Опорный конспект лекций

Лекция 1 Понятие и задачи уголовного процесса. Уголовно-процессуальное право 2
Лекция 2. Уголовно-процессуальное законодательство Республики Беларусь 10
Лекция 3 Принципы уголовного процесса 21
Лекция 4 Участники уголовного процесса 37
Лекция 5 Доказательства и доказывание 70
Лекция 6 Меры процессуального принуждения 89
Лекция 7 Ходатайства и жалобы 106
Лекция 9 Процессуальные документы, сроки и издержки 114
Лекция 10. Возбуждение уголовного дела 119
Лекция 11 Предварительное расследование 127
Лекция 12 Подсудность 167
Лекция 14 Судебное разбирательство 173
Лекция 15. Апелляционное производство 199
Лекция 16 Исполнение приговора 210
Лекция 17 Производство по пересмотру судебных решений первой и апелляционной инстанции (кассационное производство) 216
Лекция 18 Производство по пересмотру судебных решений в Верховном Суде (надзорное производство) 225
Лекция 19. Производство по уголовным делам по вновь открывшимся обстоятельствам 229
Лекция 20. Особенности производства по отдельным категориям уголовных дел 234
Лекция 21 Международная правовая помощь по уголовным делам 257
Лекция 22 Уголовный процесс зарубежных государств 274

Лекция 1 Понятие и задачи уголовного процесса. **Уголовно-процессуальное право**

1.1 Сущность и задачи уголовного процесса.
1.2 Судебная власть, правосудие и уголовный процесс.
1.3 Стадии уголовного процесса.
1.4 Типы и виды уголовного процесса.
1.5 Уголовно-процессуальные функции.
1.6 Уголовно-процессуальное право и уголовно-процессуальные нормы.

1.1 Сущность и задачи уголовного процесса

Одним из важнейших средств борьбы с преступностью являются уголовно-правовые меры, возникновение и развитие которых связано с реакцией общества и государства на преступления, т. е. правонарушения против личности, общества или государства, признаваемые государственной властью наиболее опасными и запрещенными уголовным законом под угрозой наказания. Поэтому в уголовном законе даны не только общее нормативное понятие преступления, полный их (преступлений) перечень, но и признаки каждого из них. Уголовный кодекс Республики Беларусь (УК) определяет пределы должного и возможного применения мер уголовной ответственности, а при определенных основаниях, указанных в уголовном законе, – освобождения от уголовной ответственности или уголовного наказания. Но нормы уголовного права не могут автоматически воздействовать на лиц, совершивших преступление. Вот почему право государственной власти на применение уголовной ответственности обусловливает в каждом конкретном случае осуществление специальной деятельности, направленной на установление оснований и условий применения норм уголовного права.

Для предупреждения преступлений, привлечения к ответственности и наказания виновных в государстве функционирует система органов уголовной юстиции. Ее вершину образует суд, призванный осуществлять правосудие по уголовным делам. Деятельности суда предшествует расследование преступлений (предварительное расследование по уголовным делам), проводимое органами дознания и предварительного следствия под надзором и при участии прокурора.

Деятельность уголовной юстиции связана с применением мер государственного принуждения, в максимальной степени затрагивающих основные права и свободы человека, что необходимо для успешного раскрытия преступлений и обеспечения ответственности виновных. Поэтому она строго и детально регламентируется процессуальными нормами, создающими гарантии справедливого правосудия и гарантии прав личности. Эти нормы, в силу их важности, устанавливаются только законодательной властью. При этом ход процесса определяют не частные начала (как это имеет место в гражданском процессе), а публичные, государственные интересы; решения по уголовному делу принимаются только государственными органами. В то же время указанные органы обязаны учитывать частные интересы, которые в отдельных случаях приобретают главенствующее по отношению к публичным интересам значение (например, по делам частного обвинения).

Деятельность суда, прокурора, следователя, органов дознания имеет определяющее и организующее значение при расследовании и судебном разбирательстве уголовных дел. Государственные органы и должностные лица несут ответственность за законное производство по уголовному делу, законность принимаемых решений. Рассматриваемая деятельность, однако, не исчерпывает всего содержания уголовного процесса. Она слагается из системы процессуальных действий, в которых кроме органов государства (должностных лиц) участвуют лица, в том или ином процессуальном качестве вовлекаемые в производство по делу. Для этого участия закон наделяет их процессуальными правами

или обязывает к совершению конкретных действий. В одних случаях они совершают процессуальные действия в силу предоставленных им прав (возбуждают ходатайства, заявляют отводы, представляют доказательства, обжалуют действия и решения государственных органов и т.д.), в других – исполняют свои обязанности (свидетель дает показания, обвиняемый является по вызову следователя, суда и др.).

Резюмируя, можно дать следующее определение уголовного процесса. **Уголовный процесс** – это осуществляемая в установленном законом порядке деятельность органов уголовного преследования (органа дознания, следователя, прокурора) и суда, содержанием которой является производство по материалам и уголовному делу, наделяемых при этом наряду с иными участниками данной деятельности соответствующими правами и обязанностями.

Под производством по материалам и уголовному делу следует понимать:

- совокупность процессуальных действий и процессуальных решений, совершаемых и выносимых при принятии и рассмотрении заявлений и сообщений о преступлении и ускоренном производстве (производство по материалам);
- совокупность процессуальных действий и процессуальных решений, совершаемых и выносимых по конкретному уголовному делу (производство по уголовному делу);

Задачи уголовного процесса закреплены в ст. 7 Уголовно-процессуального кодекса Республики Беларусь (УПК). К ним относятся:

1. Защита личности, ее прав и свобод, интересов общества и государства;
2. Обеспечение правильного применения закона с тем, чтобы каждый, кто совершил преступление, был подвергнут справедливому наказанию и ни один невиновный не был привлечен к уголовной ответственности и осужден;
3. Обеспечение законности и правопорядка;
4. Обеспечение предупреждения преступлений;
5. Обеспечение защиты от необоснованного обвинения или осуждения, незаконного ограничения прав и свобод человека и гражданина;
6. Обеспечение незамедлительной и полной реабилитации невиновного в случае его обвинения или осуждения.

Особо подчеркнем, что, в соответствии с указанной статьей, первая задача должна решаться путем быстрого и полного расследования преступлений, общественно опасных деяний невменяемых, изобличения и привлечения к уголовной ответственности виновных. Быстрое и полное расследование преступлений и изобличение виновных предполагают в предусмотренные законом сроки установить обстоятельства происшедшего преступления, выявить лицо, его совершившее, собрать и проверить доказательства виновности обвиняемого и тем самым назначить виновному наказание, максимально приближенное по времени к моменту совершения преступления.

1.2 Судебная власть, правосудие и уголовный процесс

Судебная власть – это самостоятельная независимая ветвь государственной власти, осуществляемая судами, которые выполняют возложенные на них законом полномочия посредством (в форме) установленного судопроизводства. Она осуществляется посредством конституционного, гражданского, уголовного, хозяйственного и административного судопроизводства. Следовательно, судебную власть следует рассматривать как реализуемые в силу закона и в соответствующей процессуальной форме правоприменительные полномочия суда.

Важно уяснить, что судебную власть как вид власти теоретически нельзя отождествлять с судами, судебной системой. Судебной властью надлежит считать не орган (суд), а то, что они могут и в состоянии сделать, какими для этого способностями и возможностями обладают.

Одна из важнейших функций, составляющей содержание судебной власти – осуществление **правосудия**, т.е. производимой в процессуальном порядке правоприменительной деятельности суда по рассмотрению и разрешению гражданских, уголовных дел, дел об административных правонарушениях, а также хозяйственных (экономических) споров в целях охраны прав и интересов граждан, организаций и государства. Осуществление правосудия – исключительная компетенция суда.

Судебную власть неоправданно сводить к какому-то одному из видов судебной деятельности, в том числе и к правосудию, или считать их синонимами. Хотя эти понятия и родственные, близкие по содержанию, но не тождественные. Наряду с правосудием судебная власть включает ряд иных, имеющих огромное социальное значение контролирующих полномочий, в частности контроль за соответствием законов положениям Конституции, осуществляемым Конституционным Судом (конституционный контроль). Широко осуществляется контроль и судами общей юрисдикции всех уровней, в частности контроль за законностью и обоснованностью решений и действий органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, дознание и предварительное следствие.

Уголовное судопроизводство, понимаемое как одна из форм осуществления правосудия, выражается в деятельности суда по уголовным делам, где судебная власть реализуется через действия и решения суда. Только суд может признать лицо виновным и назначить ему наказание.

Уголовный процесс и правосудие теснейшим образом связаны между собой, но это разные понятия.

По задачам, предмету деятельности правосудие шире уголовного процесса, поскольку судебная власть осуществляется не только посредством уголовного судопроизводства.

По кругу органов, осуществляющих производство по делу, уголовный процесс шире правосудия. Правосудие исчерпывается деятельностью суда, тогда как уголовный процесс помимо суда ведется органами дознания, предварительного следствия и прокуратуры. Даже в судебных стадиях правосудие и уголовный процесс не сливаются. Понятием уголовного процесса охватывается деятельность всех участвующих в этих стадиях субъектов, понятием правосудия – только деятельность суда. Осуществление правосудия по уголовным делам входит в качестве основной части в уголовный процесс.

1.3 Стадии уголовного процесса

Производство по делу, его "движение" проходит определенные этапы (части), именуемые стадиями уголовного процесса. Закон устанавливает такой порядок прохождения (движения) производства по уголовному делу до суда и в судебных стадиях, который должен содержать оптимальные условия для реализации задач этой деятельности. **Стадии** – это взаимосвязанные, но относительно самостоятельные части процесса, отделенные друг от друга итоговым процессуальным решением и характеризующиеся непосредственными задачами (вытекающими из назначения уголовного судопроизводства), органами и лицами, участвующими в производстве по делу, порядком (формой) процессуальной деятельности (процессуальной процедурой) и характером уголовно-процессуальных отношений.

Каждой стадии процесса свойственны: 1) непосредственные задачи, вытекающие из общих задач уголовного процесса; 2) определенный круг участвующих в ней органов и лиц; 3) порядок (процессуальная форма) деятельности; 4) специфический характер уголовно-процессуальных отношений, возникающих между субъектами в процессе производства по делу; 5) итоговый процессуальный акт (решение), завершающий цикл процессуальных действий и отношений и влекущий переход дела на следующую ступень (если не прекращается производство по уголовному делу или уголовное преследование).

Совокупность стадий, связанных между собой общими задачами и принципами процесса, образует систему уголовного процесса.

Стадии уголовного процесса чередуются, сменяют одна другую в строгой последовательности, при которой в каждой последующей стадии проверяются результаты предыдущей или решаются присущие только этой стадии вопросы (например, стадия исполнения приговора).

Первая стадия уголовного процесса в УПК обозначена как **возбуждение уголовного дела** (разд. VII УПК) и состоит из принятия органом дознания, следователем и прокурором поступившего сообщения о преступлении, обязательной его проверки и принятия по результатам рассмотрения сообщения о преступлении решения – о возбуждении уголовного дела или об отказе в возбуждении уголовного дела. Данная часть уголовного процесса представляет собой, по сути, обнаружение достаточных данных, указывающих на признаки преступления.

Вторая стадия уголовного процесса и одновременно досудебного производства в уголовно-процессуальном законодательстве определена как **предварительное расследование** (разд. VIII УПК). Она обусловливается принятием решения о возбуждении уголовного дела и представляет собой процессуальный порядок установления до суда и для суда обстоятельств, подлежащих доказыванию. Предварительным расследование называется потому, что окончательное установление обстоятельств преступления происходит в ходе рассмотрения дела в суде.

Возбуждение уголовного дела и предварительное расследование (производство предварительного следствия, дознания) составляют досудебное производство (часть вторая УПК) – уголовный процесс с момента получения сообщения о преступлении до направления прокурором уголовного дела в суд для рассмотрения его по существу. Вторая часть уголовного процесса – судебное производство. Судебное производство (часть третья УПК) – это, прежде всего, производство по уголовному делу в суде первой инстанции (разд. IX УПК). Оно включает в себя назначение и подготовку судебного разбирательства и непосредственно само судебное разбирательство.

Назначение и подготовка судебного разбирательства – третья стадия уголовного процесса. На этой стадии процесса судья единолично, знакомясь с делом, выясняет: имеются ли в деле фактические и юридические основания для рассмотрения его в судебном заседании, и в случае наличия таких оснований производит необходимые подготовительные действия к судебному заседанию и назначает судебное разбирательство.

Четвертая стадия уголовного процесса – **судебное разбирательство** – представляет собой рассмотрение уголовного дела по существу, т.е. осуществление правосудия. В судебном заседании устанавливается: 1) доказано ли, что имело место деяние, в совершении которого обвиняется лицо; 2) доказано ли, что деяние совершил обвиняемый; 3) является ли это деяние преступлением и какой статьей УК предусмотрена ответственность за его совершение; 4) виновен ли обвиняемый в совершении этого деяния, а также разрешаются другие вопросы, имеющие значение для правильного рассмотрения уголовного дела. Поэтому судебное разбирательство занимает центральное место в уголовном процессе. Судебное разбирательство завершается постановлением оправдательного или обвинительного приговора, но в нем могут быть приняты и другие важные решения (о прекращении производства по уголовному делу). В судебном заседании также рассматривается и решается вопрос о применении принудительных мер безопасности и лечения. Пятой стадией уголовного процесса является **кассационное производство** (разд. X УПК), т.е. производство по пересмотру приговоров, определений, постановлений, не вступивших в законную силу. **Исполнение приговора** (разд. XI УПК), являясь шестой стадией уголовного процесса, включает в себя обращение к исполнению вступивших в законную силу приговора, определения, постановления суда и производство по рассмотрению и разрешению судом вопросов, связанных с исполнением приговора. В научной литературе указанные стадии именуются обычными. Помимо них выделяются еще

так называемые исключительные стадии. К исключительным стадиям относятся: 1) производство по пересмотру вступивших в законную силу приговоров, определений, постановлений (**надзорное производство**) (разд. XII УПК); 2) **производство по уголовным делам по вновь открывшимся обстоятельствам** (разд. XIII УПК).

При изучении стадий уголовного процесса необходимо учитывать следующие обстоятельства:

1. Обычные стадии называются так потому, что подавляющее большинство уголовных дел поступательно переходит из одной стадии в другую. Исключительными стадии названы потому, что в них предусмотрен исключительный порядок проверки судебных постановлений, поскольку они вступили в законную силу.
2. Обычные стадии следуют друг за другом в жесткой последовательности, указанной выше. В порядке исключения могут отсутствовать стадия предварительного расследования по делам частного обвинения и стадия пересмотра не вступивших в законную силу судебных постановлений, если стороны не обжалуют и не опротестовывают эти постановления. Исключительные стадии жестко не связаны между собой и могут быть реализованы в любой последовательности.
3. Каждая обычная стадия является, с одной стороны, контрольной применительно к предыдущей, а с другой – подготовительной применительно к последующей стадии.
4. Уголовный процесс возникает в момент поступления сообщения о преступлении в орган дознания, к следователю или прокурору.
5. После обращения и приведения приговора в исполнение уголовный процесс нельзя считать безвозвратно оконченным ввиду возможного появления оснований для возбуждения производства в исключительных стадиях. При отсутствии этих оснований уголовный процесс по конкретному делу завершается логическим итогом – исполнением вступившего в законную силу судебного решения.

1.4 Типы и виды уголовного процесса.

Типология – это метод научного познания, в основе которого лежит расчленение систем объектов и их последующая группировка с помощью обобщенной, идеализированной модели или типологии. В теории судопроизводства чаще всего используют три типологии:

• идеальную, основанную на наличии или отсутствии спора сторон перед судом. В результате выделяются состязательный и розыскной процессы;

• национальную (морфологическую), основанную на региональных особенностях процессуальных систем. В результате выделяются национальные, или морфологические, типы процесса: английский, французский, германский, мусульманский;

• историческую, основанную на историческом генезисе соотношения свободы личности и государства, частного и публичного начал. В результате выделяются исторические типы процесса: частно-состязательный (при преобладании частного начала), розыскной (при поглощении публичным началом частного), публично-состязательный (при органичном сочетании частных и публичных начал, формальном равенстве гражданина и государства).

В любой типологии выделяется существенное и игнорируется второстепенное. Поэтому в действительности любой конкретный уголовный процесс является смешанным, сочетающим в себе различные признаки.

В настоящее время обычно на базе идеальной типологии выделяют типы процесса, а на основе других – его виды и формы.

Состязательный уголовный процесс и его виды

Состязательный уголовный процесс – это идеальный тип, в котором спор равных сторон разрешается независимым от них судом. Признаки состязательного процесса:

• наличие сторон обвинения и защиты, обвиняемый является субъектом процесса;
• равноправие сторон;
• наличие независимого суда;
• разделение процессуальных функций обвинения, защиты и юстиции;
• источник дела – спор сторон;
• арбитральный метод правового регулирования.

Виды состязательного процесса подразделяются с точки зрения его исторического развития:

• частно-состязательный процесс подчинен частному интересу сторон, которые ведут спор по своему усмотрению перед пассивным судом. Он подразделяется на обвинительный (представляющий формальный поединок сторон перед судьей – секундантом) и частно-исковой (в котором суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению). В современном белорусском процессе производство по делам частного обвинения строится по частно-исковой модели. В таких делах обвинителем является сам потерпевший, поэтому дело подлежит возбуждению только по его заявлению, а при его примирении с обвиняемым прекращается;

• публично-состязательный уголовный процесс основан на гармоничном сочетании частных и публичных начал и выражается в споре действующих в публичных интересах сторон перед активным судом. В качестве обвинителя, как правило, выступает государство в лице специального органа (прокуратура), который выдвигает обвинение в общественных интересах (уголовный иск). В публично-исковом процессе находит свое закрепление презумпция невиновности.

Розыскной тип уголовного процесса и его виды

Розыскной процесс – это такой порядок производства, когда функции уголовного преследования, защиты и принятия решений по делу находятся в компетенции одного государственного органа в силу господства публичного начала над частным. Признаки розыскного процесса:

• стороны отсутствуют;
• «хозяином процесса» является государственный орган расследования;
• обвиняемый является объектом исследования;
• источником дела является безличная воля закона;
• применяется исключительно императивный метод правового регулирования.

Виды розыскного процесса:

• уголовная расправа – это первая и элементарная разновидность розыска, когда орган государственного управления разрешает уголовное дело в соответствии с неразвитой процедурой и практически без доказательств;

• ассиза – это расследование представителя государственной власти, подразумевающее опрос местных жителей, которые сообщали ему о виновности обвиняемого;

• инквизиционный процесс – разновидность розыска, в которой специальный судебный орган разрешает дело сразу в судебном заседании по детально урегулированной законом процедуре;

• следственный процесс как бюрократическая разновидность розыска характеризуется наличием предварительного расследования, проводимого одним из судей – следователем в условиях формальной системы доказательств;

• судебный приказ – это современная разновидность розыскного производства, в которой судья в условиях очевидности рассматривает дело об уголовном проступке и выносит решение (приказ), которое исполняется с согласия обвиняемого.

Тип белорусского уголовного процесса

Для современного белорусского процесса характерны:

• состязательное построение судебного производства с активным положением суда;

• строго формализованное предварительное расследование, в котором проявляются розыскные начала. В руках органа дознания, следователя и прокурора объединяются процессуальные функции обвинения, защиты и принятия решений;

• предоставление обширных гарантий обвиняемому и другим участникам процесса по защите своих прав и законных интересов. Это связано с судебным контролем на стадии предварительного расследования; жесткими правилами недопустимости доказательств, предоставлением права участвовать в их собирании. В целом отечественный уголовный процесс принадлежит к смешанному следственно-состязательному типу с преобладанием состязательных элементов.

1.5 Уголовно-процессуальные функции

В самом общем виде сущность уголовного процесса заключается в реализации норм уголовного права и привлечения виновного лица к ответственности за нарушение уголовно-правовых запретов, его содержание – в уголовно-процессуальной деятельности, а его форма – в структуре уголовно-процессуальной деятельности, механизме ее организации, который отражает источник движения, развития судопроизводства и процессуальный статус его участников.

Итак, содержание уголовного процесса составляет деятельность. Специфика деятельности участников процесса заключается в том, что в ней неизбежно принимает лицо, в отношении которого имеется предположение о его виновности в совершении преступления. Оно заинтересовано в том, чтобы уголовно-процессуальная деятельность осуществлялась по определенным правилам. В то же время для достижения своего интереса это лицо должно обладать определенной совокупностью прав и процессуальных средств их реализации. Очевидно, что для реализации своих притязаний определенной совокупностью прав и средств их осуществления должны быть также наделены органы уголовного преследования и потерпевший. Указанные совокупности прав и процессуальных средств их реализации представляют собой процессуальные статусы соответствующих участников уголовного процесса.

Процессуальные статусы органов уголовного преследования и потерпевшего, с одной стороны, и процессуальный статус лица, в отношении которого решается вопрос о привлечении его к ответственности, с другой, могут быть как равными, так и неравными. При наличии равных процессуальных статусов органы уголовного преследования и лицо, привлекаемое к ответственности, представляют собой стороны. Иными словами, стороны – это участники уголовного процесса, имеющие равные юридически обеспеченные возможности реализации своего процессуального интереса.

Конкретная структура уголовно-процессуальной деятельности определяется задачами уголовного процесса. В соответствии с ними в ней можно выделить отдельные виды (направления), которые именуются процессуальными функциями.

Итак, **уголовно-процессуальные функции** – это обусловленные задачами уголовного процесса основные направления уголовно-процессуальной деятельности, которые предполагают объединение различных ее участников в отдельные группы с учетом их процессуального интереса и определение содержания правового статуса данных участников. Коротко можно сказать, что процессуальные функции представляют собой основные направления процессуальной деятельности, в которых выражается специальная роль и назначение участников уголовного процесса.

Особо подчеркнем, что под функциями следует понимать не направления деятельности каждого участника процесса, а те основные направления уголовно-процессуальной деятельности, вокруг которых складывается деятельность данных участников. Тем самым

предотвращается смешение понятия функции уголовного процесса и функции участника процесса.

К уголовно-процессуальным функциям можно отнести: уголовное преследование, обвинение, защиту и правосудие.

Защита – процессуальная деятельность по опровержению подозрения или обвинения либо смягчения обвинения, обеспечения прав и интересов подозреваемого, обвиняемого, которая осуществляется стороной защиты.

Уголовное преследование – направление процессуальной деятельности по установлению факта и обстоятельств совершения общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом, и совершившего его лица, а также для обеспечения применения к такому лицу наказания либо иных мер уголовной ответственности. Данная функция возлагается на орган уголовного преследования.

Обвинение – это деятельность по изобличению обвиняемого в инкриминируемом ему преступлении и по обоснованию его уголовной ответственности, которая реализуется стороной обвинения в суде.

Функция правосудия – это деятельность по исследованию всех собранных по делу доказательств и принятие решения о виновности или невиновности конкретного лица, а также о его наказании.

Функция правосудия осуществляется судом в судебном заседании с участием сторон путем вынесения приговора. Следует иметь в виду, что право разрешить уголовное дело по существу путем прекращения производства по уголовному делу, принадлежащее органу уголовного преследования и судье (на стадии назначения и подготовки судебного разбирательства) путем вынесения постановления, не охватывается рассматриваемой функцией.

Следует отметить, что проблема распределения (разделения) уголовно-процессуальных функций приобретает особое значение в контексте характеристики того или иного типа (формы) уголовного процесса. Именно способ распределения данных функций является одним из признаков соответствующей формы процесса.

1.6 Уголовно-процессуальное право и уголовно-процессуальные нормы

Уголовно-процессуальное право в его нормативном понимании представляет собой совокупность норм, установленных государством.

Норма уголовно-процессуального права – это записанное в законе обязательное правило, содержащее указание на условия его исполнения, субъектов регулируемых отношений, их права и обязанности, санкции за неисполнение обязанности или за нарушение запрета.

Уголовно-процессуальный закон состоит из статей, а статьи – из норм. Отдельная статья может состоять из одной или нескольких норм.

Уголовно-процессуальные нормы имеют трехчленную структуру. Они состоят из гипотезы, диспозиции и санкции.

Гипотеза – условие, при котором следует (возможно) поступать определенным образом (например случаи, допускающие оглашение в суде показаний неявившегося свидетеля).

Диспозиция – само правило поведения (оглашение на суде по-казания может иметь место). Это предписание участникам процесса, как нужно поступить в определенных случаях.

Санкция – это часть нормы, предусматривающая принудительные меры, которые могут быть применены при нарушении уголовно-процессуальной нормы.

В свою очередь уголовно-процессуальные нормы подразделяются на следующие виды: управомочивающие, обязывающие и запрещающие.

Управомочивающими являются нормы, наделяющие участника процесса определенными правами, использование которых зависит от его усмотрения. Например, обвиняемый вправе представлять доказательства, заявлять ходатайства и т.д.

Обязывающими признаются нормы, которые требуют от участников процесса определенного поведения. Так, следователь при производстве по уголовному делу обязан выявлять причины и условия, способствовавшие совершению преступления.

Запрещающие нормы предписывают участнику уголовного процесса воздержаться от совершения определенных действий. Например, запрещение задавать наводящие вопросы при допросе свидетеля.

Лекция 2. Уголовно-процессуальное законодательство Республики Беларусь

2.1 Источники уголовно-процессуального права, их понятие и система.
2.2 Действующее уголовно-процессуальное законодательство, его задачи.
2.3 Пределы действия уголовно-процессуального закона во времени, в пространстве и по кругу лиц.
2.4 Судебно-правовая реформа в Республике Беларусь и дальнейшее совершенствование уголовно-процессуального законодательства.

2.1 Источники уголовно-процессуального права, их понятие и система

Под источниками права в юридическом смысле обычно понимается та или иная внешняя форма выражения правовых норм.

В отличие от ряда других отраслей права, источниками уголовно-процессуального права являются только законы. Никакие иные нормативные правовые акты не могут определять уголовный процесс.

Основным источником уголовно-процессуального права является уголовно-процессуальный закон.

Уголовно-процессуальный закон – это нормативный акт, принятый высшим органом государственной власти, регулирующий порядок производства по материалам и уголовному делу, деятельность органов, ведущих уголовный процесс, а также права и обязанности участников уголовного процесса.

Основные свойства уголовно-процессуального закона следующие:

1) уголовно-процессуальный закон – это обладающий высшей юридической силой акт законодательной власти государства;

2) он регулирует процедуру уголовного процесса, т.е. порядок возбуждения, расследования, рассмотрения и разрешения уголовных дел;

3) этот акт регламентирует деятельность органов, ведущих уголовный процесс, а также права и обязанности участников уголовного процесса.

Им устанавливается единый порядок процесса, обязательный по всем уголовным делам и для всех участников уголовного процесса.

В Республике Беларусь в качестве уголовно-процессуального закона выступает кодифицированный законодательный акт – Уголовно-процессуальный кодекс (УПК).

Важнейшим источником уголовно процессуального права является Конституция, которая составляет первооснову уголовно-процессуального законодательства. Она имеет прямое действие и преимущественную юридическую силу по отношению к другим законам. Поэтому если какая-либо норма, содержащаяся в законе, противоречит Конституции, применяется Конституция.

Конституция регламентирует целый ряд важнейших вопросов уголовно-процессуального права. В частности, в Конституции названы важнейшие принципы, нашедшие отражение в Уголовно-процессуальном кодексе: принципы законности (ст. 1, 7), независимость судей и подчинение их только закону (ст. 110), неприкосновенности

личности (ст. 25), презумпции невиновности (ст. 26), состязательности (ст. 115) и др., институт свидетельского иммунитета (ст. 27) и др.

Уголовно-процессуальные нормы могут содержаться в иных законах. Данные нормы не должны противоречить УПК и Конституции и подлежат приведению в соответствие с ними. ***Если в какой-либо закон включаются новые уголовно-процессуальные нормы, они могут применяться только после того, как будут инкорпорированы в УПК***. Названные правила предохраняют уголовный процесс от проникновения в него чужеродных норм, не отвечающих демократическим принципам судопроизводства и противоречащих внутренней системе УПК.

Законы, содержащие уголовно-процессуальные нормы, можно подразделить на две группы:

1) законы, вносящие изменения и дополнения в УПК;

2) комплексные законы.

Законы, вносящие изменения и дополнения в УПК, после вступления в силу "сливаются" с Уголовно-процессуальным кодексом и самостоятельного значения не имеют. В процессе производства по уголовному делу применяются не нормы Закона, вносящего изменения и дополнения, а статьи УПК с изменениями и дополнениями или в новой редакции.

В комплексном Законе содержатся нормы нескольких отраслей права, в том числе и уголовно-процессуального. К числу таких законов можно отнести кодекс "О судоустройстве и статусе судей", Уголовно-исполнительный кодекс, законы "О прокуратуре", "Об органах внутренних дел", "Об адвокатуре и адвокатской деятельности", "Об оперативно-розыскной деятельности".

К числу источников уголовно-процессуального права следует относить также международные договоры. В соответствии со ст. 4, УПК, международные договоры Республики Беларусь, определяющие права и свободы человека и гражданина, в уголовном процессе применяются наряду с УПК. Согласно ст. 33 закона «О международных договорах Республики Беларусь» от 23.07.2018 г. (в ред. 8.01.2014 г.), нормы права, содержащиеся в международных договорах Республики Беларусь, являются частью действующего на территории Республики Беларусь законодательства, подлежат непосредственному применению и имеют силу того нормативного правового акта, которым выражено согласие Республики Беларусь на обязательность для нее соответствующего международного договора. Такое согласие может быть выражено, в частности, ратификацией международного договора, которая осуществляется Национальным собранием Республики Беларусь в форме закона.

В соответствии с законом «О международной правовой помощи по уголовным делам», международная правовая помощь оказывается 1) в рамках международных договоров или 2) на основе принципа взаимности (в соответствии с принципом взаимности, международная правовая помощь оказывается на основе письменного обязательства от имени государства оказать аналогичную правовую помощь при отсутствии соответствующего международного договора). В первом случае используется порядок, предусмотренный договором. При этом надо учитывать, что если международным договором Республики Беларусь он не определен, то при оказании правовой помощи применяется порядок, установленный УПК. Этот же порядок, который нашел свое закрепление в главе XV УПК, реализуется во втором случае.

В УПК имеется ряд бланкетных норм, которые отсылают к другим нормативным правовым актам, поэтому данные акты также относятся к источникам уголовно-процессуального права. Например, в ч. 4 ст. 148 УПК предусмотрено, что если процессуальные отношения, возникшие в связи с гражданским иском, не урегулированы УПК, то применяются нормы гражданского процессуального законодательства, если они не противоречат УПК (см. также ст. 460, 464 УПК (отсылают к Гражданскому кодексу), ст. 156,157 – к законодательству об исполнительном производстве.

Специального рассмотрения заслуживает вопрос о правовой природе заключений и решений Конституционного Суда. Прежде всего, компетенция Конституционного Суда распространяется на толкование законов и установление их соответствия Конституции, а не на издание самих законов или иных нормативных актов. Издавая общеобязательные заключения, Конституционный Суд определяет судьбу актов или их отдельных положений, признанных им неконституционными. Эти акты или их части утрачивают силу в соответствии с ч. 5 ст. 125 Конституции. Не будучи вправе принять позитивное решение и создать новую норму взамен признанной не соответствующей Конституции, Конституционный Суд признавал в ряде случаев необходимым, чтобы этот вопрос был решен парламентом. Сказанное выше дает основание для вывода о том, что **решения Конституционного Суда не могут быть признаны источниками уголовно-процессуального права**.

Не могут быть признаны источниками права постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь, поскольку в них только даются в порядке судебного толкования общим судам разъяснения по вопросам применения законодательства. Таким образом, в данных постановлениях также не могут содержаться нормы права. В то же время разъяснения Пленума Верховного Суда способствуют правильному пониманию и единообразному применению закона судами, другими органами и должностными лицами.

Аналогичную роль играют акты Генерального прокурора Республики Беларусь. Генеральный прокурор издает обязательные для работников органов прокуратуры приказы, указания, распоряжения, регулирующие вопросы организации деятельности системы прокуратуры, в том числе относящиеся к производству предварительного следствия, поддержанию прокурорами государственного обвинения в судах и т.д. В ряде этих документов содержатся обязательные для прокурорских работников разъяснения и по поводу содержания и применения норм уголовно-процессуального права.

2.2 Действующее уголовно-процессуальное законодательство, его задачи

Основными актами, образующими действующее уголовно-процессуальное законодательство, являются Конституция 1994 года и Уголовно-процессуальный кодекс 1999 года.

Задачами уголовно-процессуального закона являются 1) закрепление надлежащей правовой процедуры осуществления уголовного процесса, 2) обеспечение законных прав и интересов физических и юридических лиц, которым преступлением причинен физический, имущественный или моральный вред, а также 3) уголовное преследование и защита лиц, которые подозреваются, обвиняются в совершении предусмотренных уголовным законом общественно опасных деяний.

Уголовно-процессуальный закон призван способствовать формированию в обществе уважения к правам и свободам человека и гражданина, утверждению справедливости (ст. 2 УПК).

УПК состоит из более чем 520-ти статей, которые содержатся в 59 главах, размещенных в 16 разделах. Кодекс введён в действие специальным законом от 16.10.2000 г. «О введении в действие УПК Республики Беларусь» с 1.01.2001 г.

В раздел I (основные положения) включены главы, посвященные уголовно-процессуальному законодательству, задачам и принципам уголовного процесса, уголовному преследованию. Во II разделе размещены статьи закона об участниках уголовного процесса, их правах и обязанностях, а в III разделе – о доказательствах и доказывании. Раздел IV содержат статьи, регулирующие применение в уголовном процессе мер процессуального принуждения. Раздел V посвящен правовому регулированию вопросов, связанных с заявлением ходатайств и жалоб участвующими в уголовном процессе лицами. VI раздел представляет собой систему норм, определяющих гражданский иск, процессуальные сроки и процессуальные издержки, а также порядок соединения и

выделения уголовных дел. VII раздел содержит систему положений, относящихся к возбуждению уголовного дела, а раздел VIII – к предварительному расследованию. В IX разделе размещены статьи УПК, посвященные порядку производства по уголовному делу в суде первой инстанции. В раздел X включены статьи, отражающие производство в суде второй инстанции. Раздел XI охватывает нормы права, регулирующие обращение к исполнению приговоров и разрешение вопросов, возникающих на стадии исполнения приговора. В XII разделе закреплена глава о пересмотре вступивших в законную силу судебных постановлений. XIII раздел регламентирует производство по вновь открывшимся обстоятельствам. Особенности производства по отдельным категориям уголовных дел указаны в разделе XIV. В XV раздел входят статьи, содержащие нормы права, устанавливающие процедуру оказания международной правовой помощи по уголовным делам.

Таким образом, УПК моделирует уголовно-процессуальные правоотношения на всех этапах (стадиях) процесса с учетом различных его форм окончания. Лишь в рамках УПК законодатель в состоянии учесть проблемы унификации и дифференциации уголовно-процессуальной формы.

В составе уголовно-процессуального законодательства можно также выделить двусторонние договоры, заключенные нашей страной с различными государствами (Китайская Народная Республика, Латвийская Республика, Республика Польша, Литовская Республика, Туркменистан, Социалистическая Республика Вьетнам и др.), многосторонние конвенции (Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, заключенная в г. Минске 22 января 1993 г., Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, заключенная в г. Кишиневе 7 октября 2002 г., и др.).

2.3 Пределы действия уголовно-процессуального закона во времени, в пространстве и по кругу лиц

Нормы о действии уголовно-процессуального закона во времени охватывают две разные группы вопросов: а) о времени вступления закона в силу и прекращения его действия; б) о применении норм уголовно-процессуального закона в случае изменений в законодательстве по делам, возникшим до момента принятия нового закона.

Как и другие законы, уголовно-процессуальный закон вступает в силу по истечении 10 дней после его официального опубликования, если в самом законе не установлен иной порядок его введения в действие. Прекращение действия закона определяется либо отменой этого закона, либо принятием нового закона, отменяющего старый, либо истечением времени его действия, если оно так или иначе указано в законе, либо признанием его неконституционным заключением Конституционного Суда.

УПК установлено, что «при производстве по уголовному делу применяется уголовно-процессуальный закон, действующий во время производства соответствующего процессуального действия или принятия процессуального решения, если иное не установлено настоящим Кодексом». Данное положение имеет практический смысл лишь при изменении уголовно-процессуального закона в момент ведения производства по делу, когда встает вопрос о том, продолжать ли применять по этому, уже начатому делу старый закон или надо применить новый – иначе регулирующий те же процессуальные отношения. Общее правило таково: прежний процессуальный закон прекращает применяться в производстве по делу после введения в действие нового.

Необходимо при этом помнить, что ***новый уголовно-процессуальный закон, в отличие от материального уголовного закона, не имеет обратной силы – даже в случае, если он устанавливает правила, более благоприятные для тех или иных участников процесса***. Иначе говоря, уже совершенные по делу процессуальные действия не производятся заново, т.е. поворот процесса невозможен. Это объясняется главным образом тем, что при повороте

процесса было бы практически невозможно вновь собрать многие доказательства и осуществить некоторые важные процессуальные действия.

Общий принцип действия уголовно-процессуального закона в пространстве таков: если производство по делу ведется на территории Республики Беларусь, то при этом независимо от того, где совершено преступление – на территории Беларуси или за ее пределами, применяется белорусский уголовно-процессуальный закон. Он опирается на общепризнанный международно-правовой принцип суверенного равенства государств. Оборотной стороной последнего является международный принцип невмешательства государств во внутренние дела друг друга. Применительно к рассматриваемому правилу он означает, что ни одно государство не вправе издавать законы либо производить действия, распространяющие свою судебную юрисдикцию на территорию других государств, без согласия последних. Так, например, должны считаться юридически ничтожными результаты процессуальных действий, совершенных следственными органами одного государства на территории другого, если это не предусмотрено соответствующим международным договором. Для производства этих действий недостаточно даже выраженного согласия органов исполнительной власти другого государства (правительства, органов прокуратуры, юстиции, внутренних дел и т.д.), ибо они не уполномочены на то, чтобы делать исключения из закона, который практически во всех государствах закрепляет территориальный принцип применения уголовно-процессуальных норм. Создавать подобного рода изъятия – привилегия лишь закона или международного права. Например, Конвенцией государств СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22.01.93 г. при выполнении поручений о правовой помощи допускается применение на территории запрашиваемого государства иностранного законодательства, в том числе и процессуального, но только по просьбе запрашивающей стороны и если это не противоречит собственному законодательству стороны запрашиваемой.

Территория, на которую распространяется уголовно-процессуальная юрисдикция Республики Беларусь, включает сухопутную, водную и воздушную части нашего государства. Сушей является вся сухопутная территория государства, границы которой определены, как правило, международными договорами Республики Беларусь с сопредельными государствами. Водную территорию составляет внутренние (национальные) воды, к которым относятся реки, озера и иные водные объекты Республики Беларусь. Под воздушным пространством понимается часть воздушной сферы, расположенная над территорией Республики Беларусь.

Часть 2 ст. 3 УПК устанавливает уголовно-процессуальную юрисдикцию Республики Беларусь за пределами ее границ: на территории белорусских дипломатического представительства и консульского учреждения в иностранном государстве, на воздушном, морском или речном судах, находящихся вне пределов нашей страны под флагом или с опознавательными знаками Беларуси, если названные суда приписаны к портам Республики Беларусь.

Согласно Указу Президента Республики Беларусь № 246 дипломатические представительства (посольства, постоянные представительства при международных организациях, миссии) и консульские учреждения являются органами внешних сношений Республики Беларусь, которые представляют Республику Беларусь в государствах пребывания (международных организациях) и в своей деятельности руководствуются Конституцией Республики Беларусь, международными договорами Республики Беларусь, законодательством Республики Беларусь, в том числе УПК Республики Беларусь.

В соответствии с Конвенцией о преступлениях и некоторых других актах, совершаемых на борту воздушных судов (Токио, 1963 г.), «государство регистрации воздушного судна правомочно осуществлять юрисдикцию в отношении преступлений и актов, совершенных на борту», при этом Конвенция «не исключает осуществления любой уголовной юрисдикции в соответствии с национальным законодательством». Данное положение

охватывает все время полета, следовательно, и период нахождения судна в воздушном пространстве иностранного государства. Исключением из этого правила являются случаи, предусмотренные Токийской конвенцией, когда: «а) преступление создает последствия на территории такого государства; б) преступление совершено гражданами или в отношении гражданина такого государства лицом, постоянно проживающим в таком государстве, или в отношении такого лица; в) преступление направлено против безопасности такого государства; г) преступление заключается в нарушении действующих в государстве правил или регламентов, касающихся полетов или маневрирования самолетов; д) привлечение к суду необходимо для выполнения любого обязательства государства в соответствии с многосторонними государственными соглашениями».

В соответствии с Конвенцией ООН по морскому праву 1982 года гражданское судно, осуществляющее плавание под флагом Республики Беларусь, подчиняется его исключительной юрисдикции в *открытом* море. Данное правило распространяется и на суда Республики Беларусь, осуществляющие *мирный проход через территориальные во*ды иностранного государства, за исключением следующих случаев:

а) если последствия преступления распространяются на прибрежное государство;

б) если преступление имеет такой характер, что им нарушается спокойствие в стране или добрый порядок в территориальном море;

в) если капитан судна, дипломатический агент или консульское должностное лицо государства флага обратится к местным властям с просьбой об оказании помощи;

г) если такие меры необходимы *для пресечения незаконной торговли наркотическими средствами или психотропными веществами* (ст. 27 Конвенции).

В приведенных выше случаях прибрежное государство по просьбе капитана уведомляет о принятых мерах дипломатического агента или консульское должностное лицо Республики Беларусь и способствует установлению контакта между указанным агентом или должностным лицом и экипажем судна.

При совершении преступления на военном корабле или военном воздушном судне Республики Беларусь, находящемся за пределами Республики Беларусь, уголовно-процессуальная деятельность осуществляется по УПК Республики Беларусь независимо от места нахождения судна. Токийская конвенция приравняла к правовому статусу военного воздушного судна воздушные суда, используемые на военной, таможенной и полицейской службе.

Действие уголовно-процессуального закона по кругу лиц – это действие его в отношении различных категорий участников процесса. Оно определяется, прежде всего, принципом равенства граждан перед законом и судом. В силу данного принципа уголовно-процессуальный закон действует одинаково в отношении всех, невзирая на пол, расу, национальность, язык, происхождение, имущественное и должностное положение, место жительства, отношение к религии, убеждения, принадлежность к общественным объединениям. Главным образом это касается белорусских граждан. Но процессуальные действия проводятся согласно УПК Республики Беларусь и в отношении иностранцев и лиц без гражданства – когда они являются обвиняемыми и подозреваемыми либо другими участниками уголовного процесса (потерпевшими, свидетелями и т.д.). Вместе с тем в ряде случаев действие УПК распространяется на иностранных граждан и лиц без гражданства, даже если они совершили преступление не на белорусской территории. В законодательстве и судебной практике многих государств, в том числе Республики Беларусь, признается принцип защиты и безопасности, согласно которому государство *вправе привлечь к уголовной ответственности на своей территории и по своим законам любое лицо, подозреваемое или обвиняемое в совершении преступления против его интересов или интересов его граждан вне территории данного государства*. Кроме того, экстерриториальная юрисдикция может осуществляться также в силу принципа универсальности, согласно которому юрисдикция государства на основе международного

права распространяется на некоторые преступления, независимо от гражданства подозреваемых или обвиняемых в них лиц и от мест, где они совершены.

Однако действие закона по кругу лиц может базироваться не только на принципе равенства, но и на некоторых иных основаниях. ***Изъятия из принципа равенства*** и соответственно различное действие уголовно-процессуального закона по кругу лиц допускаются в силу ряда публично-правовых интересов. В уголовном процессе предусмотрены особые условия и порядок возбуждения уголовного дела, привлечения в качестве подозреваемого или обвиняемого и производства ряда других процессуальных действий в отношении некоторых категорий должностных лиц. В соответствии с данным положением, необходимо получение разрешений определенных инстанций на проведение в отношении этих лиц соответствующих процессуальных действий.

Согласно нормам гл. 49 УПК, ограниченный служебный иммунитет предоставлен должностным лицам государственных органов, деятельность которых требует особых гарантий их независимости или самостоятельности. К ним относятся лица, должность которого включена в кадровый реестр Главы государства Республики Беларусь; депутаты Палаты представителей, члены Совета Республики Национального собрания; депутаты местных Советов депутатов; судьи; народные заседатели; прокуроры, начальники следственного подразделения, следователи. Изъятия из общего правила о равенстве всех перед законом и судом сделано также для лиц, обладающих дипломатическим иммунитетом (послов, посланников, советников, атташе, иных дипломатических сотрудников, представителей ООН и специальных миссий иностранных государств, имеющих дипломатический ранг, членов семей указанных лиц, живущих вместе с ними или сопровождающих их, если они не состоят в гражданстве Республики Беларусь, а также ряда других категорий лиц, пользующихся такого рода привилегиями согласно двусторонним соглашениям (как правило, на паритетных началах)). В отношении данных лиц процессуальные действия, предусмотренные УПК, производятся лишь по их просьбе или с их согласия. Согласие на производство этих действий испрашивается через Министерство иностранных дел Республики Беларусь. Конкретные условия производства следственных действий в отношении лиц, обладающих дипломатическим иммунитетом и привилегиями, а также в помещениях и на территории частных и дипломатических резиденций регулируются международными договорами.

2.4 Судебно-правовая реформа в Республике Беларусь и дальнейшее совершенствование уголовно-процессуального законодательства

Проведение судебно-правовой реформы – необходимое условие и важнейшая предпосылка построения в Республике Беларусь правового государства.

Главными целями судебно-правовой реформы, в соответствии Концепцией судебно-правовой реформы, одобренной Парламентом 23 апреля 1992 года, являются:

создание правовой системы, способной обеспечить функционирование правового государства;

утверждение самостоятельной и независимой судебной власти как основного гаранта прав и свобод граждан и других участников правоотношений, действенности законов;

воплощение в законодательстве демократических принципов организации и деятельности правоохранительных органов, отвечающих общепризнанным нормам международного права и научным рекомендациям.

Центральное место в курсе учреждения процедур и механизмов, эффективно обеспечивающих охрану прав и свобод человека, отводится правосудию. Именно обеспечение эффективной защиты конституционных прав и свобод человека, включающее в себя, прежде всего, право на защиту от необоснованного уголовного преследования и справедливое судебное разбирательство, является основой проводимой в нашей стране судебно-правовой реформы.

Таким образом, права человека и гражданина сегодня выступают важнейшим фактором, определяющим назначение, содержание и формы процессуальной деятельности по уголовным делам. В то же время развитие уголовно-процессуального законодательства объективно и в значительной степени проистекает из необходимости обеспечить должное соотношение, строгий баланс общественных и личных интересов.

В рамках проводимой судебно-правовой реформы уголовно-процессуальное законодательство было подвергнуто существенным преобразованиям. В частности, на стадии судебного разбирательства был последовательно реализован принцип состязательности на основе разделения функций обвинения, защиты и правосудия, расширились пределы судебного контроля на досудебных стадиях уголовного процесса, гарантии прав и законных интересов участников процесса.

В свете изложенных выше приоритетов дальнейшее совершенствование УПК должно осуществляться по пути: усиления контрольных функций суда на стадии предварительного расследования за счет предоставления суду права санкционирования процессуальных действий, ограничивающих конституционные права и свободы граждан; повышения роли вышестоящих судов за счет введения апелляционного производства.

Представляется перспективным закрепление в уголовном процессе возможности альтернативного разрешения споров. Сущность альтернативных уголовной юстиции методов решения дел заключается в отказе от общего порядка ведения производства, взамен которого с разрешения и с участием государственного органа (судебного или уголовного преследования), используются различные неконфликтные и примирительные процедуры. Наиболее яркой формой альтернативы служит медиация. Нарушитель уголовного закона и потерпевший с разрешения органа уголовного преследования или суда пытаются разрешить конфликт в рамках медиационного соглашения, прибегая к посредничеству третьих лиц. Необходимым условием применения медиации является наличие убедительных доказательств виновности, ее признание правонарушителем, а главное – готовность обеих сторон к примирительной процедуре. На основе примирительного соглашения при соблюдении ряда условий (тяжесть преступления, наличие публичного интереса в уголовном преследовании и др.) может быть вынесено решение о прекращении уголовного дела.

Президент Республики Беларусь 3 июня 2011 года провел Совещание по вопросам совершенствования деятельности судов общей юрисдикции, по результатам которого в целях преодоления негативных проявлений, создания положительных условий для осуществления правосудия были определены следующие основные направления дальнейшего совершенствования деятельности общих судов:

1. Обеспечение дальнейшего повышения качества, оперативности и доступности правосудия.

В этих целях:

ввести обязательную специализацию по категориям дел в многосоставных судах, а в перспективе рассмотреть вопрос о создании специализированных судов;

ввести элементы апелляции в уголовный процесс с дальнейшим расширением их применения в уголовном и гражданском процессах;

исключить непроцессуальное общение судей с участниками процесса путем формирования при необходимости в судах квалифицированной службы по работе с обращениями граждан и приему граждан по вопросам, касающимся рассмотрения дел;

судам следует проводить широкую праворазъяснительную работу, системно взаимодействовать со средствами массовой информации, проводить встречи с трудовыми коллективами, осуществлять поиск новых форм обратной связи с населением, в том числе путем мониторинга обращений, введения "телефонов доверия", проверки критических публикаций в средствах массовой информации;

расширить практику рассмотрения дел в выездных судебных заседаниях, принципиально реагировать на выявленные нарушения законности вынесением частных

определений (постановлений);

повысить требования к качеству процессуальных документов (в том числе судебных решений об отказе в возбуждении дел и оставлении жалоб (заявлений) без движения, об отложении и приостановлении судебных разбирательств), своевременно исправлять допущенные ошибки, отменяя и изменяя судебные постановления, не соответствующие требованиям закона;

изучить целесообразность возложения на органы прокуратуры функции по обеспечению участия в судебном заседании потерпевших и свидетелей обвинения, предоставив прокурору право вынесения постановлений о приводах лиц, не явившихся в судебное разбирательство (по аналогии с досудебным производством);

с целью исключения волокиты при производстве экспертных исследований повысить уровень экспертного обеспечения деятельности судов, прежде всего путем улучшения организации работы и повышения профессионализма экспертов, обеспечения конструктивного взаимодействия экспертных учреждений с судами и правоохранительными органами;

обеспечить разработку специального банка данных судебных решений, интегрированного в информационно-поисковую систему "ЭТАЛОН", для судов, органов прокуратуры, адвокатуры, других организаций и граждан.

2. Принятие необходимых мер по оптимизации судебной нагрузки и совершенствованию процедуры судопроизводства.

В этих целях:

признать необходимым передачу бесспорных требований, вытекающих из гражданско-правовых отношений, на разрешение другим органам;

рассмотреть вопрос о введении альтернативной подведомственности по ряду категорий дел об административных правонарушениях (мелкое хулиганство, мелкое хищение, распитие алкогольных, слабоалкогольных напитков или пива в общественном месте либо появление в общественном месте или на работе в состоянии опьянения и другое), за исключением случаев непризнания правонарушителем вины в совершении правонарушения;

изучить необходимость введения института предварительного судебного заседания по уголовным делам, согласительного процесса (соглашение сторон обвинения и защиты о квалификации преступления, мере наказания, сумме ущерба и другом), упростить процедуру судопроизводства по делам ускоренного производства;

внедрять процедуры медиации по отдельным требованиям, вытекающим из гражданско-правовых отношений, без возбуждения производства по делу;

рассмотреть вопрос о возможности введения института присяжных заседателей;

абзац исключен с 1 июля 2014 года. – Указ Президента Республики Беларусь от 29.11.2013 N 529;

упростить процедуры судопроизводства по делам об административных правонарушениях, в том числе предусмотрев составление мотивировочной части постановления только по требованию стороны или в случае поступления жалобы одной из сторон;

обеспечить материально-техническую базу и нормативное регулирование фиксации и хранения информации о ходе судебного процесса на электронных носителях, поэтапное внедрение в 2012 – 2013 годах средств аудио-, видеозаписи в деятельность судов по осуществлению правосудия;

внедрить видеоконференцсвязь между судами общей юрисдикции всех уровней;

(в ред. Указа Президента Республики Беларусь от 29.11.2013 N 529)

расширить роль судьи на стадии досудебной подготовки дела, в том числе по урегулированию и разрешению спора без проведения судебного разбирательства, прекращению уголовных дел в связи с примирением лица, пострадавшего от преступления, с обвиняемым, возвращению прокурору уголовного дела, поступившего в суд с

нарушениями, препятствующими его рассмотрению в судебном заседании;

расширить формы и методы извещения участников процесса о времени и месте рассмотрения дела;

дебюрократизировать работу судов, в том числе путем сокращения количества отчетной информации;

выработать единые принципы и критерии оценки статистических данных о количестве оправданных лиц, отмененных и измененных судебных постановлений;

усовершенствовать механизм взаимодействия судов общей юрисдикции с государственными органами;

(в ред. Указа Президента Республики Беларусь от 29.11.2013 N 529)

передать органам записи актов гражданского состояния полномочие по расторжению брака по взаимному согласию супругов, не имеющих несовершеннолетних детей и спора об имуществе.

3. Оптимизация уголовной ответственности, системы ее мер и практики назначения наказаний.

В этих целях:

обеспечить строгое соответствие закону судебной практики по всем категориям дел, в том числе путем совершенствования механизмов процессуального взаимодействия Верховного Суда с нижестоящими судами;

шире использовать возможности по прекращению производства по уголовным делам на стадии предварительного расследования с освобождением виновных от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием, примирением с потерпевшим и по другим основаниям, в том числе законодательно предоставив право принимать такие решения следователям с согласия прокурора;

(в ред. Указа Президента Республики Беларусь от 30.12.2011 N 621)

рассмотреть вопрос о возможности исключения из санкций ряда статей Уголовного кодекса Республики Беларусь и Кодекса Республики Беларусь об административных правонарушениях нижнего предела наказания и вида административного взыскания;

рассмотреть возможность изменения законодательства, регламентирующего порядок избрания меры пресечения в виде заключения под стражу и домашнего ареста, в том числе за экономические преступления;

принимать необходимые меры по дальнейшему сокращению осужденных к лишению свободы при наличии в санкциях статей Уголовного кодекса Республики Беларусь других, более мягких видов наказания (особенно в отношении несовершеннолетних и лиц, впервые привлекаемых к уголовной ответственности за совершение менее тяжких преступлений).

4. Исключение фактов необоснованного осуждения и привлечения к административной ответственности.

В этих целях:

повысить качество предварительного расследования, в том числе путем обеспечения квалифицированного и принципиального прокурорского надзора за соблюдением закона в ходе предварительного расследования, повышения роли и ответственности прокурора за полноту и непредвзятость материалов досудебного производства;

обеспечить качественное поддержание государственного обвинения в судах;

строго соблюдать судами принцип презумпции невиновности, в том числе путем дачи принципиальной оценки качеству и результатам дознания, предварительного следствия по уголовным делам и досудебной подготовки по делам об административных правонарушениях, а также действиям и решениям других органов;

в целях повышения качества предварительного расследования, дальнейшего развития принципа состязательности в судебном разбирательстве исключить из действующего закона такое основание для отмены (изменения) приговора при рассмотрении уголовного дела в кассационном порядке, как односторонность и неполнота судебного следствия.

5. Улучшение исполнения судебных постановлений и иных исполнительных

документов.

В этих целях:

активизировать работу по надлежащему исполнению судебных решений, в том числе по реализации Декрета Президента Республики Беларусь от 24 ноября 2006 г. N 18 "О дополнительных мерах по государственной защите детей в неблагополучных семьях" (Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2006 г., N 198, 1/8110);

наделить председателей судов правом принимать меры административного воздействия (вплоть до административного ареста) к должникам, уклоняющимся от выплаты взысканных с них сумм;

обеспечить доступ судей и судебных исполнителей к необходимым для работы базам данных Министерства внутренних дел (в том числе Государственной автомобильной инспекции), организаций по государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним, других государственных организаций;

проработать вопрос о целесообразности создания единой службы судебных исполнителей общих и хозяйственных судов;

рассмотреть вопрос об изменении очередности удовлетворения требований о взыскании по исполнительным документам, включив требования граждан по возмещению ущерба, причиненного преступлением, а также морального вреда во вторую очередь;

предусмотреть бесплатное обеспечение судебных исполнителей форменной одеждой;

создать необходимые условия для установления оптимальной нагрузки на судебных исполнителей, в том числе и путем возможного поэтапного увеличения их штатной численности в районных (городских) судах;

обеспечить строгий контроль за финансовой дисциплиной в исполнительном производстве, устранять причины и условия, способствующие совершению коррупционных преступлений судебными исполнителями.

6. Усиление кадрового потенциала судов.

В этих целях:

предусмотреть меры по привлечению в суды наиболее квалифицированных юристов, повышению престижа судейской профессии;

обеспечить специальную подготовку на должности судей судов общей юрисдикции не менее 6 месяцев и их стажировку, в том числе предусмотрев возможность назначения стажеров судей до образования предполагаемой вакансии;

(в ред. Указа Президента Республики Беларусь от 29.11.2013 N 529)

повысить качество переподготовки судей и руководителей судов;

отменить процедуру согласования кандидатур на должности судей с местными исполнительными и распорядительными органами;

предусмотреть выделение бюджетных средств целевого назначения на реконструкцию здания учреждения образования "Институт переподготовки и повышения квалификации судей, работников прокуратуры, судов и учреждений юстиции Белорусского государственного университета";

изучить вопрос о целесообразности создания в перспективе Академии юстиции;

поэтапно, начиная с областных (Минского городского) судов, районных судов в областных центрах, повысить статус секретаря судебного заседания – помощника судьи, а также оплату его труда;

рассмотреть вопрос о предоставлении судьям, имеющим стаж работы в должности судьи не менее 15 лет, а также судьям, проработавшим в должности судьи не менее 5 лет (при условии дальнейшей работы до достижения стажа работы в должности судьи не менее 15 лет), возможности выделения льготного кредита для строительства жилья без учета уровня их заработной платы;

изучить целесообразность предоставления судьям права приобретения в собственность занимаемых ими служебных жилых помещений на возмездной основе и безвозмездной передачи такого жилья в их собственность после 20 лет работы в должностях судей;

принять необходимые меры по организации надлежащего медицинского обслуживания судей;

изучить возможность выделения судебным исполнителям служебных жилых помещений.

Лекция 3 Принципы уголовного процесса

3.1 Понятие и система принципов уголовного процесса.

3.2 Характеристика отдельных принципов уголовного процесса.

3.1 Понятие и система принципов уголовного процесса

Термин «принцип» (от лат. principium – основа, основополагающее начало) – это основное исходное положение какой-либо теории или науки.

Принципы уголовного процесса – правовые положения общего характера, которые в своей совокупности раскрывают его природу, характер, сущность, содержание и лежат в основе организации и функционирования всех процессуальных институтов. Из данного определения следует, что важнейшим признаком принципов уголовного процесса является их нормативный характер – закрепленность в нормах закона. Принципы процесса следует отличать от общих условий производства в отдельных стадиях. В отличие от принципов общие условия не имеют сквозного, пронизывающего весь процесс характера и действуют лишь в пределах отдельной стадии.

В своей совокупности все принципы уголовного процесса образуют целостную систему единых по своей направленности и не противоречивых, основополагающих начал определяющего характера. В этой системе каждый из принципов имеет свою самостоятельную теоретическую, юридическую и практическую ценность, выступает первоисточником отдельных правовых институтов, синхронизируя все процессуальное производство. Все принципы вместе взятые определяют особенность процессуальной формы.

В правовой литературе известны следующие классификации принципов уголовного процесса.

В зависимости от источника, в котором закреплены принципы уголовного процесса, различают конституционные и неконституционные (отраслевые) принципы.

Конституционные – принципы, сформулированные и закрепленные в Конституции. Например, принцип равенства граждан перед законом. Неконституционные (отраслевые) – принципы, сформулированные и закрепленные в нормах отраслевого законодательства. В качестве примера можно привести принцип оценки доказательств по внутреннему убеждению суда, органа уголовного преследования.

В зависимости от распространенности действия различают принципы межотраслевые и отраслевые.

Межотраслевые – принципы, которые действуют в нескольких отраслях права. Так, принцип законности действует во всех отраслях права, в том числе в уголовном, административном и гражданском процессе. Отраслевые – принципы, действующие в отдельной отрасли права. Таким принципом, в частности, является принцип публичности и в какой-то мере принцип права на защиту.

В зависимости от характера влияния на организацию и функционирование системы судебных и иных органов, осуществляющих уголовный процесс, различают судоустройственные (организационные) и судопроизводственные (функциональные) принципы.

Судоустройственные (организационные) – принципы, обеспечивающие организацию системы судебных и иных органов, осуществляющих уголовный процесс. К ним специалисты относят, в частности, принцип независимости судей и подчинения их только

закону. Судопроизводственные (функциональные) – принципы, определяющие деятельность участников уголовного процесса. К ним относят в правовой литературе, в частности, принцип состязательности.

Следует иметь в виду, что эти классификации носят условный характер, поскольку в рафинированном (чистом) виде принципы соответствующего вида практически отсутствуют.

Значение принципов уголовного процесса заключается в том, что они являются гарантией соблюдения прав и законных интересов личности при производстве по уголовному делу, а также гарантией принятия законного и обоснованного решения по делу. Кроме того, принципы выступают отправной точкой для толкования конкретных уголовно-процессуальных норм, а также для разрешения всех возникающих в ходе уголовно-процессуальной деятельности противоречий.

3.2 Характеристика отдельных принципов уголовного процесса

Принцип законности в уголовном процессе

В самом общем виде принцип законности можно определить как требование точного и неуклонного соблюдения законов органами уголовного преследования и суда, а также всеми участвующими в производстве по уголовному делу лицами. Этот принцип нашел свое закрепление в нескольких конституционных нормах (ст.ст. 1, 7, 27, 52, 112 Конституции).

В уголовном процессе законность имеет двойственный характер.

Расследуя и разрешая уголовные дела, подвергая виновных справедливому наказанию, органы дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда тем самым утверждают в обществе и государстве режим законности, укрепляют правопорядок. Однако эта цель не должна достигаться любыми средствами, ценой нарушения действующих законов. От органов государства, осуществляющих властные полномочия в уголовном процессе, принцип законности требует безусловного соблюдения, правильного применения и точного исполнения предписаний закона на протяжении всего производства по делу.

Принцип законности находит свое выражение в едином и обязательном порядке производства по всем уголовным делам, что является гарантией от произвола в деятельности государственных органов. Органы, ведущие уголовный процесс, должны совершать процессуальные действия на законных основаниях и в предусмотренных законом процессуальных формах, основывать свои решения на соответствующих нормах материального и процессуального права, прибегать к мерам процессуального принуждения лишь в установленных законом случаях, строго соблюдать предусмотренные законом правила собирания и закрепления доказательств.

Принцип законности в уголовном процессе обеспечивается всем построением уголовного процесса, где в каждой последующей стадии проверяется законность и обоснованность решений, принятых в предшествующих стадиях, а в случае обнаружения нарушений требований закона компетентные должностные лица принимают соответствующее решение.

Нарушение закона при производстве по материалам и уголовному делу влечет установленную законом ответственность и признание решений не имеющими юридической силы. Так, существенные нарушения уголовно-процессуального закона и неправильное применение уголовного закона являются основаниями для отмены или изменения приговора. Доказательства, полученные с нарушением порядка, установленного УПК, не имеют юридической силы и не могут являться основанием для привлечения в качестве обвиняемого и постановления приговора.

Суд, прокурор, следователь, орган дознания при всем различии в компетенции и процессуальном положении направляют свою деятельность на достижение, в конечном

счете, задач уголовного процесса, в том числе и на обеспечение правильного применения закона.

Механизмами обеспечения законности в уголовном процессе служат судебный контроль и прокурорский надзор.

Осуществление правосудия только судом Правосудие – это осуществляемая в соответствии с уголовно-процессуальным законом деятельность судов по рассмотрению уголовных дел в судебном заседании и их законному, обоснованному и справедливому разрешению. Согласно ч. 1 ст. 109 Конституции, судебная власть (основное содержание которой составляет правосудие) в Республике Беларусь принадлежит судам. Никакие другие государственные органы и должностные лица не вправе брать на себя судейские функции и осуществлять правосудие по уголовному делу. Исключительное право суда на осуществление правосудия по уголовному делу обусловлено тем, что деятельность суда осуществляется в особом правовом режиме, который создает наиболее благоприятные условия для всестороннего и объективного рассмотрения и разрешения уголовного дела. Ни одна другая форма государственной правоприменительной деятельности не заключает в себе столь же значимые и широкие правовые гарантии защиты прав и законных интересов личности.Только в рамках такой процедуры лицо может быть признано виновным в совершении преступления и подвергнуто уголовному наказанию.

Органы уголовного преследования на стадии предварительного расследования также решают вопрос о виновности обвиняемого. Однако их вывод о виновности лица носит предварительный характер. Данный вопрос окончательно разрешается только на стадии судебного разбирательства на основе исследования и оценки всех доказательств, собранных как до суда, так и в суде.

УПК допускает на стадии предварительного расследования прекращение производства по уголовному делу по нереабилитирующим основаниям, предусмотренным в законе. В таком случае обвиняемому предоставляется право возражать против вынесения данного решения и требовать, чтобы вопрос о его виновности или невиновности был разрешен в суде.

Правосудие осуществляется не только при рассмотрении уголовного дела судом первой инстанции, а охватывает собой производство по делу во всех судебных инстанциях. В каждой из них правосудие осуществляется в особой форме, соответствующей назначению этой стадии процесса. Данное положение подчеркивает исключительность судебной власти: отмена или изменение судебных решений допускаются только соответствующими вышестоящими судебными инстанциями и в строго установленном процессуальном порядке.

Обеспечение защиты прав и свобод граждан

Согласно ст.ст. 21, 23 Конституции, обеспечение прав и свобод граждан Республики Беларусь является высшей целью государства. Государство гарантирует права и свободы граждан Беларуси, закрепленные в Конституции, законах и предусмотренные международными обязательствами государства. Ограничение прав и свобод личности допускается только в случаях, предусмотренных законом, в интересах национальной безопасности, общественного порядка, защиты нравственности, здоровья населения, прав и свобод других лиц. В силу ч. ст. 59 Конституции государственные органы, должностные и иные лица, которым доверено исполнение государственных функций, обязаны в пределах своей компетенции принимать необходимые меры для осуществления и защиты прав и свобод личности.

Данные конституционные положения нашли свое развитие в различных нормах УПК, в тои числе в ст. 10, закрепившей принцип обеспечения защиты прав и свобод граждан.

Содержанием этого принципа является предусмотренный законом комплекс обязанностей государственных органов и должностных лиц, ведущих уголовный процесс,

по обеспечению прав и законных интересов участников процесса, восстановлению нарушенных прав и созданию условий для безопасной и беспрепятственной реализации этих прав.

Непременным условием выполнения установлений УПК участниками уголовного процесса является знание ими своих прав и обязанностей, ответственности. Поэтому закон обязывает суд, прокурора, следователя, лицо, производящее дознание разъяснять подозреваемому, обвиняемому, потерпевшему, гражданскому истцу и гражданскому ответчику, а также иным участникам уголовного процесса их права, обязанности, ответственность и обеспечивать возможность осуществления этих прав в случае выражения желания ими воспользоваться. Реальная возможность осуществлять права предполагает недопустимость противодействия (в той или иной форме) реализации данных прав. При этом никто не может быть понужден к исполнению обязанностей, не предусмотренных УПК, либо к отказу от своих прав.

Какие-либо ограничения прав и свобод лиц, участвующих в уголовном процессе, допускается только по основаниям и в порядке, установленным настоящим Кодексом. Если ограничение прав будет признано незаконным, то орган, осуществляющий производство по уголовному делу, обязан принять меры по возмещению вреда, причиненного в результате такого действия.

В целях защиты своих прав участники производства по уголовному делу правомочны не давать показаний и объяснений против самого себя, членов своей семьи, близких родственников; заявлять отводы, ходатайства; обжаловать действия органа, ведущего уголовный процесс; пользоваться помощью адвоката. В свою очередь, органы уголовного преследования, суд несут обязанность своевременно принимать меры по удовлетворению законных требований участников уголовного процесса. Так, например, подлежат удовлетворению ходатайства, если они способствуют всестороннему, полному и объективному исследованию обстоятельств уголовного дела, обеспечению прав и законных интересов участников уголовного процесса или других лиц (ст. 137 УПК). Должностное лицо, рассматривающее жалобу, обязано в пределах своих полномочий немедленно принять меры по восстановлению нарушенных прав и законных интересов участников уголовного процесса, а также иных лиц (ст. 140 УПК). В предусмотренных законом случаях должно быть обеспечено участие защитника подозреваемого, обвиняемого (ст. 17 УПК).

Лица, которым преступлением причинен вред, имеют право предъявить гражданский иск. Данному праву соответствует обязанность органов, ведущих уголовный процесс, принять меры к обеспечению гражданского иска.

Следует особо выделить требование о создании условий для безопасной реализации участниками процесса своих прав. В данной связи ст. 10 УПК закрепляет следующее положение. При наличии достаточных данных о том, что потерпевшему, свидетелю, эксперту или иным участникам уголовного процесса, а также членам их семей, близким родственникам и другим лицам, которых они обоснованно считают близкими, угрожают убийством, применением насилия, уничтожением или повреждением имущества либо другими противоправными действиями, орган, ведущий уголовный процесс, обязан в пределах своей компетенции принять предусмотренные законом меры по охране жизни, здоровья и имущества этих лиц.

Неприкосновенность личности

В силу ст. 25 Конституции, государство обеспечивает свободу, неприкосновенность и достоинство личности. Ограничение или лишение личной свободы возможно в случаях и порядке, установленных законом. Лицо, заключенное под стражу, имеет право на судебную проверку законности его задержания или ареста. Никто не должен подвергаться пыткам, жестокому, бесчеловечному либо унижающему его достоинство обращению или наказанию, а также без его согласия подвергаться медицинским или иным опытам.

Институт свободы и неприкосновенности личности означает, что каждое лицо вправе совершать любые действия, не противоречащие закону, не подвергаясь какому- либо принуждению или ограничению в правах со стороны кого-либо. Данный институт включает как физическую, так и моральную, духовную, психологическую неприкосновенность.

В соответствии с рассматриваемым принципом, никто не может быть задержан по подозрению в совершении преступления либо заключен под стражу, домашний арест в качестве меры пресечения, а также помещен в организацию здравоохранения для производства судебно-психиатрической или иной экспертизы при отсутствии на то законных оснований и в нарушение установленного УПК порядка. Указанные меры, за исключением задержания, на досудебных стадиях подлежат санкционированию прокурором. Заключение под стражу, домашний арест могут быть применены также по постановлению Председателя Следственного комитета Республики Беларусь, Председателя Комитета государственной безопасности Республики Беларусь или лиц, исполняющих их обязанности. Кроме того, не допускается превышение срока содержания под стражей, домашним арестом, предусмотренного законом.

Содержание лица, в отношении которого применена мера пресечения в виде заключения под стражу, домашний арест, а также лица, задержанного по подозрению в совершении преступления, должно осуществляться в условиях, исключающих угрозу их жизни и здоровью. Регулирование порядка и определение условий содержания лиц под стражей, а также гарантий их прав и законных интересов осуществляется на основе закона «О порядке и условиях содержания лиц под стражей».

Уважение чести и достоинства личности

Охрана чести и достоинства личности является одним из проявлений государственного обеспечения личной неприкосновенности. Уважение чести и достоинства обязательно для всех органов и должностных лиц, участвующих в уголовном процессе. Под достоинством личности понимается осознание самим человеком и окружающими факта обладания им неопороченными нравственными и интеллектуальными качествами, самоценности его личности. Честь человека определяется существующим общественным мнением о его социальной значимости. Достоинство любого человека подлежит защите государством независимо от его действительной социальной ценности. Каждый человек имеет право на уважение окружающих. Никакие обстоятельства не могут служить основанием для умаления достоинства личности. Поэтому УПК, в развитие положений ст. 25, 28, 53 Конституции, запрещает осуществлять действия и принимать решения, унижающие честь участника уголовного процесса, а также признает недопустимым обращение с ним, умаляющее его человеческое достоинство либо создающее опасность для его жизни и здоровья.

Статья 12 УПК также предусматривает возможность устранения последствий и материального возмещения морального вреда, причиненного при совершении преступления либо действиями должностных лиц органа, ведущего уголовный процесс.

Охрана личной жизни

Статья 28 Конституции определяет, что каждый имеет право на защиту от незаконного вмешательства в его личную жизнь, в том числе от посягательства на тайну его корреспонденции, телефонных и иных сообщений.

Сведения о частной жизни физического лица и персональные данные относятся к информации, распространение и (или) предоставление которой ограничено (ст. 17 Закона «Об информации, информатизации и защите информации»). Согласно ст. l8 Закона, никто не вправе требовать от физического лица предоставления информации о его частной жизни и персональных данных, включая сведения, составляющие личную и семейную тайну,

тайну телефонных переговоров, почтовых и иных сообщений, касающиеся состояния его здоровья, либо получать такую информацию иным образом помимо воли данного физического лица, кроме случаев, установленных законодательными актами Республики Беларусь.

Необходимо иметь в виду, что в Республике Беларусь имеется регистр населения – государственная централизованная автоматизированная информационная система, основу которой составляет база персональных данных граждан Республики Беларусь, а также иностранных граждан и лиц без гражданства, постоянно проживающих в Республике Беларусь (ст. 2 Закона «О регистре населения»). Данный закон использует понятия «основные персональные данные» (ст. 8) и «дополнительные персональные данные» (ст. 10).

К основным персональным данным относятся: идентификационный номер; фамилия, собственное имя, отчество; пол; число, месяц, год рождения; место рождения; цифровой фотопортрет; данные о гражданстве (подданстве); данные о регистрации по месту жительства и (или) месту пребывания; данные о смерти или объявлении физического лица умершим, признании безвестно отсутствующим, недееспособным, ограниченно дееспособным.

К дополнительным персональным данным относятся сведения о родителях, опекунах, попечителях, семейном положении, супруге, ребенке (детях) физического лица; о группе крови; о прижизненном несогласии на забор органов и (или) тканей для трансплантации при наступлении смерти; о высшем образовании, ученой степени, ученом звании; о роде занятий; о пенсии, ежемесячном денежном содержании по законодательству о государственной службе, ежемесячной страховой выплате по обязательному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний; о налоговых обязательствах; об исполнении воинской обязанности.

В силу ч. 2 ст. 31 Закона, персональные данные и связанные с ними отметки, содержащиеся в регистре, являются конфиденциальными, порядок предоставления которых регламентирован четвертой главой Закона.

Согласно п.1 Инструкции о режиме доступа к документам, содержащим информацию, относящуюся к тайне личной жизни граждан, утвержденной приказом Комитета по архивам и делопроизводству Республики Беларусь 3 июля 1996 г., к тайне личной жизни граждан могут быть отнесены сведения, использование которых без согласия заинтересованных лиц может нанести ущерб моральным и имущественным интересам граждан, в их числе: о здоровье, семейных и интимных отношениях; об обстоятельствах рождения, усыновления, развода; о личных привычках и наклонностях; личная переписка и корреспонденция, дневниковые, телефонные, телеграфные, видео, аудио и другие виды сохранения информации; об имущественном положении, источниках доходов; о деятельности, содержащей коммерческую тайну; об интеллектуальной собственности; сведения, разглашение которых создает угрозу личной безопасности граждан, безопасности членов его семьи и имущества; об участии граждан в действиях судебно-следственных органов в качестве обвиняемых, свидетелей и др.

Возможность вторжения в личную жизнь прямо предусмотрена в УПК. Главное состоит в том, чтобы такие действия совершались в строгом соответствии с законом: при наличии к тому оснований, надлежащим субъектом и в предусмотренном УПК порядке.

Обыск, наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления, их осмотр и выемка в учреждениях связи, прослушивание и запись переговоров, ведущихся по техническим каналам связи, и иных переговоров могут производиться только с санкции прокурора или его заместителя либо по постановлению Председателя Следственного комитета Республики Беларусь, Председателя Комитета государственной безопасности Республики Беларусь или лиц, исполняющих их обязанности.

При обыске и выемке могут быть выявлены обстоятельства частной жизни лица, занимающего данное помещение, или других лиц (ч. 11 ст. 210 УПК). С целью

неразглашения таких сведений следователь предупреждает участников следственного действия о недопустимости разглашения без его разрешения соответствующей информации, о чем берется подписка с предупреждением об уголовной ответственности в соответствии со ст. 407 УК (ст. 198 УПК). С аналогичной целью допускается разбирательство уголовного дела в закрытом судебном заседании (ч.2 ст. 23 УПК).

