечения может быть избрана за совершение преступления, за которое предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок до двух лет, при наличии одного из следующих обстоятельств:

1) обвиняемый (подозреваемый) не имеет постоянного места жительства на территории РФ;

2) его личность не установлена;

3) им нарушена ранее избранная мера пресечения;

4) он скрылся от органов предварительного расследования или от суда.

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

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

Постановление о возбуждении ходатайства об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу подлежит рассмотрению единолично судьей районного суда с участием обвиняемого (подозреваемого), прокурора, защитника, если он участвует в уголовном деле, по месту производства предварительного расследования либо по месту задержания в течение 8 часов с момента поступления материалов в суд. В судебном заседании вправе также участвовать законный представитель несовершеннолетнего обвиняемого (подозреваемого), следователь, дознаватель. Неявка без уважительных причин сторон, своевременно извещенных о времени судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения ходатайства.

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

Рассмотрев ходатайство, судья выносит одно из следующих постановлений:

1) об избрании в отношении обвиняемого (подозреваемого) меры пресечения в виде заключения под стражу;

2) об отказе в удовлетворении ходатайства;

3) о продлении срока задержания на срок не более чем 72 часа для представления сторонами дополнительных доказательств обоснованности применения в качестве меры пресечения заключения под стражу. В этом случае судья указывает в постановлении дату и время, до которых он продлевает срок задержания.

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

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

Постановление судьи об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу или об отказе в этом может быть обжаловано в вышестоящий суд в кассационном порядке в течение трех суток со дня его вынесения. Судья кассационной инстанции принимает решение по жалобе или представлению не позднее чем через трое суток со дня их поступления.

Лицо, в производстве которого находится уголовное дело, незамедлительно уведомляет родственников обвиняемого (подозреваемого), а при заключении под стражу военнослужащего – также командование воинской части, о месте содержания его под стражей или об изменении места содержания под стражей.

Согласно ст. 109 УПК срок содержания под стражей при расследовании преступлений не может превышать два месяца.

В случае невозможности закончить предварительное следствие в срок до двух месяцев и при отсутствии оснований для изменения или отмены меры пресечения этот срок может быть продлен судьей районного суда или военного суда на срок до шести месяцев. Дальнейшее продление срока может быть осуществлено в отношении лиц, обвиняемых в совершении тяжких и особо тяжких преступлений, только в случаях особой сложности уголовного дела судьей того же суда по ходатайству следователя, внесенному с согласия руководителя соответствующего следственного органа по субъекту РФ, приравненного к нему руководителя специализированного следственного управления Следственного комитета при прокуратуре РФ, в том числе военного следственного управления Следственного комитета при прокуратуре РФ либо по ходатайству дознавателя, с согласия прокурора субъекта РФ или приравненного к нему военного прокурора, до 12 месяцев.

Срок содержания под стражей свыше 12 месяцев может быть продлен лишь в исключительных случаях в отношении лиц, обвиняемых в совершении особо тяжких преступлений, судьей областного и приравненного к нему суда или военного суда соответствующего уровня по ходатайству следователя, внесенному с согласия в соответствии с подследственностью Председателя Следственного комитета при прокуратуре РФ либо руководителя следственного органа соответствующего федерального органа исполнительной власти (при соответствующем федеральном органе исполнительной власти), до 18 месяцев.

Дальнейшее продление срока не допускается. Обвиняемый, содержащийся под стражей, подлежит немедленному освобождению.

Материалы оконченного расследованием уголовного дела должны быть предъявлены обвиняемому, содержащемуся под стражей, и его защитнику не позднее чем за месяц до окончания предельного срока содержания под стражей.

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

В случае если после окончания предварительного следствия сроки для предъявления материалов данного дела обвиняемому и его защитнику, были соблюдены, однако 30 сутокдля ознакомления с материалами уголовного дела им оказалось недостаточно, следователь с согласия руководителя следственного органа по субъекту РФ или приравненного к нему руководителя иного следственного органа вправе не позднее чем за семь суток до истечения предельного срока содержания под стражей возбудить ходатайство о продлении этого срока перед судом.

Судья не позднее чем через пять суток со дня получения ходатайства выносит одно из следующих решений:

1) о продлении срока содержания под стражей до момента окончания ознакомления обвиняемого и его защитника с материалами дела и направления прокурором уголовного дела в суд;

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

Срок содержания под стражей в период предварительного расследования исчисляется с момента заключения подозреваемого, обвиняемого под стражу до направления прокурором уголовного дела в суд. В срок содержания под стражей также засчитывается время:

1) на которое лицо было задержано в качестве подозреваемого;

2) домашнего ареста;

3) принудительного нахождения в медицинском или психиатрическом стационаре по решению суда;

4) в течение которого лицо содержалось под стражей на территории иностранного государства по запросу об оказании правовой помощи или о выдаче его РФ.

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

**Тема 7.Возбуждение уголовного дела**

**7.1. Понятие и значение стадии возбуждения уголовного дела**

Первой стадией российского уголовного процесса является возбуждение уголовного дела. В соответствии со ст. 144 УПК дознаватель, орган дознания, следователь обязаны принять, проверить сообщение о любом совершенном или готовящемся преступлении и принять по нему решение в срок не позднее трех суток со дня поступления указанного сообщения.

От своевременности возбуждения уголовного дела во многом зависит успех его дальнейшего расследования. Волокита и ошибки, допущенные в этой стадии процесса, нередко влекут невосполнимую в дальнейшем утрату доказательств. Законное и своевременное возбуждение дела обеспечивает защиту интересов общества и государства, а также прав и законных интересов потерпевших от преступления. С другой стороны, законный и обоснованный отказ в возбуждении уголовного дела также является гарантией прав личности, ограждая ее от необоснованного привлечения к уголовной ответственности.

Быстрое и правильное реагирование правоохранительных органов на заявления и сообщения о совершенных и готовящихся преступлениях и принятие по ним своевременных и законных решений имеют большое воспитательное и предупредительное значение.

Возбуждение уголовного дела имеет и важное процессуальное значение, так как только после этого становится возможным производство следственных действий, применение мер процессуального принуждения.

*Сущность стадии возбуждения уголовного дела*заключается в принятии компетентными должностными лицами заявлений и сообщений о преступлениях и возбуждении по ним либо отказе в возбуждении уголовных дел. То есть сущность первой стадии процесса заключается в быстром и обоснованном реагировании уголовно-процессуальными средствами на все случаи обнаружения преступлений.

*Содержание*этой стадии уголовно-процессуальной деятельности заключается в системе процессуальных отношений, действий и решений с момента получения информации о преступлении до принятия по ней решения о возбуждении уголовного дела либо отказе в этом. Тем самым содержание стадии возбуждения уголовного дела не сводится только к вынесению соответствующего постановления; оно включает в себя деятельность по разрешению ряда вопросов, предшествующих принятию итогового решения по заявлению или сообщению о преступлении.

Правом возбуждения уголовного дела в соответствии с УПК наделены орган дознания, дознаватель или следователь (ч. 1 ст. 146 УПК).

**7.2. Поводы и основания к возбуждению уголовного дела. Обстоятельства, исключающие производство по уголовному делу**

Для возбуждения уголовного дела необходимо: а) наличие законного повода; б) наличие достаточного основания; в) отсутствие обстоятельств, исключающих производство по делу.

Под *поводом к возбуждению уголовного дела*принято понимать предусмотренные законом источники, из которых компетентные должностные лица получают информацию о совершенном или готовящемся преступлении.

Статья 140 УПК к поводам для возбуждения уголовного дела относит:

1) заявление о преступлении;

2) явку с повинной;

3) сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из иных источников.

*Заявление о преступлении*в соответствии со ст. 141 УПК может быть сделано в устном или письменном виде. Письменное заявление должно быть подписано заявителем. Устное заявление заносится в протокол, который подписывается заявителем и лицом, принявшим данное заявление. В протоколе указываются также данные о заявителе и документах, удостоверяющих его личность. Анонимное заявление не может служить поводом для возбуждения уголовного дела.

Заявитель предупреждается об уголовной ответственности за заведомо ложный донос в соответствии со ст. 306 УК.

*Явка с повинной*в соответствии со ст. 142 УПК представляет собой добровольное сообщение лица о совершенном им преступлении. Заявление о явке с повинной может быть сделано как в письменном, так и в устном виде. Устное заявление принимается и заносится в протокол.

*Сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из других источников,*оформляется в виде рапорта об обнаружении признаков преступления должностным лицом, получившим данное сообщение (ст. 143 УПК).

По сообщению о преступлении, распространенному в средствах массовой информации, проверку проводит по поручению прокурора орган дознания, а также по поручению руководителя следственного органа следователь. Редакция, главный редактор соответствующего средства массовой информации обязаны передать по требованию прокурора, следователя или органа дознания имеющиеся в распоряжении соответствующего средства массовой информации документы и материалы, подтверждающие сообщение о преступлении, а также данные о лице, предоставившем указанную информацию, за исключением случаев, когда это лицо поставило условие о сохранении в тайне источника информации (ст. 144 УПК).

Заявителю выдается документ о принятии сообщения о преступлении с указанием данных о лице, его принявшем, а также даты и времени его принятия. Отказ в приеме сообщения о преступлении может быть обжалован прокурору или в суд (ст. 144 УПК).

Уголовные дела частного (ч. 6 ст. 144 УПК) и частно-публичного обвинения (ст. 147 УПК) возбуждаются не иначе как по заявлению потерпевшего. Следователь, а также с согласия прокурора дознаватель возбуждают уголовное дело о любом преступлении, по делам частного и частно-публичного обвинения, и при отсутствии заявления потерпевшего или его законного представителя, если данное преступление совершено в отношении лица, которое в силу зависимого или беспомощного состояния либо по иным причинам не может защищать свои права и законные интересы. К иным причинам относится также случай совершения преступления лицом, данные о котором неизвестны.

Помимо законного повода для возбуждения уголовного дела требуются *достаточные основания.*В соответствии с ч. 2 ст. 140 УПК основанием для возбуждения уголовного дела является наличие достаточных данных, указывающих на признаки преступления.

Таким образом, основания для возбуждения уголовного дела образуют фактические данные, свидетельствующие о совершении преступления. Для принятия решения о возбуждении уголовного дела не требуется установления всех признаков состава преступления. Достаточно установить наличие данных об объективной стороне преступления, данных, подтверждающих наличие события преступления. Отсутствие сведений о субъекте преступления не может служить препятствием к возбуждению уголовного дела.

Дело не может быть возбуждено, если имеются *обстоятельства, исключающие производство по делу.*Согласно ст. 24 УПК к таким обстоятельствам относятся:

1) отсутствие события преступления;

2) отсутствие в деянии состава преступления;

3) истечение сроков давности уголовного преследования;

4) смерть подозреваемого или обвиняемого, кроме случаев, когда производство по делу необходимо для реабилитации умершего;

5) отсутствие заявления потерпевшего, если дело может быть возбуждено не иначе как по его заявлению;

6) отсутствие заключения суда о наличии признаков преступления в действиях члена Совета Федерации и депутата Государственной Думы, судей Конституционного, Верховного и Высшего Арбитражного судов РФ и иных судей, депутата законодательного органа государственной власти субъекта РФ, следователя, адвоката либо отсутствие согласия Совета Федерации, Государственной Думы, Конституционного Суда РФ, квалификационной коллегии судей на возбуждение уголовного дела в отношении соответственно члена Совета Федерации, депутата Государственной Думы, судей Конституционного, Верховного и Высшего Арбитражного Судов РФ и иных судей.

**7.3. Решения, принимаемые в стадии возбуждения уголовного дела**

По результатам рассмотрения сообщения о преступлении орган дознания, дознаватель, следователь принимает одно из следующих решений:

1) о возбуждении уголовного дела;

2) об отказе в возбуждении уголовного дела;

3) о передаче сообщения по подследственности или подсудности.

Возбуждение уголовного дела осуществляется при наличии повода и основания. Это решение принимается в пределах установленной законом компетенции органом дознания, дознавателем или следователем, о чем выносится соответствующее постановление (ст. 146 УПК). Копия постановления следователя, дознавателя о возбуждении уголовного дела незамедлительно направляется прокурору.

*В постановлении о возбуждении уголовного дела*указываются:

1) дата, время и место его вынесения;

2) кем оно вынесено;

3) повод и основания для возбуждения уголовного дела;

4) пункт, часть и статья уголовного закона, на основании которых возбуждается уголовное дело.

В случае если прокурор признает постановление о возбуждении уголовного дела незаконным или необоснованным, он вправе в срок не позднее 24 часов с момента получения материалов отменить постановление о возбуждении уголовного дела, о чем выносит мотивированное постановление. О принятом решении следователь и дознаватель незамедлительно уведомляют заявителя, а также лицо, в отношении которого возбуждено уголовное дело.

При отсутствии основания для возбуждения уголовного дела следователь, орган дознания или дознаватель выносит постановление об отказе в возбуждении уголовного дела. Отказ в возбуждении уголовного дела по основанию, предусмотренному п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК, допускается лишь в отношении конкретного лица.

При вынесении постановления об отказе в возбуждении уголовного дела по результатам проверки сообщения о преступлении, связанного с подозрением в его совершении конкретного лица или лиц, следователь, орган дознания обязаны рассмотреть вопрос о возбуждении уголовного дела за заведомо ложный донос в отношении лица, заявившего или распространившего ложное сообщение о преступлении.

*Передача сообщения по подследственности*осуществляется в тех случаях, когда преступление, о котором информируется соответствующее должностное лицо, подследственно иному следователю или органу дознания. Заявления о совершении преступлений частного обвинения направляются мировому судье (п. 3 ч. 1 ст. 145 УПК).

**Тема 8. Предварительное расследование**

**8.1. Понятие, задачи и значение стадии предварительного расследования**

Предварительное расследование – это регламентированная законом деятельность следователя и дознавателя по собиранию, проверке и оценке доказательств, на основании которых устанавливаются необходимые для дела обстоятельства, в целях защиты прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступления.

Перед предварительным расследованием ставятся следующие задачи: раскрыть преступление, установить виновное лицо и осуществить его уголовное преследование; всесторонне, полно и объективно исследовать все обстоятельства уголовного дела; обнаружить и процессуально закрепить доказательства для последующего их использования в процессе судебного разбирательства; обеспечить законное и обоснованное привлечение в качестве обвиняемых лиц, совершивших преступление, и не допустить привлечения невиновных к уголовной ответственности; обеспечить участие обвиняемого в производстве по уголовному делу и не допустить дальнейшей преступной деятельности с его стороны; выявить причины и условия, способствовавшие совершению преступления, и принять меры по их устранению; установить характер и размер ущерба, причиненного преступлением, и принять меры по обеспечению его возмещения.

Значение предварительного расследования состоит в том, что органом расследования устанавливаются данные о преступлении, лице, его совершившем, и обеспечивается реализация уголовной ответственности, установленной законом. Проведение предварительного расследования пресекает преступную деятельность лица, привлекаемого в качестве обвиняемого, и способствует предупреждению преступлений со стороны других лиц. Гарантией законности проведенного расследования служит прокурорский надзор и судебный контроль за действиями и решениями следователя и дознавателя.

**8.2. Формы предварительного расследования**

Предварительное расследование производится в форме предварительного следствия либо в форме дознания (ст. 150 УПК).

*Предварительное следствие*является основной формой предварительного расследования уголовного дела. Именно в этой форме расследуются все дела о тяжких и особо тяжких преступлениях, а также наиболее сложные дела о преступлениях небольшой и средней тяжести. Предварительное следствие может заменить собой дознание, и в этой форме может быть закончено расследование любого преступления.

Предварительное следствие осуществляет следователь, для которого это является единственной компетенцией.

Расследование в форме *дознания*ведет дознаватель. Для органов дознания расследование уголовного дела является не единственной и даже не главной компетенцией. Основное предназначение органов дознания – осуществление оперативно-розыскной деятельности.

Дознание принято рассматривать как вспомогательную и упрощенную форму предварительного расследования. Оно осуществляется по ряду преступлений небольшой и средней тяжести, предварительное следствие по которым необязательно и перечень которых дан в ч. 3 ст. 150 УПК.

**8.3. Общие условия предварительного расследования**

Общие условия предварительного расследования – это предусмотренные уголовно-процессуальным законом (гл. 21 УПК) правовые требования, основанные на общих принципах уголовного процесса, которые выражают характерные черты деятельности по расследованию преступлений и определяют общие требования, предъявляемые к порядку производства следственных действий и принятия решений.

Соблюдение общих условий способствует полноте, всесторонности и объективности предварительного расследования и реализации прав и законных интересов участников уголовного процесса.

В соответствии с гл. 21 УПК можно выделить следующие общие условия предварительного расследования: правила о подследственности; правила о соединении и выделении уголовных дел; производство неотложных следственных действий органом дознания по делам, по которым обязательно предварительное следствие; формы окончания предварительного расследования; обязательность рассмотрения ходатайств участников предварительного расследования; меры попечения о детях, об иждивенцах подозреваемого или обвиняемого и меры по обеспечению сохранности его имущества; недопустимость разглашения данных предварительного расследования; сроки предварительного расследования; расследование дела группой следователей.

Правила о подследственности уголовного дела. Подследственность уголовного дела – это совокупность закрепленных в законе правил, в соответствии с которыми определяется орган, правомочный и обязанный расследовать данное дело. Выделяют следующие виды подследственности: а) предметную (родовую); б) территориальную (местную); в) персональную (личную); г) альтернативную; д) по связи дел.

*Предметная (родовая) подследственность*определяется в зависимости от характера и степени общественной опасности совершенного преступления. Статья 151 УПК определяет перечень преступлений, расследование которых относится к ведению того или иного органа предварительного следствия и дознания.

*Территориальная (местная) подследственность*определяет компетенцию конкретных органов предварительного расследования в пределах обслуживаемой ими территории. Согласно ст. 152 УПК предварительное расследование производится по месту совершения преступления. Если преступление было начато в одном месте, а закончено в другом, то уголовное дело расследуется по месту окончания преступления. В целях обеспечения полноты и объективности расследования и соблюдения процессуальных сроков предварительное расследование может проводиться по месту нахождения обвиняемого или большинства свидетелей.

*Персональная (личная) подследственность*определяется в зависимости от субъекта преступления. Так, уголовное дело обо всех преступлениях, совершенных судьями, прокурорами, следователями, адвокатами и иными лицами, указанными в п. «б» и «в» ч. 2 ст. 151 УПК, расследуются следователями прокуратуры.

Для ряда преступлений, совершенных в сфере экономики, перечень которых дан в ч. 5 ст. 151 УПК, установлена *альтернативная подследственность,*т. е. предварительное следствие по ним может проводиться следователем того органа, который выявил данное преступление.

*Подследственность по связи*дел установлена ч. бет. 151 УПК. В соответствии с ней расследование некоторых уголовных дел (например, некоторых преступлений против правосудия) осуществляется следователем того органа, к подследственности которого относится преступление, в связи с которым возбуждено соответствующее уголовное дело.

Правила о соединении и выделении уголовных дел. В одном производстве могут быть соединены уголовные дела в отношении: 1) нескольких лиц, совершивших одно или несколько преступлений в соучастии; 2) одного лица, совершившего несколько преступлений; 3) лица, обвиняемого в заранее не обещанном укрывательстве преступлений, расследуемых по этим уголовным делам (ст. 153 УПК).

Соединение уголовных дел допускается также в случаях, когда лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, не установлено, но имеются достаточные основания полагать, что несколько преступлений совершены одним лицом или группой лиц. Соединение уголовных дел производится на основании постановления руководителя следственного органа. При соединении уголовных дел срок производства по ним определяется по уголовному делу, имеющему наиболее длительный срок предварительного расследования. При этом срок производства по остальным уголовным делам поглощается наиболее длительным сроком и дополнительно не учитывается.

Выделение уголовного дела в отдельное производство допускается в отношении:

1) отдельных обвиняемых по уголовному делу о преступлениях, совершенных в соучастии, в случаях, если обвиняемый скрылся либо место его нахождения не установлено по иным причинам, либо в случаях временного тяжелого заболевания обвиняемого;

2) несовершеннолетнего обвиняемого, привлеченного к уголовной ответственности вместе с совершеннолетними обвиняемыми;

3) иных лиц, обвиняемых в совершении преступления, не связанного с деяниями, вменяемыми в вину по расследуемому уголовному делу, когда об этом становится известно в ходе предварительного расследования.

Выделение уголовного дела в отдельное производство для завершения предварительного расследования допускается, если это не отразится на всесторонности и объективности предварительного расследования и разрешения уголовного дела, в случаях, когда это вызвано большим объемом дела или множественностью его эпизодов. Выделение уголовного дела производится на основании постановления следователя или дознавателя.

В уголовном деле, выделенном в отдельное производство, должны содержаться подлинники или заверенные следователем или дознавателем копии процессуальных документов, имеющих значение для данного уголовного дела. Материалы дела, выделенного в отдельное производство, допускаются в качестве доказательств по данному уголовному делу.

Срок предварительного следствия по уголовному делу, выделенному в отдельное производство, исчисляется со дня вынесения соответствующего постановления, когда выделяется уголовное дело по новому преступлению или в отношении нового лица. В остальных случаях срок исчисляется с момента возбуждения того уголовного дела, из которого оно выделено в отдельное производство (ст. 154 УПК).

*Производство неотложных следственных действий*(ст. 157 УПК). Если следователь по каким-либо причинам не может лично возбудить уголовное дело о преступлении, по которому обязательно предварительное следствие, и приступить к его расследованию, то закон наделяет орган дознания правом возбудить такое дело и провести по нему в течение 10 дней неотложные следственные действия.

УПК не дает перечня неотложных следственных действий. К числу таковых согласно п. 19 ст. 5 УПК могут относиться действия, осуществляемые органом дознания после возбуждения уголовного дела, по которому производство предварительного следствия обязательно, в целях обнаружения и фиксации следов преступления, а также доказательств, требующих незамедлительного закрепления, изъятия и исследования.

Указанный 10-дневный срок не подлежит продлению. После производства неотложных следственных действий и не позднее 10 суток со дня возбуждения уголовного дела орган дознания направляет уголовное дело руководителю следственного органа. После этого орган дознания может производить по нему следственные действия и оперативно-розыскные мероприятия только по поручению следователя. В случае направления руководителю следственного органа уголовного дела, по которому не обнаружено лицо, совершившее преступление, орган дознания обязан принимать розыскные и оперативно-розыскные меры для установления лица, совершившего преступление, уведомляя следователя об их результатах.

*Формы окончания предварительного расследования*(ст. 158 УПК). Производство предварительного расследования может быть завершено в следующих формах:

1) составлением обвинительного заключения (обвинительного акта) и направлением уголовного дела через прокурора в суд;

2) прекращением уголовного дела;

3) составлением постановления о направлении уголовного дела в суд для применения к лицу принудительных мер медицинского характера.

Следователь и дознаватель, установив в ходе предварительного расследования обстоятельства, способствовавшие совершению преступления, вправе внести в соответствующую организацию или соответствующему должностному лицу представление о принятии мер по устранению указанных обстоятельств и других нарушений закона. Данное представление подлежит обязательному рассмотрению с уведомлением следователя о принятых мерах не позднее одного месяца со дня его вынесения.