Неприкосновенность жилища и иных законных владений

Принцип неприкосновенность жилища и иных законных владений закреплен в ст. 29 Конституции и ст. 14 УПК. Согласно ему, неприкосновенность жилища и иных законных владений физических и юридических лиц гарантируется законом. Никто не вправе войти в жилище и иное законное владение лица против его воли. Таким образом, понятие неприкосновенности жилища связано исключительно с проникновением в него посторонних для проживающих в этом помещении лиц помимо их воли.

Жилище – это помещение, предназначенное для постоянного или временного проживания людей (индивидуальный дом, квартира, комната в гостинице, дача, садовый домик и т.п.), а также те его составные части, которые используются для отдыха, хранения имущества либо для удовлетворения иных потребностей человека (балконы, застекленные веранды, кладовые и т.п.).

Законное владение – объекты владения собственника или иного правомерного владения. Законными владениями являются приусадебные участки, хозяйственные постройки (гараж, сарай, баня, погреб и др.).

Обыск, выемка, осмотр помещений, производство других процессуальных действий, связанных с вторжением в жилище и иные законные владения, могут производиться только по основаниям и в порядке, предусмотренным УПК.

Осмотр жилища и иного законного владения проводится только с согласия собственника или проживающих в нем совершеннолетних лиц или по постановлению следователя, органа дознания с санкции прокурора или его заместителя и с участием понятых (в исключительных случаях осмотр может быть произведен без санкции прокурора).

Проведение обыска, а также выемка документов, содержащих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну, должно быть санкционировано прокурором или его заместителем, за исключением случаев их проведения по постановлению Председателя Следственного комитета Республики Беларусь, Председателя Комитета государственной безопасности Республики Беларусь или лиц, исполняющих их обязанности.

Публичность уголовного процесса

Согласно ч. 2 ст. 59 Конституции «государственные органы, должностные и иные лица, которым доверено исполнение государственных функций, обязаны в пределах своей компетенции принимать необходимые меры для осуществления и защиты прав и свобод личности». Данное конституционное положение конкретизировано в ст. 15 и 27 УПК.

Уголовный процесс имеет ярко выраженный публичный характер. Уголовное преследование и обвинение рассматриваются, прежде всего, как публичная (т.е. исходящая из общественных, а не частных интересов) задача государства в лице прокуратуры и органов предварительного расследования. Они обязаны в пределах своей компетенции принимать необходимые меры по обнаружению преступлений и выявлению лиц, их совершивших, возбуждению уголовного дела, привлечению виновных к предусмотренной законом ответственности и созданию условий для постановления судом законного, обоснованного и справедливого приговора. Уголовное преследование осуществляется независимо от того, просит ли об этом заинтересованная сторона. По всем делам публичного и частно-публичного обвинения, а также по делам частного обвинения,

возбужденным прокурором, участие государственного обвинителя в судебном разбирательстве уголовного дела обязательно, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 455 УПК.

Публичность проявляет себя и в том, что государственные органы, ведущие уголовный процесс, а также адвокатура обязаны обеспечивать права лиц, участвующих в производстве по уголовному делу.

Публичный подход к уголовному преследованию и обеспечению прав участников процесса порождает публично-состязательную (публично-исковую) разновидность состязательного процесса. В то же время УПК предусматривает и производство по делам частного обвинения, где обвинительная деятельность осуществляется частными лицами. Однако было бы неверно полагать, что публичность здесь полностью отсутствует, поскольку правообеспечительная деятельность судом и защитником осуществляется в полной мере. Более того, публичная роль суда проявляется и в том, что он от имени государства принимает меры к восстановлению общественного (публичного) мира, к примирению сторон. Однако восстановление общественного мира является публичной целью уголовного процесса не только по делам частного обвинения. Примирение сторон так или иначе допускается и при производстве по делам публичного и частно-публичного обвинения (ст. 30 УПК).

Презумпция невиновности

Принцип презумпции невиновности провозглашен в ст. 26 Конституции и ст. 16 УПК. Сущность этого принципа заключается в том, что все граждане предполагаются добропорядочными и могут быть признаны государством виновными в совершении преступления только при наличии установленных законом условий и в результате применения строго определенной процедуры. Следование принципу презумпции невиновности призвано служить гарантией от необоснованного осуждения лица. Согласно этому принципу, лицо, обвиняемое в совершении преступления, считается невиновным, пока его виновность в совершении преступления не будет доказана в предусмотренном УПК порядке и не будет установлена вступившим в законную силу приговором суда. До вступления приговора в законную силу суждения о виновности лица не имеют окончательного юридического значения.

Именно вступивший в законную силу приговор суда, которому предшествовало соблюдение установленного законом комплекса процессуальных гарантий, является юридическим фактом, порождающим право государства на уголовное наказание и обязанность осужденного подвергнуться наказанию. Органы уголовного преследования могут быть убеждены в виновности определенного лица, что и является основанием, например, привлечения его в качестве обвиняемого. Однако обвиняемого невиновным считает закон, который связывает возможность признания лица виновным только со справедливым порядком судебного разбирательства уголовного дела, на котором каждое доказательство виновности лица в совершении преступления публично подвергается полному, всестороннему и объективному исследованию независимым судом с участием сторон и на основе осуществления всех принципов уголовного процесса.

Действующий уголовно процессуальный закон закрепляет ряд положений, вытекающих из презумпции невиновности:

а) подозреваемый, обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность; обязанность доказывания обвинения и опровержения доводов, приведенных в защиту подозреваемого и обвиняемого, возлагается на орган уголовного преследования и государственного обвинителя;

б) неустранимые сомнения в виновности толкуются в пользу обвиняемого. Неустранимыми сомнениями считаются только такие, которые нельзя разрешить на основе

собранных по делу доказательств, а все средства и способы собирания доказательств, предусмотренные УПК, уже исчерпаны;

в) признание обвиняемым своей вины может быть положено в основу обвинительного приговора только при подтверждении признания совокупностью имеющихся в деле доказательств;

г) закон устанавливает недопустимость вынесения обвинительного приговора на основе предположений;

д) оправдание обвиняемого по любому из перечисленных в ст. 357 УПК оснований означает признание невиновности обвиняемого и влечет его полную реабилитацию. Недоказанная виновность в совершении преступления равнозначна доказанной невиновности и влечет одинаковые правовые последствия: полную реабилитацию лица и восстановление в нарушенных правах.

Обеспечение подозреваемому, обвиняемому права на защиту

Институт защиты в уголовном процессе представляет собой комплекс предоставляемых подозреваемому, обвиняемому прав, позволяющих им опровергать обвинение или подозрение в совершении преступления, отстаивать свою непричастность к преступлению, добиваться смягчения ответственности.

Закон обеспечивает право на защиту подозреваемому и обвиняемому от подозрения и обвинения. Защита других прав и законных интересов этих лиц охватывается действием других принципов.

Правом на защиту, помимо подозреваемого и обвиняемого, обладают осужденный, оправданный, а также лицо, совершившее общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом, в состоянии невменяемости либо заболевшее после совершения преступления психической болезнью, лишающей его возможности сознавать значение своих действий или руководить ими.

Принцип обеспечения права на защиту охватывает:

– права, которые подозреваемый и обвиняемый могут реализовать собственными действиями путем представления доказательств, подачи жалоб на действия и решения органа дознавателя, следователя, прокурора и суда и т.д.;

– права, которые могут осуществляться ими с помощью защитника и законного представителя путем реализации прав и обязанностей этих лиц;

– обязанность органа уголовного преследования и суда разъяснить подозреваемому, обвиняемому их права;

– обязанности органа уголовного преследования и суда, соответствующие правам подозреваемого, обвиняемого, законного представителя и защитника, если эти права могут быть реализованы лишь путем выполнения названными органами определенных встречных действий (обеспечить участие защитника, предоставить в установленных законом случаях для ознакомления необходимые документы и материалы дела, рассмотреть ходатайства и жалобы и т.д.);

– процессуальные гарантии защиты, действующие в силу закона даже при отсутствии волеизъявления заинтересованных лиц. Это презумпция невиновности; правила о недопустимости доказательств, полученных в нарушение закона; правило о недопустимости поворота к худшему; нормы, обеспечивающие свободу обжалования в кассационном порядке приговора и других судебных решений; нормы, обеспечивающие обязательное участие защитника в уголовном процессе и др.

При отсутствии волеизъявления заинтересованных лиц в производстве по материалам и уголовному делу участие защитника обязательно, если:

1) подозреваемый или обвиняемый являются несовершеннолетними;

2) подозреваемый или обвиняемый не владеют языком, на котором ведется производство по уголовному делу, либо являются неграмотными;

3) подозреваемый или обвиняемый в силу физических или психических недостатков не могут самостоятельно осуществлять свое право на защиту.

К лицам, которые в силу своих физических недостатков не могут сами осуществлять право на защиту, следует относить, в частности, лиц, страдающих существенным дефектом зрения, слуха или речи (слепые, слабовидящие, глухие, слабослышащие, немые, лица с тяжелыми нарушениями речи и другие), либо лиц с такими анатомическими дефектами или хроническими заболеваниями, которые ограничивают возможность реализовать ими свое право на защиту.

К психическим недостаткам, в силу которых подозреваемый, обвиняемый не могут самостоятельно осуществлять свое право на защиту, следует относить постоянные или временные психические расстройства, предусмотренные Международной статистической классификацией болезней и проблем, связанных со здоровьем (МКБ-10), которые не исключают вменяемости, но свидетельствуют о неспособности лица в полной мере понимать характер и значение своего процессуального положения, правильно воспринимать, оценивать и использовать в свою защиту обстоятельства, опровергающие выдвинутое подозрение, обвинение или смягчающие ответственность, а также осуществлять свои процессуальные права и обязанности;

4) лицо подозревается или обвиняется в совершении особо тяжкого преступления;

5) между интересами подозреваемых или обвиняемых имеются противоречия и если хотя бы один из них имеет защитника.

Обязательное участие защитника в деле может обеспечиваться как его соглашением, так и назначением защитника органом уголовного преследования и судом, когда юридическая помощь подозреваемому, обвиняемому оказывается за счет средств местного бюджета. В соответствии со ст. 46 УПК, заведующий юридической консультацией или совет коллегии адвокатов, а также орган, ведущий уголовный процесс, в производстве которого находится уголовное дело, в порядке, предусмотренном законодательством Республики Беларусь, вправе освободить подозреваемого, обвиняемого полностью или частично от оплаты юридической помощи. В случае такого освобождения заведующим юридической консультацией или советом коллегии адвокатов оплата труда защитника производится за счет средств коллегии адвокатов, в других случаях – за счет средств местного бюджета.

Оплата труда адвоката, участвующего в дознании, предварительном следствии, судебном разбирательстве по назначению без заключения договора с клиентом, производится за счет средств местного бюджета в порядке, определяемом Советом Министров Республики Беларусь. Возмещение расходов в этом случае может быть возложено на осужденного или его законного представителя, за исключением расходов по оплате труда адвоката при даче им консультации за счет средств местного бюджета подозреваемому или обвиняемому до начала первого допроса.

Нарушение права на защиту является существенным нарушением уголовно-процессуального закона и влечет отмену приговора по делу.

Всестороннее, полное и объективное исследование обстоятельств уголовного дела

Всесторонность, полнота и объективность должны рассматриваться в двух аспектах: как цель исследования (доказывания) и как метод исследования обстоятельств дела. Если всесторонность, полноту и объективность рассматривать как цель доказывания, то они должны отвечать следующим требованиям: всесторонность – охватывать все стороны элементов состава преступления и другие юридически значимые обстоятельства; полнота – представлять собой достаточную совокупность доказательств по каждому факту (обстоятельству), дающих возможность утверждать, что искомый факт доказан с достоверностью; объективность – воплощать принятие решений на основе фактов, установленных в соответствии с объективной действительностью, исключая личное отношение к обвиняемому и потерпевшему.

В качестве метода исследования всесторонность требует проверить все возможные версии по каждому из обстоятельств, подлежащих доказыванию, в том числе версии о самооговоре, оговоре, версии, связанные с явкой с повинной; полнота – предполагает решить, какими способами (средствами доказывания) необходимо воспользоваться для сбора достаточного количества доказательств по каждому факту; объективность диктует необходимость собрать все доказательства “за” и “против” конкретного обвиняемого, проверить все возможные версии защиты, установить все смягчающие и отягчающие ответственность обвиняемого обстоятельства, исключить психологические, эмоциональные моменты оценки данных, характеризующих личность обвиняемого.

Принцип всесторонности, полноты и объективности исключает возможность использования в доказывании безнравственный средств, в частности получение показаний обвиняемого и других участвующих в деле лиц путем насилия, угроз и других незаконных мер.

Рассматриваемый принцип лежит в основе правил о соединении и выделении уголовных дел, о привлечении лица в качестве обвиняемого, об окончании предварительного расследования и выполнении действий прокурором по уголовному делу, поступившему для направления в суд, о постановлении приговора и его пересмотра судами вышестоящих инстанций.

Принцип всесторонности, полноты и объективности обеспечивается рядом процессуальных гарантий, в том числе правилами об отводе заинтересованных в исходе дела лиц.

Очевидно, что принцип всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела находит различную реализацию в деятельности органов предварительного расследования, прокурора и суда в соответствии с их задачами и функциями.

Органы уголовного преследования обязаны принять все предусмотренные законом меры для всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела в целях установления истины.

В ходе предварительного расследования подлежат установлению как уличающие, так и оправдывающие обвиняемого обстоятельства, а также смягчающие и отягчающие его ответственность. Без такого расследования прокурор не сможет представить суду убедительные доказательства виновности обвиняемого.

Суд, сохраняя объективность и беспристрастность, обеспечивает сторонам обвинения и защиты надлежащие условия для объективного, полного и всестороннего исследования обстоятельств дела. По ходатайству сторон или по собственной инициативе суд в пределах своей компетенции вправе истребовать и исследовать в судебном заседании доказательства. Однако надо учитывать особое положение суда, который не обязан доказывать наличие обстоятельств, имеющих значение по уголовному делу.

Суд должен выносить свое решение по конкретному делу на основе доказательств, которые стороны представили суду и которые судом непосредственно, всесторонне, полно, объективно исследованы и оценены в судебном разбирательстве. Неустранимые сомнения в виновности обвиняемого толкуются в его пользу.

Оценка доказательств по внутреннему убеждению

Данный принцип означает, что суд, орган уголовного преследования оценивают доказательства, руководствуясь законом и своим внутренним убеждением, основанным на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств уголовного дела в их совокупности. При этом никакие доказательства для органа дознания, следователя, прокурора, суда не имеют заранее установленной силы.

Оценка доказательств по внутреннему убеждению означает, что должностные лица, ведущие процесс, не связаны заранее установленными правилами о силе доказательств, о

том, каким из них отдать предпочтение, а какие отклонить в случае противоречий между ними. Ни одно доказательство не имеет преимуществ перед другими доказательствами и должно оцениваться в их совокупности по внутреннему убеждению. В данном аспекте внутреннее убеждение выступает в качестве метода оценки доказательств.

Внутреннее убеждение как результат оценки доказательств – это сложившееся в процессе производства по делу твердое мнение, уверенность органа дознания, следователя, прокурора, суда в достоверности своих выводов об обстоятельствах дела.

Внутреннее убеждение должно быть основано на всестороннем, полном и объективном рассмотрении всех обстоятельств дела в их совокупности. Оценивая доказательства, должностные лица, ведущие процесс, должны учесть все исследованные по делу фактические данные, сопоставить их между собой, проверить, подкрепляются ли одни доказательства другими.

Ни одно доказательство не может быть оставлено без оценки или отвергнуто без достаточных на то оснований. Каждое доказательство должно быть оценено как само по себе, так и в совокупности с другими доказательствами.

При постановлении обвинительного приговора убеждение в виновности обвиняемого должно быть единственным выводом, с несомненностью вытекающим из имеющихся в деле доказательств, а всякий иной вывод должен исключаться.

Орган уголовного преследования, суд свободны в оценке доказательств. Свободная оценка доказательств по внутреннему убеждению предполагает, что лицо, производящее оценку доказательств, не связано выводами, сделанными другими лицами или органами на предшествующих стадиях либо на данной стадии.

Следователь оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, а поэтому может не согласиться с указаниями начальника следственного подразделения о привлечении лица в качестве обвиняемого, о квалификации преступления и объеме обвинения.

Суд, оценивая доказательства, не связан выводами предварительного расследования, мнениями, высказанными обвинителем или защитником в судебном заседании, а также оценкой вышестоящего суда.

При оценке доказательств по своему внутреннему убеждению необходимо руководствуются законом. Уголовно-процессуальный закон устанавливает требования, которым должны отвечать фактические данные, являющиеся доказательствами; определяет круг обстоятельств, подлежащих доказыванию по делу; предусматривает способы и процессуальный порядок собирания и проверки доказательств; устанавливает форму тех процессуальных документов, в которых излагаются результаты исследования и оценки доказательств, обязывая следствие и суд мотивировать, почему они приняли или отвергли те или иные доказательства. Все эти установленные законом требования являются необходимыми условиями и важными гарантиями полного, всестороннего и объективного исследования всей совокупности обстоятельств дела и каждого отдельного доказательства, установления истины по делу.

Оценка доказательств по внутреннему убеждению означает принципиальное отрицание теории формальных доказательств, суть которых состоит в том, что сила доказательств разного вида заранее устанавливается законом, и суд, разрешая дело, обязан исходить из этой, заранее предписанной оценки доказательств.

Равенство граждан перед законом и равенство защиты их прав и законных интересов

В соответствии с рассматриваемым принципом, все лица, участвующие в уголовном процессе, равны перед законом и имеют право без всякой дискриминации на равную защиту их прав и законных интересов (ст. 22 Конституции, ст. 20 УПК).

Производство по материалам и уголовному делу осуществляется на основе равенства граждан перед законом независимо от их происхождения, социального, должностного и имущественного положения, расовой и национальной принадлежности, политических и иных убеждений, отношения к религии, пола, образования, языка, рода и характера занятий, места жительства и других обстоятельств.

Равенство граждан перед законом означает, что при возбуждении, расследовании и судебном рассмотрении уголовных дел ко всем гражданам применяется одно и то же уголовное и уголовно-процессуальное законодательство, никто не пользуется при этом никакими преимуществами и не подвергается никаким ограничениям в правах.

Равенство перед законом означает также, что все участники, занимающие одинаковое процессуальное положение, пользуются одной и той же совокупностью прав и обязанностей. Для того чтобы возможность использования прав была реальной, закон устанавливает дополнительные гарантии. Так, каждый имеет право в ходе производства по материалам и уголовному делу на юридическую помощь для осуществления и защиты прав и свобод, в том числе право пользоваться в случаях и порядке, предусмотренных УПК, юридической помощью адвокатов и других своих представителей. Адвокаты могут выступать в качестве представителя потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика.

Исключением из принципа равенства граждан перед законом является особый порядок производства в отношении лиц, обладающих служебным иммунитетом. Однако без предоставления таких гарантий неприкосновенности указанные лица не смогли бы надлежащим образом выполнять свои обязанности.

В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается за счет государственных средств.

Язык, на котором ведется производство по материалам и уголовному делу

Статья 17 Конституции закрепляет за белорусским и русским языками статус государственного языка. Соответственно производство по материалам и уголовному делу в Республике Беларусь ведется на белорусском или русском языке (ст. 21 УПК).

Данный принцип устанавливает существенные гарантии для лиц, не владеющих или недостаточно владеющих языком, на котором ведется уголовный процесс. Им предоставляется право устно или письменно делать заявления, давать объяснения и показания, заявлять ходатайства, подавать жалобы, знакомиться с уголовным делом, выступать в суде на родном языке или на языке, которым они владеют. Эти положения распространяются на любых лиц, участвующих в уголовном процессе. Лица, владеющие языком, на котором ведется производство по материалам и уголовному делу, но желающие пользоваться родным языком, не лишаются перечисленных выше прав. Такой вывод основан на норме ст. 50 Конституции. Существенной гарантией рассматриваемого принципа является право вышеуказанных лиц пользоваться бесплатной помощью переводчика во всех процессуальных действиях, производимых с их участием, в том числе в судебном заседании. УПК предусматривает обязательное участие защитника, если подозреваемый или обвиняемый не владеют языком, на котором ведется производство по делу.

Процессуальные документы вручаются подозреваемому, обвиняемому, а также другим участникам уголовного процесса в переводе на их родной язык или на язык, которым они владеют. К числу, документов, которые подлежат обязательному вручению указанным лицам, относятся, например, письменное уведомление о правах подозреваемого, обвиняемого; копии постановлений о возбуждении дела, о применении мер процессуального принуждения, о привлечении в качестве обвиняемого; копии судебных постановлений (приговоров и т.д.). Нарушение рассматриваемого принципа является

основанием для отмены приговора и других процессуальных решений, принимаемых по делу.

Независимость судей и подчинение их только закону

Независимость судебной власти и ее равноправие с другими ветвями государственной власти является признаком правового государства, в котором каждый гражданин имеет право на защиту своих прав и свобод независимым и беспристрастным судом.

Согласно ст. 110 Конституции и ст. 22 УПК, судьи при осуществлении правосудия независимы и подчиняются только закону. Какое-либо вмешательство в деятельность судей по отправлению правосудия недопустимо и влечет ответственность по закону.

Независимость судей и народных заседателей обеспечивается установленными законодательными актами порядком их назначения (избрания, утверждения), приостановления и прекращения полномочий, неприкосновенностью, процедурой рассмотрения дел и вопросов, тайной совещания при вынесении судебных постановлений и запрещением требовать ее разглашения, ответственностью за неуважение к суду или вмешательство в его деятельность, иными гарантиями, соответствующими статусу судей и народных заседателей, а также созданием надлежащих организационно-технических условий для деятельности судов.

Воздействие в какой-либо форме на судей и народных заседателей с целью воспрепятствовать всестороннему, полному и объективному рассмотрению конкретного дела или добиться вынесения незаконного судебного постановления влечет за собой ответственность, установленную законодательными актами.

Средства массовой информации не вправе предрешать в своих сообщениях результаты судебного разбирательства по конкретному делу или иным образом воздействовать на судью или народного заседателя (ст. 85 Кодекса о судоустройстве статусе судей).

Необходимо особо выделить следующие аспекты независимости судей.

Судья при осуществлении правосудия и принятии решения по делу должен руководствоваться только законом, исходить из своего внутреннего убеждения, основанного на всестороннем полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела.

Вышестоящие суды, отменяя приговор суда первой инстанции и направляя уголовное дело на новое рассмотрение в ином составе судей, не вправе указывать им, как они должны его разрешить. Судьи, повторно рассматривающие дело после отмены первоначального приговора, разрешают его по своему внутреннему убеждению, руководствуясь законом.

Судьи при разрешении уголовного дела независимы от выводов предварительного расследования, а также от правовой позиции по делу прокуроров, защитников и других участников судебного разбирательства.

Независимость обеспечивается внутри самого состава суда, в частности, народного заседателя от судьи, судей – от председательствующего. Каждый из состава суда может свободно принимать участие в исследовании доказательств и высказывать свое мнение. При постановлении приговора судья может остаться при особом мнении.

УПК предусматривает особую процедуру привлечения судей к уголовной ответственности. Решение о возбуждении уголовного дела в отношении судьи либо о привлечении его в качестве подозреваемого или обвиняемого по уголовному делу, возбужденному в отношении других лиц либо по факту совершенного преступления, принимается Генеральным прокурором Республики Беларусь, Председателем Следственного комитета Республики Беларусь, Председателем Комитета государственной безопасности Республики Беларусь или лицами, исполняющими их обязанности, с предварительного согласия должностного лица, назначившего судью (государственного органа, избравшего его). Уголовное дело в отношении судьи подсудно Верховному Суду.

Гласность судебного разбирательства

Гласность судебного разбирательства – это конституционный принцип, заключающийся в следующем. Как правило, разбирательство уголовных дел во всех судах открытое. В судебном заседании могут присутствовать любые лица, не участвующие в производстве по делу, достигшие 16 лет и пожелавшие прийти на рассмотрение уголовного дела.

Присутствующие в открытом судебном заседании вправе вести письменную и магнитофонную записи. Фото-, киносъемка и видеозапись допускаются с разрешения председательствующего в судебном заседании и с согласия сторон.

Личная переписка и личные телеграфные сообщения граждан могут быть оглашены в открытом судебном заседании только с согласия данных граждан. В противном случае такая переписка и телеграфные сообщения оглашаются и исследуются в закрытом судебном заседании. Указанные правила применяются и при исследовании звуко- и видеозаписи, носящей личный характер.

Разбирательство уголовного дела в закрытом судебном заседании допускается лишь:

- в интересах обеспечения охраны государственных секретов и иной охраняемой законом тайны. Государственные секреты подразделяются на две категории: государственную тайну (сведения, составляющие государственную тайну) и служебную тайну (сведения, составляющие служебную тайну). Государственная тайна – сведения, в результате разглашения или утраты которых могут наступить тяжкие последствия для национальной безопасности Республики Беларусь. Служебная тайна – сведения, в результате разглашения или утраты которых может быть причинен существенный вред национальной безопасности Республики Беларусь. Служебная тайна может являться составной частью государственной тайны, не раскрывая ее в целом (ст. 16 Закона «О государственных секретах»).

В соответствии со ст. 35 названного Закона, доступ к государственным секретам без оформления допуска предоставляется судьям (с момента назначения их на должность). УПК выделяет круг участников уголовного процесса, которым допуск предоставляется на основании решения органа, ведущего уголовный процесс. Допуск необходим лицам, указанным в ч. 1^1 ст. 48, ч. 1^1 ст. 57, ч. 1^1 ст. 59, ч. 2^1 ст. 61, ч. 2^1 ст. 62, ч. 3^1 ст. 63 УПК, и он обусловливает доступ к материалам уголовных дел, содержащим государственные секреты. Доступ к этим материалам других участников процесса, которым предоставлено право знакомиться с делом, осуществляется без оформления соответствующего допуска. При этом следует иметь в виду, что за разглашение государственной и служебной тайны предусмотрена уголовная ответственность (ст. 373-375УК).

Примерами иной охраняемой тайны являются, например, банковская, коммерческая, врачебная тайны;

- по делам о преступлениях, совершенных лицами, не достигшими шестнадцатилетнего возраста, по делам о половых преступлениях и другим делам в целях предотвращения разглашения сведений об интимных сторонах жизни участвующих в деле лиц либо сведений, унижающих их достоинство;

- в случае, когда этого требуют интересы обеспечения безопасности потерпевшего, свидетеля или иных участников уголовного процесса, а также членов их семей или близких родственников и других лиц, которых они обоснованно считают близкими.

Разбирательство дел в закрытом судебном заседании должно осуществляться с соблюдением всех правил судебного производства. Определение (постановление) суда о рассмотрении дела в закрытом судебном заседании может быть вынесено в отношении всего разбирательства либо отдельных его частей. По таким делам публично оглашается только резолютивная часть приговора, определения, постановления суда.

Осуществление правосудия на основе состязательности и равенства сторон

Принцип осуществление правосудия на основе состязательности и равенства сторон закреплен в ст. 115 Конституции и ст. 24 УПК.

Состязательность – это такое построение судебного разбирательства, в котором функции обвинения и защиты отделены от суда, разрешающего дело, и осуществляются сторонами, наделенными равными процессуальными правами для отстаивания своих интересов, а суд руководит процессом и разрешает уголовное дело по существу.

Основными элементами состязательности являются:

1) отделение функций обвинения и защиты от функции правосудия и осуществление их независимыми друг от друга субъектами;

2) наделение сторон равными процессуальными правами для осуществления своих функций. Это права по представлению и исследованию доказательств, заявлению ходатайств, высказыванию мнения по любому вопросу, имеющему значение по уголовному делу, участию в судебных прениях;

3) руководящее положение суда в процессе и предоставление только суду права принимать по делу решение. Суд создает необходимые условия для осуществления предоставленных сторонам прав и выполнения ими процессуальных обязанностей.

Отделение обвинения от суда. Это значит, что прокурор, поддерживающий обвинение в судебном разбирательстве, изобличает обвиняемого, доказывает его виновность, настаивает на применении к нему наказания, но сам не решает дела. Разрешение же дела в целом, равно как и всех возникающих в процессе разбирательства вопросов, принадлежит только суду, который, разрешая дело, не выполняет обвинительной функции, а действует как орган правосудия.

Процессуальное положение сторон. Стороной является тот участник процесса, который выступает перед судом как представитель определенных интересов, охраняемых законом, и который обладает процессуальными правами для отстаивания этих интересов, для обоснования своих требований и утверждений и для оспаривания требований и утверждений другого участника процесса (противной стороны). К стороне обвинения относятся: государственный обвинитель, потерпевший (частный обвинитель), гражданский истец и их представители. Стороной защиты являются: обвиняемый, его законные представители, защитник, гражданский ответчик и его представители.

Процессуальное равноправие сторон. Стороны пользуются равными процессуальными правами для отстаивания перед судом своих утверждений и требований и для оспаривания утверждений и требований противной стороны. Это значит, что обвиняемый и его защитник в целях защиты имеют такие же процессуальные права, какие прокурор-обвинитель имеет в целях обвинения.

Процессуальное равноправие сторон, тем не менее, не означает фактического равенства положений различных участников процесса, являющихся сторонами. Оно означает лишь равенство процессуальных средств, при помощи которых каждая сторона отстаивает свои утверждения и оспаривает утверждения противной стороны. Все то, что делает в судебном заседании прокурор для обвинения, может делать и защитник, и сам обвиняемый для защиты.

Положение суда по отношению к сторонам. Суд не только разрешает дело, но и принимает все необходимые меры к выяснению обстоятельств дела. Суд активно исследует все собранные по делу доказательства, истребует по своей инициативе новые доказательства, если они нужны для правильного разрешения дела, выясняет обстоятельства, невыясненные или недостаточно выясненные сторонами.

Таким образом, основой принципа состязательности является выделение обвинения и защиты в качестве самостоятельных функций, их размежевание между собой и отделение от судебной деятельности. Соединение данных функций в одном лице несовместимо с законами логики и психологии. При таком построении процесса стороны лишаются

возможности осуществлять свои права, а суд неизбежно превращается в покровителя одной из сторон, чаще всего стороны обвинения.

Именно состязательное построение судебного процесса обеспечивает полное и всестороннее исследование дела и правильное, справедливое его разрешение. Каждое доказательство проверяется и каждое обстоятельство исследуется под углом зрения и обвинения и защиты; суд имеет возможность выяснить и взвесить все доводы и данные как в пользу обвинения, так и в пользу обвиняемого. Наоборот, слияние в руках суда всех трех функций неизбежно придало бы деятельности суда односторонний характер и препятствовало бы объективному и полному выяснению всех обстоятельств дела.

Прокурорский надзор в уголовном процессе

Конституция возлагает на прокуратуру обязанность по осуществлению надзора за исполнением нормативных правовых актов, в том числе за исполнением законов при расследовании преступлений, соответствием закону судебных решений по уголовным делам (ст. 125 Конституции).

В силу ст. 25 УПК, прокурор осуществляет надзор за исполнением законов при разрешении заявлений и сообщений о преступлениях, в ходе предварительного расследования, за соответствием закону судебных решений по уголовным делам и их исполнением. Таким образом, надзор прокурора охватывает все стадии уголовного процесса.

Прокурор обязан на всех стадиях уголовного процесса своевременно принимать предусмотренные законом меры по устранению нарушений закона, от кого бы эти нарушения ни исходили. На досудебных стадиях он наделяется широкими властно-распорядительными полномочиями, позволяющими эффективно реагировать на допущенные нарушения закона. На стадии судебного разбирательства прокурор, являясь государственным обвинителем, также следит за соблюдением процессуальных норм всеми участниками процесса, в том числе судом, и реагирует на нарушения закона путем: заявления отводов; высказывания мнения по поводу действий других лиц; возражения против необоснованных действий председательствующего. Государственный обвинитель обязан отказаться от обвинения, если придет к выводу, что оно не нашло подтверждения в судебном разбирательстве. Кроме того, прокурор обязан опротестовывать все незаконные и необоснованные судебные постановления.

Суммируя вышеизложенное, нужно указать, что прокурорский надзор является надежной гарантией законности в уголовном процессе.

Лекция 4 Участники уголовного процесса

4.1 Понятие участников уголовного процесса.

4.2 Государственные органы и должностные лица, ведущие уголовный процесс.

4.3 Участники уголовного процесса, защищающие свои или представляемые права и интересы.

4.4 Иные участники уголовного процесса.

4.5 Меры по обеспечению безопасности участников процесса и других лиц.

4.6 Обстоятельства, исключающие возможность участия в производстве по уголовному делу.

4.1 Понятие участников уголовного процесса

Участники уголовного процесса – это все органы и лица, которые призваны играть при производстве по уголовным делам определенную роль и для выполнения этой роли наделяются соответствующими полномочиями, правами и обязанностями. Понятие

участников уголовного процесса, таким образом, тесно связано в первую очередь с предоставлением им уголовно-процессуальных прав и возложением на них соответствующих обязанностей.

Участники уголовного процесса могут быть классифицированы следующим образом.

1. Государственные органы и должностные лица, ведущие уголовный процесс (органы уголовного преследования, суд).

2. Участники уголовного процесса, защищающие свои или представляемые права и интересы (подозреваемый, обвиняемый, защитник, потерпевший, частный обвинитель, гражданский истец, гражданский ответчик, законный представитель и представитель).

3. Иные участники уголовного процесса (свидетель, эксперт, специалист, переводчик, понятой, секретарь судебного заседания (секретарь судебного заседания – помощник судьи), лицо, задержанное либо к которому применена мера пресечения на основании решения об исполнении просьбы органа иностранного государства либо в связи с нахождением в международном розыске с целью выдачи, а также другие лица).

4.2 Государственные органы и должностные лица, ведущие уголовный процесс

Суд как орган судебной власти, осуществляющий правосудие

Занимая центральное место в системе органов уголовного процесса, суд призван реализовывать уголовное судопроизводство в ходе отправления правосудия. Поэтому от содержания установленного процессуальным законом статуса суда в значительной мере зависит эффективность решения поставленных перед уголовным процессом задач.

Суд является единственным органом, осуществляющим правосудие по уголовным делам.

Уголовные дела должны рассматриваться по существу только в соответствии с правовой процедурой, установленной УПК, и на основе:

1) соблюдения подсудности конкретных уголовных дел;

2) формирования законного, независимого, компетентного и беспристрастного состава суда;

3) отвода судей;

4) отделения функции осуществления правосудия от функций обвинения и защиты.

Подсудность конкретных дел определяется на основе норм главы 32 УПК. Формирование состава суда регламентируется кодексом «О судоустройстве и статусе судей». Институт отвода закреплен в главе 9 УПК.

Уголовные дела в суде первой инстанции рассматриваются единолично или коллегиально. Коллегиальное рассмотрение уголовных дел осуществляется судом в составе судьи и двух народных заседателей. При осуществлении правосудия народные заседатели приравниваются к судьям и обладают правом решающего голоса.

Судья единолично:

1) разрешает вопросы, связанные с назначением и подготовкой судебного разбирательства;

2) рассматривает дела о преступлениях, за которые максимальное наказание, предусмотренное уголовным законом, не превышает десяти лет лишения свободы, за исключением дел о преступлениях несовершеннолетних;

3) разрешает вопросы, связанные с исполнением приговора.

Коллегия в составе судьи и двух народных заседателей рассматривает дела о:

1) преступлениях, за которые уголовным законом предусматриваются наказание свыше десяти лет лишения свободы или смертная казнь;

2) преступлениях несовершеннолетних.

Рассмотрение уголовных дел в кассационной инстанции осуществляется в составе трех судей, а в надзорной инстанции – в составе не менее трех судей.

Полномочиями суда являются:

1) подготовка и назначение судебного разбирательства;

2) рассмотрение уголовных дел по первой инстанции;

3) рассмотрение уголовных дел в кассационном порядке и в порядке надзора, а также при производстве по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам;

4) обращение приговора к исполнению и разрешение вопросов, связанных с исполнением приговора, а также снятие судимости;

5) рассмотрение уголовных дел с применением к лицу принудительных мер безопасности и лечения.

На досудебных стадиях уголовного процесса судья:

1) рассматривает жалобы на действия и решения органа уголовного преследования (задержание, заключение под стражу, домашний арест, принудительное помещение лица, не содержащегося под стражей, в психиатрическое (психоневрологическое) учреждение для производства экспертизы, отказ в возбуждении уголовного дела, прекращение предварительного расследования или уголовного преследования, отказ в возбуждении производства по вновь открывшимся обстоятельствам);

2) выносит постановления о применении мер пресечения в отношении лица, освобожденного им из-под стражи, домашнего ареста;

3) выносит постановления по уголовным делам, находящимся в его производстве, о помещении лица в организацию здравоохранения для проведения судебно-психиатрической экспертизы.

Суд может вынести частное определение (постановление), если при судебном рассмотрении уголовного дела будут выявлены нарушения прав и свобод граждан, нарушения закона, допущенные на стадии предварительного расследования или при рассмотрении дела нижестоящим судом, а также и в других случаях (например, при установлении обстоятельств, способствующих совершению преступлению).

Государственные органы и должностные лица, осуществляющие уголовное преследование

Прокурор. Прокурор является должностным лицом, в пределах своей компетенции осуществляющим от имени государства в уголовном процессе следующие функции:

- уголовное преследование;
- поддержание государственного обвинения в суде;
- надзор за исполнением законов при разрешении заявлений и сообщений о преступлениях, в ходе предварительного расследования, за соответствием закону судебных решений по уголовным делам и их исполнением.

Осуществляя непосредственно уголовное преследование, прокурор возбуждает уголовное дело, поручает его расследование соответствующему органу предварительного следствия; принимает дело к своему производству и расследует его в полном объеме; отказывает в возбуждении уголовного дела; при необходимости предъявляет гражданские иски о возмещении вреда, причиненного преступлением.

Принимая участие в уголовном преследовании, осуществляемом другими органами, посредством надзора за соблюдением ими законности при производстве предварительного следствия и дознания, прокурор уполномочен:

1) письменно истребовать и проверять уголовные дела, материалы и документы, находящиеся в производстве органа уголовного преследования;

2) изымать от органа дознания и передавать органу предварительного следствия любое уголовное дело в соответствии с подследственностью, определенной статьей 182 УПК;

3) лично производить отдельные следственные и другие процессуальные действия при санкционировании применения меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста по уголовному делу, находящемуся в производстве следователя, а также

предварительное следствие в полном объеме в целях обеспечения всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств уголовного дела;

4) поручать по возбужденному и принятому к своему производству уголовному делу предварительное следствие группе прокуроров, а по согласованию с начальниками соответствующих следственных подразделений – группе следователей, возглавлять эту следственную группу;

5) отменять незаконные и необоснованные постановления органа уголовного преследования, за исключением постановлений, выносимых Председателем Следственного комитета и Председателем Комитета государственной безопасности в соответствии с ч. 5 ст. 35 и ч. 6 ст. 38 УПК, а также не соответствующие закону указания нижестоящего прокурора, начальника органа дознания;

6) давать нижестоящему прокурору, органу дознания и лицу, производящему дознание, обязательные для исполнения письменные указания о производстве процессуальных действий и оперативно-розыскных мероприятий, а также о применении мер по обеспечению безопасности;

7) применять, изменять или отменять меры пресечения по уголовным делам, находящимся в производстве у нижестоящего прокурора, продлевать срок содержания под стражей, домашнего ареста, срок рассмотрения заявлений и сообщений о преступлении и срок предварительного расследования;

8) прекращать производство по уголовному делу;

9) разрешать отводы и самоотводы;

10) разрешать жалобы на решения и действия органа уголовного преследования, за исключением жалоб, рассмотрение которых отнесено законом к компетенции суда;

11) выносить требование начальнику следственного подразделения, органу дознания об устранении нарушений законодательства, допущенных в ходе предварительного расследования;

12) отстранять нижестоящего прокурора от производства предварительного следствия с передачей дела другому прокурору или в орган предварительного следствия, если им были допущены нарушения законности при его расследовании, либо принять уголовное дело к своему производству и производить предварительное следствие лично;

13) обращаться в соответствующие органы с представлением о лишении иммунитета от уголовного преследования лиц, им пользующихся, если эти лица подлежат привлечению по уголовному делу в качестве обвиняемых по находящемуся в его производстве уголовному делу;

14) санкционировать применение меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста, залога; проведение обыска, осмотра жилища или иного законного владения; наложение ареста на имущество, находящееся в жилище и ином законном владении, на почтово-телеграфные и иные отправления и их выемку, выемку документов, содержащих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну; прослушивание и запись переговоров, ведущихся по техническим каналам связи, и иных переговоров; извлечение трупа из места захоронения (эксгумация); помещение подозреваемого или обвиняемого, не содержащихся под стражей, в психиатрический стационар; отстранение подозреваемого или обвиняемого от должности в случаях и порядке, установленных УПК;

15) возвращать уголовные дела нижестоящему прокурору, следователю со своими письменными указаниями, обязательными для исполнения, о производстве дополнительных процессуальных действий согласно п. 3 ч. 1 ст. 264 УПК, а также при отмене постановления о прекращении предварительного расследования;

16) направлять уголовные дела нижестоящему прокурору, следователю для производства дополнительно предварительного расследования в случае передачи судом уголовного дела при постановлении оправдательного приговора за недоказанностью участия обвиняемого в совершении преступления, если лицо, совершившее преступление,

остается неустановленным, либо для производства предварительного расследования в случае передачи судом уголовного дела, выделенного в отдельное производство в связи с оправданием обвиняемого по отдельным пунктам обвинения за недоказанностью участия в совершении преступления или при оправдании одного из нескольких обвиняемых за недоказанностью участия в совершении преступления;

17) направлять уголовное дело в суд;

18) использовать другие полномочия, предоставленные ему УПК.

При судебном разбирательстве уголовного дела прокурор как государственный обвинитель вправе заявлять отводы и ходатайства; высказывать мнения по вопросам, разрешаемым судом; представлять суду доказательства; давать органу предварительного расследования обязательные для него поручения по обеспечению представления суду доказательств; участвовать в исследовании доказательств; изменять, дополнять и предъявлять новое обвинение; отказаться от обвинения; протестовать против действий другой стороны; возражать против действий председательствующего; требовать внесения в протокол судебного заседания дополнений; пользоваться другими полномочиями, предусмотренными УПК.

Участие прокурора в качестве государственного обвинителя обязательно по делам публичного и частно-публичного обвинения, а также по делам частного обвинения, возбужденным прокурором.

По делам ускоренного производства участие прокурора в судебном разбирательстве может быть признано необходимым им самим или судом. Кроме того, такое участие является обязательным в случае непризнания обвиняемым своей вины.

В суде кассационной инстанции при рассмотрении жалоб участников процесса прокурор высказывает свое мнение по ним, а также о законности и обоснованности приговора. В случае же рассмотрения дела по протесту прокурор обосновывает протест. Причем участие прокурора не является обязательным.

В суде надзорной инстанции прокурор поддерживает принесенный им или вышестоящим прокурором протест или дает заключение по уголовному делу, рассматриваемому по протесту председателя суда или его заместителя.

Прокурор наделен правом возбуждать производство по вновь открывшимся обстоятельствам и организовывать расследование этих обстоятельств, проводить проверку и по результатам выносить заключение о возобновлении производства по вновь открывшимся обстоятельствам, отказать в возбуждении производства по вновь открывшимся обстоятельствам либо прекратить его.

Начальник следственного подразделения. Начальник следственного подразделения – это Председатель Следственного комитета Республики Беларусь, начальник следственного управления, начальник следственного отдела или отделения, а также иного подразделения органа предварительного следствия, в ведении которого находятся вопросы предварительного следствия, и их заместители.

Обязанность начальника следственного подразделения состоит в осуществлении процессуального руководства расследованием, контроля за законностью и своевременностью действий следователей по расследованию преступлений, принятию мер по наиболее полному, всестороннему и объективному исследованию обстоятельств уголовного дела.

Начальник следственного подразделения вправе:

1) возбуждать уголовные дела;

2) поручать производство предварительного следствия следователю;

3) проверять материалы проверок по заявлениям или сообщениям о преступлении, находящиеся на рассмотрении у следователя, проверять уголовные дела;

4) давать указания следователю о производстве предварительного следствия, привлечении в качестве обвиняемого, квалификации преступления и объеме обвинения, направлении дела, производстве отдельных процессуальных действий;

5) передавать уголовное дело от одного следователя другому, из одного следственного подразделения в другое;

6) направлять, а также возвращать органам дознания для проведения проверки заявления или сообщения о преступлении, не содержащие достаточных данных, указывающих на признаки преступления, с письменным указанием подлежащих выяснению обстоятельств;

7) лично рассматривать заявления или сообщения о преступлении и принимать по ним решения в порядке, установленном статьей 174 УПК;

8) поручать производство предварительного следствия по уголовному делу нескольким следователям, а также участвовать в производстве предварительного следствия по уголовному делу, находящемуся в производстве следователя, и лично производить предварительное следствие, пользуясь при этом полномочиями следователя;

9) поручать помощнику начальника следственного подразделения проверять уголовные дела и давать по ним указания;

10) разрешать отводы и самоотводы;

11) разрешать жалобы на решения и действия следователя, нижестоящего начальника следственного подразделения, за исключением жалоб, рассмотрение которых отнесено законом к компетенции суда;

12) продлевать срок проверки заявления или сообщения о преступлении в случаях, предусмотренных УПК;

13) продлевать срок предварительного следствия;

14) продлевать срок ускоренного производства;

15) отменять незаконные и необоснованные постановления следователя и нижестоящего начальника следственного подразделения, а также незаконные и необоснованные указания нижестоящего начальника следственного подразделения, помощника начальника следственного подразделения;

16) вносить прокурору представление об отмене незаконных и необоснованных постановлений следователя, санкционированных прокурором, органа дознания.

Указания по материалам проверки, находящимся на рассмотрении у следователя, уголовному делу даются начальником следственного подразделения в письменной форме и обязательны к исполнению. При несогласии следователя с полученными указаниями он вправе, не приостанавливая их исполнения, за исключением случаев, предусмотренных ч. 4 ст. 36 УПК, представить дело вышестоящему начальнику следственного подразделения с письменным изложением своих возражений.

Председатель Следственного комитета Республики Беларусь или лицо, исполняющее его обязанности, при производстве предварительного следствия следователем Следственного комитета Республики Беларусь по уголовным делам о тяжких и особо тяжких преступлениях, а также о преступлениях, указанных в ч. 5 ст. 35 УПК, имеют право выносить мотивированное постановление о производстве тех процессуальных действий, которые прокурор уполномочен санкционировать в соответствии со ст. 34 УПК. Такое постановление не требуют санкционирования прокурором, а его копия в течение 24 часов направляется Генеральному прокурору Республики Беларусь. Следует отметить, что производство отмеченных действий не допускается в случае предыдущего отказа Генерального прокурора Республики Беларусь в даче санкции на их производство.

Следователь. Следователем является должностное лицо Следственного комитета Республики Беларусь, органов государственной безопасности, осуществляющее в пределах своей компетенции, предусмотренной УПК, предварительное следствие.

Все следователи, независимо от их ведомственной принадлежности, обладают одинаковыми властными процессуальными полномочиями и процессуальной самостоятельностью.

Следователь обязан принимать все меры по всестороннему, полному и объективному исследованию обстоятельств уголовного дела; осуществлять уголовное преследование

лица, в отношении которого собраны достаточные доказательства, указывающие на совершение им преступления, путем привлечения его в качестве обвиняемого, предъявления обвинения, применения при необходимости в отношении его меры пресечения, передачи дела прокурору для направления в суд. Следователь также обязан принять меры по обеспечению безопасности участников уголовного процесса и иных лиц.

Решения о производстве следственных и других процессуальных действий следователь принимает самостоятельно, за исключением случаев, когда законом предусмотрено получение санкции прокурора или письменного согласования решения органа уголовного преследования о задержании лица (в соответствии с ч. 1^1 ст. 108 УПК) и несет полную ответственность за их законное и своевременное исполнение.

В случае несогласия следователя с указаниями прокурора о производстве дополнительных процессуальных действий, данными по делу, поступившему к прокурору для направления в суд, в порядке ст. 264 УПК, следователь вправе представить дело вышестоящему прокурору с письменным изложением своих возражений, при этом приостановив исполнение указаний прокурора. В этом случае прокурор или отменяет указание нижестоящего прокурора, или направляет дело для производства предварительного следствия начальнику следственного подразделения для передачи его другому следователю. При несогласии следователя с указаниями начальника следственного подразделения о привлечении в качестве обвиняемого, квалификации преступления и объеме обвинения следователь вправе, приостановив исполнение этих указаний, обжаловать их вышестоящему начальнику следственного подразделения. В этом случае вышестоящий начальник следственного подразделения или отменяет указание, или направляет дело нижестоящему начальнику следственного подразделения для организации производства предварительного следствия.

Следователь вправе в любой момент принять уголовное дело к своему производству и приступить к его расследованию, не дожидаясь производства органами дознания неотложных процессуальных действий, предусмотренных ст. 186 УПК.

При осуществлении своих полномочий следователь взаимодействует с органами дознания. Он вправе знакомиться с оперативно-розыскными материалами данных органов, относящимися к расследуемому делу, рассматриваемому заявлению или сообщению, давать им поручения о производстве оперативно-розыскных мероприятий, процессуальных действий и требовать от них содействия в производстве таких действий. Эти поручения даются следователем в письменной форме и являются для органов дознания обязательными.

Постановления следователя, вынесенные по находящимся в его производстве уголовным делам, обязательны к исполнению всеми организациями, должностными лицами и гражданами.

Органы дознания. Орган дознания – это государственный орган и должностное лицо, уполномоченные законом осуществлять дознание. При этом данная деятельность для них не является основной.

Государственными органами и должностными лицами, уполномоченными законом осуществлять дознание, являются:

1) Министерство внутренних дел Республики Беларусь, территориальные органы внутренних дел;

2) органы государственной безопасности – по уголовным делам, отнесенным законом к их ведению;

3) командиры воинских частей, соединений, начальники органов пограничной службы, военных учреждений и гарнизонов – по уголовным делам о преступлениях, совершенных лицами, на которых распространяется статус военнослужащих, о преступлениях, совершенных гражданским персоналом Вооруженных Сил Республики Беларусь, других войск и воинских формирований в связи с исполнением ими служебных обязанностей в

расположении части, соединения, учреждения, гарнизона, органа пограничной службы или его подразделения;

4) начальники учреждений, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы, следственных изоляторов – по уголовным делам о преступлениях против установленного порядка несения службы, совершенных сотрудниками этих учреждений, а равно по уголовным делам о преступлениях, совершенных в расположении указанных учреждений;

5) Государственный пограничный комитет Республики Беларусь, территориальные органы пограничной службы, орган пограничной службы специального назначения – по уголовным делам о преступлениях, выявляемых при выполнении возложенных на органы пограничной службы задач;

6) таможенные органы – по уголовным делам о контрабанде, незаконном экспорте объектов экспортного контроля, невозвращении на территорию Республики Беларусь историко-культурных ценностей, об уклонении от уплаты таможенных платежей;

7) органы финансовых расследований Комитета государственного контроля Республики Беларусь – по уголовным делам о преступлениях, предусмотренных статьями 224–227, 233–235, 237–245, 247 и 261^1 УК;

8) органы государственного пожарного надзора – по уголовным делам о пожарах и нарушении противопожарных правил;

9) капитаны морских или речных судов, командиры воздушных судов, находящихся вне пределов Республики Беларусь, – по уголовным делам о преступлениях, совершенных на судах;

10) главы дипломатических представительств и консульских учреждений Республики Беларусь – по делам о преступлениях, совершенных в пределах территории дипломатических представительств и консульских учреждений.

Из этого перечня органов дознания видно, что дознание осуществляется различными административными органами, носит производный от выполняемых ими основных функций характер и определяется ими. Их деятельность по расследованию преступлений, за исключением органов внутренних дел, эпизодична. Органы внутренних дел же являются основным органом дознания, осуществляющим дознание постоянно в силу специфики ее деятельности по охране общественного порядка и выявлению преступлений.

Таким образом, органом дознания может являться как государственное учреждение, компетентное проводить расследование в форме дознания, так и отдельное должностное лицо – руководитель, начальник учреждения, капитан судна, глава дипломатического и консульского представительства, командир воинской части и т.д.

В качестве органа дознания государственное учреждение принимает наиболее значимые решения по материалам и уголовному делу в соответствии с требованиями УПК. В рассматриваемом контексте говорится о физическом лице, представляющем в силу определенного правового акта интересы органа или организации и уполномоченном от его имени совершать указанные действия.

Когда же в роли органа дознания выступает только должностное лицо, то, помимо принятия решений, в ряде случаев оно уполномочено осуществлять процессуальные действия. При этом само учреждение органом дознания являться не будет.

На органы дознания и должностных лиц в зависимости от характера преступления возлагаются:

1) прием, регистрация и рассмотрение заявлений и сообщений о любом совершенном, совершаемом и готовящемся преступлении;

2) проведение проверки по заявлению или сообщению о преступлении, принятие по ним решения в соответствии со ст. 174 УПК;

3) производство неотложных следственных и других процессуальных действий по уголовным делам;

4) проведение необходимых оперативно-розыскных мероприятий и принятие иных мер в целях обнаружения преступлений и выявления лиц, их совершивших, а также предупреждение и пресечение преступлений.

Начальник органа дознания. Начальником органа дознания является руководитель органа дознания, а также каждое из должностных лиц, перечисленных выше.

Начальник органа дознания обязан организовать проведение необходимых оперативно-розыскных мероприятий и принятие иных мер в целях обнаружения преступлений и выявления лиц, их совершивших, предупреждения и пресечения преступлений; обеспечивать полное и качественное производство неотложных следственных и других процессуальных действий по уголовным делам и материалам до передачи их следователю и выполнение поручений следователя, суда, указаний прокурора; осуществлять контроль за законностью и своевременностью действий лиц, производящих дознание.

Указания прокурора, поручения следователя по уголовным делам, данные в порядке, установленном УПК, обязательны для исполнения начальником органа дознания. Обжалование этих указаний вышестоящему прокурору не приостанавливает их исполнения.

По поступившим в орган дознания заявлениям и сообщениям о преступлении начальник органа дознания поручает проведение проверки, а по возбужденным им уголовным делам поручает производство дознания; проверяет находящиеся в производстве у лиц, производящих дознание, материалы проверок и уголовные дела, дает им указания о проведении необходимых оперативно-розыскных мероприятий и процессуальных действий; передает материалы проверок и дела от одного уполномоченного им лица, производящего дознание, другому; поручает производство дознания нескольким лицам; вправе лично проводить дознание, в том числе приняв дело к своему производству; направляет в органы предварительного следствия заявления или сообщения о преступлениях вместе с материалами их проверки при наличии достаточных данных, указывающих на признаки преступления, в соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 174 УПК, а также уголовные дела.

Начальник органа дознания утверждает постановление о возбуждении или об отказе в возбуждении уголовного дела, о задержании, продлении срока рассмотрения заявлений и сообщений о преступлениях, о производстве процессуальных действий, подлежащих санкционированию прокурором, о временном ограничении права на выезд из Республики Беларусь, о приводе, о применении мер по обеспечению безопасности, об этапировании. Кроме того, руководители МВД, КГБ, ДФР КГК предварительно письменно согласовывают решение органа уголовного преследования о задержании лица в случае, предусмотренном частью 1^1 ст. 108 УПК.

Председатель КГБ или лицо, исполняющее его обязанности, при производстве предварительного следствия по уголовным делам следователем КГБ в соответствии с подследственностью, определенной статьей 182 УПК, а также при производстве дознания по уголовным делам вправе выносить мотивированное постановление о производстве процессуальных тех действий, которые прокурор уполномочен санкционировать в соответствии со ст. 34 УПК. Такое постановление не требуют санкционирования прокурором, а его копия в течение 24 часов направляется Генеральному прокурору Республики Беларусь. Следует отметить, что производство отмеченных действий не допускается в случае предыдущего отказа Генерального прокурора Республики Беларусь в даче санкции на их производство.

Указания начальника органа дознания лицу, производящему дознание, даются в письменной форме и обязательны к исполнению. Обжалование полученных указаний прокурору не приостанавливает их исполнения.

Заместители начальника органа дознания обладают правами и несут обязанности, рассмотренными выше.

Лицо, производящее дознание. Лицом, производящим дознание, является должностное лицо, уполномоченное органом дознания на осуществление досудебного производства.

Лицо, производящее дознание, вправе самостоятельно производить неотложные следственные и другие процессуальные действия, выносить процессуальные решения, за исключением случаев, когда УПК предусмотрены утверждение их начальником органа дознания, или санкция прокурора, или письменное согласование решения органа уголовного преследования о задержании лица.

Согласно ч.2 ст. 39 УПК, лицо, производящее дознание, вправе обратиться к начальнику органа дознания с мотивированным ходатайством о даче им поручения соответствующим работникам органа дознания о производстве оперативно-розыскных мероприятий и неотложных следственных и других процессуальных действий.

Постановления данного участника процесса, вынесенные в соответствии с требованиями УПК, по находящимся в его производстве материалам и уголовным делам обязательны к исполнению всеми организациями, должностными лицами и гражданами.

Необходимо отметить, что в отличие от следователя процессуальная самостоятельность лица, производящего дознание, существенно ограничена. Большинство решений, принимаемых им по уголовному делу, обретают юридическую силу только после утверждения начальником органа дознания. Все указания прокурора, начальника органа дознания безоговорочно обязательны для лица, производящего дознание, в том числе и в случае их обжалования.

4.3 Участники уголовного процесса, защищающие свои или представляемые права и интересы

Подозреваемый. Подозреваемым признается физическое лицо, если:

1) оно задержано по подозрению в совершении преступления;

2) в отношении данного лица органом уголовного преследования возбуждено уголовное дело;

3) в отношении данного лица вынесено постановление о применении меры пресечения до вынесения постановления о привлечении его в качестве обвиняемого;

4) в отношении данного лица вынесено постановление о признании подозреваемым.

Орган уголовного преследования не вправе удерживать задержанного в положении подозреваемого свыше 72 часов, а лицо, к которому применена мера пресечения, – свыше десяти суток с момента объявления подозреваемому постановления о применении меры пресечения, включая срок задержания.

К моменту истечения указанных сроков орган уголовного преследования обязан освободить подозреваемого из-под стражи, отменить примененную в отношении его меру пресечения либо вынести постановление о привлечении его в качестве обвиняемого и решить вопрос о мере пресечения. Не дожидаясь окончания сроков, орган уголовного преследования, суд обязаны освободить подозреваемого из-под стражи и отменить примененную в отношении его меру пресечения в случае признания подозрения необоснованным.

Лицо перестает пребывать в положении подозреваемого с момента вынесения постановления о привлечении его в качестве обвиняемого либо о прекращении уголовного преследования.

Для реализации своего права на защиту подозреваемый наделяется следующими правами:

1) знать, в чем он подозревается, и получить копию постановления о возбуждении против него уголовного дела или о признании его подозреваемым;

2) немедленно по задержании или объявлении постановления о применении меры пресечения получить письменное уведомление о принадлежащих ему правах, копию

постановления или протокола о задержании, копию постановления о применении меры пресечения, а также копию постановления о возбуждении уголовного дела;

3) уведомить через орган уголовного преследования членов семьи или близких родственников о месте своего содержания под стражей;

4) в случае задержания или применения меры пресечения в виде заключения под стражу получить до начала первого допроса в качестве подозреваемого юридическую консультацию адвоката за счет средств местного бюджета;

5) иметь защитника или нескольких защитников с момента объявления ему постановления органа уголовного преследования о возбуждении против него уголовного дела, о признании его подозреваемым, о задержании или постановления о применении меры пресечения; отказаться от защитника и защищать себя самостоятельно; прекратить полномочия своего защитника;

6) беспрепятственно общаться со своим защитником наедине и конфиденциально без ограничения количества и продолжительности бесед;

7) по его ходатайству быть допрошенным при участии защитника не позднее 24 часов с момента фактического задержания;

8) давать показания или отказаться от дачи показаний;

9) представлять доказательства;

10) заявлять отводы и ходатайства;

11) пользоваться родным языком или услугами переводчика;

12) знакомиться с протоколами процессуальных действий, в которых он участвовал, делать в данной связи заявления, замечания и требовать внесения в протокол соответствующих записей, в том числе по поводу имеющихся возражений против действий органа уголовного преследования;

13) подавать и отзывать поданные им или его защитником жалобы на действия и решения органа, ведущего уголовный процесс;

14) получать возмещение вреда, причиненного действиями органа, ведущего уголовный процесс, а в случае, если подозрение не подтвердилось, быть реабилитированным.

На подозреваемого возлагаются следующие обязанности:

1) являться по вызовам органа уголовного преследования;

2) подчиняться законным распоряжениям органа уголовного преследования;

3) участвовать в следственных и других процессуальных действиях, когда это признано необходимым органом уголовного преследования.

Обвиняемый. Обвиняемым является физическое лицо, в отношении которого вынесено постановление о привлечении в качестве обвиняемого. По делам частного обвинения обвиняемым является физическое лицо, относительно которого судом принято заявление о совершенном им преступлении.

Лицо, в отношении которого вступил в законную силу приговор суда, именуется:

1) осужденным, если приговор полностью или частично обвинительный;

2) оправданным, если приговор полностью оправдательный.

Лицо перестает пребывать в положении обвиняемого с момента прекращения уголовного преследования либо наступления обстоятельств, указанных в части второй настоящей статьи.

Для реализации своего права на защиту обвиняемый наделяется следующими правами:

1) знать, в чем он обвиняется, для чего при предъявлении обвинения немедленно получить от органа, ведущего уголовный процесс, копию постановления о привлечении его в качестве обвиняемого, а по делам частного обвинения – копию заявления лица, пострадавшего от преступления;

2) с момента ознакомления с постановлением о применении меры пресечения либо с постановлением о привлечении в качестве обвиняемого получить от органа уголовного преследования письменное уведомление о его правах;

3) уведомить через орган, ведущий уголовный процесс, членов семьи или близких родственников о месте своего содержания под стражей;

4) в случае применения меры пресечения в виде заключения под стражу получить до начала первого допроса в качестве обвиняемого юридическую консультацию адвоката за счет средств местного бюджета;

5) иметь защитника или нескольких защитников с момента предъявления обвинения, отказаться от защитника и защищать себя самостоятельно, прекратить полномочия своего защитника;

6) беспрепятственно общаться со своим защитником наедине и конфиденциально без ограничения количества и продолжительности бесед;

7) по его ходатайству быть допрошенным при участии защитника;

8) давать показания или отказаться от дачи показаний;

9) представлять доказательства;

10) заявлять отводы и ходатайства;

11) пользоваться родным языком или услугами переводчика;

12) заявлять о своей виновности или невиновности;

13) знакомиться с протоколами процессуальных действий, в которых он участвовал, делать в данной связи заявления, замечания и требовать внесения в протокол соответствующих записей, в том числе по поводу имеющихся возражений против действий органа уголовного преследования;

14) с момента получения уведомления об окончании предварительного расследования знакомиться с уголовным делом и выписывать из него сведения в любом объеме, а также с разрешения следователя, дознавателя копировать интересующие его материалы уголовного дела, за исключением материалов, относящихся к применению мер безопасности;

15) участвовать в судебном заседании суда первой инстанции, в том числе в исследовании доказательств уголовного дела, а также в случаях, предусмотренных УПК – в заседаниях судов кассационной и надзорной инстанций и при производстве по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам;

16) требовать внесения в протокол судебного заседания записей об обстоятельствах, которые, по его мнению, должны быть отмечены; знакомиться с протоколом судебного заседания и приносить на него замечания;

17) выступать в судебных прениях с речью и репликой в случае, когда он самостоятельно осуществляет свою защиту;

18) произносить последнее слово в судебном заседании суда первой инстанции;

19) получать от органа, ведущего уголовный процесс, уведомления о принятии решений, затрагивающих его права и интересы, а также копии искового заявления, заявления по делам частного обвинения, соответствующих процессуальных решений, в том числе судебных постановлений;

20) подавать и отзывать поданные им или его защитником жалобы на действия и решения органа, ведущего уголовный процесс;

21) примиряться с потерпевшим по делам частного обвинения;

22) подавать возражения на протесты государственного обвинителя, прокурора и жалобы других участников уголовного процесса;

23) высказывать в судебном заседании мнения по поводу ходатайств и предложений других участников уголовного процесса, а также по вопросам, разрешаемым судом;

24) возражать против действий другой стороны либо председательствующего;

25) получать возмещение вреда, причиненного действиями органа, ведущего уголовный процесс, а в случае, если обвинение не подтвердилось, быть реабилитированным.

На обвиняемого возлагаются следующие обязанности:

1) являться по вызовам органа, ведущего уголовный процесс;

2) подчиняться законным распоряжениям органа, ведущего уголовный процесс;

3) участвовать в следственных и других процессуальных действиях, когда это признано необходимым органом, ведущим уголовный процесс.

Защитник. Защитник в уголовном процессе – это лицо, которое по основаниям и в порядке, предусмотренным УПК, осуществляет защиту прав и законных интересов подозреваемого или обвиняемого и оказывает им юридическую помощь.

В качестве защитников в уголовном процессе могут выступать:

1) адвокаты, являющиеся гражданами Республики Беларусь либо гражданами других государств в соответствии с международными договорами Республики Беларусь;

2) близкие родственники либо законные представители обвиняемого, но только по его ходатайству и только в суде. При разрешении такого ходатайства судам надлежит оценивать способность этого лица выполнять функции защитника, а также проверять, имеются ли обстоятельства, препятствующие его участию в производстве по уголовному делу (ст. 87 УПК) либо которые могут отрицательно повлиять на качество защиты.

Защитником также считается адвокат, дающий юридическую консультацию подозреваемому, обвиняемому до их первого допроса в случаях задержания или заключения под стражу.

Защитник в подтверждение своих полномочий представляет органу, ведущему уголовный процесс, следующие документы:

1) адвокат – удостоверение адвоката и ордер на право участия в производстве по уголовному делу;

2) близкие родственники обвиняемого – документы, подтверждающие родственные отношения с обвиняемым;

3) законные представители – документы, подтверждающие их право представлять интересы обвиняемого.

Защитник допускается к участию в уголовном деле с момента:

- вынесения в отношении лица постановления о возбуждении уголовного дела;
- фактического задержания, применения меры пресечения;
- признания лица подозреваемым или предъявления обвинения.

Можно выделить два основания участия защитника в производстве по делу:

1) по приглашению подозреваемого, обвиняемого, их законных представителей, а также близких родственников, других лиц по просьбе или с согласия подозреваемого или обвиняемого. При этом орган, ведущий уголовный процесс, не вправе рекомендовать кому бы то ни было приглашение определенного защитника;

2) по назначению через территориальную коллегию адвокатов по требованию органа, ведущего уголовный процесс. При этом адвокат должен быть выделен незамедлительно, но не позднее 24 часов с момента обращения.

Назначение защитника через территориальную коллегию адвокатов по требованию органа, ведущего уголовный процесс, производится в следующих случаях:

1) по ходатайству подозреваемого или обвиняемого;

2) для получения подозреваемым или обвиняемым юридической консультации за счет средств местного бюджета до начала первого допроса в случае задержания или применения меры пресечения в виде заключения под стражу;

3) в случае, когда участие защитника в производстве по материалам и уголовному делу обязательно, а подозреваемый или обвиняемый не имеют защитника;

4) если подозреваемый или обвиняемый настаивают на участии избранного защитника, однако он не имеет возможности:

- в течение 24 часов с момента обретения положения защитника участвовать в первом допросе подозреваемого или обвиняемого;
- явиться в течение 24 часов для участия в производстве процессуальных действий;
- участвовать в производстве по уголовному делу свыше трех суток;
- явиться в течение 5 суток для ознакомления с делом после отложения ознакомления с делом ввиду его неявки в назначенный для этого день.

В последнем случае орган, ведущий уголовный процесс, обязан предложить подозреваемому, обвиняемому пригласить другого защитника.

При участии в производстве по материалам и уголовному делу нескольких защитников процессуальное действие, в котором предусмотрено участие защитника, не может быть признано незаконным из-за участия в нем не всех защитников соответствующих подозреваемого, обвиняемого.

Неявка участвующего в производстве по делу защитника, надлежащим образом извещенного о месте и времени проведения следственного действия с участием подозреваемого или обвиняемого, не является препятствием для проведения следственного действия при наличии письменного согласия подозреваемого или обвиняемого, за исключением случаев обязательного участия защитника.

По общему правилу участие защитника в производстве по уголовному делу прекращается, если:

1) подозреваемый или обвиняемый расторгли с ним договор либо иным образом прекратили полномочия защитника;

2) орган, ведущий уголовный процесс, освободил защитника от участия в производстве по уголовному делу ввиду обнаружения обстоятельств, исключающих его участие в уголовном процессе в соответствии с требованиями ст. 87 УПК;

3) орган, ведущий уголовный процесс, принял отказ подозреваемого или обвиняемого от защитника.

Подозреваемый или обвиняемый вправе отказаться от защитника в любой момент производства по материалам или уголовному делу. Отказ от защитника принимается органом, ведущим уголовный процесс, лишь в том случае, когда он заявлен подозреваемым или обвиняемым по собственной инициативе и добровольно, а в случае задержания или применения меры пресечения в виде заключения под стражу – в присутствии защитника, с которым заключен договор или который назначен через территориальную коллегию адвокатов. В случае такого отказа подозреваемый, обвиняемый вправе в дальнейшем (вплоть до начала судебных прений) ходатайствовать о допуске защитника к участию в производстве по уголовному делу.

Не может приниматься отказ от защитника в связи с отсутствием средств для оплаты юридической помощи или иными обстоятельствами, свидетельствующими о вынужденном отказе от защитника, а также в случаях обязательного участия защитника.

В целях эффективного осуществления функции защиты защитник наделяется следующими правами:

1) знать, в чем подозревается или обвиняется лицо, интересы которого он защищает;

2) беспрепятственно общаться со своим подзащитным наедине и конфиденциально без ограничения количества и продолжительности бесед;

3) присутствовать при предъявлении обвинения;

4) участвовать в допросах подозреваемого, обвиняемого, а также в других следственных действиях, проводимых с участием подозреваемого, обвиняемого;

5) знакомиться с процессуальными решениями, принимаемыми в отношении подозреваемого, обвиняемого, с протоколами следственных действий, произведенных с их участием в отсутствие защитника, и выписывать из них необходимые сведения;

6) при производстве с его участием следственных действий задавать с разрешения органа, ведущего уголовный процесс, вопросы подозреваемым, обвиняемым, а также потерпевшим, свидетелям, экспертам, специалистам;

7) вносить письменные замечания по поводу правильности и полноты записей в протоколе следственного действия, в котором он принимал участие;

8) заявлять в письменной форме отводы и ходатайства;

9) представлять доказательства;

10) собирать по своей инициативе сведения, относящиеся к обстоятельствам совершенного преступления, и представлять их органу, ведущему уголовный процесс,

участвовать в следственных действиях, проводимых в связи с представлением названных сведений;

11) с момента получения уведомления об окончании предварительного расследования знакомиться с уголовным делом и выписывать из него сведения в любом объеме, а также с разрешения следователя копировать интересующие его материалы уголовного дела, за исключением материалов, относящихся к применению мер безопасности;

12) участвовать в судебном заседании суда;

13) требовать внесения в протокол судебного заседания записей об обстоятельствах, которые, по его мнению, должны быть отмечены; знакомиться с протоколом судебного заседания и приносить на него замечания;

14) выступать в судебных прениях с речью и репликой;

15) получать копии процессуальных решений, принимаемых в отношении подозреваемого, обвиняемого;

16) подавать жалобы на действия и решения органа, ведущего уголовный процесс;

17) участвовать при рассмотрении судом жалоб на задержание, заключение под стражу, домашний арест подозреваемого или обвиняемого и обжаловать решение суда;

18) подавать возражения на протесты государственного обвинителя, прокурора и жалобы других участников уголовного процесса;

19) высказывать в судебном заседании мнения по поводу ходатайств и предложений других участников уголовного процесса, а также по вопросам, разрешаемым судом;

20) возражать против действий другой стороны либо председательствующего.

Защитник, являющийся иностранным гражданином, лицом без гражданства или гражданином Республики Беларусь, постоянно проживающим за пределами Республики Беларусь, вправе знакомиться с материалами уголовного дела, содержащими сведения, составляющие государственные секреты, после получения допуска в порядке, установленном законодательными актами.

Защитник не вправе:

1) совершать какие-либо действия против интересов подзащитного и препятствовать в осуществлении принадлежащих ему прав;

2) признавать подзащитного причастным к общественно опасным деяниям и виновным в совершении преступления вопреки его позиции;

3) без поручения подзащитного заявлять о его примирении с потерпевшим, признавать гражданский иск и отзывать поданную подзащитным жалобу;

4) самовольно прекращать свои полномочия и без согласия подзащитного передоверять полномочия по осуществлению защиты другому лицу;

Защитник обязан:

1) являться по вызовам органа, ведущего уголовный процесс, для защиты прав и законных интересов подозреваемого или обвиняемого и оказания им юридической помощи; при невозможности явки – в течение 24 часов уведомить об этом орган уголовного преследования и суд;

2) подчиняться законным распоряжениям органа, ведущего уголовный процесс;

3) не разглашать сведения, которые стали ему известны в связи с оказанием им юридической помощи, а также данные предварительного расследования и закрытого судебного заседания.

За разглашение данных предварительного расследования и закрытого судебного заседания без разрешения органа, ведущего уголовный процесс, защитник несет уголовную ответственность, если он был предупрежден об этом органом уголовного преследования или судом.

Потерпевший. Потерпевшим признается физическое лицо, которому предусмотренным уголовным законом общественно опасным деянием причинен физический, имущественный или моральный вред и в отношении которого орган, ведущий

уголовный процесс, вынес постановление (определение) о признании его потерпевшим (ст. 49 УПК).

Под физическим вредом следует понимать вредные для здоровья и жизни физического лица последствия: расстройство здоровья, увечье, наступление инвалидности и иные последствия, связанные с ухудшением физического или психического здоровья лица, либо наступление смерти. Имущественный вред – это вред, причиненный имуществу гражданина. Содержание морального вреда составляют физические или нравственные страдания, причиненные действиями, нарушающими личные неимущественные права гражданина.

Говоря о содержании морального вреда, нужно отметить, что он в сфере нравственных переживаний может выражаться в ощущении страха, стыда, унижения, а равно в иных неблагоприятных для человека в психологическом аспекте переживаниях, связанных с утратой близких, потерей работы, раскрытием врачебной тайны, невозможностью продолжить активную общественную деятельность, с ограничением или лишением каких-либо прав граждан и т.п. Моральный вред в результате физических страданий связан с болью, функциональным расстройством организма, изменением в эмоционально-волевой сфере, иным отклонением от обычного состояния здоровья, которые являются последствиями действий (бездействий), посягающих на нематериальные блага или имущественные права гражданина.

Следует иметь в виду, что вред должен быть причинен преступлением непосредственно и независимо от того, является преступление оконченным или имело место приготовление или покушение на совершение преступления.

Лицо может быть признано потерпевшим как по его заявлению, так и по инициативе органа, ведущего уголовный процесс, но не ранее возбуждения уголовного дела.

Решение о признании лица потерпевшим должно приниматься немедленно по установлению к этому оснований, что является важной гарантией обеспечения своевременного доступа потерпевшего к правосудию, реализации им своих процессуальных прав и выполнения обязанностей.

Если после признания лица потерпевшим будет установлено отсутствие оснований для его пребывания в положении потерпевшего, орган, ведущий уголовный процесс, своим мотивированным постановлением (определением) прекращает участие данного лица в уголовном процессе в качестве потерпевшего.

По делам о преступлениях, последствием которых явилась смерть потерпевшего, к участию в уголовном процессе в качестве потерпевших допускаются лица, относящиеся к членам семьи умершего (п.53 ст.6 УПК), его близкие родственники (п.1 ст.6 УПК) либо законные представители (п.8 ст.6 УПК). Если члены семьи, близкие родственники, законные представители погибшего не достигли между собой соглашения о том, кто из них будет осуществлять права потерпевшего, они также могут быть признаны потерпевшими.

Права несовершеннолетнего потерпевшего осуществляет наряду с ним или вместо него его законный представитель, а недееспособного потерпевшего – вместо него законный представитель.

Участие в уголовном процессе потерпевшего, его законного представителя не исключает возможности одновременного участия в деле представителя потерпевшего.