Меры попечения о детях, об иждивенцах подозреваемого или обвиняемого и меры по обеспечению сохранности его имущества. В соответствии со ст. 160 УПК, если у заключенного под стражу подозреваемого, обвиняемого остались без присмотра и помощи несовершеннолетние дети, другие иждивенцы, а также престарелые родители, нуждающиеся в постороннем уходе, следователь, дознаватель принимают меры к передаче их на попечение родственников или других лиц либо помещению в детские или социальные учреждения.

Следователь, дознаватель принимают меры к обеспечению сохранности имущества и жилища задержанного или заключенного под стражу подозреваемого, обвиняемого.

Недопустимость разглашения данных предварительного расследования. Данные предварительного расследования не подлежат разглашению. Следователь или дознаватель предупреждают участников производства по уголовному делу о недопустимости разглашения ставших им известными данных предварительного расследования, о чем у них берется подписка с предупреждением об ответственности в соответствии со ст. 310 УК.

Данные предварительного расследования могут быть преданы гласности лишь с разрешения следователя, дознавателя и только в том объеме, в каком ими будет признано это допустимым, если разглашение не противоречит интересам предварительного расследования и не связано с нарушением прав и законных интересов участников уголовного судопроизводства. В любом случае, разглашение имеющихся данных о частной жизни участников производства по уголовному делу без их согласия не допускается.

*Обязательность рассмотрения ходатайств*(ст. 159 УПК). Следователь и дознаватель обязаны принять и рассмотреть каждое ходатайство, заявленное участниками процесса. При этом подозреваемому, обвиняемому, защитнику, потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику или их представителям не может быть отказано в допросе свидетелей, производстве судебной экспертизы и других следственных действий, если обстоятельства, об установлении которых они ходатайствуют, имеют значение для данного уголовного дела.

В случае отказа в удовлетворении ходатайства, следователь (дознаватель) выносит об этом мотивированное постановление.

Кроме того, к числу общих условий предварительного расследования принято относить положения о сроках предварительного расследования и о расследовании дела группой следователей.

*Сроки предварительного расследования.*Время начала производства предварительного следствия связывается с этапом возбуждения уголовного дела и характеризуется тремя правилами: расследование проводится только после возбуждения уголовного дела; оно проводится в строго определенном порядке; следователь и дознаватель обязаны приступить к расследованию немедленно после принятия дела к своему производству.

Предварительное следствие по уголовному делу должно быть закончено в срок, не превышающий два месяца со дня возбуждения уголовного дела (ст. 162 УПК). В срок предварительного следствия включается время со дня возбуждения дела и до дня его направления прокурору с обвинительным заключением или постановлением о передаче дела в суд для рассмотрения вопроса о применении принудительных мер медицинского характера либо до дня вынесения постановления о прекращении производства по уголовному делу.

Срок предварительного следствия может быть продлен до трех месяцев руководителем следственного органа по району, городу или приравненным к нему руководителем специализированного следственного органа, в том числе военного.

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

В случае возвращения прокурором уголовного дела следователю срок для исполнения указаний прокурора либо обжалования решения прокурора устанавливается руководителем следственного органа и не может превышать одного месяца со дня поступления данного уголовного дела к следователю.

При возобновлении приостановленного или прекращенного уголовного дела срок дополнительного следствия устанавливается руководителем следственного органа и не может превышать одного месяца со дня поступления уголовного дела к следователю. В случае необходимости продления срока предварительного следствия следователь выносит соответствующее постановление и представляет его руководителю следственного органа не позднее пяти суток до дня истечения срока предварительного следствия.

Следователь в письменном виде уведомляет обвиняемого и его защитника, а также потерпевшего и его представителя о продлении срока предварительного следствия.

*Расследование дела группой следователей*(ст. 163 УПК) может осуществляться при сложности и большом объеме уголовного дела. О создании следственной группы указывается в постановлении о возбуждении дела либо выносится отдельное постановление. Решение о производстве предварительного следствия следственной группой, об изменении ее состава принимает руководитель следственного органа. В постановлении должны быть перечислены все следователи, которым поручено производство предварительного следствия, в том числе указывается, какой следователь назначается руководителем следственной группы. К работе следственной группы могут быть привлечены должностные лица органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность. Состав следственной группы объявляется подозреваемому, обвиняемому.

Руководитель следственной группы:

– принимает уголовное дело к своему производству;

– организует работу следственной группы и руководит действиями других следователей;

– составляет обвинительное заключение и направляет дело прокурору;

– принимает решения:

1) о выделении уголовного дела в отдельное производство;

2) его приостановлении и возобновлении;

3) прекращении уголовного дела;

4) привлечении в качестве обвиняемого;

5) направлении обвиняемого в медицинский или психиатрический стационар для производства судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы;

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

7) возбуждении перед судом ходатайства о производстве процессуальных действий, проводимых по решению суда.

Руководитель и члены следственной группы вправе принимать участие в следственных действиях, проводимых другими следователями.

**Тема 9. Дознание**

Дознание является вспомогательной и упрощенной по сравнению со следствием формой осуществления досудебного производства по уголовному делу Оно может осуществляться по делам о преступлениях небольшой и средней тяжести, перечень которых дан в ч. 3 ст. 150 УПК. Кроме того, по письменному указанию прокурора расследование в форме дознания может осуществляться и по иным преступлениям небольшой и средней тяжести. Дознание представляет собой самостоятельную форму предварительного расследования. Акты дознания имеют такое же процессуальное значение, что и акты предварительного следствия.

Дознание производится в течение 30 суток со дня возбуждения уголовного дела. При необходимости этот срок может быть продлен прокурором до 30 суток. В необходимых случаях, в том числе связанных с производством судебной экспертизы, срок дознания может быть продлен прокурорами района, города, приравненным к ним военным прокурором и их заместителями до шести месяцев. В исключительных случаях, связанных с исполнением запроса о правовой помощи, срок дознания может быть продлен прокурором субъекта РФ и приравненным к нему военным прокурором до 12 месяцев.

В случае если уголовное дело возбуждено по факту совершения преступления и в ходе дознания получены достаточные данные, дающие основание подозревать лицо в совершении преступления, дознаватель составляет письменное уведомление о подозрении в совершении преступления, копию которого вручает подозреваемому и разъясняет ему права подозреваемого, о чем составляется протокол с отметкой о вручении копии уведомления. В течение трех суток с момента вручения лицу уведомления о подозрении в совершении преступления дознаватель должен допросить подозреваемого по существу подозрения.

Копия уведомления о подозрении лица в совершении преступления направляется прокурору.

Если в отношении подозреваемого была избрана мера пресечения в виде заключения под стражу, то обвинительный акт составляется не позднее 10 суток со дня заключения подозреваемого под стражу. При невозможности составить обвинительный акт в срок, подозреваемому предъявляется обвинение, после чего производство дознания продолжается либо данная мера пресечения отменяется.

Дознание может быть окончено составлением обвинительного акта или постановлением о прекращении уголовного дела.

В обвинительном акте, который составляется дознавателем по окончании дознания, указываются:

1) время и место его составления;

2) фамилия, инициалы и должность лица, его составившего;

3) данные о лице, привлекаемом к уголовной ответственности;

4) место и время совершения деяния, содержащего признаки преступления, его способы, мотивы, последствия и другие обстоятельства, имеющие существенное значение по данному делу;

5) формулировку обвинения с указанием пункта, части, статьи УК;

6) перечень доказательств, которые должны быть исследованы судом;

7) данные о потерпевшем, характере и размере причиненного ему вреда;

8) список лиц, подлежащих вызову в суд.

С момента составления по делу обвинительного акта подозреваемый приобретает статус обвиняемого и ему и его защитнику должны быть представлены для ознакомления все материалы уголовного дела вместе с обвинительным актом.

Потерпевшему, его представителю по их ходатайству может быть предоставлено право ознакомления с материалами уголовного дела в том же порядке, который предусмотрен для обвиняемого и его защитника. Обвинительный акт утверждается начальником органа дознания и вместе с материалами уголовного дела направляется прокурору.

Прокурор рассматривает поступившее уголовное дело с обвинительным актом и в срок не более двух суток принимает по нему следующее решение: 1) об утверждении обвинительного акта и направлении уголовного дела в суд; 2) о возвращении уголовного дела со своими указаниями для пересоставления обвинительного акта в случае его несоответствия требованиям УПК. При этом прокурор может установить срок для производства дополнительного дознания, но не более чем на 10 суток, а для пересоставления обвинительного акта – не более трех суток; 3) прекращении уголовного дела; 4) направлении уголовного дела для производства предварительного следствия.

**Тема 10. Следственные действия**

**10.1. Понятие и общая характеристика следственных действий, правил их производства и оформления**

Следственные действия – это производимые следователем в соответствии с уголовно-процессуальным законом процессуальные действия, целью которых являются собирание и проверка доказательств.

Прежде чем приступить к проведению следственных действий, следователь обязан принять уголовное дело к своему производству. С этого момента он получает всю полноту процессуальных полномочий и начинает нести ответственность за всестороннее, полное и объективное исследование обстоятельств дела.

Ряд следственных действий, наиболее существенно ограничивающих конституционные права и свободы личности (например, освидетельствование, обыск, выемка), требуют вынесения письменного решения (постановления) об их производстве. Как правило, такие следственные действия могут проводиться только с разрешения суда.

Производство следственного действия в ночное время не допускается, за исключением случаев, не терпящих отлагательства. При производстве следственных действий недопустимо применение насилия, угроз и иных незаконных мер, а равно создание опасности для жизни и здоровья участвующих в них лиц.

Следователь, привлекая к производству следственного действия участников уголовного судопроизводства, должен разъяснить им права, ответственность, а также порядок производства соответствующего следственного действия. Если в производстве следственного действия участвует потерпевший, свидетель, специалист, эксперт или переводчик, то они предупреждаются об ответственности, предусмотренной ст. 307 и 308 УК.

При производстве следственных действий могут применяться технические средства и способы обнаружения, фиксации и изъятия следов преступления и вещественных доказательств. Следователь вправе привлечь к участию в следственном действии должностное лицо органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, о чем делается соответствующая отметка в протоколе. В ходе производства следственного действия ведется протокол в соответствии со ст. 166 УПК.

**10.2. Виды следственных действий**

К числу следственных действий относятся: осмотр, освидетельствование, следственный эксперимент, обыск, выемка, наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, контроль и запись переговоров, допрос, очная ставка, предъявление для опознания, проверка показаний на месте, производство судебной экспертизы.

*Осмотр*(ст. 176–178 УПК). Закон различает несколько видов осмотра: осмотр места происшествия, местности, жилища, предметов и документов, осмотр трупа. Они производятся в целях обнаружения следов преступления, выяснения других обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела.

В случаях, не терпящих отлагательства, осмотр места происшествия может быть произведен до возбуждения уголовного дела.

Осмотр производится с участием понятых, за исключением, когда он проводится в труднодоступной местности, при отсутствии надлежащих средств сообщения, а также если его проведение связано с опасностью для жизни людей. Осмотр следов преступления и иных обнаруженных предметов осуществляется на месте производства следственного действия.

Если для производства такого осмотра требуется продолжительное время или осмотр на месте затруднен, то предметы должны быть изъяты, упакованы, опечатаны, заверены подписями следователя и понятых на месте осмотра. Изъятию подлежат только те предметы, которые могут иметь отношение к уголовному делу. При этом в протоколе осмотра по возможности указываются индивидуальные признаки и особенности изымаемых предметов.

Все обнаруженное и изъятое при осмотре должно быть предъявлено понятым, другим участникам осмотра.

Осмотр жилища производится только с согласия проживающих в нем лиц или на основании судебного решения. Если проживающие в жилище лица возражают против осмотра, то следователь возбуждает перед судом ходатайство о производстве осмотра в соответствии со ст. 165 УПК. Осмотр помещения организации производится в присутствии представителя администрации соответствующей организации. В случае невозможности обеспечить его участие в осмотре об этом делается запись в протоколе.

Осмотр трупа проводится на месте его обнаружения с участием понятых, судебно-медицинского эксперта, а при невозможности его участия – врача. Неопознанные трупы подлежат обязательному фотографированию и дактилоскопированию. Кремирование неопознанных трупов не допускается. При необходимости извлечения трупа из места захоронения следователь выносит постановление об эксгумации и уведомляет об этом близких родственников или родственников покойного. Постановление обязательно для администрации соответствующего места захоронения. В случае если родственники покойного возражают против эксгумации, разрешение на ее проведение выдается судом. Эксгумация и осмотр трупа производятся с участием понятых и судебного эксперта.

*Освидетельствование*(ст. 180 УПК) представляет собой осмотр тела человека с целью обнаружения на нем особых примет, следов преступления, телесных повреждений, выявления состояния опьянения или иных свойств и признаков, имеющих значение для уголовного дела, если для этого не требуется производство судебной экспертизы.

Может быть произведено освидетельствование подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, а также свидетеля с его согласия, за исключением случаев, когда освидетельствование необходимо для оценки достоверности его показаний. О производстве освидетельствования следователь выносит постановление, которое является обязательным для освидетельствуемого лица.

Освидетельствование производится следователем. При необходимости следователь привлекает к участию в производстве освидетельствования врача или другого специалиста. При освидетельствовании лица другого пола следователь не присутствует, если освидетельствование сопровождается обнажением данного лица. В этом случае освидетельствование производится врачом. Фотографирование, видеозапись и киносъемка при обнажении могут проводиться лишь с согласия освидетельствуемого.

*Следственный эксперимент*(ст. 181 УПК) – это следственное действие, заключающееся в проведении специальных опытов с целью получения новых или проверки имеющихся доказательств, а также для проверки следственных версий о механизме совершения преступления, происхождении каких-либо фактов и следственных версий о механизме совершенного преступления.

В целях проверки и уточнения данных, имеющих значение для уголовного дела, следователь вправе произвести следственный эксперимент путем воспроизведения действий, а также обстановки или иных обстоятельств определенного события. При этом проверяется возможность восприятия каких-либо фактов, совершения определенных действий, наступления какого-либо события, а также выявляются последовательность происшедшего события и механизм образования следов. Производство следственного эксперимента допускается, если не создается опасность для здоровья участвующих в нем лиц.

*Обыск*(ст. 182 УПК) – следственное действие, содержанием которого является принудительное обследование помещений, местности и иных объектов либо отдельных граждан с целью отыскания и изъятия следов, орудий преступления, предметов и ценностей, добытых преступным путем, а также обнаружения разыскиваемых лиц и документов, имеющих значение для расследуемого уголовного дела.

Основанием производства обыска является наличие достаточных данных полагать, что в каком-либо месте или у какого-либо лица могут находиться орудия преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела.

Обыск производится на основании постановления следователя. Обыск в жилище производится на основании судебного решения, принимаемого в соответствии со ст. 165 УПК.

До начала обыска следователь предъявляет постановление о его производстве или же судебное решение, разрешающее его производство, и предлагает добровольно выдать подлежащие изъятию предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела. Если они выданы добровольно и нет оснований опасаться их сокрытия, то следователь вправе не производить обыск. Изъятые предметы, документы и ценности предъявляются понятым и другим лицам, присутствующим при обыске, и в случае необходимости упаковываются и опечатываются на месте обыска, что удостоверяется подписями указанных лиц. С разрешения следователя при обыске может присутствовать защитник, а также адвокат того лица, в помещении которого производится обыск. При производстве обыска необходимо присутствие понятых и составление протокола.

*Выемка*(ст. 183 УПК) – это следственное действие, заключающееся в изъятии у определенного лица предметов и документов, имеющих значение для дела, когда точно установлено, у кого и где они находятся.

Выемка производится на основании мотивированного постановления следователя. Выемка предметов и документов, содержащих государственную или иную охраняемую федеральным законом тайну, а также предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах граждан в банках и иных кредитных организациях, производится на основании судебного решения, принимаемого в порядке, установленном ст. 165 УПК. До начала выемки следователь предлагает выдать предметы и документы, подлежащие изъятию, а в случае отказа производит выемку принудительно.

Выемка проводится в присутствии понятых и завершается составлением протокола.

*Наложение ареста на почтово-телеграфные отправления*(ст. 185 УПК). Согласно ст. 23 Конституции ограничение права на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений допускается только на основании судебного решения.

Наложение ареста на почтово-телеграфную корреспонденцию имеет своей целью задержать указанную корреспонденцию для получения доказательств об обстоятельствах, имеющих значение для дела, временного прекращения переписки соответствующих лиц и достижения других целей расследования по делу.

Наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотр и выемка в учреждениях связи производятся только на основании судебного решения (ст. 165 УПК).

В ходатайстве следователя об аресте на почтово-телеграфные отправления указываются: данные на лицо и его адрес, а также основания наложения ареста, осмотра и выемки корреспонденции. При принятии судом решения о наложении ареста на почтово-телеграфные отправления его копия направляется в соответствующее отделение связи. Осмотр, выемка и снятие копий с отправлений производятся следователем с участием понятых из числа работников данного учреждения.

Арест на почтово-телеграфные отправления отменяется следователем не позднее окончания предварительного расследования с уведомлением суда, принявшего решение о проведении этого следственного действия.

*Контроль и запись переговоров*(ст. 186 УПК). При наличии достаточных оснований полагать, что телефонные и иные переговоры подозреваемого, обвиняемого и других лиц могут содержать сведения, имеющие значение для уголовного дела, их контроль и запись допускаются при производстве по уголовным делам о тяжких и особо тяжких преступлениях только на основании судебного решения (ст. 165 УПК).

При наличии угрозы совершения насилия, вымогательства и других преступных действий в отношении потерпевшего, свидетеля или их родственников, близких лиц контроль и запись телефонных и иных переговоров допускаются по письменному заявлению указанных лиц, а при отсутствии такого заявления – на основании судебного решения.

Постановление о производстве контроля и записи телефонных и иных переговоров направляется следователем для исполнения в соответствующий орган на срок до шести месяцев. Контроль прекращается не позднее окончания предварительного расследования. Следователь в любое время вправе истребовать от органа, осуществляющего контроль и запись переговоров, фонограмму для осмотра и прослушивания. Она передается следователю в опечатанном виде. О результатах осмотра и прослушивания фонограммы следователь с участием понятых и при необходимости специалиста, а также лиц, чьи телефонные и иные переговоры записаны, составляет протокол, в котором излагается имеющая отношение к уголовному делу часть фонограммы. Фонограмма в полном объеме приобщается к материалам уголовного дела как вещественное доказательство и хранится в условиях, исключающих ознакомление с ней иных лиц.

*Допрос*(ст. 187–191 УПК) представляет собой следственное действие, состоящее в получении показаний от лица, обладающего сведениями, имеющими значение для расследуемого дела.

Различают следующие виды допроса:

1) по возрасту допрашиваемого (несовершеннолетний, малолетний, взрослый);

2) по процессуальному положению допрашиваемого (подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, свидетель, эксперт, специалист);

3) по последовательности проведения допроса и объему информации (дополнительный, первоначальный, повторный);

4) по характеру следственной ситуации (в конфликтной ситуации, в бесконфликтной ситуации);

5) по составу участников допроса (без участия или с участием третьих лиц);

6) по месту проведения допроса (в кабинете следователя или лица, производящего дознание; в ином месте).

Лицо вызывается на допрос повесткой, в которой указывается, кто и в каком качестве вызывается, к кому и по какому адресу, дата и время явки на допрос, а также последствия неявки без уважительных причин. Повестка вручается лицу, вызываемому на допрос, под расписку либо передается с помощью средств связи.

Лицо, вызываемое на допрос, обязано явиться в назначенный срок либо заранее уведомить следователя о причинах неявки. В случае неявки без уважительных причин лицо, вызываемое на допрос, может быть подвергнуто приводу либо к нему могут быть применены иные меры процессуального принуждения, предусмотренные ст. 111 УПК.

Перед допросом следователь обязан предупредить потерпевшего и свидетеля об ответственности за дачу заведомо ложных показаний и отказ от дачи показаний по ст. 307 и 308 УК. Задавать наводящие вопросы запрещается. В остальном следователь свободен при выборе тактики допроса.

Допрашиваемое лицо вправе пользоваться документами и записями. Если свидетель явился на допрос с адвокатом, приглашенным им для оказания юридической помощи, то адвокат присутствует при допросе, вправе давать свидетелю в присутствии следователя краткие консультации, задавать с разрешения следователя вопросы, которые следователь может отвести, но обязать включить в протокол допроса. По окончании допроса адвокат вправе делать заявления о нарушениях прав и законных интересов свидетеля. Указанные заявления также подлежат занесению в протокол допроса.

Допрос проводится по месту производства предварительного следствия. Следователь вправе, если признает это необходимым, провести допрос в месте нахождения допрашиваемого. Допрос не может длиться непрерывно более четырех часов. Продолжение допроса допускается после перерыва не менее чем на один час для отдыха и принятия пищи, причем общая продолжительность допроса в течение дня не должна превышать восемь часов. При наличии медицинских показаний продолжительность допроса устанавливается на основании заключения врача.

Подозреваемый должен быть допрошен не позднее 24 часов с момента вынесения постановления о возбуждении уголовного дела, за исключением случаев, когда место нахождения подозреваемого не установлено, или с момента фактического его задержания. Он вправе пользоваться помощью защитника на допросе и иметь свидание с защитником до первого допроса.

*Очная ставка*(ст. 192 УПК) – следственное действие, состоящее в одновременном допросе двух ранее допрашиваемых лиц по существенным для дела обстоятельствам, по поводу которых они дают противоречивые показания.

Следователь выясняет у лиц, между которыми проводится очная ставка, знают ли они друг друга и в каких отношениях находятся между собой. Допрашиваемым лицам поочередно предлагается дать показания по тем обстоятельствам, для выяснения которых проводится очная ставка. После дачи показаний следователь может задавать вопросы каждому из допрашиваемых лиц. Лица, между которыми проводится очная ставка, могут с разрешения следователя задавать вопросы друг другу.

В ходе очной ставки следователь вправе предъявить вещественные доказательства и документы. Оглашение показаний допрашиваемых лиц, содержащихся в протоколах предыдущих допросов, а также воспроизведение аудио– и (или) видеозаписи, киносъемки этих показаний допускаются лишь после дачи показаний указанными лицами или их отказа от дачи показаний на очной ставке.

В протоколе очной ставки показания допрашиваемых лиц записываются в той очередности, в какой они давались. Каждое из допрашиваемых лиц подписывает свои показания, каждую страницу протокола и протокол в целом.

*Предъявление для опознания*(193 УПК) – это следственное действие, состоящее в показе потерпевшему, свидетелю, подозреваемому или обвиняемому какого-либо объекта с целью установления тождества или различия с объектом, бывшим в прошлом предметом наблюдения опознающего.

Следователь может предъявить для опознания лицо или предмет свидетелю, потерпевшему, подозреваемому или обвиняемому. Для опознания может быть предъявлен и труп. Опознающие предварительно допрашиваются об обстоятельствах, при которых они видели предъявленные для опознания лицо или предмет, а также о приметах и особенностях, по которым они могут его опознать. Не может проводиться повторное опознание лица или предмета тем же опознающим и по тем же признакам.

Лицо предъявляется для опознания вместе с другими лицами, по возможности внешне сходными с ним. Общее число лиц, предъявляемых для опознания, должно быть не менее трех. Это правило не распространяется на опознание трупа.