Потерпевший имеет следующие права:

1) знать сущность обвинения;

2) давать показания;

3) представлять доказательства;

4) заявлять отводы и ходатайства;

5) пользоваться родным языком или услугами переводчика;

6) участвовать при рассмотрении судом жалоб на задержание, заключение под стражу, домашний арест подозреваемого или обвиняемого и обжаловать решение суда;

7) знакомиться с протоколами процессуальных действий, в которых он участвовал, делать в данной связи заявления, замечания и требовать внесения в протокол

соответствующих записей, в том числе по поводу имеющихся возражений против действий органа уголовного преследования; знакомиться с протоколом судебного заседания и приносить на него замечания;

8) с момента получения уведомления об окончании предварительного расследования знакомиться с уголовным делом и выписывать из него сведения в любом объеме, а также с разрешения следователя копировать интересующие его материалы уголовного дела, за исключением материалов, относящихся к применению мер безопасности;

9) участвовать в судебном заседании суда;

10) выступать при отсутствии у него представителя в судебных прениях с речью и репликой;

11) высказывать в судебном заседании мнения по поводу ходатайств и предложений других участников уголовного процесса, а также по вопросам, разрешаемым судом;

12) возражать против действий другой стороны либо председательствующего;

13) получать от органа, ведущего уголовный процесс, уведомления о принятии решений, затрагивающих его права и интересы, а по его просьбе также бесплатно получать копии этих решений;

14) подавать и отзывать поданные им или его представителем жалобы на действия и решения органа, ведущего уголовный процесс;

15) примиряться с обвиняемым по делам частного обвинения;

16) подавать возражения на протесты государственного обвинителя, прокурора и жалобы других участников уголовного процесса;

17) получать возмещение расходов, понесенных при производстве по уголовному делу, и вреда, причиненного действиями органа, ведущего уголовный процесс;

18) получать обратно принадлежащие ему имущество и документы, изъятые у него или у лица, совершившего преступление, органом, ведущим уголовный процесс;

19) иметь представителя и прекращать полномочия представителя.

Потерпевший обязан:

1) являться по вызовам органа, ведущего уголовный процесс;

2) давать показания по требованию органа, ведущего уголовный процесс, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 1 части третьей статьи 60 УПК;

3) представлять имеющиеся у него предметы, документы, а также образцы для сравнительного исследования по требованию органа, ведущего уголовный процесс;

4) подвергаться освидетельствованию по требованию органа, ведущего уголовный процесс, в случае совершения в отношении его тяжкого или особо тяжкого преступления;

5) подвергаться по требованию органа, ведущего уголовный процесс, амбулаторной экспертизе для проверки способности правильно воспринимать и давать показания об обстоятельствах, подлежащих установлению по уголовному делу, если есть веские основания сомневаться в наличии у него такой способности, а также для установления его возраста;

6) подчиняться законным распоряжениям органа, ведущего уголовный процесс;

7) не разглашать сведения об обстоятельствах, ставших известными ему по уголовному делу, если он был предупрежден об этом органом уголовного преследования или судом.

За разглашение данных предварительного расследования или закрытого судебного заседания без разрешения органа, ведущего уголовный процесс, за отказ либо уклонение от дачи показаний или за дачу заведомо ложных показаний потерпевший несет уголовную ответственность.

Частный обвинитель. Частным обвинителем являются:

- лицо, пострадавшее от преступления, представитель юридического лица, подавшие заявление в суд в порядке производства по делам частного обвинения, и поддерживающие обвинение в судебном заседании;

- потерпевший, гражданский истец или их представители по делам публичного и частно-публичного обвинения, самостоятельно поддерживающие обвинение в судебном заседании в случае отказа государственного обвинителя от обвинения.

Если лицо, пострадавшее от преступления, ввиду неспособности по возрасту или состоянию здоровья выражать свою волю в уголовном процессе, подача заявления и поддержание обвинения могут осуществляться любым совершеннолетним близким родственником этого лица или членом его семьи, а также его законным представителем.

Дело частного обвинения от имени юридического лица возбуждается его представителем, действующим на основании выданной доверенности либо в силу акта законодательства или учредительных документов юридического лица.

Частный обвинитель наделяется правами потерпевшего.

Гражданский истец. Гражданский истец – это физическое или юридическое лицо, в отношении которого имеются достаточные основания полагать, что ему предусмотренным уголовным законом общественно опасным деянием причинен вред, подлежащий возмещению в порядке, предусмотренном УПК, которое подало в ходе производства по уголовному делу исковое заявление и в отношении которого орган, ведущий уголовный процесс, вынес постановление (определение) о признании его гражданским истцом.

Если после признания лица гражданским истцом будет установлено, что исковое заявление подано ненадлежащим лицом либо по иным причинам отсутствуют основания для его пребывания в положении гражданского истца, орган, ведущий уголовный процесс, своим мотивированным постановлением (определением) прекращает участие данного лица в уголовном процессе в качестве гражданского истца.

Права несовершеннолетнего истца осуществляет наряду с ним или вместо него законный представитель, а недееспособного гражданского истца – вместо него законный представитель.

Как правило, гражданскими истцами являются лица, непосредственно пострадавшие от преступления. Однако по делам о преступлениях, последствием которых явилась смерть потерпевшего, в качестве гражданского истца могут выступать следующие лица:

- во-первых, нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего или имевшие ко дню его смерти право на получение от него содержания;

- во-вторых, ребенок умершего, родившийся после его смерти;

- в-третьих, один из родителей, супруг либо другой член семьи независимо от его трудоспособности, который не работает и занят уходом за находившимся на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, не достигшими четырнадцати лет;

- в-четвертых, лица, состоявшие на иждивении и ставшие нетрудоспособными в течение пяти лет после смерти кормильца;

- в-пятых, лица, фактически понесшие расходы на погребение;

- в-последних, иные члены семьи, близкие родственники, законные представители погибшего, признанные потерпевшими по делу.

Гражданский истец в целях поддержания предъявленного им иска имеет право:

1) знать сущность обвинения;

2) давать пояснения по предъявленному им иску;

3) представлять доказательства;

4) заявлять отводы и ходатайства;

5) пользоваться родным языком или услугами переводчика;

6) знакомиться с протоколами процессуальных действий, в которых он участвовал, делать в данной связи заявления, замечания и требовать внесения в протокол соответствующих записей, в том числе по поводу имеющихся возражений против действий органа уголовного преследования; знакомиться с протоколом судебного заседания и приносить на него замечания;

7) с момента получения уведомления об окончании предварительного расследования знакомиться с уголовным делом и выписывать из него сведения в части, относящейся к

гражданскому иску, в любом объеме, а также с разрешения следователя копировать материалы уголовного дела, относящиеся к гражданскому иску, за исключением материалов, относящихся к применению мер безопасности;

8) участвовать в судебном заседании суда;

10) выступать при отсутствии у него представителя в судебных прениях с речью и репликой;

11) получать от органа, ведущего уголовный процесс, уведомления о принятии решений, затрагивающих его права и интересы, и по его просьбе также бесплатно получать копии этих решений;

12) подавать и отзывать поданные им или его представителем жалобы на действия и решения органа, ведущего уголовный процесс, в том числе обжаловать приговор или другое итоговое решение суда в части, относящейся к предъявленному им иску;

13) подавать в относящейся к предъявленному им иску части возражения на протесты государственного обвинителя, прокурора и жалобы других участников уголовного процесса;

14) высказывать в судебном заседании мнения по поводу ходатайств и предложений других участников уголовного процесса, а также по вопросам, разрешаемым судом;

15) возражать против действий другой стороны или председательствующего;

16) иметь представителя и прекращать полномочия представителя;

17) поддерживать полностью или частично гражданский иск либо отказаться от него в любой момент производства по уголовному делу;

18) получать возмещение расходов, понесенных при производстве по уголовному делу, и вреда, причиненного действиями органа, ведущего уголовный процесс;

19) получать обратно принадлежащие ему имущество и документы, изъятые у него или у лица, совершившего преступление, органом, ведущим уголовный процесс.

Гражданский истец обязан:

1) являться по вызовам органа, ведущего уголовный процесс;

2) обеспечивать представление в суд копий искового заявления по числу гражданских ответчиков;

3) представлять имеющиеся у него предметы и документы по требованию органа, ведущего уголовный процесс;

4) подчиняться законным распоряжениям органа, ведущего уголовный процесс;

5) не разглашать сведения об обстоятельствах, ставших известными ему по уголовному делу, если он был предупрежден об этом органом уголовного преследования или судом.

За разглашение данных предварительного расследования или закрытого судебного заседания без разрешения органа, ведущего уголовный процесс, гражданский истец несет уголовную ответственность.

УПК допускает возможность допроса гражданского истца в качестве свидетеля, что не влечет за собой изменения его процессуального положения.

Гражданский ответчик. Гражданский ответчик – это физическое или юридическое лицо, на которое в силу закона и в связи с предъявленным в ходе производства по уголовному делу иском может быть возложена материальная ответственность за действия обвиняемого, причинившего вред в результате совершения предусмотренного уголовным законом общественно опасного деяния, и в отношении которого орган, ведущий уголовный процесс, вынес постановление (определение) о признании его гражданским ответчиком (ст. 54 УПК).

Если после признания лица гражданским ответчиком будет установлено, что на это лицо не может быть возложена материальная ответственность за действия обвиняемого либо по иным причинам отсутствуют основания для его пребывания в положении гражданского ответчика, орган, ведущий уголовный процесс, своим мотивированным постановлением (определением) прекращает участие данного лица в уголовном процессе в качестве гражданского ответчика.

Чтобы определить круг гражданских ответчиков, необходимо обратиться к нормам материального права, регламентирующим отношения из причинения вреда. Так, в соответствии со ст.937 ГК, юридическое лицо либо гражданин обязаны возместить вред, причиненный его работником при исполнении своих трудовых (служебных) обязанностей.

За вред, причиненный гражданину преступными действиями должностных лиц государственных органов, органов местного управления и самоуправления, а также за вред, причиненный в результате преступлений, совершенных против правосудия, ответственность несет государство в лице соответствующих финансовых органов.

Если обвиняемый застраховал свою ответственность, то соответчиком должна выступать страховая организация.

В случае причинения вреда преступными действиями несовершеннолетних их родители (усыновители) и попечители несут субсидиарную ответственность.

Вред, причиненный источником повышенной опасности, по общему правилу подлежит возмещению его владельцем. При причинении вреда источником повышенной опасности, эксплуатируемым лицом, незаконно им завладевшим (например, в результате хищения, угона), владелец наряду с данным лицом должен привлекаться в качестве соответчика. Однако отвечать за ущерб законный владелец будет только в случаях наличия его вины в противоправном изъятии источника повышенной опасности (в частности, не была обеспечена надлежащая охрана транспортного средства) (ст.948 ГК).

УПК предусматривает рассмотрение гражданских исков, вытекающих из факта совершения общественно опасных деяний невменяемыми лицами. По данной категории дел в целях определения надлежащего ответчика необходимо обратиться к ст.945 и 947 ГК. В соответствии с п.1 ст.945 ГК, вред, причиненный гражданином, признанным недееспособным, возмещают его опекуны или организация, обязанная осуществлять за ним надзор, если не докажут, что ущерб возник не по их вине. В то же время в ситуации, когда общественно опасное деяние совершается лицом, страдающим психическим расстройством, ответчиком могут быть признаны совместно проживающие с ним супруг, родители, совершеннолетние дети, достоверно знающие о его болезненном состоянии, но не поставившие в установленном законом порядке вопрос о признании этого лица недееспособным (п.3 ст.947 ГК). Следовательно, первая категория лиц будет являться ответчиками тогда, когда причинитель вреда до совершения общественно опасного деяния был признан недееспособным в порядке гражданского судопроизводства, а затем – невменяемым в порядке уголовного судопроизводства. Причём он, согласно ст.442 УПК, по характеру совершённого им деяния и своему психическому состоянию должен представлять опасность для общества. Вторая категория лиц будет являться ответчиками, если они располагали выписками из истории болезни, медицинскими справками о врождённых умственных недостатках, нахождении причинителя вреда в психиатрических лечебных заведениях и т.п.

Гражданский ответчик в целях защиты своих интересов в связи с предъявленным к нему иском имеет право:

1) знать содержание предъявленного к нему иска;

2) давать пояснения по предъявленному к нему иску;

3) представлять доказательства;

4) заявлять отводы и ходатайства;

5) пользоваться родным языком или услугами переводчика;

6) добровольно вносить в депозит суда денежные средства в обеспечение предъявленного к нему иска;

7) знакомиться с протоколами процессуальных действий, в которых он участвовал, делать в данной связи заявления, замечания и требовать внесения в протокол соответствующих записей, в том числе по поводу имеющихся возражений против действий органа уголовного преследования; знакомиться с протоколом судебного заседания и приносить на него замечания;

8) с момента получения уведомления об окончании предварительного расследования знакомиться с уголовным делом и выписывать из него сведения в части, относящейся к гражданскому иску, в любом объеме, а также с разрешения следователя копировать материалы уголовного дела, относящиеся к гражданскому иску, за исключением материалов, относящихся к применению мер безопасности;

9) участвовать в судебном заседании суда;

10) выступать при отсутствии у него представителя в судебных прениях с речью и репликой;

11) получать от органа, ведущего уголовный процесс, уведомления о принятии решений, затрагивающих его права и интересы, и по его просьбе также бесплатно получать копии этих решений;

12) подавать и отзывать поданные им или его представителем жалобы на действия и решения органа, ведущего уголовный процесс, в том числе обжаловать приговор или другое итоговое решение суда в части, относящейся к предъявленному им иску;

13) подавать в относящейся к предъявленному к нему иску части возражения на протесты государственного обвинителя, прокурора и жалобы других участников уголовного процесса, доведенные до его сведения органом, ведущим уголовный процесс, или ставшие известными ему в результате иных обстоятельств;

14) высказывать в судебном заседании мнения по поводу ходатайств и предложений других участников уголовного процесса, а также по вопросам, разрешаемым судом;

15) возражать против действий другой стороны или председательствующего;

16) иметь представителя и прекращать полномочия представителя;

17) признать гражданский иск в любой момент производства по уголовному делу;

18) получать возмещение вреда, причиненного действиями органа, ведущего уголовный процесс;

19) получать обратно принадлежащие ему имущество и документы, изъятые у него органом, ведущим уголовный процесс.

Гражданский ответчик обязан:

1) являться по вызовам органа, ведущего уголовный процесс;

2) представлять имеющиеся у него предметы и документы по требованию органа, ведущего уголовный процесс;

3) подчиняться законным распоряжениям органа, ведущего уголовный процесс;

4) не разглашать сведения об обстоятельствах, ставших известными ему по делу, если он был предупрежден об этом органом уголовного преследования или судом.

За разглашение данных предварительного расследования или закрытого судебного заседания без разрешения органа, ведущего уголовный процесс, гражданский ответчик несет уголовную ответственность.

Гражданский ответчик может быть допрошен в качестве свидетеля, что не влечет за собой изменения его процессуального положения.

Законные представители подозреваемого, обвиняемого, лица, совершившего общественно опасное деяние, потерпевшего, гражданского истца. Законными представителями подозреваемого, обвиняемого, лица, совершившего общественно опасное деяние, потерпевшего, гражданского истца являются их родители, усыновители, опекуны или попечители, представляющие при производстве по уголовному делу интересы соответственно несовершеннолетних или недееспособных участников уголовного процесса. Законными представителями не могут быть лица, признанные недееспособными.

При отсутствии у подозреваемого, обвиняемого, лица, совершившего общественно опасное деяние, потерпевшего, гражданского истца законного представителя из числа указанных лиц орган, ведущий уголовный процесс, признает их законным представителем орган опеки и попечительства.

В процесс допускается только один из родителей, усыновителей, опекунов или попечителей.

Не может быть признано и допущено к участию в производстве по уголовному делу в качестве законного представителя:

1) потерпевшего или гражданского истца – лицо, которому вменяется причинение предусмотренным уголовным законом общественно опасным деянием вреда потерпевшему либо гражданскому истцу;

2) подозреваемого, обвиняемого или лица, совершившего общественно опасное деяние, – лицо, которому вменяемым подозреваемому или обвиняемому деянием, предусмотренным уголовным законом, причинен вред, а также лицо, которому причинен вред общественно опасным деянием.

Если после признания лица законным представителем подозреваемого, обвиняемого, лица, совершившего общественно опасное деяние, потерпевшего или гражданского истца будет установлено отсутствие оснований для пребывания его в положении законного представителя, орган, ведущий уголовный процесс, своим мотивированным постановлением (определением) прекращает участие данного лица в уголовном процессе в качестве законного представителя.

Законный представитель подозреваемого, обвиняемого, лица, совершившего общественно опасное деяние, потерпевшего или гражданского истца, допущенный в этом качестве к участию в производстве по уголовному делу, имеет право:

1) знать сущность подозрения, обвинения, содержание предъявленного иска;

2) знать о вызовах представляемого им участника уголовного процесса в орган, ведущий процесс, и сопровождать его;

3) участвовать по его ходатайству или ходатайству представляемого им лица в производимых органом уголовного преследования с участием представляемого им лица следственных или других процессуальных действиях;

4) давать пояснения;

5) представлять доказательства;

6) заявлять отводы и ходатайства;

7) пользоваться родным языком или услугами переводчика;

8) знакомиться с протоколами процессуальных действий, в которых он или представляемый им участник уголовного процесса участвовали, делать в данной связи заявления, замечания и требовать внесения в протокол соответствующих записей, в том числе по поводу имеющихся возражений против действий органа уголовного преследования; знакомиться с протоколом судебного заседания и приносить на него замечания;

9) участвовать при рассмотрении судом жалоб на задержание, заключение под стражу, домашний арест подозреваемого либо обвиняемого и обжаловать решение суда;

10) с момента получения уведомления об окончании предварительного расследования знакомиться с уголовным делом и выписывать из него сведения в любом объеме, а также с разрешения следователя копировать интересующие его материалы уголовного дела, а законный представитель гражданского истца – в части, относящейся к гражданскому иску, за исключением материалов, относящихся к применению мер безопасности;

11) участвовать в судебном заседании суда;

12) выступать при отсутствии у представляемого им обвиняемого защитника в судебных прениях с речью и репликой;

13) получать от органа, ведущего уголовный процесс, уведомления о принятии решений, затрагивающих права и интересы представляемого им участника уголовного процесса, а также его самого; по его просьбе бесплатно получать копии этих решений;

14) подавать и отзывать поданные им жалобы на действия и решения органа, ведущего уголовный процесс;

15) подавать в относящейся к интересам представляемого им участника уголовного процесса части возражения на протесты государственного обвинителя, прокурора и жалобы других участников уголовного процесса;

16) высказывать в судебном заседании мнения по поводу ходатайств и предложений других участников уголовного процесса, а также по вопросам, разрешаемым судом;

17) возражать против действий другой стороны или председательствующего;

18) приглашать для представляемого им лица соответственно защитника или представителя и прекращать полномочия приглашенного им защитника и представителя;

19) получать возмещение вреда, причиненного действиями органа, ведущего уголовный процесс, а законный представитель потерпевшего или гражданского истца также возмещение расходов, понесенных при производстве по уголовному делу;

20) получать обратно имущество и документы, изъятые у него органом, ведущим уголовный процесс.

Законный представитель подозреваемого, обвиняемого, лица, совершившего общественно опасное деяние, потерпевшего или гражданского истца, являющийся иностранным гражданином, лицом без гражданства или гражданином Республики Беларусь, постоянно проживающим за пределами Республики Беларусь, вправе знакомиться с материалами уголовного дела, содержащими сведения, составляющие государственные секреты, после получения допуска в порядке, установленном законодательными актами.

Законные представители наряду с названными обладают также следующими правами, связанными с распоряжением материальным правом:

1) отказаться от обвинения, осуществляемого им в качестве частного обвинителя;

2) отозвать жалобу на совершение в отношении представляемого им лица предусмотренного уголовным законом общественно опасного деяния;

3) примириться по делам частного обвинения с лицом, пострадавшим от преступления, или обвиняемым;

4) предъявлять гражданский иск, отказаться от предъявленного гражданского иска или признать предъявленный гражданский иск.

Данные участники процесса не вправе совершать какие-либо действия против интересов представляемого им лица процесса, в том числе отказаться от имени подозреваемого, обвиняемого от защитника.

Законный представитель подозреваемого, обвиняемого, лица, совершившего общественно опасное деяние, потерпевшего или гражданского истца обязан:

1) представлять органу, ведущему уголовный процесс, документы, подтверждающие его полномочия законного представителя;

2) являться по вызовам органа, ведущего уголовный процесс, для защиты интересов представляемого им лица;

3) представлять имеющиеся у него предметы и документы по требованию органа, ведущего уголовный процесс;

4) подчиняться законным распоряжениям органа, ведущего уголовный процесс;

5) не разглашать сведения об обстоятельствах, ставших известными ему по уголовному делу, если он был предупрежден об этом органом уголовного преследования или судом.

За разглашение данных предварительного расследования или закрытого судебного заседания без разрешения органа, ведущего уголовный процесс, законный представитель несет уголовную ответственность.

Представители потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика. Представители потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика – это лица, которые уполномочены потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком представлять их интересы при производстве по уголовному делу и в отношении которых орган, ведущий уголовный процесс, вынес постановление (определение) о признании их представителями.

Если после признания лица представителем потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика будет установлено отсутствие оснований для его пребывания в положении представителя, орган, ведущий уголовный процесс, своим мотивированным

постановлением (определением) прекращает участие данного лица в уголовном процессе в качестве представителя. Участие представителя в производстве по уголовному делу прекращается также и в случаях, если его полномочия прекращены соответственно потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком либо если представитель, не являющийся назначенным в этом качестве адвокатом, отказался от дальнейшего участия в производстве по уголовному делу.

Потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик могут иметь несколько представителей.

Представитель потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика осуществляет при производстве по уголовному делу их права, кроме прав, неотделимых от их личности. Для защиты представляемого им лица он имеет право:

1) знать сущность обвинения, содержание предъявленного иска;

2) участвовать в производимых органом уголовного преследования следственных или других процессуальных действиях по его ходатайству или ходатайству представляемого им участника уголовного процесса либо с его участием;

3) давать пояснения;

4) представлять доказательства;

5) заявлять отводы и ходатайства;

6) пользоваться родным языком или услугами переводчика;

7) знакомиться с протоколами процессуальных действий, в которых он или представляемый им участник уголовного процесса участвовали, делать в данной связи заявления, замечания и требовать внесения в протокол соответствующих записей, в том числе по поводу имеющихся возражений против действий органа уголовного преследования; знакомиться с протоколом судебного заседания и приносить на него замечания;

8) участвовать при рассмотрении судом жалоб на задержание, заключение под стражу, домашний арест подозреваемого или обвиняемого и обжаловать решение суда;

9) с момента получения уведомления об окончании предварительного расследования знакомиться с уголовным делом и выписывать из него сведения в любом объеме, а также с разрешения следователя копировать материалы уголовного дела, а представитель гражданского истца или гражданского ответчика – в части, относящейся к гражданскому иску, за исключением материалов, относящихся к применению мер безопасности;

10) участвовать в судебном заседании суда;

11) выступать вместо представляемого им потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика в судебных прениях с речью и репликой;

12) подавать жалобы на действия и решения органа, ведущего уголовный процесс;

13) отзывать поданную им жалобу с согласия представляемого им лица;

14) подавать в относящейся к интересам представляемого им участника уголовного процесса части возражения на протесты государственного обвинителя, прокурора и жалобы других участников уголовного процесса;

15) высказывать в судебном заседании мнения по поводу ходатайств и предложений других участников уголовного процесса, а также по вопросам, разрешаемым судом;

16) возражать против действий другой стороны или председательствующего;

17) с согласия представляемого им лица приглашать для него другого представителя и передоверять представительство;

18) получать возмещение вреда, причиненного действиями органа, ведущего уголовный процесс, а представитель потерпевшего или гражданского истца – также возмещение расходов, понесенных при производстве по уголовному делу.

Представитель потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика, являющийся иностранным гражданином, лицом без гражданства или гражданином Республики Беларусь, постоянно проживающим за пределами Республики Беларусь, вправе знакомиться с материалами уголовного дела, содержащими сведения, составляющие

государственные секреты, после получения допуска в порядке, установленном законодательными актами.

Представитель потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика в случаях, когда это специально оговорено в выданной ему доверенности, а также представляющий по должности интересы гражданского истца или гражданского ответчика руководитель соответствующего юридического лица, действующий в пределах своей компетенции, имеет право от имени своего доверителя:

1) примириться по делам частного обвинения с обвиняемым;

2) отказаться от предъявленного его доверителем гражданского иска или признать гражданский иск.

Представитель потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика обязан:

1) представлять органу, ведущему уголовный процесс, документы, подтверждающие его полномочия представителя;

2) являться по вызовам органа, ведущего уголовный процесс, для защиты интересов представляемого им лица;

3) представлять имеющиеся у него предметы и документы по требованию органа, ведущего уголовный процесс;

4) подчиняться законным распоряжениям органа, ведущего уголовный процесс;

5) не разглашать сведения об обстоятельствах, ставших известными ему по уголовному делу, если он был предупрежден об этом органом уголовного преследования или судом.

За разглашение данных предварительного расследования или закрытого судебного заседания без разрешения органа, ведущего уголовный процесс, представитель несет уголовную ответственность.

4.4 Иные участники уголовного процесса

Свидетель. Свидетелем является лицо, в отношении которого имеются основания полагать, что ему известны какие-либо обстоятельства по уголовному делу, вызванное органом, ведущим уголовный процесс, для дачи показаний либо дающее показания.

Не подлежат допросу в качестве свидетелей:

1) подозреваемый;

2) лица, которые в силу возраста, физических или психических недостатков не способны правильно воспринимать обстоятельства, подлежащие установлению по уголовному делу, и давать о них показания. Для разрешения вопроса о способности лица правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, и давать о них показания может назначаться и производиться амбулаторная экспертиза;

3) адвокаты, их стажеры, помощники, иные работники адвокатских образований, юридических консультаций – для получения каких-либо сведений, которые могут быть им известны в связи с оказанием юридической помощи при производстве по уголовному делу;

4) лица, которым сведения, относящиеся к данному уголовному делу, стали известны в связи с их участием в производстве по уголовному делу в качестве защитника, представителя, гражданского истца, гражданского ответчика. Участие в деле законных представителей подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего не исключает возможности допроса этих лиц в качестве свидетелей по другим обстоятельствам, имеющим значение для дела;

5) прокурор, следователь, лицо, производящее дознание, секретарь судебного заседания (секретарь судебного заседания – помощник судьи) – об обстоятельствах уголовного дела, которые стали им известны в связи с участием в производстве по уголовному делу, а судья – в связи с обсуждением в совещательной комнате вопросов, возникших при вынесении судебного решения;

6) священнослужитель – об обстоятельствах, известных ему из исповеди;

7) врач – без согласия лица, обратившегося за оказанием медицинской помощи, по обстоятельствам, составляющим предмет врачебной тайны;

8) лица, оказавшие конфиденциальную помощь в раскрытии преступления, – без их согласия и согласия соответствующего органа уголовного преследования.

Свидетелю принадлежат следующие права:

1) не свидетельствовать против себя самого, членов своей семьи и близких родственников. Право не свидетельствовать против самого себя и своих близких родственников не сводится только к праву свидетеля отказаться от ответа на вопросы, имеющие прямо инкриминирующий характер, но распространяется и на сведения о любых других фактах, которые могут прямо или косвенно, непосредственно или опосредованно быть использованными против интересов указанных лиц;

2) заявлять отвод переводчику, участвующему в его допросе;

3) собственноручно записывать свои показания в протоколе допроса или удостоверять своей подписью в протоколе следственного или другого процессуального действия правильность записи данных им показаний;

4) заявлять ходатайства и приносить жалобы на действия органа, ведущего уголовный процесс;

5) получать возмещение расходов, понесенных при производстве по уголовному делу, и вреда, причиненного действиями органа, ведущего уголовный процесс.

Свидетель обязан:

1) являться по вызовам органа, ведущего уголовный процесс;

2) правдиво сообщить все известное по делу и ответить на поставленные вопросы;

3) не разглашать сведения об обстоятельствах, ставших известными ему по делу, если он был предупрежден об этом органом уголовного преследования или судом;

4) подчиняться законным распоряжениям органа, ведущего уголовный процесс.

Одной из гарантий прав и законных интересов свидетеля является недопустимость принудительного производства экспертизы в отношении его.

За разглашение данных предварительного расследования или закрытого судебного заседания без разрешения органа, ведущего уголовный процесс, отказ либо уклонение от дачи показаний (за исключением случая реализации права не свидетельствовать против себя самого, членов своей семьи и близких родственников) или за дачу заведомо ложных показаний свидетель несет уголовную ответственность.

Эксперт. Экспертом является не заинтересованное в исходе уголовного дела лицо, обладающее специальными знаниями в науке, технике, искусстве, ремесле и иных сферах деятельности, которому поручено производство экспертизы.

Эксперт – не всякое лицо, обладающее специальными знаниями и привлеченное к участию в процессе. В отличие от специалиста, эксперт привлекается к участию в процессе путем вынесения соответствующего процессуального акта. Эксперт привлекается для дачи заключения, являющегося источником доказательств, тогда как целью привлечения специалиста является содействие в обнаружении, закреплении и изъятии предметов и документов, применении технических средств для исследования материалов уголовного дела.

Закон не требует, чтобы познания эксперта обязательно были профессиональными, за исключением случаев, когда экспертиза проводится в экспертном учреждении. Однако они должны быть достаточно глубокими для проведения соответствующих исследований и дачи ответов на поставленные вопросы.

Эксперт имеет право:

1) знакомиться с материалами, относящимися к предмету экспертизы, и выписывать из них необходимые сведения;

2) заявлять ходатайства о предоставлении ему дополнительных материалов, необходимых для дачи заключения, о привлечении к проведению экспертизы других экспертов;

3) с разрешения органа, ведущего уголовный процесс, участвовать в производстве следственных и других процессуальных действий, задавать допрашиваемым и другим лицам, участвующим в этих действиях, вопросы, относящиеся к предмету экспертизы;

4) давать заключения как по поставленным вопросам, так и по входящим в его компетенцию обстоятельствам, выявившимся при производстве экспертизы;

5) знакомиться с протоколом следственного или другого процессуального действия, в котором он участвовал, а также в соответствующей части – с протоколом судебного заседания и делать подлежащие внесению в протокол замечания относительно полноты и правильности записи его действий и заключения;

6) пользоваться бесплатной помощью переводчика;

7) подавать жалобы на действия органа, ведущего уголовный процесс, ограничивающие его права при производстве экспертизы;

8) получать возмещение расходов, понесенных при производстве экспертизы;

9) получать возмещение понесенных им расходов и вознаграждение за выполненную им работу, не входящую в круг его прямых служебных обязанностей.

Эксперт, являющийся иностранным гражданином, лицом без гражданства или гражданином Республики Беларусь, постоянно проживающим за пределами Республики Беларусь, вправе знакомиться с материалами уголовного дела, содержащими сведения, составляющие государственные секреты, после получения допуска в порядке, установленном законодательными актами.

Эксперту запрещено помимо органа, ведущего уголовный процесс, вести переговоры с участниками уголовного процесса по вопросам, связанным с проведением экспертизы; самостоятельно собирать материалы для исследования; проводить исследования, могущие повлечь полное или частичное уничтожение объектов экспертизы либо изменение их внешнего вида или основных свойств, если на это не было специального разрешения органа, ведущего уголовный процесс. Вместе с тем в ч. 5 ст. 234 предусматривается право эксперта получать образцы для сравнительного исследования. При этом получать указанные образцы эксперт может только при том условии, если это является частью методики самой судебной экспертизы.

Эксперт обязан:

1) дать обоснованное и объективное заключение по поставленным перед ним вопросам;

2) отказаться от дачи заключения, если поставленные вопросы выходят за пределы его специальных знаний или если представленные ему материалы недостаточны для ответа на эти вопросы, а также отказаться от дальнейшего проведения экспертизы, если он придет к выводу о невозможности дачи заключения, о чем письменно уведомить лицо, поручившее ему производство экспертизы, с обоснованием этого отказа;

3) представить органу, ведущему уголовный процесс, документы, подтверждающие его специальную квалификацию;

4) сообщить по требованию органа, ведущего уголовный процесс, а также сторон в судебном заседании сведения о своем профессиональном опыте и отношениях с лицами, участвующими в производстве по материалам и уголовному делу;

5) являться по вызовам органа, ведущего уголовный процесс, для представления его участникам уголовного процесса и дачи ответов на их вопросы, а также для разъяснения содержания данного им заключения;

6) представить по требованию органа, ведущего уголовный процесс, смету расходов на производство экспертизы, а также отчет о понесенных расходах;

7) соблюдать порядок при производстве следственных действий и во время судебного заседания;

8) не разглашать сведения об обстоятельствах уголовного дела и иные сведения, ставшие ему известными в связи с проведением экспертизы, если он был предупрежден об этом органом уголовного преследования или судом.

За разглашение данных предварительного расследования или закрытого судебного заседания без разрешения органа, ведущего уголовный процесс, дачу заведомо ложного заключения, а также за отказ либо уклонение без уважительных причин от исполнения возложенных на него обязанностей эксперт несет уголовную ответственность.

Специалист. Специалистом является не заинтересованное в исходе уголовного дела лицо, обладающее специальными знаниями в науке, технике, искусстве, ремесле и иных сферах деятельности, вызванное органом, ведущим уголовный процесс, для участия и оказания содействия в производстве следственных и других процессуальных действий. Педагог или психолог, участвующие в допросе несовершеннолетних подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля, также являются специалистами.

Специалист имеет право:

1) знать цель своего вызова;

2) отказаться от участия в производстве по материалам и уголовному делу, если он не обладает специальными знаниями и навыками;

3) задавать вопросы участникам следственного действия с разрешения органа уголовного преследования и суда;

4) знакомиться с протоколом следственного или другого процессуального действия, в котором он участвовал, а также в соответствующей части – с протоколом судебного заседания и делать подлежащие внесению в протокол замечания относительно полноты и правильности записи хода, содержания и результатов производившихся при его участии действий;

5) подавать жалобы на действия органа, ведущего уголовный процесс, заявлять ходатайства о принятии мер по обеспечению его безопасности, членов семьи, близких родственников и иных лиц, которых он обоснованно считает близкими, а также имущества;

6) получать возмещение понесенных им расходов и вознаграждение за выполненную им работу, не входящую в круг его прямых служебных обязанностей.

Специалист, являющийся иностранным гражданином, лицом без гражданства или гражданином Республики Беларусь, постоянно проживающим за пределами Республики Беларусь, вправе знакомиться с материалами уголовного дела, содержащими сведения, составляющие государственные секреты, после получения допуска в порядке, установленном законодательными актами.

Специалист обязан:

1) являться по вызовам органа, ведущего уголовный процесс, для оказания ему необходимого содействия;

2) представить органу, ведущему уголовный процесс, документы, подтверждающие его специальную квалификацию;

3) сообщить по требованию органа, ведущего уголовный процесс, а также сторон в судебном заседании сведения о своем профессиональном опыте и отношениях с лицами, участвующими в производстве по материалам и уголовному делу;

4) участвовать в производстве следственных и других процессуальных действий, используя специальные знания, навыки и научно-технические средства для обнаружения, закрепления и изъятия доказательств;

5) давать пояснения по поводу выполняемых им действий;

6) подчиняться законным распоряжениям органа, ведущего уголовный процесс;

7) соблюдать порядок при производстве следственных действий и во время судебного заседания;

8) не разглашать сведения об обстоятельствах дела и иные сведения, ставшие ему известными в связи с участием в производстве по уголовному делу, если он был предупрежден об этом органом уголовного преследования или судом.

За разглашение данных предварительного расследования или закрытого судебного заседания без разрешения органа, ведущего уголовный процесс, специалист несет уголовную ответственность.

Переводчик. Переводчиком является не заинтересованное в исходе уголовного дела лицо, владеющее языками, знание которых необходимо для перевода, и участвующее в следственных и других процессуальных действиях в случаях, когда участники уголовного процесса не владеют языком, на котором ведется производство по уголовному делу, а равно для перевода письменных документов. Переводчиком считается также лицо, понимающее знаки глухого или немого и способное изъясняться с ними знаками.

В качестве переводчика может быть привлечено к участию в процессе любое лицо, свободно владеющее языком, на котором ведется судопроизводство. При этом оно не обязательно должно иметь специальность или профессию переводчика.

Если лица, ведущие процесс, сами владеют другим языком, на котором способен общаться участник процесса, они не могут быть переводчиками, ибо при совмещении разных процессуальных функций подлежат отводу.

Переводчик имеет право:

1) отказаться от участия в производстве по материалам и уголовному делу, если он не обладает знаниями, необходимыми для перевода;

2) задавать лицам, присутствующим при осуществлении перевода, вопросы для уточнения перевода;

3) знакомиться с протоколом следственного или другого процессуального действия, в котором он участвовал, а также в соответствующей части – с протоколом судебного заседания и делать замечания, подлежащие внесению в протокол, относительно полноты и правильности записи перевода;

4) подавать жалобы на действия органа, ведущего уголовный процесс, заявлять ходатайства о принятии мер по обеспечению его безопасности, членов семьи, близких родственников и иных лиц, которых он обоснованно считает близкими, а также имущества;

5) получать возмещение понесенных им расходов и вознаграждение за выполненную им работу, не входящую в круг его прямых служебных обязанностей.

Переводчик, являющийся иностранным гражданином, лицом без гражданства или гражданином Республики Беларусь, постоянно проживающим за пределами Республики Беларусь, вправе знакомиться с материалами уголовного дела, содержащими сведения, составляющие государственные секреты, после получения допуска в порядке, установленном законодательными актами.

На переводчика возлагается выполнение следующих обязанностей:

1) являться по вызовам органа, ведущего уголовный процесс;

2) представлять органу, ведущему уголовный процесс, документы, подтверждающие его квалификацию переводчика;

3) точно и полно выполнять порученный ему перевод;

4) удостоверять правильность перевода своей подписью в протоколе следственного и другого процессуального действия, произведенного с его участием, а также в процессуальных документах, вручаемых участникам уголовного процесса в переводе на их родной язык или другой язык, которым они владеют;

5) подчиняться законным распоряжениям органа, ведущего уголовный процесс;

6) соблюдать порядок при производстве следственных, других процессуальных действий и во время судебного заседания;

7) не разглашать сведения об обстоятельствах уголовного дела или иные данные, ставшие ему известными в связи с участием в производстве по уголовному делу, если он был предупрежден об этом органом уголовного преследования или судом.

За разглашение данных предварительного расследования или закрытого судебного заседания без разрешения органа, ведущего уголовный процесс, за заведомо неправильный перевод, а также отказ либо уклонение без уважительных причин от исполнения возложенных на него переводчик несет уголовную ответственность.

Понятой. Понятой – это не заинтересованное в исходе уголовного дела совершеннолетнее лицо, участвующее в производстве следственного действия, для

удостоверения его факта, хода и результатов в случаях, предусмотренных УПК. Таким образом, понятые участвуют в обеспечении удостоверительной стороны доказывания в уголовном процессе, гарантируя достоверность результатов следственных действий.

С участием понятых проводится осмотр жилища или иного законного владения, выемка и следственный эксперимент в жилище или ином законном владении против воли собственника или проживающих в нем лиц; освидетельствование лица другого пола, сопровождающееся обнажением тела этого лица; обыск; опознание; проверка показаний на месте. По усмотрению органа уголовного преследования понятые могут участвовать в производстве иных следственных действий. При этом понятых должно быть не менее двух.

Понятой имеет право:

1) знать, в проведении какого следственного действия он участвует, кто руководит и кто участвует в его производстве;

2) делать по поводу следственного действия заявления и замечания, подлежащие занесению в протокол;

3) знакомиться с протоколом следственного действия, в котором он участвовал;

4) подписывать протокол следственного действия лишь в той части, которая отражает воспринятые им лично обстоятельства;

5) получать возмещение понесенных им расходов, связанных с участием в производстве следственных действий.

Понятой обязан:

1) являться по вызовам органа уголовного преследования;

2) сообщить по требованию органа уголовного преследования сведения об отношениях с лицами, участвующими в производстве по материалам и уголовному делу;

3) удостоверить своей подписью в протоколе следственного действия факт производства этого действия, его ход и результаты;

4) соблюдать порядок при производстве следственных действий;

5) подчиняться законным распоряжениям органа уголовного преследования;

6) не разглашать сведения об обстоятельствах дела или иные данные, ставшие ему известными в связи с участием в производстве по уголовному делу, если он был предупрежден об этом органом уголовного преследования.

За разглашение данных предварительного расследования без разрешения органа уголовного преследования понятой несет уголовную ответственность.

Понятой может быть допрошен в качестве свидетеля об обстоятельствах, связанных с производством следственного действия, в котором он участвовал.

4.5 Меры по обеспечению безопасности участников процесса и других лиц

Рассматриваемый институт закреплен в УПК в целях создания необходимых условий для реализации прав и обязанностей участниками уголовного процесса, а также в целях их защиты от противоправных посягательств в связи с оказанием содействия правоохранительным органам в борьбе с преступностью и разрешении уголовных дел судами.

Орган, ведущий уголовный процесс, при наличии достаточных данных, указывающих на то, что имеется реальная угроза убийства, применения насилия, уничтожения или повреждения имущества, осуществления других противоправных действий в отношении участника уголовного процесса, защищающего свои или представляемые права и интересы, а также иного участника уголовного процесса, членов его семьи и близких в связи с его участием в уголовном процессе, обязан принять предусмотренные законом меры по обеспечению безопасности этих лиц и их имущества.

Решения о применении мер безопасности принимаются:

1) при установлении органом, ведущим уголовный процесс, обстоятельств, указывающих на наличие оснований для принятия мер безопасности;

2) в случае получения органом, ведущим уголовный процесс, иной информации об обстоятельствах, указывающих на наличие оснований для принятия мер безопасности;

3) по заявлению участника уголовного процесса о необходимости принятия мер безопасности.

УПК предусматривает применение процессуальных и иных мер безопасности.

Согласно ст. 66 УПК, к процессуальным мерам безопасности относятся:

1) неразглашение сведений о личности;

2) освобождение от явки в судебное заседание;

3) закрытое судебное заседание.

К иным мерам безопасности относятся:

1) использование технических средств контроля;

2) прослушивание переговоров, ведущихся с использованием технических средств связи, и иных переговоров;

3) личная охрана, охрана жилища и имущества;

4) изменение паспортных данных и замена документов;

5) запрет на выдачу сведений.

С учетом характера и степени опасности для жизни, здоровья, имущественных и иных прав защищаемых лиц могут быть приняты и другие меры обеспечения безопасности, не противоречащие УПК и иным законам Республики Беларусь.

Неразглашение сведений о личности заключается в изменении фамилии, имени, отчества, других анкетных данных, изменении сведений о месте жительства и работы (учебы) в заявлениях и сообщениях о преступлениях, материалах проверок, протоколах следственных и судебных действий, а также иных документах органов, ведущих уголовный процесс, путем замены этих данных иными. Подлинные данные, образец подписи, который будет использоваться в документах защищаемого лица, и постановление о применении данной меры безопасности незамедлительно направляются органом предварительного расследования прокурору, осуществляющему надзор за предварительным расследованием, и хранятся им по правилам секретного делопроизводства.

Производство следственных действий с участием защищаемого лица в ходе предварительного расследования, а также его допрос в судебном заседании могут осуществляться вне визуальной видимости других лиц, в том числе находящихся в зале судебного заседания, или с применением мер, обеспечивающих неузнаваемость защищаемого лица, о чем делается отметка в протоколе следственного действия или судебного заседания.

Потерпевший, гражданский истец, их представители, свидетель, эксперт могут быть освобождены от явки в судебное заседание. При освобождении защищаемого лица от явки в судебное заседание в суде оглашаются показания, данные им на предварительном расследовании, воспроизводится звуко-, кино- либо видеозапись его допроса с соблюдением мер, обеспечивающих неузнаваемость. Допрос защищаемого лица может быть произведен при нахождении его вне зала судебного заседания с использованием видеотехнических средств, обеспечивающих его неузнаваемость.

При наличии явной угрозы жизни, здоровью, имуществу защищаемого лица по его заявлению или с его письменного согласия могут использоваться технические средства контроля, а также производиться прослушивание переговоров, ведущихся с использованием технических средств связи, и иных переговоров в порядке, предусмотренном УПК. Оборудование жилища и имущества защищаемого лица техническими средствами контроля производится в порядке, предусмотренном нормативными правовыми актами органа, осуществляющего меры безопасности.

Обеспечение безопасности в виде личной охраны, охраны жилища и имущества защищаемого лица осуществляют органы внутренних дел и государственной безопасности по постановлению (определению) органа, ведущего уголовный процесс. Организация, тактика, формы и методы работы по обеспечению личной охраны защищаемого лица

определяются в пределах компетенции задействованных для этих целей подразделений на основании сведений о защищаемом лице.

Для обеспечения самообороны и личной безопасности защищаемого лица орган, осуществляющий меры безопасности, в случае необходимости может выдавать защищаемому лицу специальные средства индивидуальной защиты (оружие самообороны), связи и оповещения об опасности (постановление Совета Министров «Об утверждении Положения о порядке применения мер по обеспечению безопасности некоторых участников уголовного процесса и других лиц»).

Охрана жилища и имущества защищаемого лица обеспечивается органом, осуществляющим меры безопасности, путем заключения договора с подразделениями Департамента охраны Министерства внутренних дел с соблюдением конфиденциальности сведений о защищаемом лице.

По постановлению (определению) органа, ведущего уголовный процесс, с согласия защищаемого лица могут быть произведены изменения его паспортных данных и замена документов (документов об образовании, документов гражданско-правового характера, документов, выдаваемых органами социальной защиты, документов, подтверждающих специальные права, трудовой книжки и других документов, выдаваемых государственными органами и организациями). Перечень документов, подлежащих замене, определяется органом, осуществляющим меры безопасности, в зависимости от обстоятельств и степени опасности, угрожающей защищаемому лицу.

Орган, ведущий уголовный процесс, и должностные лица, обеспечивающие применение мер безопасности, не вправе разглашать сведения о личности защищаемого лица. Запрещается выдача сведений о личности защищаемого лица из информационно-справочных фондов правоохранительных органов, а также иных организаций.

При наличии оснований для принятия мер безопасности орган, ведущий уголовный процесс, обязан в течение суток принять решение об их применении или об отказе в применении. О принятом решении выносится мотивированное постановление (определение). Постановление (определение) о применении мер безопасности незамедлительно направляется для исполнения в орган внутренних дел или государственной безопасности по месту жительства, работы или учебы защищаемого лица. В необходимых случаях о принятом решении уведомляется защищаемое лицо.

Государственный орган, которому поручено осуществление мер безопасности, незамедлительно устанавливает перечень необходимых для защиты лица или его имущества мер и осуществляет их реализацию. С учетом характера и степени опасности угрозы жизни, здоровью либо угрозы уничтожения или повреждения имущества защищаемых лиц и их близких одновременно могут быть применены несколько мер безопасности. О принятых мерах безопасности в течение суток извещается орган, ведущий уголовный процесс и принявший решение об их применении.

Меры безопасности отменяются, когда отпали основания их применения, а также в случае нарушения защищаемым лицом условий осуществления этих мер, существенно затрудняющего или делающего невозможным их применение.

Отмена мер безопасности допускается только по постановлению (определению) органа, ведущего уголовный процесс.

После вступления приговора (определения, постановления) в законную силу отмена мер безопасности производится по решению начальника органа внутренних дел или государственной безопасности по месту нахождения защищаемого лица с обязательным уведомлением органа, ведущего уголовный процесс и принявшего решение об их применении, и защищаемого лица.

4.6 Обстоятельства, исключающие возможность участия в производстве по уголовному делу

Уголовно-процессуальный институт отводов является гарантией независимого и беспристрастного правосудия, необходимой предпосылкой соблюдения прав и законных интересов участников уголовного процесса и представляет собой устранение из процесса того субъекта, объективность которого по тем или иным причинам вызывает сомнения.

Отводы, самоотводы и ходатайства об устранении из производства по уголовному делу заявляются при наличии обстоятельств, исключающих участие соответствующих лиц в уголовном процессе.

Участники процесса, которым известны обстоятельства, исключающие их участие в производстве по делу, обязаны заявить самоотвод.

Отводы и самоотводы рассматриваются и разрешаются безотлагательно после их заявления и поступления.

Судья не может участвовать в рассмотрении уголовного дела:

1) если он не является по закону надлежащим судьей для рассмотрения данного уголовного дела;

2) если он является по данному делу потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком или свидетелем;

3) если он участвовал в производстве по данному делу в качестве эксперта, специалиста, переводчика, понятого, лица, производящего дознание, следователя, государственного обвинителя, прокурора, частного обвинителя, секретаря судебного заседания (секретаря судебного заседания – помощника судьи), защитника, законного представителя подозреваемого или обвиняемого, представителя потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика;

4) если он является родственником государственного обвинителя, прокурора, частного обвинителя, следователя, лица, производящего дознание, обвиняемого, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, представителя, защитника;

5) если имеются иные обстоятельства, дающие основание считать, что судья лично, прямо или косвенно, заинтересован в исходе данного дела. При этом понятие «исход дела» охватывает не только результаты предварительного расследования и судебного разбирательства, но и все другие моменты (к примеру, решение вопроса о мере пресечения).

При наличии перечисленных обстоятельств отводу также подлежат государственный обвинитель, прокурор, следователь, лицо, производящее дознание, секретарь судебного заседания (секретарь судебного заседания – помощник судьи), эксперт, специалист, переводчик.

Существует ряд дополнительных оснований для отвода отдельных из перечисленных участников процесса:

- нахождение в одном составе суда, рассматривающего уголовное дело, лиц, являющиеся родственниками. Кроме того, недопустимо повторное участие судьи в рассмотрении одного и того же уголовного дела (за исключением случаев неоднократного участия в рассмотрении дела в порядке надзора; однако судья, принимавший участие в рассмотрении уголовного дела в порядке надзора в Пленуме Верховного Суда, не вправе участвовать в рассмотрении этого дела в порядке надзора, если Пленумом Верховного Суда отменялись судебные решения, вынесенные с участием этого судьи);

- обнаружение некомпетентности переводчика, эксперта и специалиста;

- имеющаяся или имевшаяся служебная, иная зависимость эксперта (специалиста) от лица, производящего дознание, следователя, прокурора, судьи, защитника, подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, представителей либо производство экспертом (специалистом) по данному уголовному делу ревизии.

Защитник, а также представитель потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика, понятой не могут принимать участие в производстве по уголовному делу, если они:

1) ранее участвовали в производстве по данному уголовному делу в качестве судьи, прокурора, следователя, лица, производящего дознание, секретаря судебного заседания

(секретаря судебного заседания – помощника судьи), эксперта, специалиста, переводчика или понятого;

2) дали показания в качестве свидетелей об обстоятельствах, имеющих отношение к данному уголовному делу;

3) являются родственниками судьи, прокурора, следователя, лица, производящего дознание или секретаря судебного заседания (секретаря судебного заседания – помощника судьи), принимавших либо принимающих участие в расследовании или судебном рассмотрении данного дела, либо являются родственниками лица, интересы которого противоречат интересам участника уголовного процесса, которые они призваны защищать;

4) являются членами семьи или близкими родственниками обвиняемого, которые воспользовались правом не свидетельствовать против лица, привлекаемого к уголовной ответственности по данному делу;

5) оказывают или ранее оказывали юридическую помощь лицу, интересы которого противоречат интересам защищаемого ими подозреваемого, обвиняемого или представляемого ими потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика;

6) признаны в установленном законом порядке недееспособными.

Участие прокурора в производстве предварительного следствия или дознания, а равно поддержание им государственного обвинения не являются препятствием для дальнейшего участия его в производстве по данному уголовному делу.

Предыдущее участие следователя, лица, производящего дознание, секретаря судебного заседания (секретаря судебного заседания – помощника судьи), переводчика, эксперта, специалиста, понятого в производстве по данному уголовному делу в том же качестве не является основанием для отвода.

Вопрос об отводе судьи, а также отводе других участников уголовного процесса на стадии судебного разбирательства разрешается судом (судьей) в совещательной комнате с вынесением определения (постановления).

Во время досудебного производства вопрос об отводе прокурора разрешает вышестоящий прокурор, об отводе следователя – начальник следственного подразделения, об отводе лица, производящего дознание – прокурор, а об отводе переводчика, эксперта, специалиста, защитника, представителя потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика, понятого – орган уголовного преследования.

Лекция 5 Доказательства и доказывание

5.1 Доказательственное право и теория доказательств. Теория познания как методологическая основа теории доказательств.

5.2 Сущность и цель доказывания. Объективная истина как цель доказывания.

5.3 Предмет и пределы доказывания.

5.4 Понятие доказательств, их свойства и классификация.

5.5 Процесс доказывания.

5.6 Источники доказательств

5.1 Доказательственное право и теория доказательств. Теория познания как методологическая основа теории доказательств

Эффективность уголовного процесса может быть обеспечена лишь при всестороннем, полном, объективном исследовании обстоятельств дела.

Исследование обстоятельств уголовного дела протекает по единым законам познания с соблюдением логических правил и способов установления истины. Однако условиям и содержанию этого исследования свойственна и существенная специфика: оно ограничено определенным сроком; сочетает познавательную и удостоверительную задачи; осуществляется в условиях, когда исследователю противостоит субъект, заинтересованный

в сокрытии истины; обязательно завершается принятием решения, имеющего существенные правовые последствия.

Осуществляемую в соответствии с требованиями процессуального закона деятельность органов уголовного преследования по собиранию, проверке и оценке фактических данных об обстоятельствах, достоверное установление которых необходимо для правильного разрешения дела, принято именовать доказыванием.

Нормы процессуального права, регламентирующие цели, порядок, пределы и содержание этой деятельности, соответственно именуются **доказательственным правом**. Доказывание представляет собой важнейшую составную часть уголовно-процессуальной деятельности, поэтому доказательственное право органически входит в систему норм уголовно-процессуального права.

Теория доказательств является частью науки об уголовном процессе, представляет собой систему научных положений, посвященных доказыванию. В ней рассматриваются методологические основы доказывания, понятие, виды, классификация доказательств, предмет и пределы доказывания. К теории доказательств относится изучение норм доказательственного права, практической деятельности по применению этих норм, закономерностей, связанных с возникновением, хранением, передачей и переработкой доказательственной информации и выработка рекомендаций, способствующих правильному использованию доказательств.

По своей гносеологической сущности доказывание – это разновидность познания действительности. Философской основой познания в уголовном процессе является учение о познаваемости объективной действительности.

Исходным для теории познания является принцип отражения. Окружающий нас мир обладает свойством отображаться и проявляться в живой и неживой природе, на материальных предметах и в сознании людей.

Имеющиеся следы-отображения возможно отыскать, зафиксировать (в той или иной форме), исследовать и представить иным субъектам познания для самостоятельного изучения и восприятия.

Отталкиваясь от приведенных положений, можно сформулировать важный для уголовно-процессуального доказывания вывод: не существует событий, явлений и действий, которые не оставили бы о себе характеризующей информации в виде материальных следов или мысленного образа в человеческом сознании. При совершении противоправного деяния в окружающем мире всегда остаются разнообразные следы как на различных предметах (материальные следы преступления), так и в сознании людей, оказавшихся очевидцами подготовки, исполнения или сокрытия преступления (мысленные следы – образы).

Проявление тех или иных обстоятельств преступления независимо от того, в чем выразилось само событие (в определенном действии или бездействии), отражается во внешней среде в различных формах и на разных уровнях. В философии различают три формы отражения: в неживой (неорганической) природе, живой (органической) природе и психические формы отражения.

Все эти формы отражения, будучи результатом воздействия (следами) события преступления, служат исходным материалом для раскрытия природы каждого факта в отдельности и познания в соответствии с действительностью совокупности обстоятельств, образующих событие преступления в целом.

Обнаруживая и исследуя доказательства, органы уголовного преследования и суд на их основе посредством абстрактного мышления восстанавливают в своем сознании картину преступления; констатируют, кто и по каким мотивам его совершил, а также ряд других обстоятельств, необходимых для разрешения дела по существу.

Обобщая сказанное, можно отметить, что методологической основой теории доказывания в уголовном процессе служит диалектико-материалистическая гносеология с

её исходными принципом отражения и положением о принципиальной познаваемости объективного мира.

5.2 Сущность и цель доказывания. Объективная истина как цель доказывания

В гносеологическом плане доказывание – двуединый, чувственный (непосредственный) и рациональный (опосредованный) процесс познания.

Субъект доказывания, устанавливая при помощи доказательств обстоятельства дела, переходит от чувственного восприятия отдельных фактов к логическому осмыслению воспринятого, к рациональному мышлению.

Живое созерцание представляет собой непосредственное активное чувственное познание через ощущения и восприятие. Мышление же является опосредованным и обобщенным отражением в мозге человека существенных свойств, причинных отношений и закономерных связей вещей. Сущность вещей постигается путем абстрактного мышления. При этом человек познает действительность не только в результате своего личного опыта, но и с помощью опыта косвенного, усваивая знания других людей.

Целью доказывания как формы познания в уголовном процессе является достижение объективной истины.

Под объективной истиной понимается такое содержание человеческих знаний, которое правильно отражает объективную действительность и не зависит от познающего субъекта. Будучи объективной по содержанию, истина в то же время субъективна по форме.

Установить истину в уголовном процессе – означает познать происшедшее событие и все обстоятельства, подлежащие установлению по уголовному делу, в соответствии с тем, как они имели место в действительности. Истинными считаются такие выводы органов предварительного следствия и суда, которые соответствуют тому, что имело место, произошло в действительности.

Истина как цель доказывания в уголовном процессе представляет, таким образом, объективно верное отражение действительности – наличия или отсутствия события преступления и других обстоятельств, имеющих значение для дела.

Понятие объективной истины, истинности выводов тесно связано, но не совпадает с понятиями вероятности, обоснованности.

Вероятностные выводы, так же как и истинные, представляют собой знания, отражение реальности. Но вероятностные – это предположительные знания, допускающие двухзначное истолкование выводов о реальности, одно из которых является истинным, а другое – ложным, заблуждением. Истинные же выводы однозначно верны, точно отражают реальность, соответствуют ей.

В отличие от истинности выводов обоснованность означает соответствие выводов имеющимся доказательствам, материалам дела. Подкрепленный доказательствами вывод будет обоснованным, но не всегда истинным. Наряду с этим не всякий истинный вывод непременно является обоснованным (например, приговор, постановленный лишь на основе предположений).

Правильность, истинность выводов об обстоятельствах преступления и о виновности (невиновности) лица в его совершении, подлежит непременной проверке. Критерием, используемым при этом, является практика. Имеются в виду две ее основные формы:

1) непосредственная в виде практических (процессуальных) действий, направленных на собирание и исследование доказательств, с помощью которых проверяется истинность выводов по уголовному делу;

2) опосредованная практика в виде предшествующей общественно-исторической практики, выраженной в науке уголовного процесса, криминалистике и других отраслях научного знания, а также в профессиональном и общем житейском опыте.

Содержание истины в уголовном процессе ограничено определенными рамками гносеологического порядка. Такие рамки установлены в законе в виде предмета и пределов доказывания.

5.3 Предмет и пределы доказывания

Предмет доказывания определяет круг обстоятельств, которые необходимо установить для разрешения дела по существу. Иначе говоря, предмет доказывания охватывает только те обстоятельства, которые имеют материально-правовое значение, установление которых позволяет правильно разрешить все правовые вопросы.

Помимо обстоятельств, входящих в предмет доказывания, можно выделить так называемые промежуточные (доказательственные) факты, на основе которых может быть сделан вывод о наличии или отсутствии первой группы обстоятельств ввиду их объективной связи межу собой. Примером промежуточного факта может служить факт обнаружения у подозреваемого похищенных вещей.

В статье 89 УПК установлено, что при производстве дознания, предварительного следствия и судебного разбирательства уголовного дела подлежат доказыванию:

1) наличие общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом (время, место, способ и другие обстоятельства его совершения);

2) виновность обвиняемого в совершении преступления;

3) обстоятельства, влияющие на степень и характер ответственности обвиняемого (обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность, характеризующие личность обвиняемого);

4) характер и размер вреда, причиненного преступлением.

Подлежат выявлению также обстоятельства, способствовавшие совершению преступления.

Доказывание наличия общественно опасного деяния предполагает полное и всестороннее выяснение всех обстоятельств совершения преступления.

Место и время совершения преступления подлежат установлению по каждому уголовному делу. Важнейшее уголовно-правовое значение фактор времени приобретает в тех случаях, когда от этого зависит решение вопроса о том, достиг ли обвиняемый к моменту совершения преступления возраста, с наступлением которого возможна уголовная ответственность, а также о том, какой уголовный закон подлежит применению по данному делу.

Способ совершения преступления иногда может иметь квалифицирующее значение (например, при убийстве способом, опасным для жизни многих людей), а также играть роль отягчающего вину обстоятельства.

Под другими обстоятельствами имеются в виду: последствия преступления, которые не охватываются понятием вреда; данные о потерпевшем, а иногда и характер его действий.

Рассматриваемые обстоятельства должны устанавливаться независимо от того, входят они в основание уголовной ответственности или находятся за его пределами. Это объясняется значением их для правильной оценки общественной опасности преступления и лица, его совершившего, а следовательно, для назначения справедливой меры уголовного наказания.

Доказывание виновности обвиняемого означает установление субъекта и субъективной стороны преступления.

Прежде всего необходимо с несомненностью установить данные, удостоверяющие личность обвиняемого (фамилию, имя и отчество, год и место рождения и др.). Важным элементом предмета доказывания служат обстоятельства, характеризующие обвиняемого как конкретного субъекта преступления (достижение возраста, с которого возможно привлечение к уголовной ответственности, вменяемость обвиняемого, факт того, что он является должностным лицом или специальным субъектом преступления и т. п.).

Доказыванию подлежит наличие умысла или неосторожности в преступных действиях обвиняемого, а также конкретная форма умысла или неосторожности.

Признаком, характеризующим субъективную сторону преступления, служит мотив преступления. В ряде случаев он имеет значение для квалификации деяния, а также может служить обстоятельством, смягчающим или отягчающим ответственность обвиняемого. Однако безотносительно к такому значению мотива преступления он должен всегда входить в предмет доказывания, поскольку позволяет правильно решить вопрос о степени общественной опасности преступления и личности виновного.

Важное уголовно-правовое значение имеют цели преступления. Доказывание данного обстоятельства во многих случаях позволяет правильно определить субъективную сторону действий обвиняемого, служит важнейшим условием обоснованной квалификации и осуждения обвиняемого.

Обстоятельства, влияющие на степень и характер ответственности обвиняемого, образуют обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность, а также иные обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого.

Обстоятельства, смягчающие или отягчающие ответственность, указаны в УК. Они могут характеризовать особенности преступления (объект, объективную сторону, субъекта или субъективную сторону) либо же его последствия. Большинство таких обстоятельств находится вне состава преступления.

Самостоятельное значение могут иметь иные обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого: социальная активность обвиняемого; его семейное положение; поведение в коллективе и в быту; отношение к труду и общественному долгу; наличие наград, почетных званий и т. п.

Рассматриваемые обстоятельства необходимы для реализации такого принципа уголовного права, как принцип справедливости.

Доказывание характера и размера вреда, причиненного общественно опасным деянием, обусловлено тем, что от этого в ряде случаев зависит решение уголовно-правовых вопросов (о квалификации преступления, о мере наказания), а также существованием институтов потерпевшего и гражданского иска в уголовном процессе.

Прежде всего, доказыванию подлежит характер вреда, который может быть физическим, имущественным или моральным. С учетом того, что в ст. 6 УПК под вредом понимается физический, имущественный или моральный вред, подлежащий денежному измерению (подчеркнуто нами – Е.С.), можно констатировать следующее: по делу подлежит установлению размер реального ущерба. Реальный ущерб – это расходы, которые пострадавший произвёл или должен будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение имущества. К нему, в частности, относятся так называемые сопутствующие убытки, возникающие в связи с тем, что потерпевший предпринимал определённые действия в целях сглаживания последствий вреда (например, это могут быть расходы на дополнительное питание, протезирование и т.д.). Таким образом, речь идет об ущербе, связанном с причинением физического или имущественного вреда.

Размер компенсации морального вреда не входит в предмет доказывания, а определяется судом, если предъявлен соответствующий гражданский иск. Причем на гражданском истце лежит бремя обоснования размера своих исковых требований.

По делам о преступлениях, совершенных несовершеннолетними, подлежат установлению следующие обстоятельства (ст. 89 УПК):

1) наличие общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом (время, место, способ и другие обстоятельства его совершения);

2) виновность обвиняемого в совершении преступления;

3) обстоятельства, влияющие на степень и характер ответственности обвиняемого (обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность, характеризующие личность обвиняемого);

4) характер и размер вреда, причиненного преступлением.

5) возраст несовершеннолетнего (число, месяц, год рождения);

6) условия жизни и воспитания;

7) степень интеллектуального, волевого и психического развития;

8) наличие взрослых подстрекателей и иных соучастников.

Возраст несовершеннолетнего, подлежащий обязательному установлению (ч. 2 ст. 89 УПК), должен быть подтвержден свидетельством о рождении или паспортом. Если же эти документы отсутствуют, то назначается судебно-медицинская экспертиза для установления возраста.

Для установления условий жизни и воспитания выясняются данные о родителях несовершеннолетнего (их образование, место работы, профессия, моральные качества, выполнение обязанностей по воспитанию своих детей), о материально-бытовых условиях семьи, о ближайшем бытовом окружении, связях, его занятиях и т. д.

Степень интеллектуального, волевого и психического развития обвиняемого подлежит всестороннему исследованию, что позволит установить – несет ли он ответственность за содеянное или уровень его интеллекта не позволяет решать вопрос о привлечении его к ответственности (в таких случаях, как правило, назначается экспертиза).

По каждому делу проверяется версия о том, не было ли со стороны взрослых лиц подстрекательства или иной формы вовлечения в преступную деятельность несовершеннолетнего.

По делам о предусмотренных уголовным законом общественно опасных деяниях невменяемых, а также о преступлениях лиц, заболевших психической болезнью после совершения преступления при производстве предварительного следствия должны быть выяснены следующие обстоятельства (ст. 443 УПК):

1) время, место, способ и другие обстоятельства совершенного общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом;

2) совершение лицом общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом;

3) наличие у лица, совершившего общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом психического заболевания в прошлом, степень и характер психического заболевания в момент совершения общественно опасного деяния и ко времени производства по делу;

4) поведение лица, совершившего общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом, как до его совершения, так и после;

5) характер и размер ущерба, причиненного общественно опасным деянием.

С понятием предмета доказывания тесно связано понятие пределов доказывания.

Пределы доказывания – это границы доказывания, которые предполагают достижение такого уровня знания о входящих в предмет доказывания обстоятельствах, который будет достаточным и необходимым для однозначного вывода относительно наличия или отсутствия этих обстоятельств. Другими словами, по уголовному делу должна быть собрана необходимая и достаточная совокупность доказательств.

Неправильное определение пределов доказывания по делу может повлечь за собой сужение или необоснованное расширение процесса доказывания.

Сужение пределов доказывания приводит к тому, что некоторые обстоятельства, входящие в предмет доказывания, остаются недостаточно исследованными из-за пробелов в доказательственном материале.

Необоснованное расширение пределов доказывания приводит к неоправданному нагромождению доказательственной информации, которая не имеет отношения к делу.

5.4 Понятие доказательств, их свойства и классификация

Статья 88 УПК устанавливает, что доказательствами по уголовному делу являются любые фактические данные, полученные в предусмотренном законом порядке, на основе

которых орган, ведущий уголовный процесс, устанавливает наличие или отсутствие общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом, виновность лица, совершившего это деяние, либо его невиновность и иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения уголовного дела.

Под фактическими данными следует понимать не сами факты, а сведения о них. Факты – это события, явления действительности, которые нельзя приобщить к делу. Поэтому в процессе доказывания по уголовному делу следователь, лицо, производящее дознание, прокурор, судья, суд оперирует сведениями о событиях и явлениях действительности, зафиксированными в показаниях допрошенных лиц, документах и других источниках доказательств. Следователь или судья даже при непосредственном восприятии фактов и обстоятельств в ходе производства следственных и судебных действий (осмотра, освидетельствования и т.п.) в конечном итоге оперируют не этими фактами, а только сведениями о них.

К доказательству предъявляются в соответствии с законом следующие требования:

1) По своему содержанию доказательства – не просто «данные», а именно «фактические данные», т.е. сведения о конкретных обстоятельствах, а не абстрактные оценочные суждения или мнения.

2) Доказательство должно обладать свойством допустимости. Суть этого требования закона состоит в том, чтобы доказательства были получены:

органом, ведущим уголовный процесс, которые должны действовать в пределах своих полномочий, определенных в законе;

в установленном УПК порядке;

из предусмотренных законом источников.

Доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу обвинения, а также использоваться для доказывания обстоятельств, подлежащих установлению по делу.

3) Фактические данные, на основе которых устанавливаются обстоятельства, имеют значение для правильного разрешения дела. Необходимо, чтобы между содержанием фактических данных и обстоятельствами, входящими в предмет доказывания, существовала определенная связь, т.е. эти фактические данные должны относиться к предмету доказывания. Свойство доказательств, в силу которого они способны устанавливать или опровергать подлежащие доказыванию обстоятельства, а также другие обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения уголовного дела, получило наименование относимости доказательств.

Классификация доказательств означает их научную группировку по определенным признакам, свойственным содержанию или форме доказательств.

Различают следующие классификационные группы доказательств:

1) первоначальные и производные (по отношению к первоисточнику, по получению от процессуального носителя);

2) обвинительные и оправдательные (по отношению к предмету обвинения);

3) прямые и косвенные (по отношению к предмету доказывания);

4) личные и вещественные (по способу формирования).

Первоначальные и производные доказательства. Доказательства делятся на первоначальные и производные в зависимости от того, получают ли информацию следователь, суд из первоисточника или из «вторых рук». Первоначальным является доказательство, полученное из первоисточника. Например, показания свидетеля, который лично наблюдал факты, о которых сообщает. Производные – данные, установленные из других источников (факты, о которых свидетелю стало известно со слов другого лица, копия документа).

Обвинительные и оправдательные доказательства. Деление доказательств на обвинительные и оправдательные основано на содержании фактических данных. Доказательства, устанавливающие совершение преступления обвиняемым, его вину или

обстоятельства, отягчающие ответственность обвиняемого, называются обвинительными. Например, показания свидетеля, изобличающего обвиняемого, следы пребывания обвиняемого на месте преступления. Доказательства, которые опровергают обвинение, свидетельствуют об отсутствии общественно опасного деяния и вины обвиняемого, либо смягчают ответственность обвиняемого называются оправдательными. Например, алиби обвиняемого (показания обвиняемого, отрицающего свою вину, которые указывают на то, что в момент совершения преступления он находился в другом месте).

Прямые и косвенные доказательства. Прямым называют такое доказательство, которое непосредственно устанавливает доказываемое обстоятельство, а косвенным – такое, которое устанавливает это обстоятельство через «промежуточный факт».

Прямым доказательством следует считать такое доказательство, которое прямо (т.е. одноступенчато) устанавливает предмет доказывания по делу или один из его элементов, указанных в законе. Так, показания обвиняемого, признающего свою вину, и объясняющего, по каким мотивам, когда, где и при каких обстоятельствах он совершил преступление, или показания свидетеля о том, как обвиняемый наносил удары потерпевшему, являются прямым доказательством. При использовании прямых доказательств задача состоит только в установлении их достоверности (т.е. надо установить, говорит ли обвиняемый, свидетель правду), т.к. значение сообщенных сведений для установления предмета доказывания здесь очевидно.

Косвенное доказательство – такое доказательство, которое в результате многоступенчатой процедуры сначала обосновывает существование промежуточного факта, а затем, через него, – предмета доказывания или его элемента. Так, при расследовании дела об убийстве на основании косвенных доказательств (принадлежность обвиняемому ножа, которым совершено убийство, обнаружение на месте преступления следов обуви обвиняемого, установление неприязненных отношений обвиняемого и потерпевшего и других фактических данных) формируется вывод следователя, суда о совершении обвиняемым данного преступления.

Различие между прямыми и косвенными доказательствами обусловливает соблюдение правил пользования косвенными доказательствами:

1) они могут быть положены в основу вывода о доказанности соответствующих фактов лишь при условии, если представлены в виде определенной совокупности;

2) косвенные доказательства должны находиться в органической взаимосвязи, они должны представлять собой определенную систему;

3) каждое косвенное доказательство должно находиться не в случайной, а в причинной связи с доказываемым фактом;

4) из системы косвенных доказательств должен вытекать только один вывод – о доказанности того или иного факта, входящего в предмет доказывания.

Личные и вещественные доказательства подразделяются в зависимости от того, где (в сознании людей или на материальных объектах) получили отражение следы преступления. К личным доказательствам относятся показания подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля, протоколы следственных действий, судебного заседания и оперативно-розыскных мероприятий, заключение эксперта. К вещественным доказательствам относятся материальные объекты, которые обладают свойствами, отображающими обстоятельства преступления в виде следов воздействия, изменения, происхождения и других. Содержащаяся в материальных объектах информация передается не в языковой форме, а путем непосредственного восприятия признаков предмета.

5.5 Процесс доказывания

Доказывание **– это регулируемая законом деятельность по собиранию, проверке и оценке доказательств с целью установления обстоятельств, имеющих значение для законного, обоснованного и справедливого разрешения дела (ст. 102 УПК).**

Уголовно-процессуальный закон выделяет следующие элементы процесса доказывания (ч. 1 ст. 102 УПК):

1) собирание доказательств;
2) проверка доказательств;
3) оценка доказательств.

Характерные черты доказательственной деятельности заключаются в следующем:

1. На каждой стадии процесса в соответствии с её конкретными задачами и процессуальными формами доказывание имеет свои особенности.

2. Общие правила доказывания изучает логика, поэтому в теории и практике уголовно-процессуального доказывания широко используются ее законы.

3. Процесс доказывания имеет не только познавательный, но и удостоверительный характер. Удостоверительная сторона процесса доказывания выражена в требованиях закона о порядке собирания, проверки и оценки доказательств, фиксирования их результатов в документах.

4. Доказывание носит опосредованный, ретроспективный характер: органы уголовного преследования, не имея возможности непосредственно воспринимать познаваемое событие, имевшее место в прошлом, познают его опосредованно. Для этого они собирают, исследуют, оценивают следы – отражения этого события, оставшиеся в окружающей обстановке, на материальных объектах, в психике людей.

5. Общеизвестные или преюдициально установленные факты используются в уголовном процессе без доказывания.

Общий смысл преюдиции заключается в том, что фактические обстоятельства, установленные судом по ранее рассмотренному уголовному делу и содержащиеся во вступившем в законную силу приговоре или решении суда, при расследовании или судебном рассмотрении нового уголовного дела не подлежат ревизии; они могут и должны приниматься без доказывания, в готовом виде. Такие обстоятельства могут касаться объективной стороны преступления, но не вопроса о виновности.

6. Доказывание происходит в единстве практических действий и мышления участников уголовно-процессуальной деятельности.

7. Познание обстоятельств, входящих в предмет доказывания по уголовному делу, может осуществляться либо путем получения информации непосредственно об этих обстоятельствах (например, показания свидетелей-очевидцев, показания обвиняемого о его действиях), либо путем логического построения выводов от известных обстоятельств к неизвестным, «от факта к факту». В этом смысле в доказывании выделяют два пути познания: информационный и логический.

В процессе доказывания участвуют различные субъекты. Их можно объединить в две группы:

1) лица, непосредственно осуществляющие доказывание (органы предварительного расследования, прокурор);

2) лица, имеющие право участвовать в доказывании (подозреваемый, обвиняемый, гражданский истец, гражданский ответчик, защитник, потерпевший, иные лица).

Для субъектов первой группы участие в доказывании – их процессуальная обязанность, вытекающая непосредственно из УПК. Они наделены широким правом на производство следственных действий, направленных на собирание и проверку доказательств. Оценка доказательств – исключительная прерогатива данных субъектов, а также суда, поскольку полномочие решать правовые вопросы принадлежит только им.

Субъектам второй группы предоставлены права по представлению доказательств, заявлению ходатайств, участию в следственных действиях, направленных на собирание доказательств. Эти права являются одной из гарантий защиты их прав и законных интересов.

Нельзя не отметить, что законодательно сформулированное понятие доказывания не содержит ответа на вопрос о субъектном составе процесса доказывания.

Анализ ч. 1 ст. 102 УПК в отрыве от других норм свидетельствует о том, что познавательная деятельность как органа уголовного преследования, так и суда есть доказывание. Однако такой вывод представляется явно ошибочным, если прибегнуть к системному толкованию указанной нормы.