Перед началом опознания опознаваемому предлагается занять любое место среди предъявляемых лиц, о чем в протоколе опознания делается соответствующая запись. При невозможности предъявления лица опознание может быть проведено по его фотографии, предъявляемой одновременно с фотографиями других лиц, внешне сходных с опознаваемым лицом. Количество фотографий должно быть не менее трех.

Предмет предъявляется для опознания в группе однородных предметов в количестве не менее трех. Если опознающий указал на одно из предъявленных ему лиц или один из предметов, то опознающему предлагается объяснить, по каким приметам или особенностям он опознал данные лицо или предмет. Наводящие вопросы недопустимы. Предъявление для опознания проводится при участии понятых.

*Проверка показаний на месте*(ст. 194 УПК) – комплексное следственное действие, состоящее в показе ранее допрошенным лицом места и объектов, связанных с расследуемым событием, даче показаний по поводу происшедшего события и демонстрации отдельных действий в целях проверки имеющихся и отыскания новых доказательств.

Задачами проверки показаний на месте являются:

– обнаружение места и объектов, с которыми связано происшедшее событие;

– установление ранее неизвестных свидетелей, потерпевших и подозреваемых;

– подтверждение показаний имеющимися доказательствами на месте произошедшего события.

Проверка показаний на месте производится в целях установления новых обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела.

Показания, ранее данные подозреваемым или обвиняемым, а также потерпевшим или свидетелем, могут быть проверены или уточнены на месте, связанном с исследуемым событием.

Проверка показаний на месте заключается в том, что ранее допрошенное лицо воспроизводит на месте обстановку и обстоятельства исследуемого события, указывает на предметы, документы, следы, имеющие значение для уголовного дела, демонстрирует определенные действия. Какое-либо постороннее вмешательство в ход проверки и наводящие вопросы недопустимы. Не допускается одновременная проверка на месте показаний нескольких лиц. Проверка показаний начинается с предложения лицу указать место, где его показания будут проверяться. Лицу, показания которого проверяются, после свободного рассказа и демонстрации действий могут быть заданы вопросы.

*Производство судебной экспертизы*(гл. 27 УПК). Судебная экспертиза – это процессуальное действие, состоящее в производстве по поручению органов дознания, предварительного следствия и суда в установленной законом процессуальной форме специальных исследований объектов в отдельных областях науки, искусства или ремесла и даче заключения по вопросам, поставленным по существу дела.

Признав необходимым назначение судебной экспертизы, следователь выносит об этом постановление, а в необходимых случаях возбуждает перед судом ходатайство, в котором указываются:

1) основания назначения судебной экспертизы;

2) фамилия, имя и отчество эксперта или наименование экспертного учреждения, в котором должна быть произведена судебная экспертиза;

3) вопросы, поставленные перед экспертом;

4) материалы, предоставляемые в распоряжение эксперта.

Судебная экспертиза производится государственными судебными экспертами и иными экспертами из числа лиц, обладающих специальными знаниями. Следователь знакомит с постановлением о назначении судебной экспертизы подозреваемого, обвиняемого, его защитника и разъясняет им их права. Об этом составляется протокол, подписываемый следователем и лицами, которые ознакомлены с постановлением.

*Назначение и производство судебной экспертизы обязательно*для установления:

1) причин смерти;

2) характера и степени вреда, причиненного здоровью;

3) психического или физического состояния подозреваемого или обвиняемого, когда возникает сомнение в его вменяемости;

4) психического или физического состояния потерпевшего, когда возникает сомнение в его способности правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, и давать о них показания;

5) возраста подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, когда это имеет значение для уголовного дела, а документы о возрасте отсутствуют или вызывают сомнение.

Следователь обязан ознакомить подозреваемого, обвиняемого и его защитника с постановлением о назначении экспертизы и разъяснить права, предусмотренные ст. 198 УПК.

При необходимости следователь получает образцы для сравнительного исследования.

Постановление о назначении экспертизы и материалы, необходимые для ее производства, следователь направляет руководителю экспертного учреждения, который поручает производство экспертизы конкретному эксперту и разъясняет ему права, обязанности и ответственность за дачу заведомо ложного заключения.

Получив заключение эксперта, следователь предъявляет его подозреваемому, обвиняемому и защитнику, разъяснив им право ходатайствовать о назначении дополнительной или повторной экспертизы.

**Тема 11.Привлечение в качестве обвиняемого**

**11.1. Понятие и значение привлечения лица в качестве обвиняемого**

Привлечение в качестве обвиняемого – это сложное процессуальное действие, осуществляемое следователем при наличии достаточных доказательств, подтверждающих причастность лица к совершенному преступлению. Следователь выносит мотивированное постановление о привлечении в качестве обвиняемого, и это означает, что в процессуальную деятельность включается новый участник уголовного процесса – обвиняемый, наделенный широкими правами на оспаривание обвинения и располагающий возможностью активно влиять на ход и направление расследования. В связи с этим при предъявлении обвинения обвиняемому разъясняются права, предусмотренные ч. 3, 4 ст. 47 УПК, и должны быть приняты меры к их обеспечению.

Процессуальная фигура обвиняемого появляется в уголовном деле с момента вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого и обвинительного акта (ч. 1 ст. 47 УПК). Понятие «привлечение в качестве обвиняемого» следует рассматривать как процессуальную форму, отражающую суждение следователя, дознавателя о противоправных действиях лица. Правильное решение вопроса о привлечении в качестве обвиняемого обеспечивает законность и охрану интересов общества, прав и свобод граждан.

**11.2. Основания и процессуальный порядок привлечения в качестве обвиняемого**

Основанием для привлечения в качестве обвиняемого является наличие «достаточных доказательств», указывающих на совершение преступления конкретным лицом (ч. 1 ст. 171 УПК). Понятие «достаточность» охватывает и количественную, и качественную сторону явления. Доказательства, которые кладутся в основу решения, должны быть достоверными, а их количество должно составить совокупность, позволяющую принять правильное решение. К моменту вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого должно быть доказано деяние, по поводу которого ведется расследование: действительно ли оно имело место; совершено ли оно лицом, о привлечении которого в качестве обвиняемого решается вопрос; содержится ли в деянии этого лица состав конкретного преступления; отсутствуют ли обстоятельства, исключающие производство по делу и уголовную ответственность этого лица.

После вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого следует предъявление обвинения. Оно производится не позднее трех суток с момента вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого. В случае неявки обвиняемого или его защитника в назначенный следователем срок, а также в случаях, когда место нахождения обвиняемого не установлено, обвинение предъявляется в день фактической явки обвиняемого или в день его привода. При этом следователь обязан обеспечить участие защитника (ст. 172 УПК).

*Предъявление обвинения*осуществляется в следующем порядке (ст. 172 УПК).

1. Следователь извещает обвиняемого о дне предъявления обвинения и одновременно разъясняет ему право самостоятельно пригласить защитника или ходатайствовать об обеспечении участия защитника.

Для этого следователь направляет обвиняемому повестку с указанием времени и места предъявления обвинения и последствий его неявки без уважительной причины. Повестка вручается обвиняемому под расписку или передается с помощью средств связи. В случае временного отсутствия обвиняемого повестка вручается взрослому члену его семьи либо передается администрации по месту его работы или иным лицам и организациям, которые обязаны передать повестку обвиняемому.

Обвиняемый, находящийся под стражей, извещается через администрацию места содержания под стражей.

При неявке в назначенный срок без уважительной причины обвиняемый может быть подвергнут приводу (ст. 113 УПК).

2. При явке обвиняемого следователь удостоверяется в его личности и объясняет, что с момента вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого лицо приобрело статус обвиняемого и ряд процессуальных прав и обязанностей. Затем следователь детально разъясняет обвиняемому его права, предусмотренные ст. 47 УПК. Факт разъяснения обвиняемому его прав и обязанностей либо оформляется специальным протоколом, либо об этом делается отметка на постановлении о привлечении в качестве обвиняемого.

3. После ознакомления обвиняемого с его правами и обязанностями следователь предъявляет обвинение. Это осуществляется в присутствии защитника, если он участвует в деле. Следователь объявляет обвиняемому постановление о привлечении в качестве обвиняемого (обвиняемый либо прочитывает его самостоятельно, либо постановление оглашает следователь).

После ознакомления с постановлением следователь должен выяснить, понятно ли обвиняемому обвинение, и при необходимости разъяснить его сущность.

Выполнение этих действий удостоверяется подписями обвиняемого, его защитника и следователя на постановлении о привлечении в качестве обвиняемого с указанием даты и часа предъявления обвинения.

Если обвиняемый отказывается от подписи, то следователь вносит соответствующую запись в постановление о привлечении в качестве обвиняемого.

4. Копия постановления о привлечении в качестве обвиняемого вручается обвиняемому и его защитнику, а также направляется прокурору.

**11.3. Допрос обвиняемого**

Неотъемлемой составной частью привлечения в качестве обвиняемого является допрос обвиняемого, который имеет большое значение как для следователя, так и для самого обвиняемого. Допрос обвиняемого возможен лишь после предъявления обвинения, сформулированного на основе достаточности доказательств. Допрашивая обвиняемого, следователь устанавливает его отношение к предъявленному обвинению, проверяет правильность сделанных выводов в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого, получает сведения об иных обстоятельствах, свидетельствующих о дополнительных фактах преступной деятельности обвиняемых или же лиц, не привлеченных к ответственности.

Одновременно объяснения обвиняемого, отрицающего свою вину или указывающего на обстоятельства, смягчающие его ответственность, дают возможность следователю тщательно проверить эти объяснения, а также в совокупности с собранными по делу доказательствами дать им объективную оценку. Это означает, что допрос обвиняемого является одним из средств реализации им конституционного права на защиту. Но, поскольку давать показания (объяснения) – право обвиняемого, а не его обязанность, допрос его может и не состояться. При этом обвиняемый не несет уголовной ответственности за отказ от дачи показаний или за дачу ложных показаний.

Следователь допрашивает обвиняемого немедленно после предъявления ему обвинения с предоставлением ему возможности свидания с защитником наедине до проведения допроса. Обвиняемый может быть допрошен и без защитника, если он отказался от его приглашения, за исключением случаев обязательного участия защитника (по делам несовершеннолетних; когда лицо не может самостоятельно осуществлять свое право на защиту; при возможном наказании в виде лишения свободы на срок свыше 15 лет, пожизненном лишении свободы или смертной казни; если дело подлежит рассмотрению судом присяжных; при ходатайстве обвиняемого о постановлении приговора без проведения судебного разбирательства).

В начале допроса следователь выясняет у обвиняемого, признает ли он себя виновным, желает ли дать показания по существу предъявленного обвинения и на каком языке. В случае отказа обвиняемого от дачи показаний следователь делает соответствующую запись в протоколе его допроса. Повторный допрос обвиняемого по тому же обвинению в случае его отказа от дачи показаний на первом допросе может проводиться только по просьбе самого обвиняемого.

**11.4. Изменение и дополнение обвинения. Частичное прекращение уголовного преследования**

После предъявления обвинения продолжается собирание доказательств с учетом объяснений лица по предъявленному ему обвинению и возможных доводов защиты. В ходе дальнейшего расследования обвинение может не найти подтверждения фактами в том объеме, в котором оно было сформулировано в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого. Возможна несколько иная, чем раньше, оценка тех или других доказательств, могут измениться юридические признаки известных действий, обнаружиться необходимость применения другого уголовного закона и т. д.

Все это подчас обусловливает изменение выводов следователя, необходимость внесения в них поправок. Поэтому в процессе дальнейшего следствия обвинение может изменяться и дополняться. Если в ходе предварительного следствия появятся основания для изменения предъявленного обвинения, то следователь в соответствии со ст. 171 УПК выносит новое постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого и предъявляет его обвиняемому.

Если в ходе предварительного следствия предъявленное обвинение в какой-либо части не нашло подтверждения, следователь своим постановлением прекращает дело в этой части, о чем объявляет обвиняемому. В основе этих норм лежит идея о том, что, с одной стороны, на предварительном следствии допускается любое изменение предъявленного обвинения, с другой – о всяком изменении обвинения обвиняемый должен ставиться в известность, причем до окончания расследования дела. Такое положение вытекает из необходимости установления объективной истины и прочно гарантирует право обвиняемого на защиту от обвинения, уточняемого в ходе предварительного следствия.

**Тема 12.Приостановление предварительного следствия**

**12.1. Понятие и значение приостановления предварительного следствия**

При отсутствии каких-либо препятствий для выполнения необходимых следственных действий предварительное следствие с момента возбуждения уголовного дела и до дня его окончания должно осуществляться без перерывов. Однако при расследовании уголовных дел может сложиться положение, когда независимо от желания следователя расследование не может быть продолжено. В этом случае выносится постановление о его приостановлении. Время с момента вынесения указанного постановления и до момента вынесения постановления о возобновлении предварительного следствия исключается из общих сроков расследования по уголовному делу.

Приостановление предварительного следствия – это перерыв в производстве по уголовному делу, обусловленный временным тяжелым заболеванием обвиняемого или невозможностью его участия в производстве по уголовному делу в связи с тем, что лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, не установлено, или обвиняемый скрывается от следствия, или же имеются другие причины его отсутствия. Значение института приостановления производства по уголовному делу весьма велико, поскольку юридическими последствиями принятого решения о приостановлении предварительного следствия является перерыв не только в производстве следственных действий, но и соблюдение временных показателей предварительного следствия.

**12.2. Основания, условия и процессуальный порядок приостановления предварительного следствия**

Предварительное следствие может быть приостановлено только при наличии указанных в законе оснований и только при выполнении предусмотренных законом условий.

Основания приостановления предварительного следствия – это фактические обстоятельства, которые препятствуют его продолжению и окончанию. Они перечислены в ч. 1 ст. 208 УПК.

Предварительное расследование приостанавливается только в случаях:

1) когда не установлено лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого;

2) если обвиняемый скрылся от следствия либо место его нахождения не установлено по иным причинам;

3) когда место нахождения обвиняемого известно, однако отсутствует реальная возможность его участия в уголовном деле;

4) временного тяжелого заболевания подозреваемого, удостоверенного медицинским заключением, что препятствует его участию в следственных или иных процессуальных действиях.

Условиями приостановления предварительного следствия являются:

– выполнение всех необходимых и возможных в отсутствии обвиняемого следственных действий, доказанность события преступления и участия в нем определенного лица;

– истечение срока предварительного следствия, если лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, не установлено либо если обвиняемый скрылся от следствия или же место его нахождения не установлено по иным причинам;

– принятие всех процессуальных и оперативно-розыскных мер для обнаружения обвиняемого или установления лица, совершившего преступление.

**12.3. Возобновление приостановленного предварительного следствия**

Производство по уголовному делу приостанавливается до розыска скрывшегося обвиняемого или обнаружения его местопребывания, если оно неизвестно; либо до установления лица, совершившего преступление; либо до выздоровления обвиняемого. При отпадении этих оснований предварительное следствие возобновляется и заканчивается в общем порядке. Предварительное расследование возобновляется также и в тех случаях, когда возникла необходимость провести по приостановленному делу дополнительные следственные действия. Приостановленное предварительное следствие может быть возобновлено также на основании постановления руководителя следственного органа в связи с отменой соответствующего постановления следователя.

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

**Тема 13. Окончание предварительного расследования**

**13.1. Понятие и формы окончания предварительного расследования**

Сущность окончания предварительного расследования состоит в том, что следователь подводит итоги своей работы по расследованию преступления, оценивает собранные доказательства с точки зрения полноты и всесторонности исследования всех обстоятельств совершенного деяния и достаточности доказательств для принятия окончательного решения по делу. Признав, что предварительное расследование произведено всесторонне и полно, все намеченные версии проверены и все обстоятельства, подлежащие доказыванию, установлены, следователь принимает решение об окончании расследования.

Производство предварительного следствия может быть закончено в одной из следующих форм:

1) составлением обвинительного заключения;

2) составлением постановления о прекращении уголовного дела;

3) составлением постановления о направлении дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера.

Структуру окончания предварительного расследования в любой из этих форм должны составлять следующие процессуальные действия:

1) оценка собранных по делу доказательств с точки зрения их достаточности для формирования достоверного вывода о возможности и форме окончания расследования;

2) систематизация материалов уголовного дела;

3) объявление участникам процесса об окончании собирания доказательств и разъяснении им права на ознакомление с материалами дела;

4) рассмотрение и разрешение заявленных ими при ознакомлении с материалами дела ходатайств;

5) предъявление участникам процесса дополнительных материалов, если они появились в результате удовлетворения ходатайств;

6) составление итогового документа, завершающего расследование по делу.

**13.2. Прекращение уголовного дела: основания и процессуальный порядок**

Прекращение уголовного дела – это форма окончания предварительного следствия, при которой следователь завершает производство по уголовному делу своим постановлением без последующего направления дела в суд.

Расследование по уголовному делу прекращается, если в его результате были установлены обстоятельства, которые исключают возможность или необходимость дальнейшего производства по делу. Обоснованное и своевременное прекращение уголовного дела ограждает невиновного от привлечения к уголовной ответственности или исключает применение уголовного наказания к тем лицам, которые не представляют большой общественной опасности в силу незначительности совершенного деяния и последующего примирения с потерпевшим, деятельного раскаяния или иных предусмотренных законом обстоятельств.

Уголовно-процессуальный закон предусматривает исчерпывающий перечень оснований для прекращения уголовного дела (ст. 212 УПК). Предварительное расследование прекращается:

1) если имеются обстоятельства, исключающие производство по делу (ст. 24, п. 3–8 ч. 1 ст. 27 УПК);

2) установлена непричастность подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления (п. 1 ч. 1 ст. 27 УПК);

3) имеются обстоятельства, позволяющие следователю и дознавателю с согласия прокурора освободить лицо от уголовной ответственности (ст. 25, 26, 28 УПК).

Основания прекращения уголовного дела, предусмотренные п. 1, 2 ч. 1 ст. 24 (отсутствие события преступления и отсутствие в деянии состава преступления) и п. 1 ч. 1 ст. 27 УПК (непричастность подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления) являются реабилитирующими и означают признание невиновности лица в совершении преступления. В случае прекращения дела по этим основаниям следователь или прокурор принимают предусмотренные УПК меры по реабилитации лица и возмещению вреда, причиненного ему в результате уголовного преследования (ч. 2 ст. 212 УПК).

Порядок прекращения уголовного дела установлен ст. 213 УПК. Дело прекращается по постановлению следователя, копия которого направляется прокурору. В постановлении указываются:

1) дата и место его составления;

2) должность, фамилия и инициалы следователя;

3) обстоятельства, послужившие поводом и основанием к возбуждению уголовного дела;

4) пункт, часть, статья УК, предусматривающие преступление, по признакам которого было возбуждено уголовное дело;

5) результаты предварительного следствия с указанием данных о лицах, в отношении которых осуществлялось уголовное преследование;

6) применявшиеся меры пресечения;

7) пункт, часть, статья УПК, на основании которых прекращается уголовное дело;

8) решение об отмене меры пресечения, а также наложения ареста на имущество, корреспонденцию, временного отстранения от должности, контроля и записи переговоров;

9) решение о вещественных доказательствах;

10) порядок обжалования данного постановления.

Прекращение уголовного дела в связи с истечением сроков давности уголовного преследования; в связи с отсутствием заключения суда о наличии признаков преступления или в связи с отсутствием согласия Совета Федерации, Государственной Думы, Конституционного Суда РФ, квалификационной коллегии судей на возбуждение уголовного дела либо привлечение в качестве обвиняемого установленного законом круга лиц (п. 3,6 ч. 1 ст. 24 УПК); в связи с примирением сторон; в связи с деятельным раскаянием (ст. 25, 28 УПК), а также в связи с актом амнистии или отказом Совета Федерации или Государственной Думы в даче согласия на лишение неприкосновенности установленных законом лиц (п. 3, 6 ч. 1 ст. 27 УПК) допускается только при согласии обвиняемого.

Следователь вручает либо направляет копию постановления о прекращении уголовного дела лицу, в отношении которого прекращено уголовное преследование, потерпевшему, гражданскому истцу и гражданскому ответчику. При этом потерпевшему, гражданскому истцу разъясняется право предъявить иск в порядке гражданского судопроизводства, если дело прекращается по основаниям, предусмотренным п. 2–6 ч. 1 ст. 24, ст. 25, п. 2–6 ч. 1 ст. 27, 28 УПК.

В тех случаях, когда в уголовном деле имеется несколько обвиняемых, а уголовное преследование прекращается только в отношении одного из них, следователь в соответствии со ст. 27 УПК выносит постановление о прекращении уголовного преследования в отношении этого обвиняемого.

Признав постановление следователя о прекращении уголовного дела или уголовного преследования незаконным или необоснованным, прокурор вносит мотивированное постановление о направлении соответствующих материалов руководителю следственного органа для решения вопроса об отмене постановления о прекращении уголовного дела. Признав постановление дознавателя о прекращении уголовного дела или уголовного преследования незаконным или необоснованным, прокурор отменяет его и возобновляет производство по уголовному делу. Признав постановление следователя о прекращении уголовного дела или уголовного преследования незаконным или необоснованным, руководитель следственного органа отменяет его и возобновляет производство по уголовному делу.

Если суд признает постановление следователя о прекращении уголовного дела или уголовного преследования незаконным или необоснованным, то он выносит соответствующее решение и направляет его руководителю следственного органа для исполнения.

Возобновление производства по ранее прекращенному делу может иметь место в соответствии с появлением новых или вновь открывшихся обстоятельств, но лишь в том случае, если не истекли сроки давности привлечения лица к уголовной ответственности.

Решение о возобновлении производства по уголовному делу доводится до обвиняемого, его защитника, потерпевшего, его представителя, гражданского истца, гражданского ответчика или их представителей, а также прокурора.

**13.3. Окончание предварительного следствия составлением обвинительного заключения**

Основной формой окончания предварительного следствия является составление обвинительного заключения и направление уголовного дела прокурору. Но прежде чем приступить к составлению обвинительного заключения, следователь обязан выполнить ряд процессуальных действий, направленных на обеспечение прав участников уголовного процесса.

Согласно ст. 215 УПК следователь, признав предварительное следствие законченным, а собранные доказательства достаточными для составления обвинительного заключения, уведомляет об этом обвиняемого и разъясняет ему право на ознакомление со всеми материалами дела как лично, так и с помощью защитника и законного представителя.

Об окончании следственных действий уведомляются также защитник и законный представитель обвиняемого, а также потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители и одновременно им разъясняется право ознакомиться с материалами дела.

Если защитник обвиняемого или представитель потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика по уважительным причинам не может явиться для ознакомления с делом в назначенное время, следователь откладывает ознакомление на срок не более пяти суток.

В случае их ходатайства об этом следователь знакомит потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей с материалами уголовного дела полностью или частично. Гражданский истец, гражданский ответчик или их представители знакомятся с материалами уголовного дела в той части, которая относится к гражданскому иску (ст. 216 УПК).

Ознакомив потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика или их представителей с материалами уголовного дела, следователь предъявляет обвиняемому и его защитнику подшитые и пронумерованные материалы уголовного дела. Для ознакомления предъявляются также вещественные доказательства и, по просьбе обвиняемого или его защитника, фонограммы, аудио– и видеозаписи, фотографии и иные приложения к протоколам следственных действий. По ходатайству обвиняемого и его защитника следователь предоставляет им возможность ознакомиться с материалами уголовного дела раздельно. Если в производстве по уголовному делу участвует несколько обвиняемых, то последовательность представления им и их защитникам материалов уголовного дела устанавливается следователем.

В процессе ознакомления с материалами уголовного дела, состоящего из нескольких томов, обвиняемый и его защитник вправе повторно обращаться к любому из них, а также выписывать любые сведения и в любом объеме, снимать копии с документов, в том числе с помощью технических средств. Копии документов и выписки из уголовного дела, в котором содержатся сведения, составляющие государственную или иную охраняемую федеральным законом тайну, хранятся при деле и предоставляются обвиняемому и его защитнику во время судебного разбирательства.

Обвиняемый и защитник не могут ограничиваться во времени, необходимом им для ознакомления с материалами уголовного дела.

В случае невозможности избранного обвиняемым защитника явиться для ознакомления с материалами уголовного дела следователь по истечении пяти суток вправе предложить обвиняемому избрать другого защитника или при наличии ходатайства обвиняемого принимает меры для явки другого защитника. Если обвиняемый отказывается от предложенного защитника, то следователь предъявляет ему материалы уголовного дела для ознакомления без защитника, кроме случаев, когда участие защитника является обязательным.

В случае если обвиняемый, не содержащийся под стражей, не является без уважительных причин либо иным образом уклоняется от ознакомления с материалами уголовного дела, следователь по истечении пяти суток со дня объявления об окончании следственных действий либо со дня окончания ознакомления с материалами уголовного дела иных участников уголовного судопроизводства составляет обвинительное заключение и направляет материалы дела прокурору.

При ознакомлении с материалами дела следователь в соответствующих случаях разъясняет обвиняемому его право ходатайствовать:

1) о рассмотрении уголовного дела судом с участием присяжных заседателей;

2) рассмотрении дела коллегией из трех судей федерального суда общей юрисдикции;

3) применении особого порядка судебного разбирательства;

4) проведении предварительного слушания.

Если обвиняемый отказался от ознакомления с материалами дела, об этом указывается в протоколе, и излагаются мотивы отказа, если обвиняемый их сообщил.

Ходатайства о дополнении предварительного следствия могут быть заявлены обвиняемым и его защитником устно или письменно. Заявленные ходатайства заносятся в протокол, а письменные – приобщаются к делу.

**13.4. Обвинительное заключение: понятие, значение, структура и содержание**

После выполнения всех указанных действий следователем составляется обвинительное заключение. Обвинительное заключение – это процессуальный документ, в котором подводятся итоги предварительного следствия, делаются выводы, к которым пришел следователь на основе всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела. Обвинительное заключение содержит формулировку обвинения и доказательства, подтверждающие событие преступления и виновность лица в его совершении. Этот процессуальный акт определяет в последующем пределы судебного разбирательства. Он вручается обвиняемому после назначения судебного разбирательства.

Согласно ст. 220 УПК в обвинительном заключении следователь указывает:

1) фамилии, имена и отчества обвиняемого или обвиняемых;

2) данные о личности каждого из них;

3) существо обвинения, место и время совершения преступления, его способы, мотивы, цели, последствия и другие обстоятельства, имеющие значение для данного уголовного дела;

4) формулировку предъявленного обвинения с указанием пункта, части, статьи УК, предусматривающих ответственность за данное преступление;

5) перечень доказательств, подтверждающих обвинение;

6) перечень доказательств, на которые ссылается сторона защиты;

7) обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание;

8) данные о потерпевшем, характере и размере вреда, причиненного ему преступлением.

Обвинительное заключение должно содержать ссылки на тома и листы уголовного дела.

Обвинительное заключение подписывается следователем с указанием места и даты его составления.

К обвинительному заключению прилагается список подлежащих вызову в судебное заседание лиц со стороны обвинения и защиты с указанием их места жительства или места нахождения. Кроме того, к обвинительному заключению прилагается справка о сроках следствия, об избранных мерах пресечения с указанием времени содержания под стражей и домашнего ареста, о вещественных доказательства, гражданском иске, принятых мерах по обеспечению гражданского иска и возможной конфискации имущества, процессуальных издержках, а при наличии у обвиняемого, потерпевшего иждивенцев – о принятых мерах по обеспечению их прав. В справке должны быть указаны соответствующие листы дела. После подписания следователем обвинительного заключения уголовное дело немедленно направляется прокурору.

**13.5. Действия и решения прокурора по делу, поступившему с обвинительным заключением**

Прокурор рассматривает поступившее от следователя уголовное дело с обвинительным заключением и в течение 10 суток принимает по нему одно из следующих решений:

1) утвердить обвинительное заключение и направить дело в суд;

2) прекратить дело в полном объеме или прекратить уголовное преследование в отношении отдельных обвиняемых либо по отдельным эпизодам преступления;

3) возвратить дело следователю для производства дополнительного расследования со своими письменными указаниями;

4) направить дело вышестоящему прокурору для утверждения обвинительного заключения, если дело подсудно вышестоящему суду.

Постановление прокурора о возвращении уголовного дела следователю может быть обжаловано им с согласия руководителя следственного органа вышестоящему прокурору, а при несогласии с его решением – Генеральному прокурору РФ с согласия Председателя Следственного комитета при прокуратуре РФ либо руководителя следственного органа соответствующего федерального органа исполнительной власти (при федеральном органе исполнительной власти). Вышестоящий прокурор в течение 72 часов с момента поступления соответствующих материалов выносит одно из следующих постановлений:

1) об отказе в удовлетворении ходатайства следователя;

2) об отмене постановления нижестоящего прокурора. В этом случае вышестоящий прокурор утверждает обвинительное заключение и направляет дело в суд.

**Тема 14. Подготовка дела к судебному заседанию**

**14.1. Сущность и значение стадии подготовки дела к судебному заседанию**

Сущность данной стадии процесса заключается в том, что судья единолично или в порядке предварительного слушания дела с участием сторон выясняет наличие юридических и фактических оснований для рассмотрения дела по существу. При этом не предрешаются вопросы о виновности подсудимого.

Стадия подготовки дела к слушанию преследует две цели: 1) установить, нет ли каких-либо препятствий для продолжения уголовного судопроизводства по делу; 2) создать необходимые условия для предстоящего судебного заседания. То есть данная стадия выступает, с одной стороны, как проверочная по отношению к досудебным стадиям, а с другой – как подготовительная по отношению к стадии судебного разбирательства.

Постановление судьи о назначении судебного заседания определяет рамки судебного разбирательства. С момента вынесения решения о назначении судебного заседания обвиняемый становится подсудимым.

Совершая подготовительные действия к судебному заседанию, судья должен обеспечить внесение в судебное разбирательство только таких дел, которые расследованы всесторонне и объективно, без существенных нарушений уголовно-процессуального закона, и тем самым создать условия для обеспечения прав участников процесса и вынесения законного и обоснованного приговора.

**14.2. Порядок подготовки к судебному заседанию. Вопросы, разрешаемые судьей при подготовке дела к судебному заседанию**

Согласно положениям разд. IX УПК подготовительные действия к судебному заседанию могут осуществляться либо судьей единолично, либо в порядке предварительного слушания дела с участием сторон.

*Предварительное слушание назначается*судьей в следующих случаях:

1) при наличии ходатайства стороны об исключении доказательств;

2) при наличии оснований для возвращения уголовного дела прокурору;

3) при наличии оснований для приостановления или прекращения дела;

4) при наличии ходатайства стороны о проведении судебного разбирательства в порядке, предусмотренном ч. 5 ст. 247 УПК.

*Порядок проведения предварительного слушания*установлен ст. 234 УПК. Предварительное слушание производится единолично судьей с участием сторон в закрытом судебном заседании. Уведомление о вызове сторон должно быть направлено не менее чем за трое суток до дня проведения предварительного слушания. Предварительное слушание может быть проведено в отсутствие обвиняемого по его ходатайству либо при наличии оснований для проведения судебного разбирательства в порядке ч. 5 ст. 247 УПК. Неявка других своевременно извещенных участников производства по уголовному делу не препятствует проведению предварительного слушания.

В ходе предварительного слушания ведется протокол.

При совершении подготовительных действий в любом случае должны быть решены две группы вопросов: первая связана с проверкой оснований для назначения судебного заседания, вторая – с подготовкой рассмотрения дела в судебном заседании, если судья принял соответствующее решение.

Первую группу составляют следующие вопросы (ст. 228 УПК):

1) подсудно ли уголовное дело данному суду;

2) вручены ли копии обвинительного заключения или обвинительного акта;

3) подлежит ли отмене или изменению избранная мера пресечения;

4) подлежат ли удовлетворению заявленные ходатайства и поданные жалобы;

5) приняты ли меры, обеспечивающие возмещение вреда, причиненного преступлением, и возможную конфискацию имущества;

6) имеются ли основания для проведения предварительного слушания?

Приняв решение о назначении судебного заседания, судья разрешает вторую группу вопросов, связанных с обеспечением рассмотрения дела по существу (ст. 231 УПК):

1) о месте и времени судебного разбирательства;

2) рассмотрении уголовного дела единолично или коллегиально;

3) назначении защитника в случаях его обязательного участия;

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

5) рассмотрении уголовного дела в закрытом судебном заседании;

6) мере пресечения, за исключением случаев избрания меры пресечения в виде домашнего ареста или заключения под стражу.

**14.3. Решения, принимаемые в стадии совершения подготовительных действий**

Судья единолично может принять решения о направлении уголовного дела по подсудности, о назначении предварительного слушания и назначении судебного заседания.

Предварительное слушание может завершиться принятием следующих решений: о направлении дела по подсудности; возвращении уголовного дела прокурору; приостановлении производства по делу; прекращении дела; назначении судебного заседания.

*Решение о назначении судебного разбирательства*принимается, если дело подсудно данному суду, расследовано с соблюдением требований закона и нет оснований для его приостановления или прекращения.

Согласно ст. 237 УПК уголовное дело *возвращается прокурору*для устранения препятствий для его рассмотрения судом в следующих случаях:

1) если обвинительное заключение или обвинительный акт составлены с нарушением требований УПК, что исключает возможность постановления судом приговора или иного решения;

2) копия обвинительного заключения или обвинительного акта не была вручена обвиняемому;

3) при необходимости составления обвинительного заключения или обвинительного акта по делу, направленному в суд с постановлением о применении принудительной меры медицинского характера;

4) имеются основания для соединения уголовных дел;

5) при ознакомлении обвиняемого с материалами дела ему в соответствующих случаях не были разъяснены права на заявление ходатайства о проведении предварительного слушания, о применении особого порядка судебного разбирательства и о слушании дела с участием присяжных заседателей или рассмотрении дела коллегией из трех федеральных судей.

При этом судья обязывает прокурора в пятидневный срок обеспечить устранение допущенных нарушений.

Согласно ч. 4 ст. 237 УПК производство каких-либо следственных или процессуальных действий по уголовному делу, возвращенному прокурору, не допускается. Если же они проводились, то их результаты не имеют доказательственного значения.

Конституционный Суд РФ в своем Постановлении от 08.12.2003 № 18-П признал ч. 4 ст. 237 УПК не соответствующей Конституции и указал, что данная норма не позволяет осуществлять меры, необходимые для устранения обнаруженных нарушений. А это исключает восстановление нарушенных прав участников уголовного процесса и не позволяет осуществить по делу правосудие.

Однако следственные и иные процессуальные действия, которые могут быть проведены после возвращения дела прокурору, по смыслу решения Конституционного Суда РФ, не могут быть связаны с восполнением неполноты предварительного расследования.

При этом судья обязывает прокурора в пятидневный срок обеспечить устранение допущенных нарушений.

*Решение о приостановлении производства*по уголовному делу принимается в случаях:

1) если обвиняемый скрылся и его место пребывания неизвестно;

2) тяжелого заболевания обвиняемого, подтвержденного медицинским заключением;

3) направления судом запроса в Конституционный Суд РФ или принятия Конституционным Судом РФ к рассмотрению жалобы о соответствии закона, подлежащего к применению в данном деле, Конституции;

4) когда место нахождения обвиняемого известно, однако реальная возможность его участия в судебном разбирательстве отсутствует.

В соответствии с п. 3–6 ч. 1 ст. 24, п. 3–8 ч. 1 ст. 27 и со ст. 239 *УПК решение о прекращении уголовного дела*или уголовного преследования принимается по следующим основаниям:

– истечение сроков давности уголовного преследования;

– смерть обвиняемого, за исключением случаев, когда производство по делу требуется для его реабилитации;

– отсутствие заявления потерпевшего по делам частного и частно-публичного обвинения;

– отсутствие заключения суда о наличии признаков преступления в действиях члена Совета Федерации или депутата Государственной Думы, судей Конституционного, Верховного, Высшего Арбитражного и иных судов, а также депутата законодательного органа субъекта РФ, следователей и адвокатов;

– наличие акта амнистии;

– наличие вступившего в законную силу приговора суда или решения суда о прекращении дела по тому же обвинению;

– наличие неотмененного решения органа дознания, следователя или прокурора о прекращении дела по тому же обвинению;

– отказ Государственной Думы в даче согласия на лишение неприкосновенности Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий, или отказ Совета Федерации в лишении неприкосновенности данного лица, отсутствие заключения суда о наличии признаков преступления в действиях члена Совета Федерации или депутата Государственной Думы, судей Конституционного, Верховного, Высшего Арбитражного и иных судов, а также депутата законодательного органа субъекта РФ, следователей и адвокатов;

– при отказе прокурора от обвинения.

Кроме того, судья может прекратить уголовное дело при наличии оснований, предусмотренных ст. 25 (примирение сторон), 26 (в связи с изменением обстановки), 28 (в связи с деятельным раскаянием) УПК.

Любое из этих решений должно быть принято судьей не позднее 30 суток со дня поступления дела в суд, а если обвиняемый находится под стражей, то не позднее 14 суток.

**Тема 15. Общие условия судебного разбирательства**

**15.1. Понятие и значение общих условий судебного разбирательства**

На протяжении всего судебного разбирательства во всех его частях действуют определенные правила, которые выделены в отдельную главу (гл. 35 УПК) и которые принято называть общими условиями судебного разбирательства.

Общие условия судебного разбирательства – это закрепленные законом правила, которые отражают наиболее характерные черты данной стадии процесса и обеспечивают реализацию в ней принципов уголовного судопроизводства. В общих условиях заложены основы порядка судебного разбирательства в целом и в отдельных его частях.

**15.2. Система общих условий судебного разбирательства**

К общим условиям судебного разбирательства относятся: непосредственность и устность; неизменность состава суда; роль и полномочия председательствующего; полномочия участников судебного разбирательства; пределы судебного разбирательства; порядок вынесения определения и постановления; регламент судебного заседания; меры воздействия за нарушение порядка в судебном заседании; протокол судебного заседания.

Непосредственность и устность. В судебном разбирательстве все доказательства по уголовному делу подлежат непосредственному исследованию. Суд заслушивает показания подсудимого, потерпевшего, свидетелей, заключение эксперта, осматривает вещественные доказательства, оглашает протоколы и иные документы, производит другие судебные действия по исследованию доказательств.

Оглашение показаний, данных при производстве предварительного расследования, возможно лишь в случаях, установленных законом.

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

Неизменность состава суда. Уголовное дело рассматривается одним и тем же судьей или в одном и том же составе суда.

Если кто-либо из судей лишен возможности продолжать участие в заседании, он заменяется другим судьей, и разбирательство уголовного дела начинается сначала.

Роль и полномочия председательствующего. Председательствующий руководит судебным заседанием, принимает все предусмотренные УПК меры для обеспечения состязательности и равноправия сторон.

Председательствующий обеспечивает соблюдение распорядка судебного заседания, разъясняет всем участникам судебного разбирательства их права и обязанности, порядок их осуществления и регламент судебного заседания.

Возражения кого-либо из лиц, участвующих в судебном разбирательстве, против действий председательствующего заносятся в протокол судебного заседания.

Полномочия участников судебного разбирательства. В судебном заседании стороны обвинения и защиты пользуются равными правами на заявление отводов и ходатайств, представление доказательств, участие в их исследовании, выступление в судебных прениях, представление суду письменных формулировок по вопросам, на рассмотрение иных вопросов, возникающих в ходе судебного разбирательства уголовного дела.

*Участие обвинителя.*Участие государственного обвинителя обязательно в судебном разбирательстве уголовного дела публичного и частно-публичного обвинения, а также при разбирательстве уголовного дела частного обвинения, если оно было возбуждено следователем либо дознавателем с согласия прокурора.

По уголовным делам частного обвинения обвинение в судебном разбирательстве поддерживает потерпевший.

Государственное обвинение могут поддерживать несколько прокуроров. Если при судебном разбирательстве обнаружится невозможность дальнейшего участия прокурора, он может быть заменен. Вновь вступившему прокурору суд предоставляет время для ознакомления с материалами уголовного дела и подготовки к участию в судебном разбирательстве. Замена прокурора не влечет повторения действий, которые к тому времени были совершены в суде. По ходатайству прокурора суд может повторить допросы свидетелей, потерпевших, экспертов либо иные судебные действия.

Государственный обвинитель представляет доказательства и участвует в их исследовании, излагает суду свое мнение по существу обвинения, а также по другим вопросам, возникающим во время судебного разбирательства, высказывает суду предложения о применении уголовного закона и назначении подсудимому наказания.

Прокурор предъявляет или поддерживает предъявленный по делу гражданский иск, если этого требует охрана прав граждан, общественных или государственных интересов.

Если в ходе судебного разбирательства государственный обвинитель придет к убеждению, что представленные доказательства не подтверждают предъявленного подсудимому обвинения, он отказывается от обвинения и излагает суду мотивы отказа. Полный или частичный отказ государственного обвинителя от обвинения в ходе судебного разбирательства влечет за собой прекращение уголовного дела полностью или в соответствующей части.

Государственный обвинитель может также до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора изменить обвинение в сторону смягчения.

*Участие подсудимого.*Судебное разбирательство уголовного дела проводится при обязательном участии подсудимого, за исключением случаев, когда по делу о преступлении небольшой или средней тяжести, подсудимый ходатайствует о рассмотрении в его отсутствие.

В исключительных случаях судебное разбирательство по уголовным делам о тяжких и особо тяжких преступлениях может проводиться в отсутствие подсудимого, который находится за пределами территории РФ и (или) уклоняется от явки в суд, если это лицо не было привлечено к ответственности на территории иностранного государства по данному уголовному делу.

При неявке подсудимого рассмотрение уголовного дела должно быть отложено.

Суд вправе подвергнуть неявившегося без уважительных причин подсудимого приводу, а равно применить или изменить в отношении его меру пресечения.

*Участие защитника.*Защитник подсудимого участвует в исследовании доказательств, заявляет ходатайства, излагает суду свое мнение по существу обвинения и его доказанности, об обстоятельствах, смягчающих наказание подсудимого или оправдывающих его, о мере наказания, а также по другим вопросам, возникающим в судебном разбирательстве.

При неявке защитника и невозможности его замены разбирательство уголовного дела откладывается.

В случае замены защитника суд предоставляет вновь вступившему в уголовное дело защитнику время для ознакомления с материалами дела и подготовки к участию в судебном разбирательстве. Замена защитника не влечет повторения действий, которые к тому времени были совершены в суде. По ходатайству защитника суд может повторить допросы свидетелей, потерпевших, экспертов либо иные судебные действия.

*Участие потерпевшего.*Судебное разбирательство уголовного дела происходит при участии потерпевшего и(или) его представителя.

При неявке потерпевшего суд рассматривает дело в его отсутствие, кроме случаев признания судом его явки обязательной.

По уголовному делу частного обвинения неявка потерпевшего без уважительных причин влечет прекращение дела.

*Участие гражданского истца или гражданского ответчика.*В судебном разбирательстве участвуют гражданский истец, гражданский ответчик или их представители.

Суд вправе рассмотреть гражданский иск в отсутствие гражданского истца:

1) если об этом ходатайствует гражданский истец или его представитель;

2) иск поддерживает прокурор;

3) подсудимый полностью согласен с предъявленным иском.

В остальных случаях суд при неявке гражданского истца или его представителя вправе оставить гражданский иск без рассмотрения. В этом случае за гражданским истцом сохраняется право предъявить иск в порядке гражданского судопроизводства.

Пределы судебного разбирательства. Разбирательство уголовного дела в суде производится только в отношении обвиняемого и лишь по предъявленному ему обвинению.

Изменение обвинения в судебном разбирательстве допускается, если этим не ухудшается положение подсудимого и не нарушается его право на защиту.

Порядок вынесения определения, постановления. По вопросам, разрешаемым судом во время судебного заседания, суд выносит определения и постановления, которые подлежат оглашению в судебном заседании.

Определение или постановление о возвращении уголовного дела прокурору, о прекращении уголовного дела, об избрании, изменении или отмене меры пресечения, продлении срока содержания под стражей, об отводах, о назначении экспертизы выносятся в совещательной комнате и излагаются в виде отдельного процессуального документа, подписываемого судьей или судьями, если дело рассматривается судом в коллегиальном составе. Все иные определения или постановления по усмотрению суда выносятся в зале судебного заседания с занесением в протокол.

Регламент судебного заседания. При входе судей все присутствующие в зале судебного заседания встают.

Все участники судебного разбирательства обращаются к суду, дают показания и делают заявления стоя. Отступление от этого правила может быть допущено с разрешения председательствующего.

Участники судебного разбирательства, а также иные лица, присутствующие в зале судебного заседания, обращаются к суду со словами «Уважаемый суд», а к судье – «Ваша честь».

Судебный пристав обеспечивает порядок судебного заседания, выполняет распоряжения председательствующего в судебном заседании. Требования судебного пристава по обеспечению порядка судебного заседания обязательны для лиц, присутствующих в зале суда.

Меры воздействия за нарушение порядка в судебном заседании. При нарушении порядка в судебном заседании, неподчинении распоряжениям председательствующего или судебного пристава лицо, присутствующее в зале суда, предупреждается о недопустимости такого поведения либо удаляется из зала суда, либо на него налагается денежное взыскание в размере до 25 минимальных размеров оплаты труда.

При неподчинении обвинителя или защитника распоряжениям председательствующего слушание уголовного дела по определению или постановлению суда может быть отложено, если не представляется возможным без ущерба для уголовного дела заменить данное лицо другим. Одновременно суд сообщает об этом вышестоящему прокурору или в адвокатскую палату соответственно.

Подсудимый может быть удален из зала суда. При этом приговор во всяком случае провозглашается в его присутствии или объявляется ему под расписку немедленно после провозглашения.

Протокол судебного заседания. В ходе судебного заседания ведется протокол.

Протокол может быть написан от руки или напечатан на машинке, либо изготовлен компьютерным способом. Для обеспечения полноты протокола могут быть применены стенографирование, а также технические средства.