Прежде всего следует обратиться к содержанию ч. 2 ст. 102 УПК, согласно которой обязанность доказывания наличия оснований уголовной ответственности, вины обвиняемого и других обстоятельств, имеющих значение по уголовному делу, лежит на органе уголовного преследования, а в судебном разбирательстве – на государственном или частном обвинителе, за исключением уголовных дел ускоренного производства, рассматриваемых без участия государственного обвинителя. Изолированно закрепленные в указанных частях ст. 102 УПК положения рассматриваться не могут, соответственно предметом доказывания по уголовному делу является виновность лица в совершении преступления. Причем невиновность обвиняемого не нуждается в доказывании – она презюмируется.

Согласно ч. 1 ст. 18 УПК, орган уголовного преследования обязан принять все предусмотренные законом меры по всестороннему, полному и объективному **исследованию обстоятельств уголовного дела** (т. е. установлению объективной истины, являющейся целью доказывания). В силу ч. 2 ст. 18 УПК, решение о виновности либо невиновности обвиняемого суд выносит лишь на основе достоверных **доказательств**, **подвергнутых** всестороннему, полному и объективному **исследованию** и оценке (что означает установление судом юридической истины, являющейся целью правосудия).

Статья 24 УПК закрепляет, что функции обвинения, защиты и осуществления правосудия отделены друг от друга и не могут быть возложены на один и тот же орган или одно и то же должностное лицо. Обязанность доказывания в судебном разбирательстве предъявленного лицу обвинения возлагается на сторону обвинения.

Таким образом, различие между познавательной деятельностью органа уголовного преследования и суда очевидно. Наличие у них одинаковых полномочий по собиранию, проверке и оценке доказательств не является подтверждением однородности соответствующей деятельности. Суд не обязан доказывать ни вину, ни невиновность обвиняемого, он не является субъектом доказывания. Деятельность суда лишена того обосновывающего и обвинительного смысла, который заложен в понятии доказывания.

В уголовно-процессуальном доказывании собирание, проверка и оценка доказательств являются элементами деятельности, направленной на доказывание обвинения. Совсем иную роль играют собирание, проверка и оценка доказательств в деятельности независимого и беспристрастного суда. Не направленная на обоснование какого-либо утверждения или вывода, эта познавательная деятельность необходима суду для ответа на вопрос о том, считает ли он обвинение доказанным. Убеждение суда в доказанности обвинения формируется под воздействием сторон, исследующих собранные ими доказательства и представляющих суду свои доводы. Поэтому задача суда состоит в том, чтобы обеспечить сторонам одинаковые возможности доказывать свои утверждения, представлять суду дополнительные доказательства и исследовать доказательства, представленные другой стороной. Не связанный ни с одной из сторон суд в то же время не вправе уклониться от проверки представляемых ими доказательств, ибо обвинительный приговор может быть основан только на достаточной совокупности доказательств, отвечающих требованиям достоверности и допустимости. Проверка доказательств, предшествующая их оценке, требует зачастую собирания других доказательств, поэтому собирание судом доказательств – лишь способ проверки обоснованности обвинения или доводов, приводимых стороной защиты.

Вкратце охарактеризуем отдельные элементы процесса доказывания.

Собирание доказательств является понятием комплексным. Оно включает действия по обнаружению, фиксации, изъятию и сохранению доказательств.

Обнаружение доказательств – их отыскание, выявление, установление фактических данных, имеющих доказательственное значение. Это начальная и необходимая стадия их собирания. Собрать можно только обнаруженные доказательства, ставшие известными лицу, которое их собирает. Обнаружение доказательств предполагает оценку выявленных фактических данных как доказательств. Оценка эта носит предварительный характер, ибо окончательно судить об их доказательственном значении можно только после соответствующего исследования.

Фиксация доказательств представляет собой закрепление доказательств в установленном законом порядке. Уголовно-процессуальный закон предусматривает в качестве форм процессуального закрепления доказательств составление протоколов, непосредственное приобщение доказательств к делу, фотографирование, составление планов и схем, моделирование и изготовление копий. Доказательством могут быть только те фактические данные, которые зафиксированы одним или несколькими из перечисленных способов.

Помимо придания обнаруженным фактам доказательственной силы фиксация доказательств преследует цель запечатлеть их содержание, их признаки (применительно к вещественным доказательствам); в известной степени она служит средством их сохранения для последующего исследования, оценки и использования в доказывании.

Изъятие доказательств преследует цель обеспечить возможность их использования для доказывания, приобщения к делу и также служит средством их сохранения для следствия и суда. В тех случаях, когда речь идет о вещественных доказательствах, изъятие которых в натуральном виде не представляется возможным, в качестве средств изъятия фактически выступают некоторые средства фиксации, например, моделирование или копирование. Доказательство при этом не изымается, а изымаются, переходят на новый объект его доказательственные свойства. Новый объект, носитель этих свойств, является производным вещественным доказательством.

Сохранение доказательств заключается в принятии мер по сохранности самих доказательств либо их доказательственных свойств, а также преследует цель обеспечить возможность использования их в любой нужный момент следователем и судом.

Собирание доказательств может быть осуществлено лишь законными способами. В соответствии со ст. 103 УПК, способами собирания доказательств являются:

- проведение следственных и судебных действий, предусмотренных УПК (основной способ);

- истребование от учреждений, предприятий, организаций, должностных лиц, и граждан, а также органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность предметов и документов, имеющих значение для дела, требование производства ревизий и проверок от уполномоченных на то органов и лиц и т.д.

- доказательства могут быть представлены подозреваемым, обвиняемым, защитником, обвинителем, потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком и их представителями.

Проверка доказательств – это деятельность, направленная на подтверждение (опровержение) содержащейся в нем информации.

В соответствии со ст. 104 УПК «проверка доказательств состоит в их анализе, сопоставлении с другими доказательствами, имеющимися в материалах и уголовном деле, а также в установлении их источников, получении других доказательств, подтверждающих или опровергающих проверяемое доказательство».

Анализ доказательства представляет собой его всестороннее автономное исследование без привлечения к нему других доказательств. Так, например, вещественное доказательство должно быть тщательно осмотрено, а показания свидетеля всесторонне изучены: правильно ли свидетель воспринял наблюдаемый факт; не было ли объективных либо субъективных

факторов, препятствующих правильному восприятию наблюдаемого; правильно ли воспроизведены наблюдения; правильно ли зафиксированы показания и т.д.

Сопоставление доказательств (например, показаний одного обвиняемого с показаниями других обвиняемых, а также свидетелей; заключения эксперта с данными, зафиксированными в протоколе осмотра места происшествия) необходимо для того, чтобы выяснить степень их согласованности друг с другом. Если в процессе сопоставления обнаруживается, что одно доказательство противоречит другому, возникает необходимость в устранении этого противоречия; без этого искомый факт не может быть признан доказанным. Цели устранения противоречий служит производство дополнительных следственных действий и собирание дополнительных доказательств, которые затем вновь сопоставляются с имеющимися.

Оценка доказательств сопровождает всю процессуальную деятельность и является основой для вывода о доказанности (или недоказанности) обстоятельств, составляющих предмет доказывания по делу.

Оценка доказательств имеет внутреннюю (логическую) и внешнюю (правовую) стороны.

Внутренняя сторона проявляется в том, что оценка доказательств представляет собой логическую, мыслительную деятельность по определению роли собранных доказательств в установлении истины, а внешняя – в том, что нормы УПК устанавливают условия и цель оценки доказательств, принципы оценки, внешнее выражение в процессуальных решениях результатов этой деятельности.

В соответствии со ст. 105 УПК каждое доказательство подлежит оценке с точки зрения относимости, допустимости, достоверности, а собранные доказательства в своей совокупности – с точки зрения достаточности для окончания предварительного расследования и разрешения уголовного дела в судебном разбирательстве.

Оценка относимости доказательства производится в соответствии с содержанием предмета доказывания по уголовному делу, его конкретными обстоятельствами и особенностями пользования прямыми и косвенными доказательствами. Если признано, что доказательство не относится к делу, то дальнейшая оценка становится излишней.

Согласно части второй ст. 105 УПК, относящимися к уголовному делу признаются доказательства, посредством которых устанавливаются обстоятельства, имеющие значение для данного дела. Не являются относящимися к делу доказательства, которые не способны устанавливать или опровергать подлежащие доказыванию обстоятельства.

Допустимыми признаются доказательства, полученные органом, ведущим уголовный процесс, в установленном УПК порядке и из предусмотренных законом источников (ч. 3 ст. 105 УПК).

Оценка допустимости доказательства производится путем определения соответствия уголовно-процессуальному закону источника фактических данных и порядка их получения. Если те или иные сведения получены из ненадлежащего источника, то они не могут быть положены в основу решения по делу. Таковы же последствия нарушения уголовно-процессуальных норм, допущенного в ходе доказывания. При разрешении дела доказательства, не обладающие свойством допустимости, не могут приниматься во внимание.

Достоверное доказательство – это доказательство, истинность которого проверена и бесспорно подтверждается другими доказательствами. Оценка достоверности доказательств состоит в определении соответствия их действительности.

Достаточность – требование, предъявляемое к собранной совокупности доказательств при принятии конкретных процессуальных решений. Достаточными признаются доказательства, когда их совокупность позволяет установить обстоятельства, подлежащие доказыванию по делу.

Система принципов оценки доказательств состоит из следующих положений:

1) государственные органы и должностные лица, осуществляющие производство по уголовному делу, оценивают доказательства по своему внутреннему убеждению.

2) доказательства в уголовном процессе оцениваются свободно, закон не устанавливает заранее их ценности и достаточности для обоснования выводов по делу.

3) оценка доказательств должна быть основана на рассмотрении всех обстоятельств дела в их совокупности и выражена в принятых решениях в форме мотивированного вывода, почему одни доказательства положены в основу решения, а другие отвергнуты как недостоверные.

4) каждое доказательство подлежит оценке с точки зрения относимости, допустимости, достоверности, а все собранные доказательства в их совокупности – достаточности для разрешения дела;

5) оценка доказательств должна быть полной, всесторонней и объективной.

5.6 Источники доказательств

Источники доказательств **– это определенные носители доказательственной информации, т.е. информации о фактах, подлежащих доказыванию в ходе производства по делу.**

К источникам доказательств относятся: показания подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля, заключение эксперта, вещественные доказательства, протоколы следственных действий, судебного заседания и оперативно-розыскных мероприятий, иные документы и другие носители информации, полученные в порядке, предусмотренном УПК.

Показания подозреваемого – это сведения, сообщенные подозреваемым в письменной или устной форме на допросе, проведенном на предварительном следствии или дознании, а также при производстве иных следственных действий с его участием (ст. 91 УПК).

Подозреваемый вправе дать показания по поводу имеющегося против него подозрения, а равно по поводу иных известных ему обстоятельств, имеющих значение по делу, и имеющихся в деле доказательств. Таким образом, предметом показаний подозреваемого являются обстоятельства, дающие основание для подозрения, а также любые другие сведения, имеющие значения для дела.

Близкими к показаниям подозреваемого по характеру и процессуальной форме фиксации являются показания такого участника уголовного процесса, как обвиняемый.

Показания обвиняемого – это сведения, сообщенные обвиняемым в устной или письменной форме на допросе, а также при производстве иных следственных действий с его участием (ст. 92 УПК).

Для обвиняемого и подозреваемого дача показаний – право, а не обязанность. Они не несут ответственности за дачу заведомо ложных показаний или за отказ от дачи показаний, что является одной из гарантий обеспечения права за защиту.

Показания обвиняемого имеют двойственную природу. Они, с одной стороны, являются источником доказательств, а с другой – средством защиты от предъявленного обвинения.

Основным содержанием показаний обвиняемого являются обстоятельства, образующие содержание предъявленного ему обвинения. Однако этим предмет показаний обвиняемого не исчерпывается. Обвиняемый не только излагает ход событий, но и дает им объяснение, свою интерпретацию, в частности излагает мотивы своих действий, их причину.

Показания обвиняемого обычно делятся на:

1) показания, в которых содержится признание им своей вины (полное или частичное);

2) показания, в которых эта вина отрицается;

3) показания против других лиц, так называемый оговор, т. е. заведомо ложное показание против другого лица.

Признание обвиняемым своей вины может быть положено в основу обвинения лишь при подтверждении признания совокупностью имеющихся доказательств по делу.

Отрицание обвиняемым своей вины также подлежит тщательной и всесторонней проверке. Все доводы обвиняемого должны быть либо опровергнуты, либо подтверждены. Если же ни того, ни другого не удалось, и остались сомнения в наличии (отсутствии) каких-либо обстоятельств, то они толкуются в пользу обвиняемого.

Одной из разновидностей показаний подозреваемого и обвиняемого являются их показания против других лиц, так называемый оговор. Нередко подозреваемый и обвиняемый пытаются переложить свою вину, полностью или частично, на других лиц. Это является одним из средств защиты и не может влечь никакой ответственности.

Иначе решается вопрос, когда показания против других лиц даются подозреваемым или обвиняемым по тем фактам, обстоятельствам, которые не входят в предъявленное обвинение, и причастность к которым допрашиваемого вообще не проверяется. В таких случаях подозреваемый или обвиняемый должен быть предупрежден о том, что он будет давать показания в качестве свидетеля и, следовательно, может нести уголовную ответственность.

Оценка показаний подозреваемого и обвиняемого производится на общих основаниях, т. е. с точки зрения их относимости, допустимости, полноты и достоверности. При оценке таких показаний всегда следует учитывать:

- особое процессуальное положение обвиняемого в уголовном процессе, его заинтересованность в исходе дела;
- то обстоятельство, что он не несет ответственности за ложные показания;
- обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность.

Проверка показаний обвиняемого (подозреваемого) может осуществляться путем:

- анализа содержания сообщаемых сведений;
- сравнительного анализа показаний одного лица;
- сопоставления фактических данных, содержащихся в показаниях, с иными доказательствами, имеющимися в деле;
- производства следственных (судебных) действий для сопоставления их результатов с проверяемыми показаниями.

При проверке и оценке показаний обвиняемого, признающего себя виновным необходимо выяснить, не является ли признание вины следствием самооговора.

Отрицание обвиняемым своей вины и соответствующие показания требуют тщательной проверки. Отрицать свою вину может не только обвиняемый, в действительности совершивший преступление, но и невиновный.

При оценке показаний против других лиц необходимо определить мотив, которым руководствовался допрашиваемый. Наиболее распространенными мотивами ложных показаний являются: боязнь ответственности за содеянное, страх перед наказанием; надежда на то, что преступление не будет раскрыто; сокрытие соучастников; опасение, что будут оглашены интимные стороны жизни.

Если обвиняемый (подозреваемый) изменил свои показания (целиком или в отношении отдельных обстоятельств), то необходимо определить достоверность каждого из них.

Показания свидетеля – это сведения, сообщенные свидетелем в устной или письменной форме на допросе, проведенном на предварительном следствии, дознании или в судебном заседании, а также при производстве иных следственных действий с его участием (ст. 94 УПК).

Закон определяет круг лиц, которые не могут быть допрошены в качестве свидетеля (ч. 2 ст. 60 УПК).

Предмет показаний свидетеля определен законом. В соответствии с ч. 2 ст. 94 УПК свидетель может быть допрошен о любых относящихся к делу обстоятельствах, в том числе о личности подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего и своих взаимоотношениях с ними и другими свидетелями.

Показания свидетеля должны основываться на определенных источниках. Не могут служить доказательствами сведения, сообщаемые свидетелем, если он не может указать источник своей осведомленности.

Показания свидетеля имеют доказательственное значение только в том случае, если в них содержатся конкретные сведения о расследуемом событии.

Проверка показаний свидетеля осуществляется путем анализа их содержания, их полноты, непротиворечивости и т. п. Кроме того, показания свидетеля сопоставляются с другими доказательствами, в том числе с показаниями иных лиц. И, наконец, для проверки правильности показаний свидетеля могут быть проведены различные следственные действия: эксперимент, осмотр, допрос других лиц, назначена экспертиза. В случае наличия противоречий в показаниях свидетеля с показаниями других лиц может быть проведена очная ставка.

Оценка показаний свидетеля заключается в определении относимости, допустимости, достоверности и достаточности содержащихся в показаниях сведений для установления обстоятельств, подлежащих доказыванию по делу.

При оценке достоверности свидетельских показаний учитывается, во-первых, возможность умышленного искажения информации, дачи заведомо ложных сведений. Поэтому проверяется заинтересованность свидетеля в исходе дела (является ли он родственником кому-либо из проходящих по делу лиц или посторонним), а также его моральные и психологические качества (честность или лживость, склонность к фантазированию и т. п.). Особенно осторожно следует подходить к показаниям малолетних свидетелей, так как дети весьма склонны к фантазированию, внушению.

Во-вторых, необходимо учитывать возможность неумышленного искажения информации, добросовестного заблуждения или ошибки.

Процесс формирования свидетельских показаний включает в себя три стадии: восприятие, запоминание и воспроизведение. Ошибки и искажения возможны на каждой из них. При восприятии события искаженное представление о нем может быть обусловлено состоянием здоровья, личными психофизиологическими качествами свидетеля (например, значительная потеря зрения, наблюдательность или, напротив, рассеянность), его состоянием в момент восприятия (например, состояние алкогольного опьянения или усталость), условиями восприятия (время суток, освещенность, погода и др.). Точность запоминания тоже зависит от личных качеств свидетеля, а также от промежутка времени, прошедшего с момента наблюдения до момента допроса. Различные искажения возможны и при воспроизведении воспринятого. Далеко не каждый человек способен грамотно, четко и ясно изложить увиденное или услышанное.

Близкими к показаниям свидетеля по характеру производимых действий в направлении собирания доказательств являются показания потерпевшего.

Показания потерпевшего – это сведения, сообщенные потерпевшим в устной или письменной форме на допросе, проведенном на предварительном следствии, дознании или в судебном заседании, а также при производстве иных следственных действий с его участием.

Показания потерпевшего в основных чертах имеют много общего с показаниями свидетеля по своей процессуальной природе, содержанию предмета показаний, по особенностям их формирования. Исходя из этого, закон установил единый процессуальный порядок получения, собирания, проверки и оценки показаний свидетеля и потерпевшего.

Предмет показаний потерпевшего совпадает с предметом показаний свидетеля (ст. ст. 93, 94 УПК). Вместе с тем, между показаниями свидетеля и показаниями потерпевшего имеются и определенные отличия, которые, прежде всего, обусловлены различным правовым положением этих участников процесса.

Потерпевший, как правило, заинтересован в исходе дела. Это обстоятельство может отразиться на объективности его показаний об обстоятельствах совершенного преступления.

Потерпевший, в отличие от свидетеля, является активным участником процесса. Если для свидетеля дача показаний – это его обязанность, то для потерпевшего – это не только обязанность, но и право, которым он наделен для активной защиты своих интересов.

Оценка показаний потерпевшего, как и свидетеля, производится на общих основаниях. При этом необходимо учитывать, что показания потерпевшего исходят от заинтересованного лица. Потерпевший после окончания предварительного расследования знакомится с материалами дела. Осведомленность потерпевшего обо всех материалах и собранных по делу доказательствах, безусловно, может наложить существенный отпечаток на его личные показания. Все это обязывает критически относиться к показаниям потерпевшего, подвергать их тщательной проверке.

Заключение эксперта – это процессуальный документ, удостоверяющий факт и ход исследования экспертом материалов, представленных органом, ведущим уголовный процесс, и содержащий выводы по вопросам, поставленным перед экспертом, основанные на специальных познаниях эксперта в области науки, техники, искусства или ремесла и иных сферах деятельности (ст. 95 УПК).

Заключение эксперта не имеет никаких преимуществ перед другими доказательствами и подлежит обязательной оценке. В ст. 95 УПК специально оговорено, что заключение эксперта не является обязательным для органов уголовного преследования и суда. Однако несогласие с заключением должно быть ими мотивировано в соответствующем постановлении, определении, приговоре.

Оценка заключения эксперта включает в себя, прежде всего, установление его допустимости как доказательства, т. е. соблюдение процессуального порядка назначения и проведения экспертизы. Должна быть проверена компетентность эксперта и его незаинтересованность в исходе дела. Экспертному исследованию могут быть подвергнуты только объекты, которые надлежащим образом процессуально оформлены. В случае существенных нарушений, влекущих их недопустимость, заключение эксперта также теряет доказательственную силу. И, наконец, должны быть проверены правильность оформления заключения эксперта, наличие в нем всех необходимых реквизитов.

Оценка относимости заключения эксперта зависит от относимости исследованных объектов. Если их относимость не подтверждается, то автоматически теряет это свойство и заключение эксперта.

Оценка достоверности заключения включает в себя определение надежности примененной экспертом методики, достаточности представленного эксперту материала и правильности исходных данных, полноты проведенного экспертом исследования.

Вещественными доказательствами признаются предметы, которые служили орудиями преступления, или сохранили на себе следы преступления, или были объектами преступных действий, а также деньги и иные ценности, добытые преступным путем, и все другие предметы и документы, которые могут стать средствами к обнаружению преступления, установлению фактических обстоятельств дела, выявлению виновных либо опровержению обвинения или смягчению ответственности обвиняемого (ст. 96 УПК).

Сущность вещественного доказательства состоит в непосредственном материальном отображении, запечатлении фактических данных, на основании которых устанавливаются имеющие значение для дела обстоятельства.

Материальные носители доказательственной информации, которые могут выступать в качестве вещественных доказательств, законом разделены на группы: предметы; деньги и иные ценности; документы.

1. Предметы, служившие орудием преступления. Это все те предметы, которые использовались преступником для достижения общественно опасной цели независимо от основного назначения предмета. К ним относятся, например, орудия убийства (нож, пистолет и др.) или предметы, с помощью которых совершалось хищение (отмычка, лом, которым взламывалась дверь).

Транспортные средства, использованные как орудия преступления, являются вещественными доказательствами и подлежат конфискации.

2. Предметы, которые сохранили на себе следы преступления. Это любые предметы, подвергшиеся изменению во внешнем виде, повреждениям под воздействием преступника, орудий преступления и иных факторов, связанных с общественно опасным деянием. К таким предметам относятся, например, одежда со следами крови или с разрывами, предметы с огнестрельными повреждениями, взломанный сейф и т. п.

3. Предметы, которые были объектами преступных действий. К ним относятся предметы, на которые направлено преступное посягательство. Например, похищенные вещи.

4. Деньги и иные ценности, добытые преступным путем. Имеются в виду не те деньги и ценности, на которые было направлено преступное посягательство, а именно нажитые, приобретенные в результате совершения преступления.

5. Все другие предметы и документы, которые могут служить средствами к обнаружению преступления, установлению фактических обстоятельств дела, выявлению виновных либо к опровержению обвинения или смягчению ответственности обвиняемого.

Предмет может стать вещественным доказательством при условии, если соблюден процессуальный порядок его получения, обнаружения и приобщения к делу. Этот порядок состоит из четырех блоков действий.

Во-первых, должен быть процессуально оформлен факт и все обстоятельства обнаружения или получения предмета следователем (судом). Обычно вещи изымаются в ходе какого-то следственного действия (осмотра, обыска, выемки и др.) и факт изъятия фиксируется в соответствующем протоколе. Вещи могут быть представлены обвиняемым, потерпевшим, другими участниками процесса, гражданами, что также должно быть оформлено протоколом.

Во-вторых, вещественное доказательство должно быть осмотрено и подробно описано в протоколе следственного действия, во время производства которого предмет был найден. При возможности вещественное доказательство должно быть сфотографировано. Можно провести отдельное следственное действие – осмотр вещественного доказательства (предмета) и оформить отдельным протоколом.

В-третьих, вещественное доказательство должно быть приобщено к делу особым постановлением (определением) органа, ведущего уголовный процесс.

В-четвертых, следует обеспечить сохранность вещественного доказательства. Как правило, они должны храниться при уголовном деле.

Если предметы в силу их громоздкости или иных причин не могут храниться при уголовном деле, они должны быть сфотографированы, по возможности опечатаны и храниться в месте, указанном органом, ведущим уголовный процесс, о чем в деле должна иметься соответствующая справка (ст. 97 УПК).

Вещественные доказательства хранятся до вступления приговора в законную силу или до истечения срока на обжалование постановления или определения о прекращении дела, но не более трех лет. В отдельных случаях вещественные доказательства могут быть возвращены их владельцам и до истечения указанных сроков, если это возможно без ущерба для производства по делу.

Оценка вещественных доказательств включает в себя установление их допустимости, относимости и доказательственного значения. Допустимость определяется соблюдением правил их изъятия и процессуального оформления, а также правил хранения.

Относимость вещественных доказательств и их доказательственное значение зависят от того факта, который они устанавливают. Как правило, вещественные доказательства свидетельствуют не о самом факте преступления, а о другом событии, имеющем

доказательственное значение, т.е. являются косвенными доказательствами. Лишь в тех случаях, когда обладание каким-либо предметом (например, огнестрельным оружием, наркотическим веществом), хранение его образует преступное деяние, можно считать, что вещественное доказательство имеет значение прямого доказательства, т.к. непосредственно свидетельствует о самом событии преступления.

Оценка вещественных доказательств осуществляется в совокупности с другими доказательствами и, прежде всего, с документами, в которых фиксируются обстоятельства их изъятия и результаты их исследования. При проверке и оценке учитываются обстоятельства, при которых предмет был обнаружен, время, место и условия его обнаружения. Если в материалах дела данных об этом нет, то он лишается доказательственного значения.

Протоколы следственных действий, судебного заседания и оперативно-розыскных мероприятий. Особую группу источников доказательств составляют протоколы оперативно-розыскных мероприятий, следственных действий и судебного заседания.

Согласно ст. 99 УПК, источниками доказательств являются составленные в порядке, предусмотренном УПК, протоколы следственных действий, удостоверяющие обстоятельства и факты, установленные при осмотре, освидетельствовании, выемке, обыске, предъявлении для опознания, проверке показаний на месте, следственном эксперименте, эксгумации; протоколы следственных действий и оперативно-розыскных мероприятий о прослушивании и записи переговоров, осуществляемых с использованием технических средств связи, и иных переговоров, составленные в установленном законом порядке и с приложением соответствующей записи прослушивания, а также протокол судебного заседания, отражающий ход судебных действий и их результаты.

Особенностью этой группы протоколов является то, что в них фиксируются определенные обстоятельства и факты, имеющие значение для дела, которые непосредственно воспринимаются лицом, составляющим протокол.

Вместе с тем, как видно из содержания ст. 99 УПК, к протоколам следственных и судебных действий как самостоятельному источнику доказательств не относятся протоколы допросов свидетелей, потерпевших, подозреваемых, обвиняемых, протоколы очных ставок. И это не случайно, т. к. в протоколе допроса находят отражение не восприятие непосредственно допрашивающим лицом фактических данных, а лишь рассказ допрашиваемого (например, показания свидетеля) о воспринимавшихся им ранее событиях и обстоятельствах. Таким образом, протоколы допросов являются только способом (формой) фиксации показаний.

Проверка и оценка протоколов следственных и судебных действий осуществляет на тех же основаниях, что и всех иных видов доказательств, т.к. они не имеют заранее установленной силы и не исключено, что в них могут содержаться ошибки, неточности.

Протокол должен быть составлен только правомочным должностным лицом и иметь все необходимые реквизиты.

В проверку протоколов и их оценку входит сопоставление содержащихся в них фактических данных с другими доказательствами по делу.

К протоколам следственных и судебных действий могут прилагаться фотографические негативы и снимки, киноленты, диапозитивы, фонограммы, планы, схемы, слепки и оттиски следов, выполненные при производстве следственных и судебных действий. Однако они приобретают доказательственное значение лишь в совокупности с протоколом следственного или судебного действия.

В ст. 99 УПК появился новый, в отличие от имевшихся в ранее действовавшем законодательстве, источник доказательств – протоколы оперативно-розыскных мероприятий и следственных действий о прослушивании переговоров, осуществляемых с использованием технических средств.

Если возникает необходимость в осуществлении контроля переговоров и их записи, следователь выносит постановление и направляет его для исполнения соответствующему учреждению.

Иные документы и другие носители информации. Иные документы признаются источниками доказательств, если обстоятельства и факты, изложенные в них, удостоверены должностными лицами предприятий, учреждений, организаций, объединений и гражданами и имеют значение для уголовного дела.

К другим носителям информации относятся материалы фото- и киносъемки, звуко- и видеозаписи и иные носители информации, полученные, истребованные или представленные в порядке, предусмотренном ст. 103 УПК.

Документом признается любой предмет материального мира, на котором какими-то условными знаками (буквами, цифрами и др.) зафиксирована какая-то мысль.

Доказательством по уголовному делу документ становится в случаях, когда зафиксированные в нем сведения имеют значение для дела. Документы могут быть официальными неофициальными, а также первоначальными (подлинники) и производными (копии).

К иным документам, являющимся источниками доказательств, относятся документы, составленные: органом уголовного преследования и судом (протокол устного заявления о преступлении; протокол явки с повинной; протокол задержания; приговор по другому уголовному делу, решение суда по гражданскому делу, вступившие в законную силу, по которым решения судов об обстоятельствах, имеющих значение для дела, являются обязательными для органа, ведущего уголовный процесс, в объеме, предусмотренном ст. 106 УПК и др.); должностными лицами организаций (сообщение о преступлении, акт ревизии, характеристика, справка о судимости и т.д.); гражданами (заявление о совершении преступления, о повинной, письма и др.).

Материалы фото- и киносъемки, звуко- и видеозаписи и иные носители информации относятся к другим носителям информации как самостоятельным источникам доказательств в том случае, если они получены не в связи с производством следственных действий, а изготовлены и представлены органу, ведущему уголовный процесс, другими физическими или юридическими лицами (например, во время свадьбы сделана видеозапись, на которой запечатлена драка между гостями и момент нанесения ножевого ранения потерпевшему). Если указанные в ч. 2 ст. 100 УПК носители информации выполнены при производстве следственных действий, то в этом случае они являются приложениями к протоколам следственных действий, обеспечивающими их полноту.

Истребованные органом, ведущим уголовный процесс, из организаций, органов осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, должностных лиц и граждан либо представленные ему физическими и юридическими лицами материалы фото- и киносъемки, звуко- и видеозаписи и иные носители информации должны быть осмотрены, при необходимости с участием специалиста, понятых, о чем орган уголовного преследования составляет протокол с соблюдением требований ст. 193 и 194 УПК, а в судебном заседании результаты осмотра заносятся в протокол судебного заседания.

Лица, представившие эти носители информации, как правило, допрашиваются о месте, времени и обстоятельствах, при которых они были обнаружены или выполнены.

Иные документы и другие носители информации приобщаются к уголовному делу и остаются при нем в течение всего срока его хранения.

При оценке документов обращается внимание на их происхождение, наличие у должностных лиц права на выдачу соответствующего документа, соответствия формы и содержания документа установленным правилам. Проверяется подлинность документа, отсутствие в нем подделок.

Любой документ может стать вещественным доказательством, если приобретет какой-либо из его признаков (например, будет похищен, подвергнется подчистке). В таких случаях документ приобщается к делу в качестве вещественного доказательства.

Документы, как и прочие доказательства, не имеют заранее установленной силы.

Особого рассмотрения требует вопрос использования в качестве источника доказательств ***материалов, полученных в ходе оперативно-розыскной деятельности.*** Такие материалы могут быть использованы при условии, если они получены в соответствии с законодательством Республики Беларусь, представлены, проверены и оценены в порядке, установленном УПК.

Под материалами, полученными в ходе оперативно-розыскной деятельности, понимаются собранные, подтвержденные и документально оформленные фактические данные, полученные гласно и негласно сотрудниками оперативных подразделений в порядке, установленном Законом Республики Беларусь «Об оперативно-розыскной деятельности» и УПК, в процессе оперативно-розыскной деятельности по защите жизни, здоровья, прав, свобод и законных интересов граждан, собственности, обеспечения безопасности общества и государства от преступных посягательств (инструкция о порядке оформления и предоставления оперативными подразделениями органов внутренних дел материалов, полученных в ходе оперативно-розыскной деятельности, для их использования в уголовном процессе, утвержденная постановлением МВД 29.09.2005 г.).

Материалы, предоставляемые для использования в доказывании по уголовным делам, должны позволять формировать доказательства, соответствующие требованиям УПК, содержать фактические данные, имеющие значение для установления входящих в предмет доказывания обстоятельств, указание на источник их получения с целью проверки доказательств, сформированных на их основе.

Документальное оформление фактических данных, установленных в ходе оперативно-розыскных мероприятий (ОРМ), осуществляется путем составления протокола оперативно-розыскного мероприятия.

В протоколе оперативно-розыскного мероприятия должны быть отражены последовательность и результаты ОРМ, которые могут быть признаны в качестве источников доказательств, а также осмотренные и упакованные в установленном порядке приложенные предметы и документы, полученные в ходе ОРМ.

При проведении в рамках оперативно-розыскной деятельности ОРМ с использованием оперативно-технических сил их результаты фиксируются на материальных носителях информации (фонограммах, видеограммах, кинолентах, фотопленках, фотоснимках, магнитных, лазерных дисках, дискетах, цифровых носителях информации, пленках и других) и прилагаются к протоколу ОРМ или оперативно-технических мероприятий. Фиксация результатов оперативно-технических мероприятий должна производиться таким образом, чтобы сохранялась возможность экспертным путем установить подлинность произведенных записей, а также принадлежность записанных голосов и портретных изображений конкретным лицам.

Названные материалы сопровождаются информацией о времени, месте и обстоятельствах получения видео- и аудиозаписей, кино- и фотоматериалов, копий и слепков, а также описанием их индивидуальных признаков.

Предоставление материалов включает в себя:

– вынесение постановления о передаче материалов органу, ведущему уголовный процесс, в котором должны быть перечислены оперативно-служебные документы и полученные при осуществлении ОРМ предметы и документы, могущие являться источниками доказательств;

– оформление сопроводительного документа и фактическую передачу материалов: пересылку по почте, передачу нарочным либо иным способом.

Представленные оперативно-розыскными подразделениями доказательственные материалы могут быть приняты органом расследования только в качестве вещественных доказательств (ст. 96 УПК) и иных документов (ст. 100 УПК).

Лекция 6 Меры процессуального принуждения

6.1 Понятие, значение и классификация мер процессуального принуждения.
6.2 Задержание.
6.3 Меры пресечения.
6.4 Иные меры процессуального принуждения.

6.1 Понятие, значение и классификация мер процессуального принуждения

Меры государственного принуждения, будучи составной частью государственных функций, призваны обеспечивать реализацию норм права. Меры государственного принуждения в случаях, определенных уголовно-процессуальным законом, применяются в порядке обеспечения с их помощью надлежащего поведения участников процесса. Учитывая, что государственное принуждение связано с существенными ограничениями установленных Конституцией прав и свобод человека и гражданина, в уголовном процессе оно допустимо лишь в строго установленных законом случаях, при соблюдении соответствующих гарантий законности и обоснованности его применения.

Меры государственного принуждения, применяемые в уголовно-процессуальной деятельности органов предварительного расследования, прокуроров, судов, именуются мерами процессуального принуждения.

Уголовно-процессуальное принуждение может выражаться в физическом, материальном, психологическом или моральном воздействии государственного органа на тех или иных лиц, участвующих в производстве по уголовным делам. Оно всегда связано с определенными ограничениями прав и свобод участников процесса. Именно правоограничительный критерий и является, как правило, основным при отнесении той или иной процессуальной меры к числу принудительных мер. Существенной чертой, характеризующей уголовно-процессуальное принуждение, является также то, что оно применяется тогда, когда авторитета закона и убеждения в необходимости неукоснительного исполнения норм права оказывается недостаточно. При добровольном выполнении участниками процесса своих обязанностей отсутствует необходимость в принуждении. И в то же время такая необходимость будет иметь место при возникновении конфликтной ситуации, когда конкретный субъект свои обязанности не выполняет.

Следует, однако, иметь в виду, что в некоторых случаях уголовно-процессуальное принуждение не выступает реакцией только на противостояние закону и убеждению, его применение может быть обусловлено обстоятельствами, вытекающими из необходимости обеспечения решения тех или иных задач уголовного процесса. Меры уголовно-процессуального принуждения неодинаковы по своему характеру и преследуют разные цели. Одни из них направлены на пресечение возможного продолжения преступной деятельности подозреваемого и обвиняемого, их уклонения от следствия и суда либо препятствования процессуальной деятельности (меры пресечения, задержание, отстранение от должности). Другие связаны с необходимостью доставления или обеспечения явки лиц в органы расследования или в суд (привод, обязательство о явке). Третьи служат средством обеспечения исполнения приговора в части имущественных взысканий (наложение ареста на имущество). Отсюда следует, что по своему назначению меры уголовно-процессуального принуждения могут быть разделены на средства пресечения, предупреждения противоправного поведения, средства обеспечения надлежащего поведения и средства обеспечения исполнения приговора.

Таким образом, **меры уголовно-процессуального принуждения** – предусмотренные уголовно-процессуальным законом средства ограничения прав и свобод личности, применяемые уполномоченными государственными органами и должностными лицами при наличии условий, оснований и в порядке, установленном УПК, с целью достижения задач уголовного процесса.

Основными критериями правомерности применения уголовно-процессуального принуждения являются:

- соразмерность объема ограничений прав лица при применении принуждения с действительной необходимостью, диктуемой обстоятельствами дела;

- достижение целей, ради которых применяется принуждение;

- соблюдение пределов "применения" и пределов "интенсивности". Пределы "применения" – это продолжительность действия мер уголовно-процессуального принуждения в рамках уголовно-процессуальных сроков и в силу обстоятельств, диктующих необходимость сохранения принятых мер. Пределы "интенсивности" – предельный круг благ, который может быть ограничен при применении принуждения. Закон детально регламентирует процессуальный порядок применения мер принуждения. Они применяются по мотивированному решению соответствующих должностных лиц или суда. В УПК мерам уголовно-процессуального принуждения посвящен раздел IV. В этом разделе все меры процессуального принуждения делятся на три вида: задержание (гл. 12); меры пресечения (гл. 13); иные меры процессуального принуждения (гл. 14).

6.2 Задержание

Задержание – мера процессуального принуждения, применяемая при наличии указанных в уголовно-процессуальном законе условий и оснований и заключающаяся в фактическом задержании лица, доставлении его в орган уголовного преследования и кратковременном содержании под стражей в местах и условиях, определенных законом.

Выделяют следующие виды задержания:

1) задержание по непосредственно возникшему подозрению в совершении преступления;

2) задержание обвиняемого для предъявления обвинения либо в случае нарушения условий примененной к нему меры пресечения;

3) задержание осужденного до разрешения вопроса об отмене условного неприменения наказания, отсрочки исполнения наказания или условно-досрочного освобождения от отбывания наказания.

Можно указать следующие признаки задержания по непосредственно возникшему подозрению в совершении преступления:

1) задержание – это кратковременное заключение под стражу лица на срок не более 72 часов (по отдельным составам преступлений – не более 10 суток) с момента фактического задержания с целью последующего решения вопроса о применении меры пресечения;

2) задержание применяется органом уголовного преследования в пределах своей компетенции;

3) задержание возможно в отношении лица, подозреваемого в совершении преступлении, только при наличии установленных законом условий и оснований;

4) задержание должно быть проведено в соответствии с установленным законом процессуальном порядке.

Течение срока задержания начинается с момента фактического задержания, то есть фактического лишения свободы передвижения лица, подозреваемого в совершения преступления. Указанный момент имеет большое значение, поскольку именно с него к участию в уголовном деле допускается защитник. Кроме того, в течение двенадцати часов с момента фактического задержания орган уголовного преследования обязан уведомить о задержании кого-либо из близких родственников подозреваемого либо предоставить ему самому такую возможность, а также должен решить вопрос о возбуждении уголовного дела, если задержание осуществлялось до возбуждения уголовного дела. При этом в случае

отказа в возбуждении уголовного дела или непринятия решения о возбуждении уголовного дела в указанный срок задержанный должен быть освобожден.

Отдельно укажем, что о задержании иностранного гражданина или лица без гражданства орган, ведущий уголовный процесс и осуществивший задержание, по их требованию должен сообщить в Министерство иностранных дел Республики Беларусь не позднее одних суток с момента задержания для уведомления дипломатического представительства или консульского учреждения государства гражданской принадлежности либо обычного места жительства данных лиц.

В первом признаке задержания отражена одна из целей данной меры – решение вопроса о применении меры пресечения. В случае применения в отношении задержанного меры пресечения обвинение ему должно быть предъявлено не позднее десяти суток с момента фактического задержания, а в отношении лиц, указанных в ч. 4 ст. 108 УПК, – не позднее двадцати суток с момента фактического задержания.

Другие цели задержания заключаются в пресечении преступления, проверке причастности (непричастности) лица к совершению преступления.

Анализирую второй признак задержания, можно, в силу ч.1 ст.108 УПК, констатировать, что право на применение данной меры принуждения принадлежит органам уголовного преследования с учетом правил территориальной подследственности уголовных дел.

Следующий признак предполагает наличие законных условий и оснований задержания. В качестве условий выступают: а) возможность задержания лица, подозреваемого в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы или ареста; б) возможность задержания до возбуждения уголовного дела.

Основания задержания закреплены в ст. 108 УПК. Условно их можно разделить на две группы. К первой группе относятся конкретные основания, перечисленные в п.п.1-3 ч.1 ст.108 УПК, а именно:

1) если лицо застигнуто при совершении предусмотренного уголовным законом общественно опасного деяния или непосредственно после его совершения;

2) если очевидцы происшествия, в том числе и лицо, пострадавшее от преступления, прямо укажут на данное лицо как на совершившее предусмотренное уголовным законом общественно опасное деяние или захватят его в порядке, предусмотренном ст.109 УПК;

3) если на этом лице, при нем, на его одежде или других используемых им вещах, в его жилище, иных используемых им помещениях, на рабочем месте или транспортном средстве обнаружены явные следы, указывающие на его причастность к совершению предусмотренного уголовным законом общественно опасного деяния.

В целом они обусловливают их точную интерпретацию. Отдельно уточним п.3, указав, что задержание возможно, когда обнаруживаются следы преступления в помещениях, находящихся в собственности, законном владении подозреваемого лица (то есть когда доступ посторонних лиц ограничен), а также на непосредственном рабочем месте.

Вторую группу образуют иные основания подозревать лицо в совершении преступления при наличии обстоятельств, перечисленных в п.4 ч.1, ч.1[1] ст.108 УПК, а именно:

1) если имеются другие достаточные основания подозревать в совершении преступления лицо при условии, что оно пыталось скрыться с места преступления или от органа уголовного преследования, или не имеет постоянного места жительства, или проживает в другой местности, или не установлена его личность;

2) в случае отсутствия всех выше перечисленных оснований, при наличии оснований полагать, что лицо, подозреваемое в совершении преступления, может скрыться от органа уголовного преследования, а также при

наличии письменного согласования решения о его задержании с Генеральным прокурором, Председателем Следственного комитета, Министром внутренних дел, Председателем КГБ, директором Департамента финансовых расследований КГК.

Анализируя данную группу, необходимо акцентировать внимание на оценочном характере как самого подозрения, так и соответствующих оснований. Представляется, что орган уголовного преследования должен руководствоваться рассматриваемыми основаниями, опираясь только на данные, имеющие доказательственный характер.

В рамках третьего признака задержания считаем целесообразным осветить такое понятие, как мотив применения этой меры. В качестве мотива выступает наличие опасений, что лицо может скрыться, продолжить заниматься преступной деятельностью, иным образом препятствовать производству по уголовному делу.

Соблюдение процессуальной формы задержания также является его неотъемлемым признаком. Порядок задержания регламентируется ст.110 УПК. Характеризую его, необходимо остановиться на следующих моментах.

Прежде всего, задержание является процессуальным действием с того момента, когда лицо доставляется в орган уголовного преследования и составляется протокол. Физическое удержание лица до соответствующего момента нельзя рассматривать как процессуальное задержание, а следует трактовать как допроцессуальную деятельность, которая может быть направлена на пресечение преступных действий и лишение правонарушителя возможности скрыться. Причем каждый гражданин имеет право захватить и принудительно доставить в орган власти лицо, застигнутое им при совершении преступления или попытке скрыться непосредственно после его совершения.

Немедленно после доставления задержанного в орган уголовного преследования должностным лицом, осуществившим фактическое задержание, составляется протокол, в котором должны указываться основания, место и время фактического задержания (с указанием часа и минут), результаты личного обыска, а также время составления протокола. Протокол должен быть объявлен задержанному, которому при этом должны быть разъяснены права, предусмотренные ст. 41 УПК, в том числе право пригласить защитника и давать показания в его присутствии.

Орган дознания, следователь, прокурор в течение трех часов с момента доставления подозреваемого принимает решение о задержании, о чем выносится соответствующее постановление, либо принимает решение об освобождении задержанного. О произведенном задержании орган дознания или следователь обязаны письменно сообщить прокурору в течение 24 часов с момента вынесения постановления о задержании.

Задержанный подлежит допросу по обстоятельствам произведенного задержания.

Задержание обвиняемого допускается:

- для предъявления обвинения;
- в случае нарушения условий примененной к нему меры пресечения.

В первом случае такая мера принуждения применяется, если обвиняемый находится в другой местности либо место его нахождения неизвестно, а во втором – если обвиняемый нарушил условия примененной к нему меры пресечения, не связанной с содержанием под стражей, или данного им письменного обязательства являться по вызову органа, ведущего уголовный процесс, и сообщать ему о перемене места жительства. В целях задержания обвиняемого орган, ведущих уголовный процесс, выносит соответствующее постановление (определение). Причем во втором случае одновременно решается вопрос о применении меры пресечения в виде заключения под стражу.

Задержание обвиняемого не может длиться свыше 72 часов с момента фактического задержания.

Задержание осужденного до разрешения вопроса об отмене условного неприменения наказания, отсрочки исполнения наказания или условно-досрочного освобождения от отбывания наказания осуществляется на основании постановления (определения) суда в

случае, если уполномоченным на то органом внесено представление и представлены материалы, из которых следует, что осужденным не выполняются установленные для него судом обязанности и иные условия, указанные в ст.ст. 77, 78, 90 и 93 УК. При этом срок задержания определяется судом в пределах семи суток с момента фактического задержания.

Согласно ст. 114 УПК задержанный подлежит освобождению на основании постановления (определения) органа, ведущего уголовный процесс, в случаях, если:

1) не подтвердилось подозрение в совершении лицом предусмотренного уголовным законом общественно опасного деяния;

2) отпали основания дальнейшего содержания лица под стражей;

3) орган, ведущий уголовный процесс, установил, что задержание произведено с нарушениями требований, установленных УПК;

4) истек срок задержания.

В случае истечения срока задержания задержанный освобождается руководителем администрации места содержания под стражей с уведомлением органа, ведущего уголовный процесс и осуществившего задержание.

Органом, ведущим уголовный процесс и принявшим решение об освобождении задержанного, выдается справка, в которой указывается, кем он был задержан, основания, место и время задержания, основания, мотивы и время освобождения. Освобожденное лицо не может быть вновь задержано по тому же подозрению.

6.3 Меры пресечения

Меры пресечения – это принудительные меры, применяемые к подозреваемому или обвиняемому для предотвращения совершения ими общественно опасных деяний, предусмотренных уголовным законом, или действий, препятствующих производству по уголовному делу, а также для обеспечения исполнения приговора.

Мерами пресечения являются:

1) подписка о невыезде и надлежащем поведении;

2) личное поручительство;

3) передача лица, на которое распространяется статус военнослужащего, под наблюдение командования воинской части;

4) отдача несовершеннолетнего под присмотр;

5) запрет определенных действий;

6) залог;

7) домашний арест;

8) заключение под стражу.

Основаниями для избрания указанных мер пресечения являются доказательства, дающие достаточные основания полагать, что подозреваемый или обвиняемый могут скрыться от органа уголовного преследования и суда; воспрепятствовать предварительному расследованию уголовного дела или рассмотрению его судом, в том числе путем оказания незаконного воздействия на лиц, участвующих в уголовном процессе, сокрытия или фальсификации материалов, имеющих значение для дела, неявки без уважительных причин по вызовам органа, ведущего уголовный процесс; совершить предусмотренное уголовным законом общественно опасное деяние; противодействовать исполнению приговора (ч.1 ст.117 УПК). В качестве таковых, в частности, могут выступать следующие обстоятельства: характер подозрения или обвинения, личность подозреваемого или обвиняемого, их возраст и состояние здоровья, род занятий, семейное и имущественное положение, наличие постоянного места жительства (ч.2 ст.117 УПК). Из них можно сделать опосредованный вывод о возможности совершения обвиняемым (подозреваемым) неправомерных действий.

При отсутствии необходимости в применении меры пресечения у подозреваемого или обвиняемого берется письменное обязательство являться по вызовам органа, ведущего уголовный процесс.

Статья 119 УПК закрепляет следующий порядок применения мер пресечения.

О применении, изменении либо отмене меры пресечения государственные органы и должностные лица, ведущие производство по делу, выносят постановление (определение), которое должно быть мотивированным, содержать указание на преступление, в котором подозревается или обвиняется лицо, и обоснование необходимости ее применения, изменения либо отмены.

На стадии предварительного расследования заключение под стражу, домашний арест и залог могут применяться прокурором, Председателем СК, Председателем КГБ, органом дознания, следователем с санкции прокурора, а на стадии судебного разбирательства – судом.

Постановление (определение) о применении, изменении либо отмене меры пресечения должно быть объявлено подозреваемому или обвиняемому, которым должен быть разъяснен порядок его обжалования, а также вручена копия данного постановления (определения). Выполнение указанных действий удостоверяется подписями подозреваемого или обвиняемого и должностного лица, объявившего постановление (определение) о применении меры пресечения.

Мера пресечения отменяется, когда в ней отпадает дальнейшая необходимость. Она также может изменяться на более строгую или более мягкую, когда это вызывается обстоятельствами уголовного дела.

Отмена или изменение органом дознания или следователем меры пресечения, примененной с санкции или по указанию прокурора либо его заместителя, допускаются лишь с согласия прокурора или его заместителя.

Подписка о невыезде и надлежащем поведении. Подписка о невыезде и надлежащем поведении заключается во взятии у подозреваемого или обвиняемого письменного обязательства не покидать постоянное или временное место жительства без разрешения органа уголовного преследования или суда, не препятствовать расследованию уголовного дела и рассмотрению его в суде, в назначенный срок являться по вызовам органа, ведущего уголовный процесс.

Постоянное или временное место жительства – это любое жилое помещение, в котором гражданин проживает на законных основаниях. Регистрация по месту жительства или пребывания является одним из доказательств наличия места жительства или пребывания.

В случае нарушения подозреваемым или обвиняемым данной им подписки к нему может быть применена более строгая мера пресечения, о чем ему должно быть объявлено при взятии подписки.

Подписку о невыезде следует отличать от сходного с ней обязательства о явке. Обязательство о явке не относится к мерам пресечения, не требует вынесения постановления, не запрещает лицу покидать место его пребывания.

Личное поручительство. Личное поручительство заключается в принятии на себя заслуживающими доверия лицами письменного обязательства о том, что подозреваемый или обвиняемый, находясь на свободе, не скроются от органа уголовного преследования и суда, не будут препятствовать расследованию дела или рассмотрению его судом и не будут заниматься преступной деятельностью. Число поручителей не может быть менее двух.

Применение в качестве меры пресечения личного поручительства допустимо лишь по письменному ходатайству поручителей и с согласия лица, в отношении которого дается поручительство.

Личное поручительство в меньшей степени, чем подписка о невыезде, ограничивает свободу передвижения. Обвиняемый также должен являться по вызовам, сообщать о перемене места жительства, однако вправе покидать его без разрешения следователя.

Поручитель дает подписку о личном поручительстве, в которой он подтверждает, что ему разъяснены сущность подозрения или обвинения лица, в отношении которого он дает поручительство, ответственность поручителя.

Если поручитель или поручители убедятся в невозможности гарантирования

надлежащего поведения подозреваемого, обвиняемого, они должны немедленно заявить ходатайство об отказе в ранее взятом обязательстве органу, ведущему уголовный процесс. Отказ освобождает поручителя от возможности применения в отношении его денежного взыскания и влечет замену личного поручительства на иную, возможно более строгую меру пресечения.

В случае совершения подозреваемым или обвиняемым противоправных действий на каждого поручителя может быть наложено судом денежное взыскание в размере от ста до пятисот базовых величин. Основанием для этого является протокол о нарушении, составленный органом уголовного преследования.

Это уголовно-процессуальная ответственность за уголовно-процессуальное правонарушение, необходимым элементом которого является вина. Поэтому теоретически кроме факта нарушения обвиняемым меры пресечения требуется доказать вину и бездействие поручителя, недобросовестность исполнения им своих обязанностей. Однако на практике это доказать очень сложно, поскольку действия поручителя, обеспечивающие надлежащее поведение обвиняемого, имеют непроцессуальный характер, точно не предусмотрены законом. Проблема решается с помощью презумпции виновности: поручитель освобождается от ответственности, если докажет, что добросовестно выполнял свои обязательства (несмотря, например, на то, что обвиняемый скрылся).

Передача лица, на которое распространяется статус военнослужащего, под наблюдение командования воинской части. Передача лица, на которое распространяется статус военнослужащего, под наблюдение командования воинской части состоит в возложении на командование воинской части, соединения, начальника военного учреждения, где служат или проходят учебные или иные сборы (занятия) подозреваемый или обвиняемый, обязанности по обеспечению их надлежащего поведения.

В соответствии с законом «О статусе военнослужащих», статус военнослужащих имеют:

- военнослужащие, проходящие военную службу по контракту, в том числе обучающиеся в военных учебных заведениях;
- военнослужащие, проходящие военную службу по призыву;
- граждане, проходящие службу в резерве, – при нахождении на занятиях или учебных сборах, определенных программами подготовки резервистов;
- военнообязанные – при нахождении на военных или специальных сборах.

Командованию, под наблюдение которого передается подозреваемый или обвиняемый, вручается копия постановления (определения) о применении указанной меры пресечения. Об установлении наблюдения командование воинской части письменно уведомляет орган, применивший эту меру пресечения.

Военнослужащий на время действия меры пресечения находится под постоянным наблюдением непосредственных командиров, начальников, суточного наряда. Его не назначают в караул или наряды, связанные с ношением оружия или специальных средств, а также он не может быть направлен на производство работ за пределы расположения части. Он лишается и права увольнения, ему не предоставляется отпуск. Командование для выполнения возложенной на него обязанности по наблюдению за подчиненными ему подозреваемым или обвиняемым вправе принимать и другие соответствующие меры, предусмотренные Дисциплинарным уставом Вооруженных Сил Республики Беларусь, которые способны обеспечить надлежащее поведение этих лиц. Вызов подозреваемого или обвиняемого в орган, ведущий уголовный процесс, при применении этой меры пресечения должен осуществляться через командование воинской части, которому поручено осуществлять наблюдение за их надлежащим поведением.

По истечении срока службы военнослужащего или по окончании времени сборов эта мера пресечения должна быть изменена.

В случаях совершения подозреваемым или обвиняемым действий, для предупреждения которых была применена данная мера пресечения, командование обязано немедленно сообщить об этом органу, применившему эту меру пресечения.

Отдача несовершеннолетнего под присмотр. Отдача несовершеннолетнего под присмотр родителей, усыновителей, опекунов, попечителей или других заслуживающих доверия лиц, а также администрации специального детского учреждения, в котором он находится, заключается в принятии на себя кем-либо из указанных лиц письменного обязательства о том, что несовершеннолетние подозреваемый или обвиняемый, находясь на свободе, не скроются от органа уголовного преследования и суда, не будут препятствовать расследованию дела и рассмотрению его судом и не будут заниматься преступной деятельностью.

Отдача несовершеннолетнего под присмотр указанных лиц возможна лишь по их письменному ходатайству. При этом они ставятся в известность о характере преступления и их ответственности в случае нарушения принятых на себя обязанностей по присмотру.

На лиц, которым был отдан под присмотр несовершеннолетний, в случае невыполнения ими принятого обязательства может быть наложено судом денежное взыскание в размере от ста до пятисот базовых величин. Основанием для этого является протокол о нарушении, составленный органом уголовного преследования.

Залог. Залог заключается во внесении самим подозреваемым, обвиняемым либо другим физическим лицом в депозит органа предварительного расследования или суда денежных средств для обеспечения явки подозреваемого или обвиняемого по вызову органа уголовного преследования и суда.

Сумма залога определяется с учетом тяжести преступления, личности подозреваемого или обвиняемого, имущественного положения залогодателя. При определении конкретной суммы залога следует исходить из того, что размер залога не должен прямо зависеть от причиненного ущерба или суммы заявленного гражданского иска, так как для их обеспечения применяется наложение ареста на имущество. Залог эффективен, когда обвиняемому грозит наказание в виде штрафа и сумма залога с ним сопоставима. При этом минимальная сумма залога составляет сто базовых величин.

Залог не может применяться в отношении лиц, не возместивших имущественный вред, причиненный преступлением, а также лиц, подозреваемых или обвиняемых в совершении тяжких либо особо тяжких насильственных преступлений.

Если залог вносится лицом, не являющимся подозреваемым, обвиняемым, то ему разъясняются сущность подозрения, обвинения лица, в отношении которого применяется данная мера пресечения. Копия постановления (определения) вручается залогодателю для внесения залога.

В случае уклонения подозреваемого или обвиняемого от явки по вызову органа уголовного преследования и суда мера пресечения изменяется на более строгую, а залог обращается в доход государства по судебному решению. Основанием для этого является протокол о нарушении подозреваемым или обвиняемым обязательств, связанных с внесенным залогом.

В остальных случаях при разрешении дела по существу залог возвращается залогодателю.

Запрет определенных действий

Запрет определенных действий заключается в возложении на подозреваемого или обвиняемого обязанности соблюдать один или несколько запретов, предусмотренных частью 3 ст. 123-1 УПК, а также в осуществлении контроля за соблюдением возложенных на них запретов. Запрет определенных действий может быть применен в любой момент производства по уголовному делу.

Запрет определенных действий в качестве меры пресечения применяется в порядке, установленном статьей 119 УПК.

С учетом данных о личности подозреваемого или обвиняемого, фактических обстоятельств уголовного дела на подозреваемого, обвиняемого могут быть возложены следующие запреты:

1) находиться в определенных местах, а также ближе установленного расстояния до определенных объектов, посещать определенные мероприятия и участвовать в них;

2) пребывать в общем с потерпевшим жилом помещении и распоряжаться общей совместной собственностью – для подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления в отношении члена семьи либо бывшего члена семьи;

2-1) предпринимать попытки выяснить место пребывания потерпевшего, иных участников уголовного процесса;

3) общаться с определенными лицами;

4) отправлять и получать почтово-телеграфные отправления;

5) использовать средства связи и глобальную компьютерную сеть Интернет;

6) управлять транспортным средством – если совершенное преступление связано с нарушением правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств.

Контроль за соблюдением подозреваемым или обвиняемым запретов осуществляется посредством применения мер, предусмотренных пунктами 1, 2 и 4 части 2 статьи 125 УПК.

В постановлении (определении) о применении меры пресечения в виде запрета определенных действий указываются конкретные условия исполнения этой меры пресечения с учетом возлагаемых запретов (места (их адреса или расположение), запрещенные для посещения, данные о расстоянии, ближе которого запрещено приближаться к определенным объектам, лицах, с которыми запрещено общаться, способы связи со следователем, органом дознания или другим органом, осуществляющим контроль за поведением подозреваемого или обвиняемого, другие условия), а также обязанность подозреваемого или обвиняемого самостоятельно являться по вызовам следователя, органа дознания или суда.

Подозреваемый или обвиняемый не могут быть ограничены в праве использования средств связи для вызова скорой медицинской помощи, сотрудников правоохранительных органов, аварийно-спасательных служб в случае возникновения чрезвычайной ситуации. О каждом таком звонке в случае установления запрета, связанного с использованием средств связи, подозреваемый или обвиняемый незамедлительно информируют орган, осуществляющий надзор за поведением подозреваемого или обвиняемого.

В случае нарушения подозреваемым или обвиняемым возложенных на них запретов, отказа от применения к ним электронных средств контроля или умышленного повреждения, уничтожения, нарушения целостности указанных средств либо совершения ими иных действий, направленных на нарушение функционирования применяемых к ним электронных средств контроля, эта мера пресечения может быть изменена на более строгую.

Домашний арест. Домашний арест заключается в изоляции подозреваемого или обвиняемого от общества без содержания его под стражей, но с применением ряда правоограничений.

Домашний арест может сопровождаться следующими мерами, применяемыми как в отдельности, так и в допустимой совокупности:

1) запретом выхода из жилища полностью или в определенное время;

2) запретом телефонных переговоров, отправления корреспонденции и использования средств связи;

3) запретом общаться с определенными лицами и принимать кого бы то ни было у себя;

4) применением электронных средств контроля и возложением обязанности носить при себе эти средства и обслуживать их работу;

5) возложением обязанности отвечать на контрольные телефонные звонки или иные сигналы контроля, звонить по телефону или лично являться в определенное время в орган

дознания или другой орган, осуществляющий надзор за поведением подозреваемого или обвиняемого;

6) установлением наблюдения за подозреваемым или обвиняемым или его жилищем, а также охраной его жилища или отведенного ему в жилище помещения;

7) другими подобными мерами, обеспечивающими надлежащее поведение и изоляцию подозреваемого, обвиняемого от общества.

При установлении и исполнении конкретных запретов следует иметь в виду, что не могут быть ограничены процессуальные права обвиняемого и подозреваемого на участие в судебных заседаниях; на отправку письменных жалоб, получение по почте повесток и других процессуальных документов, ведение устно или по телефону переговоров с защитником и т.д. Устанавливаемые судом ограничения должны обеспечивать цели мер пресечения, а не ущемление прав обвиняемого (подозреваемого).

Основания и порядок применения в качестве меры пресечения домашнего ареста, установления и продления его срока, отмены домашнего ареста регулируются соответствующими нормами УПК, относящимися к мере пресечения в виде заключения под стражу.

Мера пресечения в виде домашнего ареста при нарушении возложенных на подозреваемого или обвиняемого обязанностей и установленных для них правоограничений может быть изменена на заключение под стражу.

О применении меры пресечения в виде домашнего ареста в отношении иностранного гражданина или лица без гражданства орган, ведущий уголовный процесс, сообщает в Министерство иностранных дел Республики Беларусь по требованию иностранного гражданина или лица без гражданства не позднее одних суток с момента применения меры пресечения в виде домашнего ареста для уведомления дипломатического представительства или консульского учреждения государства гражданской принадлежности либо обычного места жительства заключенных под домашний арест иностранного гражданина или лица без гражданства.

Заключение под стражу. Заключение под стражу в качестве меры пресечения применяется лишь в отношении лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления, за которое законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше двух лет. К лицам, подозреваемым или обвиняемым в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления, мера пресечения в виде заключения под стражу может быть применена по мотивам одной лишь тяжести преступления.

В исключительных случаях рассматриваемая мера пресечения может быть применена:

- по делам о преступлениях, за которые законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок до двух лет, если подозреваемый, обвиняемый не имеют постоянного места жительства на территории Республики Беларусь, или не установлена их личность;

- к подозреваемым или обвиняемым, которые скрылись от органов уголовного преследования или суда, независимо от предусмотренного за совершенное преступление наказания.

В постановлении (определении) о применении данной меры пресечения должны быть изложены основания и мотивы ее избрания.

При решении вопроса о даче санкции или вынесении постановления о заключении под стражу прокурор или его заместитель либо руководители СК, КГБ обязаны изучить все собранные материалы и в необходимых случаях лично допросить подозреваемого или обвиняемого, а несовершеннолетних подозреваемого или обвиняемого – во всех случаях.

В случае отказа в даче санкции повторное обращение за санкцией в отношении одного и того же лица по тому же уголовному делу возможно лишь при возникновении новых обстоятельств. Указанные правила действуют также при повторном применении данной меры пресечения после ее отмены судом.

О применении меры пресечения в виде заключения под стражу орган уголовного преследования или суд обязаны уведомить лиц, указанных в ч. 1 ст. 115 УПК, а также при применении этой меры пресечения в отношении лиц, дети которых остаются без попечения родителей, – не позднее следующего дня после принятия указанного решения уведомить управление (отдел) образования районного, городского исполнительного комитета, местной администрации района в городе по месту жительства этих лиц для обеспечения государственной защиты детей, при применении этой меры пресечения в отношении пенсионера – уведомить орган, выплачивающий ему пенсию, при применении этой меры пресечения в отношении иностранного гражданина или лица без гражданства – по требованию иностранного гражданина или лица без гражданства сообщить об этом в Министерство иностранных дел Республики Беларусь не позднее одних суток с момента применения меры пресечения в виде заключения под стражу для уведомления дипломатического представительства или консульского учреждения государства гражданской принадлежности либо обычного места жительства заключенных под стражу иностранного гражданина или лица без гражданства.

Мера пресечения в виде заключения под стражу при предварительном расследовании уголовного дела не может превышать двух месяцев. Данный срок исчисляется со времени заключения подозреваемого, обвиняемого под стражу и до передачи уголовного дела прокурору для направления в суд. При этом в него засчитывается время нахождения лица в местах лишения свободы (изоляторах временного содержания и иных местах содержания арестованных в органах внутренних дел и иных органах, ведущих досудебное производство), время, в течение которого лицо содержалось под стражей на территории иностранного государства в связи с выдачей его Республике Беларусь для осуществления уголовного преследования, а также время принудительного пребывания в психиатрическом стационаре, иной государственной организации здравоохранения лица, помещенного в этот стационар (эту государственную организацию) с санкции прокурора или его заместителя либо по постановлению Председателя СК, Председателя КГБ или лиц, исполняющих их обязанности, или по постановлению (определению) суда.

Срок содержания обвиняемого под стражей может быть продлен до трех месяцев прокурорами района, города и приравненными к ним прокурорами или их заместителями лишь в случае невозможности закончить расследование в установленный срок при отсутствии оснований для применения в отношении обвиняемого иной меры пресечения. Дальнейшее продление срока содержания обвиняемого под стражей осуществляется прокурорами области, города Минска и приравненными к ним прокурорами или их заместителями до шести месяцев.

Продление срока содержания под стражей свыше шести месяцев допускается лишь в отношении:

- лиц, обвиняемых в совершении тяжких или особо тяжких преступлений;
- лиц, совершивших преступления на территории Республики Беларусь и не имеющих постоянного места жительства в Республике Беларусь, при наличии оснований полагать, что они могут скрыться от следствия и суда за пределы Республики Беларусь;
- лиц, содержащихся под стражей в иностранном государстве в связи с выдачей их Республике Беларусь для осуществления уголовного преследования.

В этих случаях продление срока содержания под стражей осуществляется заместителями Генерального прокурора на срок до двенадцати месяцев, Генеральным прокурором – на срок до восемнадцати месяцев.

Срок содержания под стражей лица, выдаваемого Республике Беларусь для осуществления уголовного преследования, свыше восемнадцати месяцев может быть продлен Генеральным прокурором на время, необходимое:

1) для выдачи лица Республике Беларусь;

2) для окончания предварительного расследования по уголовному делу после выдачи лица Республике Беларусь, но не более чем на шесть месяцев. При этом срок содержания

под стражей не может превышать предельного срока наказания в виде лишения свободы, предусмотренного за преступление, в совершении которого лицо обвиняется.

Следователь, считая необходимым продление срока содержания обвиняемого под стражей, выносит мотивированное постановление о возбуждении ходатайства о продлении срока содержания обвиняемого под стражей и представляют его соответствующему прокурору не позднее чем за пять суток до истечения срока содержания под стражей, а при продлении указанного срока более шести месяцев – за десять суток.

В постановлении указываются: обстоятельства совершения преступления (преступлений); кем, когда и по какой статье УК возбуждено уголовное дело и принято к производству; сведения об основных процессуальных действиях и решениях по материалу и уголовному делу (задержании подозреваемого, предъявлении ему обвинения, применении мер пресечения и др.); данные о личности обвиняемого; причины, по которым не может быть изменена мера пресечения и окончено расследование. В случае, если окончанию предварительного следствия препятствует отсутствие заключения судебных экспертиз или актов ревизии, указывается когда они были назначены и какой предполагаемый срок их окончания; процессуальные действия, которые необходимо еще выполнить по уголовному делу.

При повторном возбуждении ходатайства о продлении сроков содержания перед соответствующим прокурором в постановлении, наряду с вышеуказанными реквизитами, должно быть отражено, в каком объеме выполнены следственные и процессуальные действия, для проведения которых ранее испрашивалась и была получена санкция прокурора.

Продление срока содержания под стражей свыше максимально возможных восемнадцати месяцев во время предварительного следования не допускается, и обвиняемый подлежит немедленному освобождению из-под стражи. При этом в отношении обвиняемого должна быть применена иная мера пресечения.

После окончания предварительного расследования и предъявления обвиняемому и его защитнику уголовного дела для ознакомления срок содержания под стражей на время, необходимое для ознакомления с делом, продлевается в указанном выше порядке.

В случае, когда ознакомление до истечения предельного срока (т.е. 18 месяцев) невозможно, Генеральный прокурор вправе не позднее десяти суток до этого момента возбудить ходатайство перед Председателем Верховного Суда о продлении срока содержания под стражей на время, необходимое для ознакомления обвиняемого и его защитника с уголовным делом. Данное ходатайство рассматривается судьей Верховного Суда единолично с участием прокурора. По усмотрению суда в судебном заседании могут участвовать обвиняемый, его законный представитель, защитник.

Судья в срок не позднее пяти суток со дня получения ходатайства выносит одно из следующих постановлений:

1) о продлении срока содержания под стражей до момента окончания ознакомления обвиняемого и его защитника с уголовным делом, но не свыше шести месяцев;

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

По поступившему в суд делу продление срока содержания обвиняемого под стражей осуществляется судом, в производстве которого находится дело. Вопрос о дальнейшем содержании обвиняемого под стражей рассматривается судом в срок не более десяти суток до истечения каждого месяца срока содержания обвиняемого под стражей.

Обвиняемый не может содержаться под стражей более шести месяцев со дня поступления уголовного дела в суд и до постановления приговора, а по делам о тяжких и особо тяжких преступлениях, – более двенадцати месяцев.

Срок содержания обвиняемого под стражей со дня постановления приговора и до его вступления в законную силу не может превышать трех месяцев, а по делам о тяжких и особо тяжких преступлениях, – шести месяцев.

По уголовному делу в отношении лица, обвиняемого в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления, суд вправе не позднее десяти суток до истечения предельного срока содержания под стражей возбудить ходатайство перед Председателем Верховного Суда о продлении этого срока. Председатель Верховного Суда не позднее пяти суток со дня получения данного ходатайства выносит одно из следующих постановлений:

1) о продлении срока содержания обвиняемого под стражей на время, необходимое для рассмотрения уголовного дела судом, но не свыше шести месяцев;

2) об отказе в удовлетворении ходатайства суда.

При направлении уголовного дела в суд для нового судебного разбирательства после отмены приговора продление срока содержания под стражей производится по общим правилам.

При возвращении прокурором дела для производства дополнительно предварительного расследования продление срока содержания под стражей производится надзирающим прокурором в пределах одного месяца. Дальнейшее продление указанного срока производится с учетом всего времени пребывания обвиняемого под стражей в общем порядке.

Прокурор по делу, поступившему для направления в суд, может продлить срок содержания под стражей до пяти суток, по сложным и многоэпизодным делам – до пятнадцати суток, а в случае заявления обвиняемым ходатайства об освобождении его от уголовной ответственности по основаниям, предусмотренным статьей 88^1 УК, – на время, необходимое для рассмотрения данного ходатайства.

Следует также отметить, что, в соответствии с законом «О порядке и условиях содержания лиц под стражей» руководитель администрации места содержания под стражей обязан не позднее чем за семь суток до истечения срока содержания лица под стражей уведомить об этом орган, ведущий уголовный процесс, а также прокурора, осуществляющего надзор в местах содержания под стражей.

В случае, если по истечении срока заключения под стражу соответствующее решение об освобождении лица из-под стражи либо о продлении срока содержания лица под стражей не поступило, руководитель администрации места содержания под стражей либо прокурор, осуществляющий надзор в местах содержания под стражей, освобождают его своим постановлением с уведомлением органа, ведущего уголовный процесс.

6.4 Иные меры процессуального принуждения

В целях обеспечения порядка производства по уголовному делу, надлежащего исполнения приговора орган уголовного преследования или суд вправе применить к подозреваемому или обвиняемому иные меры процессуального принуждения: обязательство о явке, привод, временное отстранение от должности, наложение ареста на имущество, временное ограничение права на выезд из Республики Беларусь.

В случаях, предусмотренных УПК, к потерпевшему, свидетелю и другим лицам, участвующим в уголовном процессе, могут быть применены следующие меры процессуального принуждения: обязательство о явке, привод, денежное взыскание (ч. 2 ст. 128 УПК). В настоящее время УПК не предусматривает возможность применения к потерпевшему, свидетелю и другим лицам, участвующим в уголовном процессе, обязательства о явке. Последние, кроме того, не могут быть подвергнуты приводу. Такую меру принуждения, как денежное взыскание, допускается использовать только в отношении лиц, которым был отдан под присмотр несовершеннолетний подозреваемый или обвиняемый (ст. 123 УПК), а также в отношении поручителей подозреваемого или обвиняемого (ст. 121 УПК).

Обязательство о явке. Обязательство о явке представляет собой письменное обязательство подозреваемого или обвиняемого своевременно являться по вызову органа,

ведущего уголовный процесс, а в случае перемены места жительства – незамедлительно сообщать об этом.

В отношении указанных лиц обязательство о явке отбирается тогда, когда нет оснований для избрания меры пресечения (ст. 117 УПК).

Эта мера является психолого-принудительной, поэтому она основана на обязательстве самого участника процесса, которое дается добровольно (п. 3.4 Токийских правил, принятых Резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН от 14.12.90 № 45/110).

Данная мера процессуального принуждения ни в чем не ограничивает ни личной свободы, ни свободы передвижения, а всего лишь обязывает сообщать о перемене места жительства. Причем ни предварительного, ни последующего согласия на такую перемену со стороны следователя, прокурора и суда не требуется.

Процессуальный порядок применения обязательства о явке включает в себя: принятие решения об этом (без вынесения отдельного постановления), получение письменного обязательства, разъяснение последствий его нарушения. В тексте обязательства делается отметка о разъяснении последствий неявки по вызову (привод, избрание меры пресечения). Нарушение процессуальных обязанностей может повлечь не только уголовно-процессуальную, но и административную ответственность (например, по ст. 24.1 КоАП).

Привод. В случае неявки по вызову без уважительных причин подозреваемый, обвиняемый, а также потерпевший, свидетель могут быть по мотивированному постановлению органа дознания, следователя, прокурора, судьи или по определению суда подвергнуты приводу. Кроме того, в соответствии с ч. 4 ст. 452 УПК, привод может быть осуществлен в отношении лица, совершившего преступление, по которому проводится ускоренное производство.

О наличии причин, препятствующих явке по вызову в назначенный срок, лицо, его получившее, обязано уведомить орган, который его вызвал.

К числу уважительных причин на практике относятся: болезнь, отсутствие транспортной связи, смерть и похороны близкого родственника, несвоевременное получение повестки и т. п. Все другие причины неявки, в частности связанные с работой, службой, предпринимательством, с учетом, конечно, конкретных обстоятельств, относятся к неуважительным.

Действующий УПК не предусматривает привода без предварительного вызова (уведомления).

Постановление (определение) о приводе объявляется лицу, в отношении которого оно вынесено, перед его исполнением, что удостоверяется его подписью на постановлении (определении).

Привод не может производиться в ночное время, т.е. с 22 до 6 часов.

Не подлежат приводу несовершеннолетние в возрасте до четырнадцати лет, беременные женщины, больные, которые по состоянию здоровья не могут или не должны оставлять место своего пребывания, что удостоверяется врачом, работающим в государственной организации здравоохранения.

Привод производится органами внутренних дел. Неподчинение, а тем более активное сопротивление должностному лицу, исполняющему постановление (определение) о приводе, должно быть пресечено путем применения физической силы, спецсредств в строгом соответствии с законом.

Временное отстранение от должности. Отстранение от должности заключается в запрещении подозреваемому или обвиняемому исполнять должностные полномочия, выполнять работу, которую они выполняли, или заниматься деятельностью, которой они занимались, о чем прокурором, руководителями СК, КГБ, следователем, судом выносится соответствующее постановление (определение), подлежащее немедленному исполнению. При этом постановление следователя подлежит санкционированию прокурором.

Следует иметь в виду, что подозреваемый и обвиняемый должны обладать признаками должностного лица.

Рассматриваемая мера принуждения применяется, если есть достаточные основания полагать, что подозреваемый или обвиняемый, оставаясь в должности, будут препятствовать предварительному расследованию и судебному разбирательству уголовного дела, возмещению причиненного преступлением вреда или продолжать заниматься преступной деятельностью, связанной с пребыванием в этой должности.

Отстранение от должности лиц, должности которых включены в кадровый реестр Главы государства, допускается только с согласия Президента.

Временно отстраненные от должности подозреваемый или обвиняемый имеют право на ежемесячное государственное пособие, если они не занимаются иной оплачиваемой деятельностью. Выплата ежемесячного государственного пособия приостанавливается в случае применения в отношении их меры пресечения в виде заключения под стражу.

Временное отстранение от должности отменяется в том же порядке, что и его применение, когда в этой мере отпадает необходимость. Соответствующее постановление (определение) направляется по месту работы (службы) подозреваемого, обвиняемого.

Наложение ареста на имущество. Наложение ареста на имущество заключается в объявлении собственнику или владельцу запрета на распоряжение, а в необходимых случаях и пользование этим имуществом либо в изъятии имущества и передаче его на хранение.

Данная мера применяется в целях обеспечения возмещения ущерба (вреда), причиненного преступлением, уплаты дохода, полученного преступным путем, гражданского иска, других имущественных взысканий или возможной конфискации имущества и в отношении имущества подозреваемого, обвиняемого или лиц, несущих по закону материальную ответственность за их действия.

Наложение ареста на имущество, находящееся в жилище и ином законном владении, производится только с согласия собственника или проживающих в них совершеннолетних лиц либо с санкции прокурора, либо по постановлению руководителей СК, КГБ или по постановлению суда.

О наложении ареста на имущество выносится мотивированное постановление и составляется протокол описи арестованного имущества. В протоколе должны быть отражены сведения о необходимых признаках данного имущества, в том числе их стоимость. С этой целью может привлекаться специалист.

Если рассматриваемая мера применяется во всех вышеперечисленных целях, за исключением цели обеспечения возможной конфискации имущества, то в опись должно включаться имущество, стоимость которого соответствует размеру предполагаемых взысканий.

Арест не может быть наложен на залог, а также на имущество, являющееся предметами первой необходимости, перечень которых содержится в приложениях к Уголовно-исполнительному кодексу.

Нужно отметить, что в предмет ареста включается, помимо прочего, имущество, приобретенное подозреваемым, обвиняемым в кредит, по которому долг еще не погашен.

Если основанием наложения ареста на имущество выступает обеспечение возможной конфискации имущества, то арест может быть наложен только на имущество подозреваемого и обвиняемого. При обеспечении гражданского иска, других имущественных взысканий может быть описано имущество как данных участников уголовного процесса, так и иных лиц, предусмотренных законом.

Имущество, на которое наложен арест, может быть изъято и передано на хранение представителю местной администрации, организации, осуществляющей эксплуатацию жилищного фонда, владельцу этого имущества или иному лицу, которые должны быть предупреждены об ответственности за сохранность имущества, о чем берется подписка. Денежные средства в рублях и иностранной валюте, ценные бумаги в иностранной валюте, драгоценные металлы – золото, серебро, платина и металлы платиновой группы (палладий, иридий, родий, рутений и осмий) в любом виде и состоянии, в том числе ювелирные и

бытовые изделия из этих металлов и лом таких изделий, природные драгоценные камни в сыром и обработанном виде (алмазы, бриллианты, рубины, изумруды, сапфиры, а также жемчуг), в том числе ювелирные и другие бытовые изделия из этих камней и лом этих изделий, обнаруженные при описи имущества, подлежат обязательному изъятию. Передача их на хранение осуществляется в соответствии со ст. 508 ГПК. Вещи и иное имущество, подвергающиеся быстрой порче, изымаются и передаются для реализации немедленно.

При наложении ареста на денежные средства, находящиеся на счетах и во вкладах в банках и кредитных учреждениях, расходные операции по данным счетам прекращаются в пределах средств, на которые наложен арест.

Третьи лица вправе подать иск об исключении имущества из описи (освобождения от ареста) в порядке гражданского судопроизводства. Удовлетворение иска влечет отмену ареста конкретного имущества, а решение гражданского суда о принадлежности имущества имеет преюдициальную силу для уголовного суда.

Наложение ареста на имущество отменяется постановлением (определением) органа, в производстве которого находится уголовное дело, когда в этой мере отпадает необходимость. Постановление (определение) о наложении ареста на имущество может быть также отменено в случае заявления подозреваемым, обвиняемым или лицами, несущими по закону материальную ответственность за их действия, ходатайства об освобождении имущества от ареста для его реализации в целях возмещения ущерба (вреда), причиненного преступлением, уплаты дохода, полученного преступным путем, других имущественных взысканий под контролем органа, в производстве которого находится уголовное дело. Порядок реализации такого имущества устанавливается Советом Министров Республики Беларусь.

Временное ограничение права на выезд из Республики Беларусь.

При наличии достаточных оснований полагать, что подозреваемый или обвиняемый, не содержащиеся под стражей, могут уклониться от участия в следственных действиях или в судебном разбирательстве либо от явки по вызову без уважительных причин, покинув пределы Республики Беларусь, орган дознания, следователь, прокурор и суд вправе временно ограничить их право на выезд из Республики Беларусь.

Данная мера заключается в запрещении подозреваемому или обвиняемому покидать пределы Республики Беларусь, о чем выносится соответствующее постановление (определение).

В качестве исключения подозреваемому или обвиняемому, право на выезд которых из Республики Беларусь временно ограничено, может быть разрешен выезд из Республики Беларусь на определенный срок в связи с: 1) необходимостью их участия в уголовном процессе за пределами Республики Беларусь; 2) необходимостью оказания им медицинской помощи, которая не может быть оказана в Республике Беларусь; 3) тяжелым заболеванием или смертью близкого родственника, проживающего за пределами Республики Беларусь, о чем также выносится соответствующее постановление (определение).

Временное ограничение права на выезд из Республики Беларусь отменяется постановлением (определением) органа, ведущего уголовный процесс, в производстве которого находится уголовное дело, когда в этой мере отпадает необходимость.

Орган, ведущий уголовный процесс, объявляет подозреваемому или обвиняемому постановление (определение) о применении или отмене рассматриваемой меры процессуального принуждения, разъясняет им порядок его обжалования и вручает его копию. Выполнение данных действий удостоверяется подписями подозреваемого или обвиняемого и должностного лица, объявившего постановление (определение).

Не позднее одного дня с даты принятия всех вышеуказанных решений орган, ведущий уголовный процесс, в установленном порядке направляет сведения о подозреваемом или обвиняемом для включения в банк данных о гражданах Республики Беларусь, право на выезд которых из Республики Беларусь временно ограничено, или в Список лиц, право на выезд которых из Республики Беларусь временно ограничено.

Лекция 7 Ходатайства и жалобы

7.1 Ходатайства.
7.2 Обжалование действий и решений органа, ведущего уголовный процесс.

7.1 Ходатайства

Согласно ст.ст. 6, 135 УПК**, ходатайство** – это просьба участника уголовного процесса, обращенная к органу, ведущему уголовный процесс, о производстве процессуальных действий или принятии процессуальных решений в целях: 1) установления обстоятельств, имеющих значение по уголовному делу; 2) обеспечения прав и законных интересов обратившегося лица или представляемого ими лица.

Следует отличать ходатайства от возражений, заявлений и замечаний, приносимых на протоколы следственных или процессуальных действий, а также от мнений сторон в ходе судебного разбирательства. По своей природе возражения, замечания и заявления являются не более чем способом уведомления органа, ведущего уголовный процесс, о каких-либо нарушениях либо недостатках тактического (организационного характера) с его стороны. Как следствие, УПК не обязывает их (возражения, замечания и заявления) рассматривать, совершать какие-либо действия, принимать решения. Мнения, озвученные сторонами обвинения и защиты в ходе судебного разбирательства, отражают придерживаемую ими позицию по делу, указывают на существование определенных обстоятельств, содержат оценку доказательств. В отличие от ходатайств они не преследуют цели развития уголовного процесса в каком-либо направлении. В целом, правовая процедура рассмотрения указанных обращений остается в законе нерегламентированной.

Ходатайства могут быть письменными или устными. Письменные ходатайства приобщаются к уголовному делу, устные заносятся в протокол следственного действия или судебного заседания. В них должно быть указано, для установления каких обстоятельств необходимо провести процессуальное действие или принять процессуальное решение.

Заявление ходатайств возможно в любой стадии уголовного процесса. Отклонение ходатайства не лишает заявителя права вновь обратиться с ходатайством в той же или другой стадии уголовного процесса.

Ходатайство подлежит рассмотрению и разрешению непосредственно после его заявления. В случаях, когда немедленное принятие решения по ходатайству невозможно, оно должно быть разрешено не позднее трех суток с момента его заявления.

Ходатайство должно быть удовлетворено, если оно способствует всестороннему, полному и объективному исследованию обстоятельств уголовного дела, обеспечению прав и законных интересов участников уголовного процесса или других лиц.

В отдельных случаях ходатайства должны быть удовлетворены в обязательном порядке, например: о назначении защитника, участии переводчика, допросе подозреваемого не позднее 24 ч с момента фактического задержания и т. д. Суд не вправе отказать в удовлетворении ходатайства о допросе в судебном заседании в качестве свидетелей лиц, явившихся в суд по инициативе сторон.

Необходимо отметить, что подозреваемому, обвиняемому, их защитникам, потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику, представителям не может быть отказано в ходатайстве о допросе свидетелей, проведении экспертиз и других следственных действий, если обстоятельства, об установлении которых они ходатайствуют, могут иметь значение для дела. Необоснованный полный или частичный отказ в удовлетворении таких ходатайств является существенным нарушением уголовно-процессуального закона.

В случае полного или частичного отказа в удовлетворении ходатайства орган, ведущий уголовный процесс, выносит мотивированное постановление (определение), которое не

позднее трех суток доводится до сведения лица, заявившего ходатайство. Не может считаться мотивированным отказ в удовлетворении ходатайства, если в нем не указаны законные для этого основания.

Решение по ходатайству может быть обжаловано прокурору или в суд.

7.2 Обжалование действий и решений органа, ведущего уголовный процесс

В соответствии с законом «Об обращениях граждан и юридических лиц», жалоба – это требование о восстановлении прав, свобод и (или) законных интересов заявителя, нарушенных действиями (бездействием) организаций, граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей.

Действия и решения органа, ведущего уголовный процесс, могут быть обжалованы в установленном УПК порядке участниками уголовного процесса, а также иными физическими и юридическими лицами, если проводимые процессуальные действия и решения затрагивают их интересы.

Важно разграничивать понятия «ходатайство» и «жалоба». Жалоба имеет целью устранения действительного или предполагаемого нарушения субъективных прав и законных интересов самого автора такого обращения или представляемых им других лиц. В ходатайстве же не содержится какого-либо указания на ограничение чьих-либо прав, оно является просьбой о производстве процессуальных действий или принятии процессуальных решений для исследования обстоятельств дела, обеспечения прав и законных интересов лица, заявившего ходатайство.

УПК закрепляет, что жалобы могут быть поданы в устной или письменной форме. Устные жалобы заносятся в протокол, который подписывают заявитель и должностное лицо, принявшее жалобу. К ней могут быть приложены дополнительные материалы.

Жалобы на действия и решения органа дознания, лица, производящего дознание, и следователя подаются прокурору, а жалобы на действия и решения следователя могут подаваться также начальнику следственного подразделения. Жалобы на действия и решения прокурора подаются вышестоящему прокурору, а на действия и решения суда – в вышестоящий суд.

Отказ в возбуждении уголовного дела, прекращение предварительного расследования, уголовного преследования, отказ в возбуждении производства по вновь открывшимся обстоятельствам обжалуются соответствующему прокурору или в суд.

Администрация мест предварительного заключения обязана не позднее одних суток передать органу, ведущему уголовный процесс, жалобы лиц, задержанных по подозрению в совершении преступления или заключенных под стражу в качестве меры пресечения.

Должностное лицо, к которому поступила жалоба на его собственные действия или решения, обязано в течение 24 часов направить жалобу соответствующему начальнику следственного подразделения, прокурору, а судья – в вышестоящий суд.

Жалобы могут быть поданы в течение всего срока производства по уголовному делу. Отказ в возбуждении уголовного дела, прекращение предварительного расследования, уголовного преследования могут быть обжалованы в пределах срока давности привлечения к уголовной ответственности или в месячный срок со дня принятия данных решений, если основанием для этого послужило истечение сроков давности. Жалобы на приговоры, постановления (определения) судов первой инстанции подаются в сроки, установленные УПК.

Должностное лицо, рассматривающее жалобу, обязано всесторонне проверить изложенные в ней доводы, истребовать при необходимости дополнительные материалы и пояснения, немедленно принять меры по восстановлению нарушенных прав и законных интересов. При этом запрещается поручать рассмотрение жалобы должностному лицу, действия которого обжалуются, либо утвердившему обжалуемое решение.

Согласно ст. 141 УПК, допускается приостановление исполнения оспариваемого решения, за исключением жалоб на задержание, заключение под стражу, домашний арест, продление срока содержания под стражей и домашнего ареста, а также на принудительное помещение в психиатрический стационар.

Начальник следственного подразделения, прокурор или судья в течение десяти суток по получении жалобы обязаны рассмотреть ее и уведомить заявителя о результатах рассмотрения.

В результате рассмотрения жалобы начальником следственного подразделения или прокурором может быть принято решение о полном или частичном ее удовлетворении с отменой или изменением обжалуемого решения либо об отказе в удовлетворении жалобы. Принятое прокурором решение может быть обжаловано вышестоящему прокурору, который обязан рассмотреть жалобу по находящемуся в производстве органа дознания, лица, производящего дознание, следователя уголовному делу в течение десяти суток, а в остальных случаях – не позднее одного месяца со дня ее поступления.

По итогам рассмотрения жалобы на отказ в возбуждении уголовного дела, прекращение предварительного расследования либо уголовного преследования, отказ в возбуждении производства по вновь открывшимся обстоятельствам в судебном заседании с участием прокурора и заинтересованных лиц (участие последних не является обязательным) судья выносит мотивированное постановление об удовлетворении жалобы и отмене постановления или оставлении жалобы без удовлетворения. В первом случае соответствующее постановление направляется для возобновления производства по делу или для проведения дополнительной проверки по материалу, а его копия – прокурору.

Постановление судьи по жалобе на отказ в возбуждении уголовного дела, прекращение предварительного расследования либо уголовного преследования, отказ в возбуждении производства по вновь открывшимся обстоятельствам вступает в законную силу немедленно, но может быть обжаловано или опротестовано в вышестоящий суд.

Обжалование в суд задержания, заключения под стражу, домашнего ареста или продления срока содержания под стражей, домашнего ареста. Жалобы лиц, содержащихся под стражей, подаются в суд через администрацию места предварительного заключения, а жалобы лиц, содержащихся под домашним арестом, и иных лиц – в орган, ведущий уголовный процесс.

Администрация места предварительного заключения обязана в течение 24 часов после получения жалобы направить ее в орган, ведущий уголовный процесс, о чем уведомляет лицо, подавшее жалобу, а также должностных лиц и суд, принявших решение о применении меры пресечения в виде заключения под стражу или о продлении срока содержания под стражей.

Орган, ведущий уголовный процесс, обязан в отношении задержанного в течение 24 часов, а в отношении заключенного под стражу, содержащегося под домашним арестом, – в течение 72 часов с момента получения жалобы направить ее в суд с приложением материалов уголовного дела, подтверждающих законность и обоснованность применения соответствующих мер. Материалы, направляемые в суд с жалобой на применение мер пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста или продления срока их действия, должны содержать надлежаще заверенные копии постановлений:

- о возбуждении уголовного дела, о задержании подозреваемого, привлечении лица в качестве обвиняемого, применении заключения под стражу или домашнего ареста в качестве меры пресечения, продлении их срока;
- копию протокола о задержании подозреваемого;
- сведения о личности подозреваемого, обвиняемого;
- другие данные, достаточные для оценки законности и обоснованности применения указанных мер пресечения или продления срока их действия.

Суд, в свою очередь, вправе также истребовать иные материалы, необходимые для разрешения жалобы.

Орган, осуществляющий уголовное преследование, а также суд, принявший обжалуемое решение, вправе представить свои обоснования законности и обоснованности задержания, заключения под стражу, домашнего ареста, продления срока содержания под стражей, домашнего ареста.

Судебная проверка законности и обоснованности задержания проводится в срок не более 24 часов, а заключения под стражу, домашнего ареста или продления срока содержания под стражей, домашнего ареста – в срок не более 72 часов со времени поступления жалобы единолично судьей с обязательным участием прокурора.

Рассмотрение жалобы производится в закрытом судебном заседании, в котором вправе принимать участие потерпевший, его представитель, защитник (если он участвует в деле), законные представители подозреваемого, обвиняемого. В необходимых случаях для участия в рассмотрении жалобы судья вправе вызвать задержанного, лицо, содержащееся под стражей, домашним арестом.

В судебном заседании лицо, подавшее жалобу, дает объяснения (если оно участвует в судебном заседании), а прокурор – заключение.

По результатам судебной проверки судья выносит одно из следующих постановлений:

1) об освобождении задержанного, отмене меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста и освобождении его из-под стражи, домашнего ареста в случае установления:

а) нарушения требований ст.ст. 108, 110, 114, 125-127 УПК;

б) нарушения права подозреваемого, обвиняемого на защиту;

в) необоснованности применения задержания, заключения под стражу или домашнего ареста;

г) несоответствия предъявленного обвинения содержанию постановления о применении меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста или о продлении срока содержания под стражей, домашнего ареста.

При этом судья обязан применить в отношении лица, освобожденного из-под стражи, домашнего ареста, иную меру пресечения и разъяснить, что в случае нарушения условий примененной судом меры пресечения лицо может быть вновь заключено под стражу, домашний арест;

2) об оставлении жалобы без удовлетворения.

Постановление судьи по жалобе об освобождении задержанного или лица, содержащегося под стражей, домашним арестом, вступает в законную силу по истечении 24 часов с момента вынесения. В течение этого срока оно может быть опротестовано прокурором, а также обжаловано потерпевшим или его представителем в вышестоящий суд. Принесение протеста или подача жалобы приостанавливают исполнение постановления судьи. На постановление судьи об оставлении жалобы без удовлетворения может быть в течение 24 часов подана жалоба в вышестоящий суд лицом, подавшим первоначальную жалобу.

Протесты и жалобы подаются через судью, вынесшего постановление, который их вместе с другими материалами направляет в вышестоящий суд в течение 24 часов. Данные протесты и жалобы должны быть рассмотрены судьей вышестоящего суда в течение трех суток со дня поступления в рассмотренном выше порядке.

Решение вышестоящего суда вступает в законную силу немедленно, является окончательным, дальнейшему обжалованию не подлежит, но может быть опротестовано в порядке надзора.

По вступлении постановления судьи в законную силу его копия не позднее 24 часов направляется лицу, подавшему жалобу, и прокурору, а в случае принятия решения об освобождении лица из-под стражи – незамедлительно администрации места содержания лица под стражей для исполнения.

Повторное обжалование законности задержания либо заключения под стражу, домашнего ареста не допускается. В то же время в случае оставления без удовлетворения

жалобы на продление срока содержания под стражей, домашнего ареста допускается повторная подача жалобы при каждом новом продлении данного срока.

Повторное применение меры пресечения в виде заключения под стражу или домашнего ареста после их отмены возможно лишь в следующих случаях:

- нарушение лицом условий примененной в отношении его иной меры пресечения;
- при открытии новых обстоятельств, дающих основания для применения меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста по новому обвинению.

Жалобы на принудительное помещение лица, не содержащегося под стражей, в психиатрический стационар для производства экспертизы подаются, рассматриваются и разрешаются в аналогичном порядке.

Некоторой спецификой обладает судебная проверка законности и обоснованности применения мер пресечения или производства процессуальной действий по постановлениям Председателей СК и КГБ. Данные постановления могут быть обжалованы только в суд и в связи с применением любой меры пресечения, а также в связи с производством указанных в ч. 5 ст. 35, ч. 6 ст. 38 УПК процессуальных действий. Кроме того, они могут быть опротестованы Генеральным прокурором.

Лекция 8 Гражданский иск в уголовном процессе

8.1 Понятие, основания и процессуальные предпосылки гражданского иска в уголовном процессе.

8.2 Предъявление, обеспечение и разрешение гражданского иска в уголовном процессе.

8.2 Понятие, основания и процессуальные предпосылки гражданского иска в уголовном процессе

Во многих случаях преступление выступает в качестве деликта, поскольку наносит вред личности или имуществу гражданина, или имуществу юридических лиц. Факт совершения преступления является основанием возложения уголовной ответственности, а деликт – основанием возложения гражданско-правовой ответственности. Совпадение же в своей основе структуры указанных правонарушений и предмета доказывания при решении вопроса об уголовной ответственности и вопроса о том, причинён ли общественно опасным деянием вред (какой, кому, в каком размере), по сути, является главнейшей предпосылкой законодательного закрепления института гражданского иска в уголовном процессе.

В качестве предпосылки разрешения гражданского иска в рамках уголовного процесса можно рассматривать также то, что соединённый процесс является надёжной гарантией достижения задач уголовно-процессуального закона и уголовного процесса. Кроме того, следует отметить, что в каждом случае совершения преступления не всегда обеспечивается решение задач уголовного закона, закреплённых в ст. 2 Уголовного кодекса, и в отдельных случаях не реализуется такой принцип уголовного закона, как гуманизм в части обеспечения безопасности человека. Поэтому включение в УПК института гражданского иска есть не что иное, как мера, компенсирующая упущения правоохранительной системы. Нельзя не упомянуть, что при этом достигается процессуальная экономия, экономия государственных средств, затраченных на осуществление правосудия.

Соединённый процесс не должен восприниматься как механическое включение гражданско-процессуальных норм в уголовный процесс. Его особенность заключается в приоритете конечной цели уголовного процесса – разрешения вопроса об уголовной ответственности над промежуточными целями, к которым относится возмещение вреда, причинённого преступлением. Несмотря на равнозначность задач, определённых в ст.ст.2, 7 УПК, невозможно равноправное параллельное производство по уголовному и гражданскому делу. Второе, обладающее в определённой степени автономностью, носит

соподчинённый характер по отношению к первому.

Гражданский иск в уголовном процессе – это обращенное в порядке, установленном УПК, требование гражданского истца к обвиняемому или гражданскому ответчику о возмещении физического, имущественного или морального вреда, причиненного непосредственно преступлением, а также предусмотренным уголовным законом общественно опасным деянием невменяемого.

Основаниями гражданского иска являются: факт совершения преступления (общественно опасного деяния невменяемого); наличие вреда на стороне истца; причинная связь между преступлением (общественно опасным деянием невменяемого) и наступившим вредом.

Специфические особенности (отличительные черты) рассматриваемого института заключаются в следующем: гражданский иск не облагается государственной пошлиной; доказывание его оснований и размера осуществляется органами уголовного преследования; в ходе производства по нему могут применяться нормы ГПК, не противоречащие нормам УПК, если последними не урегулированы отдельные стороны данного производства.

Предъявление гражданского иска возможно при наличии таких **предпосылок**, как:

- правосубъектность гражданского истца;
- отсутствие вступившего в законную силу, вынесенного по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решения суда или определения суда о прекращении производства в связи с отказом истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон, а также отсутствие отказа от иска, принятого органом, ведущим уголовный процесс, и утверждения судом, рассматривающим уголовное дело, мирового соглашения;
- **предъявление иска после возбуждения уголовного дела и до конца судебного следствия.**

8.2 Предъявление, обеспечение и разрешение гражданского иска в уголовном процессе

В круг лиц, обладающих правом на предъявление гражданского иска, входят:

- физическое или юридическое лицо, понесшие вред от преступления или предусмотренного уголовным законом общественно опасного деяния невменяемого, либо их представители;
- законные представители несовершеннолетних, а также лиц, признанных в установленном порядке недееспособными;
- прокурор.

Прокурор предъявляет или поддерживает заявленный по делу гражданский иск, если это требует защита прав граждан, юридических лиц, государственных или общественных интересов. Прокурорами преимущественно предъявляются иски, связанные с возмещением средств, затраченных на лечение граждан, потерпевших от преступных действий.

Гражданский иск может быть предъявлен как в письменной, так и в устной форме. Устное заявление заносится в протокол, в котором орган уголовного преследования отражает факт разъяснения права предъявить иск, или в протокол судебного заседания. Предъявление иска при назначении и подготовке судебного разбирательства возможно только в письменной форме, поскольку ведение протокола в этой стадии уголовного процесса законом не предусмотрено.

Неустановление лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого, не препятствует предъявлению иска.

Лицо, не предъявившее гражданский иск в уголовном процессе, а равно лицо, чей иск судом оставлен без рассмотрения, вправе предъявить его в порядке гражданского судопроизводства.

Необходимо подчеркнуть, что если гражданский иск остался непредъявленным, суд вправе по собственной инициативе разрешить вопрос о возмещении имущественного вреда,

причиненного преступлением, когда это требуется для обеспечения законных прав и интересов лиц, пострадавших от преступления. Такой вопрос может быть разрешен при условии, что лицом, несущим материальную ответственность за вред, является сам обвиняемый, а доказательства, достаточные для правильного определения размера вреда, были исследованы при судебном разбирательстве.

Предъявлению гражданского иска предшествует разъяснение пострадавшим лицам этого права органом, ведущим производство по делу.

Лица, предъявившие иск, признаются гражданскими истцами при наличии соответствующих оснований, после чего им объявляется постановление (определение) о признании гражданским истцом и разъясняются их права. При отсутствии законных оснований для предъявления иска указанным лицам должно быть отказано в признании гражданским истцом.

Постановление (определение) об отказе в признании гражданским истцом объявляется заявителю под расписку. Отказ при производстве предварительного расследования в признании лица гражданским истцом не лишает его права предъявить гражданский иск в судебном заседании.

После предъявления иска и установления лица, несущего материальную ответственность за вред, причиненный преступлением или предусмотренным уголовным законом общественно опасным деянием невменяемого, данное лицо признается гражданским ответчиком. Гражданскому ответчику или его представителю направляется копия постановления (определения) о признании его гражданским ответчиком.

Гражданский истец, его представитель, а также прокурор вправе отказаться от предъявленного ими гражданского иска.

Заявление истца об отказе от иска заносится в протокол следственного действия или судебного заседания. Если отказ истца от иска выражен в письменном заявлении, то оно приобщается к уголовному делу.

Отказ от иска принимается органом уголовного преследования в любой момент производства предварительного расследования, о чем составляется постановление. Отказ от иска может быть принят судом с вынесением постановления (определения) в любой момент судебного разбирательства, но до удаления суда в совещательную комнату для принятия решения.

Отказ от иска не принимается, если он является вынужденным, то есть не отражает свободного волеизъявления лица. Кроме того, в силу ст. 61 ГПК, суд не принимает отказа от иска, если это действие противоречит закону или нарушает чьи-либо права и охраняемые законом интересы.

Отказ прокурора (государственного обвинителя) от гражданского иска не лишает гражданского истца, в интересах которого был предъявлен иск, его представителей самостоятельно поддерживать иск.

Принятие отказа от иска влечет прекращение производства по нему. При этом повторное обращение в суд по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям не допускается.

Особое место в производстве по гражданскому иску занимает принятие мер по обеспечению иска. В силу ст.156 УПК, для обеспечения гражданского иска орган уголовного преследования обязан:

- выявить имущество, на которое может быть наложен арест;
- наложить арест на имущество обвиняемого или лиц, несущих материальную ответственность за вред, причинённый преступными действиями обвиняемого или предусмотренным уголовным законом общественно опасным деянием невменяемого;
- обеспечить сохранность имущества до разрешения уголовного дела в судебном разбирательстве.

Если меры по обеспечению гражданского иска не были приняты на стадии предварительного расследования, суд вправе до вступления приговора, постановления

(определения) в законную силу постановить о принятии этих мер, которые принимаются в порядке, предусмотренном законодательством об исполнительном производстве.

На стадии судебного разбирательства при постановлении обвинительного приговора или вынесении постановления (определения) о применении принудительной меры безопасности и лечения суд в зависимости от доказанности оснований и размеров гражданского иска удовлетворяет предъявленный иск полностью или частично либо отказывает в его удовлетворении.

При постановлении обвинительного приговора может быть отказано в иске, если, например, вред определённому лицу не был причинён или был причинён не в результате совершённого преступления, отсутствовала вина гражданского ответчика, вред был причинён не охраняемым законом общественным отношениям.

Размер имущественного вреда, подлежащего возмещению, определяется судом исходя из стоимости имущества на день вынесения приговора, постановления (определения), а размер физического и морального вреда – исходя из наступивших последствий.

Следует иметь в виду, что вред, причинённый гражданину или юридическому лицу, подлежит, как правило, возмещению в полном объёме.

Как было отмечено, для определения размера имущественного вреда применяются цены, действующие на день постановления приговора. В случае отсутствия таковых или причинения вреда в денежном выражении необходимо исходить из индекса цен, определяемых Министерством статистики и анализа.

Для определения размера указанного вреда в расчёт должны браться рыночные цены. В то же время следует принимать во внимание то, что в предусмотренных законодательством случаях должны применяться цены, установленные или регулируемые уполномоченными на то государственными органами (ст.394 ГК). В частности, государством урегулированы цены на отдельные виды сельскохозяйственной продукции.

При определении размера ущерба нужно учитывать износ имущества, а также то, что из суммы, подлежащей взысканию, должна быть исключена та их часть, которую гражданский истец каким-либо образом сберёг.

К реальному ущербу относятся и так называемые сопутствующие убытки, возникающие в связи с тем, что потерпевший предпринимал определённые действия в целях сглаживания последствий вреда (например, это могут быть расходы на дополнительное питание, протезирование и т.д.). Однако к таким убыткам не могут относиться затраты по ремонту повреждённого имущества в той части, в какой они привели к улучшению имущества.

В рамках уголовного процесса допускается как возмещение причинённых убытков, так и возмещение вреда в натуре (предоставление вещи того же рода и качества, исправления повреждений вещи и т.п.). Критерием выбора того или иного способа возмещения ущерба является своевременное и полное восстановление нарушенных прав гражданского истца несмотря на то, что, согласно ст. 951 ГК, лицо, ответственное за причинение вреда, прежде всего обязано возместить вред в натуре. При этом должна приниматься во внимание возможность гражданского истца приобрести (починить) имущество собственными силами и средствами или за счёт третьих лиц, вследствие чего возникает право требования денежной компенсации возникших денежных затрат.

При наличии каких-либо осложнений, связанных с установлением стоимости имущества, должны назначаться соответствующие экспертизы.

Размер вреда, причинённого повреждением здоровья, определяется исходя из требований ст. 954 ГК.

В соответствии со ст. 970 ГК, размер компенсации морального вреда определяется судом в зависимости от характера причиненных потерпевшему физических и нравственных страданий, а также степени вины причинителя вреда. Характер физических и нравственных страданий подлежит оценке с учетом фактических обстоятельств дела, а также с учетом индивидуальных особенностей потерпевшего. При этом должны быть соблюдены требования разумности и справедливости.

Нужно указать, что, силу ст. 952 ГК, вред, причинённый вследствие умысла потерпевшего, возмещению не подлежит. Кроме того, если грубая неосторожность самого потерпевшего содействовала возникновению вреда или его увеличению, то в зависимости от степени вины потерпевшего, размер возмещения должен быть уменьшен. Однако вина потерпевшего не учитывается при возмещении дополнительных расходов, вызванных повреждением здоровья (расходы на лечение, дополнительное питание, приобретение лекарств, протезирование и т.д.).

В случаях удовлетворения иска полностью или частично суд устанавливает и указывает в приговоре, постановлении (определении) срок для добровольного исполнения приговора в части гражданского иска. При этом суду необходимо исходить из интересов лица, которому причинен вред, характера и размера вреда. Устанавливаемый судом срок подлежит исчислению со дня вступления приговора в законную силу.

Принудительное исполнение производится в порядке, установленном законодательством об исполнительном производстве.

При невозможности произвести подробный расчет по гражданскому иску без отложения разбирательства уголовного дела суд может признать за гражданским истцом право на удовлетворение иска и передать вопрос о его размерах на рассмотрение в порядке гражданского судопроизводства. При принятии такого решения суды не должны допускать необоснованной передачи вопроса о размере компенсации морального вреда.

При постановлении оправдательного приговора, а равно вынесении постановления (определения) о прекращении производства по уголовному делу по применению принудительных мер безопасности и лечения суд:

1) отказывает в удовлетворении гражданского иска, если не установлено общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом, либо не доказано участие обвиняемого или лица, в отношении которых решался вопрос о применении принудительных мер безопасности и лечения, в совершении преступления или предусмотренного уголовным законом общественно опасного деяния;

2) оставляет иск без рассмотрения в случае оправдания обвиняемого за отсутствием в деянии состава преступления либо прекращения производства по уголовному делу за отсутствием оснований для применения принудительных мер безопасности и лечения к лицу, которое по характеру совершенного им деяния и своему состоянию не представляет опасности для общества.

При прекращении производства по уголовному делу по основаниям, указанным в пунктах 3–9 части первой статьи 29 и статье 30 УПК, суд оставляет гражданский иск без рассмотрения.

Если гражданский иск оставляется без рассмотрения, то он может быть предъявлен в порядке гражданского судопроизводства.

При удовлетворении судом гражданского иска приговор, а также постановление (определение) о применении принудительных мер безопасности и лечения в части гражданского иска исполняются в порядке, предусмотренном законодательством об исполнительном производстве.

Лекция 9 Процессуальные документы, сроки и издержки

9.1 Процессуальные документы.
9.2 Процессуальные сроки.
9.3 Процессуальные издержки.

9.1 Процессуальные документы

Движение уголовного дела было бы невозможным, если бы в каждую последующую стадию не передавались сведения, полученные на предыдущей стадии. Так, процессуальная деятельность участников судебного разбирательства, в том числе суда, была бы

невозможной без материалов, собранных в ходе предварительного расследования. Без зафиксированной информации о ходе и результатах судебного разбирательства невозможно функционирование кассационной и надзорной инстанций. Без оперирования ранее полученной информацией стал бы невозможным и прокурорский надзор. Кроме того, для осуществления своих прав и выполнения процессуальных обязанностей участники процесса должны обладать сведениями об обстоятельствах дела. Таким образом, процесс производства по уголовному делу должен быть надлежащим образом задокументирован.

Процессуальные документы – это составляемые органами, ведущими уголовный процесс, акты, в которых отражаются ход и содержание уголовно-процессуальной деятельности.

В зависимости от стадии, на которой находится уголовное дело, процессуальные документы подразделяются на досудебные и судебные.

В зависимости от содержания все процессуальные документы подразделяются на протоколы, решения и другие документы.

Протокол является основным средством фиксации во всех стадиях уголовного процесса. На стадии возбуждения уголовного дела составляются протоколы устного заявления о преступлении, явки с повинной. В ходе предварительного расследования составляются протоколы следственных действий, в которых содержатся сведения о фактах, и протоколы о выполнении процессуальных действий по обеспечению прав участников процесса (например, протокол об объявлении обвиняемому об окончании предварительного расследования и предъявление ему для ознакомления материалов уголовного дела). На стадии судебного разбирательства ведется протокол судебного заседания.

Требования к содержанию и форме протоколов изложены в ст.ст. 193 – 195, 308 УПК. Протокол состоит из двух частей: вводной и описательной.

Во вводной части протокола должны быть указаны: место и дата его составления; должности и фамилии лиц, производящих процессуальное действие; фамилии лиц, принимавших участие в процессуальном действии, их адреса; время начала и окончания действия; сведения о разъяснении прав и обязанностей участников процессуального действия.

В описательной части излагается содержание и последовательность произведенных процессуальных действий, полученные результаты, а также все существенные для дела обстоятельства. С протоколом должны быть ознакомлены все участники процессуального действия, их замечания и дополнения заносятся в протокол. Протокол подписывается всеми участниками определенного процессуального действия.

Наряду с протоколами важную часть следственного и судебного делопроизводства составляют процессуальные документы, в которых фиксируется решение органа уголовного преследования и суда. Свои решения по уголовному делу должностные лица, ведущие процесс, облекают в форму постановлений, определений, приговора.

Все решения состоят из трех частей: вводной, описательной (описательно-мотивировочной), резолютивной.

Действующее законодательство предусматривает составление и других процессуальных документов при производстве по уголовному делу: повесток о вызове к следователю или в суд, поручений следователя органу дознания, представлений об устранении причин и условий, способствовавших совершению преступления и т.п.

В ходе уголовного судопроизводства могут составляться процессуальные документы, которые обусловлены общими требованиями делопроизводства: сопроводительные письма, запросы, требования и т.п.

Правильное отражение совершаемых в ходе производства по уголовному делу процессуальных действий и принимаемых процессуальных решений в документах – одно из важнейших условий соблюдения уголовно-процессуальной формы.

9.2 Процессуальные сроки

Процессуальные сроки – это время, установленное законом для совершения процессуальных действий, принятия процессуальных решений, начала и завершения производства на конкретной стадии уголовного процесса. Установление процессуальных сроков направлено на обеспечение своевременной защиты прав и законных интересов участников процесса, быстрого и эффективного расследования, рассмотрения и разрешения уголовных дел. Международными нормами установлено право каждого при определении его гражданских прав и обязанностей или при рассмотрении уголовного обвинения на справедливое публичное разбирательство дела в разумный срок независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона (п. 1 ст. 6 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод), а также на осуществление судопроизводства по уголовным и гражданским делам без неоправданной задержки (п. 3 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах).

Сроки, установленные УПК, исчисляются часами, сутками и месяцами. При исчислении срока учитывается и нерабочее время, но не принимаются во внимание тот час и сутки, которыми начинается течение срока.

Срок, исчисляемый часами, начинает течь по окончании часа, в котором совершено соответствующее процессуальное действие, и истекает в соответствующий час окончания срока.

Срок, исчисляемый сутками и месяцами, начинает течь с ноля часов следующих суток и истекает в 24 часа последних суток или последнего числа соответствующего месяца. Если месяц не имеет соответствующего числа, срок оканчивается в последние сутки этого месяца.

Если окончание срока приходится на нерабочий день, то последним днем срока считается первый следующий за ним рабочий день, кроме случаев исчисления срока при задержании, содержании под стражей, домашнем аресте и нахождении в психиатрическом стационаре.

Срок не считается пропущенным, если жалоба, ходатайство или иной документ до истечения срока сданы на почту, что подтверждается наличием штемпеля на конверте, заявлены или переданы лицу, уполномоченному их принять, а для лиц, содержащихся под стражей или находящихся в психиатрическом стационаре, – если жалоба или иной документ сданы до истечения срока администрации места содержания под стражей или психиатрического (психоневрологического) учреждения.

В отношении процессуальных сроков в законодательстве предусмотрены два института – институт продления срока и институт восстановления пропущенного срока.

Продление процессуальных сроков – продолжение сроков совершения процессуальных действий или применения мер процессуального принуждения.

Продление сроков допускается лишь в отношении указанных в законе сроков.

Сроки продлеваются по мотивированному постановлению органов предварительного расследования, представляемому соответствующему прокурору, по мотивированному ходатайству прокурора, представляемому соответствующему суду, по мотивированному определению (постановлению) суда, по мотивированному ходатайству суда, представляемому Председателю Верховного Суда.

Восстановление процессуального срока – возобновление его действия в отношении осуществления права, если срок реализации права был пропущен по уважительным причинам.

Уважительными причинами пропуска того или иного срока могут быть тяжкое заболевание, командировка, стихийное бедствие и другие подобные обстоятельства.

Пропущенный по уважительной причине срок должен быть восстановлен постановлением органа дознания, лица, производящего дознание, следователя, прокурора, судьи или определением суда, в производстве которого находится уголовное дело. Отказ в

восстановлении срока может быть обжалован и опротестован в установленном УПК порядке.

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

Существование институтов продления и восстановления процессуальных сроков обусловлено необходимостью решения задач уголовного процесса и обеспечения прав и законных интересов его участников.

9.3 Процессуальные издержки

Процессуальные издержки – это предусмотренные уголовно-процессуальным законодательством денежные расходы органов уголовного преследования и суда, понесенные при производстве по конкретному уголовному делу в связи с необходимостью компенсации затрат определенным лицам.

Процессуальные издержки складываются из:

1) сумм, выплачиваемых потерпевшим, гражданским истцам и их представителям, свидетелям, экспертам, специалистам, переводчикам, понятым на покрытие их расходов по явке к месту проведения процессуальных действий и обратно, по найму жилого помещения, а также в качестве суточных;

2) сумм, выплачиваемых потерпевшим, гражданским истцам и их представителям, свидетелям, экспертам, специалистам, переводчикам, понятым, не имеющим постоянного заработка, за отвлечение их от обычных занятий. (Данные издержки складываются из средней зарплаты в определенной местности, умноженной на количество времени, затраченного лицом на участие в уголовном процессе. Официальные данные о средней заработной плате по регионам Республики Беларусь публикуются Национальным статистическим комитетом Республики Беларусь);

3) сумм, выплачиваемых потерпевшим, гражданским истцам и их представителям, свидетелям, понятым, работающим и имеющим постоянный заработок в возмещение недополученной ими заработной платы за все время, затраченное в связи с вызовом в орган, ведущий уголовный процесс. (За лицом, вызванным в орган уголовного преследования или суд в связи с производством по уголовному делу, сохраняется средний заработок, который, согласно ч. 2 ст. 162 УПК, включается в процессуальные издержки по требованию предприятия, учреждения, организации и объединения, выплативших его. Однако существуют выплаты, не учитываемые в среднем заработке, перечень которых содержится в п. 5 приложения к Инструкции о порядке исчисления среднего заработка, сохраняемого в случаях, предусмотренных законодательством, утвержденной постановлением Минтруда от 10.04.2000 года № 47: оплата труда за продукцию (работы, услуги), признанную браком не по вине работника; оплата простоев не по вине работника; единовременная материальная помощь и т.п. Эти суммы и составляют содержание данного пункта процессуальных издержек. Кроме того, вызов в орган уголовного преследования и суд гражданского истца или его представителя является основанием освобождения лица от работы на необходимое время, но не для сохранения за ним заработной платы. Правильным будет считать эти суммы процессуальными издержками, закрепленными в п. 3 ч.1 ст. 162 УПК);

4) вознаграждения, выплачиваемого экспертам, специалистам, переводчикам за выполнение ими своих обязанностей в уголовном процессе, кроме случаев, когда эти обязанности выполнялись в порядке служебного задания;

5) сумм, выплачиваемых государством организации, в которой работал эксперт, специалист или переводчик, если они выполняли свои обязанности в порядке служебного задания;

6) сумм, выплачиваемых за оказание защитниками юридической помощи в случае освобождения подозреваемого, обвиняемого от ее оплаты либо участия адвоката при

производстве дознания, предварительного следствия или в судебном заседании по назначению без заключения договора с клиентом;

7) сумм, израсходованных на хранение и пересылку вещественных доказательств;

8) сумм, израсходованных на проведение экспертизы в экспертных учреждениях;

9) сумм, израсходованных в связи с розыском обвиняемого, скрывшегося от органа уголовного преследования и суда;

10) сумм ежемесячного государственного пособия, выплачиваемого подозреваемому, обвиняемому в случае их временного отстранения от должности;

11) иных расходов, понесенных при производстве по уголовному делу (в частности, суммы, выплаченные за стоимость вещей, пришедших в негодность при производстве экспертиз, затраты на производство судебно-следственных экспериментов, расходы по выплате потерпевшим, свидетелям, подозреваемым (кроме обвиняемых) в связи с проведением следственных действий по опознанию).

Средний заработок, сохраняемый за лицом, вызываемым в качестве потерпевшего и его представителя, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика и понятого, по месту его работы за все время, затраченное им в связи с вызовом в орган уголовного преследования или в суд, включается в процессуальные издержки по требованию организации, выплатившей его.

Суммы, указанные в пунктах 1–5, выплачиваются по постановлению органа дознания, лица, производящего дознание, следователя, прокурора, судьи или по определению суда после выполнения перечисленными в этих пунктах лицами обязанностей в уголовном процессе.

Возмещение расходов и выплата вознаграждения производятся из бюджетных средств, выделяемых органам уголовного преследования и суду на эти цели, по постановлению (определению) этих органов. Порядок выплаты и размеры сумм, подлежащих выплате, устанавливаются Советом Министров Республики Беларусь.

Сведения о процессуальных издержках по уголовному делу должны отражаться в справке, которая прилагается к постановлению о передаче дела прокурору для направления в суд.

Процессуальные издержки взыскиваются с осужденных, обвиняемых или подозреваемых либо могут быть приняты на счет государства.

В случае признания обвиняемого виновным суд обязан взыскать с него процессуальные издержки, за исключением сумм, выплаченных переводчику, а также защитнику в случаях освобождения подозреваемого или обвиняемого от оплаты за услуги адвоката (процессуальные издержки, связанные с выплатой названных сумм, принимаются на счет государства).

Процессуальные издержки могут быть взысканы при прекращении производства по нереабилитирующим основаниям, а также в связи с освобождением от уголовной ответственности по правилам ст. 163 УПК.

В случае оправдания обвиняемого или прекращения производства по уголовному делу в соответствии с п. 1, 2, 7 и 10 ч. 1 ст. 29 и ч. 2 ст. 250 УПК процессуальные издержки принимаются на счет государства. Суд обязывает обвиняемого оплатить процессуальные издержки, связанные с обвинением, по которому он признан виновным.

Процессуальные издержки принимаются на счет государства в случае установления имущественной несостоятельности лица, с которого они должны быть взысканы.

Если по делу признаны виновными несколько лиц, суд постановляет, в каком размере процессуальные издержки должны быть взысканы с каждого из них. Суд учитывает при этом характер вины, степень ответственности за совершенное преступление и имущественное положение осужденного.

По делам о преступлениях несовершеннолетних, не имеющих имущества и самостоятельного заработка, суд может возложить выплату процессуальных издержек на родителей несовершеннолетнего или лиц, их заменяющих.

При оправдании обвиняемого по делу частного обвинения суд взыскивает процессуальные издержки полностью или частично с лица, по заявлению которого было начато производство по уголовному делу. При прекращении производства по уголовному делу за примирением потерпевшего с обвиняемым процессуальные издержки взыскиваются с обоих или с одного из них.

Лекция 10. Возбуждение уголовного дела

10.1 Понятие, содержание, задачи и значение стадии возбуждения уголовного дела.
10.2 Поводы и основания к возбуждению уголовного дела.
10.3 Процессуальный порядок разрешения заявлений и сообщений о преступлениях.
10.4 Процессуальный порядок возбуждения уголовного дела.
10.5 Отказ в возбуждении уголовного дела.

10.1 Понятие, содержание, задачи и значение стадии возбуждения уголовного дела

Возбуждение уголовного дела является первой стадией уголовного процесса и представляет собой производство по материалам в целях установления органом уголовного преследования наличия или отсутствия в поступивших материалах поводов и оснований к началу производства по уголовному делу.

Термин "возбуждение уголовного дела" наряду с указанным означает самостоятельный институт уголовно-процессуального права, а именно совокупность правовых норм, определяющих порядок приема, регистрации, проверки и разрешения сообщений о преступлениях, а также порядок судебного контроля, прокурорского надзора, процессуального контроля за законностью и обоснованностью принятия следователем, органом дознания соответствующих процессуальных решений на стадии возбуждения уголовного дела. Одновременно под термином "возбуждение уголовного дела" понимается непосредственно процессуальный акт, вынесенный органом дознания, начальником следственного подразделения, следователем, прокурором, в котором указывается решение о начале производства по уголовному делу и кто это производство будет осуществлять.

Стадию возбуждения уголовного дела характеризуют следующие признаки:

1) задачами данной стадии являются: а) принятие и проверка сообщения о преступлении (повода); б) установление наличия (отсутствия) основания к возбуждению уголовного дела, обстоятельств, исключающих возбуждение уголовного дела; в) закрепление следов преступления; г) принятие мер по предотвращению или пресечению преступления;

2) круг участников стадии возбуждения уголовного дела существенно ограничен. Основное правоотношение образуется и развивается между заявителем о преступлении, с одной стороны, и органом уголовного преследования, с другой стороны. Кроме того, участниками данной стадии могут быть судья, специалист, понятой;

3) она имеет четкие границы – момент начала и окончания. Стадия возбуждения уголовного дела начинается с появлением повода и заканчивается установлением наличия (отсутствия) основания для возбуждения уголовного дела и принятием соответствующего процессуального решения;

4) итоговым процессуальным документом, который отличает стадию возбуждения уголовного дела от всех других стадий, является постановление о возбуждении уголовного дела либо об отказе в возбуждении уголовного дела.

Деятельность на стадии возбуждения уголовного дела носит уголовно-процессуальный характер. При этом уголовно-процессуальное законодательство предусматривает ряд условий (требований), призванных обеспечить соблюдение законности и обоснованности принимаемых на данной стадии решений.

Для признания деятельности на первоначальной стадии уголовного процесса правомерной необходима совокупность следующих процессуальных условий:

1) наличие законного повода к возбуждению уголовного дела;
2) проведение этой деятельности в целях установления и уточнения оснований к возбуждению уголовного дела или к отказу в таковом;
3) осуществление подобной деятельности субъектом, полномочным разрешать вопрос о возбуждении уголовного дела;
4) ее реализация способами, предусмотренными уголовно-процессуальным законом;
5) соблюдение сроков, предусмотренных законом.

Кроме того, по ее результатам обязательно должно быть принято соответствующее процессуальное решение.

Значение стадии возбуждения уголовного дела заключается в следующем:

1. В результате деятельности на стадии возбуждения уголовного дела (выявление достаточных данных, указывающих на признаки преступления, и вынесение постановления о возбуждении уголовного дела) создаются необходимые условия для производства предварительного расследования.

2. Стадия возбуждения уголовного дела является своего рода «фильтром», который не допускает производства предварительного расследования по информации, которая не содержит сведений о преступлениях.

3. Применение мер процессуального принуждения и производство следственных действий возможно, по общему правилу, только после вынесения постановления о возбуждении уголовного дела. Именно поэтому стадия возбуждения уголовного дела служит гарантией от произвола и злоупотреблений со стороны должностных лиц и органов.

4. Своевременное и обоснованное возбуждение уголовного дела направлено на защиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений, на организацию быстрого и полного расследования преступлений, обеспечения неотвратимости наказания. Как необоснованное возбуждение уголовного дела, так и необоснованный отказ в его возбуждении влекут за собой негативные последствия. В случае необоснованного возбуждения дела уголовному преследованию может быть подвергнуто невиновное лицо. Необоснованный отказ в возбуждении дела порождает, в свою очередь, ощущение безнаказанности у лиц, совершивших преступление, подрывает веру в неотвратимость уголовной ответственности.

10.2 Поводы и основания к возбуждению уголовного дела.

Повод к возбуждению уголовного дела – это установленный законом источник информации о готовящемся или совершенном преступлении, надлежаще оформленный и переданный должностному лицу или органу, который уполномочен принимать решение о возбуждении уголовного дела.

Наличие повода порождает обязанность этих органов и лиц рассмотреть вопрос о необходимости возбуждения уголовного дела.

В соответствии со ст. 166 Уголовно-процессуального кодекса Республики Беларусь (УПК) поводами к возбуждению уголовного дела являются:

1) заявления граждан;
2) явка с повинной;
3) сообщение должностных лиц государственных органов, иных организаций;
4) сообщение о преступлении в средствах массовой информации;
5) непосредственное обнаружение органом уголовного преследования сведений, указывающих на признаки преступления.

Заявления граждан – это наиболее распространенный повод к возбуждению уголовного дела. Оно представляет собой обращение физического лица в

правоохранительный орган с информацией о готовящемся, совершаемом или совершенном преступлении

Заявления граждан о преступлении могут быть устными и письменными. Письменное заявление должно быть подписано лицом, от которого оно исходит. Устное заявление заносится в протокол, который подписывается заявителем и должностным лицом органа дознания, лицом, производящим дознание, следователем или прокурором, принявшими заявление. Протокол должен также содержать сведения о заявителе.

Заявитель предупреждается об уголовной ответственности за заведомо ложный донос, о чем в заявлении или протоколе делается отметка, которая удостоверяется подписью заявителя.

Если устное сообщение о преступлении сделано при производстве следственного действия или в ходе судебного разбирательства, то оно заносится соответственно в протокол следственного действия или протокол судебного заседания.

Если заявитель располагает какими-либо документами либо предметами, подтверждающими сделанное им заявление и могущими в последующем выполнять доказательственную функцию, то при отсутствии возражений гражданина последние приобщаются к протоколу, о чем в нем делается соответствующая запись.

Анонимные заявления не могут служить поводом к возбуждению уголовного дела. Если в анонимном заявлении содержатся сведения о преступлении, то производится предварительная проверка и, в случае если устанавливается наличие признаков преступления, возбуждается уголовное дело. Поводом к возбуждению дела будет непосредственное обнаружение органом уголовного преследования сведений, указывающих на признаки преступления.

В случае, когда имеются основания полагать, что заявителю, членам его семьи, близким родственникам и иным лицам, которых он обоснованно считает своими близкими, могут угрожать убийством, применением насилия, уничтожением или повреждением имущества и применением других противоправных действий, в заявлении не указываются анкетные данные заявителя и не ставится его подпись.

Явкой с повинной считается добровольное сообщение лица о совершенном им преступлении, когда этому лицу еще не объявлено:

1) постановление о возбуждении в отношении его уголовного дела;
2) постановление о признании подозреваемым;
3) постановление о применении меры пресечения;
4) о вынесении постановления о привлечении его в качестве обвиняемого.

Заявление о повинной может быть сделано как в письменной, так и устной форме и должно быть передано заявителем органу дознания, лицу, производящему дознание, следователю или прокурору. Устное заявление заносится в протокол, в котором подробно излагается сделанное заявление. Протокол подписывается явившимся с повинной и должностным лицом, принявшим заявление.

По времени явка с повинной может предшествовать возбуждению уголовного дела, и тогда она является поводом к принятию такого решения. На практике известно немало случаев, когда лицо сообщает о совершённом преступлении в ходе производства дознания, предварительного следствия или судебного разбирательства. И в этих случаях сделанное заявление отражается не в протоколе производимого следственного действия, а в специально составляемом протоколе. Лишь суд, узнавший о явке с повинной в процессе рассмотрения дела по существу, отражает полученные им сведения в протоколе судебного заседания. В зависимости от характера сделанного обвиняемым заявления орган уголовного преследования решает вопрос о возбуждении нового уголовного дела или о необходимости включения полученных данных в уже имеющееся обвинение в качестве нового эпизода преступной деятельности. В последнем случае лицу предъявляется новое обвинение. Если же выявленное новое преступление не имеет связи с обвинением,

инкриминированным данному лицу, уголовное дело после возбуждения направляется для самостоятельного расследования.

В случае, если явившийся с повинной сообщает о совершении преступления совместно с другими лицами, заявивший о повинной предупреждается об уголовной ответственности за заведомо ложный донос.

Сообщение должностных лиц государственных органов, иных организаций о преступлении должно быть сделано в письменной форме. Хотя уголовно-процессуальное законодательство не регламентирует во всех деталях форму и содержание таких сообщений, но, исходя из общих правил служебного делопроизводства, названные сообщения должны быть сделаны на соответствующем фирменном бланке, иметь штамп или печать, а также подпись полномочного должностного лица данной организации. В случае необходимости к сообщению о совершенном преступлении могут прилагаться различного рода документы или предметы, подтверждающие достоверность изложенных в сообщении данных. При этом должностные лица указанных организаций не предупреждаются об уголовной ответственности по ст. 400 Уголовного кодекса Республики Беларусь (УК) за заведомо ложный донос, поскольку субъектом данного преступления они не являются.

Сообщение в средствах массовой информации может быть поводом к возбуждению уголовного дела в случае, когда это сообщение может быть подтверждено имеющимися в указанных средствах материалами, из которых усматриваются признаки преступления.

Под средством массовой информации следует понимать форму периодического распространения массовой информации с использованием печати, телевизионного вещания и радиовещания, глобальной компьютерной сети Интернет. Видами средств массовой информации являются газета, журнал, бюллетень, радио-, теле-, видео-, кинохроникальная программа, иная совокупность информационных сообщений и (или) материалов (передач), носящих периодический характер и предназначенных для неопределенного круга лиц (закон о средствах массовой информации).

Должностное лицо средств массовой информации, которое распространило сообщение о преступлении, по требованию органа уголовного преследования обязано передать находящиеся в его распоряжении документы и иные материалы, подтверждающие сделанное сообщение.

Источник информации и имя лица, представившего сведения, должны быть названы только по требованию органа, ведущего уголовный процесс, если это необходимо для предварительного расследования или рассмотрения дел, находящихся в его производстве.

Непосредственное обнаружение органом уголовного преследования сведений, указывающих на признаки преступления, является самостоятельным поводом к возбуждению уголовного дела. Сущность данного повода выражается в личном восприятии должностными лицами указанных органов событий, фактов или явлений, в которых ими усматриваются или выявляются признаки конкретного преступления, обусловливающие принятие решения о возбуждении уголовного дела. На практике возбуждение уголовного дела в связи с этим поводом является функциональным выражением практической реализации принципа публичности.

В зависимости от сложившейся (или возникшей) ситуации непосредственное выявление признаков преступления может происходить в результате покушения преступных элементов на следователя, прокурора или на других лиц, чему оказались очевидцами названные работники правоохранительных органов. Последние могут непосредственно выявить признаки преступления в процессе выполнения своих уголовно-процессуальных функций: следователь – при расследовании уголовных дел, находящихся в его производстве; прокурор (государственный обвинитель) – в результате надзора за соблюдением законов в ходе дознания или предварительного следствия, а также в ходе судебного разбирательства; орган дознания при осуществлении оперативно-розыскной деятельности или иных функций, связанных с охраной общественного порядка,

государственной или таможенной границы, общественной и государственной безопасности страны.

Повод является лишь предлогом для обсуждения вопроса о возможности или невозможности возбуждения уголовного дела. Для принятия по данному вопросу позитивного решения требуется наличие соответствующих оснований.

Основаниями к возбуждению уголовного дела являются:

1) наличие достаточных данных, указывающих на признаки преступления, при отсутствии обстоятельств, исключающих производство по уголовному делу;

2) исчезновение лица, если в течение десяти суток с момента подачи заявления оперативно-розыскными мероприятиями, проведенными в этот срок, установить местонахождение лица не представляется возможным (ст. 166 УПК).

Обращает на себя внимание то, что в диспозиции данной нормы речь идет о двух явлениях: фактических данных и признаках преступления. Таким образом, основание к возбуждению уголовного дела характеризуется как с юридической стороны (наличие признаков преступления), так и с фактической (достаточность данных).

Указания на фактические данные о совершённом преступлении могут содержаться уже в самом поводе к возбуждению уголовного дела, например, в заявлении, сообщении о преступлении. Но только эта исходная (первичная) информация не может быть положена в основу решения по существу, так как закон говорит о достаточности данных для принятия такого решения, а это означает, что в его основу должны быть положены не единичные фактические данные, а определённая их совокупность. Речь, следовательно, должна идти о выполнении определённой системы познавательных действий для введения в уголовный процесс совокупности фактических данных о признаках конкретного преступления. Это могут быть объяснения граждан; материалы проверок, ревизий; кино-фото-видео-аудио-документы; протоколы осмотра предметов, документов, помещений и т. п.

На стадии возбуждения уголовного дела фиксируется лишь факт обнаружения признаков преступления, что является законным основанием для проведения предварительного расследования. Закон не требует, чтобы на момент принятия решения по вопросу о возбуждении уголовного дела обязательно были выявлены все признаки состава преступления – это главным образом задача последующих стадий процесса. Как показывает практика, имеющиеся данные должны как минимум указывать на наличие события (деяния), содержащего все или некоторые признаки преступления, т.е. иметь отношение к объективной стороне и объекту преступления.

10.3 Процессуальный порядок разрешения заявлений и сообщений о преступлениях.

Обязанность по приему, регистрации и проверке сообщений о преступлениях возлагается на органы уголовного преследования. Заявление или сообщение о преступлении, поступившие в суд, за исключением поданных в порядке частного обвинения, направляются прокурору, о чем должен быть уведомлен заявитель.

Порядок приема, регистрации и учета заявлений и сообщений о преступлениях детально регулируется ведомственными нормативными правовыми актами.

Заявителю выдается документ о регистрации принятого заявления или сообщения о преступлении с указанием должностного лица, принявшего заявление или сообщение, и времени их регистрации. Необоснованный отказ в приеме заявления или сообщения о преступлении может быть обжалован прокурору.

После приема и регистрации повода к возбуждению уголовного дела проводится его проверка, которая заключается в проведении проверочных действий – собирании дополнительных доказательств, подтверждающих или опровергающих первоначальную информацию о преступлении и необходимых для принятия решения. В рамках таких действий могут быть получены объяснения, образцы для сравнительного исследования,

назначена проверка финансово-хозяйственной деятельности, истребованы дополнительные документы, произведены осмотр места происшествия, трупа, местности, предметов, документов, освидетельствование, экспертизы, задержание и личный обыск при задержании, а также может быть проведено извлечение трупа из места захоронения (эксгумация). Таким образом, на стадии возбуждения уголовного дела осуществление следственных действий и применение мер процессуального принуждения (помимо перечисленных) не допускается.

Необходимо отметить, что в соответствии со ст. 226 УПК до возбуждения уголовного дела допускается назначение судебно-медицинской экспертизы для определения причин смерти и степени тяжести телесных повреждений и иных экспертиз, выводы которых могут иметь существенное значение для решения вопроса о возбуждении уголовного дела. Не могут назначаться экспертизы, связанные с применением мер процессуального принуждения в отношении физических лиц.

Вышеизложенное свидетельствует о том, что деятельность на стадии возбуждения уголовного дела представляет собой форму уголовно – процессуального доказывания, являющегося составной частью (подсистемой) целостной системы доказывания в уголовном процессе.

Решение по заявлению или сообщению должно быть принято в срок не позднее трех суток, а при необходимости проверки достаточности наличия или отсутствия оснований к возбуждению уголовного дела – не позднее десяти суток.

В случае невозможности принятия решения до десяти суток этот срок может быть продлен начальником следственного подразделения, а по материалам, находящимся в органе дознания или у прокурора, – прокурором до одного месяца. В необходимых случаях вышестоящим начальником следственного подразделения, вышестоящим прокурором срок проверки по заявлению или сообщению о преступлении может быть продлен до трех месяцев. При направлении прокурором в соответствии с пунктами 2 и 4^1 статьи 179 УПК материалов для проведения дополнительной проверки им устанавливается срок до десяти суток.

По поступившему заявлению или сообщению о преступлении либо при непосредственном обнаружении признаков преступления орган дознания, начальник следственного подразделения, следователь или прокурор принимают одно из следующих решений:

1) о возбуждении уголовного дела;

2) об отказе в возбуждении уголовного дела;

3) о передаче заявления, сообщения по подследственности;

4) о прекращении проверки и разъяснении заявителю права возбудить в суде в соответствии со статьей 426 УПК уголовное дело частного обвинения.

К исключительной компетенции органов предварительного следствия в соответствии с их подследственностью с учетом особенностей, установленных главой 49 УПК, относится принятие решений по поступившим заявлениям или сообщениям о преступлениях:

- связанных со смертью человека;

- против половой неприкосновенности или половой свободы, предусмотренных статьями 166–170 УК;

- совершенных депутатами Палаты представителей, членами Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь, должностными лицами, занимающими ответственное положение, указанными в ч. 5 ст. 4 УК;

- совершенных должностными лицами прокуратуры, Следственного комитета Республики Беларусь, органов внутренних дел, государственной безопасности, финансовых расследований Комитета государственного контроля Республики Беларусь в связи с их служебной или профессиональной деятельностью.

О принятом решении сообщается заявителю и одновременно ему разъясняется право на обжалование решения.

При направлении заявления или сообщения по подследственности орган уголовного преследования обязан принять меры к предотвращению или пресечению преступления, а равно к закреплению следов преступления. Какое-либо указание на характер и виды этих мер в законе отсутствует. Поэтому применение меры по сохранению следов преступления определяется, очевидно, конкретной ситуацией и особенностями содеянного. К таким мерам можно отнести охрану места происшествия, его ограждение и фотографирование, временный запрет осуществления производственной деятельности или эксплуатации отдельных устройств и механизмов и т.д.

10.4 Процессуальный порядок возбуждения уголовного дела.

Порядок возбуждения уголовного дела предусматривает производство ряда процессуальных (установленных уголовно-процессуальным законом) и организационных (определенных ведомственными нормативными актами) действий. Процессуальная деятельность по возбуждению дела состоит из а) принятия решения, б) вынесения постановления, в) направления копии постановления прокурору. Организационная деятельность предполагает заполнение и направление в ИЦ карточки формы 1 на совершенное преступление.

УПК предусматривает различный порядок возбуждения уголовных дел в зависимости от видов уголовного преследования (обвинения), от должностного положения лиц, в отношении которых возбуждается уголовное дело. Имеются и различия в полномочиях лиц, наделенных правом возбуждения уголовного дела.

В зависимости от характера и тяжести совершенного преступления уголовное преследование и обвинение в суде осуществляются в публичном, частно-публичном порядке и в порядке частного обвинения.Уголовное дело публичного обвинения может быть возбуждено как по факту совершения преступления, так и в отношении конкретного лица. Уголовное дело возбуждается в отношении конкретного лица, когда фактические данные преступления, о котором сообщается, указывают на совершение деяния определенным лицом (сведения о взятке, злоупотреблении служебным положением и т.д.). Такие дела орган уголовного преследования обязан возбуждать независимо от волеизъявления лиц, пострадавших от преступления.Уголовные дела частно-публичного обвинения о преступлениях, перечисленных в ч. 4 ст. 26 УПК, возбуждаются не иначе как по заявлению лица, пострадавшего от преступления, его законного представителя или представителя юридического лица.Уголовные дела частного обвинения возбуждаются лицом, пострадавшим от преступления, либо его представителем, а также представителем юридического лица путем подачи в районный (городской) суд заявления о совершении в отношении его преступления, предусмотренного ч. 2 и ч. 3 ст. 26 УПК.

Прокурор вправе возбудить уголовное дело частного и частно-публичного обвинения и при отсутствии заявления лица, пострадавшего от преступления, если они затрагивают существенные интересы государства и общества или совершены в отношении лица, находящегося в служебной или иной зависимости от обвиняемого либо по иным причинам не способного самостоятельно защищать свои права и законные интересы. Дело, возбужденное прокурором, направляется для производства предварительного следствия. Производство по такому делу за примирением лица, пострадавшего от преступления, с обвиняемым в ходе предварительного следствия прекращению не подлежит.

Решение о возбуждении дела в отношении лица, обладающего служебным иммунитетом, принимается в порядке, предусмотренном гл. 49 УПК.

Согласно ст. 175 УПК, о возбуждении уголовного дела орган дознания, следователь или прокурор выносят постановление, в котором указываются: время и место его вынесения; кем оно составлено; повод и основание к возбуждению дела; статья уголовного закона, по признакам которой оно возбуждается; данные о лице, в отношении которого возбуждено уголовное дело; дальнейшее направление дела. При этом нужно учитывать, что в

постановлении о возбуждении уголовного дела по факту исчезновения лица статья УК не указывается.

Копия постановления о возбуждении уголовного дела в течение 24 часов направляется прокурору. О принятом решении сообщается заявителю.

После вынесения постановления о возбуждении уголовного дела:

1) прокурор направляет уголовное дело в соответствии с подследственностью, определенной ст. 182 УПК, или нижестоящему прокурору либо приступает к производству предварительного следствия;

2) начальник следственного подразделения поручает производство предварительного следствия следователю либо приступает к производству предварительного следствия;

3) следователь приступает к производству предварительного следствия;

4) орган дознания после производства неотложных следственных и других процессуальных действий направляет уголовное дело для производства предварительного следствия.

10.5 Отказ в возбуждении уголовного дела.

Отказ в возбуждении дела – это итоговое решение стадии возбуждения дела, которым завершается уголовный процесс в целом. В связи с этим отказ в возбуждении дела относится к числу основных уголовно-процессуальных решений.

Основаниями к отказу в возбуждении уголовного дела являются: отсутствие достаточных данных, указывающих на признаки преступления; наличие данных, полученных в ходе оперативно-розыскных мероприятий, о том, что исчезновение лица не связано с совершением преступления; наличие обстоятельств, исключающих производство по уголовному делу, предусмотренных ч. 1 ст. 29 УПК.

В соответствии с указанной статьей, уголовное дело не может быть возбуждено:

1) за отсутствием общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом. Это основание означает, что установлено отсутствие самого деяния, в связи с которым поступило сообщение о преступлении, соответствующие последствия не имели места либо наступили независимо от чьей-либо воли, например вследствие действия сил природы, либо эти последствия наступили от действий лица, которому причинен вред;

2) за отсутствием в деянии состава преступления. Это основание означает, что проверяемое событие (деяние) было, однако оно не является преступным (например, если установлены предусмотренные главой 6 УК обстоятельства, исключающие преступность деяния, деяние не является преступлением в силу малозначительности, лицо не достигло возраста наступления уголовной ответственности);

3) за отсутствием заявления лица, пострадавшего от преступления, если уголовное дело возбуждается и рассматривается не иначе как по его заявлению, кроме случаев, предусмотренных ч. 5 ст. 26 УПК;

4) в отношении умершего, за исключением случаев, когда производство по уголовному делу необходимо для реабилитации умершего;

5) в отношении лица, о котором имеются вступивший в законную силу приговор по тому же обвинению либо определение (постановление) суда о прекращении производства по уголовному делу по тому же основанию;

6) в отношении лица, о котором имеются неотмененное постановление органа дознания, следователя, прокурора о прекращении производства по уголовному делу по тому же обвинению или постановление об отказе в возбуждении уголовного дела;

7) в случае вступления в силу закона, устраняющего наказуемость деяния;

8) при наличии оснований для освобождения от уголовной ответственности, предусмотренных статьями Особенной части УК;

9) в случае отказа должностного лица (органа) в даче согласия на возбуждение уголовного дела в отношении лица, обладающего служебным иммунитетом;

10) в отношении лица, уголовное преследование которого по просьбе органа уголовного преследования, направленной Генеральной прокуратурой Республики Беларусь в иностранное государство, осуществляется на территории этого иностранного государства по тому же подозрению, обвинению.

При отсутствии оснований для возбуждения уголовного дела орган дознания, следователь, прокурор выносят мотивированное постановление об отказе в возбуждении уголовного дела.

Копия постановления об отказе в возбуждении уголовного дела в течение 24 часов направляется заявителю и прокурору. При этом заявителю должны быть разъяснены права и порядок обжалования постановления.

Отказ в возбуждении уголовного дела может быть обжалован заинтересованными лицами начальнику следственного подразделения, прокурору или в суд.

Если из поступившего заявления или сообщения усматриваются нарушения политических, трудовых, жилищных, семейных и иных прав граждан, а также нарушения законных интересов организаций, защищаемых в порядке гражданского судопроизводства, то одновременно с отказом в возбуждении уголовного дела заинтересованным лицам должны быть разъяснены право и порядок обращения в суд для восстановления нарушенных прав и интересов в порядке гражданского судопроизводства.

Лекция 11 Предварительное расследование

11.1 Понятие и формы предварительного расследования.

11.2 Общие условия предварительного расследования.

11.3 Следственные действия.

11.4 Привлечение в качестве обвиняемого.

11.5 Приостановление и прекращение предварительного расследования.

11.6 Окончание предварительного расследования с передачей уголовного дела прокурору для направления в суд.

11.1 Понятие и формы предварительного расследования

Предварительное расследование – самостоятельная стадия уголовного процесса, которая следует за возбуждением уголовного дела. В этой стадии органы предварительного расследования принимают меры к установлению предусмотренного уголовным законом общественно опасного деяния, выясняют все обстоятельства его совершения; виновность обвиняемого в совершении преступления; обстоятельства, влияющие на степень и характер ответственности обвиняемого; характер и размер вреда, причиненного преступлением; обстоятельства, способствовавшие совершению преступления и т.д. (ст. 89 УПК).

В ходе предварительного расследования не только создаются необходимые условия для правильного рассмотрения дела в суде, но решаются и частные задачи, а именно: раскрытие преступления; выявление обстоятельств, способствовавших его совершению; всестороннее, полное и объективное исследование обстоятельств дела с целью изобличения виновных, создания необходимых предпосылок для подготовки, назначения и проведения судебного разбирательства.

Стадия предварительного расследования является обязательной для большинства уголовных дел. Исключение составляют лишь дела частного обвинения и ускоренного производства. Однако в предусмотренных законом случаях предварительное расследование может быть произведено и по этим делам.

Именно на этой стадии происходит уголовное преследование виновных и отказ от уголовного преследования невиновных, привлечение лица в качестве обвиняемого и определяются пределы последующего судебного разбирательства.

Стадия предварительного расследования заканчивается направлением уголовного дела прокурором в суд либо прекращением предварительного расследования.

Таким образом, **предварительное расследование** представляет собой одну из стадий уголовного процесса, содержание которой заключается в деятельности органов предварительного расследования и прокурора по уголовному преследованию виновных и отказу от уголовного преследования невиновных, обеспечению обоснованного привлечения лица в качестве обвиняемого и установлению всех обстоятельств совершенного преступления для правильного разрешения уголовного дела.

Предварительное расследование не только создает необходимые условия для рассмотрения дела в суде, но имеет и самостоятельное значение. Так, на этой стадии уполномоченные законом должностные лица и органы принимают в ходе расследования меры по предупреждению и пресечению преступлений, а также прекращают производство по уголовному делу по результатам предварительного следствия и дознания независимо от судебного разбирательства.

Значение данной стадии состоит еще и в том, что обеспечивается реализация уголовной ответственности или же реабилитация невиновного. Проведение предварительного расследования пресекает преступную деятельность лица, привлекаемого в качестве обвиняемого, и способствует предупреждению преступлений со стороны других лиц. Гарантией законности проведения предварительного расследования служит прокурорский надзор, процессуальный ведомственный контроль и судебный контроль за действиями и решениями органа дознания, лица, производящего дознание и следователя.

Предварительное расследование имеет и важное юридическое значение: результаты уголовно-процессуальной деятельности на этой стадии являются необходимыми условиями осуществления правосудия по конкретному уголовному делу.

Основу структуры предварительного расследования образуют такие его этапы, как общее расследование, суммарное производство и специальное расследование.

Общее производство ведется еще без обвиняемого, следовательно, в отношении относительно неопределенного (общего) круга лиц. Даже если в это время уже имеются подозрения против какого-либо конкретного лица, оно не только считается невиновным в силу закона (презумпция невиновности), но пока не считается виновным даже органами уголовного преследования, поскольку обвинение против него официально еще не выдвинуто. Процессуальное содержание этапа общего расследования составляет, как правило, производство первоначальных следственных действий, а также (при наличии к тому оснований) задержание подозреваемого.

Сущность суммарного производства заключается в том, что после того, как предполагаемый виновный установлен, необходимо оценить совокупность собранных по делу доказательств (как бы суммировать их), предъявить этому лицу обвинение и выяснить его доводы в свою защиту. То есть этап суммарного производства предназначен для выдвижения первоначального обвинения и конкретизации позиции, занятой стороной защиты. Этому этапу соответствует вынесение постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого, предъявление обвинения, допрос обвиняемого и решение вопроса об избрании ему меры пресечения.

Специальное расследование производится в отношении конкретного обвиняемого. На данном этапе с учетом подтверждения или опровержения доводов защиты, выдвинутых в ходе или после суммарного этапа, еще раз проверяется обоснованность обвинительных доказательств и определяется окончательное обвинение. Этот этап начинается после допроса обвиняемого и завершается составлением постановления о передаче дела прокурору для направления в суд.

Следует также выделять и четвертый этап предварительного расследования – деятельность прокурора по делу, поступившему для направления в суд, поскольку данный этап формально считается частью рассматриваемой стадии.

УПК предусматривает две формы предварительного расследования: предварительное следствие и дознание.

К общим чертам этих форм предварительного расследования относятся:

- единые задачи – ст. 7 УПК;
- равная обязанность осуществления уголовного преследования (ст. 27 УПК);
- соблюдение единой процессуальной формы при производстве по уголовным делам;
- равное доказательственное значение установленных по делу фактов;
- как следователь, так и лицо, производящее дознание, наделены необходимыми процессуальными полномочиями, которые носят властный характер (ст. 36, 39 УПК);
- как следователь, так и лицо, производящее дознание, наделены в основном процессуальной самостоятельностью при принятии решений по уголовному делу и несут полную ответственность за законное, своевременное и обоснованное проведение предварительного расследования;
- правила, закрепленные в гл. 22 УПК, распространяются как на предварительное следствие, так и на дознание.