В протоколе судебного заседания обязательно указываются:

1) место и дата заседания, время его начала и окончания;

2) какое уголовное дело рассматривается;

3) наименование и состав суда, данные о секретаре, переводчике, обвинителе, защитнике, подсудимом, а также о потерпевшем, гражданском истце, гражданском ответчике и их представителях, других вызванных судом лиц;

4) данные о личности подсудимого и мере пресечения;

5) действия суда в том порядке, в каком они имели место;

6) заявления, возражения и ходатайства участвующих в деле лиц;

7) определения или постановления суда, вынесенные без удаления в совещательную комнату;

8) определения или постановления, вынесенные судом с удалением в совещательную комнату;

9) разъяснения участвующим в деле лицам их прав и обязанностей;

10) подробное содержание показаний;

11) вопросы, заданные допрашиваемым, и их ответы;

12) результаты произведенных в судебном заседании осмотров и других действий по исследованию доказательств;

13) обстоятельства, которые участвующие в деле лица просят занести в протокол;

14) основное содержание выступлений сторон в судебных прениях и последнего слова подсудимого;

15) сведения об оглашении приговора и разъяснении порядка ознакомления с протоколом судебного заседания и принесения замечаний на него;

16) разъяснение оправданным и осужденным порядка и срока обжалования приговора, а также разъяснение права ходатайствовать об участии в рассмотрении уголовного дела судом кассационной инстанции, о чем указывается в кассационной жалобе.

Кроме того, в протоколе также указываются меры воздействия, принятые к лицу, нарушившему порядок в судебном заседании.

Во время судебного разбирательства могут применяться аудио– и видеозаписи допросов, о чем делается отметка в протоколе судебного заседания. В этом случае фонограмма, видеозапись прилагаются к материалам уголовного дела.

Протокол должен быть изготовлен, подписан председательствующим и секретарем не позднее трех суток со дня окончания судебного заседания. Протокол в ходе судебного заседания может изготовляться по частям, которые, как и протокол в целом, подписываются председательствующим и секретарем судебного заседания. По ходатайству сторон им может быть предоставлена возможность ознакомиться с частями протокола по мере их изготовления.

При наличии письменного ходатайства стороны об ознакомлении с протоколом судебного заседания председательствующий обеспечивает ей возможность ознакомления с протоколом в течение пяти суток с момента его подписания. Председательствующий вправе предоставить возможность ознакомления с протоколом судебного заседания и иным участникам судебного разбирательства по их ходатайству и в части, касающейся их показаний. В исключительных случаях председательствующий по ходатайству участника судебного разбирательства может продлить время ознакомления с протоколом судебного заседания. Если участник судебного разбирательства явно затягивает ознакомление с протоколом судебного заседания, то председательствующий вправе своим постановлением установить определенный срок для ознакомления с протоколом.

Копия протокола изготавливается по письменному ходатайству участника судебного разбирательства и за его счет.

В течение трех суток после ознакомления с протоколом судебного заседания стороны могут подать замечания на протокол.

Замечания на протокол судебного заседания рассматриваются председательствующим незамедлительно. В необходимых случаях председательствующий вправе вызвать лиц, подавших замечания, для уточнения их содержания.

По результатам рассмотрения замечаний председательствующий выносит постановление об удостоверении их правильности либо об их отклонении. Замечания на протокол и постановление председательствующего приобщаются к протоколу судебного заседания.

**Тема 16. Содержание и порядок судебного разбирательства**

**16.1. Подготовительная часть судебного заседания**

Судебное разбирательство состоит из пяти частей: подготовительной части, судебного следствия, прений сторон, последнего слова подсудимого и вынесения приговора.

Подготовительная часть судебного разбирательства предназначена для того, чтобы проверить наличие необходимых условий для его проведения и обеспечить возможность исследования всех необходимых доказательств. Она *включает*ряд последовательно осуществляемых судом процессуальных действий (гл. 36 УПК):

– председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое дело подлежит разбирательству;

– секретарь судебного заседания докладывает о явке лиц, вызванных судом, и о причинах неявки;

– явившиеся свидетели удаляются из зала судебного заседания;

– председательствующий устанавливает личность подсудимого и дату вручения ему копии обвинительного заключения или обвинительного акта. Судебное разбирательство не может быть начато ранее семи суток со дня вручения обвиняемому указанных документов или копии постановления об изменении обвинения;

– председательствующий объявляет состав суда, сообщает, кто является обвинителем, защитником, потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком или их представителями, а также секретарем судебного заседания, экспертом, специалистом и переводчиком, и разъясняет сторонам право на заявление отвода составу суда;

– председательствующий разъясняет подсудимому, потерпевшему, гражданскому ответчику, гражданскому истцу, эксперту и специалисту их права;

– председательствующий опрашивает стороны о наличии у них ходатайств об истребовании дополнительных доказательств, и суд разрешает заявленные ходатайства;

– при неявке кого-либо из участников судебного разбирательства суд с учетом мнения сторон разрешает вопрос о возможности слушания дела в отсутствие неявившихся лиц или об отложении слушания дела.

**16.2. Судебное следствие**

Судебное следствие (гл. 37 УПК) является центральной частью судебного разбирательства, так как именно здесь исследуются те доказательства, которые затем суд положит в обоснование приговора. Оно начинается с изложения государственным обвинителем предъявленного подсудимому обвинения, после чего председательствующий спрашивает у подсудимого, понятно ли ему обвинение и признает ли он себя виновным.

*Порядок исследования доказательств*в судебном следствии определен ст. 274 УПК: первой представляет доказательства суду сторона обвинения, затем – сторона защиты. Порядок исследования конкретного доказательства определяется стороной, представившей данное доказательство.

*Допрос подсудимого*при согласии им дать показания начинает защитник и другие участники процесса со стороны защиты, затем – государственный обвинитель и иные участники судебного разбирательства со стороны обвинения. Суд задает вопросы подсудимому после его допроса сторонами. С разрешения председательствующего подсудимый вправе дать показания в любой момент судебного следствия (ст. 274, 275 УПК).

*Допрос потерпевшего*осуществляется вначале стороной обвинения, затем – стороной защиты. Потерпевший с разрешения председательствующего может дать показания в любой момент судебного следствия (ст. 277 УПК).

*Свидетели допрашиваются*порознь, в отсутствие недопрошенных свидетелей. Первой допрашивает свидетеля та сторона, по ходатайству которой он вызван в судебное заседание. Суд допрашивает свидетеля после его допроса сторонами (ст. 278 УПК).

При необходимости обеспечения безопасности свидетеля, его родственников и иных близких лиц суд без оглашения подлинных данных о личности свидетеля вправе провести его допрос вне визуального наблюдения другими участниками судебного разбирательства, о чем суд выносит определение или постановление.

В случае заявления сторонами обоснованного ходатайства о раскрытии сведений о лице, дающем показания, в связи с необходимостью осуществления защиты подсудимого либо для установления каких-либо существенных для рассмотрения уголовного дела обстоятельств суд вправе предоставить им возможность ознакомления с указанными материалами.

*Допрос эксперта,*давшего заключение в ходе предварительного расследования, для разъяснения или дополнения данного им заключения осуществляется судом по ходатайству сторон или по собственной инициативе. После оглашения заключения эксперта ему могут быть заданы вопросы сторонами. При этом первой вопросы задает сторона, по инициативе которой была назначена экспертиза.

По собственной инициативе или по ходатайству сторон суд может *назначить судебную экспертизу,*в том числе дополнительную или повторную. Вопросы на разрешение эксперта формулируются судом с учетом мнения сторон (ст. 283 УПК).

*Осмотр вещественных доказательств*производится в любой момент судебного следствия по ходатайству сторон. Лица, которым предъявлены вещественные доказательства, вправе обращать внимание суда на обстоятельства, имеющие значение для дела (ст. 284 УПК).

*Оглашение протоколов следственных действий и иных документов*осуществляется по решению суда полностью или частично, если в них изложены или удостоверены обстоятельства, имеющие значение для дела. Протоколы и документы оглашаются стороной, которая ходатайствовала об их оглашении, либо судом (ст. 285 УПК).

Документы, представленные в судебное заседание сторонами или истребованные судом, могут быть по решению суда исследованы и приобщены к делу.

Суд с участием сторон, а при необходимости и с участием свидетелей, эксперта и специалиста может провести *осмотр местности и помещения.*

В ходе судебного следствия может быть осуществлено предъявление для опознания, проведены следственный эксперимент и освидетельствование (ст. 288–290 УПК).

По завершении исследования представленных сторонами доказательств председательствующий опрашивает стороны, желают ли они дополнить судебное следствие. В случае заявления ходатайства о дополнении судебного следствия суд обсуждает и разрешает его.

После разрешения ходатайств и выполнения связанных с этим необходимых судебных действий председательствующий объявляет судебное следствие оконченным.

Судебное следствие может быть возобновлено, если участники прений сторон или подсудимый в последнем слове сообщат о новых обстоятельствах, имеющих значение для дела, или заявят о необходимости предъявить суду для исследования новые доказательства. По окончании возобновленного судебного следствия суд вновь открывает прения сторон и предоставляет подсудимому последнее слово (ст. 294 УПК).

**16.3. Прения сторон и последнее слово подсудимого**

Судебные прения (ст. 292 УПК) подводят итог судебному следствию и содержат обоснование тех выводов, к которым пришли участники процесса. Тем самым эти лица могут отстаивать свои законные интересы, и в то же время они способствуют формированию внутреннего убеждения судей. Судебные прения состоят из речей обвинителя и защитника. При отсутствии защитника в прениях участвует подсудимый.

В прениях также могут участвовать потерпевший и его представитель. Гражданский истец, гражданский ответчик, их представители, подсудимый могут ходатайствовать об участии в прениях.

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

Участники прений не вправе ссылаться на доказательства, которые не рассматривались в судебном заседании или признаны судом недопустимыми.

Суд не вправе ограничивать продолжительность прений сторон. При этом председательствующий вправе останавливать участвующих в прениях лиц. Участник прений сторон не вправе ссылаться на доказательства, если они касаются обстоятельств, не имеющих отношения к рассматриваемому уголовному делу, а также доказательств, признанных недопустимыми.

После произнесения речей всеми участниками прений сторон каждый из них может выступить еще по одному разу с репликой. Право последней реплики принадлежит подсудимому или его защитнику.

Участники судебных прений по их окончании до удаления суда в совещательную комнату вправе представить суду в письменном виде предлагаемую ими формулировку решения по вопросам, разрешаемым в приговоре суда. Предлагаемая формулировка не имеет для суда обязательной силы.

После окончания прений сторон председательствующий предоставляет *подсудимому последнее слово.*Никакие вопросы к подсудимому во время его последнего слова не допускаются.

Суд не может ограничивать продолжительность последнего слова подсудимого определенным временем. При этом председательствующий вправе останавливать подсудимого в случаях, когда он касается обстоятельств, не имеющих отношения к рассматриваемому делу.

Заслушав последнее слово подсудимого, суд удаляется в совещательную комнату для постановления приговора, о чем председательствующий объявляет присутствующим в зале судебного заседания.

**Тема 17.Приговор суда**

**17.1. Понятие и свойства приговора**

Приговором суда называется решение о невиновности или виновности подсудимого и назначении ему наказания либо об освобождении его от наказания, вынесенное судом первой или апелляционной инстанции (п. 28 ст. 5 УПК). Приговор завершает деятельность суда первой инстанции. Это единственный процессуальный документ, который выносится именем Российской Федерации.

К приговору предъявляются требования законности, обоснованности и справедливости. В соответствии со ст. 297 УПК приговор считается законным, обоснованным и справедливым, если он постановлен с соблюдением порядка, установленного УПК, и основан на правильном применении уголовного закона.

Обоснованность приговора предполагает, что все выводы суда, изложенные в нем, основаны на доказательствах, исследованных в ходе судебного разбирательства, и соответствуют фактическим обстоятельствам дела.

Справедливым следует считать тот приговор, в котором правильно разрешен вопрос о виновности или невиновности подсудимого и мера наказания определена с учетом тяжести содеянного и личности подсудимого.

**17.2. Виды приговоров**

Приговор суда может быть оправдательным или обвинительным.

*Оправдательный приговор*постановляется:

1) если не установлено событие преступления;

2) подсудимый непричастен к совершению преступления;

3) в деянии подсудимого отсутствует состав преступления;

4) в отношении подсудимого коллегией присяжных заседателей вынесен оправдательный вердикт.

Оправдание по любому из перечисленных оснований означает признание подсудимого невиновным и влечет за собой его реабилитацию.

*Обвинительный приговор*не может быть основан на предположениях и постановляется лишь при условии, что в ходе судебного разбирательства виновность подсудимого в совершении преступления подтверждена достаточной совокупностью исследованных судом достоверных доказательств.

Обвинительный приговор может быть:

1) с назначением уголовного наказания, подлежащего отбыванию осужденным;

2) с назначением уголовного наказания и освобождением от его отбывания, если истекли сроки давности уголовного преследования, либо издан акт амнистии, освобождающий от применения наказания, назначенного осужденному данным приговором, или же время нахождения подсудимого под стражей с учетом правил зачета предварительного заключения поглощает наказание, назначенное ему судом;

3) без назначения уголовного наказания.

**17.3. Порядок постановления приговора**

Приговор постановляется судом в совещательной комнате. Во время постановления приговора в этой комнате могут находиться лишь судьи, входящие в состав суда по данному уголовному делу. Судьи не вправе разглашать суждения, имевшие место при обсуждении и постановлении приговора.

Суд обсуждает в совещательной комнате вопросы, подлежащие разрешению в приговоре, в том порядке, в котором они даны в ст. 299 УПК:

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

2) доказано ли, что деяние совершил подсудимый;

3) является ли это деяние преступлением, и каким пунктом, частью, статьей УК оно предусмотрено;

4) виновен ли подсудимый в совершении этого преступления;

5) подлежит ли подсудимый наказанию за совершенное им преступление;

6) имеются ли обстоятельства, смягчающие или отягчающие его наказание;

7) какое наказание должно быть назначено подсудимому;

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

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

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

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

12) как поступить с вещественными доказательствами;

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

14) должен ли суд в установленных законом случаях лишить подсудимого специального, воинского или почетного звания, классного чина, а также государственных наград;

15) могут ли быть применены к несовершеннолетнему подсудимому принудительные меры воспитательного воздействия;

16) могут ли быть применены принудительные меры медицинского характера к подсудимым, страдающим хроническим алкоголизмом, наркоманией или душевным заболеванием, не исключающим вменяемости;

17) следует ли отменить или изменить меру пресечения в отношении подсудимого?

Если подсудимый обвиняется в совершении нескольких преступлений, то суд разрешает вопросы, указанные в п. 1–7, по каждому преступлению в отдельности.

Если в совершении преступления обвиняется несколько подсудимых, суд разрешает эти вопросы в отношении каждого подсудимого в отдельности, определяя роль и степень его участия в совершенном деянии.

Если дело рассматривалось коллегиальным составом суда, председательствующий ставит на разрешение указанные выше вопросы. При разрешении каждого вопроса судья не вправе воздержаться от голосования. Все вопросы разрешаются большинством голосов. Председательствующий подает свой голос последним.

Судье, голосовавшему за оправдание подсудимого и оставшемуся в меньшинстве, предоставляется право воздержаться от голосования по вопросам применения уголовного закона. Если мнения судей по вопросам о квалификации преступления или мере наказания разошлись, то голос, поданный за оправдание, присоединяется к голосу, поданному за квалификацию деяния по уголовному закону, предусматривающему менее тяжкое преступление, и за назначение менее сурового наказания.

Исключительная мера наказания – смертная казнь может быть назначена виновному только по единогласному решению всех судей.

Судья, оставшийся при особом мнении по постановленному приговору, вправе письменно изложить его в совещательной комнате. Особое мнение приобщается к приговору и оглашению в зале судебного заседания не подлежит (ст. 301 УПК).

**17.4. Содержание и форма приговора**

Приговор излагается на языке, на котором происходило судебное разбирательство, и состоит из вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной частей.

Приговор должен быть написан от руки или изготовлен с помощью технических средств одним из судей, участвующих в его постановлении. Приговор подписывается всеми судьями, в том числе и судьей, оставшимся при особом мнении.

Исправления в приговоре должны быть оговорены и удостоверены подписями всех судей в совещательной комнате до провозглашения приговора (ст. 303 УПК).

Во *вводной части приговора*указывается:

1) о постановлении приговора именем Российской Федерации;

2) время и место постановления приговора;

3) наименование суда, постановившего приговор, состав суда, данные о секретаре судебного заседания, обвинителе, защитнике, потерпевшем, гражданском истце, гражданском ответчике и их представителях;

4) имя, отчество и фамилия подсудимого, дата и место его рождения, место жительства, место работы, занятие, образование, семейное положение и иные сведения о личности подсудимого, имеющие значение для дела;

5) пункт, часть, статья УК, предусматривающая ответственность за преступление, в совершении которого обвиняется подсудимый (ст. 304 УПК).

В *описательно-мотивировочной части оправдательного приговора*излагаются:

1) существо предъявленного обвинения;

2) обстоятельства дела, установленные судом;

3) основания для оправдания подсудимого и доказательства, их подтверждающие;

4) мотивы, по которым суд отвергает доказательства, представленные стороной обвинения;

5) мотивы решения в отношении гражданского иска.

Не допускается включение в оправдательный приговор формулировок, ставящих под сомнение невиновность оправданного (ст. 305 УПК).

В *резолютивной части оправдательного приговора*указываются:

1) фамилия, имя и отчество подсудимого;

2) решение о признании подсудимого невиновным и основания его оправдания;

3) решение об отмене меры пресечения, если она была избрана;

4) решение об отмене мер обеспечения конфискации имущества, а также мер обеспечения возмещения вреда, если такие меры были приняты;

5) разъяснение порядка возмещения вреда, связанного с уголовным преследованием (ст. 306 УПК).

*Описательно-мотивировочная часть обвинительного приговора*должна содержать:

1) описание преступного деяния, признанного судом доказанным, с указанием места, времени, способа его совершения, формы вины, мотивов, целей и последствий преступления;

2) доказательства, на которых основаны выводы суда в отношении подсудимого, и мотивы, по которым суд отверг другие доказательства;

3) указание на обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, а в случае признания обвинения в какой-либо части необоснованным или установления неправильной квалификации преступления – основания и мотивы изменения обвинения;

4) мотивы решения всех вопросов, относящихся к назначению уголовного наказания, освобождению от него или от его реального отбытия, применению иных мер воздействия;

4.1) доказательства, на которых основаны выводы суда о том, что имущество, подлежащее конфискации, получено в результате совершения преступления или является доходами от этого имущества либо использовалось или предназначалось для использования в качестве орудия преступления либо для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации);

5) обоснование принятых решений по другим вопросам, разрешаемым судом (ст. 307 УПК).

*Резолютивная часть обвинительного приговора*должна содержать:

1) фамилию, имя и отчество подсудимого;

2) решение о признании подсудимого виновным в совершении преступления;

3) указание на пункт, часть, статью УК, предусматривающую ответственность за преступление, в совершении которого подсудимый признан виновным;

4) вид и размер наказания, назначенного подсудимому за каждое преступление, в совершении которого он признан виновным;

5) окончательную меру наказания, подлежащую отбытию;

6) вид и режим исправительного учреждения, в котором должен отбывать наказание осужденный к лишению свободы;

7) длительность испытательного срока при условном осуждении и обязанности, которые возлагаются при этом на осужденного;

8) решение о дополнительных видах наказания;

9) решение о зачете времени предварительного содержания под стражей, если подсудимый до постановления приговора был задержан или к нему применялись меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста или он помещался в медицинский или психиатрический стационар;

10) решение о мере пресечения в отношении подсудимого до вступления приговора в законную силу.

Если подсудимому предъявлено обвинение по нескольким статьям уголовного закона, то в резолютивной части приговора должно быть точно указано, по каким из них подсудимый оправдан и по каким осужден (ст. 308 УПК).

В резолютивной части приговора, кроме того, должны содержаться:

1) решение по предъявленному гражданскому иску;

2) решение вопроса о вещественных доказательствах;

3) решение о распределении процессуальных издержек;

4) указание о порядке и сроках обжалования приговора, о праве осужденного и оправданного ходатайствовать об участии в рассмотрении дела судом кассационной инстанции (ст. 309 УПК).

**17.5. Провозглашение приговора**

После подписания приговора суд возвращается в зал судебного заседания и председательствующий провозглашает приговор. Все присутствующие в зале судебного заседания, включая состав суда, выслушивают приговор стоя.

Если приговор изложен на языке, которым подсудимый не владеет, то вслед за провозглашением приговора или синхронно он переводится вслух переводчиком на язык, которым владеет подсудимый.

Если подсудимый осужден к исключительной мере наказания – смертной казни, председательствующий разъясняет ему право ходатайствовать о помиловании.

В случае провозглашения только резолютивной части приговора суд разъясняет участникам судебного разбирательства порядок ознакомления с его полным текстом.

Не позднее пяти суток после провозглашения приговора его копия вручается осужденному или оправданному, его защитнику и обвинителю. В тот же срок копия приговора может быть вручена потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику и их представителям при наличии ходатайства указанных лиц.

**Тема 18.Особый порядок судебного разбирательства**

Глава 40 УПК предусматривает возможность проведения упрощенной процедуры судебного разбирательства в тех случаях, когда обвиняемый согласен с предъявленным обвинением. Сущность такого особого порядка судебного разбирательства заключается в том, что по ходатайству обвиняемого судья вправе постановить приговор и назначить наказание без рассмотрения дела по существу Применение такой упрощенной процедуры дает значительную процессуальную экономию, и поэтому обвиняемый получает право на «льготы» при назначении наказания, которое не может превышать двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление.

Применение такого порядка судебного разбирательства возможно при наличии *совокупности следующих оснований:*

1) лицо обвиняется в совершении преступления, наказание за которое не превышает 10 лет лишения свободы;

2) обвиняемый добровольно после проведения консультации с защитником заявляет ходатайство о применении упрощенной судебной процедуры;

3) государственный или частный обвинитель и потерпевший не возражают против применения данного порядка судебного разбирательства.

*Условием*постановления приговора без рассмотрения дела по существу является убежденность судьи в том, что обвиняемый осознает характер и последствия заявленного им ходатайства и что виновность обвиняемого доказана имеющими в деле материалами.

Порядок проведения судебного разбирательства и постановления приговора. Судебное разбирательство проводится с обязательным участием подсудимого и его защитника. Судья опрашивает подсудимого о том, согласен ли он с обвинением и подтверждает ли свое ходатайство о постановлении приговора без проведения судебного разбирательства. Если судья придет к выводу об обоснованности обвинения, с которым согласился подсудимый, он постановляет обвинительный приговор и назначает подсудимому наказание, которое не может превышать двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление.

Процессуальные издержки при применении данной процедуры взысканию с подсудимого не подлежат.

Приговор, постановленный в указанном порядке, не может быть обжалован в апелляционную и кассационную инстанции ввиду несоответствия выводов суда фактическим обстоятельствам дела.

**Тема 19.Производство у мирового судьи**

**19.1. Общая характеристика производства у мирового судьи**

В соответствии с Федеральным конституционным законом от 31.12.1996 № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» мировые судьи получили статус первого звена в системе судов общей юрисдикции. Порядок производства по уголовным делам у мирового судьи был определен Федеральным законом от 07.08.2000 № 119-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР».

К подсудности мирового судьи в первую очередь отнесены дела частного обвинения. Они составляют около половины всех уголовных дел, рассматриваемых мировым судьей. Порядок производства по делам частного обвинения отличается достаточной спецификой. Кроме того, мировой судья рассматривает уголовные дела с публичной формой обвинения, максимальное наказание за которые не превышает трех лет лишения свободы, за целым рядом исключений, перечень которых дан в ст. 31 УПК. Производство по делам данной категории осуществляется мировым судьей по общей процедуре судебного разбирательства и не имеет особенностей, за исключением того, что рассмотрение дела должно быть начато не ранее 3 и не позднее 14 суток со дня его поступления мировому судье.

**19.2. Особенности рассмотрения мировым судьей дел частного обвинения**

Уголовные дела частного обвинения возбуждаются в отношении конкретного лица путем подачи потерпевшим или его законным представителем заявления в суд, кроме случаев, когда данные о правонарушителе неизвестны потерпевшему.

Заявление должно содержать следующие реквизиты: наименование суда, в который подается, описание события преступления и его обстоятельств, просьбу о принятии дела к производству, данные о потерпевшем, данные о лице, привлекаемом к ответственности, список свидетелей, которых необходимо вызвать в суд, подпись заявителя. Заявитель предупреждается об уголовной ответственности за заведомо ложный донос в соответствии со ст. 306 УК, о чем в заявлении делается отметка. Одновременно мировой судья разъясняет заявителю его право на примирение с лицом, в отношении которого подано заявление. С момента принятия судом заявления к своему производству, о чем выносится постановление, лицо, его подавшее, является частным обвинителем. Ему должны быть разъяснены права потерпевшего и частного обвинителя, о чем составляется протокол, подписываемый судьей и лицом, подавшим заявление.

Если после принятия заявления к производству будет установлено, что потерпевший в силу зависимого или беспомощного состояния либо по иным причинам не может защищать свои права и законные интересы, то мировой судья вправе признать обязательным участие в деле законного представителя потерпевшего и прокурора.

Если поданное заявление не отвечает установленным требованиям, мировой судья выносит постановление о возвращении заявления лицу, его подавшему, для устранения недостатков и устанавливает для этого срок. В случае их неустранения мировой судья отказывает в принятии заявления к своему производству.

Если в поданном заявлении нет данных о лице, привлекаемого к уголовной ответственности, то мировой судья отказывает в принятии заявления к своему производству и направляет указанное заявление руководителю следственного органа или начальнику органа дознания для решения вопроса о возбуждении уголовного дела, о чем уведомляет заявителя.

Если заявление подано в отношении лица, в отношении которого применяется особый порядок производства по уголовным делам, то мировой судья отказывает в принятии заявления к своему производству и направляет указанное заявление руководителю следственного органа для решения вопроса о возбуждении дела в соответствии со ст. 448 УПК, о чем уведомляет лицо, подавшее заявление.

По ходатайству сторон мировой судья вправе оказать им содействие в собирании таких доказательств, которые не могут быть получены сторонами самостоятельно.

В случае поступления от сторон заявлений о примирении производство по уголовному делу по постановлению мирового судьи прекращается, за исключением производства по уголовным делам, возбуждаемым следователем, а также с согласия прокурора дознавателем, которые могут быть прекращены в порядке, предусмотренном ст. 25 УПК.

В течение семи суток с момента принятия заявления к своему производству, мировой судья вызывает лицо, в отношении которого подано заявление, и знакомит его с материалами дела, вручает копию заявления, разъясняет права подсудимого, а также право подать встречное заявление и выясняет, кого необходимо вызвать в судебное заседание в качестве свидетелей защиты.

Если подано встречное заявление, то оно может быть соединено и рассмотрено в одном производстве с первоначальным заявлением. Соединение допускается до начала судебного следствия. При этом лица, их подавшие, участвуют в рассмотрении дела одновременно в качестве частных обвинителей и подсудимых.

Обвинение в судебном разбирательстве по делам частного обвинения поддерживается частным обвинителем. Судебное следствие начинается с изложения заявления частного обвинителя им самим или его представителем. Обвинитель вправе представлять доказательства, участвовать в их исследовании, излагать суду свое мнение по существу обвинения, о применении уголовного закона, назначении подсудимому наказания и по другим возникающим при рассмотрении дела вопросам. Обвинитель может изменить обвинение, если этим не ухудшается положение подсудимого, а также может отказаться от обвинения. Последнее влечет прекращение дела.

**Тема 20.Производство в суде с участием присяжных заседателей**

**20.1. Общая характеристика деятельности суда присяжных как особой формы осуществления правосудия**

В соответствии с ч. 4 ст. 123 Конституции и ст. 30 УПК судебное разбирательство по уголовным делам о преступлениях, подсудных областному и приравненному к нему суду, может осуществляться судом с участием присяжных заседателей. Особенностью данного суда является раздельное существование в нем двух самостоятельных коллегий и разграничение между ними компетенции: коллегия присяжных заседателей, состоящая из двенадцати человек, в своем вердикте разрешает вопросы факта, а профессиональный судья, на основе вердикта присяжных выносит приговор, в котором разрешает вопросы права.

Выбор данного состава суда носит добровольный характер и зависит от волеизъявления обвиняемого. Уголовное дело, в котором участвует несколько подсудимых, рассматривается судом с участием присяжных заседателей в отношении всех подсудимых, если хотя бы один из них заявляет ходатайство о рассмотрении дела судом в данном составе. Если один или несколько обвиняемых отказываются от суда с участием присяжных заседателей, то решается вопрос о выделении уголовного дела в отношении этих обвиняемых в отдельное производство. При невозможности выделения уголовного дела в отдельное производство дело в целом рассматривается судом с участием присяжных заседателей.

**20.2. Особенности судебного разбирательства с участием присяжных**

Если обвиняемым заявлено ходатайство о рассмотрении его дела с участием присяжных заседателей, то проводится предварительное слушание. В решении судьи о назначении судебного заседания должно быть определено количество кандидатов в присяжные заседатели (не менее 20).

Порядок формирования коллегии присяжных заседателей предусмотрен ст. 328 УПК. Председательствующий произносит перед кандидатами в присяжные заседатели краткое вступительное слово, в котором сообщает о том, какое дело подлежит рассмотрению, каковы задачи присяжных. Он выясняет у присяжных заседателей их информированность об обстоятельствах дела, и в случае получения сведений об осведомленности кого-либо из кандидатов в присяжные заседатели об этом деле решает вопрос об освобождении его от участия в деле. При заявлении самоотвода председательствующий также решает вопрос об освобождении данного лица от участия в деле.

После удовлетворения самоотводов кандидатов в присяжные стороны вправе заявить им мотивированные отводы. Если в результате удовлетворения заявленных самоотводов и мотивированных отводов осталось менее 18 кандидатов в присяжные заседатели, то список пополняется. Если количество оставшихся кандидатов в присяжные заседатели составляет 18 или более, то председательствующий предлагает сторонам заявить немотивированные отводы.

Если количество неотведенных кандидатов в присяжные заседатели превышает 14, то в протокол судебного заседания по указанию председательствующего включаются четырнадцать первых по списку кандидатов.

Коллегия присяжных заседателей образуется так, что первые 12 образуют коллегию присяжных заседателей по уголовному делу, а два последних участвуют в рассмотрении уголовного дела в качестве запасных присяжных заседателей.

Присяжные заседатели, входящие в состав коллегии, в совещательной комнате открытым голосованием избирают старшину, в обязанности которого входит руководство совещанием присяжных, обращение по их поручению к председательствующему, заполнение вопросного листа с ответами присяжных и провозглашение его в судебном заседании (ст. 331 УПК).

После избрания старшины присяжные заседатели принимают присягу, и председательствующий разъясняет им права и обязанности. Присяжный заседатель *имеет право*участвовать в исследовании всех доказательств, просить председательствующего разъяснить нормы закона, относящиеся к делу, а также иные, неясные для него понятия, делать письменные заметки во время судебного заседания. Он не должен отлучаться из зала суда во время слушания дела, общаться по делу с лицами, не входящими в состав суда, без разрешения председательствующего, собирать сведения по делу вне судебного заседания (ст. 333 УПК).

Судебное следствие начинается со вступительных заявлений государственного обвинителя и защитника. Государственный обвинитель излагает существо предъявленного обвинения и предлагает порядок исследования представленных им доказательств. Защитник высказывает согласованную с подсудимым позицию по предъявленному обвинению и мнение о порядке исследования представленных им доказательств.

В ходе судебного следствия с участием присяжных заседателей не исследуются обстоятельства, связанные с прежней судимостью подсудимого.

После окончания судебного следствия суд переходит к выслушиванию прений сторон, которые проводятся лишь в пределах вопросов, подлежащих разрешению присяжными заседателями. Стороны не вправе касаться обстоятельств, которые рассматриваются после вынесения вердикта без участия присяжных заседателей.

Подсудимому в соответствии со ст. 337 УПК предоставляется последнее слово.

После окончания прений сторон председательствующий формулирует вопросы, подлежащие разрешению коллегией присяжных заседателей:

A. Доказано ли, что соответствующее деяние имело место?

Б. Доказано ли, что это деяние совершил подсудимый?

B. Виновен ли подсудимый в совершении этого деяния?

Могут быть также поставлены частные вопросы об обстоятельствах, которые влияют на степень виновности либо изменяют ее характер, влекут за собой освобождение подсудимого от ответственности. В случае признания подсудимого виновным ставится вопрос о том, заслуживает ли он снисхождения.

Перед удалением коллегии присяжных заседателей в совещательную комнату председательствующий обращается к ним с напутственным словом, в котором приводит содержание обвинения, напоминает исследованные в суде доказательства, излагает позиции государственного обвинения и защиты, разъясняет основные правила оценки доказательств, (ст. 340 УПК).

В совещательной комнате присяжные должны стремиться к принятию единодушных решений, но если в течение трех часов им не удается достичь единодушия, то решение принимается голосованием. *Обвинительный вердикт*считается принятым, если за утвердительные ответы на каждый из трех вопросов проголосовало большинство присяжных заседателей. *Оправдательный вердикт*считается принятым, если за отрицательный ответ на любой из поставленных в вопросном листе основных вопросов проголосовало не менее шести присяжных заседателей.

Ответы на поставленные перед присяжными заседателями вопросы должны представлять собой утверждение или отрицание с обязательным пояснительным словом или словосочетанием, раскрывающим или уточняющим смысл ответа («Да, виновен», «Нет, не виновен» и т. п.).

Подписанный присяжными заседателями вопросный лист оглашается старшиной в зале судебного разбирательства.

Последствия вердикта обсуждаются без участия присяжных заседателей. При вынесении присяжными заседателями оправдательного вердикта исследуются и обсуждаются лишь вопросы, связанные с разрешением гражданского иска, распределением судебных издержек, вещественными доказательствами. В случае вынесения обвинительного вердикта производится исследование обстоятельств, связанных с квалификацией содеянного подсудимым, назначением ему наказания, разрешением гражданского иска и другими вопросами, разрешаемыми судом при постановлении обвинительного приговора.

По окончании исследования указанных обстоятельств выслушиваются прения сторон, в которых обсуждаются вопросы права, подлежащие разрешению при постановлении судом обвинительного приговора, но не может ставиться под сомнение правильность вердикта, вынесенного присяжными заседателями. По окончании прений сторон в случае вынесения обвинительного вердикта подсудимому предоставляется последнее слово, после чего судья удаляется для вынесения решения (ст. 347 УПК).

Судебное разбирательство заканчивается одним из решений, принимаемых судьей единолично (ст. 350 УПК):

1) постановлением о прекращении уголовного дела;

2) оправдательным приговором – в случаях, когда присяжные заседатели дали отрицательный ответ хотя бы на один из трех основных вопросов, разрешаемых ими, либо председательствующий признал отсутствие в деянии признаков преступления;

3) обвинительным приговором с назначением наказания, без назначения наказания, с назначением наказания и освобождением от него;

4) постановлением о роспуске коллегии присяжных заседателей и направлении уголовного дела на новое рассмотрение иным составом суда в случае, если обвинительный вердикт вынесен в отношении невиновного, не установлено событие преступления либо не доказано участие подсудимого в совершении преступления; это постановление не подлежит обжалованию в кассационном порядке.

**Тема 21. Производство в суде второй инстанции (обжалование и пересмотр судебных решений, не вступивших в законную силу)**

**21.1. Понятие и формы производства в суде второй инстанции**

Приговоры и иные решения судов первой инстанции, не вступившие в законную силу, могут быть обжалованы заинтересованными лицами и пересмотрены вышестоящими судами в апелляционном и кассационном порядке.

*Апелляционный порядок*пересмотра установлен для решений мирового судьи, не вступивших в законную силу. Решения же, вынесенные федеральными судьями районного, областного и Верховного Суда РФ, а также решения апелляционной инстанции пересматриваются в кассационном порядке.

Основное отличие между апелляционным и кассационным порядком пересмотра судебных решений заключается в том, что суд апелляционной инстанции вправе повторно пересмотреть дело по существу. При этом он может вновь исследовать доказательства (допрашивать свидетелей, потерпевших, подсудимых и т. п.) и вынести новый приговор по делу.

В *кассационном*же *порядке*уголовное дело не пересматривается по существу. Суд кассационной инстанции, как правило, не исследует непосредственно доказательства, а рассматривает лишь имеющиеся в деле материалы и на их основе делает выводы о законности и обоснованности обжалуемого решения, которое может быть оставлено в силе, изменено или отменено. Вынести по делу новый приговор кассационная инстанция не вправе.

Таким образом, сущность апелляционного и кассационного производств заключается в проверке вышестоящим судом законности, обоснованности и справедливости приговоров и иных решений судов, не вступивших в законную силу, по жалобе участника процесса или по представлению прокурора.

Апелляционная и кассационная проверка законности и обоснованности судебных решений служит средством выявления и устранения судебных ошибок еще до вступления решения суда в законную силу, важнейшей гарантией правильного осуществления правосудия, прав и законных интересов участников процесса. Кроме того, путем апелляционной и кассационной проверки решений нижестоящих судов осуществляется процессуальное руководство их деятельностью со стороны вышестоящих судебных инстанций.

**21. 2. Субъекты и порядок апелляционного и кассационного обжалования. Порядок производства в суде второй инстанции**

Приговоры и иные решения, не вступившие в законную силу, могут быть обжалованы осужденным, оправданным, их защитником и законным представителем, государственным и частным обвинителем, вышестоящим прокурором, потерпевшим и его представителем. Гражданский истец и ответчик или их представители вправе обжаловать судебное решение в части, касающейся гражданского иска.

Жалоба участников процесса или представление прокурора подаются в течение 10 суток с момента их провозглашения. Для осужденного, находящегося под стражей, этот срок исчисляется с момента вручения ему копии приговора.

Жалоба или представление прокурора приносится через суд, постановивший приговор, и направляется соответствующим судьей в кассационную или апелляционную инстанцию вместе с материалами дела. При этом судья, решение которого обжалуется, должен известить о принесенных жалобах или представлении прокурора и направить их копии осужденному (оправданному), его защитнику, обвинителю, потерпевшему и его представителю и разъяснить им возможность подачи возражений на принесенные жалобы или представление.

Жалоба или представление, поданные с пропуском срока, оставляются без рассмотрения. В случае пропуска срока на подачу жалобы или представления по уважительной причине лица, имеющие право подать жалобу или представление, могут ходатайствовать перед судом, постановившим приговор, о восстановлении пропущенного срока. Ходатайство о восстановлении срока рассматривается в судебном заседании судьей, председательствовавшим при судебном разбирательстве уголовного дела (ст. 357 УПК).

УПК предъявляет определенные требования к апелляционной и кассационной жалобе и представлению. В соответствии со ст. 363 и 375 УПК они должны содержать:

1) наименование суда, которому адресуются;

2) данные о лице, подавшем жалобу или представление, с указанием его процессуального положения, места жительства или места нахождения;

3) указание на приговор или иное судебное решение и наименование суда, его постановившего;

4) доводы лица, подавшего жалобу или представление, и доказательства, которыми заявитель обосновывает свои требования (апелляционная жалоба) либо соответствующее кассационное основание (кассационная жалоба);

5) перечень прилагаемых к жалобе или представлению материалов;

6) подпись лица, подающего жалобу или представление.

В случае несоответствия этим требованиям жалоба или представление возвращается сторонам и назначается срок для их пересоставления.

Подача жалобы или представления приостанавливает приведение приговора и иного обжалуемого судебного решения в исполнение.

Лицо, подавшее жалобу или представление, вправе отозвать их до начала заседания суда апелляционной или кассационной инстанции, а также изменить их либо дополнить новыми доводами. При этом в дополнительном представлении прокурора или его заявлении об изменении представления, равно как и в дополнительной жалобе потерпевшего, частного обвинителя или их представителей, поданных по истечении срока обжалования, не может быть поставлен вопрос об ухудшении положения осужденного, если такое требование не содержалось в первоначальном представлении или жалобе.

Основаниями для отмены или изменения приговора суда первой инстанции в апелляционном и кассационном порядке являются:

1) несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам дела;

2) нарушение уголовно-процессуального закона;

3) неправильное применение уголовного закона;

4) несправедливость назначенного наказания.

Порядок рассмотрения дела судом апелляционной инстанции (гл. 44 УПК). В апелляционном порядке решение мирового судьи пересматривается единолично федеральным судьей районного суда. Апелляционный пересмотр должен быть осуществлен в течение 14 дней со дня поступления жалобы или представления.

В судебном заседании обязательно участие:

1) государственного обвинителя;

2) частного обвинителя, подавшего жалобу;

3) подсудимого, который подал жалобу или в защиту интересов которого подана жалоба, за исключением случаев, когда дело может быть рассмотрено в отсутствие подсудимого;

4) защитника, в случаях его обязательного участия.

Производство в суде апелляционной инстанции осуществляется по общим правилам производства в суде первой инстанции, с некоторыми изъятиями: судебное следствие начинается с краткого изложения председательствующим содержания приговора, а также существа апелляционной жалобы или представления и возражений на них. Затем судья заслушивает выступления стороны, подавшей жалобу или представление, и возражения противной стороны и переходит к проверке доказательств. Свидетели, допрошенные в суде первой инстанции, допрашиваются в суде апелляционной инстанции, если их вызов признан необходимым.

Стороны вправе заявить ходатайство о вызове новых свидетелей, проведении экспертизы, истребовании вещественных доказательств и документов, в исследовании которых им было отказано судом первой инстанции. По завершении исследования доказательств судья выясняет у сторон, имеются ли у них ходатайства о дополнении судебного следствия, разрешает эти ходатайства и переходит к судебным прениям, а затем предоставляет подсудимому последнее слово.

При принятии решения суд апелляционной инстанции вправе ссылаться в обоснование своего решения на оглашенные в суде показания лиц, не вызывавшихся в апелляционный суд, но допрошенных в суде первой инстанции. Если эти показания оспариваются сторонами, лица, давшие их, подлежат допросу.

В решении указываются основания, по которым приговор суда первой инстанции признается законным, обоснованным и справедливым, а доводы жалобы или представления необоснованными, либо основания полной или частичной отмены или изменения обжалованного приговора.

Порядок рассмотрения дела судом кассационной инстанции (гл. 45 УПК). В кассационном порядке дело пересматривается коллегией из трех профессиональных судей. При поступлении уголовного дела с кассационной жалобой или представлением назначаются дата и время судебного заседания. Рассмотрение дела должно быть начато не позднее одного месяца со дня его поступления в суд кассационной инстанции (ст. 374 УПК).

О месте и времени рассмотрения уголовного дела судом кассационной инстанции стороны должны быть извещены не позднее 14 суток до дня судебного заседания. Вопрос о вызове осужденного, содержащегося под стражей, решается судом.

Если ходатайство заявлено, то осужденный, содержащийся по стражей, вправе участвовать в судебном заседании непосредственно либо изложить свою позицию путем использования систем видео-, конференц-связи. Вопрос о форме участия осужденного в судебном разбирательстве решается судом. Явившийся в судебное заседание осужденный или оправданный допускается к участию в нем во всех случаях.

В назначенное время председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое уголовное дело рассматривается и по чьей кассационной жалобе или представлению. Затем он выясняет у участников судебного разбирательства, имеются ли у них отводы и ходатайства.

После разрешения отводов и ходатайств один из судей кратко излагает содержание приговора или иного обжалуемого судебного решения, а также кассационной жалобы или представления, и суд заслушивает выступления стороны в обоснование доводов, приведенных в жалобе или представлении, и возражения противной стороны.

При рассмотрении уголовного дела в кассационном порядке суд вправе по ходатайству стороны непосредственно исследовать доказательства (ч. 4 ст. 377 УПК).

В подтверждение или опровержение доводов, приведенных в кассационной жалобе или представлении, стороны вправе представить в кассационную инстанцию дополнительные материалы. Однако они не могут быть получены путем производства следственных действий. Лицо, представляющее суду дополнительные материалы, обязано указать, каким путем они получены и в связи с чем возникла необходимость их представления.

Изменение приговора или отмена его с прекращением уголовного дела на основании дополнительных материалов не допускается, за исключением случаев, когда содержащиеся в таких материалах данные или сведения не требуют дополнительной проверки и оценки судом первой инстанции (ч. 7 ст. 377 УПК).

**21.3. Пределы рассмотрения уголовного дела судом апелляционной и кассационной инстанции**

В апелляционном и кассационном порядке проверяется законность, обоснованность и справедливость решения мирового судьи лишь в той части, в которой оно обжаловано. Если при рассмотрении уголовного дела будут установлены обстоятельства, которые касаются интересов других лиц, осужденных или оправданных по этому же делу и в отношении которых жалоба или представление не были принесены, то уголовное дело должно быть проверено и в отношении этих лиц. При этом не может быть допущено ухудшения их положения (ч. 2 ст. 360 УПК).

Суд апелляционной инстанции по результатам рассмотрения уголовного дела постановляет одно из следующих решений:

1) об оставлении приговора суда первой инстанции без изменения, а апелляционной жалобы или представления – без удовлетворения;

2) об отмене обвинительного приговора мирового судьи и оправдании подсудимого или прекращении уголовного дела;

3) об отмене оправдательного приговора мирового судьи и вынесении обвинительного приговора;

4) об изменении приговора суда первой инстанции.

Апелляционная инстанция вправе отменить оправдательный приговор и вынести обвинительный приговор, но не иначе как по представлению прокурора либо жалобе потерпевшего, частного обвинителя или их представителей на необоснованность оправдания подсудимого.

Оправдательный приговор может быть изменен в части мотивов оправдания по жалобе оправданного.

Приговоры и постановления суда апелляционной инстанции могут быть обжалованы в вышестоящий суд в кассационном порядке.

При рассмотрении уголовного дела в кассационном порядке суд вправе смягчить осужденному наказание или применить закон о менее тяжком преступлении, но не вправе усилить наказание, а равно применить закон о более тяжком преступлении.

Суд кассационной инстанции вправе отменить оправдательный приговор, а также обвинительный приговор в связи с необходимостью применения закона о более тяжком преступлении или назначения более строгого наказания в случаях, когда по этим основаниям принесено представление прокурора, жалоба частного обвинителя, потерпевшего или его представителя.

В результате рассмотрения уголовного дела в кассационном порядке суд в совещательной комнате принимает одно из следующих решений:

1) оставляет приговор без изменения, а жалобу или представление без удовлетворения;

2) отменяет приговор и прекращает дело;

3) отменяет приговор и направляет дело на новое судебное разбирательство в суд первой или апелляционной инстанции со стадии предварительного слушания, или судебного разбирательства, или действий суда после вынесения вердикта присяжных заседателей;

4) изменяет приговор.