Вместе с тем между предварительным следствием и дознанием имеются отличия:

- по органам (предварительное следствие производят следователи СК, КГБ, а дознание – органы дознания, перечисленные в ст. 37 УПК);
- по объему расследования (органы дознания осуществляют производство только неотложных следственных и других процессуальных действий по уголовным делам, дальнейшее расследование по которым вплоть до окончания проводит следователь);
- по срокам (ст. 186, 190 УПК);
- по степени процессуальной самостоятельности (постановления лица, производящего дознание, о производстве процессуальных действий, перечисленных в ч.5 ст. 38 УПК, подлежат утверждению начальником органа дознания. Кроме того, лицо, производящее дознание, не обладает правом, предусмотренным ч. 4 ст.36 УПК, которое предоставляется следователю. Следователь может приостановить исполнение ряда указаний надзирающего прокурора и начальника следственного подразделения в случае их обжалования соответственно вышестоящему прокурору и вышестоящему начальнику следственного подразделения).

При наличии признаков преступления орган дознания передает заявление или сообщение с собранными материалами проверки по подследственности, определенной ст. 182 УПК, или возбуждает уголовное дело. Об обнаруженном преступлении и возбуждении уголовного дела орган дознания немедленно уведомляет прокурора.

По возбужденному уголовному делу лицо, производящее дознание, проводит неотложные следственные и другие процессуальные действия для установления и закрепления следов преступления: осмотр, обыск, выемку, наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления, прослушивание и запись переговоров, предъявление для опознания, освидетельствование, задержание и допрос подозреваемых, допрос потерпевших и свидетелей, получение образцов для сравнительного исследования, назначение экспертиз.

Следует иметь в виду, что указанный перечень неотложных следственных и других процессуальных действий является исчерпывающим.

Рассматриваемая деятельность органа дознания должна быть осуществлена в течение 10 суток со дня возбуждения уголовного дела, после чего уголовное дело подлежит передаче следователю. По переданному делу орган дознания может производить следственные действия и оперативно-розыскные мероприятия только по поручению следователя, а также обязан производить оперативно-розыскные мероприятия, если не представилось возможным установить лицо, совершившее преступление, до его установления.

11.2 Общие условия предварительного расследования

Общие условия предварительного расследования – это установленные уголовно-процессуальным законом и основанные на принципах уголовного процесса правила, которые выражают специфические особенности данного вида уголовно-процессуальной деятельности, наиболее существенные требования, предъявляемые к ней.

Условно можно выделить три крупные группы общих условий предварительного расследования, связанные: 1) с выбором надлежащего субъекта расследования и его процессуальным положением; 2) обеспечением всесторонности, полноты, объективности и быстроты расследования; 3) обеспечением прав и законных интересов участников расследования.

Первая группа общих условий включает:

1. Органы, уполномоченные законом осуществлять предварительное следствие и дознание (ст. 180 УПК). Предварительное расследование по уголовным делам производится следователями Следственного комитета, органов государственной безопасности, а также органами дознания. К органам дознания относятся государственные органы и должностные лица, перечисленные в ст. 37 УПК. Прокурор вправе принять к своему производству возбужденное им уголовное дело.

2. Обязательность предварительного следствия (ст. 181, 189 УПК). Предварительное следствие обязательно: а) по всем уголовным делам, за исключением дел о преступлениях, указанных в ч. 2 ст. 26 УПК; б) по всем делам о преступлениях, совершенных несовершеннолетними; в) по делам о предусмотренных уголовным законом общественно опасных деяниях невменяемых или лиц, заболевших психическим расстройством (заболеванием) после совершения преступления.

3. Подследственность (ст. 182 УПК). Подследственность – это установленные уголовно-процессуальным законом признаки уголовного дела, в зависимости от которых определяется орган, полномочный вести расследование по данному делу. Можно выделить следующие виды подследственности:

- предметная (родовая);
- территориальная (местная);
- альтернативная (смешанная);
- по связи дел;
- универсальная.

Предметный (или родовой) – вид подследственности уголовного дела, определяемый уголовно-правовой характеристикой преступления, т.е. его квалификацией.

Территориальная (местная) подследственность призвана разграничить компетенцию органов расследования одного уровня и ведомства в зависимости от места совершения преступления (ст. 184 УПК). Предварительное расследование производится по месту совершения преступления, а в случае, если его невозможно определить, по месту его обнаружения или выявления. В целях обеспечения наибольшей быстроты, объективности и полноты исследования обстоятельств уголовного дела предварительное расследование может производиться по месту нахождения подозреваемого, обвиняемого или большинства свидетелей.

В случае необходимости производства следственных действий и других процессуальных действий в другой местности следователь, орган дознания вправе произвести их лично либо поручить производство этих действий следователю или органу дознания по территориальности. Следователь может поручить производство оперативно-розыскных мероприятий, следственных и других процессуальных действий органу дознания по месту предварительного расследования или по месту их производства. Поручение дается в письменной форме и подлежит выполнению в срок не позднее десяти

суток, если иной срок не согласован со следователем, органом дознания, давшими поручение.

Следователь, установив, что данное уголовное дело ему не подследственно, обязан произвести неотложные следственные и другие процессуальные действия и направить дело по подследственности.

Альтернативная (смешанная) подследственность характеризуется тем, что расследование некоторых категорий преступлений в зависимости от тех или иных обстоятельств может входить в компетенцию либо одного, либо другого органа.

По уголовным делам, возбужденным по фактам исчезновения лиц в соответствии с п. 2 ст. 167 УПК, предварительное следствие производится следователями Следственного комитета до установления общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом. Если в ходе расследования будет установлено, что в отношении исчезнувшего лица совершено преступление, уголовное дело о котором подследственно следователю органов государственной безопасности, следователь СК передает последнему указанное дело по подследственности.

Подследственность по связи дел определяется такими фактами, как выявление преступления в процессе предварительного расследования и соединение уголовных дел. В соответствии с ч. 3 ст. 182 УПК, если в ходе расследования будут выявлены преступления, дела о которых относятся к подследственности другого органов предварительного следствия, расследование продолжается органом, его осуществляющим (либо подследственность определяется прокурором).

Согласно ч. 4 ст. 182 УПК, при соединении в одном производстве дел по обвинению одного или нескольких лиц в совершении преступлений, подследственных разным органам предварительного следствия, расследование проводится органом, по времени первым возбудившим уголовное дело (либо подследственность определяется прокурором).

Универсальная подследственность опосредуется исключительной компетенцией того или иного органа уголовного преследования и не зависит от наличия предметного признака. Такая подследственность имеет место в случаях принятия прокурором дела к своему производству (ч. 4 ст. 34 УПК); передачи дела Генеральным прокурором от одного органа предварительного следствия другому вне зависимости от подследственности в целях обеспечения всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств уголовного дела (ч. 5 ст. 182 УПК).

4. **Производство предварительного расследования следственной группой.** Предварительное расследование по уголовному делу в случае сложности или трудоемкости расследования может быть поручено группе следователей (следственной группе), о чем указывается в постановлении о возбуждении уголовного дела или выносится отдельное постановление. Решение об этом вправе принять прокурор, его заместитель или начальник следственного подразделения. Решение о поручении расследования уголовного дела группе следователей СК и КГБ принимается начальниками следственных подразделений этих государственных органов либо по согласованию с ними. В постановлении должны быть указаны все следователи, которым поручено производство предварительного следствия, в их числе следователь – руководитель следственной группы (ст. 185 УПК).

В качестве оснований создания следственных групп может выступать значительное количество эпизодов, участников совершения преступления, пострадавших, обширная территория преступной деятельности, необходимость проверки значительного количества версий, производства трудоемких следственных действий и др.

Особенность процессуального положения следователей, включенных в группу, состоит в том, что только один из них принимает дело к своему производству и руководит действиями других следователей. Руководитель следственной группы принимает все ключевые решения по уголовному делу: о соединении и выделении дел, прекращении, приостановлении и возобновлении производства по ним, о привлечении лица в качестве

обвиняемого и т.д. Приняв дело к своему производству, следователь-руководитель полностью отвечает за результаты расследования.

Подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик, их представители должны быть ознакомлены с постановлением о предварительном расследовании уголовного дела группой следователей, об изменении состава следственной группы, и им разъясняется право на отвод любого следователя из состава группы.

5. **Деятельность органов дознания по уголовным делам.** Данное условие рассмотрено выше.

Вторую группу общих условий предварительного расследования (условий, связанных с всесторонностью, полнотой, объективностью и быстротой расследования) образуют:

1. **Начало, срок, окончание производства предварительного расследования.** Быстрота расследования обеспечивается его своевременным началом, определенным сроком производства и предусмотренными законом формами окончания.

Стадия предварительного расследования начинается с момента вынесения постановления о возбуждении дела. Следователь, орган дознания, лицо, производящее дознание обязаны незамедлительно приступить к предварительному расследованию по возбужденному или переданному им делу. О принятии дела к своему производству они выносят постановление. Копия постановления не позднее 24 часов направляется прокурору. Если дело возбуждается и принимается к производству одним и тем же должностным лицом, то составляется единое постановление о возбуждении уголовного дела и принятии его к своему производству.

Предварительное следствие по уголовным делам должно быть закончено не позднее чем в двухмесячный срок со дня возбуждения уголовного дела и до передачи дела прокурору для направления в суд или до дня прекращения производства по делу. В указанный срок не включается время, в течение которого предварительное следствие было приостановлено.

Срок предварительного следствия может быть продлен прокурорами района, города и приравненными к ним прокурорами или их заместителями по уголовным делам, находящимся в производстве прокурора, до трех месяцев. Прокурорами области, города Минска и приравненными к ним прокурорами или их заместителями по уголовным делам, находящимся в производстве прокурора, срок продлевается до шести месяцев.

Срок предварительного следствия может быть продлен начальником следственного отдела района, города, района в городе и приравненных к нему отделов или лицом, исполняющим его обязанности, до трех месяцев. Начальником вышестоящего следственного подразделения или его заместителем срок продлевается до шести месяцев. Копия постановления о продлении срока предварительного следствия в течение 24 часов направляется соответствующему прокурору.

Дальнейшее продление срока предварительного следствия может быть произведено только в исключительных случаях Генеральным прокурором, Председателем СК, Председателем КГБ или их заместителями.

При возвращении, направлении прокурором или его заместителем уголовного дела для производства дополнительно предварительного следствия, а также при возобновлении производства по уголовным делам, по которым оно было приостановлено или прекращено, следствие производится в срок до одного месяца со дня принятия следователем дела к своему производству. Дальнейшее продление срока следствия производится на общих основаниях в порядке, предусмотренном настоящей статьей. При этом учитывается и срок, ранее затраченный на производство по уголовному делу.

В случае необходимости продления срока следствия следователь обязан составить об этом мотивированное постановление о возбуждении ходатайства и представить его

соответствующему прокурору, начальнику следственного подразделения или их заместителям не позднее трех суток до истечения срока следствия.

Производство предварительного расследования заканчивается вынесением постановления о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд, постановления о прекращении производства по уголовному делу либо постановления о передаче дела прокурору для направления в суд для решения вопроса о применении принудительных мер безопасности и лечения.

В случае, если предварительное следствие по уголовному делу или руководство следственной группой осуществлялись прокурором, вынесения постановления о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд не требуется.

2. Соединение, выделение и восстановление уголовных дел.

На основании постановления органа уголовного преследования в одном производстве могут быть соединены: а) уголовные дела по обвинению или подозрению нескольких лиц в совершении в соучастии одного или нескольких преступлений, одного лица в совершении нескольких преступлений, в заранее не обещанном укрывательстве этих преступлений или в недонесении о них; б) уголовные дела, возбужденные по факту исчезновения лица, и об общественно опасном деянии, предусмотренном уголовным законом, связанном с исчезновением данного лица. Недопустимо соединять дела о преступлениях, по которым одно и то же лицо является обвиняемым и потерпевшим, за исключением дел частного обвинения.

В соответствии с ч.1^1 ст. 164 УПК, допускается также соединение уголовных дел в случаях, когда лица, подлежащие привлечению в качестве обвиняемых (подозреваемых), не установлены, но имеются достаточные основания полагать, что несколько преступлений совершены одним лицом или группой лиц.

Срок производства по уголовному делу, в котором соединены несколько дел, исчисляется со дня возбуждения дела, которое возбуждено по времени первым. При этом в общий срок предварительного расследования по такому делу включается все календарное время, фактически затраченное на его производство.

Указанный порядок исчисления общего срока не распространяется на случаи соединения нескольких дел, по которым не были установлены лица, подлежащие привлечению в качестве обвиняемых (подозреваемых). В таких случаях общим сроком является наибольший срок производства по одному из соединенных дел.

В силу ст.165 УПК, орган уголовного преследования вправе выделить из уголовного дела в отдельное производство другое уголовное дело в отношении:

1) отдельных обвиняемых по уголовным делам по обвинению нескольких лиц при наличии оснований для приостановления предварительного расследования, указанных в п. 1–4 ч. 1 ст. 246 УПК;

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

3) обвиняемого, заявившего ходатайство об освобождении его от уголовной ответственности по основаниям, предусмотренным ст. 88^1 УК.

Дело может быть выделено в отдельное производство, если в ходе предварительного расследования выясняется отсутствие связи между отдельными преступлениями либо лицами, их совершившими.

По уголовным делам о нескольких преступлениях с учетом мест совершения отдельных преступлений, сложности и трудоемкости расследования при доказанности вины конкретного обвиняемого по отдельным обвинениям возможно выделение дела, принятие мер к окончанию по нему производства и направление в суд по этим обвинениям.

Выделение уголовного дела допускается при условии, что это существенно не отразится на всесторонности, полноте, объективности исследования обстоятельств дела.

Подлежит выделению в отдельное производство дело о ставшем известным в ходе расследования преступлении, совершенном другим лицом.

Могут быть выделены из уголовного дела также материалы, необходимые для возбуждения уголовного дела о ставшем известным преступлении.

Подлежат выделению из уголовного дела материалы, не имеющие отношения к уголовному делу. Такие материалы возвращаются органу или организации, которые их представили.

В выделенном деле или материалах должны содержаться подлинники либо копии процессуальных документов.

Срок предварительного расследования по выделенному уголовному делу исчисляется со дня вынесения соответствующего постановления о выделении дела.

Всесторонность, полнота и объективность расследования ставятся под угрозу, если само уголовное дело или его материалы будут по каким-либо причинам недоступны. Поэтому закон предусматривает восстановление утраченных уголовных дел.

Восстановление утраченного уголовного дела либо его отдельных материалов производится по постановлению начальника следственного подразделения, начальника органа дознания, прокурора (ст. 165^1 УПК). Восстановление уголовного дела производится по сохранившимся предметам, копиям документов, которые могут быть признаны доказательствами в порядке, установленном УПК, и путем проведения следственных и других процессуальных действий.

Сроки производства дознания, предварительного следствия, содержания под стражей и домашнего ареста при восстановлении уголовного дела исчисляются в общем порядке.

3. Общие правила производства следственных действий. Протокол следственного действия. Удостоверение факта отказа от подписания или невозможности подписания протокола следственного действия. Согласно ст. 192 УПК, следователь, лицо, производящее дознание, привлекая лиц к участию в следственных действиях, предусмотренных УПК, удостоверяются в их личности, разъясняет им права и обязанности, а также порядок производства следственного действия. Производство следственных действий в ночное время не допускается, за исключением случаев, не терпящих отлагательства. При производстве следственных действий могут применяться различные технические средства. К участию в следственных действиях может быть привлечен работник органа дознания.

Протокол следственного действия составляется в ходе производства следственного действия или непосредственно после его окончания и должен быть составлен в соответствии с требованиями ст. 193 УПК. В протоколе указываются место и дата производства следственного действия, время его начала и окончания с точностью до минуты, должность и фамилия лица, составившего протокол, а также фамилия, имя, отчество каждого лица, участвующего в производстве следственного действия, а в необходимых случаях и его адрес и другие данные о личности. В протоколе излагаются действия в том порядке, в каком они имели место, выявленные и имеющие значение для дела обстоятельства, а также заявления лиц, участвовавших в производстве следственного действия.

Если при производстве следственного действия применялись научно-технические средства, то они должны быть указаны в протоколе. Кроме того, в протоколе должно быть отмечено, что перед их применением об этом были уведомлены лица, участвующие в производстве следственного действия. К протоколу прилагаются фотографические негативы и снимки, киноленты, диапозитивы, фонограммы допроса, кассеты видеозаписи, видеограммы, чертежи, планы, схемы, слепки и оттиски следов, выполненные при производстве следственного действия, а также изъятые при этом предметы.

Протокол может быть написан от руки или изготовлен с помощью технических средств. После чего он предъявляется для ознакомления всем лицам, участвовавшим в производстве следственного действия. Им разъясняется право делать замечания, подлежащие внесению в протокол. Протокол подписывается следователем, лицом, производящим дознание,

допрошенным лицом, переводчиком, специалистом, понятыми и другими лицами, участвовавшими в производстве следственного действия.

В соответствии со ст. 194 УПК, если лица, участвующие в производстве следственного действия, откажутся подписать протокол следственного действия, об этом делается отметка в протоколе, которая заверяется подписью лица, производившего следственное действие. Таким лицам должна быть предоставлена возможность дать объяснение о причинах отказа, которое заносится в протокол.

Если подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, свидетель в силу физических недостатков или состояния здоровья не могут подписать протокол их допроса, следователь, лицо, производящее дознание, вправе с согласия допрашиваемых пригласить иное лицо, которое удостоверяет своей подписью правильность записи их показаний. Этот протокол подписывают следователь, лицо, производящее дознание, проводившие допрос. В протоколе иного следственного действия в таких случаях делается отметка о невозможности его подписания указанными лицами, которая заверяется подписями следователя, лица, производящего дознание, и иных лиц, если они участвовали в производстве данного следственного действия.

4. Недопустимость разглашения данных предварительного расследования. Статья 198 УПК закрепляет требование о недопустимости разглашения данных предварительного расследования. Они могут быть преданы гласности лишь с разрешения следователя, лица, производящего дознание, и только в том объеме, в каком ими будет признано это возможным, если разглашение не противоречит интересам предварительного расследования и не связано с нарушением прав и законных интересов участников уголовного процесса.

Следователь, лицо, производящее дознание, вправе предупредить защитника, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, представителей, свидетелей, эксперта, специалиста, переводчика, понятых и других лиц, присутствующих при производстве следственных и других процессуальных действий, о недопустимости разглашения без их разрешения имеющихся в деле сведений. У этих лиц берется подписка с предупреждением об ответственности в соответствии со ст. 407 УК.

5. Представление об устранении нарушений закона, причин и условий, способствующих совершению преступлению. Орган уголовного преследования, установив при производстве по уголовному делу нарушения закона, причины и условия, способствовавшие совершению преступления, вправе внести в соответствующие организации или должностному лицу представление о принятии мер по устранению нарушений закона, причин и условий, способствовавших совершению преступления, которое подлежит рассмотрению с обязательным уведомлением о принятых мерах в месячный срок со дня получения представления (ст. 199 УПК).

УПК не раскрывает содержание понятия «причины и условия, способствующие совершению преступления». В юридической литературе преобладающим является утверждение о том, что в качестве полной причины преступления выступают несколько факторов: антиобщественная установка личности (т.е. внутренняя готовность субъекта совершить преступление); внешние обстоятельства, сформировавшие эти взгляды (условия воспитания в семье, обстановка в трудовом коллективе, ближайшее бытовое окружение); конкретная жизненная ситуация (т.е. непосредственный повод, вызвавший у человека решимость совершить преступление). Под условиями понимаются обстоятельства, облегчившие возникновение преступного намерения, совершение преступления и достижение преступного результата. В большинстве случаев органы расследования реагируют именно на них. Наиболее часто условия совершения преступления кроются в следующих сферах жизни общества: управленческой (нарушение технологии, недостатки в учете), кадровой (назначение на должности некомпетентных лиц), правовой (наличие пробелов в нормативном регулировании, неудовлетворительная работа отдельных сотрудников правоохранительных органов и т.д.).

Представление является процессуальным актом, в силу чего все содержащиеся в нем выводы должны быть основаны только на доказательствах, добытых путем производства следственных действий.

6. Участие специалиста. Участие понятых. В соответствии со ст. 200 УПК, орган уголовного преследования вправе вызвать для участия в производстве следственного и иного процессуального действия специалиста, не заинтересованного в исходе уголовного дела. Требование следователя, лица, производящего дознание, о вызове специалиста обязательно для руководителей организаций, где работает специалист.

Перед началом производства следственного и иного процессуального действия орган уголовного преследования удостоверяется в личности и компетентности специалиста, выясняет его отношение к подозреваемому, обвиняемому и потерпевшему, разъясняет специалисту его права и обязанности, предусмотренные ст. 62 УПК, и предупреждает об ответственности, установленной законодательными актами, о чем делается отметка в протоколе и удостоверяется подписью специалиста.

Согласно ст. 202 УПК, следственные действия в случаях, предусмотренных УПК, производятся с участием не менее двух понятых. По усмотрению органа уголовного преследования понятые могут участвовать в производстве следственных действий и в иных случаях.

Перед началом производства следственного действия следователь, лицо, производящее дознание, разъясняют понятым цель следственного действия, их права и обязанности, предусмотренные ст. 64 УПК, предупреждают об ответственности, установленной законодательными актами, о чем делается отметка в протоколе следственного действия, которая удостоверяется подписями понятых.

К третьей группе общих условий предварительного расследования (условий, связанных с обеспечением прав и законных интересов участников расследования) относятся:

1. **Обязательность разъяснения и обеспечения прав участникам следственного действия**. В ст. 195 УПК закреплено правило, согласно которому следователь, лицо, производящее, дознание, обязаны разъяснить подозреваемому, обвиняемому, потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику и их представителям, другим лицам, участвующим в производстве следственного действия, их права и обеспечить возможность осуществления этих прав в ходе расследования дела. Одновременно им должны быть разъяснены возложенные на них обязанности и последствия их невыполнения.

2. Обязательность рассмотрения ходатайств. Статья 196 УПК предусматривает, что следователь, лицо, производящее дознание, обязаны рассмотреть все заявленные по уголовному делу ходатайства. При этом они не вправе отказать подозреваемому, обвиняемому, их защитникам, потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику, представителям в допросе свидетелей, в проведении экспертиз и других следственных действий, если обстоятельства, об установлении которых они ходатайствуют, могут иметь значение для дела.

О результатах рассмотрения ходатайства в срок не более трех суток сообщается лицу, его заявившему. При полном или частичном отказе в удовлетворении ходатайства следователь, дознаватель обязаны вынести постановление с указанием мотивов отказа.

Порядок заявления ходатайств и их рассмотрения и разрешения регламентирован статьями 135-137 УПК.

3. Меры по обеспечению безопасности участников следственного действия. В ст. 193 УПК содержится положение о том, что при необходимости обеспечить безопасность потерпевшего, его представителя, свидетеля, членов семей, близких родственников и иных лиц, которых они обоснованно считают близкими, следователь, лицо, производящее дознание, вправе в протоколе следственного действия, в котором участвуют потерпевший, его представитель, свидетель, не приводить данные об их личности. В этом случае следователь, лицо, производящее дознание, обязаны вынести постановление, в котором

излагаются причины принятого решения о сохранении в тайне данных о личности участника следственного действия, указываются вымышленные данные о личности и приводится образец подписи, которые они будут использовать в протоколах следственных действий с его участием.

4. Меры попечения о детях, иждивенцах и по обеспечению сохранности имущества подозреваемого, обвиняемого. В силу ст. 197 УПК, следователь, лицо, производящее дознание, не позднее следующего дня после применения меры пресечения в виде заключения под стражу в отношении подозреваемого, обвиняемого, если дети указанных лиц остаются без попечения родителей, уведомляют об этом управление (отдел) образования районного, городского исполнительного комитета, местной администрации района в городе по месту жительства родителей (родителя) для обеспечения государственной защиты детей. Если у заключенного под стражу подозреваемого, обвиняемого остались без присмотра и помощи престарелые родители, другие иждивенцы, следователь, лицо, производящее дознание обязаны принять меры по передаче их на попечение или под опеку родственникам либо другим лицам и учреждениям. Кроме того, должны быть приняты меры по обеспечению сохранности имущества и жилища задержанных или заключенных под стражу подозреваемого, обвиняемого.

Нужно учитывать, что, согласно закону о порядке и условиях содержания лиц под стражей, женщины, содержащиеся под стражей, могут иметь при себе детей в возрасте до трех лет (ст.23 закона).

Передача на попечение или под опеку возможна лишь с согласия лиц, которым передаются иждивенцы (ст. 151 КоБС). Если родственников или иных лиц, способных осуществлять присмотр и уход найти не удается, следует обращаться в органы местного самоуправления, выполняющие функции опеки и попечительства и обязанные принимать участие в решении подобного рода вопросов.

Оставшееся без присмотра и охраны имущество и жилище передается родственникам подозреваемого, обвиняемого или другим лицам, пользующимся доверием подозреваемого, обвиняемого и обладающим возможностью обеспечить сохранность. При необходимости жилище, занимаемое подозреваемым, обвиняемым, на период его временного отсутствия передается органам местного самоуправления или опечатывается. Решение следователя (лица, производящего дознание) о принятии мер попечения и сохранности имущества на основании п. 24 ст. 6 УПК оформляется соответствующим постановлением, в котором указываются основания и мотивы принятого решения, конкретные меры и лица, ответственные за их реализацию. Копию постановления целесообразно вручать лицам, ответственным за исполнение указанных в постановлении обеспечительных мер.

О принятых мерах попечения и мерах по обеспечению сохранности имущества и жилища письменно уведомляются подозреваемый, обвиняемый, и им вручается копия протокола описи имущества.

5. Участие переводчика. В соответствии со ст. 201 УПК, орган уголовного преследования при производстве следственных и иных процессуальных действий обязан обеспечить участие переводчика в случаях, предусмотренных ст. 21 УПК.

Перед началом производства следственного и иного процессуального действия, в котором участвует переводчик, следователь, лицо, производящее дознание, удостоверяются в личности и компетентности переводчика, выясняют его отношение к подозреваемому, обвиняемому и потерпевшему, разъясняют переводчику его права и обязанности, предусмотренные ст. 63 УПК, и предупреждают об ответственности, установленной законодательными актами, а также об уголовной ответственности за отказ или уклонение от исполнения возложенных на него обязанностей и за заведомо неправильный перевод, о чем делается отметка в протоколе следственного и иного процессуального действия, которая удостоверяется подписью переводчика.

12.3 Следственные действия

Следственные действия – это предусмотренные УПК и производимые в соответствии с его положениями действия органов уголовного преследования по собиранию и проверке доказательств, совершаемые в ходе производства по материалам и уголовному делу.

Значение следственных действий состоит в том, что они являются основным способом собирания доказательств, а значит, и основным средством установления истины по уголовному делу. К другим способам собирания доказательств можно отнести такие, как истребование и принятие представленных предметов и документов.

Направленность следственных действий на собирание и проверку доказательств позволяет разграничивать их с иными процессуальными действиями.

В то же время содержание любого следственного действия определяется не его целью (получением доказательств), которая присуща каждому из них, а методом познания, присутствующим в обязательном порядке в его производстве. Разумеется, при производстве подавляющего большинства следственных действий применяется несколько методов познания. В этом случае их сущность заключатся в основном, определяющем методе познания.

Система следственных действий установлена в главах 23-26 УПК и включает: осмотр, освидетельствование, следственный эксперимент, обыск, выемку, наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления, прослушивание и запись переговоров, допрос, очную ставку, предъявление для опознания, проверку показаний на месте, назначение и проведение экспертизы.

Процессуальная форма следственных действий охватывает три группы норм, регламентирующих: 1) условия проведения следственных действий; 2) процедуру проведения следственных действий; 3) меры, гарантирующие производство следственных действий.

1. Первый элемент процессуальной формы следственных действий – это условия их производства. Они складываются из условий общего и специального характера.

К общим условиям производства следственных действий относятся: а) наличие возбужденного уголовного дела (за исключением, предусмотренным ч. 2 ст. 173 УПК); б) надлежащий субъект проведения следственного действия; в) надлежащие место и время производства следственного действия; г) недопустимость применения насилия, угроз и иных незаконных мер; д) недопустимость создания опасности для жизни и здоровья участников следственного действия и иных лиц; е) запрет действий, унижающих честь и достоинство; ж) применение технических средств и способов обнаружения и изъятия следов преступления и вещественных доказательств.

К числу специальных условий относятся материальные и процессуальные основания для производства следственных действий. Материальные основания – это наличие конкретных данных о том, что могут быть получены доказательства определенного вида с помощью именно этих действий. Неправильное их определение ведет к незаконной подмене одних следственных действий другими.

Поскольку ряд следственных действий затрагивает конституционные права граждан и интересы третьих лиц, процессуальные основания для проведения следственных действий могут требовать специальной процессуальной формы. В зависимости от формы принятия решения о производстве следственных действий последние условно можно разделить на три группы:

а) не требующие процессуальных решений – осмотр (за исключением осмотра жилища без согласия проживающих в нем лиц), допрос, очная ставка, предъявление для опознания, следственный эксперимент, проверка показаний на месте;

б) требующие специального решения следователя в форме постановления – осмотр жилища, освидетельствование, эксгумация, обыск, выемка, наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления, прослушивание и запись переговоров, назначение и проведение экспертизы;

в) требующие постановления следователя, санкционированного прокурором, – обыск, осмотр жилища, выемка в жилище, наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления и их выемка, выемка документов, содержащих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну, прослушивание и запись переговоров, ведущихся по техническим каналам связи, и иных переговоров; извлечение трупа из места захоронения (эксгумация), назначение и проведение судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы с помещением подозреваемого или обвиняемого, не содержащихся под стражей, в государственную организацию здравоохранения.

К специальным условиям проведения следственного действия относятся также требования, предъявляемые к кругу его участников и их правовому статусу (правам и обязанностям).

2. Второй элемент процессуальной формы следственных действий – это их процедура, т. е. последовательность и приемы проведения следственного действия. Последовательность проведения следственного действия складывается из нескольких этапов. Первый этап – подготовительный. На нем принимается и оформляется решение о проведении следственного действия. Второй этап связан с удостоверением в личности участников процесса, разъяснением им прав и обязанностей, задач и порядка проведения следственного действия. Третий этап составляет осуществление познавательных приемов и операций, а на четвертом – фиксируются ход и результаты следственного действия в соответствующем протоколе.

3. Третий элемент процессуальной формы следственных действий – это меры их обеспечения. Нарушения процессуальных норм об основаниях, условиях и правилах производства следственных действий влекут негативные последствия. Для участников процесса это могут быть меры принуждения, уголовная ответственность. Для органов предварительного расследования в качестве основной санкции выступает утрата доказательственного значения результатов следственного действия.

Ниже приводится характеристика отдельных следственных действий.

Осмотр – это осуществляемое следователем, лицом, производящим дознание, обследование (непосредственное восприятие и исследование) различных объектов в целях обнаружения следов преступления, уяснения обстановки происшествия и установления других обстоятельств, имеющих значение для дела.

Осмотр – самостоятельное следственное действие, охватывающее различные виды осмотра:

- осмотр места происшествия. Место происшествия – это участок местности, техническое сооружение или помещение, на (в) котором обнаружены предметы и следы, указывающие на возможное совершение преступления. Место происшествия не всегда совпадает с местом преступления;

- осмотр трупа. Осмотр трупа может быть элементом осмотра места происшествия, но если труп удален с него по тем или иным причинам (требовалось срочно провести в морге вскрытие трупа для определения причин смерти и т.п.) осмотр трупа становится самостоятельной разновидностью данного следственного действия, проводимого там, куда он перемещен;

- осмотр местности. Таковым является обследование определенной территории или водного пространства, не являющихся местом происшествия;

- осмотр помещения. Под помещениями подразумеваются такие помещения, которые не являются ни местом происшествия, ни жилищем, но каким-либо образом связаны с обстоятельствами, подлежащими доказыванию по делу. Таким помещением может быть, например, склад, который подлежит осмотру с целью выяснения условий хранения материальных ценностей;

- осмотр жилища и иного законного владения;

- осмотр предметов и документов. Он производится непосредственно в ходе осмотра места происшествия, местности, помещений. Вместе с тем, если окажется затруднительным осуществить осмотр на месте, то он приобретает самостоятельный характер.

Основанием для проведения осмотра является наличие достаточных данных полагать, что в ходе его могут быть обнаружены следы преступления и иные материальные объекты, выяснены другие обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела.

Осмотр осуществляется на месте производства следственного действия. Если для проведения осмотра потребуется продолжительное время или осмотр на месте обнаружения следов преступления и иных материальных объектов значительно затруднен, объекты должны быть изъяты, упакованы, опечатаны и без повреждений доставлены в другое удобное для осмотра место.

К участию в осмотре следователь, лицо, производящее дознание, вправе привлечь подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля, а также специалиста.

Изъятию подлежат только те объекты, которые могут иметь отношение к уголовному делу. При возможности изымаются сами следы вместе с предметом или его частью. Изъятые объекты упаковываются, опечатываются за подписью следователя, лица, производящего дознание и лиц, участвующих в осмотре. Все обнаруженное и изъятое при осмотре должно быть предъявлено участникам осмотра.

Лица, участвующие в осмотре, вправе обращать внимание следователя, дознавателя на все, что, по их мнению, может способствовать выяснению обстоятельств уголовного дела.

Осмотр жилища и иного законного владения проводится только с согласия собственника или проживающих в нем совершеннолетних лиц, а при отсутствии такого согласия – по постановлению следователя, органа дознания с санкции прокурора, которое должно быть предъявлено до начала осмотра, и с участием понятых. Если жилище или иное законное владение являются местом происшествия либо хранения предметов со следами преступления, а также веществ и предметов, за хранение которых предусмотрена уголовная ответственность, и их осмотр не терпит отлагательства, то он может быть проведен без санкции прокурора с последующим направлением ему в течение 24 часов сообщения об этом.

При осмотре жилища и иного законного владения должно быть обеспечено присутствие проживающего в нем совершеннолетнего лица. В случае невозможности его присутствия приглашаются представители организации, осуществляющей эксплуатацию жилищного фонда, или местного исполнительного и распорядительного органа. При невозможности обеспечить присутствие указанных лиц при проведении осмотра жилища или иного законного владения, которые являются местом происшествия либо хранения орудий преступления, других предметов со следами преступления, допускается проведение осмотра без участия указанных лиц.

Осмотр в помещениях организаций проводится в присутствии представителей администрации, а в местах, где хранятся материальные ценности, – в присутствии материально ответственного лица.

Осмотр в помещениях, занимаемых дипломатическими представительствами и консульскими учреждениями, а также зарубежными представительствами и учреждениями, пользующимися дипломатическим иммунитетом, а равно в помещениях, в которых их сотрудники с членами семьи проживают, может проводиться лишь по просьбе или с согласия главы соответствующего представительства или учреждения и в его присутствии. Такое согласие испрашивается через Министерство иностранных дел Республики Беларусь. При проведении осмотра обязательно присутствие прокурора и представителя Министерства иностранных дел Республики Беларусь.

Наружный осмотр трупа на месте его обнаружения проводится, как правило, с участием врача – специалиста в области судебной медицины. Для осмотра трупа могут привлекаться также другие специалисты. При этом неопознанные трупы подлежат обязательному фотографированию и дактилоскопированию.

При необходимости извлечения трупа из места захоронения (эксгумации) для осмотра Председатели СК и КГБ, а также следователь, лицо, производящее дознание, выносят постановление. Постановление следователя, лица, производящего дознание, должно быть санкционировано прокурором или его заместителем. Данный процессуальный акт обязателен для администрации места захоронения, членов семьи и родственников умершего.

Эксгумация обладает рядом признаков следственного действия (например, выемки): о ее производстве выносится постановление, присутствует врач-специалист, составляется протокол эксгумации. Но она не может считаться следственным действием, т.к. не обладает его главным признаком – получением доказательственной информации. Такая информация может быть выявлена при осмотре эксгумированного трупа (либо при его опознании, экспертном исследовании, получении образцов). По этой причине эксгумацию следует рассматривать как необходимую предпосылку осмотра либо другого следственного действия.

Освидетельствование – это следственное действие, заключающееся в осмотре тела человека в целях обнаружения особых примет, следов преступления, телесных повреждений, выявления состояния опьянения или иных свойств и признаков, имеющих значение для уголовного дела, если для этого не требуется проведения экспертизы.

Исходя из своего содержания, освидетельствование, по сути, представляет собой разновидность осмотра. Принципиальное отличие освидетельствования от осмотра состоит в том, что объектом освидетельствования является живой человек.

Основанием для проведения освидетельствования является наличие достаточных данных полагать, что в его ходе могут быть обнаружены особые приметы, следы преступления, телесные повреждения, выявлены состояние опьянения, иные свойства и признаки, имеющие значение для дела.

Может быть проведено освидетельствование подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего в случае совершения в отношении его тяжкого или особо тяжкого преступления.

О проведении освидетельствования следователь, лицо, производящее дознание, выносят постановление, которое обязательно для подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего. В случае отказа они могут быть освидетельствованы принудительно.

Необходимо отметить, что состояние опьянения или иных свойств и признаков, имеющих значение для дела, простым наблюдением следователь установить не может, поэтому необходимо направление освидетельствуемого в соответствующее медицинское учреждение (например, в наркологический диспансер).

Освидетельствование проводится следователем, лицом, производящим дознание, а при необходимости – с участием врача или иного специалиста. Следователь, лицо, производящее дознание, не присутствуют при освидетельствовании лица другого пола, если освидетельствование сопровождается обнажением тела этого лица. В этом случае освидетельствование проводится врачом в присутствии понятых одного пола с освидетельствуемым.

Следственный эксперимент – это следственное действие, заключающееся в воспроизведении действия, обстановки или иных обстоятельств определенного события в целях проверки и уточнения данных, имеющих значение для уголовного дела.

Основанием для проведения следственного эксперимента является необходимость проверки и уточнения полученных при производстве предварительного расследования данных, имеющих значение для дела.

При проведении следственного эксперимента воспроизводятся действия, обстановка или иные обстоятельства определенного события с тем, чтобы проверить возможность восприятия каких-либо фактов (например, слышать какие-либо звуки), совершения определенных действий (например, преодолеть расстояние за определенный период времени), наступления какого-либо события (например, пригодность ключа для

открывания определенного замка), а также выявить последовательность произошедшего события (например, «технологический процесс» изготовления наркотических средств, поддельных денег) и механизм образования следов. Таким образом, при производстве следственного эксперимента применяется экспериментальный метод познания, содержанием которого являются опытные действия.

В случае необходимости к участию в следственном эксперименте могут привлекаться подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, свидетель, специалист, эксперт и лица, проводящие опытные действия с их согласия. Участникам следственного эксперимента разъясняются его цели и порядок проведения.

Следственный эксперимент в жилище и ином законном владении проводится только с согласия собственника или проживающих в нем совершеннолетних лиц либо по постановлению следователя, органа дознания с санкции прокурора или его заместителя, которое должно быть предъявлено до начала следственного эксперимента, и с участием понятых.

Нужно иметь в виду, что результаты следственного эксперимента могут свидетельствовать лишь о возможности или невозможности проверяемого события или действия и не означают того, что в действительности проверяемое событие или действие имело место.

Обыск – это следственное действие, состоящее в отыскании и изъятии орудий преступления, предметов, документов и ценностей, которые могут иметь значение для уголовного дела, а также обнаружении разыскиваемых лиц и трупов, осуществляемых в ходе принудительного обследования помещений, иных мест, физических лиц.

УПК предусмотрены следующие виды обыска:

- обыск в жилище и ином законном владении;
- обыск в помещениях организаций;
- обыск в помещениях, занимаемых дипломатическими представительствами и консульскими учреждениями, а также представительствами и учреждениями иностранных государств и международных организаций, пользующихся дипломатическим иммунитетом, а также в помещениях, в которых проживают сотрудники представительств и учреждений и их семьи;
- личный обыск, заключающийся в отыскании и изъятии предметов и документов, осуществляемых в ходе принудительного обследования физических лиц.

Основанием для проведения обыска является наличие достаточных данных полагать, что в каком-либо помещении или ином месте либо у какого-либо лица находятся орудия преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела, а также могут быть обнаружены разыскиваемые лица и трупы.

Обыск следует разграничивать со сходным с ним осмотром. Во-первых, основу обыска составляют действия розыскного характера, направленные, во-первых, на установление местонахождения предметов и документов; во-вторых, на выявление их действительной связи с уголовным делом; в-третьих, на исключение возможности уничтожения либо избавления от них, то есть придания им обезличенного характера. Основу осмотра составляют обозрение и наблюдение определенного объекта, выявление предметов, могущих иметь доказательственное значение по делу, в пространственных рамках именно этого объекта. Осмотр не предполагает поиск посредством выхода за пределы осматриваемого объекта и вторжения (проникновения) в сферы, недоступные обычному наблюдению. Он может только создавать основания и порождать необходимость этого, и тогда соответствующее должностное лицо производит обыск. В данном случае следственные действия проводятся в связке: осмотр – обыск.

Во-вторых, осмотр имеет более широкие цели, включая детальное исследование и фиксацию обстановки места происшествия, местности, жилища, следов преступления. В то же время перед осмотром не ставится цель обнаружения разыскиваемых лиц и трупов. В-третьих, обыск по общему правилу производится в месте или помещении, которое

находится в законном (титульном) владении определенного физического, юридического лица, в то время как осмотр может проводиться как в титульном владении (например, в жилище), так и в месте, у которого нет конкретного владельца (например, на улице населенного пункта). В-четвертых, в качестве объекта осмотра не может выступать живой человек.

О проведении обыска следователем, органом дознания выносится постановление. Постановление о проведении обыска должно быть санкционировано прокурором, за исключением случаев их проведения по постановлению Председателей СК и КГБ. В исключительных случаях, когда имеется реальное опасение, что разыскиваемый и подлежащий изъятию объект может быть из-за промедления с его обнаружением утрачен, поврежден или использован в преступных целях либо разыскиваемое лицо может скрыться, обыск может быть проведен без санкции прокурора с последующим направлением ему в течение 24 часов сообщения о проведенном обыске.

До начала проведения обыска следователь, лицо, производящее дознание, обязаны предъявить постановление об его проведении. Приступая к обыску, следователь, лицо, производящее дознание, предлагают выдать добровольно подлежащие изъятию орудия преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела. Если они выданы добровольно и нет оснований опасаться сокрытия подлежащих изъятию орудий преступления, предметов, документов и ценностей, следователь, дознаватель вправе не проводить дальнейших поисков.

При проведении обыска могут вскрываться запертые помещения и хранилища, если владелец отказывается добровольно их открыть. При этом не должны допускаться не вызываемые необходимостью повреждения запоров дверей и других предметов.

Следователь, лицо, производящее дознание, вправе запретить лицам, находящимся в помещении или месте, где проводятся обыск, и лицам, приходящим в это помещение или место, покидать его, а также общаться друг с другом или иными лицами до окончания обыска.

Следователь, лицо, производящее дознание, обязаны принимать меры для того, чтобы не были оглашены выявленные при обыске обстоятельства частной жизни лица, занимающего данное помещение, или других лиц.

Обыск проводится с участием понятых, за исключением проведения личного обыска в случаях, указанных в ч. 2 ст. 211 УПК. В необходимых случаях при обыске участвует специалист. Обыск в жилище и ином законном владении, в помещениях организаций, в помещениях, занимаемых обладающими дипломатическим иммунитетом представительствами и учреждениями, сотрудниками этих представительств и учреждений и их семьями, проводится по правилам осмотра в указанных местах.

При проведении обыска следователь, лицо, производящее дознание, обязаны ограничиваться изъятием предметов и документов, которые могут иметь отношение к делу. Предметы, документы и ценности, запрещенные к обращению, подлежат изъятию независимо от их отношения к делу. Изымаемые орудия преступления, предметы, документы и ценности предъявляются участвующим при этом лицам, упаковываются и опечатываются на месте обыска за подписями следователя, дознавателя и других участвующих лиц.

При наличии оснований, предусмотренных ст. 208 УПК, и с соблюдением требований ст. 210 УПК следователь, лицо, производящее дознание, должностное лицо органа предварительного расследования вправе провести личный обыск подозреваемого или обвиняемого в целях обнаружения и изъятия орудий преступления, предметов, документов и ценностей, находящихся на их теле, в одежде и имеющихся при них вещах. Под должностными лицами органа предварительного расследования следует понимать начальников следственных подразделений, указанных в п. 15 ст. 6 УПК, должностных лиц органов дознания, перечисленных в ч. 1 ст. 37 УПК.

Объект личного обыска обладает характерным признаком – наличием очевидной пространственной связи с лицом, подвергаемым личному обыску. Эта связь выражается в том, что объектом обыска являются: сам человек, находящиеся непосредственно на нем и при нем вещи и предметы. Вещи и предметы, принадлежность которых обыскиваемому лицу предполагается на основании неочевидной связи (чемодан, стоящий на земле рядом с местонахождением подозреваемого или находящийся в камере хранения и т.д.), не могут входить в объект личного обыска. Они изымаются и осматриваются в процессе других действий: осмотра, выемки либо обыска.

Личный обыск может быть проведен без вынесения постановления и без санкции прокурора, а также без участия понятых, если он проводится при задержании лица или заключении его под стражу, а также при наличии достаточных оснований полагать, что лицо, находящееся в помещении или ином месте, в котором проводится обыск, скрывает при себе орудие преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела.

Проведение личного обыска допускается только лицом того же пола, что и обыскиваемый, с участием специалистов и понятых того же пола.

Лицом, проводящим обыск, составляется протокол с соблюдением требований ст. 193 и 194 УПК. В протоколе должно быть также указано, в каком месте и при каких обстоятельствах были обнаружены предметы, документы и ценности, выданы они добровольно или изъяты принудительно. Все изымаемые предметы должны быть перечислены в протоколе с точным указанием количества, меры, веса, индивидуальных признаков и по возможности стоимости.

Если при проведении обыска были предприняты попытки уничтожить или спрятать предметы, документы и ценности, подлежащие изъятию, это должно быть отражено в протоколе с указанием принятых мер.

Копия протокола обыска вручается под расписку лицу, у которого он был проведен, либо совершеннолетнему члену его семьи, а при их отсутствии – представителю организации, осуществляющей эксплуатацию жилищного фонда, или местного исполнительного и распорядительного органа. Если обыск проводился в организации, копия протокола вручается под расписку ее представителю.

Выемка – это следственное действие, заключающееся в изъятии индивидуально определенных предметов и документов, если точно известно, где и у кого они находятся.

Основанием для проведения выемки являются достаточные данные о наличии определенных предметов и документов, имеющих значение для уголовного дела, если точно известно, где и у кого они находятся.

Выделим отличия выемки от обыска:

1. При обыске подлежащие изъятию объекты, как правило, известны ориентировочно. Задача выемки – изъять вполне определенные предметы или документы;

2. При выемке, как правило, точно известно, где и у кого находятся предметы и документы, подлежащие изъятию; при обыске их необходимо отыскать;

3. Обыск всегда связан с принуждением, а выемка вполне может быть осуществлена и в порядке добровольной выдачи.

УПК предусматривает следующие виды выемки:

- выемка в жилище и ином законном владении;
- выемка в помещениях организаций;
- выемка в помещениях, занимаемых дипломатическими представительствами и консульскими учреждениями, а также представительствами и учреждениями иностранных государств и международных организаций, пользующихся дипломатическим иммунитетом, а также в помещениях, в которых проживают сотрудники представительств и учреждений и их семьи.

Следователь, орган дознания о проведении выемки выносят постановление. Постановление о проведении выемки документов, содержащих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну, должно быть санкционировано прокурором, за исключением случаев их проведения по постановлению Председателей СК и КГБ. При этом важно учитывать, что документы, в которых имеются сведения, составляющие предмет адвокатской тайны, не могут быть получены от адвоката и использованы в качестве доказательств (ст. 16 закона об адвокатуре и адвокатской деятельности).

До начала проведения выемки следователь, лицо, производящее дознание, обязаны предъявить постановление об ее проведении. Следователь, лицо, производящее дознание, при осуществлении выемки предлагают выдать предметы и документы, подлежащие изъятию. В случае отказа в этом выемка проводится принудительно. По смыслу ст. 210 УПК, в ходе выемки, как и в ходе обыска, могут вскрываться запертые помещения и хранилища, если владелец отказывается добровольно их открыть, при этом не должны допускаться не вызываемые необходимостью повреждения запоров дверей и других предметов. В необходимых случаях при выемке участвует специалист.

Следователь, лицо, производящее дознание, вправе запретить лицам, находящимся в помещении или месте, где проводится выемка, и лицам, приходящим в это помещение или место, покидать его, а также общаться друг с другом или иными лицами до окончания выемки.

Следователь, лицо, производящее дознание, обязаны принимать меры для того, чтобы не были оглашены выявленные при выемке обстоятельства частной жизни лица, занимающего данное помещение, или других лиц.

При проведении выемки следователь, лицо, производящее дознание, обязаны ограничиваться изъятием предметов и документов, которые могут иметь отношение к делу. Предметы, документы и ценности, запрещенные к обращению, подлежат изъятию независимо от их отношения к делу. Изымаемые орудия преступления, предметы, документы и ценности предъявляются участвующим при этом лицам, упаковываются и опечатываются на месте обыска или выемки за подписями следователя, дознавателя и других участвующих лиц.

Выемка в жилище и ином законном владении, в помещениях организаций, в помещениях, занимаемых обладающими дипломатическим иммунитетом представительствами и учреждениями, сотрудниками этих представительств и учреждений и их семьями, проводится по правилам осмотра в указанных местах.

Следует отметить, что при проведении выемки в помещениях организаций представители администрации данных организаций вправе в присутствии лица, производящего выемку, изготовить копии с изъятых документов и иных носителей информации. Об изготовлении копий и соответствии их изымаемым подлинникам производится отметка в протоколе выемки. Копии, не соответствующие изъятым подлинникам, являются недействительными.

По результатам выемки составляется протокол, содержание которого аналогично содержанию протокола обыска.

Наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления – это следственное действие, представляющее собой комплекс трех процессуальных действий: 1) ареста почтово-телеграфных отправлений, 2) их осмотра и 3) выемки. Первое из них – не следственное, а организационно-распорядительное действие, а осмотр и выемка – два самостоятельных следственных действия, производимые одно за другим. В некоторых случаях, когда в отправлении не содержится искомой информации, указанный комплекс ограничивается арестом и осмотром корреспонденции, без ее выемки.

Данное следственное действие заключается в:

1) задержании почтово-телеграфных отправлений;

2) незамедлительном уведомлении следователя, дознавателя об их поступлении;

3) осмотре – непосредственном восприятии и исследовании полученной информации;

4) изъятии отправлений, если они имеют значение для правильного рассмотрения и разрешения уголовного дела.

Основанием для наложения ареста на почтово-телеграфные и иные отправления является наличие достаточных оснований полагать, что письма, телеграммы, радиограммы, бандероли, посылки и другие почтово-телеграфные и иные отправления могут содержать сведения, документы и предметы, имеющие значение для уголовного дела.

Закон не определяет, почтово-телеграфные отправления каких лиц подлежат аресту, осмотру и выемке. В первую очередь это подозреваемые и обвиняемые. Но контроль отправлений может осуществляться и в отношении свидетелей, потерпевших и иных лиц, если имеются данные о том, что они обмениваются информацией, имеющей значение для дела.

Наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления, осмотр и выемка их в почтово-телеграфных учреждениях проводятся по постановлению Председателей СК и КГБ либо по постановлению следователя, органа дознания с санкции прокурора.

В постановлении указываются:

- фамилия, имя, отчество лица, почтово-телеграфные и иные отправления которого должны задерживаться, точный адрес этого лица;
- основания для наложения ареста и проведения выемки;
- виды почтово-телеграфных и иных отправлений, подлежащих аресту;
- срок действия ареста;
- наименование учреждения связи, на которое возлагается обязанность задерживать почтово-телеграфные и иные отправления и немедленно сообщать об этом следователю, органу дознания.

Данное постановление направляется следователем, органом дознания в соответствующее учреждение связи, которому предлагается задерживать почтово-телеграфные и иные отправления и немедленно сообщать об этом следователю, органу дознания.

Осмотр, выемка и снятие копий с задержанных почтово-телеграфных и иных отправлений проводятся следователем, лицом, производящим дознание, в учреждении связи с участием представителя данного учреждения. В необходимых случаях для участия в проведении осмотра и выемки почтово-телеграфных и иных отправлений следователь, дознаватель вправе вызвать соответствующего специалиста, а также переводчика. В каждом случае осмотра почтово-телеграфных и иных отправлений составляется протокол с соблюдением требований ст. 193 и 194 УПК, в котором указывается, кем и какие почтово-телеграфные и иные отправления были подвергнуты осмотру, скопированы и отправлены адресату или изъяты.

Наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления отменяется постановлением следователя, органа дознания. В любом случае данная мера не может осуществляться свыше срока предварительного расследования по уголовному делу.

Прослушивание и запись переговоров – это комплекс мероприятий, состоящий из негласного прослушивания и записи соответствующими учреждениями переговоров, осуществляемых с использованием технических средств связи, иных переговоров подозреваемого, обвиняемого, других лиц и последующего осмотра и прослушивания полученных фонограмм следователем, дознавателем.

Данное следственное действие может иметь место только по делам о тяжких и особо тяжких преступлениях.

Под другими лицами понимаются любые лица, так или иначе связанные с подозреваемым, обвиняемым. Под иными переговорами нужно понимать устную речь, передаваемую без помощи технических средств связи. Прослушивание и фиксация такой речи могут осуществляться с помощью акустической аппаратуры, в том числе сопряженной с записью видеоизображения.

Основанием для проведения прослушивания и записи переговоров является наличие достаточных данных полагать, что переговоры с использованием технических средств связи и иные переговоры подозреваемого, обвиняемого и других лиц могут содержать сведения, имеющие значение для дела.

Проведение прослушивания и записи переговоров допускается только с санкции прокурора или по постановлению Председателей СК и КГБ.

О необходимости осуществления прослушивания переговоров и их записи следователь, орган дознания выносят мотивированное постановление, в котором указываются:

- уголовное дело и основания, по которым должно производиться данное следственное действие;

- фамилия, имя, отчество лиц, чьи переговоры подлежат прослушиванию и записи и в течение какого срока;

- учреждение, которому поручается техническое осуществление прослушивания и записи переговоров.

Данное постановление направляется следователем, органом дознания в соответствующее учреждение для исполнения.

Прослушивание и запись переговоров в любом случае не могут осуществляться свыше срока предварительного расследования уголовного дела и отменяются постановлением следователя, органа дознания. Следователь, лицо, производящее дознание, в течение всего установленного срока вправе в любое время истребовать фонограмму для осмотра и прослушивания. Она передается следователю, лицу, производящее дознание, в опечатанном виде с сопроводительным письмом, в котором должны быть указаны время начала и окончания записи переговоров и необходимые технические характеристики использованных средств.

Осмотр и прослушивание фонограммы проводятся следователем, лицом, производящим дознание, при необходимости с участием специалиста, о чем составляется протокол с соблюдением требований ст. 193 и 194 УПК, в котором должна быть дословно воспроизведена часть фонограммы переговоров, имеющая отношение к уголовному делу. Фонограмма приобщается к протоколу, при этом ее часть, не имеющая отношения к делу, после окончания производства по уголовному делу уничтожается.

Допрос – это следственное действие, заключающееся в общении в виде беседы следователя, лица, производящего дознание, с допрашиваемым в целях получения сведений об обстоятельствах, имеющих значение для уголовного дела.

Основаниями для производства допроса являются достаточные данные, указывающие на то, что соответствующее лицо обладает информацией, имеющей значение для уголовного дела. Кроме того, в УПК содержится требование о допросе подозреваемого и обвиняемого по обстоятельствам задержания или по предъявленному обвинению.

Допрос проводится по месту производства предварительного расследования или, по усмотрению следователя, лица, производящего дознание, – по месту нахождения допрашиваемого.

Допрос не может длиться непрерывно более четырех часов. Продолжение допроса допускается после часового перерыва, причем общая продолжительность допроса в течение дня не должна превышать восьми часов. В случае медицинских показаний продолжительность допроса устанавливается на основании заключения врача, работающего в государственной организации здравоохранения.

Потерпевший, свидетель, а также находящиеся на свободе подозреваемый, обвиняемый вызываются на допрос повесткой, которая вручается вызываемому лицу под расписку, а при его отсутствии – кому-либо из совершеннолетних членов его семьи либо администрации по месту его работы, которые обязаны передать повестку вызываемому на допрос. Допрашиваемый может быть вызван с использованием и других средств связи.

Указанные лица обязаны явиться по вызову на допрос. В случае их неявки без уважительных причин они могут быть подвергнуты приводу. Лица, содержащиеся под

стражей, вызываются на допрос через администрацию места заключения. Вызов на допрос в качестве потерпевшего или свидетеля лица, не достигшего шестнадцати лет, проводится через его родителей или иных законных представителей.

Перед допросом следователь, лицо, производящее дознание, должны выяснить данные о личности допрашиваемого. Если возникают сомнения, владеет ли допрашиваемый языком, на котором ведется производство по уголовному делу, выясняется, на каком языке он желает давать показания.

Лицу, вызванному на допрос, сообщается, в качестве кого, по какому уголовному делу оно будет допрошено, разъясняются права и обязанности, предусмотренные статьями 41, 43, 50 и 60 УПК, в том числе и право отказаться от дачи показаний в отношении его самого, членов его семьи и близких родственников, о чем делается отметка в протоколе. Лицо, вызванное на допрос в качестве потерпевшего или свидетеля, предупреждается об уголовной ответственности за отказ или уклонение от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний.

Допрос начинается с предложения рассказать об известных допрашиваемому лицу обстоятельствах уголовного дела. По окончании свободного рассказа допрашиваемому могут быть заданы вопросы, направленные на уточнение и дополнение показаний (за исключением наводящих). Допрашиваемый вправе пользоваться документами и записями, которые по его ходатайству или с его согласия могут быть приобщены к протоколу допроса. В ходе допроса следователь, лицо, производящее дознание, могут предъявить допрашиваемому вещественные доказательства и документы, а по окончании свободного рассказа огласить показания, имеющиеся в уголовном деле, воспроизвести звуко- и видеозапись или киносъемку.

Ход и результаты допроса отражаются в протоколе, в котором, показания записываются от первого лица и по возможности дословно, вопросы и ответы на них записываются в той последовательности, которая имела место при допросе. В протоколе должны найти отражение и те вопросы участвующих в допросе лиц, которые были отведены следователем, лицом, производящим дознание, или на которые отказался отвечать допрашиваемый, с указанием мотивов отвода или отказа.

Предъявление вещественных доказательств и документов, оглашение протоколов и воспроизведение звуко- и видеозаписи, киносъемки следственных действий, а также показаний допрашиваемого подлежат обязательному отражению в протоколе.

После свободного рассказа допрашиваемый вправе записать свои показания собственноручно. После собственноручного изложения показаний и их подписания допрашиваемым следователь, лицо, производящее дознание, могут задать вопросы, направленные на уточнение и дополнение показаний.

По окончании допроса протокол предъявляется для прочтения допрашиваемому либо оглашается по его просьбе. Требования допрашиваемого внести в протокол дополнения и уточнения подлежат обязательному исполнению.

Факт ознакомления с показаниями и правильность их записи удостоверяются допрашиваемым своей подписью в конце протокола. Допрашиваемым подписывается также каждая страница протокола. Если в допросе участвовал переводчик, то он также подписывает каждую страницу и протокол в целом, а также перевод собственноручно записанных показаний допрашиваемого. В протоколе указываются все лица, участвовавшие в допросе, и каждый из них должен подписать протокол.

Если применялась звуко- и видеозапись, то в ней должны отражаться сведения, указанные в ст. 218 УПК, и весь ход допроса. По окончании допроса звуко- и видеозапись полностью воспроизводится, после чего у допрашиваемого выясняется, имеет ли он дополнения или уточнения к сказанному им, удостоверяет ли правильность записи. Заявлением допрашиваемого о таком удостоверении заканчивается звуко- и видеозапись. Фонограмма и видеограмма хранятся при уголовном деле и по окончании предварительного расследования опечатываются.

Потерпевшие и свидетели, вызванные по одному и тому же делу, допрашиваются порознь и в отсутствие других потерпевших и свидетелей. Следователь, лицо, производящее дознание, принимают меры к тому, чтобы потерпевшие и свидетели по одному делу до допроса не могли общаться между собой.

Перед допросом следователь, лицо, производящее дознание, удостоверяются в личности потерпевшего, свидетеля и выясняют их отношение к подозреваемому или обвиняемому, разъясняют им процессуальные права и обязанности, предусмотренные ст. 50 и 60 УПК, предупреждают об уголовной ответственности за отказ либо уклонение от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. При этом следователь, лицо, производящее дознание, обязаны разъяснить, что потерпевший или свидетель вправе отказаться от дачи показаний, уличающих в совершении преступлений их самих, членов их семей и близких родственников. Потерпевший или свидетель, не воспользовавшиеся этим правом, предупреждаются об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний. О разъяснении прав и обязанностей, предупреждении об уголовной ответственности делается отметка в протоколе, которая удостоверяется подписью допрашиваемого лица.

При допросе несовершеннолетних потерпевшего и свидетеля в возрасте до четырнадцати лет педагог или психолог участвуют обязательно, а от четырнадцати до шестнадцати лет – по усмотрению следователя, дознавателя. При допросе несовершеннолетних потерпевшего и свидетеля могут участвовать их родители или другие законные представители.

Потерпевшие и свидетели в возрасте до шестнадцати лет не предупреждаются об ответственности за отказ или уклонение от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний, им лишь указывается на необходимость говорить только правду.

Участвующим при допросе педагогу или психологу, законным представителям несовершеннолетних потерпевшего и свидетеля разъясняется право делать подлежащие занесению в протокол замечания о нарушении прав и законных интересов допрашиваемых, а также с разрешения следователя, дознавателя задавать вопросы допрашиваемому. Следователь, лицо, производящее дознание, вправе отвести вопрос, но должны занести его в протокол и указать причину отвода.

Очная ставка – это следственное действие, состоящее в одновременном допросе двух ранее допрошенных лиц в целях устранения существенных противоречий, имеющихся в их показаниях относительно одних и тех же обстоятельств дела.

Основаниями для проведения очной ставки являются наличие в показаниях ранее допрошенных лиц существенных противоречий и достаточных данных о возможности их преодоления в рамках рассматриваемого следственного действия. Если имеющиеся противоречия можно исследовать иным более простым путем (например, дополнительным допросом лиц, дающих противоречивые показания), необходимость в очной ставке отсутствует.

Перед началом очной ставки следователь, лицо, производящее дознание, разъясняют ее участникам их права и обязанности, предусмотренные УПК, а также порядок производства этого следственного действия. Если очная ставка проводится с участием потерпевшего и свидетеля, то они предупреждаются об уголовной ответственности за отказ или уклонение от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний, о чем делается отметка в протоколе.

Поскольку очная ставка является разновидностью допроса, то при участии в ней несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого должно быть обеспечено также участие защитника, педагога или психолога и законного представителя. Кроме того, должно быть обеспечено участие педагога или психолога в очной ставке с участием несовершеннолетних потерпевшего и свидетеля.

Следователь, лицо, производящее дознание, выясняют у лиц, между которыми проводится очная ставка, знают ли они друг друга и в каких отношениях находятся между

собой. Участникам очной ставки поочередно задаются вопросы по тем обстоятельствам, для выяснения которых проводится очная ставка. Лица, между которыми проводится очная ставка, могут с разрешения следователя, дознавателя задавать вопросы друг другу, о чем делается отметка в протоколе.

При проведении очной ставки следователь, лицо, производящее дознание, вправе предъявить приобщенные к уголовному делу вещественные доказательства и документы. Оглашение показаний участников очной ставки, содержащихся в протоколах предыдущих допросов, а также воспроизведение звуко- и видеозаписи этих показаний допускается лишь после дачи ими показаний на очной ставке и занесения их в протокол.

В протоколе очной ставки показания допрашиваемых лиц записываются в той очередности, в какой они давались. Каждый участник очной ставки подписывает свои показания и каждую страницу протокола в отдельности.

Предъявление для опознания – это следственное действие, заключающееся в демонстрации следователем, лицом, производящим дознание, свидетелю, потерпевшему, подозреваемому, обвиняемому лица или объекта с целью установления тождества или различия с ранее наблюдавшимся лицом или объектом.

Для предъявления для опознания могут быть предъявлены физические лица, фотографии лица, предметы, трупы, животные. Не исключено и опознание местности и строений.

Основанием для предъявления для опознания является наличие достаточных данных о том, что подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, свидетель могут опознать лицо или объект по приметам и особенностям, которыми они обладают.

С психологической точки зрения акт опознания представляет собой мысленную идентификацию опознающим двух объектов – реально предъявляемого ему, и идеального, сохранившегося в памяти.

Опознающий предварительно допрашивается об обстоятельствах, при которых он наблюдал опознаваемое лицо или объект, о приметах и особенностях, по которым он может их опознать. Здесь имеются в виду особенности речи, голоса, походки и т. д.

Лицо предъявляется для опознания вместе с другими лицами, по возможности сходными по внешности с опознаваемым. Общее число лиц, предъявляемых для опознания, должно быть не менее трех.

Перед началом предъявления для опознания опознаваемому предлагается в отсутствие опознающего занять любое место среди предъявленных для опознания лиц, о чем делается отметка в протоколе.

При невозможности предъявления лица для опознания может быть проведено опознание по его фотографии, предъявленной одновременно с фотографиями других лиц, по возможности сходных по внешности с опознаваемым, в количестве не менее трех. Следует, однако, иметь в виду, что предъявление лица в натуре после того, как оно опознано по фотографии, ставит результаты опознания под сомнение, т.к. первое опознание в отношении второго по существу играет роль наводящего вопроса.

Предмет предъявляется в группе однородных предметов в количестве не менее трех. Труп (в том числе фрагменты трупа) и животное предъявляются для опознания в единственном числе.

Если опознающим являются потерпевший или свидетель, они перед опознанием предупреждаются об уголовной ответственности за отказ или уклонение от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний, о чем делается отметка в протоколе.

Опознающему предлагается указать на лицо или предмет, о которых он дал показания. Наводящие вопросы не допускаются. Если опознающий указал на одно из предъявленных ему лиц или на один из предметов, ему предлагается объяснить, по каким приметам или особенностям он узнал данное лицо или предмет. Опознание проводится с участием понятых.

В целях обеспечения безопасности опознающего предъявление лица для опознания может быть проведено в условиях, исключающих визуальное наблюдение опознаваемым опознающего. В этих случаях понятые должны находиться в месте нахождения опознающего. Понятым и опознающему должна быть обеспечена возможность визуального наблюдения лиц, предъявленных для опознания.

О предъявлении для опознания составляется протокол с соблюдением требований ст. 193 и 194 УПК. В протоколе указываются условия, ход, результаты опознания и по возможности дословно излагаются объяснения опознающего. Если предъявление лица для опознания проводилось в условиях, исключающих визуальное наблюдение опознаваемым опознающего, об этом также делается отметка в протоколе.

Проверка показаний на месте – это следственное действие, состоящее в проверке и уточнении ранее данных показаний подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего или свидетеля на месте, связанном с исследуемым событием, в следующих целях:

1) установление новых фактических данных;

2) уточнение маршрута и места, где совершались проверяемые действия;

3) выявление достоверности показаний путем их сопоставления с обстановкой события.

Данное следственное действие отличается от допроса на местности и от опознания объектов на местности тем, что включает воспроизведение действий. Оно отличается также от осмотра с участием лица и следственного эксперимента тем, что включает дачу показаний.

Основаниями для проведения проверки показаний на месте являются достаточные данные полагать, что могут быть установлены новые фактические данные, уточнены маршрут и место, где совершались проверяемые действия, выявлена достоверность ранее данных показаний.

Проверка показаний на месте заключается в том, что ранее допрошенное лицо воспроизводит на месте обстановку и обстоятельства исследуемого события; отыскивает и указывает предметы, документы, следы, имеющие значение для уголовного дела; демонстрирует определенные действия; показывает, какую роль в исследуемом событии играли те или иные предметы; обращает внимание на изменения в обстановке места события; конкретизирует и уточняет свои прежние показания. Какое-либо постороннее вмешательство в эти действия и наводящие вопросы недопустимы.

Проверка показаний на месте проводится с участием понятых, а в необходимых случаях – с участием специалиста. Не допускается одновременная проверка показаний на месте нескольких лиц.

Проверка показаний на месте начинается с предложения лицу указать маршрут и место, где его показания будут проверяться. После свободного рассказа и демонстрации действий лицу, показания которого проверяются, могут быть заданы вопросы. Это лицо, а также другие участники уголовного процесса вправе требовать дополнительного допроса их в связи с проводимым следственным действием.

В необходимых случаях при проведении проверки показаний на месте проводятся измерения, фотографирование, звуко- и видеозапись, киносъемка, составляются планы и схемы, изымаются предметы, документы, следы и иные объекты, имеющие значение для уголовного дела.

Назначение и проведение экспертизы – это следственное действие, заключающееся в принятии следователем, лицом, производящим дознание, решения о проведении экспертизы и непосредственном производстве экспертного исследования специалистами, обладающими знаниями в науке, технике, искусстве или ремесле.

Основаниями назначения экспертизы является необходимость использования для установления обстоятельств, имеющих значение для дела, специальных знаний в области науки, техники, искусства или ремесла, а также требование УПК об обязательном назначении и проведении отдельных экспертиз.

Признав необходимым назначение экспертизы, следователь, лицо, производящее дознание, выносят об этом постановление, в котором указываются основания назначения экспертизы; фамилия эксперта или наименование организации, в которой должна быть проведена экспертиза; вопросы, поставленные перед экспертом; материалы, предоставляемые в распоряжение эксперта. Постановление следователя, лица, производящего дознание, о назначении экспертизы обязательно к исполнению лицами, организациями, которым оно адресовано и в компетенцию которых это входит.

Экспертиза проводится специалистами экспертных учреждений, иных государственных или негосударственных организаций либо другими сведущими лицами, назначенными следователем, лицом, производящим дознание.

До направления постановления для исполнения следователь, лицо, производящее дознание, обязаны ознакомить с ним подозреваемого, обвиняемого, за исключением случаев, когда обвиняемый находится в розыске, их законных представителей, а также подвергаемых экспертизе потерпевшего и свидетеля и разъяснить им права, установленные ст. 229 УПК. Об этом составляется протокол, который подписывается следователем, лицом, производящим дознание, и лицом, ознакомленным с постановлением. Постановление о назначении судебно-психиатрической экспертизы и заключение экспертов не объявляются лицам, если их психическое состояние делает это невозможным.

При назначении и проведении экспертизы подозреваемый, обвиняемый, их законные представители и защитник, а также потерпевший и свидетель, подвергаемые экспертизе, имеют право:

1) знакомиться с постановлением о назначении экспертизы;

2) заявлять отвод эксперту или ходатайствовать об отстранении экспертного учреждения от проведения экспертизы в случае установления обстоятельств, ставящих под сомнение незаинтересованность в исходе уголовного дела руководителя экспертного учреждения, в котором работает сведущее лицо;

3) просить о привлечении в качестве экспертов указанных ими лиц или специалистов конкретных судебно-экспертных учреждений;

4) представить дополнительные вопросы для получения по ним заключения эксперта;

5) присутствовать с разрешения следователя, лица, производящего дознание, при проведении экспертизы, давать объяснения эксперту;

6) знакомиться с заключением эксперта или сообщением о невозможности дать заключение и выписывать из них необходимые сведения.

Экспертиза свидетелей проводится только с их согласия, которое дается ими письменно. Если эти лица не достигли совершеннолетия, письменное согласие на проведение экспертизы дается их родителями, усыновителями, опекунами или попечителями. Письменное согласие может быть отражено в протоколе ознакомления с постановлением о назначении экспертизы либо в самом постановлении о назначении экспертизы, о чем должна быть сделана соответствующая отметка.

Требования ст. 229 УПК распространяются также и на случаи назначения и проведения экспертиз до возбуждения уголовного дела в порядке, предусмотренном ст. 173 и 226 УПК.

Вышеперечисленные права подозреваемый и обвиняемый имеют при назначении экспертиз, касающихся установления обстоятельств, имеющих значение для выдвинутого в отношении их подозрения или обвинения. Данное положение распространяется также на законных представителей и защитников подозреваемых и обвиняемых.

В случае удовлетворения ходатайства, заявленного подозреваемым, обвиняемым, их законными представителями и защитником, потерпевшим, свидетелем, следователь, лицо, производящее дознание, соответственно изменяют или дополняют свое постановление о назначении экспертизы. В случае полного или частичного отказа в удовлетворении ходатайства следователь, лицо, производящее дознание, выносят мотивированное постановление, которое объявляется под расписку лицу, заявившему это ходатайство.

Заключения ведомственных инспекций, акты ревизий, консультации специалистов, имеющиеся в уголовном деле, не исключают возможности назначения экспертизы по тем же вопросам.

Следователь, лицо, производящее дознание, вправе присутствовать при проведении экспертизы.

Назначение и проведение экспертизы обязательно, если необходимо установить:

1) причину смерти, характер и степень тяжести телесных повреждений;

2) возраст подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, когда это имеет значение для уголовного дела, а документы о возрасте отсутствуют или вызывают сомнение;

3) психическое или физическое состояние подозреваемого, обвиняемого, когда возникает сомнение по поводу их вменяемости или способности самостоятельно защищать свои права и законные интересы в уголовном процессе;

4) психическое или физическое состояние потерпевшего, когда возникает сомнение в его способности правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела, и давать о них показания.

При проведении экспертизы в экспертном учреждении следователь, лицо, производящее дознание, направляют руководителю этого учреждения свое постановление и необходимые материалы. Руководитель экспертного учреждения поручает проведение экспертизы одному или нескольким экспертам и разъясняет экспертам их права и обязанности, предусмотренные ст. 61 УПК, предупреждает об ответственности, установленной законодательными актами, а также об уголовной ответственности за отказ либо уклонение без уважительных причин от исполнения возложенных на них обязанностей или за дачу заведомо ложного заключения, о чем берет у них подписку, которая вместе с заключением эксперта направляется следователю, дознавателю. Согласно п. 8 ч. 4 ст. 61 УПК, руководителю экспертного учреждения может быть также дано следователем, лицом, производящим дознание, поручение предупредить эксперта об уголовной ответственности за разглашение данных предварительного расследования без их разрешения.

Если экспертиза проводится вне экспертного учреждения, следователь, лицо, производящее дознание, до вынесения постановления о назначении экспертизы должны удостовериться в личности лица, которому они намерены поручить проведение экспертизы, его компетентности, выяснить его отношения с подозреваемым, обвиняемым, потерпевшим и лицом, подвергаемым экспертизе, и проверить, нет ли оснований для отвода эксперта.

Выяснив необходимые сведения, следователь, лицо, производящее дознание, выносят постановление о назначении экспертизы, вручают его эксперту, разъясняют ему права и обязанности, предусмотренные ст. 61 УПК, и предупреждают об ответственности, установленной законодательными актами, а также об уголовной ответственности за отказ либо уклонение без уважительных причин от исполнения возложенных на него обязанностей или за дачу заведомо ложного заключения. О выполнении этих действий следователь, лицо, производящее дознание, делают отметку в постановлении о назначении экспертизы, которая удостоверяется подписью эксперта.

При производстве по уголовным делам могут назначаться и проводиться комиссионные, комплексные, дополнительные и повторные экспертизы.

Комиссионная экспертиза проводится несколькими экспертами одной специальности (профиля) в случае необходимости проведения сложных экспертных исследований. При проведении комиссионной экспертизы эксперты совместно анализируют полученные результаты и, придя к единому мнению (выводу), составляют и подписывают единое заключение или акт о невозможности дать заключение. В случае разногласия между экспертами каждый из них или часть экспертов дают отдельное заключение либо эксперт, мнение которого расходится с выводами большинства, формулирует его в заключении отдельно.

Комплексная экспертиза проводится экспертами различных специальностей в пределах своей компетенции в случаях, когда для производства исследований необходимы познания в разных отраслях знаний. В заключении комплексной экспертизы должно быть указано, какие исследования, в каком объеме провел каждый эксперт и к каким выводам пришел. Каждый эксперт подписывает ту часть заключения, в которой содержатся его исследования и выводы. Общий вывод (выводы) делают эксперты, компетентные в оценке полученных результатов. Если основанием для окончательного вывода комиссии или его части являются факты, установленные одним из экспертов (отдельными экспертами), то об этом должно быть указано в заключении. В случае разногласия экспертов каждый из них или часть экспертов дает отдельное заключение, либо эксперт, мнение которого расходится с выводами большинства, формулирует его в заключении отдельно. Если проведение экспертизы поручено экспертному учреждению, то организация комплексных исследований возлагается на его руководителя.