Изменение приговора кассационной инстанцией допускается путем применения к осужденному закона о менее тяжком преступлении и снижения наказания в соответствии с измененной квалификацией содеянного. При этом она не вправе применить закон о более тяжком преступлении или усилить назначенное наказание.

В случае если назначено наказание более строгое, чем предусмотрено статьей Особенной части УК, суд кассационной инстанции вправе снизить наказание без изменения квалификации.

Суд кассационной инстанции вправе отменить назначение осужденному более мягкого вида исправительного учреждения, чем предусмотрено уголовным законом, и назначить вид исправительного учреждения в соответствии с требованиями УК (ст. 387 УПК).

**Тема 22.Исполнение приговора**

**22.1. Понятие и значение стадии исполнения приговора**

Исполнение приговора является завершающей стадией российского уголовного процесса. Ее сущность заключается в обращении к исполнению вступивших в законную силу приговоров и иных решений суда и в разрешении вопросов процессуального характера, возникающих при обращении к исполнению и исполнении приговора.

Исполнение приговора относится к судебным стадиям процесса. То есть субъектом, осуществляющим деятельность на данной стадии, является суд. В содержание этой стадии уголовного судопроизводства не входит деятельность тех должностных лиц и органов, которые непосредственно исполняют судебные решения. Фактическое исполнение приговора в большинстве случаев носит непроцессуальный характер и регламентируется уголовно-исполнительным правом.

Содержание стадии исполнения приговора включает в себя следующие действия суда:

1) обращение вступившего в законную силу приговора к исполнению;

2) непосредственное исполнение приговора в случаях, предусмотренных законом;

3) разрешение процессуальных вопросов, возникающих в ходе фактического исполнения приговора;

4) осуществление контроля за надлежащим исполнением приговора.

В соответствии со ст. 390 УПК приговор суда первой инстанции вступает в законную силу по истечении срока его обжалования в апелляционном или кассационном порядке, если он не был обжалован сторонами. В случае принесения кассационной жалобы или представления приговор, если он не был отменен, вступает в законную силу в день вынесения кассационного определения.

Приговор суда апелляционной инстанции вступает в законную силу по истечении срока его обжалования в кассационном порядке, если он не был обжалован сторонами.

**22.2. Порядок обращения приговора к исполнению и вопросы, разрешаемые судом в стадии исполнения приговора**

Вступивший в законную силу приговор обращается к исполнению судом, постановившим приговор, не позднее трех суток со дня его вступления в законную силу или возвращения дела из кассационной или апелляционной инстанции.

Обвинительный приговор приводится в исполнение по вступлении его в законную силу.

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

Вступившие в законную силу приговор, определение и постановление суда обязательны для всех органов государственной власти, местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц и граждан и подлежат исполнению на всей территории России.

Копия обвинительного приговора направляется судьей или председателем суда в то учреждение или в тот орган, на которые возложено исполнение наказания.

До обращения приговора к исполнению судья или председатель суда предоставляет по просьбе близких родственников осужденного, содержащегося под стражей, возможность свидания с ним (ст. 395 УПК).

После вступления в законную силу приговора, которым осужденный, содержащийся под стражей, приговорен к аресту или лишению свободы, администрация места содержания под стражей обязана поставить в известность семью осужденного о том, куда он направляется для отбывания наказания.

В ходе фактического исполнения приговора могут возникнуть вопросы процессуального характера, которые разрешаются в ходе судебного заседания. В зависимости от характера этих вопросов они могут разрешаться либо судом, постановившим приговор, либо судом по месту отбывания наказания, либо судом по месту жительства осужденного (ст. 396 УПК).

*Суд, постановивший приговор,*разрешает следующие вопросы:

1) о возмещении вреда реабилитированному и восстановлении его трудовых, жилищных и иных прав;

2) замене наказания в случае злостного уклонения от его отбывания;

3) освобождении от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора;

4) зачете времени содержания под стражей в общий срок отбывания наказания;

5) разъяснении сомнений и неясностей, возникающих при исполнении приговора;

6) освобождении от наказания несовершеннолетних с применением принудительных мер воспитательного воздействия;

7) отсрочке исполнения приговора и др. (ч. 1 ст. 396 УПК).

*Суд по месту отбывания наказания*осужденным разрешает следующие вопросы:

1) об изменении вида исправительного учреждения, назначенного по приговору лицу, осужденному к лишению свободы;

2) условно-досрочном освобождении от отбывания наказания и отмене условно-досрочного освобождения;

3) замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания;

4) освобождении от отбывания наказания в связи с болезнью осужденного, продлении, изменении и прекращении применения принудительных мер медицинского характера;

5) освобождении от наказания или смягчении наказании вследствие издания уголовного закона, имеющего обратную силу, и др. (ч. 3 ст. 396 УПК).

*Суд по месту жительства*осужденного решает следующие вопросы:

1) об отмене условно-досрочного освобождения;

2) отмене условного осуждения или продлении испытательного срока при условном осуждении;

3) отмене или дополнении возложенных на осужденного определенных обязанностей в соответствии со ст. 73 УК;

4) отмене отсрочки отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей (ч. 4 ст. 396 УПК).

Указанные вопросы рассматриваются судом по представлению учреждения или органа, исполняющего наказание, а в некоторых случаях – по ходатайству осужденного.

В судебное заседание вызывается представитель учреждения или органа, исполняющего наказание, по представлению которого разрешается вопрос, связанный с исполнением наказания.

В случае, когда в судебном заседании участвует осужденный, он вправе знакомиться с представленными в суд материалами, участвовать в их рассмотрении, заявлять ходатайства и отводы, давать объяснения, представлять документы. Решение об участии осужденного в судебном заседании принимает суд.

Осужденный может осуществлять свои права с помощью адвоката.

В судебном заседании вправе участвовать прокурор.

Судебное заседание начинается с доклада представителя учреждения или органа, подавшего представление, либо с объяснения заявителя. Затем исследуются представленные материалы, выслушиваются объяснения лиц, явившихся в судебное заседание, мнение прокурора, после чего судья выносит постановление.

**Тема 23.Производство в надзорной инстанции**

**23.1. Понятие и значение производства в надзорной инстанции**

Производство в надзорной инстанции – это стадия уголовного процесса, на которой вышестоящий суд по ходатайству осужденного, оправданного, их защитника или законного представителя, потерпевшего, а также прокурора проверяет законность и обоснованность вступивших в законную силу приговоров, определений и постановлений мирового судьи, судов первой инстанции, а также определений и постановлений судебных органов, вынесенных в кассационном или надзорном порядке.

В порядке надзора могут быть обжалованы:

1) приговор и постановление мирового судьи, приговор, определение и постановление районного суда, кассационное определение краевого, областного и приравненного к ним суда – в президиум краевого, областного и приравненного к ним суда;

2) судебные решения, если они обжаловались в порядке надзора в президиум краевого, областного и приравненного к ним суда, приговор, определение и постановление краевого, областного и приравненного к ним суда, если указанные судебные решения не были предметом рассмотрения Верховным Судом РФ в кассационном порядке, постановление президиума краевого, областного и приравненного к ним суда – в Судебную коллегию по уголовным делам Верховного Суда РФ;

3) приговор, определение и постановление гарнизонного военного суда, кассационное определение окружного (флотского) военного суда – в президиум окружного (флотского) военного суда;

4) приговор, определение и постановление гарнизонного военного суда, кассационное определение окружного (флотского) военного суда – в президиум окружного (флотского) военного суда, если они обжаловались в порядке надзора в президиум окружного (флотского) военного суда; приговор, определение и постановление окружного (флотского) военного суда, если указанные судебные решения не были предметом рассмотрения Верховным Судом РФ в кассационном порядке; постановление президиума окружного (флотского) военного суда – в Военную коллегию Верховного Суда РФ;

5) определение Кассационной коллегии Верховного Суда РФ, приговор и определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ или Военной коллегии Верховного Суда РФ, постановление судьи Верховного Суда РФ о назначении судебного заседания – в Президиум Верховного Суда РФ.

Надзорное производство имеет целью исправление судебных ошибок и обеспечение прав и законных интересов участников процесса. В отличие от кассационного производства предметом надзорного производства может быть только судебное решение (приговор, определение или постановление), вступившие в законную силу.

Надзорная жалоба или надзорное представление направляется непосредственно в суд надзорной инстанции. К ним должны быть приложены:

1) копия приговора или иного решения, которые обжалуются;

2) копия приговора или определения апелляционной инстанции, определения кассационной инстанции, постановления надзорной инстанции, если они выносились по данному делу;

3) в необходимых случаях копии иных процессуальных документов, подтверждающих, по мнению заявителя, доводы, изложенные в жалобе или представлении.

**23.2. Порядок производства в суде надзорной инстанции**

Производство в надзорной инстанции можно условно разделить на два этапа. На первом этапе судья соответствующей надзорной инстанции в течение 30 суток со дня поступления рассматривает надзорные жалобу или представление и решает вопрос о возбуждении по ним надзорного производства. В необходимых случаях он вправе истребовать в пределах своей компетенции любое уголовное дело (ч. 1,2 ст. 406 УПК).

Изучив надзорные жалобу или представление, судья принимает решение либо о возбуждении надзорного производства и передаче надзорных жалобы или представления на рассмотрение суда надзорной инстанции вместе с делом, если оно было истребовано, либо об отказе в удовлетворении надзорных жалобы или представления. Последнее решение может быть обжаловано председателю краевого, областного и приравненного к ним суда, Председателю Верховного Суда РФ либо его заместителям, которые вправе не согласиться с решением судьи об отказе в удовлетворении надзорные жалобы или представления, отменить его и вынести постановление о возбуждении надзорного производства и передаче надзорные жалобы или представления на рассмотрение суда надзорной инстанции.

Второй этап надзорного производства – это рассмотрение жалобы (представления) судом надзорной инстанции, которое должно быть осуществлено не позднее 15 суток, а Верховным Судом РФ – не позднее 30 суток со дня принятия предварительного решения.

В судебном заседании принимают участие прокурор, а также осужденный, оправданный, их защитники и законные представители, иные лица, чьи интересы непосредственно затрагиваются жалобой или представлением, при условии заявления ими ходатайства об этом. Указанным лицам предоставляется возможность ознакомиться с надзорными жалобой или представлением.

Дело докладывается членом президиума краевого, областного или приравненного к нему суда или другим судьей, ранее не участвовавшим в рассмотрении данного дела. Затем предоставляется слово прокурору для поддержания внесенного им надзорного представления.

Если в судебном заседании участвуют осужденный, оправданный, их защитники или законные представители, потерпевший и его представитель, то они вправе после выступления прокурора дать свои устные объяснения.

Затем стороны удаляются из зала судебного заседания. После удаления сторон из зала судебного заседания президиум суда выносит постановление, а Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ – определение.

Решение об отмене или изменении приговора, определения, постановления суда принимается большинством голосов судей. При равенстве голосов судей надзорные жалоба или представление считаются отклоненными, за исключением случаев, когда в качестве меры наказания назначена смертная казнь. Надзорные жалоба или представление об отмене смертной казни и о замене ее более мягким наказанием считаются удовлетворенными, если за оставление смертной казни проголосуют менее двух третей членов Президиума Верховного Суда РФ, присутствующих на заседании.

**23.3. Пределы прав надзорной инстанции**

Изначально УПК установил, что пересмотр в порядке надзора обвинительного приговора, определения и постановления суда в связи с необходимостью применения уголовного закона о более тяжком преступлении, за мягкостью наказания или по иным основаниям, влекущим за собой ухудшение положения осужденного, а также пересмотр оправдательного приговора либо определения или постановления суда о прекращении уголовного дела не допускаются (ст. 405 УПК).

Однако Постановлением Конституционного Суда РФ от 11.05.2005 № 5-Пподелуо проверке конституционности ст. 405 УПК, данная статья в той части, в которой она не допускает поворот к худшему при пересмотре судебных решений в порядке надзора по жалобе потерпевшего или по представлению прокурора и тем самым не позволяет устранить допущенные в предшествующем разбирательстве существенные (фундаментальные) нарушения, повлиявшие на исход дела, признана не соответствующей Конституции РФ.

По мнению Конституционного Суда РФ, данная норма нарушает баланс конституционно защищаемых прав участников процесса на стороне обвинения и защиты и не согласовывается с принципами самостоятельности и независимости суда.

Суд надзорной инстанции по итогам рассмотрения надзорной жалобы (представления) вправе принять следующие решения (ст. 408 УПК):

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

2) отменить приговор, определение или постановление суда и все последующие судебные решения и прекратить производство по данному уголовному делу;

3) отменить приговор, определение или постановление суда и все последующие судебные решения и передать дело на новое судебное рассмотрение;

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

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

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

При рассмотрении дела в порядке надзора суд не связан доводами надзорных жалобы или представления и вправе проверить все производство по уголовному делу в полном объеме.

Если по делу осуждено несколько лиц, а надзорные жалоба или представление принесены только одним из них или только в отношении некоторых из них, то суд надзорной инстанции вправе проверить уголовного дела в отношении всех осужденных.

Суд при рассмотрении дела в порядке надзора может смягчить назначенное осужденному наказание или применить закон о менее тяжком преступлении, но не вправе усилить наказание, а равно применить закон о более тяжком преступлении.

Суд надзорной инстанции при рассмотрении уголовного дела не вправе устанавливать или считать доказанными факты, которые не были установлены в приговоре или были отвергнуты им; предрешать вопросы о доказанности или недоказанности обвинения, достоверности или недостоверности того или иного доказательства и преимуществах одних доказательств перед другими; принимать решения о применении судом первой или апелляционной инстанции того или иного уголовного закона и о мере наказания.

Суд надзорной инстанции, отменяя определение суда кассационной инстанции, не вправе предрешать выводы, которые могут быть сделаны судом кассационной инстанции при повторном рассмотрении данного уголовного дела.

**Тема 24. Возобновление производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.**

**24.1. Понятие и основания возобновления дел ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств**

Возобновление дел по вновь открывшимся обстоятельствам – это одна из исключительных стадий российского уголовного судопроизводства с особым процессуальным порядком выявления и устранения допущенных при рассмотрении уголовного дела судебных ошибок, связанных с тем, что при разрешении дела суду не были известны обстоятельства, которые могли повлиять на его выводы, либо они появились после разрешения дела.

*Основаниями возобновления производства*по уголовному делу служат:

1) вновь открывшиеся обстоятельства, т. е. такие обстоятельства, которые существовали на момент вступления приговора или иного судебного решения в законную силу, но не были известны суду;

2) новые обстоятельства, т. е. такие обстоятельства, которые не были известны суду на момент вынесения судебного решения, которые устраняют преступность и наказуемость деяния.

*Вновь открывшимися обстоятельствами*являются:

1) установленная вступившим в законную силу приговором суда заведомая ложность показаний потерпевшего или свидетеля, заключения эксперта, а равно подложность вещественных доказательств, протоколов следственных и судебных действий и иных документов или заведомая неправильность перевода, повлекшие за собой постановление незаконного или необоснованного приговора, определения или постановления;

2) установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия дознавателя, следователя или прокурора, повлекшие постановление незаконного и необоснованного приговора, определения или постановления;

3) установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия судьи, совершенные им при рассмотрении данного дела.

*Новыми обстоятельствами*являются:

1) признание Конституционным Судом РФ нормы закона, примененной судом в данном деле, не соответствующей Конституции;

2) установленное Европейским Судом по правам человека нарушение положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод при рассмотрении судом уголовного дела, связанного:

а) с применением федерального закона, не соответствующего положениям Конвенции о защите прав человека и основных свобод;

б) иными нарушениями положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод (от 4 ноября 1950 г.);

3) иные новые обстоятельства.

**24.2. Сроки и порядок возобновления дел ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств**

Пересмотр обвинительного приговора ввиду вновь открывшихся обстоятельств в пользу осужденного никакими сроками не ограничен.

Смерть осужденного не является препятствием к возобновлению производства ввиду вновь открывшихся обстоятельств в целях его реабилитации.

Пересмотр оправдательного приговора, определения, постановления о прекращении дела, а также пересмотр обвинительного приговора по мотивам мягкости наказания или необходимости применения к осужденному закона о более тяжком преступлении допускается лишь в течение сроков давности привлечения к уголовной ответственности и не позднее года со дня открытия новых обстоятельств.

*Днем открытия новых обстоятельств*считается:

1) день вступления в законную силу приговора, определения, постановления в отношении лица, виновного в даче ложных показаний, представлении ложных доказательств, неправильном переводе или преступных действиях, совершенных в ходе расследования или рассмотрения уголовного дела;

2) день вступления в силу решения Конституционного Суда РФ о несоответствии нормы закона, примененной в данном деле, Конституции;

3) день вступления в силу решения Европейского Суда по правам человека о наличии нарушения положений Конвенции по защите прав человека и основных свобод при рассмотрении уголовного дела;

4) день подписания прокурором заключения о необходимости возобновления производства ввиду вновь открывшихся обстоятельств.

*Поводами к возбуждению производства*ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств могут быть сообщения граждан, должностных лиц, а также данные, полученные в ходе расследования и рассмотрения других уголовных дел.

Если в поступившем сообщении имеется ссылка на наличие указанных новых или вновь открывшихся обстоятельств, прокурор своим постановлением возбуждает производство ввиду вновь открывшихся обстоятельств, проводит соответствующую проверку, истребует копию приговора и справку суда о вступлении его в законную силу, а также постановления Конституционного Суда РФ, Европейского Суда по правам человека.

Если в сообщении указывается на какие-либо иные вновь открывшиеся обстоятельства, прокурор выносит постановление о возбуждении производства ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств и направляет соответствующие материалы руководителю следственного органа для производства расследования этих обстоятельств и решения вопроса об уголовном преследовании по фактам выявленных нарушений уголовного законодательства.

При расследовании новых и вновь открывшихся обстоятельств могут производиться следственные и иные процессуальные действия в порядке, предусмотренном УПК.

По окончании проверки или расследования и при наличии основания для возобновления производства по уголовному делу прокурор направляет дело со своим заключением, а также копией приговора или решения Конституционного Суда РФ либо Европейского Суда по правам человека и материалами проверки или расследования в соответствующий суд.

При отсутствии оснований для возобновления производства по уголовному делу прокурор своим постановлением прекращает возбужденное им производство.

*Суды, возобновляющие дела*ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств:

1) в отношении приговора и постановления мирового судьи – районный суд;

2) в отношении приговора, определения, постановления районного суда – верховный суд республики, краевой, областной и приравненный к ним суд;

3) в отношении приговора и определения, постановления верховного суда республики, краевого, областного и приравненного к ним суда – Верховный Суд РФ;

4) в отношении приговора, определения, постановления, вынесенного в ходе производства в суде первой инстанции Судебной коллегией по уголовным делам или Военной коллегией Верховного Суда РФ, – Кассационная коллегия Верховного Суда РФ;

5) в отношении определения Кассационной коллегии Верховного Суда РФ, а также определения, вынесенного в ходе производства в суде второй инстанции или в порядке надзора, – Судебная коллегия по уголовным делам или Военная коллегия Верховного Суда РФ;

6) в отношении приговора, определения, постановления гарнизонного военного суда – окружной (флотский) военный суд;

7) в отношении приговора, определения, постановления окружного (флотского) военного суда – Военная коллегия Верховного Суда РФ.

Предыдущее рассмотрение уголовного дела в кассационном порядке или в порядке надзора не препятствует его рассмотрению в той же судебной инстанции в порядке возобновления производства ввиду вновь открывшихся обстоятельств.

Рассмотрев заключение прокурора о возобновлении производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств, суд выносит одно из следующих решений:

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

2) отмене приговора, определения или постановления суда и прекращении уголовного дела, когда не требуется судебное разбирательство для принятия окончательного решения по уголовному делу;

3) отклонении заключения прокурора.

Судебное разбирательство по уголовному делу после отмены судебных решений по нему ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств, а также обжалование новых судебных решений производятся в общем порядке.

**Тема 25. Производство по уголовным делам в отношении несовершеннолетних**

Производство по уголовным делам о преступлении, совершенном несовершеннолетним, осуществляется в общем порядке, за исключением изъятий, установленных гл. 50 УПК. Эти специальные правила применяются по делам лиц, не достигших к моменту совершения преступления 18-летнего возраста.

В частности, уголовное дело о преступлении, совершенном несовершеннолетним в соучастии с взрослыми лицами, по возможности должно быть выделено в отдельное производство (ст. 422 УПК).

По делам о преступлениях несовершеннолетних предусмотрены некоторые *особенности в предмете доказывания.*Согласно ст. 421 УПК при производстве предварительного расследования и судебного разбирательства наряду с доказыванием обстоятельств, входящих в общий предмет доказывания, устанавливаются:

1) возраст несовершеннолетнего, число, месяц и год рождения;

2) условия жизни и воспитания, уровень психического развития и иные особенности его личности;

3) влияние на несовершеннолетнего старших по возрасту лиц.

При наличии данных, свидетельствующих об отставании в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством, устанавливается также, мог ли несовершеннолетний в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий либо руководить ими.

УПК предусматривает *особый порядок применения*в отношении несовершеннолетних подозреваемых и обвиняемых *мер процессуального принуждения.*

При решении вопроса о применении меры пресечения в отношении несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого в каждом случае должна обсуждаться возможность применения к нему такой меры пресечения, как отдача под присмотр.

Задержание несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого, а также применение к нему меры пресечения в виде заключения под стражу производится в случаях совершения им тяжкого или особо тяжкого преступления.

О задержании, заключении под стражу или продлении срока содержания под стражей несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого незамедлительно извещаются родители или другие его законные представители.

Вызов несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, не находящегося под стражей, к следователю, дознавателю или в суд производится через его законных представителей, а если несовершеннолетний содержится в специализированном учреждении для несовершеннолетних – через администрацию этого учреждения.

УПК предусматривает *специальные правила для допроса*несовершеннолетнего обвиняемого и подозреваемого. Допрос не может продолжаться без перерыва более двух часов, а в общей сложности более четырех часов в день. В допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого участвует защитник, который вправе задавать ему вопросы, а по окончании допроса знакомиться с протоколом и делать замечания о правильности и полноте сделанных в нем записей. В допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, не достигшего возраста шестнадцати лет либо достигшего этого возраста, но страдающего психическим расстройством или отстающего в психическом развитии, участие педагога или психолога обязательно.

Следователь, дознаватель обеспечивают участие педагога или психолога в допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого по ходатайству защитника либо по собственной инициативе. Педагог или психолог вправе с разрешения следователя, дознавателя задавать вопросы несовершеннолетнему подозреваемому, обвиняемому, а по окончании допроса знакомиться с протоколом допроса и делать письменные замечания о правильности и полноте сделанных в нем записей. Эти права следователь, дознаватель разъясняют педагогу или психологу перед допросом несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, о чем делается отметка в протоколе.

По делам несовершеннолетних в ходе досудебного производства и в судебном разбирательстве участвуют их *законные представители,*которые допускаются к участию в деле по постановлению следователя, дознавателя с момента первого допроса несовершеннолетнего в качестве подозреваемого или обвиняемого.

Законный представитель имеет право:

1) знать, в чем подозревается или обвиняется несовершеннолетний;

2) присутствовать при предъявлении обвинения;

3) участвовать в допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, а также, с разрешения следователя, в иных следственных действиях, производимых с его участием и участием защитника;

4) знакомиться с протоколами следственных действий, в которых он принимал участие, и делать письменные замечания о правильности и полноте сделанных в них записей;

5) заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на действия и решения дознавателя, следователя, прокурора;

6) представлять доказательства;

7) по окончании расследования знакомиться со всеми материалами дела, выписывать из него любые сведения и в любом объеме.

Следователь, дознаватель вправе по окончании предварительного расследования вынести постановление о непредъявлении несовершеннолетнему подозреваемому, обвиняемому для ознакомления тех материалов дела, которые могут оказать на него отрицательное воздействие. Ознакомление с этими материалами законного представителя несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого является обязательным.

Законный представитель может быть отстранен от участия в деле, если имеются основания полагать, что его действия наносят ущерб интересам несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого. Об этом следователь, дознаватель выносят постановление. В этом случае к участию в деле допускается другой законный представитель несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого.

В судебном разбирательстве законный представитель несовершеннолетнего имеет право:

1) заявлять ходатайства и отводы;

2) давать показания;

3) представлять доказательства;

4) участвовать в прениях сторон;

5) приносить жалобы на действия и решения суда;

6) участвовать в заседании суда апелляционной, кассационной и надзорной инстанций.

УПК предусматривает *специальное основание прекращения уголовного дела*в отношении несовершеннолетних с применением к ним принудительных мер воспитательного характера. Если в ходе предварительного расследования уголовного дела о преступлении небольшой или средней тяжести будет установлено, что исправление несовершеннолетнего обвиняемого может быть достигнуто без применения наказания, то следователь с согласия руководителя следственного органа, а также дознаватель с согласия прокурора вправе вынести постановление о прекращении уголовного преследования и возбуждении перед судом ходатайства о применении к несовершеннолетнему обвиняемому принудительной меры воспитательного воздействия, которое вместе с уголовным делом направляется руководителем следственного органа или прокурором в суд.

Суд, получив после окончания предварительного расследования уголовного дела с обвинительным заключением или обвинительным актом, вправе прекратить его и применить в отношении несовершеннолетнего обвиняемого принудительные меры воспитательного воздействия.

При постановлении приговора в отношении несовершеннолетнего суд наряду с общими вопросами обязан решить вопрос о возможности освобождения несовершеннолетнего от наказания, условного осуждения либо назначения ему наказания, не связанного с лишением свободы.

В случае систематического неисполнения несовершеннолетним принудительной меры воспитательного воздействия суд, по ходатайству специализированного учреждения для несовершеннолетних отменяет постановление о прекращении уголовного преследования и применении принудительной меры воспитательного воздействия и направляет материалы уголовного дела руководителю следственного органа или начальнику органа дознания.

**Тема 26. Производство по применению принудительных мер медицинского характера**

**26.1. Основания применения принудительных мер медицинского характера**

Лицо может быть привлечено к уголовной ответственности только при условии достижения им определенного возраста, установленного законом, а также при условии его вменяемости. Если же на момент совершения общественно опасного деяния лицо страдало душевной болезнью и вследствие этого не понимало характера совершаемых действий и не могло руководить ими либо если лицо заболело душевной болезнью после совершения преступления и в связи с этим потеряло возможность понимать фактический характер содеянного, то оно не может быть привлечено к ответственности и подвергнуто уголовному наказанию.

Однако если такие лица в силу характера своего заболевания и тяжести совершенных деяний представляют опасность для общества, то к ним должны быть применены принудительные меры медицинского характера. Принудительные меры медицинского характера не являются мерами уголовного наказания. Но в связи с тем, что они существенно ограничивают конституционные права и свободы личности, их применение возможно только по решению суда.

Принудительные меры медицинского характера могут быть применены только при совокупности следующих оснований (ст. 433 УПК):

1) совершение лицом деяния, запрещенного уголовным законом;

2) совершение деяния в состоянии невменяемости либо наличие у лица в момент производства по делу психического расстройства, которое делает невозможным понимание им фактического характера содеянного;

3) опасность, которую представляет лицо для себя и других лиц вследствие характера своего заболевания и тяжести совершенного деяния.

Принудительные меры медицинского характера могут быть также применены к лицам, совершившим преступление и имеющим психические расстройства, не исключающие вменяемости. К данным категориям лиц принудительное лечение применяется при постановлении приговора и исполняется в порядке, установленном уголовно-исполнительным законодательством.

**26.2. Особенности предварительного следствия и судебного разбирательства при производстве по применению принудительных мер медицинского характера**

Особенности досудебного производства по делам данной категории состоят в следующем:

– расследование может осуществляться только в форме предварительного следствия (ст. 434 УПК);

– при установлении обстоятельств предмета доказывания должно быть обращено особое внимание на наличие, характер и степень опасности психического расстройства у лица до, в момент и после совершения общественно опасного деяния (ст. 434 УПК);

– при установлении факта психического заболевания у лица, к которому в качестве меры пресечения применено содержание под стражей, по ходатайству следователя с согласия руководителя следственного органа, а также дознавателя с согласия прокурора суд принимает решение о переводе данного лица в психиатрический стационар (ст. 435 УПК);

– если указанные лица совершили преступление в соучастии, то дело в их отношении по возможности должно быть выделено в отдельное производство (ст. 436 УПК);

– на основании постановления следователя либо суда к участию в деле привлекается законный представитель лица, в отношении которого ведется производство о применении принудительной меры медицинского характера. При отсутствии близкого родственника законным представителем может быть признан орган опеки и попечительства (ст. 437 УПК);

– по таким делам обязательно производство судебно-психиатрической экспертизы (ст. 196 УПК);

– обязательное участие защитника, который вступает в дело с момента назначения судебно-психиатрической экспертизы, если ранее уже не участвовал в деле (ст. 438 УПК);

– предварительное следствие по делам указанной категории завершается либо составлением постановления о прекращении уголовного дела, если, по мнению следователя, лицо не представляет опасности для себя и других лиц, либо постановлением о направлении дела в суд для применения принудительных мер медицинского характера.

Судебное разбирательство по делам о применении принудительных мер медицинского характера осуществляется в общем порядке с некоторыми изъятиями (ст. 441–443 УПК):

– судебное следствие начинается с изложения прокурором доводов о необходимости применения к лицу принудительных мер медицинского характера;

– в ходе судебного разбирательства должны быть разрешены следующие вопросы: имело ли место деяние; совершило ли его данное лицо; совершено ли деяние в состоянии невменяемости либо имеется ли у лица в данный момент психическое расстройство, делающее невозможным назначение ему наказания; представляет ли психическое расстройство лица опасность для него и других лиц; подлежит ли применению принудительная мера медицинского характера и какая именно;

– судебное разбирательство завершается принятием одного из следующих решений:

а) о применении к лицу принудительных мер медицинского характера и освобождении лица от уголовной ответственности;

б) об отказе в применении принудительных мер медицинского характера и прекращении уголовного дела, если суд сочтет, что лицо не представляет опасности для себя и окружающих, либо усмотрит наличие оснований для прекращения производства по делу (ст. 24–28 УПК);

в) о возвращении дела прокурору, если психическое заболевание лица не установлено либо оно не препятствует назначению лицу уголовного наказания.

В случае прекращения уголовного дела копия постановления суда в течение пяти суток направляется в орган здравоохранения для решения вопроса о лечении лица, нуждающегося в психиатрической помощи.

Изменение, прекращение и продление применения принудительных мер медицинского характера осуществляется судом, назначившим принудительное лечение, либо судом по месту применения принудительного лечения по ходатайству администрации психиатрического стационара, законного представителя лица или его защитника.

Если лицо, у которого после совершения преступления наступило психическое расстройство и к которому была применена принудительная мера медицинского характера, признано выздоровевшим, то суд на основании медицинского заключения выносит постановление о прекращении применения к данному лицу принудительной меры медицинского характера и решает вопрос о направлении руководителю следственного органа или начальнику органа дознания уголовного дела для производства предварительного расследования в общем порядке (ст. 446 УПК).

**Тема 27. Особенности производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц**

УПК (разд. 17, гл. 52) впервые предусмотрел некоторые особенности осуществления уголовно-процессуальной деятельности при возбуждении уголовного дела и производстве отдельных процессуальных действий в отношении следующих категорий лиц:

1) члена Совета Федерации, депутата Государственной Думы и депутата законодательного органа субъекта РФ и местного органа самоуправления;

2) судьи Конституционного Суда РФ, судей федерального суда общей юрисдикции и судей федеральных арбитражных судов, мировых судей и присяжных и арбитражных заседателей в период осуществления ими правосудия;

3) Председателя Счетной палаты РФ, его заместителей и аудиторов Счетной палаты РФ,

4) Уполномоченного по правам человека в РФ;

5) Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий, и кандидата в Президенты РФ;

6) прокурора;

6.1) Председателя Следственного комитета при прокуратуре РФ;

6.2) руководителя следственного органа,

7) следователя,

8) адвоката;

9) члена избирательной комиссии, комиссии референдума с правом решающего голоса;

10) зарегистрированного кандидата в депутаты Государственной Думы, зарегистрированного кандидата в депутаты законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта РФ.

Решение о возбуждении уголовного дела в отношении указанных категорий лиц либо о привлечении их в качестве обвиняемых (если дело возбуждено по факту преступления) принимается:

– в отношении члена Совета Федерации и депутата Государственной Думы – Председателем Следственного комитета при прокуратуре РФ на основании заключения коллегии, состоящей из трех судей Верховного Суда РФ, о наличии в действиях члена Совета Федерации или депутата Государственной Думы признаков преступления и с согласия соответственно Совета Федерации и Государственной Думы;

– в отношении Генерального прокурора РФ – Председателем Следственного комитета при прокуратуре РФ на основании заключения коллегии, состоящей из трех судей Верховного Суда РФ, принятого по представлению Президента РФ, о наличии в действиях Генерального прокурора РФ признаков преступления; – в отношении судьи Конституционного Суда РФ – Генеральным прокурором РФ на основании заключения коллегии трех судей Верховного Суда РФ с согласия Конституционного Суда РФ;

– в отношении Председателя Следственного комитета при прокуратуре РФ – исполняющим обязанности Председателя Следственного комитета при прокуратуре РФ на основании заключения коллегии, состоящей из трех судей Верховного Суда РФ, принятого по представлению Президента РФ, о наличии в действиях Председателя Следственного комитета признаков преступления;

– в отношении судьи Конституционного Суда РФ – Председателем Следственного комитета при прокуратуре РФ на основании заключения коллегии, состоящей из трех судей Верховного Суда РФ, о наличии в действиях судьи признаков преступления и с согласия Конституционного Суда РФ;

– в отношении судьи Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ, верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области и суда автономного округа, федерального арбитражного суда, окружного (флотского) военного суда – Председателем Следственного комитета при прокуратуре РФ на основании заключения коллегии, состоящей из трех судей Верховного Суда РФ, о наличии в действиях судьи признаков преступления и с согласия Высшей квалификационной коллегии судей РФ;

– в отношении иных судей – Председателем Следственного комитета при прокуратуре РФ на основании заключения коллегии, состоящей из трех судей верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области и суда автономного округа, военного суда соответствующего уровня, о наличии в действиях судьи признаков преступления и с согласия соответствующей квалификационной коллегии судей;

– в отношении Председателя Счетной палаты РФ, его заместителя и аудиторов Счетной палаты РФ – Председателем Следственного комитета при прокуратуре РФ;

– в отношении Уполномоченного по правам человека в РФ – Председателем Следственного комитета при прокуратуре РФ;

– в отношении Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий, а также кандидата в Президенты РФ – Председателем Следственного комитета при прокуратуре РФ;

– в отношении депутата законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта РФ – руководителем следственного органа Следственного комитета при прокуратуре РФ по субъекту РФ на основании заключения коллегии, состоящей из трех судей верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области и суда автономного округа;

– в отношении прокурора, руководителя следственного органа, следователя – вышестоящим руководителем следственного органа Следственного комитета при прокуратуре РФ на основании заключения судьи районного суда или гарнизонного военного суда по месту совершения деяния, содержащего признаки преступления, а в отношении адвоката – руководителем следственного органа Следственного комитета при прокуратуре РФ по району, городу на основании заключения судьи районного суда или гарнизонного военного суда по месту совершения деяния, содержащего признаки преступления;

– в отношении депутата, члена выборного органа местного самоуправления, выборного должностного лица органа местного самоуправления – руководителем следственного управления Следственного комитета при прокуратуре РФ по субъекту РФ;

– в отношении члена избирательной комиссии, комиссии референдума с правом решающего голоса – прокурором субъекта РФ, а члена Центральной избирательной комиссии РФ с правом решающего голоса, председателя избирательной комиссии субъекта РФ – Председателем Следственного комитета при прокуратуре РФ;

– в отношении зарегистрированного кандидата в депутаты Государственной Думы – с согласия Председателя Следственного комитета при прокуратуре РФ;

– в отношении зарегистрированного кандидата в депутаты законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта РФ – в соответствии со ст. 146 и 171 настоящего Кодекса с согласия руководителя следственного органа Следственного комитета при прокуратуре РФ по субъекту РФ.

Рассмотрение представления руководителя следственного органа проводится с его участием, а также с участием лица, в отношении которого внесено представление, и его защитника в закрытом судебном заседании в срок не позднее 10 суток со дня поступления представления руководителя следственного органа в суд.

Решение Конституционного Суда РФ, а также соответствующей квалификационной коллегии судей о даче либо об отказе в даче согласия на возбуждение уголовного дела в отношении судьи или привлечение его в качестве обвиняемого должно быть мотивированным. Это решение принимается в срок не позднее 10 суток со дня поступления в суд представления Председателя Следственного комитета при прокуратуре РФ и заключения судебной коллегии о наличии в действиях судьи признаков преступления.

Применение меры пресечения в виде заключения под стражу допускается:

в отношении судьи – с согласия квалификационной коллегии судей; в отношении члена Совета Федерации, депутата Государственной Думы, Уполномоченного по правам человека – с согласия соответственно Совета Федерации или Государственной Думы.

Мотивированное решение Конституционного Суда РФ, квалификационной коллегии судей о даче согласия на избрание в отношении судьи в качестве меры пресечения заключения под стражу или о производстве обыска принимается в срок не позднее пяти суток со дня поступления представления Председателя Следственного комитета при прокуратуре РФ и соответствующего судебного решения.

**Тема 28. Международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства**

Как правило, уголовное судопроизводство осуществляется силами национальных правоохранительных органов. Но возможны ситуации, когда лицо, совершив преступление на территории одного государства, уезжает в другое. В подобных случаях применяется такой институт международного права, как экстрадиция (выдача).

Кроме того, в международных соглашениях предусматриваются обязанности договаривающихся государств об оказании друг другу правовой помощи по уголовным делам путем выполнения различных процессуальных действий (производство осмотров, обысков, экспертиз, допросов, составление и пересылка документов и др.).

В настоящее время в России действуют двухсторонние договоры о правовой помощи по уголовным делам со многими бывшими союзными республиками (Азербайджаном, Грузией, Киргизией, Латвией и др.) и иными государствами (Албанией, Грецией, Китаем, Финляндией и т. д.).

Кроме того, Российская Федерация ратифицировала ряд международных договоров об оказании правовой помощи (Европейская конвенция о выдаче (от 13 декабря 1957 г.), Европейская конвенция о взаимной правовой помощи по уголовным делам (от 20 апреля 1959 г.)).

В соответствии с указанными договорами в УПК введена специальная часть 5, где закреплены нормы, регламентирующие различные аспекты международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства: оказание правовой помощи, выдачу лица для уголовного преследования и или исполнения приговора, передачу лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является (ст. 453–473 УПК).

Если на территории иностранного государства необходимо провести какие-либо процессуальные действия, предусмотренные УПК, то суд, прокурор или следователь вносит запрос об их производстве соответствующими компетентными органами этого государства.

Запрос направляется через:

1) Верховный Суд РФ по вопросам судебной деятельности Верховного Суда РФ;

2) Министерство юстиции РФ – по вопросам судебной деятельности всех остальных судов;

3) Министерство внутренних дел РФ, Федеральную службу безопасности РФ, Федеральную службу Российской Федерации по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ – в отношении следственных действий, не требующих судебного решения или согласия прокурора;

4) Генеральную прокуратуру РФ – в остальных случаях (ст. 453 УПК).

Доказательства, полученные на территории иностранного государства по такому запросу, пользуются такой же юридической силой, как и доказательства, полученные компетентными органами на территории РФ (ст. 455 УПК).

Суд, прокурор, следователь на основе принципа взаимности исполняют запросы о производстве процессуальных действий компетентных органов и должностных лиц иностранных государств. При этом применяются нормы УПК, но согласно международным договорам могут быть применены и процессуальные нормы и иностранного государства.

При исполнении запроса могут присутствовать представители иностранного государства.

Выдача лица для уголовного преследования или исполнения приговора. Россия в соответствии с международным договором РФ или на основе принципа взаимности может выдать иностранному государству иностранного гражданина или лицо без гражданства, находящихся на территории РФ, для уголовного преследования или исполнения приговора за деяния, которые являются уголовно наказуемыми по уголовному закону РФ и законам иностранного государства, направившего запрос о выдаче лица. Выдача лица на основе принципа взаимности означает, что в соответствии с заверениями иностранного государства, направившего запрос о выдаче, можно ожидать, что в аналогичной ситуации по запросу Российской Федерации также будет произведена выдача.

Выдача лица может быть произведена в случаях:

1) если уголовный закон предусматривает за совершение этих деяний наказание в виде лишения свободы на срок свыше одного года или более тяжкое наказание, когда выдача лица производится для уголовного преследования;

2) если лицо, в отношении которого направлен запрос о выдаче, осуждено к лишению свободы на срок не менее шести месяцев или к более тяжкому наказанию;

3) когда иностранное государство, направившее запрос, может гарантировать, что лицо, будет преследоваться только за преступление, которое указано в запросе, и после окончания судебного разбирательства и отбытия наказания сможет свободно покинуть территорию данного государства, а также не будет выслано, передано либо выдано третьему государству без согласия РФ.

Решение о выдаче иностранного гражданина или лица без гражданства, находящихся на территории РФ, обвиняемых в совершении преступления или осужденных судом иностранного государства, принимается Генеральным прокурором РФ или его заместителем. О принятом решении эти должностные лица в течение 24 часов письменно уведомляют лицо, в отношении которого оно принято.

Проверка законности и обоснованности решения о выдаче лица производится в течение месяца со дня получения жалобы судом, состоящим из трех судей, в открытом судебном заседании с участием прокурора, лица, в отношении которого принято решение о выдаче, и его защитника.

*Выдача лица не допускается, если:*

1) лицо, в отношении которого поступил запрос иностранного государства о выдаче, является гражданином Российской Федерации;

2) лицу, в отношении которого поступил запрос иностранного государства о выдаче, предоставлено убежище в Российской Федерации в связи с возможностью преследований в данном государстве по признаку расы, вероисповедания, гражданства, национальности, принадлежности к определенной социальной группе или политическим убеждениям;

3) в отношении указанного в запросе лица на территории РФ за то же самое деяние вынесен вступивший в законную силу приговор или прекращено производство по уголовному делу;

4) в соответствии с законодательством РФ уголовное дело не может быть возбуждено или приговор не может быть приведен в исполнение вследствие истечения сроков давности или по иному законному основанию;

5) имеется вступившее в законную силу решение суда РФ о наличии препятствий для выдачи данного лица в соответствии с законодательством и международными договорами РФ.

*В выдаче может быть отказано, если:*

1) деяние, послужившее основанием для запроса о выдаче, не является преступлением;

2) деяние, послужившее основанием для запроса о выдаче, совершено на территории РФ или против ее интересов;

3) в отношении лица уже осуществляется уголовное преследование в РФ за то же деяние;

4) уголовное преследование за данное деяние возбуждается в порядке частного обвинения.

Передача лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является.

Основанием передачи лица, осужденного судом РФ к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является, а равно для передачи гражданина Российской Федерации, осужденного судом иностранного государства к лишению свободы, для отбывания наказания в РФ является решение суда по результатам рассмотрения представления федерального органа исполнительной власти, уполномоченного в области исполнения наказаний, либо обращения осужденного или его представителя, а равно компетентных органов иностранного государства в соответствии с международным договором РФ либо письменным соглашением компетентных органов РФ с компетентными органами иностранного государства на основе принципа взаимности.

В *передаче осужденного*к лишению свободы судом РФ для отбывания наказания в государстве, гражданином которого он является, *может быть отказано*в случаях:

1) если ни одно из деяний, за которое лицо осуждено, не признается преступлением по законодательству государства, гражданином которого является осужденный;

2) наказание не может быть исполнено в иностранном государстве вследствие истечения сроков давности или по иному основанию, предусмотренному законодательством этого государства;

3) от осужденного или от иностранного государства не получены гарантии исполнения приговора в части гражданского иска;

4) не достигнуто согласие о передаче осужденного на условиях, предусмотренных международными договорами РФ;

5) осужденный имеет постоянное место жительства в Российской Федерации.

Порядок разрешения судом вопросов, связанных с исполнением приговора суда иностранного государства. Если при рассмотрении представления (обращения) о передаче гражданина Российской Федерации, осужденного к лишению свободы судом иностранного государства, суд придет к выводу о том, что деяние, за которое осужден гражданин Российской Федерации, не является преступлением по законодательству РФ либо приговор суда иностранного государства не может быть исполнен в силу истечения срока давности, а также по иному основанию, предусмотренному законодательством РФ или международным договором РФ, он выносит постановление об отказе в признании приговора суда иностранного государства. Во всех остальных случаях суд выносит постановление о признании и об исполнении приговора суда иностранного государства, в котором указывает:

1) наименование суда иностранного государства, дату и место постановления приговора;

2) сведения о последнем месте жительства осужденного в Российской Федерации, месте его работы и роде занятий до осуждения;

3) описание преступления, в совершении которого осужденный признан виновным, и уголовный закон иностранного государства, на основании которого он осужден;

4) статью УК, предусматривающую ответственность за преступление, совершенное осужденным;

5) вид и срок назначенного наказания (основного и дополнительного), отбытый срок и срок наказания, которое осужденный должен отбыть в Российскую Федерацию, его начало и окончание, вид исправительного учреждения, порядок возмещения вреда по гражданскому иску.

Если по УК за данное преступление предельный срок лишения свободы меньше, чем назначенный по приговору суда иностранного государства, то суд определяет максимальный срок лишения свободы за совершение данного преступления, предусмотренный УК. Если согласно УК лишение свободы не предусмотрено в качестве наказания за совершенное лицом преступление, то суд определяет иное наказание, наиболее соответствующее наказанию, назначенному по приговору суда иностранного государства, в пределах, установленных УК за данное преступление.

Если приговор суда иностранного государства относится к двум или нескольким деяниям, не все из которых являются преступлениями в Российской Федерации, то суд определяет, какая часть наказания, назначенного по приговору суда иностранного государства, применяется к деянию, являющемуся преступлением.

Постановление суда обращается к исполнению в порядке, установленном ст. 393 УПК.

В случае отмены или изменения приговора суда иностранного государства либо применения в отношении лица, отбывающего наказание в Российской Федерации, изданных в иностранном государстве актов об амнистии или о помиловании вопросы исполнения пересмотренного приговора суда иностранного государства, а также применения актов об амнистии или о помиловании решаются в соответствии с требованиями ст. 472 УПК.