При недостаточной ясности или неполноте заключения, а также в случае возникновения новых вопросов в отношении ранее исследованных обстоятельств может быть назначена дополнительная экспертиза, проведение которой поручается тому же или другому эксперту (экспертам).

В случае необоснованности заключения эксперта, наличия сомнений в его правильности может быть назначена повторная экспертиза, проведение которой поручается другому эксперту (экспертам).

Следователь, лицо, производящее дознание, вправе получить образцы почерка или иные образцы для сравнительного исследования у подозреваемого или обвиняемого, у потерпевшего, а также у свидетеля с его согласия в случаях, когда возникла необходимость проверить, не оставлены ли ими следы на месте происшествия или на вещественных доказательствах.

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

О получении образцов для сравнительного исследования следователь, лицо, производящее дознание, выносят постановление.

Получение образцов проводится в необходимых случаях с участием специалистов, о чем составляется протокол. Если получение образцов для сравнительного исследования является частью экспертного исследования, оно проводится экспертом. В таком случае сведения об этом действии эксперт отражает в своем заключении.

При производстве по уголовному делу может возникнуть необходимость в стационарном наблюдении за подозреваемым или обвиняемым в случае назначения судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы.

Помещение в государственную организацию здравоохранения для проведения судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы подозреваемого или обвиняемого, не содержащихся под стражей, производится по постановлению следователя, органа дознания с санкции прокурора или его заместителя в порядке, предусмотренном ст. 227-229 УПК.

Время нахождения подозреваемого или обвиняемого в государственной организации здравоохранения включается в срок содержания под стражей.

При помещении подозреваемого в государственную организацию здравоохранения для проведения стационарной судебно-психиатрической экспертизы срок, в течение которого ему должно быть предъявлено обвинение, прерывается до получения заключения врачебно-консультационной комиссии врачей-специалистов в области оказания психиатрической помощи о психическом состоянии подозреваемого.

После проведения исследования с учетом его результатов эксперт (эксперты) от своего имени составляет заключение, в котором должно быть указано:

- когда, где, кем (фамилия, имя, отчество, образование, специальность, стаж работы по специальности, ученая степень и ученое звание, занимаемая должность), на каком основании проведена экспертиза;

- отметка, удостоверенная подписью эксперта, о том, что он предупрежден об ответственности, установленной законодательными актами, а также об уголовной ответственности за отказ или уклонение от исполнения без уважительных причин возложенных на него обязанностей или за дачу заведомо ложного заключения;

- кто присутствовал при проведении экспертизы и какие давал пояснения;

- какие материалы использовал эксперт и какие произвел исследования;

- поставленные эксперту вопросы и его мотивированные ответы.

Если при проведении экспертизы эксперт установит обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела, по поводу которых ему не были поставлены вопросы, он вправе указать на них в своем заключении.

Заключение дается в письменной форме и подписывается экспертом (экспертами). К нему должны быть приложены оставшиеся после исследования вещественные доказательства, образцы, полученные экспериментальным путем и используемые для сравнения, а также фотографии, схемы, графики, таблицы и другие дополнительные материалы, подтверждающие выводы эксперта. Приложение к заключению также подписывается экспертом.

Если эксперт убеждается, что поставленные вопросы выходят за пределы его специальных знаний или предоставленные ему материалы непригодны или недостаточны для дачи заключения и не могут быть восполнены, либо если состояние науки и экспертной практики не позволяет ответить на поставленные вопросы, он составляет мотивированное сообщение о невозможности дачи заключения и направляет его в орган, ведущий уголовный процесс и назначивший экспертизу.

Следователь, лицо, производящее дознание, вправе получить объяснение от эксперта в случае проведения экспертизы до возбуждения уголовного дела или допросить эксперта для разъяснения данного им заключения. Эксперт может изложить свои ответы собственноручно. Получение объяснения либо допрос эксперта до представления им заключения не допускаются.

Заключение эксперта или его сообщение о невозможности дачи заключения, а также объяснение или протокол допроса эксперта до окончания предварительного расследования предъявляются подозреваемому, обвиняемому, защитнику, а также по их просьбе потерпевшему и свидетелю, подвергшимся экспертизе, которые вправе давать свои объяснения и заявлять ходатайства по выводам эксперта. В случае полного или частичного отказа в удовлетворении ходатайства следователь, дознаватель выносят мотивированное постановление, которое под расписку объявляется лицу, заявившему ходатайство.

Об ознакомлении с заключением эксперта, объяснением либо протоколом его допроса составляется протокол, в котором отражаются сделанные заявления или ходатайства.

Указанные правила предъявления заключения эксперта применяются и в случаях, когда экспертиза была проведена до привлечения лица в качестве обвиняемого либо признания его подозреваемым или потерпевшим, а также в случаях, когда экспертиза проведена до возбуждения уголовного дела.

12.1 Привлечение в качестве обвиняемого

Понятие «привлечение лица в качестве обвиняемого» процессуалистами используется в четырех значениях:

1. Решение следователя, оформляемое постановлением о привлечении лица в качестве обвиняемого.

2. Специальный этап стадии предварительного расследования – промежуток времени, в течение которого решается вопрос о наделении лица статусом обвиняемого, объявляется ему об этом и производится допрос обвиняемого.

3. Совокупность определенного рода уголовно-процессуальных действий и решений, осуществляемых и принимаемых на одноименном этапе.

4. Процессуальный институт – совокупность норм, касающихся оснований, условий и процедуры наделения гражданина уголовно-процессуальным статусом обвиняемого.

В каком бы значении не употреблялось рассматриваемое понятие, сущность его опосредована, прежде всего, назначением и местом в уголовном процессе решения о привлечении лица в качестве обвиняемого, которое оформляется постановлением, принимается на одноименном этапе досудебного производства, является основным элементом осуществляемой в этот промежуток времени деятельности, и регулируется правовыми нормами вышеуказанного уголовно-процессуального института.

Следует особо подчеркнуть, что уголовно-процессуальный закон под привлечением в качестве обвиняемого понимает исключительно вынесение соответствующего постановления.

Привлечение лица в качестве обвиняемого как властное решение следователя о том, что им собрана достаточная совокупность доказательств, позволяющая инкриминировать конкретному лицу совершение общественно опасного деяния, является одним из важнейших актов досудебного производства. Данное процессуальное решение является определенным итогом деятельности по установлению обстоятельств, входящих в предмет доказывания. В то же время оно обусловливает границы дальнейшего производства по уголовному делу, которое будет осуществляться только в отношении лица или лиц, привлеченных в качестве обвиняемых и только по тем преступлениям, которые им вменялись в вину. Обвинение, сформулированное в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого, предопределяет рамки обвинения, выраженного в постановлении о передаче дела прокурору для направления в суд, в судебном разбирательстве, в приговоре.

С момента вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого лицо становится обвиняемым, наделяясь при этом правом на защиту от сформулированного против него обвинения и иными правами, установленными в ст. 43 УПК.

Следователь, принявший решение о привлечении лица в качестве обвиняемого, считает это лицо виновным в совершении преступления. Однако от имени государства лицо признается виновным лишь в момент вступления в законную силу обвинительного приговора суда.

С момента привлечения лица в качестве обвиняемого расширяются полномочия органа предварительного расследования по применению мер процессуального принуждения.

Обвинение в совершении преступления может иметь место лишь при наличии достаточных доказательств, дающих основания для обвинения лица в совершении преступления. Таким образом, основанием предъявления обвинения является доказанность обстоятельств, составляющих содержание предъявляемого обвинения.

К предмету доказывания при привлечении лица в качестве обвиняемого относится: 1) расследуемое деяние (время, место, способ и другие обстоятельства его совершения); 3) виновность в совершении преступления лица, которому предъявляется обвинение; 4) соответствие между обстоятельствами, установленными с помощью собранных доказательств, и составом преступления, предусмотренным конкретной статьей УК; 5) отсутствие обстоятельств, исключающих уголовную ответственность или позволяющих освободить от нее; 6) отсутствие служебного иммунитета.

При определении оснований, достаточных для привлечения в качестве обвиняемого, учитываются как сам факт установления обстоятельств, подлежащих доказыванию, так и степень их доказанности.

Какая совокупность доказательств достаточна для того, чтобы считать установленным каждое из отмеченных выше обстоятельств, решает лицо, производящее предварительное

расследование, в результате оценки совокупности собранных и проверенных им доказательств. Эта совокупность на данном этапе не может быть исчерпывающей, поскольку еще не допрошен обвиняемый и не проверены его показания. Тем не менее решение следователя по уголовному делу должно быть правильным, своевременным и единственно возможным.

Таким образом, обоснованным решение о привлечении в качестве обвиняемого может быть только при достижении такого уровня знаний, который исключал бы в данный момент вывод о невиновности обвиняемого.

Необоснованная задержка предъявления обвинения может иметь отрицательные последствия: будет стеснено право обвиняемого на защиту; это лишит следователя возможности активных действий по собиранию, проверке доказательств и применению мер процессуального принуждения.

Постановление о привлечении в качестве обвиняемого должно быть вынесено своевременно, т. е. как только будут собраны доказательства, относящиеся к конкретному лицу и достаточные для вывода о том, что его действия содержат состав преступления.

В постановлении о привлечении в качестве обвиняемого должны быть указаны:

1) время и место его составления, кем составлено; фамилия, имя и отчество лица, привлекаемого в качестве обвиняемого, число, месяц, год и место его рождения;

2) описание инкриминируемого обвиняемому преступления с указанием времени, места его совершения, а также иных обстоятельств, подлежащих доказыванию в соответствии со ст. 89 УПК;

3) уголовный закон (пункт, часть, статья), предусматривающий ответственность за данное преступление;

4) решение о привлечении лица в качестве обвиняемого по расследуемому делу.

При обвинении в совершении нескольких преступлений, подпадающих под действие разных статей уголовного закона, в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого должно быть указано, какие конкретные действия по каждым пункту, части, статье уголовного закона вменяются обвиняемому.

В УПК не содержится требования приводить в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого доказательства. Это законодатель оставляет на усмотрение следователя. В постановлении приводятся те доказательства, которые сочтет возможным указать следователь. Насколько целесообразно указывать доказательства в постановлении, в каждом конкретном случае следователь, дознаватель должны решить сами.

Следователь извещает обвиняемого о дне предъявления обвинения и одновременно разъясняет ему право пригласить защитника либо ходатайствовать перед следователем об обеспечении участия защитника.

По уголовным делам, по которым участие защитника обязательно, следователь принимает меры по обеспечению его участия, если защитник не приглашен самим обвиняемым, его законным представителем либо другими лицами по его поручению.

Обвиняемый, не содержащийся под стражей, вызывается для предъявления обвинения и на допрос повесткой. В повестке должно быть указано, кто вызывается в качестве обвиняемого, куда, день и час явки, а также последствия неявки. Содержание повестки может быть передано также телефонограммой, телеграммой или с использованием других средств связи.

Повестка вручается обвиняемому под расписку, а в случае его временного отсутствия – совершеннолетнему члену его семьи либо администрации по месту работы, которые обязаны передать повестку вызываемому на допрос обвиняемому.

Уважительными причинами неявки обвиняемого по вызову следователя, дознавателя признаются:

1) заболевание, лишающее обвиняемого возможности явиться;

2) смерть члена семьи или близкого родственника;

3) стихийные бедствия;

4) иные обстоятельства, лишающие обвиняемого возможности явиться в назначенный срок.

О причинах неявки в назначенный срок обвиняемый обязан уведомить следователя. В случае неявки без уважительных причин обвиняемый может быть доставлен приводом.

Обвиняемый, содержащийся под стражей, вызывается через администрацию места заключения.

Обвинение предъявляется в присутствии защитника, если его участие обязательно или об этом ходатайствовали обвиняемый, его законный представитель, и не позднее трех суток с момента вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого. В случае неявки обвиняемого или его защитника обвинение может быть предъявлено и по истечении трех суток. Обвиняемому, доставленному приводом, обвинение предъявляется в день привода. При этом следователь должен принять меры по обеспечению участия защитника при предъявлении обвинения в тех случаях, когда участие защитника обязательно.

Удостоверившись в личности обвиняемого и в полномочиях защитника, законного представителя, следователь: 1) разъясняет обвиняемому его права и обязанности, о чем составляется протокол; 2) объявляет обвиняемому постановление о привлечении в качестве обвиняемого и 3) разъясняет ему сущность предъявленного обвинения.

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

В случае отказа обвиняемого от подписи следователь, защитник, если он участвовал при предъявлении обвинения, законный представитель удостоверяют на постановлении о привлечении в качестве обвиняемого, что текст постановления обвиняемому объявлен и ему разъяснена сущность обвинения.

Обвиняемому вручаются копии постановления о привлечении его в качестве обвиняемого и протокола о разъяснении его прав. Копия постановления о привлечении в качестве обвиняемого направляется прокурору.

Следователь обязан допросить обвиняемого немедленно после предъявления ему обвинения. В случае отказа обвиняемого от дачи показаний об этом делается отметка в протоколе его допроса.

Допрос обвиняемого проводится в соответствии с общими правилами допроса. О допросе обвиняемого следователь составляет протокол.

В начале допроса следователь должен выяснить у обвиняемого, желает ли он сообщить свое отношение к предъявленному обвинению, признает ли его полностью или частично либо отрицает свою вину в предъявленном ему обвинении, о чем делается запись в протоколе допроса.

В протоколе первого допроса указываются данные о личности обвиняемого, в том числе фамилия, имя, отчество, время и место рождения, гражданство, образование, семейное положение, место работы, род занятий или должность, место жительства, судимость и другие сведения, необходимые для удостоверения личности. В протоколах последующих допросов данные о личности обвиняемого, если они не изменились, можно ограничить указанием его фамилии, имени и отчества.

Обвиняемые, вызванные по одному и тому же делу, допрашиваются отдельно. Следователь принимает меры для того, чтобы они не могли общаться между собой.

Если при производстве предварительного расследования возникнут основания для изменения предъявленного обвинения или его дополнения, следователь обязан вынести новое постановление о привлечении в качестве обвиняемого, объявить его в общем порядке и допросить обвиняемого по новому обвинению.

В тех случаях, когда предъявленное обвинение в какой-либо части не нашло подтверждения, следователь своим постановлением прекращает уголовное преследование в этой части, о чем уведомляют обвиняемого и других участников уголовного процесса

(имеются в виду участники уголовного процесса, защищающие свои или представляемые права и интересы).

12.5 Приостановление и прекращение предварительного расследования

Приостановление предварительного расследования – это вызванный объективно существующей невозможностью продолжить и закончить расследование и облеченный в процессуальную форму перерыв в процессуальной деятельности следователя, в ходе которого принимаются меры непроцессуального характера по устранению обстоятельств, послуживших основанием для приостановления предварительного расследования, в целях его возобновления и окончания.

В соответствии с ч. 1 ст. 246 УПК, основаниями приостановления предварительного расследования являются:

1) неустановление лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого;

2) когда обвиняемый скрылся от органа уголовного преследования либо когда по иным причинам не установлено его местонахождение;

3) когда местонахождение обвиняемого известно, однако отсутствует реальная возможность его участия в производстве по уголовному делу в связи с рассмотрением вопроса о выдаче иностранным государством, а также в связи с невозможностью по объективным причинам прибыть к месту производства предварительного расследования;

4) временное психическое расстройство (заболевание) или иное заболевание обвиняемого, препятствующие его участию в производстве процессуальных действий и удостоверенные врачом, работающим в государственной организации здравоохранения;

5) невозможность производства следственных действий, без которых не может быть принято решение об окончании предварительного расследования;

6) необнаружение безвестно исчезнувшего лица.

Для приостановления предварительного расследования требуется также соблюдение определенных условий.

Обязательным общим условием приостановления предварительного расследования является выполнение всех следственных действий, проведение которых возможно в отсутствие обвиняемого.

К числу частных условий относятся следующие:

1) истечение срока производства предварительного расследования в тех случаях, когда не установлено лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, обвиняемый скрылся от органа уголовного преследования либо когда по иным причинам не установлено его местонахождение, не обнаружено безвестно исчезнувшее лицо. При наличии других оснований приостановления предварительного расследования производство по делу может быть приостановлено и до окончания срока предварительного расследования;

2) принятие всех мер по розыску обвиняемого, а равно по установлению лица, совершившего преступление, либо по обнаружению безвестно исчезнувшего лица.

О приостановлении предварительного расследования следователь выносит мотивированное постановление, копию которого направляют прокурору.

Если по уголовному делу привлечены два или несколько обвиняемых, а основания для приостановления предварительного расследования относятся не ко всем обвиняемым, следователь вправе выделить в отдельное производство и приостановить предварительное расследование в отношении отдельных обвиняемых или приостановить производство по всему делу, если по нему не может быть продолжено предварительное расследование без участия всех обвиняемых.

О приостановлении предварительного расследования следователь обязан письменно уведомить потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их

представителей и одновременно разъяснить им, что постановление о приостановлении предварительного расследования может быть обжаловано прокурору. В случае приостановления предварительного расследования по основаниям, предусмотренным п. 3–5 ч. 1 ст. 246 УПК, об этом уведомляются также обвиняемый, его защитник и законный представитель.

Производство по уголовному делу, расследование по которому приостановлено, не допускается.

После приостановления предварительного расследования следователь:

1) в случаях, предусмотренных п. 1 ч. 1 ст. 246 УПК, принимает как непосредственно, так и через органы дознания меры по установлению лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого;

2) в случаях, предусмотренных п. 2 и 6 ч. 1 ст. 246 УПК, принимает меры по установлению местонахождения обвиняемого, розыску скрывшегося обвиняемого или обнаружению безвестно исчезнувшего лица.

При отсутствии сведений о месте нахождения обвиняемого следователь поручает производство розыска органу дознания. Об этом поручении указывается в постановлении о приостановлении предварительного расследования или выносится отдельное постановление. Розыск обвиняемого может быть объявлен как во время производства предварительного расследования, так и одновременно с его приостановлением.

При наличии оснований, указанных в ст. 117 УПК, в отношении разыскиваемого обвиняемого может быть применена мера пресечения. В случаях, предусмотренных ст. 126 УПК, в отношении его с санкции прокурора может быть применена мера пресечения в виде заключения под стражу.

В случае, если у разыскиваемого обвиняемого остаются дети без попечения родителей, о его розыске не позднее следующего дня после принятия решения уведомляется управление (отдел) образования районного, городского исполнительного комитета, местной администрации района в городе по его месту жительства для обеспечения государственной защиты детей.

Если отпала необходимость в розыске обвиняемого, следователь выносит постановление о прекращении розыска.

Приостановленное предварительное расследование возобновляется мотивированным постановлением следователя после того, как:

1) отпали основания для приостановления;

2) возникла необходимость производства следственных действий, которые могут быть осуществлены без участия обвиняемого.

Приостановленное предварительное расследование может быть возобновлено также мотивированным постановлением прокурора, начальника следственного подразделения или их заместителями в связи с отменой постановления следователя о приостановлении предварительного расследования.

При возобновлении производства по уголовным делам, по которым оно было приостановлено, следствие производится в срок до одного месяца со дня принятия следователем дела к своему производству.

О возобновлении предварительного расследования сообщается обвиняемому, его защитнику и законному представителю, а также потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику и их представителям.

Производство по уголовному делу, предварительное расследование по которому приостановлено, подлежит прекращению по истечении срока давности привлечения к уголовной ответственности, установленного уголовным законом, если по делу нет сведений о приостановлении либо перерыве срока давности.

Прекращение предварительного расследования, являясь одной из форм окончания предварительного расследования, представляет собой облеченный в процессуальную форму официальный отказ государства в лице органа уголовного преследования от

дальнейшего производства по уголовному делу и привлечения лица к уголовной ответственности.

Необходимо различать понятия «прекращение предварительного расследования» и «прекращение уголовного преследования». В первом случае производство по уголовному делу прекращается в полном объеме с ликвидацией всех имевшихся правоотношений. Во втором случае решение о прекращении производства по уголовному делу принимается в отношении конкретного лица, которое ранее имело статус подозреваемого или обвиняемого. При этом производство в целом не прекращается, а продолжается в общем порядке.

Решение о прекращении предварительного расследования (уголовного преследования) принимается лишь в том случае, когда в результате доказывания будут установлены основания для такого решения.

В силу ст. 250 УПК, основаниями к прекращению предварительного расследования и уголовного преследования являются:

1) наличие обстоятельств, указанных в ч. 1 ст. 29 и ч. 1, 1^1 ст. 30 УПК;

2) недоказанность участия подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления, если исчерпаны все возможности для собирания дополнительных доказательств.

К обстоятельствам, указанным в ч. 1 ст. 29 УПК, помимо тех, которые были рассмотрены в первой лекции, относятся:

- истечение сроков давности;

- наличие акта амнистии, если он устраняет применение наказания за совершенное общественно опасное деяние, а также акта амнистии либо иного акта иностранного государства, если они устраняют применение наказания за общественно опасное деяние, совершенное на его территории лицом, уголовное преследование которого осуществляется на территории Республики Беларусь по просьбе органа иностранного государства;

- примирение лица, пострадавшего от преступления, с обвиняемым, за исключением случаев, указанных в ч. 5 и 6 ст. 26 УПК.

Согласно ч. 1 ст. 30 УПК, суд, прокурор или следователь с согласия прокурора вправе прекратить производство по уголовному делу и освободить лицо от уголовной ответственности в силу утраты деянием общественной опасности, а также в связи с:

1) деятельным раскаянием;

2) примирением с потерпевшим;

3) применением мер административного взыскания;

4) наличием оснований, предусмотренных ст. 20 УК в отношении участника преступной организации или банды;

5) передачей несовершеннолетнего под наблюдение родителей или лиц, их заменяющих.

Часть 1^1 ст. 30 УПК закрепляет, что прокурор прекращает производство по уголовному делу ввиду принятия акта об освобождении лица от уголовной ответственности в случаях, предусмотренных ст. 88^1 УК.

При недоказанности участия подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления против них прекращается уголовное преследование в связи с несовершением ими того предусмотренного уголовным законом деяния, которое им выдвигалось в подозрении или обвинении. По истечении срока предварительного расследования производство по уголовному делу приостанавливается в соответствии с п.1 ч. 1 ст. 246 УПК.

Если по делу привлечено несколько подозреваемых, обвиняемых, а основания к прекращению уголовного преследования относятся не ко всем подозреваемым или обвиняемым, то уголовное преследование прекращается в отношении отдельных подозреваемых, обвиняемых, о чем выносится постановление.

О прекращении предварительного расследования либо уголовного преследования следователь, орган дознания выносят мотивированное постановление, в котором указываются:

- время и место его составления, фамилия и должность следователя, лица, производящего дознание, и начальника органа дознания;

- излагаются обстоятельства, послужившие поводом и основанием для возбуждения уголовного дела;

- результаты расследования с указанием данных о лицах, подозревавшихся или обвинявшихся в совершении преступления, а также уголовно-правовой квалификации и применявшихся мерах пресечения;

- решение следователя, органа дознания о прекращении предварительного расследования либо уголовного преследования со ссылкой на пункт, часть, статью УПК, послужившие основанием для прекращения предварительного расследования либо уголовного преследования, а также об отмене меры пресечения, меры временного отстранения от должности, ареста на имущество, временного ограничения права на выезд из Республики Беларусь, о судьбе вещественных доказательств.

В случае прекращения производства по уголовному делу по основаниям, указанным в п. 3 и 4 ч. 1 ст. 29 УПК, следователь, лицо, производящее дознание, разъясняют подозреваемому или обвиняемому правовой характер и правовые последствия принятия такого решения и выясняют у подозреваемого или обвиняемого, согласны ли они на прекращение производства по уголовному делу по данным основаниям.

Копия постановления в течение 24 часов направляется прокурору.

При прекращении предварительного расследования либо уголовного преследования по основаниям, предусмотренным п. 1 и 2 ч. 1 ст. 29 и ч. 2 ст. 250 УПК, не допускается включение в постановление формулировок, ставящих под сомнение невиновность лица, в отношении которого прекращено предварительное расследование либо уголовное преследование.

О прекращении предварительного расследования (уголовного преследования) и основаниях его прекращения следователь, лицо, производящее дознание, письменно уведомляют участников уголовного процесса, защищающих свои или представляемые права и интересы,

лицо или представителя государственного органа, иной организации, по заявлениям которых дело было возбуждено, а также разъясняют им право ознакомления с уголовным делом и порядок обжалования постановления (оно может быть обжаловано прокурору или в суд). По просьбе этих лиц им вручается копия постановления о прекращении предварительного расследования (уголовного преследования).

Предварительное расследование уголовного дела возобновляется в случае отмены постановления следователя, органа дознания о прекращении предварительного расследования дела прокурором, начальником следственного подразделения или судом.

Возобновление прекращенного предварительного расследования допускается лишь до истечения срока давности привлечения лица к уголовной ответственности, за исключением случаев удовлетворения прокурором, начальником следственного подразделения или судом жалобы об отмене постановления о прекращении предварительного расследования за истечением сроков давности привлечения лица к уголовной ответственности.

О возобновлении прекращенного предварительного расследования письменно уведомляются те же вышеназванные заинтересованные лица.

12.6 Окончание предварительного расследования с передачей уголовного дела прокурору для направления в суд.

Окончание предварительного расследования с передачей уголовного дела прокурору для направления в суд, являясь одной из форм окончания предварительного

расследования, представляет собой облеченное в процессуальную форму завершение производства по уголовному делу, обусловленное выполнением по нему всех необходимых следственных действий и получением достаточных доказательств для его передачи прокурору для направления в суд.

Достаточными признаются доказательства, которыми не только установлены обстоятельства, указанные в ст. 89 УПК, но и выявлены причины и условия, способствующие совершению преступления.

Следователь, приняв решение об окончании предварительного расследования, уведомляет об этом потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика или их представителей, а также обвиняемого, его законного представителя, защитника, если он участвует в деле, и разъясняет им право знакомиться с уголовным делом, а равно заявлять ходатайства о дополнении предварительного расследования или принятии по делу иных решений.

Следователь одновременно с уведомлением указанных лиц назначает время, в которое они могут явиться для ознакомления с уголовным делом. Явку обвиняемого, содержащегося под стражей, для ознакомления с уголовным делом обеспечивает администрация мест содержания под стражей.

Уголовное дело должно быть предъявлено для ознакомления обвиняемому не позднее чем за месяц до истечения предельного срока содержания обвиняемого под стражей.

Если защитник обвиняемого по уважительным причинам не может явиться для ознакомления с делом в назначенное время, следователь, дознаватель откладывают ознакомление на срок не более пяти суток. В случае неявки защитника в течение этого срока следователь, дознаватель принимают меры к явке другого защитника.

В настоящее время УПК не предусматривает правило, в соответствии с которым обвиняемый, его законный представитель и защитник могли бы приступать к ознакомлению с делом только после того, как с делом полностью ознакомятся потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик, их представители (в случае их явки). Однако, как вытекает из ч. 5 ст. 257 УПК, окончание ознакомления с материалами дела первой из названных групп лиц должно следовать после окончания ознакомления с данными материалами второй группой участников процесса.

Следователь разъясняет названным участникам процесса порядок и условия ознакомления с уголовным делом, сроки ознакомления, о чем составляется соответствующий протокол.

Предъявляемое для ознакомления уголовное дело должно быть подшито и пронумеровано. Материалы, имеющие отношение к обеспечению безопасности участников уголовного процесса, к уголовному делу не подшиваются.

При наличии в материалах уголовного дела сведений, составляющих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну, следователь предупреждает потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей, обвиняемого, его законного представителя и защитника об ответственности за разглашение таких сведений, о чем у них берется подписка.

Гражданский истец, гражданский ответчик и их представители знакомятся с уголовным делом в той части, которая относится к гражданскому иску. Следует отметить, что материалы, являющиеся носителями доказательственной информации, должны им предъявляться в полном объеме, за исключением материалов, относящихся к выявлению причин и условий, способствующих совершению преступления, и к обстоятельствам, влияющим на степень и характер уголовной ответственности обвиняемого. Группа процессуальных документов, связанных с обеспечением либо ограничением прав участников процесса, предоставляется гражданскому истцу и гражданскому ответчику в части, касающейся обеспечения (ограничения) только их прав. К таковым, в частности, относятся постановление о признании гражданским истцом или гражданским ответчиком, постановление о наложении ареста на имущество, протокол описи имущества, постановление о производстве

обыска, протокол обыска (когда обыск проводится в целях отыскания имущества обвиняемого).

УПК допускает выписывать из дела сведения, представленные для ознакомления, в любом объеме, а также копировать материалы уголовного дела (с разрешения следователя).

Общий срок для ознакомления всех потерпевших, гражданских истцов, гражданских ответчиков и их представителей с уголовным делом не может превышать одного месяца. При участии в деле нескольких потерпевших, гражданских истцов, гражданских ответчиков и их представителей допускается одновременное ознакомление их с уголовным делом.

По ходатайству обвиняемого, его законного представителя и защитника они могут знакомиться с уголовным делом вместе или отдельно. Началом ознакомления с уголовным делом является предъявление дела обвиняемому.

Независимо от числа обвиняемых, привлеченных к ответственности по уголовному делу, общий срок ознакомления их и их законных представителей, защитников с делом не может превышать одного месяца. В исключительных случаях срок ознакомления обвиняемого, его законного представителя и защитника с уголовным делом может быть продлен прокурором.

По окончании ознакомления участников уголовного процесса с уголовным делом следователь обязан выяснить, заявляют ли они ходатайства и о чем именно, а также заявлено ли обвиняемым ходатайство об освобождении его от уголовной ответственности по основаниям, предусмотренным ст. 88^1 УК. Копия такого ходатайства приобщается к уголовному делу.

Об ознакомлении с уголовным делом обвиняемого, его законного представителя и защитника, а также потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей следователь составляет протокол, в котором указывается, какие материалы предъявлены для ознакомления и какие ходатайства заявлены. Если ознакомление с уголовным делом указанными лицами происходило совместно, то составляются единые протоколы.

В случае, когда участник уголовного процесса заявит о намерении изложить ходатайство в письменной форме, для его подготовки может быть предоставлено время до трех суток, о чем делается отметка в протоколе, а письменное ходатайство затем приобщается к уголовному делу. Время подготовки письменного ходатайства входит в срок ознакомления с уголовным делом.

Ходатайства об установлении обстоятельств, имеющих значение для дела, подлежат удовлетворению. В таких случаях предварительное расследование должно быть дополнено.

После производства дополнительно следственных действий следователь обязан вновь уведомить участников уголовного процесса об окончании предварительного расследования, предоставить им возможность ознакомиться с дополнительными материалами дела, а по их ходатайству – и с уголовным делом. При этом срок повторного ознакомления не может превышать один месяц.

В случае полного или частичного отказа в удовлетворении заявленного ходатайства следователь выносит об этом мотивированное постановление, копию которого направляют заявителю. Данное решение может быть обжаловано прокурору.

Выполнив изложенные выше требования, следователь выносит постановление о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд.

В постановлении о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд должны быть указаны:

1) время и место его вынесения, кем оно составлено;

2) сведения о личности обвиняемого;

3) общественно опасное деяние (деяния), предусмотренное уголовным законом, совершенное обвиняемым;

4) уголовный закон (пункт, часть, статья), предусматривающий ответственность за совершенное общественно опасное деяние.

5) решение о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд.

Одновременно с постановлением о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд следователь представляет прокурору справку, в которой со ссылкой на листы уголовного дела приводятся данные о движении уголовного дела и сроках расследования; о лицах, привлеченных в качестве обвиняемых, и предъявленном им обвинении; о мерах пресечения, примененных в отношении их, с указанием времени содержания под стражей или домашнего ареста; о вещественных доказательствах; о гражданском иске, мерах, принятых для его обеспечения, и о возможной конфискации имущества; о процессуальных издержках.

После подписания следователем постановления о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд дело не позднее суток направляется прокурору, осуществляющему надзор.

Вместе с уголовным делом следователь представляет прокурору справку о результатах проведенного по делу предварительного расследования, а для представления в суд – список лиц, подлежащих вызову в судебное заседание. В справке указываются:

- сведения о личности обвиняемого, сущность предъявленного ему обвинения с указанием обстоятельств, установленных по делу и вмененных в вину всем обвиняемым и каждому в отдельности;
- сведения о потерпевшем;
- доказательства, подтверждающие виновность обвиняемого;
- обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность обвиняемого;
- доводы, приводимые обвиняемым в свою защиту, и результаты проверки этих доводов;
- уголовный закон, предусматривающий ответственность за совершенное преступление.

Справка должна содержать ссылки на тома и листы уголовного дела и не подлежит приобщению к уголовному делу.

В списке лиц, подлежащих вызову в судебное заседание, указываются их место жительства или место нахождения и листы дела, на которых изложены их показания или заключения. В случаях, предусмотренных ч. 8 ст. 193 УПК, в этом списке содержатся только вымышленные данные лица, подлежащего вызову в судебное заседание, без указания его места жительства.

Стадию предварительного расследования завершают действия и решения прокурора по уголовному делу, поступившему для направления в суд.

Получив от следователя уголовное дело с постановлением о передаче дела прокурору для направления в суд, прокурор обязаны проверить:

1) имело ли место деяние, вмененное обвиняемому, и имеется ли в этом деянии состав преступления;
2) нет ли в деле обстоятельств, влекущих его прекращение;
3) заявлено ли обвиняемым ходатайство об освобождении его от уголовной ответственности по основаниям, предусмотренным ст. 88^1 УК;
4) обосновано ли предъявленное обвинение имеющимися в уголовном деле доказательствами;
5) предъявлено ли обвинение по всем установленным и указанным в уголовном деле общественно опасным деяниям обвиняемого;
6) привлечены ли в качестве обвиняемых все лица, изобличенные в совершении преступления;
7) правильно ли квалифицированы общественно опасные деяния обвиняемого;
8) правильно ли применена мера пресечения и нет ли в деле оснований для ее изменения либо отмены;
9) приняты ли меры обеспечения гражданского иска и возможной конфискации имущества;

10) выявлены ли причины и условия, способствовавшие совершению преступления, и приняты ли меры к их устранению;

11) произведено ли исследование обстоятельств уголовного дела всесторонне, полно и объективно;

12) составлено ли постановление о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд в соответствии с требованиями УПК;

13) не допущены ли при производстве предварительного расследования нарушения уголовно-процессуального закона.

Часть 1 ст. 264 УПК предусматривает общий порядок принятия решения прокурором по поступившему к нему уголовному делу. В соответствии с ним, прокурор обязан в срок не более пяти суток, а по сложным и многоэпизодным уголовным делам – не более пятнадцати суток принять одно из следующих решений:

1) направить уголовное дело в суд, согласившись с постановлением следователя. При этом прокурор вправе исключить своим постановлением отдельные пункты обвинения, изменить квалификацию деяний обвиняемого с применением закона о менее тяжком преступлении, прекратить уголовное преследование в отношении отдельных обвиняемых;

2) прекратить предварительное расследование уголовного дела в отношении всех обвиняемых и в полном объеме по основаниям, предусмотренным ч. 1 ст. 250 УПК;

3) возвратить уголовное дело следователю со своими письменными указаниями для производства дополнительно предварительного расследования, а также для предъявления нового обвинения в случае необходимости его дополнения, изменения на более тяжкое или на существенно отличающееся по фактическим обстоятельствам от первоначального обвинения либо для составления нового постановления, если составленное по делу не соответствует предъявляемым требованиям. О возвращении уголовного дела следователю прокурором выносится постановление.

Специальный порядок принятия решения прокурором по поступившему к нему уголовному делу установлен в ч. 2 ст. 264 УПК. Он состоит в том, что в случае заявления обвиняемым ходатайства об освобождении его от уголовной ответственности по основаниям, предусмотренным ст. 88^1 УК, прокурор принимает решение по уголовному делу после рассмотрения в установленном порядке данного ходатайства. По итогам рассмотрения ходатайства прокурор направляет уголовное дело в суд в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 264 УПК либо прекращает предварительное расследование по уголовному делу в соответствии с частью 1^1 ст. 30 УПК.

Прокурор также обладает правом своим постановлением отменить или изменить ранее примененную меру пресечения либо применить меру пресечения, если она не была применена ранее. В случае отмены, изменения или применения меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста прокурор руководствуются правилами, предусмотренными ст. 125 и 126 УПК. Кроме того, прокурор вправе изменить список лиц, подлежащих вызову в судебное заседание.

Согласно ст. 266 УПК, прокурор, согласившись с постановлением следователя, немедленно своим постановлением направляет дело в суд по подсудности и уведомляют об этом обвиняемого, его защитника и законного представителя, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей, разъяснив при этом, что в дальнейшем всякие ходатайства и жалобы по делу направляются непосредственно в суд.

Копию постановления следователя о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд прокурор вместе с уведомлением направляет обвиняемому и потерпевшему с переводом на их родной язык или на другой язык, которым они владеют. Если прокурором были изменены объем обвинения или квалификация общественно опасного деяния либо применена, изменена или отменена мера пресечения, указанным лицам направляются копии соответствующих постановлений.

Вместе с уголовным делом в суд направляется постановление следователя о передаче дела прокурору для направления в суд и список лиц, подлежащих вызову в судебное заседание.

В случае, если предварительное расследование уголовного дела или руководство следственной группой осуществлялись прокурором, то после выполнения требований ст. 255-259 УПК прокурор немедленно своим постановлением направляет уголовное дело в суд по подсудности с соблюдением требований, указанных в ч. 1 ст. 266 УПК. К постановлению прилагается список лиц, подлежащих вызову в судебное заседание.

Лекция 12 Подсудность

12.1 Понятие и виды подсудности, значение правил подсудности.
12.2 Передача уголовного дела по подсудности.

12.1 Понятие и виды подсудности, значение правил подсудности

Подсудность – это установленные уголовно-процессуальным законом признаки уголовного дела, в зависимости от которых оно подлежит рассмотрению и разрешению:

1) судом определенного звена в качестве суда первой инстанции;

2) определенным составом судей суда первой инстанции с учетом требований закона.

Институт подсудности не распространяется на деятельность судов второй и надзорной инстанций, а также судов, рассматривающих уголовное дело по вновь открывшимся обстоятельствам.

Вопрос о подсудности уголовного дела рассматривается и разрешается прокурором при направлении дела в суд, а также судьями судов первой инстанции при получении дела от прокурора для его рассмотрения и разрешения по существу.

Подсудность уголовных дел имеет важное процессуальное и организационное значение.

Во-первых, правила подсудности обеспечивают право гражданина, обвиняемого в совершении преступления, на справедливое и публичное разбирательство дела компетентным, независимым и беспристрастным судом, действующим на основании и во исполнение закона. Данное право обвиняемому гарантировано требованиями ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах. Подсудность устанавливается законом, и в строгом соответствии с ним каждое уголовное дело направляется в тот суд, к подсудности которого оно отнесено.

Во-вторых, институт подсудности обеспечивает своевременность, полноту, всесторонность и объективность исследования обстоятельств уголовного дела.

В-третьих, подсудность как уголовно-процессуальный институт позволяет упорядочить работу судов разных звеньев.

В-четвертых, рассматриваемый институт дает возможность оптимизировать работу судов с точки зрения временных и финансовых затрат по осуществлению правосудия.

Можно выделить родовую (предметную), персональную, территориальную, исключительную подсудность, а также подсудность по связи уголовных дел.

Родовая (предметная) подсудность определяется характером совершенного преступления, выраженным в его уголовно-правовой характеристике (уголовно-правовой квалификации).

Этот признак используется для разграничения подсудности уголовных дел между различными звеньями судов первой инстанции и их судебными составами.

Большинство уголовных дел рассматриваются по первой инстанции районными (городскими) судами. Им подсудны все уголовные дела о всех преступлениях, за исключением дел, подсудных вышестоящим и военным судам. Областному, Минскому городскому судам подсудны уголовные дела о преступлениях против мира и безопасности

человечества, преступлениях против государства, а также о преступлениях, за которые может быть назначена смертная казнь. Подсудность дел военным судам также определяется предметным признаком. Белорусскому военному суду подсудны те же дела, которые подсудны областному, Минскому городскому судам. Все остальные дела, подсудные военным судам, по предметному признаку рассматриваются межгарнизонными военными судами.

Уголовные дела в суде первой инстанции рассматриваются единолично или коллегиально. Судья единолично рассматривает дела о преступлениях, за которые максимальное наказание, предусмотренное уголовным законом, не превышает десяти лет лишения свободы. Коллегия в составе судьи и двух народных заседателей рассматривает дела о преступлениях, за которые уголовным законом предусматриваются наказание свыше десяти лет лишения свободы или смертная казнь.

Персональная подсудность обусловливается особыми качествами субъекта, совершившего преступление.

В соответствии с персональной подсудностью:

- Верховному Суду подсудны уголовные дела о преступлениях, совершенных высшими должностными лицами государства, депутатами Палаты представителей и членами Совета Республики Национального собрания и судьями;

- к компетенции военных судов отнесены дела о преступлениях, совершенных: а) лицами, имеющими статус военнослужащих, лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел, Следственного комитета Республики Беларусь, органов финансовых расследований Комитета государственного контроля Республики Беларусь, органов и подразделений по чрезвычайным ситуациям, прокурорских работников, должностных лиц таможенных органов; б) должностными лицами из числа гражданского персонала Вооруженных Сил Республики Беларусь, других войск и воинских формирований Республики Беларусь и иных органов, указанных в предыдущем пункте, в связи с исполнением ими служебных обязанностей;

- дела о преступлениях несовершеннолетних рассматриваются коллегиально.

В соответствии с законом «О статусе военнослужащих», статус военнослужащих имеют:

- военнослужащие, проходящие военную службу по контракту, в том числе обучающиеся в военных учебных заведениях;

- военнослужащие, проходящие военную службу по призыву;

- граждане, проходящие службу в резерве, – при нахождении на занятиях или учебных сборах, определенных программами подготовки резервистов;

- военнообязанные – при нахождении на военных или специальных сборах.

Военному суду также подсудны дела о преступлениях, совершенных группой лиц, если хотя бы одно из этих лиц обладает статусом военнослужащего при невозможности выделения дела в отношении его в отдельное производство;

Территориальная подсудность призвана разграничить компетенцию одноименных судов в зависимости от места совершения преступления.

Уголовное дело подлежит рассмотрению в суде по месту совершения преступления. Если преступление было начато в месте деятельности одного суда, а окончено в месте деятельности другого суда, дело подсудно суду по месту окончания преступления.

В случаях, когда место совершения преступления определить невозможно или если преступления совершены в разных местах, дела рассматриваются судами по месту окончания предварительного расследования либо по месту совершения одного из преступлений, последнего или же наиболее тяжкого из них.

Исключительная подсудность характеризуется тем, что она опосредуется исключительной компетенцией вышестоящих судов и не зависит от предметного признака.

Согласно ч. 1^1 ст. 268 УПК, областному, Минскому городскому судам подсудны уголовные дела, в материалах которых содержатся сведения, составляющие государственные секреты, за исключением дел, подсудных военным судам.

Областные, Минский городской, Белорусский военный суды вправе принять к своему производству в качестве суда первой инстанции любое уголовное дело, подсудное нижестоящему суду (ч.2 ст. 268 УПК). Верховный Суд вправе принять к своему производству по собственной инициативе любое уголовное дело (ч. 2 ст. 269 УПК).

Подсудность по связи дел опосредуется фактом объединения уголовных дел.

Данный вид подследственности регламентирован ст. 272 УПК. При обвинении одного лица или группы лиц в совершении нескольких преступлений, уголовные дела о которых подсудны разноименным судам, дело о всех преступлениях рассматривается вышестоящим судом.

Если в одном производстве соединяется несколько дел, подсудных одноименным судам, то такие дела подлежат соединению с делом, которое поступило для рассмотрения в суд по времени первым.

Если дело по обвинению одного лица или группы лиц в совершении нескольких преступлений подсудно военному суду в отношении хотя бы одного лица или одного преступления, дело о всех лицах и преступлениях рассматривается военным судом.

12.2 Передача уголовного дела по подсудности

Передача уголовного дела по подсудности из одного суда в другой может иметь место по процессуальным и организационным основаниям.

Процессуальные основания.

1. *Неподсудность дела суду*. Согласно ст. 273 УПК, суд, установив, что находившееся в его производстве дело подсудно другому суду такого же уровня, вправе с согласия сторон обвинения и защиты оставить уголовное дело в своем производстве, но только в случае, если он уже приступил к его рассмотрению в судебном заседании. Однако если дело подсудно вышестоящему или военному суду, оно во всех случаях подлежит направлению по подсудности.

На основании изложенного можно констатировать следующее. Если дело подсудно другому одноименному суду, то суд, в который поступило это дело, обязан передать его по подсудности в случае, когда он не приступил к его рассмотрению. Кроме того, факт начала рассмотрения такого дела не порождает обязанность продолжать по нему разбирательство, т. е. дело все равно может быть передано по подсудности.

Передача в нижестоящий суд дела, начатого рассмотрением в судебном заседании вышестоящего суда, не допускается. Тем самым предполагается передача в обязательном порядке дела в нижестоящий суд до начала судебного заседания.

2. *Целесообразность передачи дела*. В отдельных случаях в целях наиболее быстрого, всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств уголовного дела с согласия сторон обвинения и защиты оно может быть передано для рассмотрения в другой одноименный или вышестоящий суд. При этом передача дела допускается лишь до начала его рассмотрения в судебном заседании. Данный вопрос разрешается председателем вышестоящего суда или его заместителем по представлению прокурора или суда, которому подсудно дело, о чем выносится постановление. В то же время вопрос о передаче дела в суд другой области, г. Минска, военный суд или в Верховный Суд разрешается Председателем Верховного Суда или его заместителем, о чем также выносится постановление.

На передачу дела в Верховный Суд необходимо согласие лишь обвиняемого и его защитника. В данном случае получение согласия стороны обвинения не требуется.

Организационные основания.

Необходимость передачи дела в другой суд может возникать по причинам сугубо организационного характера. О таких причинах упоминается в постановлении Пленума Верхового Суда «О некоторых вопросах применения уголовно-процессуального закона в суде первой инстанции». Согласно п. 4 постановления, если рассмотрение дела в том суде, к подсудности которого оно отнесено законом, невозможно (например, в связи с недопустимостью повторного участия судьи в рассмотрении дела, наличием обстоятельств, устраняющих судью от участия в деле или создающих невозможность рассмотрения дела в данном суде), председатель вышестоящего суда или его заместитель по представлению прокурора или суда, которому подсудно дело, вправе передать его для рассмотрения в другой одноименный или вышестоящий суд с обязательным извещением сторон о причинах передачи дела, о чем выносится постановление. В представлении о передаче дела и постановлении об этом следует изложить мотивы изменения подсудности.

Во всех остальных случаях дело может быть передано для рассмотрения в другой одноименный или вышестоящий суд в целях наиболее быстрого, полного, всестороннего и объективного исследования его обстоятельств только с согласия сторон обвинения и защиты.

Споры о подсудности между судами не допускаются. Всякое уголовное дело, направленное из одного суда в другой в порядке, предусмотренном статьями 272–274 УПК, подлежит безусловному принятию к производству тем судом, в который оно направлено. Причем следует иметь в виду, что данное требование относится только к территориальной подсудности. Таким образом, недопустимо принятие направленного другим судом дела к производству при несоблюдении предметной или персональной подсудности.

Лекция 13 Назначение и подготовка судебного разбирательства

13.1 Понятие, значение и задачи стадии назначения и подготовки судебного разбирательства.

13.2 Вопросы, подлежащие выяснению по поступившему в суд уголовному делу, и принимаемые по нему решения.

13.3 Подготовительные действия к судебному заседанию.

13.1 Понятие, значение и задачи стадии назначения и подготовки судебного разбирательства

Стадия назначения и подготовки судебного разбирательства – это стадия уголовного процесса, содержанием которой является деятельность судьи по проверке поступившего к нему уголовного дела на предмет отсутствия (наличия) оснований, препятствующих его рассмотрению в судебном заседании, а также по созданию надлежащих условий для рассмотрения и разрешения уголовного дела судом первой инстанции.

Рассматриваемая стадия является первоначальной стадией судебного производства, предшествующей стадии судебного разбирательства. Она начинается с момента поступления уголовного дела в суд и заканчивается выполнением секретарем судебного заседания (секретарем судебного заседания – помощником судьи) подготовительных действий к судебному разбирательству. В первую очередь, судья единолично выясняет вопросы, перечисленные в ст. 277 УПК,и принимает одно из решений, указанных в ч.1 ст. 276 УПК. Если принято решение о назначении судебного разбирательства, секретарь судебного заседания (секретарь судебного заседания – помощник судьи), в соответствии со ст. 283 УПК, проводит подготовительные действия к судебному разбирательству.

Стадия назначения и подготовки судебного разбирательства имеет ряд признаков, обусловленных ее местом и ролью в уголовном процессе.

1. Вопросы, подлежащие разрешению на данной стадии, рассматриваются судьей единолично. При этом судебное заседание не проводится. Деятельность иных участников процесса ограничивается направлением в суд письменных ходатайств и заявлений. Могут рассматриваться ходатайства об изменении подсудности, о прекращении или приостановлении производства по делу, о принятии мер по обеспечению возмещения причиненного преступлением вреда, об участии защитника, о вызове в судебное заседание определенных лиц, о рассмотрении дела в закрытом судебном заседании, об ознакомлении с материалами дела. Также могут рассматриваться заявления о признании потерпевшим, исковые заявления.

2. Осуществляя действия и принимая решения на данной стадии, судья не вправе предрешать вопрос о виновности лица, в отношении которого осуществляется производство по уголовному делу.

Значение стадии назначения и подготовки судебного разбирательства состоит в следующем.

1. Она является контрольной по отношению к предыдущим стадиям уголовного процесса, поскольку в рамках этой стадии судья проверяет материалы поступившего к нему уголовного дела.

2. Данная стадия является подготовительной по отношению к стадии судебного разбирательства, поскольку на ней осуществляется ряд действий, направленных на создание надлежащих условий для наиболее эффективного и полного судебного разбирательства.

Исходя из сказанного, можно назвать три основные задачи, решаемые на рассматриваемой стадии, а именно: 1) судебный контроль за качеством предварительного расследования; 2) проверка отсутствия обстоятельств, препятствующих рассмотрению уголовного дела по существу в ходе судебного разбирательства; 3) проведение комплекса подготовительных действий, организационно обеспечивающих успешное проведение судебного разбирательства.

13.2 Вопросы, подлежащие выяснению по поступившему в суд уголовному делу, и принимаемые по нему решения

В соответствии со ст. 277 УПК, по поступившему в суд уголовному делу судья должен выяснить:

1) подсудно ли дело данному суду;

2) не имеются ли обстоятельства, влекущие приостановление производства по делу;

3) подлежит ли изменению или отмене примененная в отношении обвиняемого мера пресечения;

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

5) подлежат ли удовлетворению заявления и ходатайства;

6) имеются ли основания для проведения предварительного судебного заседания.

Приведенные вопросы выясняются в той последовательности, в которой они перечислены в указанной статье. На каждый из них должен быть дан положительный или отрицательный ответ. Если по делу в качестве обвиняемых привлечено несколько лиц, то эти вопросы разрешаются в отношении каждого в отдельности.

В том случае, если судья устанавливает, что поступившее в суд дело неподсудно данному суду, то он прекращает проверку этого дела и принимает решение о направлении его по подсудности.

Решение о прекращении производства по делу принимается при наличии оснований, указанных в п. 3-11, 13 ч. 1 ст. 29 УПК, при этом прекращение производства за истечением сроков давности или вследствие акта амнистии допускается только с согласия обвиняемого.

Следует отметить, что не подлежит прекращению производство по делу ввиду отсутствия общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом, и состава преступления, поскольку судья не вправе рассматривать вопросы, касающиеся доказанности соответствующих обстоятельств.

Не может быть прекращено на стадии назначения и подготовки судебного разбирательства производство по делу и по основаниям, указанным в ч. 1, 1^1 ст. 30 и ч. 2 ст. 250 УПК.

Приняв решение о прекращении производства по делу, судья отменяет меру пресечения и иные меры процессуального принуждения, меры обеспечения гражданского иска и конфискации имущества и разрешает вопрос о вещественных доказательствах. Копия постановления судьи о прекращении производства по делу направляется прокурору, а также вручается лицу, привлекавшемуся к уголовной ответственности, и потерпевшему.

Согласно ч. 1 и 2 ст. 280 УПК, судья своим постановлением приостанавливает производство по уголовному делу в случаях:

1) когда обвиняемый скрылся от суда и его местопребывание неизвестно;

2) временного психического расстройства (заболевания) или иного заболевания обвиняемого, препятствующих его участию в производстве процессуальных действий и удостоверенных врачом, работающим в государственной организации здравоохранения.

При приостановлении производства по делу по первому основанию судья объявляет розыск скрывшегося обвиняемого и одновременно решает вопрос об изменении меры пресечения. При этом отдельное постановление судьи о розыске обвиняемого направляется прокурору для организации розыска. В случае, если у разыскиваемого обвиняемого остаются дети без попечения родителей, о его розыске не позднее следующего дня после принятия решения уведомляется управление (отдел) образования районного, городского исполнительного комитета, местной администрации района в городе по его месту жительства для обеспечения государственной защиты детей.

Производство по делу возобновляется, когда отпали основания для его приостановления, о чем судья выносит постановление.

Необходимо отметить, что судье предоставлено право отменять или изменять меру пресечения, избранную в отношении обвиняемого.

Если на четвертый вопрос дается отрицательный ответ, нужно иметь в виду, что в случае непринятия органом уголовного преследования мер, обеспечивающих возмещение вреда, причиненного преступлением, и возможную конфискацию имущества, судья выносит постановление о наложении ареста на имущество обвиняемого и обязывает названный орган в установленный судом срок принять соответствующие меры обеспечения. Постановление для исполнения в этой части направляется органу уголовного преследования.

Выяснение пятого вопроса имеет временные ограничения. При этом ходатайства, поступившие после назначения дела к судебному разбирательству, но до его начала, подлежат разрешению в подготовительной части судебного заседания.

При отсутствии оснований, препятствующих рассмотрению уголовного дела в суде, судья принимает решение о назначении судебного разбирательства.

Итоговыми решениями по результатам проверки материалов уголовного дела являются:

1) направление дела по подсудности;
2) прекращение производства по делу;
3) приостановление производства по делу;
4) назначение судебного разбирательства.

Принятые решения облекаются в форму постановления, в котором должны указываться: время и место его вынесения; должность и фамилия судьи, вынесшего постановление; основания и сущность принятых решений. Кроме того, в постановлении о назначении судебного разбирательства разрешаются следующие вопросы:

1) о месте и времени судебного разбирательства. Судебное разбирательство уголовного дела должно быть начато в судебном заседании не позднее четырнадцати суток с момента вынесения судьей постановления о его назначении, а по делам особой сложности – не позднее тридцати суток;

2) о рассмотрении дела единолично или коллегиально;

3) об участии в судебном разбирательстве защитника, если его участие обязательно;

4) о лицах, подлежащих вызову в судебное заседание;

5) о рассмотрении дела в закрытом судебном заседании в случаях, предусмотренных статьей 287 УПК.

В данном постановлении должны содержаться также решения о назначении судебного разбирательства, мере пресечения в отношении обвиняемого, данные о его личности и квалификация предъявленного ему обвинения.

Все решения по делу должны быть приняты не позднее четырнадцати суток со дня поступления дела в суд, а по делам, подсудным Верховному Суду, областным, Минскому городскому и Белорусскому военному судам, – в срок до одного месяца. В исключительных случаях с учетом особой сложности и большого объема дела срок может быть продлен по постановлению председателя суда соответственно до одного и до трех месяцев.

13.3 Подготовительные действия к судебному заседанию

После вынесения постановления о назначении судебного разбирательства судья не менее чем за пять суток извещает стороны о месте и времени начала судебного разбирательства. При несоблюдении этого срока рассмотрение уголовного дела откладывается.

По ходатайству сторон судья предоставляет им возможность ознакомиться с уголовным делом, выписывать из него необходимые сведения или копировать с разрешения судьи интересующие их материалы дела.

После вынесения судьей постановления о назначении судебного разбирательства секретарь судебного заседания (секретарь судебного заседания – помощник судьи):

1) направляет обвиняемому и потерпевшему с переводом на их родной язык или на другой язык, которым они владеют, копию постановления о назначении судебного разбирательства, а также копию постановления о мере пресечения в отношении обвиняемого, если она судьей была изменена или отменена либо продлена в случае нахождения обвиняемого под стражей, домашним арестом;

2) вызывает в судебное заседание лиц, о необходимости вызова которых судья указал в постановлении о назначении судебного разбирательства;

3) по указанию судьи принимает иные меры к подготовке судебного разбирательства.

Лекция 14 Судебное разбирательство

14.1 Понятие, задачи и значение стадии судебного разбирательства.

14.2 Общие условия судебного разбирательства.

14.3 Структура стадии судебного разбирательства.

14.4 Постановление приговора.

14.1 Понятие, задачи и значение стадии судебного разбирательства

Судебное разбирательство – это центральная стадия уголовного процесса, содержанием которой является деятельность суда первой инстанции по рассмотрению и разрешению уголовного дела по существу. На ней разрешаются главные вопросы уголовного дела: о виновности либо невиновности лица, обвиняемого в совершении

преступления, и о применении либо о неприменении к лицу, признанному виновным в совершении преступления, наказания или иной меры уголовной ответственности.

Начинается данная стадия с открытием судебного заседания и заканчивается постановлением приговора и его провозглашением.

Именно на стадии судебного разбирательства наиболее зримо и открыто реализуется главная функция судебной власти – отправление правосудия по уголовным делам в целях защиты прав, свобод и законных интересов граждан в уголовном процессе.

Предшествующие судебному разбирательству стадии, по существу, подготавливают условия для правильного принятия решения по уголовному делу судом. Деятельность суда во многом зависит от успешности проведенного по делу предварительного расследования и от строгого соблюдения требований УПК на стадии назначения и подготовки судебного разбирательства.

Однако было бы неправильно считать, что суд использует для разрешения дела только данные, добытые в ходе предварительного расследования, проверяя правильность и обоснованность выводов органов предварительного расследования. Судебное разбирательство – это новое самостоятельное исследование всех обстоятельств уголовного дела, необходимых для его правильного разрешения, но проводимое в иных процессуальных условиях с участием сторон, при полном их процессуальном равноправии и в условиях состязательности. При этом суд не связан с выводами органов предварительного расследования, не ограничен исследованием имеющихся в деле доказательств. Суд в этой стадии исследует помимо доказательств, собранных в ходе предварительного расследования, также новые доказательства, собранные в ходе судебного разбирательства.

Все последующие стадии уголовного процесса имеют своей целью проверку законности и обоснованности вынесенного в первой инстанции приговора и его исполнения. В случае отмены приговора в кассационной или надзорной инстанции признание лица виновным и назначение ему наказания допустимо лишь при проведении нового судебного разбирательства (за исключением случаев прекращения производства по делу судами указанных инстанций). При этом вышестоящие суды не вправе предрешать вопросы о доказанности или недоказанности обвинения, достоверности или недостоверности того или иного доказательства и преимуществах одних доказательств перед другими, применении того или иного уголовного закона и о мере наказания. Решение данных вопросов – прерогатива суда, осуществляющего правосудие путем рассмотрения уголовного дела в первой инстанции.

Такое положение обусловлено тем, что процессуальная форма, предусмотренная для производства в суде первой инстанции, в наибольшей степени обеспечивает всестороннее, полное и объективное исследование обстоятельств дела в условиях широкого проявления принципов уголовного процесса.

Таким образом, значение стадии судебного разбирательства состоит в том, что она представляет собой *центральную* стадию уголовного процесса, в рамках которой осуществляется правосудие и обеспечиваются права всех лиц, вовлеченных в производство по уголовному делу.

Задачи стадии судебного разбирательства делятся на:

- основные, т. е. решение вопросов о виновности обвиняемого и его наказании;
- производные, т. е. решение вопросов о гражданском иске, судьбе вещественных доказательств, других вопросов, определенных ст. 352 УПК.

14.2 Общие условия судебного разбирательства

Общие условия судебного разбирательства – это установленные уголовно-процессуальным законом и основанные на принципах уголовного процесса правила,

которые выражают специфические особенности данного вида уголовно-процессуальной деятельности, наиболее существенные требования, предъявляемые к ней.

Система общих условий судебного разбирательства установлена в соответствующих статьях гл. 34 УПК. К общим условиям судебного разбирательства относятся следующие правила.

1. Непосредственность, устность и непрерывность судебного разбирательства. В судебном разбирательстве все доказательства, предъявленные сторонами обвинения и защиты, подлежат непосредственному исследованию. Термин «непосредственное исследование» означает, что в ходе судебного разбирательства судья лично должен убедиться в наличии доказательственной базы по уголовному делу. Суд должен заслушать показания обвиняемого, потерпевшего, свидетелей, огласить и исследовать заключения экспертов, осмотреть вещественные доказательства, огласить протоколы и другие документы, произвести иные судебные действия по исследованию доказательств, за исключением случаев, предусмотренных УПК.

Исследуя доказательства, суд оценивает по внутреннему убеждению их относимость, допустимость, достоверность и достаточность для установления обстоятельств дела, подлежащих доказыванию.

Закон предусматривает случаи возможного ограничения непосредственности судебного разбирательства. Так, оглашение показаний, данных при производстве предварительного расследования, возможно в случаях, предусмотренных УПК. При сокращенном порядке судебного следствия непосредственно исследуются лишь те доказательства, на которые укажут стороны.

Приговор суда может быть основан лишь на тех доказательствах, которые были исследованы в судебном разбирательстве, а при сокращенном порядке судебного следствия – и на доказательствах, полученных при производстве предварительного расследования и не оспоренных в судебном заседании сторонами.

Понятие «устность судебного разбирательства» означает, что все доказательства исследуются в судебном разбирательстве в форме судоговорения. Это означает, что в суде вся информация передается изустно и воспринимается органами слуха участников судебного разбирательства.

Судья озвучивает все свои действия, а также требует от участников уголовного процесса, чтобы они обращались к суду в устной форме. Запрещено подменять выступления кого-либо из участников предоставлением ими письменных заявлений, объяснений и т. п. Содержащиеся в материалах уголовного дела документы также оглашаются в судебном заседании. Выступления участников уголовного процесса, а также иные озвученные сведения подлежат занесению в протокол судебного заседания. В то же время принцип устности судебного разбирательства не исключает возможности визуального изучения необходимых материалов дела и письменного изложения позиций сторон в оценке исследуемых доказательств.

Судебное разбирательство по каждому уголовному делу ведется непрерывно в течение рабочего дня, кроме случаев объявления перерыва по ходатайству сторон или усмотрению суда. Приступив к рассмотрению уголовного дела, суд не вправе рассматривать другие дела в течение рабочего дня. Рассмотрение других дел в случае объявления перерыва может быть начато не ранее следующего рабочего дня.

После перерыва судебное разбирательство продолжается. При этом необходимости в повторении выполненных действий, как правило, не имеется.

2. Обеспечение гласности судебного разбирательства. Суд должен обеспечить открытое судебное разбирательство уголовных дел. Закрытое судебное заседание допускается по мотивированному определению (постановлению) суда лишь по основаниям, предусмотренным статьей 23 УПК.

Суд вправе предупредить участвующих в закрытом судебном заседании лиц о недопустимости разглашения без его разрешения данных заседания, о чем у них берется

подписка с предупреждением об ответственности в соответствии со ст. 407 УК. В целях защиты сведений, составляющих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну, содержащихся в материалах уголовного дела, суд предупреждает лиц, участвующих в закрытом судебном заседании, об ответственности за разглашение таких сведений, о чем у них берется подписка.

Рассмотрение уголовных дел в закрытом судебном заседании осуществляется с соблюдением всех правил УПК. Определение (постановление) суда о рассмотрении дела в закрытом судебном заседании может быть вынесено в отношении всего разбирательства либо отдельных его частей.

В целях охраны тайны переписки и телеграфных сообщений личная переписка и личные телеграфные сообщения граждан могут быть оглашены в открытом судебном заседании только с согласия лиц, между которыми эта переписка и телеграфные сообщения происходили. В противном случае такая переписка и телеграфные сообщения оглашаются и исследуются в закрытом судебном заседании. Указанные правила применяются и при исследовании звуко- и видеозаписи, носящей личный характер.

Присутствующие в открытом судебном заседании вправе вести письменную и магнитофонную записи. Фото-, киносъемка и видеозапись допускаются с разрешения председательствующего в судебном заседании и с согласия сторон.

Лица, не достигшие шестнадцатилетнего возраста, если они не являются обвиняемыми, потерпевшими или свидетелями по уголовному делу, не допускаются в зал судебного заседания.

Приговор, определение (постановление) суда провозглашаются публично. В случае рассмотрения уголовного дела в закрытом судебном заседании может оглашаться только резолютивная часть приговора, определения (постановления).

3. **Неизменность состава суда при судебном разбирательстве уголовного дела.** Уголовное дело должно быть рассмотрено одним и тем же судьей или в одном и том же составе суда. В случае невозможности кого-либо из судей продолжать участвовать в судебном разбирательстве он заменяется другим судьей, и разбирательство уголовного дела начинается сначала, за исключением случаев, предусмотренных ст. 289 УПК.

К обстоятельствам, лишающим судью возможности продолжить участие в судебном разбирательстве и требующим его замены, относятся: удовлетворение заявленного отвода судье; обнаружение или появление оснований к приостановлению или прекращению полномочий судьи.

В соответствии с п. 2 ст. 391 УПК, приговор подлежит отмене в любом случае, если он постановлен незаконным составом суда.

4. Запасной судья или народный заседатель. К коллегиальному рассмотрению уголовного дела, требующего продолжительного времени для судебного разбирательства, могут привлекаться запасной судья и народный заседатель. Они присутствуют в зале судебного заседания с начала разбирательства данного дела и в случае выбытия одного из судей или народных заседателей заменяют его. При этом разбирательство дела продолжается.

5. Председательствующий в судебном заседании. Уголовные дела в судебном заседании по первой инстанции могут быть рассмотрены судьей единолично или судом в составе судьи и двух народных заседателей. Судья, рассматривающий дело единолично, или председательствующий (судья районного(городского) суда и вышестоящих судов) при коллегиальном рассмотрении дела является председательствующим в судебном заседании.

Председательствующий руководит судебным заседанием; в интересах правосудия принимает все предусмотренные УПК меры по обеспечению равенства прав сторон, сохраняя объективность и беспристрастность; создает необходимые условия для всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств уголовного дела. Председательствующий также обеспечивает соблюдение распорядка судебного заседания, разъясняет участникам судебного разбирательства их права и обязанности. В случае

возражений кого-либо из участников против действий председательствующего, если эти возражения не будут приняты судом, они заносятся в протокол судебного заседания.

6. Секретарь судебного заседания. Секретарь судебного заседания (секретарь судебного заседания – помощник судьи) проверяет явку лиц, вызванных в судебное заседание, по поручению председательствующего осуществляет другие процессуальные действия, предусмотренные УПК, ведет протокол судебного заседания. Он обязан полно и правильно излагать в протоколе действия и решения суда, а равно действия участников судебного разбирательства, имевшие место в ходе заседания.

В случае разногласия с председательствующим по поводу содержания протокола секретарь судебного заседания (секретарь судебного заседания – помощник судьи) вправе приложить к протоколу свои замечания, которые рассматриваются в порядке, предусмотренном ст. 309 и 310 УПК.

Секретарю судебного заседания (секретарю судебного заседания – помощнику судьи) может быть заявлен отвод, который разрешается по правилам, установленным ст. 83 УПК. Предыдущее участие в качестве секретаря судебного заседания (секретаря судебного заседания – помощника судьи) не является основанием для отвода.

7. Равенство прав сторон в судебном разбирательстве. Государственный, частный обвинитель, обвиняемый, его защитник и законный представитель, а также потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители пользуются равными правами:

- на заявление отводов и ходатайств;
- на представление доказательств, участие в их исследовании;
- на выступление в судебных прениях;
- на представление суду письменных формулировок по вопросам, указанным в п. 1–16 ч. 1 ст. 352 УПК;
- на участие в рассмотрении иных вопросов, возникающих при судебном разбирательстве уголовного дела.

Однако реализация прав осуществляется с учетом особенностей процессуального статуса того либо иного участника уголовного судопроизводства. Так, гражданский ответчик может использовать права, перечисленные выше, лишь в пределах разрешения вопросов, касающихся гражданского иска.

8. Участие государственного обвинителя в судебном разбирательстве. По всем делам публичного и частно-публичного обвинения, а также по делам частного обвинения, возбужденным прокурором, участие государственного обвинителя в судебном разбирательстве уголовного дела обязательно. Исключение составляют дела ускоренного производства, в судебном разбирательстве которых государственный обвинитель участвует по усмотрению прокурора, направившего дело в суд.

По сложным и многоэпизодным уголовным делам государственное обвинение могут поддерживать несколько прокуроров.

При неявке государственного обвинителя суд откладывает судебное разбирательство. О неявке государственного обвинителя суд сообщает вышестоящему прокурору.

В случае невозможности участия государственного обвинителя в судебном разбирательстве уголовного дела допускается его замена, не препятствующая дальнейшему рассмотрению дела. Вновь вступившему в дело государственному обвинителю должно быть предоставлено время, необходимое для подготовки к участию в судебном разбирательстве.

Государственный обвинитель: оглашает обвинение;

- 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 обвиняемому наказания;

- предъявляет или поддерживает предъявленный по уголовному делу гражданский иск, если этого требует защита прав граждан, государственных или общественных интересов.

Государственный обвинитель может изменить обвинение в случае и порядке, предусмотренных ч. 2 ст. 301 УПК, а также отказаться от обвинения (полностью или частично), если придет к выводу, что оно не нашло подтверждения в судебном разбирательстве. Отказ от обвинения возможет до начала судебного следствия, в ходе его или по окончании, в том числе и в судебных прениях.

В случае отказа государственного обвинителя от обвинения, если от обвинения отказались также потерпевший, гражданский истец или их представители, суд своим определением (постановлением) прекращает производство по уголовному делу в соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 29 УПК. Если потерпевший, гражданский истец или их представители настаивают на обвинении, суд продолжает разбирательство и разрешает уголовное дело в общем порядке. Государственный обвинитель в этом случае освобождается от дальнейшего участия в судебном разбирательстве, а обвинение поддерживают потерпевший, гражданский истец или их представители. Потерпевшему или гражданскому истцу по их ходатайству суд должен предоставить время для приглашения представителя.

По делам частного обвинения в судебном разбирательстве обвинение поддерживают лица, указанные в ст. 51 и ч. 4 ст. 428 УПК. В случае вступления прокурора в судебное разбирательство по делам частного обвинения, в соответствии с ч. 6 ст. 26 УПК, он поддерживает обвинение в качестве государственного обвинителя.

9. Участие обвиняемого в судебном разбирательстве. Судебное разбирательство уголовного дела судом первой инстанции происходит при обязательном участии обвиняемого, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 ст. 294 УПК. При неявке обвиняемого разбирательство дела должно быть отложено. Суд вправе подвергнуть не явившегося без уважительных причин обвиняемого приводу, а равно применить или изменить в отношении его меру пресечения.

Разбирательство уголовного дела в отсутствие обвиняемого может быть допущено лишь в случаях, когда:

1) лицо, обвиняемое в совершении преступления, не представляющего большой общественной опасности, или менее тяжкого преступления, признает свою вину и ходатайствует о разбирательстве дела в его отсутствие;

2) обвиняемый находится вне пределов Республики Беларусь и уклоняется от явки в судебное заседание.

10. Участие защитника в судебном разбирательстве. Защитник обвиняемого: представляет доказательства; участвует в исследовании доказательств; излагает суду свое мнение по существу обвинения и его доказанности, об обстоятельствах, смягчающих ответственность обвиняемого или оправдывающих его, о применении уголовного закона и назначении наказания, а также по другим вопросам, возникающим в судебном разбирательстве.

При неявке защитника разбирательство дела откладывается. Замена защитника производится по правилам, предусмотренным ч. 3 ст. 46 УПК, согласно которым, если явка защитника невозможна в течение трех суток, суд может предложить обвиняемому пригласить другого защитника или принять меры к вызову защитника по назначению. Замена защитника не препятствует дальнейшему рассмотрению уголовного дела. Вновь вступившему в дело защитнику должно быть предоставлено время, необходимое для подготовки к участию в судебном разбирательстве.

Особо отметим, что, решая вопрос о замене неявившегося защитника другим, суд должен учитывать не только продолжительность времени, в течение которого невозможно участие в деле защитника, но и то, сколько времени может понадобиться на обеспечение вновь вступившему в дело защитнику возможности ознакомиться со всеми материалами уголовного дела.

О неявке защитника суд сообщает президиуму коллегии адвокатов.

11. Участие потерпевшего в судебном разбирательстве. Судебное разбирательство уголовного дела судом первой инстанции происходит при участии потерпевшего и (или) его представителя. Представители могут принимать участие в разбирательстве вместо потерпевшего в силу его неспособности по возрасту или состоянию здоровья выражать свою волю в уголовном процессе.

При неявке потерпевшего суд решает вопрос о разбирательстве уголовного дела или отложении его в зависимости от того, возможны ли в отсутствие потерпевшего полное выяснение всех обстоятельств дела и защита его прав и законных интересов. Если в судебное заседание явился представитель потерпевшего, суд решает этот вопрос с учетом мнения представителя. По ходатайству потерпевшего суд может освободить его от присутствия в судебном заседании, обязав явиться в определенное время для дачи показаний.

По делам частного обвинения неявка без уважительных причин частного обвинителя в судебное заседание суда первой инстанции влечет прекращение производства по уголовному делу.

12. Участие гражданского истца и гражданского ответчика в судебном разбирательстве. В судебном разбирательстве участвуют гражданский истец, гражданский ответчик и представители. При неявке без уважительных причин гражданского истца или его представителя в судебное заседание суда первой инстанции гражданский иск может быть оставлен без рассмотрения, причем за гражданским истцом сохраняется право предъявить иск в порядке гражданского судопроизводства.

Суд вправе по ходатайству гражданского истца или его представителя рассмотреть гражданский иск в его отсутствие. В то же время суд обязан рассмотреть гражданский иск независимо от явки гражданского истца или его представителя, если признает это необходимым или если иск поддерживает прокурор.

Неявка гражданского ответчика или его представителя не является препятствием для рассмотрения гражданского иска. 13. Участие эксперта, специалиста, переводчика в судебном разбирательстве. Разбирательство уголовного дела в заседании суда первой инстанции происходит при участии эксперта, специалиста, переводчика, в случаях и порядке, предусмотренных соответственно главой 26, статьями 200, 21, и 201 УПК.

При неявке эксперта, специалиста, переводчика и невозможности их замены разбирательство уголовного дела откладывается.

13. Пределы судебного разбирательства. Судебное разбирательство уголовного дела проводится только в отношении обвиняемого и лишь по тому обвинению, которое ему предъявлено в установленном УПК порядке. Таким образом, суд не может вынести приговор в отношении лица, которое не было привлечено в качестве обвиняемого по данному уголовному делу. Однако и в отношении обвиняемого приговор может быть вынесен лишь в пределах предъявленного ему обвинения.

Если в ходе судебного следствия возникнет необходимость в изменении обвинения на более тяжкое либо в предъявлении нового обвинения, ухудшающего положение обвиняемого или существенно отличающегося по своему содержанию от ранее предъявленного обвинения, суд только по ходатайству государственного обвинителя объявляет перерыв на срок до десяти суток для составления им нового постановления о привлечении в качестве обвиняемого в соответствии с требованиями ст. 241 УПК.

Ухудшение положения обвиняемого будет иметь место в случаях:

а) когда обвинение дополняется новыми эпизодами преступной деятельности или установлением новых отягчающих обстоятельств;

б) когда действия обвиняемого переквалифицируются на статью УК с более строгой санкцией (при равенстве верхнего предела санкции более тяжким обвинением будет применение статьи с более строгой нижней санкцией);

в) при переходе со статьи УК, допускающей наряду с лишением свободы менее строгие меры наказания, на статью, в которой предусмотрено лишь лишение свободы;

г) при изменении формы соучастия на более общественно опасную (от исполнителя к организатору).

Существенно отличающимся от первоначального по фактическим обстоятельствам считается такое обвинение, которое связано с вменением другого преступления, изменением формулировки обвинения, нарушающими право обвиняемого на защиту. Различающимися по фактическим обстоятельствам должны признаваться обвинения в преступлениях, составы которых характеризуются различными признаками объекта, субъекта, объективной или субъективной стороны преступления (как при неизменности, так и при смягчении квалификации). Таковыми, в частности, должны признаваться обвинения в краже и в хищении путем присвоения или растраты.

После составления государственным обвинителем нового постановления о привлечении в качестве обвиняемого, суд копию этого постановления вручает обвиняемому, законному представителю и защитнику и должен, как правило, предоставить им время, необходимое для подготовки к защите, сроком не менее пяти суток. Продолжение судебного разбирательства без предоставления названного срока возможно только по просьбе обвиняемого, его защитника и законного представителя (п. 17 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь № 6 от 26.09.2002 г. «О некоторых вопросах применения уголовно-процессуального закона в суде первой инстанции»).

При продолжении судебного разбирательства государственный обвинитель объявляет обвиняемому, его законному представителю, защитнику, если он участвует в судебном заседании, новое постановление и допрашивает его по новому обвинению. После допроса обвиняемого государственным обвинителем допрос обвиняемого по новому обвинению производят другие участники судебного разбирательства.

В случае соединения судом уголовных дел по обвинению одного и того же лица в совершении нескольких преступлений государственный обвинитель при предъявлении обвинения в указанном выше порядке обязан составить новое постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого с описанием всех инкриминируемых обвиняемому преступлений.

В случае предъявления государственным обвинителем в судебном заседании более тяжкого обвинения, влекущего изменение подсудности, суд принимает решение в соответствии с правилами ст. 278 УПК.

Государственный обвинитель вправе исключить из обвинения отдельные пункты, а также квалифицировать действия обвиняемого по статье УК, предусматривающей ответственность за менее тяжкое преступление, чем то, в совершении которого лицу было предъявлено обвинение. В этих случаях составления нового постановления о привлечении в качестве обвиняемого не требуется, а позиция государственного обвинителя заносится в протокол судебного заседания.

Суд вправе изменить квалификацию преступления независимо от позиции государственного обвинителя, если это не ухудшает положения обвиняемого и не требует изменения сущности обвинения.

14. Отложение судебного разбирательства и приостановление производства по уголовному делу. При невозможности разбирательства уголовного дела вследствие неявки в судебное заседание кого-либо из вызванных лиц суд своим определением (постановлением) откладывает разбирательство уголовного дела. Одновременно принимаются меры по вызову или приводу неявившихся лиц.

Если обвиняемый скрылся, а также в случае временного психического расстройства (заболевания) или иного заболевания обвиняемого, исключающих возможность его явки в судебное заседание, суд приостанавливает производство в отношении этого обвиняемого до его розыска или выздоровления и продолжает разбирательство в отношении остальных обвиняемых. Розыск скрывшегося обвиняемого объявляется определением

(постановлением) суда с одновременным решением вопроса об изменении ранее примененной в отношении его меры пресечения. При этом определение (постановление) суда о розыске обвиняемого направляется прокурору для организации розыска.

В случае, если у разыскиваемого обвиняемого остаются дети без попечения родителей, о его розыске не позднее следующего дня после принятия решения уведомляется управление (отдел) образования районного, городского исполнительного комитета, местной администрации района в городе по его месту жительства для обеспечения государственной защиты детей.

При приостановлении производства по уголовному делу в случае временного психического расстройства (заболевания) или иного заболевания обвиняемого суд должен решить вопрос об отмене или изменении примененной в отношении его меры пресечения.

При необходимости производства экспертизы суд может отложить судебное разбирательство по уголовному делу на срок ее проведения.

Если в ходе судебного разбирательства уголовного дела выяснится, что предъявленных доказательств недостаточно для постановления приговора, суд только по ходатайству сторон приостанавливает производство по делу на срок до одного месяца и предлагает государственному обвинителю организовать проведение дополнительно следственных и иных процессуальных действий в порядке, предусмотренном УПК, для получения новых доказательств, подтверждающих либо опровергающих предъявленное обвинение. По ходатайству государственного обвинителя указанный срок может быть продлен судом до двух месяцев. С представленными государственным обвинителем дополнительно материалами суд знакомит обвиняемого, его защитника, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, представителей, после чего они исследуются в судебном заседании в обычном порядке. При непредставлении государственным обвинителем дополнительно материалов суд принимает решение на основании исследованных в судебном заседании доказательств.

Государственный обвинитель, как и орган уголовного преследования, не вправе в ходе собирания новых доказательств принимать процессуальные решения, от которых зависит дальнейшее движение дела (например, приостановить или прекратить производство по делу, возбудить в рамках данного производства уголовное дело в отношении нового лица). Такие процессуальные решения не имеют юридической силы. Ходатайство государственного обвинителя о продлении срока, предоставленного ему для получения новых доказательств, до двух месяцев подлежит разрешению на общих основаниях в судебном заседании с обязательным вызовом сторон.

Когда ходатайство о приостановлении производства по делу для собирания дополнительных доказательств сторонами не было заявлено или государственный обвинитель не представил новых доказательств после истечения срока, установленного судом, суд должен принять по делу решение на основании уже имеющихся и исследованных в судебном заседании доказательств. Если при собирании дополнительных доказательств будут установлены основания для предъявления лицу нового обвинения, то государственный обвинитель, представив их суду, вправе просить суд об объявлении в судебном заседании перерыва для выполнения требований ч.2 ст.301 УПК.

Отложенное судебное разбирательство уголовного дела или приостановленное производство по делу возобновляются, когда отпали основания, по которым производство по делу было отложено или приостановлено.

15. Прекращение производства по уголовному делу в судебном заседании. Производство по уголовному делу подлежит прекращению в судебном заседании:

1) если будут установлены обстоятельства, указанные в пунктах 3–11, 13 части 1 ст. 29 УПК;

2) при отказе государственного обвинителя от обвинения, если от обвинения отказались также потерпевший, гражданский истец или их представители.

Суд вправе прекратить производство по уголовному делу в судебном заседании по основаниям, указанным в ч. 1 ст. 30 УПК.

При прекращении производства по уголовному делу отменяются примененные меры пресечения и иные меры процессуального принуждения, а также меры обеспечения гражданского иска и конфискации имущества, разрешается вопрос о вещественных доказательствах и разъясняется право на возмещение причиненного вреда. Копия определения (постановления) о прекращении производства по уголовному делу направляется лицу, привлекавшемуся в качестве обвиняемого, потерпевшему или их законным представителям.

16. Решение вопроса о мере пресечения и иной мере процессуального принуждения. В ходе судебного разбирательства суд вправе применить, изменить или отменить меру пресечения и иную меру процессуального принуждения в отношении обвиняемого. По истечении указанного в ч. 13 ст. 127 УПК срока содержания под стражей суд должен изменить обвиняемому меру пресечения.

17. Порядок вынесения определений, постановлений в судебном заседании. По всем вопросам, разрешаемым судом во время судебного разбирательства, суд выносит определения (постановления), которые подлежат оглашению в судебном заседании. Определения (постановления) о прекращении производства по уголовному делу, о применении, изменении или отмене меры пресечения и иных мер процессуального принуждения, об отводах, о назначении экспертизы, а также частные определения выносятся в совещательной комнате и излагаются в виде отдельных документов. Все иные определения (постановления) по усмотрению суда выносятся либо в указанном порядке, либо на месте в зале судебного заседания с занесением определения (постановления) в протокол судебного заседания.

18. Распорядок судебного заседания. Судебное разбирательство происходит в условиях, обеспечивающих работу суда и безопасность участников уголовного процесса.

При входе суда в зал судебного заседания секретарь судебного заседания (секретарь судебного заседания – помощник судьи) объявляет: «Прошу встать. Суд идет». Все присутствующие в зале судебного заседания встают, после чего по приглашению председательствующего занимают свои места. Все участники судебного разбирательства обращаются к суду со словами «Высокий суд», дают показания и делают заявления стоя. Отступление от этого правила может быть допущено с разрешения председательствующего.

Все участники судебного разбирательства, а равно все присутствующие в зале судебного заседания граждане должны подчиняться распоряжениям председательствующего о соблюдении порядка в судебном заседании. Лица, находящиеся в состоянии опьянения, в зал судебного заседания не допускаются.

Лица, не достигшие шестнадцатилетнего возраста, в зал судебного заседания не допускаются, за исключением случаев, когда они вызваны судом.

19. Меры воздействия за нарушение порядка в судебном заседании. При нарушении порядка в судебном заседании, неподчинении законным распоряжениям председательствующего участник судебного разбирательства предупреждается, что повторное нарушение порядка повлечет наложение административного взыскания и удаление его из зала судебного заседания. Удаление может быть произведено в отношении любого участника судебного разбирательства, кроме государственного и частного обвинителей и защитника. При неподчинении государственного обвинителя или защитника законным распоряжениям председательствующего суд сообщает об этом соответственно вышестоящему прокурору, президиуму коллегии адвокатов, квалификационной комиссии адвокатов.

Если из зала судебного заседания был удален обвиняемый, то приговор должен быть провозглашен в его присутствии или объявлен ему под расписку немедленно после провозглашения.

Об удалении из зала судебного заседания участника судебного разбирательства суд выносит определение (постановление).

Иные участники судебного разбирательства, а также лица, присутствующие в зале судебного заседания, но не являющиеся участниками судебного разбирательства, в случае нарушения ими порядка в судебном заседании по распоряжению председательствующего удаляются из зала судебного заседания.

Если в действиях нарушителя порядка в судебном заседании имеются признаки преступления либо административного правонарушения, суд направляет материалы для возбуждения против него в соответствующем порядке уголовного или административного дела.

20. Протокол судебного заседания. Замечания на протокол судебного заседания. Замечания на протокол судебного заседания. В судебном заседании ведется протокол, который является единственным документом, отражающим ход судебного разбирательства. Протокол может быть написан от руки или подготовлен с помощью технических средств.

В протоколе судебного заседания обязательно указываются:

- место и дата заседания, время его начала и окончания;
- какое уголовное дело рассматривается;
- наименование и состав суда, секретарь судебного заседания (секретарь судебного заседания – помощник судьи), переводчик, государственный и частный обвинители, защитник, обвиняемый, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик, представители, другие вызванные судом лица;
- данные о личности обвиняемого и примененная в отношении его мера пресечения;
- действия суда в том порядке, в каком они имели место;
- заявления, возражения и ходатайства участников судебного разбирательства;
- определения (постановления) суда, вынесенные без удаления в совещательную комнату; указания на вынесение определений (постановлений) в совещательной комнате;
- разъяснение участникам судебного разбирательства их прав и обязанностей;
- подробное содержание показаний; вопросы, заданные эксперту, и его ответы; результаты произведенных в судебном заседании осмотров и других действий по исследованию доказательств. При этом должны быть зафиксированы последовательность допроса названных лиц сторонами, содержание поставленных вопросов и ответов на них;
- факты, которые участвующие в судебном разбирательстве лица просили удостоверить в протоколе;
- основное содержание выступлений сторон в судебных прениях и последнего слова обвиняемого;
- указание о провозглашении приговора и разъяснении порядка и срока его обжалования;
- указание о разъяснении порядка и срока ознакомления с протоколом судебного заседания и подачи на него замечаний;
- факты, свидетельствующие о нарушении порядка в судебном заседании, если они имели место, личность нарушителя, а также меры воздействия, принятые судом в отношении нарушителя.

Для обеспечения полноты протокола могут применяться стенографирование, звуко- или видеозапись. В этом случае стенограмма, фонограмма или видеозапись прилагаются к протоколу судебного заседания, в котором делается соответствующая запись.

К протоколу судебного заседания могут прилагаться в письменной форме речи участников судебных прений, а также предлагаемые ими формулировки решений по вопросам, указанным в п. 1–16 ст. 352 УПК, по их ходатайствам.

Протокол должен быть подготовлен и подписан председательствующим и секретарем судебного заседания (секретарем судебного заседания – помощником судьи) не позднее десяти суток после окончания судебного разбирательства. В ходе судебного заседания

протокол может быть подготовлен по частям, которые, как и протокол в целом, подписываются председательствующим и секретарем судебного заседания (секретарем судебного заседания – помощником судьи).

За качественное и своевременное составление протокола несут ответственность председательствующий и секретарь судебного заседания (секретарь судебного заседания – помощник судьи), который в случае разногласия с председательствующим по поводу содержания протокола может приложить к нему свои замечания, подлежащие рассмотрению в порядке ст. 309, 310 УПК.

Председательствующий обязан обеспечить сторонам возможность ознакомиться с протоколом судебного заседания в полном объеме или с его частями по мере их подготовки. Стороны, а также лицо, допрошенное в судебном заседании, вправе ходатайствовать об ознакомлении с записью в протоколе их показаний. Такая возможность должна быть предоставлена не позднее следующего дня после заявления ходатайства.

Об изготовлении и подписании протокола заинтересованные участники процесса должны быть своевременно извещены. Если обвиняемый ходатайствует об ознакомлении с протоколом судебного заседания совместно с защитником, суд уведомляет об этом защитника. В случае неявки защитника обвиняемому должно быть разъяснено, что он может ознакомиться с протоколом самостоятельно. При отказе от ознакомления составляется соответствующий акт (п. 22 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь № 7 от 24.09.2009 г. «Об обеспечении права на защиту в уголовном процессе»).

В течение пяти суток после ознакомления с протоколом судебного заседания стороны вправе подать замечания на протокол. Указанный срок по ходатайству сторон может быть продлен до десяти суток председательствующим в судебном заседании. Неявка сторон без уважительных причин для ознакомления с протоколом судебного заседания не признается нарушением уголовно-процессуального закона, влекущим отмену судебного решения по уголовному делу.

Замечания на протокол судебного заседания рассматриваются в срок не более десяти суток со дня их поступления в суд председательствующим, который в необходимых случаях вправе вызвать лиц, их подавших. По результатам рассмотрения замечаний председательствующий выносит мотивированное постановление об удостоверении их правильности либо об их отклонении. Замечания на протокол и постановление приобщаются к протоколу судебного заседания.

Замечания на протокол должны быть рассмотрены до направления уголовного дела в суд кассационной инстанции.

В случае освобождения председательствующего от должности или его смерти, а также в иных случаях, исключающих возможность рассмотрения им замечаний, они приобщаются к протоколу судебного заседания.

14.3 Структура стадии судебного разбирательства

Структура и содержание стадии судебного разбирательства определяются установленной процедурой судебного разбирательства. Порядок судебного разбирательства включает пять последовательно сменяющих друг друга этапов (частей):

1) подготовительная часть судебного заседания;
2) судебное следствие;
3) прения и реплики сторон;
4) последнее слово обвиняемого;
5) постановление приговора.

Подготовительная часть судебного заседания представляет собой начальный этап судебного разбирательства в суде первой инстанции, в ходе которого создаются надлежащие условия для последующего рассмотрения и разрешения уголовного дела, а

также наиболее полным образом обеспечиваются права и законные интересы лиц, вовлеченных в уголовный процесс.

Подготовительная часть судебного заседания представляет
собой определенный алгоритм действий суда и иных участников.

1. *Открытие судебного заседания (ст. 311 УПК).* В ранее назначенное время председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое уголовное дело подлежит разбирательству (фамилия, имя и отчество обвиняемого, статьи УК, по которым лицу было предъявлено обвинение).

2. *Проверка явки в судебное заседание (ст. 312 УПК).* Секретарь судебного заседания (секретарь судебного заседания – помощник судьи) докладывает председательствующему о явке в суд сторон и иных лиц, вызванных в судебное заседание, и сообщает о причинах неявки отсутствующих.

3. *Разъяснение переводчику его прав и обязанностей (ст. 313 УПК).* Председательствующий разъясняет переводчику его права и обязанности, предусмотренные ст. 63 УПК.

4. *Удаление свидетелей из зала судебного заседания (ст. 314 УПК).* Явившиеся свидетели до начала их допроса подлежат удалению из зала судебного заседания. Это делается во избежание влияния на свидетелей информации, которая будет оглашена в ходе судебного слушания. Кроме того, председательствующий принимает меры к тому, чтобы не допрошенные судом свидетели не общались с допрошенными свидетелями, а также с иными лицами, находящимися в зале судебного заседания.

5. *Объявление состава суда и других участников судебного заседания (ст. 315 УПК).* Председательствующий объявляет состав суда, сообщает, кто является государственным и частным обвинителями, защитником, потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком, представителями, а также секретарем судебного заседания (секретарем судебного заседания – помощником судьи), экспертом, специалистом и переводчиком. Если в судебном заседании присутствуют запасной судья или народный заседатель, председательствующий объявляет об этом.

6. *Установление личности обвиняемого и своевременности вручения ему копий процессуальных документов (ст. 316 УПК).* Установление личности обвиняемого производится по официальным документам. При этом председательствующий выясняет фамилию, имя, отчество обвиняемого, дату и место рождения, гражданство, степень владения языком, на котором ведется судопроизводство, место жительства, занятие, образование, семейное положение и другие данные, касающиеся его личности. К другим данным, касающимся личности обвиняемого, могут быть отнесены, например, данные об имеющейся у него инвалидности, о наличии у него государственных наград, почетных, воинских и иных званий, данные о состоянии его здоровья, о наличии судимостей, отбывании наказания в местах лишения свободы и т. д. Затем председательствующий выясняет, вручены ли обвиняемому и когда именно копии постановлений о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд, об изменении обвинения, если оно имело место, о назначении судебного разбирательства. Нужно подчеркнуть, что судебное разбирательство дела не может быть начато ранее пяти суток со дня вручения копий указанных документов.

7. *Разъяснение обвиняемому его прав и обязанностей (ст.317 УПК).* Председательствующий разъясняет обвиняемому его права и обязанности в судебном разбирательстве, предусмотренные ст. 43 УПК.

8. *Разъяснение потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику и их представителям их прав и обязанностей (ст. 318 УПК).* Председательствующий разъясняет потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику и их представителям их права и обязанности в судебном разбирательстве, предусмотренные соответственно ст. 50, 53, 55, 57 и 59 УПК. Потерпевшему по делу частного обвинения, кроме того, разъясняется его право на примирение с обвиняемым.

9. *Разъяснение эксперту, специалисту их прав и обязанностей (ст. 319, 320 УПК).* Председательствующий разъясняет эксперту, специалисту их права и обязанности, предусмотренные соответственно ст. 61, 62 УПК.

10. *Разъяснение права отвода и разрешение заявленных отводов (ст. 321 УПК)*. Председательствующий разъясняет сторонам их право заявления отвода составу суда, кому-либо из судей и другим участникам судебного разбирательства в соответствии с правилами гл. 9 УПК. Если в судебном заседании присутствуют запасной судья или народный заседатель, им также может быть заявлен отвод. Заявленные отводы суд разрешает в установленном законом порядке.

11. *Заявление и разрешение ходатайств (ст. 322 УПК).* Председательствующий опрашивает стороны, имеются ли у них ходатайства о вызове новых свидетелей, экспертов и специалистов и об истребовании вещественных доказательств и документов, а также другие ходатайства. Лицо, заявившее ходатайство, обязано указать, для установления каких именно обстоятельств необходимы дополнительные доказательства. Суд, выслушав мнения остальных участников судебного разбирательства, должен рассмотреть каждое заявленное ходатайство, удовлетворить его, если обстоятельства, подлежащие выяснению, имеют значение для уголовного дела, или вынести мотивированное определение (постановление) о полном или частичном отказе в удовлетворении ходатайства. Лицо, которому судом отказано в удовлетворении ходатайства, вправе заявить его в дальнейшем. В любом случае суд не вправе отказать в удовлетворении ходатайства о допросе в судебном заседании в качестве свидетелей лиц, явившихся в суд по инициативе сторон.

12. *Разрешение вопроса о возможности рассмотрения уголовного дела в отсутствие кого-либо из участников уголовного процесса (ст. 323 УПК).* При неявке кого-либо из участников уголовного процесса суд выслушивает мнения сторон о возможности разбирательства уголовного дела и выносит определение (постановление) об отложении разбирательства или о его продолжении и о вызове в следующее судебное заседание неявившихся лиц или об их приводе.

Судебное следствие представляет собой центральный этап судебного разбирательства, в рамках которого происходит исследование доказательств, как содержащихся в материалах уголовного дела, так и дополнительно представленных в суд сторонами.
Основным отличием судебного следствия от следствия предварительного является то, что в судебном заседании основные участники судебного следствия – стороны, а не суд. Суд организует деятельность сторон по исследованию доказательств, фиксацию проводимых действий и их результатов в протоколе судебного заседания. В то же время он может предложить сторонам представить дополнительные доказательства, задавать вопросы допрашиваемым лицам, проводить по собственной инициативе следственные действия. Специфика судебного следствия состоит и в том, что в его ходе далеко не все следственные действия могут быть проведены. Маловероятно, что в ходе судебного следствия могут быть произведены, например, обыск или выемка, эксгумация трупа, ограничено производство очной ставки, которая чаще выступает здесь в виде составной части допроса судом определенных лиц.

Структуру судебного следствия составляют действия суда, которые можно объединить в три группы: а) действия, связанные с началом судебного следствия; б) действия по исследованию доказательств; в) действия, связанные с окончанием судебного следствия.

А. *Порядок начала судебного следствия*. Судебное следствие начинается с оглашения государственным обвинителем предъявленного лицу обвинения, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 ст. 455 УПК, а по делам частного обвинения – с изложения заявления частным обвинителем или его представителем. Председательствующий опрашивает обвиняемого, понятно ли ему обвинение, разъясняет сущность обвинения и выясняет его отношение к предъявленному обвинению.

Б. *Исследованием доказательств судом.* Первой представляет доказательства сторона обвинения. Государственный обвинитель, а по делам частного обвинения частный

обвинитель или его представитель излагают суду доказательства, которые, по их мнению, подтверждают виновность лица в совершенном преступлении. Порядок исследования доказательств определяется судом по согласованию со сторонами. По вопросам установления либо изменения порядка исследования доказательств суд выносит определение (постановление). Обвиняемый с разрешения председательствующего вправе давать показания в любой момент судебного следствия.

В случае признания обвиняемым своей вины и когда сделанное признание не оспаривается какой-либо из сторон и не вызывает у суда сомнений, суд с согласия сторон после допроса обвиняемого и выяснения у него, не является ли его признание вынужденным, вправе ограничиться исследованием лишь тех доказательств, на которые укажут стороны, либо объявить судебное следствие законченным и перейти к судебным прениям (данные, характеризующие личность обвиняемого, должны быть исследованы во всех случаях). При этом суд должен разъяснить сторонам, что отказ от исследования доказательств влечет недопустимость обжалования или опротестования приговора по этому основанию. Данные правила не применяются по уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних, а также о преступлениях, за совершение которых по закону могут быть назначены лишение свободы на срок свыше десяти лет или смертная казнь, и в случаях, когда хотя бы один из обвиняемых не признает своей вины и дело в отношении его невозможно выделить в отдельное производство.

Перед допросом обвиняемого председательствующий разъясняет его право давать показания по поводу предъявленного обвинения и других обстоятельств уголовного дела и обращает его внимание на то, что все им сказанное может быть использовано против него. При согласии обвиняемого дать показания первой его допрашивает сторона обвинения, а затем сторона защиты. Председательствующий устраняет наводящие вопросы и вопросы, не имеющие отношения к делу. Под наводящим вопросом понимается вопрос, в котором как в прямой, так и в завуалированной, скрытой форме содержится конкретный, определенный ответ на поставленный вопрос или очерчен вариант такого ответа. Под вопросом, не имеющим отношения к уголовному делу, следует понимать вопрос, который выходит за пределы судебного разбирательства, установленного в ст. 301 УПК.

Суд задает вопросы обвиняемому после допроса его сторонами, однако уточняющие вопросы могут быть заданы судом при допросе обвиняемого любой из сторон. В отличие от наводящего вопроса, уточняющий вопрос задается обвиняемому по той информации об обстоятельствах дела, которая уже прозвучала в его показаниях. Такой вопрос задается с целью уточнения показаний подсудимого и не наводит его на определенный ответ.

Допрос одного обвиняемого в отсутствие другого допускается по ходатайству сторон или инициативе суда, о чем выносится определение (постановление). В этом случае после возвращения удаленного обвиняемого в зал судебного заседания председательствующий сообщает ему содержание показаний, данных в его отсутствие, и предоставляет ему возможность задавать вопросы обвиняемому, допрошенному в его отсутствие.

Оглашение показаний обвиняемого, данных при досудебном производстве, а также воспроизведение звукозаписи его показаний, видеозаписи или киносъемки допроса производятся по усмотрению суда или по ходатайству сторон в следующих случаях:

1) при наличии существенных противоречий между этими показаниями и показаниями, данными в судебном заседании;

2) при отказе обвиняемого от дачи показаний в судебном заседании;

3) когда дело рассматривается в отсутствие обвиняемого.

Не допускается воспроизведение звуко-, видеозаписи и киносъемки без предварительного оглашения показаний, содержащихся в соответствующем протоколе допроса или протоколе судебного заседания.

Потерпевший допрашивается в соответствии с правилами допроса свидетелей, предусмотренными ст. 330 УПК. Потерпевший с разрешения председательствующего может давать показания в любой момент судебного следствия.

Свидетель допрашивается в отсутствие других недопрошенных свидетелей. При допросе председательствующий устанавливает личность свидетеля, выясняет его отношение к обвиняемому и потерпевшему, разъясняет гражданский долг и обязанность давать правдивые показания по уголовному делу, а также ответственность за отказ либо уклонение от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. Свидетелю разъясняется также, что он вправе отказаться от дачи показаний в отношении его самого, членов его семьи или близких родственников. Лицам, освобожденным по закону от обязанности давать показания, но пожелавшим их дать, разъясняется ответственность за дачу заведомо ложных показаний. У свидетеля берется подписка о том, что ему разъяснены его обязанности и ответственность. Подписка приобщается к протоколу судебного заседания.

Первыми допрашиваются свидетели обвинения, а затем свидетели защиты. При этом первой задает вопросы та сторона, по ходатайству которой этот свидетель вызван в судебное заседание. Судьи задают вопросы свидетелю после допроса его сторонами, однако уточняющие вопросы могут быть заданы ими в любой момент его допроса. Допрошенные свидетели остаются в зале судебного заседания и не могут его покинуть до окончания судебного следствия без разрешения суда и согласия сторон. В случае, предусмотренном ст. 193 УПК, в целях обеспечения безопасности свидетеля, членов его семьи, близких родственников и иных лиц, которых он считает своими близкими, без оглашения действительных данных о личности свидетеля суд вправе провести его допрос вне визуального наблюдения лиц, присутствующих в зале судебного заседания, о чем судом выносится определение (постановление).

Обвиняемый, потерпевший и свидетель могут пользоваться письменными заметками. Эти заметки должны быть предъявлены суду по его требованию. Обвиняемому, потерпевшему и свидетелю разрешается прочтение имеющихся у них документов, относящихся к их показаниям. Эти документы предъявляются суду и по его определению (постановлению) могут быть приобщены к уголовному делу.

При допросе потерпевших и свидетелей в возрасте до четырнадцати лет, а по усмотрению суда и при допросе этих лиц в возрасте от четырнадцати до шестнадцати лет участвуют педагог или психолог, а также могут участвовать родители или иные законные представители несовершеннолетнего. Указанные лица с разрешения председательствующего могут задавать вопросы потерпевшему и свидетелю.

Перед допросом потерпевшего и свидетеля, не достигших шестнадцатилетнего возраста, председательствующий разъясняет им права и обязанности, предусмотренные ст. 50 и 60 УПК. Об ответственности за отказ либо уклонение от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний эти лица не предупреждаются и подписка у них не берется. По ходатайству сторон или по инициативе суда допрос потерпевшего и свидетеля, не достигших восемнадцатилетнего возраста, может быть проведен в отсутствие обвиняемого, о чем суд выносит определение (постановление). После возвращения обвиняемого в зал судебного заседания ему должны быть сообщены показания этих лиц и предоставлена возможность задавать им вопросы. Потерпевший и свидетель, не достигшие шестнадцатилетнего возраста, удаляются из зала судебного заседания по окончании их допроса, кроме случаев, когда суд признает необходимым их дальнейшее присутствие.

Оглашение показаний потерпевшего и свидетеля, данных при досудебном производстве, а также воспроизведение звукозаписи их показаний, видеозаписи или киносъемки допроса допускаются по усмотрению суда или по ходатайству сторон в следующих случаях:

1) при наличии существенных противоречий между этими показаниями и показаниями, данными в судебном заседании;

2) при отсутствии в судебном заседании потерпевшего или свидетеля по причинам, исключающим возможность их явки. К обстоятельствам, исключающим возможность явки лица в суд, могут быть отнесены тяжелое заболевание, продолжительная командировка,

выбытие с места жительства при невозможности установить местонахождение и т.п. Решая вопрос о признании конкретных обстоятельств исключающими возможность явки лица, суд в каждом случае должен выяснить мнение сторон;

3) при наличии обстоятельств, предусмотренных ст. 68 УПК.

Если потерпевший или свидетель, освобожденные по закону от обязанности свидетельствовать против обвиняемого, не дали согласия на дачу показаний в судебном заседании, их показания, данные при досудебном производстве, не могут быть оглашены. Не могут быть также воспроизведены звукозапись их показаний, видеозапись или киносъемка допроса. Не допускается воспроизведение звуко-, видеозаписи и киносъемки без предварительного оглашения показаний, содержащихся в соответствующем протоколе допроса или протоколе судебного заседания.

По ходатайству сторон или по собственной инициативе суд вправе назначить экспертизу. Экспертизу проводят эксперты, которые давали заключение в ходе досудебного производства, либо другие эксперты, назначенные судом.

Назначение экспертизы судом следует рассматривать как самостоятельное процессуальное действие, а не как повторное или дополнительное по отношению к экспертизе, проведенной в ходе досудебного производства, даже если для выполнения этой экспертизы приглашен эксперт, дававший заключение в ходе досудебного производства (п. 8 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь № 1 от 29.03.2001 г. «О судебной экспертизы по уголовным делам»).

Экспертиза в судебном заседании проводится в соответствии с правилами главы 26 УПК (ч. 2 ст. 334 УПК), о чем выносится определение (постановление). Определение (постановление) о назначении экспертизы либо об отказе в ее назначении выносится в совещательной комнате, излагается в виде отдельного документа и оглашается в судебном заседании (ч.2 ст.305 УПК).

В судебном заседании эксперт с разрешения председательствующего вправе задавать вопросы допрашиваемым лицам, знакомиться с материалами уголовного дела, участвовать в осмотрах, экспериментах и других судебных действиях, касающихся предмета экспертизы. При необходимости представления эксперту образцов для сравнительного исследования применяются правила ст. 234 УПК.

При выяснении всех обстоятельств, имеющих значение для дачи заключения, председательствующий предлагает сторонам представить в письменном виде вопросы эксперту. Поставленные вопросы должны быть оглашены и по ним заслушаны мнения участников судебного разбирательства. Рассмотрев вопросы, суд своим определением (постановлением) устраняет те из них, которые не относятся к уголовному делу или компетенции эксперта, окончательно формулирует новые вопросы.

Помимо вопросов, предлагаемых на разрешение эксперта, должны быть указаны те вопросы из представленных участниками судебного разбирательства, которые отклонены, а также мотивы их отклонения. Суд не связан формулировкой и перечнем вопросов, предложенных участниками судебного разбирательства, а также поставленных перед экспертом в ходе досудебного производства. Вопросы, поставленные перед экспертом, должны быть конкретными, ясными, не допускающими возможности их двоякого толкования, взаимосвязанными и логически последовательными. Вопросы, поставленные перед экспертом, и его заключение по ним не могут выходить за пределы специальных знаний лица, которому поручено проведение экспертизы. Недопустима постановка перед экспертом правовых вопросов как не входящих в его компетенцию (например, имело ли место хищение либо недостача, убийство или самоубийство и т.п.).

Передавая эксперту определение (постановление), в котором сформулированы вопросы, председательствующий выясняет, какое время потребуется для проведения экспертизы и составления заключения. Если дальнейшее рассмотрение дела может вестись без участия эксперта, суд продолжает судебное разбирательство, установив время, когда

эксперт должен представить свое заключение, или принимает решение об отложении дела на срок проведения экспертизы (ч. 4 ст. 302 УПК).

Получив определение (постановление) суда со сформулированными вопросами, эксперт приступает к проведению экспертизы и составлению заключения.

Эксперт дает заключение в письменной форме и оглашает его в судебном заседании. Заключение вместе с вопросами приобщается к уголовному делу. Эксперт вправе включить в заключение выводы по обстоятельствам уголовного дела, относящимся к его компетенции, о которых ему не были поставлены вопросы.

В случае вызова в судебное заседание эксперта, давшего заключение в ходе досудебного производства, суд может после оглашения заключения, если оно не вызывает возражений у сторон, не назначать экспертизу и ограничиться допросом эксперта.

После оглашения заключения эксперта, данного им в ходе досудебного производства или в судебном заседании, эксперт может быть допрошен для разъяснения или уточнения заключения. Вопросы эксперту задают стороны, при этом первой задает сторона, по ходатайству которой назначена экспертиза. Суд вправе задать эксперту вопросы в любой момент допроса.

Суд может назначить дополнительную или повторную экспертизу в случаях, предусмотренных ст. 239 УПК, о чем выносит определение (постановление). Дополнительная или повторная экспертиза проводится в соответствии с правилами ст. 226-238 УПК.

Приобщенные к уголовному делу в ходе досудебного производства и представленные вещественные доказательства должны быть осмотрены судом и предъявлены сторонам. Осмотр вещественных доказательств производится в любой момент судебного следствия как по ходатайству сторон, так и по инициативе суда. Вещественные доказательства могут быть предъявлены для осмотра свидетелям, эксперту и специалисту. Лица, которым предъявлены вещественные доказательства, вправе обращать внимание суда на обстоятельства, связанные с осмотром. Осмотр вещественных доказательств может производиться судом по месту их нахождения. Как правило, такие ситуации возникают тогда, когда вещественные доказательства громоздки и не могут быть доставлены в зал судебного разбирательства. Вещественными доказательствами по делу могут быть предметы или документы, имеющие особую историческую, научную, художественную и культурную ценность, находящиеся в специальных хранилищах и т. д.

Подлежат оглашению полностью или частично протоколы следственных действий, удостоверяющие обстоятельства и факты, установленные при осмотре, освидетельствовании, выемке, обыске, предъявлении для опознания, следственном эксперименте, прослушивании и записи переговоров, ведущихся по техническим каналам связи, и иных переговоров обвиняемого или других лиц, а также документы, приобщенные к уголовному делу или представленные в судебном заседании, если в них изложены или удостоверены обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела. Представленные суду документы могут быть по определению (постановлению) суда приобщены к уголовному делу. Оглашение протоколов следственных действий и документов производится в любой момент судебного следствия как по ходатайству сторон, так и по инициативе суда.

В случаях, предусмотренных ст. 328, 331, 333, 338 УПК, показания обвиняемого, потерпевшего, свидетеля, а также протоколы следственных действий и документы оглашаются по поручению суда стороной, которая ходатайствовала об их оглашении, либо судом.

В ст. 340-343 УПК регламентирован порядок проведения следующих следственных действий: осмотр местности и помещения, следственный эксперимент, предъявление для опознания, освидетельствование.

Осмотр местности и помещения проводится судом с участием сторон, а при необходимости – и с участием свидетелей, эксперта и специалиста. О проведении осмотра

помещения суд выносит определение (постановление). По прибытии на место осмотра председательствующий объявляет о продолжении судебного заседания и суд приступает к осмотру. При этом обвиняемому, потерпевшему, свидетелю, эксперту и специалисту могут быть заданы вопросы судом и сторонами в связи с осмотром.

Следственный эксперимент проводится судом с участием сторон, а при необходимости – и с участием свидетелей, эксперта и специалиста с соблюдением правил, предусмотренных ст. 207 УПК. О проведении следственного эксперимента суд выносит определение (постановление).

В случае необходимости предъявления в суде для опознания лица или объекта оно проводится в соответствии с правилами ст. 223 и 224 УПК.

Освидетельствование в судебном заседании проводится по определению (постановлению) суда в случаях, предусмотренных ч. 1 и 2 ст. 206 УПК. Освидетельствование, сопровождающееся обнажением освидетельствуемого, проводится в отдельном помещении врачом, которым составляется и подписывается акт освидетельствования. После этого указанные лица возвращаются в зал судебного заседания, где в присутствии сторон сообщают суду о следах и приметах на теле освидетельствованного, если они обнаружены, отвечают на вопросы сторон и судей. Акт освидетельствования приобщается к уголовному делу.

В. *Окончание судебного следствия.* По завершении исследования всех доказательств председательствующий опрашивает стороны, желают ли они дополнить судебное следствие и чем именно. В случае заявления ходатайств о дополнении судебного следствия суд обсуждает эти ходатайства и разрешает их. После разрешения ходатайств и выполнения необходимых судебных действий председательствующий объявляет судебное следствие законченным.

Судебные прения – это этап (часть) судебного разбирательства, в котором участники со стороны обвинения и защиты выступают с речами, подводя итоги судебного следствия, представляя суду свою обоснованную окончательную позицию по рассмотренному уголовному делу.

В соответствии со ст. 345 УПК, судебные прения состоят из речей государственного и частного обвинителей, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика или их представителей, защитника, обвиняемого, самостоятельно осуществляющего свою защиту, или его законного представителя. Участие государственного обвинителя и защитника в прениях является их обязанностью.

Последовательность выступлений участников судебных прений устанавливается судом по их предложениям, но во всех случаях первым выступает государственный или частный обвинитель.

Участники судебных прений не вправе ссылаться на доказательства, которые не исследовались в судебном заседании. При необходимости предъявить суду для исследования новые доказательства они могут ходатайствовать о возобновлении судебного следствия.

Суд не может ограничивать продолжительность прений сторон определенным временем, но председательствующий вправе останавливать участвующих в прениях лиц, если они касаются обстоятельств, не имеющих отношения к рассматриваемому делу. По содержанию судебные прения должны включать в себя ответы сторон на основные вопросы, которые подлежат разрешению судом при постановлении приговора. В *речи государственного обвинителя* подводятся итоги деятельности, направленной на изобличение обвиняемого в совершении преступления. Речь обвинителя может быть двух видов: обвинительной или состоящей из обоснованного отказа от обвинения полностью или в определенной части. Первый вид речи предполагает доказывание обвинительного тезиса, т.е. в ней необходимо показать, какие доказательства подтверждают виновность обвиняемого. Обязательным элементом такой речи является обоснование уголовно-правовой квалификации совершенного преступления и меры наказания, подлежащей

применению. При наличии вреда, причиненного преступлением, гражданского иска прокурор также предлагает свое решение соответственно вопроса о возмещении вреда или судьбы гражданского иска. *Речь потерпевшего – частного обвинителя* – по своей направленности является обвинительной и поэтому может иметь то же содержание, что и речь государственного обвинителя. Однако в отличие от представителя публичного обвинения – прокурора, обязанного изложить в прениях соображения по всем вопросам, потерпевший по своему усмотрению принимает решение о необходимости выступления и о тех аспектах дела, которые ему следует осветить. Речь потерпевшего, как правило, не имеет строгой последовательности изложения своих доводов, не носит юридической оценки деяния обвиняемого и доказательств.В *речи гражданского истца* обосновываются исковые требования, т.е. основание и размеры заявленного иска. Поэтому гражданский истец доказывает в своем выступлении совершение преступления обвиняемым, наличие непосредственной причинной связи между преступным деянием и наступившим вредом и его размером. Он может высказать свое мнение и о других связанных с гражданским иском вопросах, например об основаниях и мотивах оправдания, поскольку от этого зависит судьба заявленного иска. Однако именно предъявленным иском ограничен круг процессуальных интересов гражданского истца. Поэтому он не вправе касаться в своей речи ни юридической оценки преступления, ни вопроса о мере наказания. В *речи гражданского ответчика* также излагаются вопросы, относящиеся к гражданскому иску. Обычно ее содержание сводится к доказыванию фактов, подтверждающих несовершение обвиняемым преступления, отсутствие вреда от действий обвиняемого, причинение вреда, меньшего по своим размерам указанного в иске, отсутствие обязанности гражданского ответчика возмещать нанесенный преступлением вред.

Речь защитника по своему содержанию включает в себя изложение его мнения по тем же вопросам, которые анализируются в речи государственного обвинителя, но под углом зрения отстаивания интересов обвиняемого. Основное внимание в защитительной речи концентрируется на том, что опровергает обвинение, свидетельствует о его недоказанности (в целом или в части), необходимости изменения квалификации преступления и применения нормы УК, предусматривающей менее тяжкое преступление; о наличии смягчающих ответственность обстоятельств; о необходимости назначения подзащитному минимального наказания. Вообще, конкретные содержание, структура и объем речи защитника обусловливаются наличием трех основных защитительных позиций, существующих в адвокатской практике. Первая позиция – о смягчении наказания, вторая – о переквалификации деяния, третья – об оправдании обвиняемого. В своей защитительной речи обвиняемый вправе высказаться по любому вопросу, разрешаемому судом при постановлении приговора. Он может отказаться от выступления в судебных прениях.

После произнесения речей всеми участниками судебных прений каждый из них может выступить еще по одному разу с замечаниями (репликами) относительно сказанного в их речах. Реплика не может быть повторением или продолжением части речи участников судебных прений. Право последнего замечания (реплики) принадлежит обвиняемому или его защитнику.

Каждый участник судебных прений может представить суду в письменной форме свою речь, а также предлагаемую им формулировку решения по вопросам, указанным в п. 1–16 ст. 352 УПК. Предлагаемая формулировка не имеет для суда обязательной силы.

После окончания судебных прений председательствующий предоставляет обвиняемому последнее слово.

Последнее слово обвиняемого – это этап (часть) судебного разбирательства, где обвиняемому предоставляется право на изложение суду и участникам судебного заседания собственного мнения относительно рассмотренного уголовного дела в связи с инкриминируемым ему преступным деянием.

Никакие вопросы к обвиняемому во время его последнего слова не допускаются. Суд не может ограничивать продолжительность последнего слова обвиняемого определенным

временем, но председательствующий вправе останавливать обвиняемого в случаях, когда он касается обстоятельств, не имеющих отношения к рассматриваемому уголовному делу.

Если обвиняемый в последнем слове сообщит о новых обстоятельствах, имеющих значение для уголовного дела, суд по ходатайству сторон или по своей инициативе возобновляет судебное следствие. По окончании возобновленного судебного следствия суд вновь открывает судебные прения и предоставляет обвиняемому последнее слово.

Обвиняемый может быть лишен последнего слова в случаях заочного рассмотрения дела, удаления за нарушение порядка в судебном заседании.

Под влиянием последнего слова обвиняемого в значительной мере формируется внутреннее убеждение судей. Именно поэтому, заслушав его, суд с целью сохранения впечатлений от последнего обращения обвиняемого немедленно удаляется в совещательную комнату для постановления приговора, о чем председательствующий объявляет присутствующим в зале судебного заседания. Если же суд, находясь в совещательной комнате, придет к выводу, что для правильного разрешения уголовного дела необходимо дополнительное исследование его обстоятельств, он возвращается в зал судебного заседания и возобновляет судебное следствие.

Постановление приговора – это этап (часть) судебного разбирательства, включающий в себя:

1) совещание судей, в процессе которого обсуждаются все вопросы, подлежащие разрешению по делу (кроме постановления приговора судьями единолично);

2) принятие решений по обсужденным вопросам;

3) составление приговора;

4) подписание приговора;

5) провозглашение приговора.

Приговор – решение, вынесенное судом первой инстанции по вопросу о виновности или невиновности обвиняемого, о применении или неприменении к нему наказания и по другим вопросам, подлежащим разрешению.

Под приговором следует также понимать процессуальный акт, в котором излагается соответствующее решение.

Приговор суда – важнейший акт правосудия. В ст. 26 Конституции и ст. 9 УПК закреплено, что лицо может быть признано виновным в совершении преступления только по приговору суда. В соответствии со ст. 349 УПК судьи постановляют приговоры именем Республики Беларусь. Таким образом приговору придается значение акта государственной власти. Он является актом применения закона при отправлении правосудия по уголовным делам. Постановленный именем Республики Беларусь и вступивший в законную силу приговор обязателен для исполнения на всей территории государства всеми физическими и юридическими лицами (ст. 400 УПК). Приговор, вступивший в законную силу, обладает свойством преюдициальности. Обстоятельства, установленные вступившим в законную силу приговором, признаются судом, прокурором, следователем, дознавателем без дополнительной проверки. При этом не может предрешаться виновность лиц, не участвовавших ранее в производстве по рассматриваемому уголовному делу.

Без общеобязательности приговора его законная сила имеет формальный характер и теряет реальное значение. Поэтому в случае необходимости исполнение приговора обеспечивается государственным принуждением. Специфическая особенность, отличающая приговор от других актов правоприменения, заключается в том, что он выносится только судом в предусмотренном законом процессуальном порядке и содержит решение основных вопросов уголовного дела. Приговором завершается рассмотрение дела в суде первой инстанции, на лицо возлагается уголовная ответственность либо исключается возможность его привлечения к ответственности по данному делу. Следовательно, приговор является актом применения норм не только уголовно-процессуального, но и уголовного права. Применение уголовно-правовых норм происходит при вынесении как обвинительного, так и оправдательного приговора, когда устанавливается отсутствие

оснований для такого применения (например, если в приговоре обосновывается, что в деянии нет состава преступления).В статье 350 УПК закреплены требования, предъявляемые к приговору как к решению суда.

Приговор суда должен быть законным. Он признается таковым, если постановлен на основе закона и с соблюдением всех его требований. Законность приговора означает, что он по своей форме соответствует закону, по своему содержанию основывается на материалах дела, которое было рассмотрено судом в точном соответствии с требованиями уголовно-процессуального закона. Данное требование означает также, что правильно применен уголовный закон и все иные законы.

Приговор суда должен быть обоснованным, т. е. он должен быть постановлен на основании лишь тех представленных суду доказательств, которые всесторонне, полно и объективно исследованы в судебном заседании. Обоснованность приговора означает, что суд при его постановлении исходил из материалов дела, рассмотренных в судебном заседании; строил свои выводы на достоверных доказательствах; дал оценку доказательствам в совокупности, которая исключает другое решение, кроме принятого судом; глубоко проанализировал состав преступления и его квалифицирующие признаки; в случае признания лица виновным назначил наказание с учетом характера и степени общественной опасности преступления, его личности и обстоятельств дела, смягчающих и отягчающих ответственность; в случае признания обвиняемого невиновным – оправдал его.

Приговор суда должен быть мотивированным. Приговор признается мотивированным, если в нем приведены доказательства, на которых основаны выводы суда и мотивы принятых им решений.

Приговор суда должен быть справедливым. Приговор признается таковым, если наказание, назначенное виновному, определено в соответствии со статьей УК, предусматривающей ответственность за совершенное преступление, и с учетом его личности. Каждый невиновный подлежит оправданию. Необходимо подчеркнуть, что существует узкое и широкое понимание справедливости приговора. В узком смысле справедливость приговора трактуется уголовно-процессуальным законом. В более широком понимании понятием справедливости приговора охватывается его законность, обоснованность, т.е. правильное по существу и по форме решение, отвечающее не только правовым, но и социально-нравственным принципам отношения к человеку и совершенному им деянию. Справедливость приговора выражается в его нравственной оценке в глазах общества с позиции социальной справедливости.

Приговор как процессуальный документ должен отвечать требованиям, изложенным в ст. 358 УПК. В данной статье указана структура приговора и отражены требования к его оформлению.

Приговор должен быть составлен в ясных, понятных выражениях, в третьем лице, с соблюдением правил общей и юридической грамотности. Следует исключить при его составлении употребление сокращений и слов, не приемлемых в официальных документах, излишнюю детализацию способов совершения отдельных видов преступлений (например, незаконного изготовления оружия, наркотиков, изнасилования). Исправления, дописки, подчистки в приговоре недопустимы. Несоблюдение этого положения является нарушением уголовно-процессуального закона и может повлечь отмену приговора (п. 26 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь № 9 от 28.09.2001 г. «О приговоре суда»).

Согласно ст. 335 УПК, приговор суда может быть обвинительным или оправдательным.

Обвинительный приговор может быть постановлен:

1) с назначением уголовного наказания, подлежащего отбыванию осужденным;

2) с назначением уголовного наказания и освобождением от его отбывания;

3) без назначения уголовного наказания.

Обвинительный приговор постановляется лишь при условии, что в ходе судебного разбирательства виновность обвиняемого в совершении преступления подтверждена

совокупностью исследованных судом доказательств. Приговор не может быть основан на предположениях.

Постановляя обвинительный приговор с назначением наказания осужденному, суд должен точно определить его вид, размер, срок и начало исчисления срока отбывания наказания.

Суд постановляет обвинительный приговор с назначением наказания и освобождением от его отбывания в случае, если время содержания обвиняемого под стражей по данному делу с учетом правил зачета предварительного заключения, установленных ст. 75 УК, поглощает наказание, назначенное судом.

Суд постановляет обвинительный приговор без назначения наказания в соответствии со ст. 79 УК, а также если к моменту его вынесения наступила смерть обвиняемого.

Оправдательный приговор постановляется:

1) если отсутствует общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом;

2) если в деянии обвиняемого отсутствует состав преступления;

3) если не доказано участие обвиняемого в совершении преступления. При постановлении оправдательного приговора за недоказанностью участия обвиняемого в совершении преступления, если лицо, совершившее преступление, остается неустановленным, суд выносит постановление (определение) о передаче уголовного дела прокурору для организации производства дополнительно предварительного расследования и установления лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого.

Оправдание по любому из перечисленных оснований означает признание невиновности обвиняемого и влечет его полную реабилитацию.

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. Присутствие запасных судей и народных заседателей, а также иных лиц не допускается.

По окончании рабочего времени, а также в течение рабочего дня суд вправе сделать перерыв для отдыха с выходом из совещательной комнаты. Судьи не вправе разглашать суждения, имевшие место при обсуждении и постановлении приговора.

Время провозглашения приговора должно быть объявлено участникам судебного заседания перед удалением судей в совещательную комнату.

При постановлении приговора суд в совещательной комнате разрешает следующие вопросы:

1) доказано ли, что имело место деяние, в совершении которого обвиняется лицо;

2) доказано ли, что деяние совершил обвиняемый;

3) является ли это деяние преступлением и какой именно статьей УК предусмотрена ответственность за его совершение;

4) виновен ли обвиняемый в совершении этого деяния;

5) имеются ли обстоятельства, смягчающие или отягчающие ответственность обвиняемого;

6) подлежит ли обвиняемый наказанию за совершенное им преступление;

7) какое наказание должно быть назначено обвиняемому;

8) подлежит ли обвиняемый дополнительному наказанию и какому именно;

9) имеются ли основания для постановления приговора без назначения наказания, с отсрочкой исполнения наказания, с условным неприменением наказания или с освобождением от отбывания наказания;

10) в исправительном учреждении какого вида и в условиях какого режима должен отбывать наказание осужденный к лишению свободы;

11) подлежит ли удовлетворению гражданский иск, в чью пользу и в каком размере; о взыскании государственной пошлины;

12) как поступить с имуществом, на которое наложен арест;

13) как поступить с вещественными доказательствами;

14) на кого и в каком размере должны быть возложены процессуальные издержки;

15) о применении принудительных мер безопасности и лечения в случаях, предусмотренных ст. 101 УК;

16) о мере пресечения и иной мере процессуального принуждения в отношении обвиняемого.

Если лицо обвиняется в совершении нескольких преступлений, суд разрешает вопросы, указанные в пунктах 1–7, по каждому преступлению в отдельности. Эти же вопросы в тех случаях, когда в совершении преступления обвиняется несколько лиц, суд разрешает в отношении каждого обвиняемого в отдельности, определяя роль и степень его участия в совершенном деянии.

Если в ходе предварительного расследования или судебного разбирательства возникал вопрос о вменяемости обвиняемого, суд обязан при постановлении приговора еще раз обсудить этот вопрос. Признав, что обвиняемый во время совершения общественно опасного деяния находился в невменяемом состоянии или после совершения преступления заболел психическим расстройством (заболеванием), лишающим его возможности осознавать значение своих действий или руководить ими, суд выносит решение в соответствии с правилами гл. 46 УПК.

При коллегиальном рассмотрении уголовного дела постановлению приговора предшествует совещание судей. Председательствующий ставит на разрешение вопросы в порядке, указанном в ст. 352 УПК.

При разрешении каждого вопроса никто из судей не вправе воздержаться от голосования, за исключением случаев, предусмотренных частью третьей настоящей статьи. Все вопросы разрешаются большинством голосов. Председательствующий подает свой голос последним.

Судье, голосовавшему за оправдание обвиняемого и оставшемуся в меньшинстве, предоставляется право воздержаться от голосования по вопросам применения уголовного закона. Если другие судьи разошлись во мнениях о квалификации преступления или о мере наказания, то голос, поданный за оправдание, присоединяется к голосу, поданному за квалификацию по закону, предусматривающему менее тяжкое преступление, и за назначение менее строгого наказания.

Исключительная мера наказания – смертная казнь может быть назначена обвиняемому, признанному виновным только по единогласному решению всех судей.

Судья, оставшийся в меньшинстве, вправе изложить свое особое мнение в совещательной комнате в письменной форме. Особое мнение приобщается к уголовному делу и оглашению в зале судебного заседания не подлежит.

Если на приговор суда, по которому один из судей остался при особом мнении, не поступят кассационные жалоба или протест, суд, рассматривавший уголовное дело, по вступлении приговора в законную силу направляет данное дело председателю вышестоящего суда для решения вопроса о принесении протеста в порядке надзора.

После разрешения вопросов, указанных в ст. 352, 353 УПК, суд переходит к постановлению приговора. Приговор излагается на языке, на котором проходило судебное разбирательство, и состоит из вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной частей. Приговор может быть написан от руки или подготовлен с помощью технических средств одним из судей, участвующих в его постановлении, и подписывается всеми судьями. Судья, оставшийся при особом мнении, не подписывает приговор, о чем напротив его фамилии делается отметка «особое мнение».

Содержание обвинительного и оправдательного приговора определено в ст. 359-364 УПК.

Во *вводной части обоих видов приговора* указываются:

1) постановление приговора именем Республики Беларусь;

2) время и место постановления приговора;

3) наименование суда, постановившего приговор, состав суда, государственный и частный обвинители, защитник;

4) фамилия, имя и отчество обвиняемого, дата и место его рождения, гражданство, место жительства, место работы, занятие, образование, семейное положение и иные сведения о личности обвиняемого, имеющие значение для уголовного дела;

5) статья УК, предусматривающая преступление, в совершении которого лицо обвиняется (пункт, часть, статья).

Описательно-мотивировочная часть обвинительного приговора должна содержать описание преступного деяния, признанного судом доказанным, с указанием места, времени, способа его совершения, формы вины, мотивов, целей и последствий преступления. В описании способа совершения преступления необходимо раскрыть, какие преступные действия и каким образом были совершены обвиняемым, либо в чем конкретно выражалось его бездействие, какие именно требования им не выполнены, если диспозиция статьи УК носит бланкетный характер. О последствиях преступления надлежит указывать как в случаях, когда они имеют характер квалифицирующего признака, так и тогда, когда они не влияют на квалификацию. Если преступлением причинен имущественный вред, необходимо указать физическое или юридическое лицо, понесшее вред. В приговоре приводятся доказательства, на которых основаны выводы суда о виновности обвиняемого, и мотивы, по которым суд отверг другие доказательства. Указываются обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность, а в случае признания части обвинения необоснованной или установления неправильной квалификации преступления – основания и мотивы изменения обвинения, мотивы решения всех вопросов, относящихся к назначению уголовного наказания, освобождению от него или от его реального отбывания, применению иных мер уголовной ответственности либо принудительных мер безопасности и лечения. Должно содержаться обоснование принятых решений и по другим вопросам, указанным в ст. 352 УПК.

В описательно-мотивировочной части обвинительного приговора недопустимы выводы, свидетельствующие о виновности в совершении преступления лица (лиц), в отношении которого (которых) судебное разбирательство не проводилось. Если отдельные участники преступного деяния освобождены от уголовной ответственности по предусмотренным в законе основаниям либо дело в отношении некоторых выделено в отдельное производство, в приговоре указывается, что преступление совершено обвиняемым с другим лицом (лицами) без указания его (их) фамилии.

Если при сокращенном порядке судебного следствия исследование доказательств ограничилось допросом обвиняемого, в приговоре вывод о виновности мотивируется этими показаниями с указанием в описательно-мотивировочной части приговора, что признание вины обвиняемым не является вынужденным, не оспаривается какой-либо из сторон и не вызывает у суда сомнений. Суд вправе в этих случаях привести доказательства виновности обвиняемого, не раскрывая их содержания, полученные при производстве предварительного расследования, но не оспоренные сторонами (ч.4 ст.286, ч.4 ст.360 УПК).

В *резолютивной части обвинительного приговора* должны быть указаны:

1) фамилия, имя и отчество обвиняемого;

2) решение о признании обвиняемого виновным в совершении преступления;

3) уголовный закон (пункт, часть, статья), по которому лицо признано виновным;

4) вид, срок и размер наказания, назначенного обвиняемому за каждое преступление, в совершении которого он признан виновным; окончательная мера наказания, подлежащая отбыванию на основании ст. 72-74 УК; вид исправительного учреждения, в котором должен отбывать наказание осужденный к лишению свободы, и условия режима;

5) длительность испытательного срока при условном неприменении наказания и обязанности, которые возлагаются на осужденного;

6) решение о назначении обвиняемому дополнительного наказания;

7) решение о зачете времени предварительного заключения под стражу, если обвиняемый до постановления приговора был задержан, или к нему применялась мера пресечения в виде заключения под стражу, или он помещался в психиатрический стационар или иную государственную организацию здравоохранения;

8) решение о мере пресечения и иной мере процессуального принуждения в отношении обвиняемого до вступления приговора в законную силу.

Если лицу предъявлено обвинение по нескольким статьям уголовного закона, то в резолютивной части приговора должно быть точно указано, по каким из них обвиняемый оправдан и по каким осужден. В случае освобождения обвиняемого от отбывания наказания или вынесения приговора без назначения наказания об этом указывается в резолютивной части приговора.

В *описательно-мотивировочной части оправдательного приговора* излагаются сущность предъявленного обвинения, обстоятельства уголовного дела, установленные судом; доказательства, послужившие основанием для оправдания обвиняемого; мотивы, объясняющие, почему суд признает недостоверными или недостаточными доказательства, на которых было основано утверждение о виновности обвиняемого в совершении преступления; мотивы решения в отношении гражданского иска.

Не допускается включение в оправдательный приговор формулировок, ставящих под сомнение невиновность оправданного.

В *резолютивной части оправдательного приговора* должны быть указаны:

1) фамилия, имя и отчество обвиняемого;

2) решение о признании обвиняемого невиновным и его оправдании, основания оправдания;

3) решение об отмене меры пресечения и иной меры процессуального принуждения, если она была применена;

4) решение об отмене мер обеспечения возмещения вреда и конфискации имущества, если такие меры были приняты.

В *резолютивной части как обвинительного, так и оправдательного приговора*, кроме вопросов, перечисленных соответственно в ст. 361 и 363 УПК, должны быть указаны:

1) решение по предъявленному гражданскому иску;

2) решение вопроса о вещественных доказательствах;

3) решение о взыскании процессуальных издержек;

4) разъяснение порядка и срока кассационных обжалования или опротестования приговора.

После подписания приговора суд возвращается в зал судебного заседания и председательствующий провозглашает приговор. С согласия сторон допускается провозглашение только резолютивной части приговора. Все присутствующие в зале судебного заседания, не исключая состава суда, выслушивают приговор стоя.

Если приговор изложен на языке, которым обвиняемый не владеет, то вслед за провозглашением приговора или синхронно он должен быть переведен вслух переводчиком на родной язык обвиняемого или на другой язык, которым он владеет.

Датой постановления приговора считается день его подписания составом суда, а местом – город или иной населенный пункт, где он постановлен. Приговор провозглашается председательствующим после выхода из совещательной комнаты независимо от присутствия в зале обвиняемого и других участников процесса. Если обвиняемый за нарушение порядка был удален из зала судебного заседания, приговор должен быть провозглашен в его присутствии или объявлен ему под расписку немедленно после провозглашения (ч. 2 ст. 307 УПК).

После провозглашения приговора председательствующий разъясняет сторонам порядок и сроки ознакомления с протоколом судебного заседания и принесения на него замечаний, а также порядок и срок кассационного обжалования приговора. При назначении наказания с применением ст. 77,78 и 93 УК обвиняемому также разъясняются последствия

нарушения условий отбывания наказания или невыполнения требований, установленных при отсрочке исполнения приговора. Если обвиняемый осужден к исключительной мере наказания – смертной казни, председательствующий разъясняет ему право ходатайствовать о помиловании после вступления приговора в законную силу.

При оправдании обвиняемого либо при постановлении обвинительного приговора без назначения наказания или с освобождением от отбывания наказания, а также с осуждением к наказанию, не связанному с лишением свободы, или к условному неприменению наказания обвиняемый, находящийся под стражей, подлежит немедленному освобождению.

Не позднее пяти суток после провозглашения приговора его копия должна быть вручена обвиняемому, защитнику, государственному и частному обвинителям. В тот же срок копия приговора вручается потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику, представителям, если в суд поступила просьба от указанных лиц.

Суд не позднее следующего дня после постановления обвинительного приговора в отношении обвиняемого, осужденного к наказанию в виде ограничения свободы с направлением в исправительное учреждение открытого типа, ареста, лишения свободы, пожизненного заключения, смертной казни, если дети указанного лица остаются без попечения родителей, уведомляет об этом управление (отдел) образования районного, городского исполнительного комитета, местной администрации района в городе по месту жительства родителей (родителя) для обеспечения государственной защиты детей. При наличии у обвиняемого, осужденного к наказанию в виде ограничения свободы с направлением в исправительное учреждение открытого типа, ареста, лишения свободы, пожизненного заключения, смертной казни, престарелых родителей, других иждивенцев, оставшихся без присмотра, одновременно с постановлением обвинительного приговора суд выносит определение (постановление) о передаче указанных лиц на попечение или под опеку родственникам либо другим лицам и учреждениям, а при наличии у него имущества или жилища, остающихся без присмотра, – о передаче их на хранение родственникам или местным исполнительным и распорядительным органам.

В случае участия защитника в деле по назначению суд одновременно с постановлением приговора выносит определение (постановление) об оплате труда защитника за осуществление защиты.

Процессуальные решения, названные в ч. 1 и 2 ст. 368 УПК, могут быть приняты и после провозглашения приговора по заявлению заинтересованных лиц.

После провозглашения приговора председательствующий в судебном заседании или председатель суда по просьбе членов семьи и близких родственников обвиняемого, содержащегося под стражей, должен предоставить им возможность свидания с обвиняемым.

Лекция 15. Апелляционное производство

15.1 Понятие и значение стадии апелляционного производства, основные черты апелляции.

15.2 Порядок и сроки апелляционного обжалования и опротестования приговора, кассационные жалобы и протесты, их содержание.

15.3 Сроки и порядок рассмотрения дела в апелляционной инстанции, виды решений апелляционной инстанции.

15.4 Понятие и виды апелляционных оснований к отмене или изменению приговора.

15.1 Понятие и значение стадии апелляционного производства, основные черты апелляционного производства.

15.1 Понятие и значение стадии апелляционного производства, основные черты апелляции.

Согласно ч. 3 ст. 115 Конституции стороны и лица, участвующие в про¬цессе, имеют право на обжалование решений, приговоров и других судеб¬ных постановлений. В соответствии со ст. 125 Конституции прокуратура, осуществляя надзор за соответствием закону судебных решений по уголовным делам, обязана опротестовывать каждый незаконный и необоснованный приговор.

Апелляционное производство (пересмотр приговоров, определений и постановлений суда, не вступивших в законную силу) – стадия уголовного процесса, в которой вышестоящий суд по жалобе заинтересованных лиц или по протесту прокурора проверяет по имеющимся в деле и дополнительно представленным материалам правильность установления фактических обстоятельств уголовного дела и применения уголовного закона, а также соблюдение при рассмотрении и разрешении уголовного дела судом первой инстанции уголовно-процессуального закона.

Задачи этой стадии — исправление судебных ошибок, допущенных судами первой инстанции; предупреждение вступления в законную силу незаконных и необоснованных приговоров, определений (постановлений); обеспечение единообразного и точного понимания и применения законов судами первой инстанции; осуществление судебного надзора в широком смысле за деятельностью нижестоящих судов.

Значение апелляционного производства заключается в том, что, являясь формой судебного надзора, оно позволяет оперативно исправить судебную ошибку, способствует формированию единообразия судебной практики и, соответственно, выполнению задач уголовного процесса; служит процессуальной гарантией прав и законных интересов участников процесса.

Апелляционное производство в уголовном процессе характеризуется свободой обжалования; проверкой законности, обоснованности и справедливости приговора; возможностью представления дополнительных материалов; ревизионным порядком рассмотрения уголовного дела; недопустимостью поворота к худшему.

Свобода обжалования проявляется, во-первых, в возможности обжаловать приговор или иное решение широкому кругу лиц (ст. 370 УПК). Так, приговор суда вправе обжаловать в апелляционном порядке обвиняемый, его защитник и законный представитель, представитель умершего обвиняемого, а также потерпевший, частный обвинитель или их представители. Гражданский истец, гражданский ответчик или их представители вправе обжаловать в апелляционном порядке приговор в части, относящейся к гражданскому иску. Оправданное судом лицо вправе обжаловать в апелляционном порядке оправдательный приговор в части мотивов и оснований оправдания.

Право принесения апелляционного протеста принадлежит прокурору, участвовавшему в рассмотрении дела в качестве государственного обвинителя. Генеральный прокурор Республики Беларусь, прокуроры областей, города Минска, районов, районов в городах, городов, межрайонные и приравненные к ним транспортные прокуроры и их заместители в пределах своей компетенции вправе опротестовать приговор независимо от участия в судебном разбирательстве уголовного дела.

Во-вторых, свобода обжалования заключается в возможности обжаловать или опротестовать каждый приговор, определение или постановление. Исключением является невозможность обжаловать приговор высшего звена судебной системы – Верховного Суда Республики Беларусь, как и определения и постановления, указанные в ст. 377 УПК, могут быть обжалованы только в определенном законом объеме.

В-третьих, свобода обжалования означает, что поданная жалоба или принесенный протест могут быть отозваны до начала судебного заседа¬ния суда апелляционной инстанции (ч. 4 ст. 376 УПК).

В-четвертых, свобода обжалования обеспечивается правом подать жалобу на родном языке или языке, которым лицо владеет.

Проверка законности, обоснованности и справедливости приговора

При рассмотрении уголовного дела в апелляционной инстанции судом проверяются законность, обоснованность и справедливость приговора по имеющимся в деле и дополнительно представленным материалам (ч. 2 ст. 378 УПК). Проверяется не только факт соблюдения порядка производ¬ства по уголовному делу, но и правильность приговора по существу, т.е. соответствуют ли выводы суда фактическим обстоятельствам дела, спра¬ведливы ли назначенное судом наказание или примененная иная мера уголовной ответственности.

Ревизионный порядок рассмотрения уголовного дела заключается в том, что суд второй инстанции не связан доводами апелляционной жалобы или протеста и проверяет дело в полном объеме в отношении всех обвиняемых, в том числе тех, которые жалоб не подали и в отношении которых не был принесен апелляционный протест (ч. 2 ст. 378 УПК). Следовательно, проверка осуществляется в связи с жалобой или протестом, а не в их пределах.

Представление дополнительных материалов (ст. 384 УПК).

При рассмотрении уголовного дела суд апелляционной инстанции проверяет законность, обоснованность и справедливость приговора по имеющимся в деле и дополнительно представленным как до, так и во время рассмотрения дела материалам.

Дополнительные материалы не могут быть получены путем производ¬ства следственных действий. Лицо, представляющее суду дополнительные материалы, обязано указать, каким путем они получены, в связи с чем возникла необходимость их представления и по каким причинам они не были представлены в суд первой инстанции. О принятии или отклонении дополнительных материалов суд, выслушав мнения сторон, выносит определение.

Дополнительные материалы, если они имеют значение для разреше¬ния уголовного дела, могут послужить основанием для изменения приговора или его отмены с прекращением производства по уголовному делу. Если дополнительные материалы требуют проверки и оценки судом первой инстанции, приговор отменяется, а уголовное дело направлено на новое судебное разбирательство.

Недопустимость поворота к худшему

Обвинительный приговор может быть отменен в связи с возможным применением закона о более тяжком преступлении либо за мягкостью наказания, а также по другим основаниям, которые могут повлечь ухудшение положения обвиняемого при новом рассмотрении дела, лишь в случаях, когда по этим основаниям подана апелляционная жалоба потерпевшим, частным обвинителем или их представителями либо принесен апелляционный протест прокурором, а доводы, содержащиеся в них, и доказательства, имеющиеся в деле, требуют дополнительной проверки и оценки судом первой инстанции.

Суд апелляционной инстанции вправе изменить обвинительный приговор в связи с применением закона о более тяжком преступлении либо назначением более строгого наказания, а равно и по другим основаниям, ухудшающим положение обвиняемого, лишь в случаях, когда по этим основаниям подана апелляционная жалоба потерпевшим, частным обвинителем или их представителями либо принесен апелляционный протест прокурором (ст. 387 УПК).

Оправдательный приговор может быть отменен или изменен в апелляционном порядке не иначе как по жалобе потерпевшего, частного обвинителя или их представителей, представителя гражданского истца, либо по жалобе обвиняемого, оправданного судом, либо по протесту прокурора (ст. 388 УПК).

Усиление наказания, применение закона о более тяжком преступле¬нии либо иное ухудшение положения обвиняемого при новом судебном разбирательстве уголовного дела судом первой инстанции допускаются только при условии, если первоначальный приговор был отменен по апелляционной жалобе потерпевшего, частного обвинителя или их представителей, либо по апелляционному протесту прокурора в связи с необходимостью применения закона о более тяжком преступлении, либо за мягкостью наказания или иных

мер уголовной ответственности, а равно и по другим основаниям, влекущим ухудшение положения обвиняемого (ч. 2 ст. 398 УПК).

15.2 Порядок и сроки апелляционного обжалования и опротестования приговора, апелляционные жалобы и протесты, их содержание

Не вступившие в законную силу приговоры могут быть обжалованы и опротестованы в апелляционном порядке через суд, постановивший приговор:

приговоры районных (городских) судов — в областной, Минский городской суды;

приговоры областных, Минского городского судов — в Верховный Суд Республики Беларусь.

Апелляционные жалобы подаются, а апелляционные протесты приносятся через суд, постановивший приговор. Подача жалобы или принесение протеста непосредственно в апелляционную инстанцию не являются препятствием для рассмотрения жалобы или протеста. В этом случае жалобы и протесты направляются в суд первой инстанции для разрешения вопроса об их принятии.

Уголовно-процессуальный закон устанавливает требования, которым должны соответствовать апелляционная жалоба или протест. Так, в них необходимо указать следующую информацию:

наименование суда, которому адресуется жалоба или протест;

данные о лице, подавшем жалобу или принесшем протест, с указанием его процессуального положения, места жительства или места нахождения;

указание на приговор, который обжалуется или опротестовывается, и наименование суда, постановившего этот приговор;

доводы лица, подавшего жалобу или принесшего протест, с указанием на то, в чем заключается неправильность приговора или иного решения и в чем состоит его просьба;

перечень прилагаемых к жалобе или протесту материалов;

дату и подпись лица, подавшего жалобу или принесшего протест (ч. 1 ст. 372 УПК).

Апелляционные жалоба или протест, в которых ставится вопрос об изменении приговора по основаниям, указанным в ч. 3 ст. 396 УПК, также должны содержать указание, о каком конкретно) ухудшении положения обвиняемого ставится вопрос в жалобе или протесте. Когда апелляционная жалоба подана или апелляционный протест принесен по основанию мягкости назначенного наказания, в них, кроме того, должно содержаться указание, о назначении какого вида, срока, размера основного и (или) дополнительного наказания либо о применении какой более строгой иной меры уголовной ответственности просит лицо, подавшее жалобу или принесшее протест.

Подача жалобы или принесение протеста лицами, не указанными в ст. 370 УПК, влекут их возврат по постановлению судьи лицам, подавшим жалобу или принесшим протест.

Если жалоба или протест не соответствуют указанным требованиям, что препятствует рассмотрению уголовного дела судом второй инстанции, то они считаются поданными, но возвращаются судьей лицу, подавшему жалобу или принесшему протест, и назначается срок до десяти суток для их пересоставления, о чем выносится постановление. При невозвращении жалобы или протеста в установленный судом срок жалоба или протест считаются неподанными. Апелляционное производство начинается с момента принятия судьей апелляционных жалобы или протеста.

О подаче жалобы или принесении протеста суд первой инстанции извещает обвиняемого и других участников уголовного процесса, интересов которых касается жалоба или протест, а также прокурора, участвовавшего в рассмотрении уголовного дела.

Обвиняемый и другие участники уголовного процесса вправе ознакомиться с поступившими в суд жалобами и протестами и подать на них свои возражения. Обвиняемому и потерпевшему по их просьбе вручаются копии жалобы или протеста. Если в апелляционной жалобе потерпевшего, частного обвинителя, их представителей,

апелляционном протесте прокурора или заявлении прокурора об изменении протеста содержится просьба об отмене или изменении приговора по основаниям, которые могут повлечь ухудшение положения обвиняемого, их копии вручаются обвиняемому, а также его защитнику. Те же требования распространяются на случаи подачи дополнительных жалоб и принесения дополнительных протестов.

Если в апелляционной жалобе потерпевшего, частного обвинителя, их представителей, апелляционном протесте прокурора содержится просьба об отмене или изменении приговора по основаниям, могущим повлечь ухудшение положения обвиняемого, их копии вручаются обвиняемому, а копия протеста — также потерпевшему независимо от его просьбы.

Возражения, поступившие на жалобу или протест, приобщаются к уголовному делу или направляются в дополнение к нему в течение суток.

Отозванные жалоба или протест по постановлению судьи возвращаются лицу, подавшему жалобу или принесшему протест, о чем извещаются участники уголовного процесса, интересов которых касаются отозванные жалоба или протест (ч. 5 ст. 373 УПК).

Извещение о подаче жалобы или принесении протеста, а также об их отзыве осуществляется в том числе посредством использования электронной и иных видов связи, обеспечивающих фиксирование факта его получения.

Апелляционные жалобы и протесты на приговор суда первой инстанции могут быть поданы в течение десяти суток со дня провозглашения приговора, а обвиняемым, содержащимся под стражей, — в тот же срок со дня вручения ему копии приговора (ч. 1 ст. 374 УПК).

Апелляционные жалобы и протесты на приговор суда первой инстанции, содержащий сведения, составляющие государственные секреты, могут быть поданы в течение десяти суток со дня ознакомления с приговором или его копией (ч. I1 ст. 374 УПК)

В течение срока, установленного для обжалования и опротестования приговора, уголовное дело не может быть истребовано из суда. Прокурор, а также обвиняемый, его защитник и законные представители, потерпевший, частный обвинитель, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители вправе ознакомиться в суде с поступившими жалобами или протестом.

Апелляционные жалоба или протест, поданные с пропуском срока, по постановлению судьи возвращаются лицу, подавшему жалобу или принесшему протест. При этом лицам, имеющим право на подачу апелляционной жалобы или принесение апелляционного протеста, разъясняется право в течение десяти суток со дня получения копии постановления судьи ходатайствовать о восстановлении срока, пропущенного по уважительным причинам.

Дополнительные апелляционные жалобы и протесты и письменные возражения на них могут быть представлены в апелляционную инстанцию не позднее чем за пять суток до начала рассмотрения уголовного дела.

В случае пропуска срока на обжалование или опротестование приговора по уважительным причинам лица, имеющие право на подачу апелляционной жалобы или принесение апелляционного протеста, могут ходатайствовать перед судом, постановившим приговор, о восстановлении пропущенного срока в порядке, предусмотренном ст. 375 УПК.

По истечении срока, установленного для обжалования или опротестования, суд, постановивший приговор, направляет уголовное дело с поступившими жалобами, протестом и возражениями на них в апелляционную инстанцию и извещает заинтересованных лиц о дне рассмотрения дела в апелляционной инстанции.

Лицо, подавшее жалобу или принесшее протест, вправе отозвать их до начала рассмотрения дела судом апелляционной инстанции. При этом защитник может реализовать это право лишь с письменного согласия обвиняемого, представителя умершего обвиняемого, а представитель потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика

— с письменного согласия представляемого им лица, прилагаемых к заявлению (просьбе) об отзыве апелляционной жалобы.

Лицо, обжаловавшее или опротестовавшее приговор, не позднее чем за пять суток до начала судебного заседания вправе изменить либо дополнить новыми доводами свою жалобу или протест. При этом в дополнительном протесте прокурора или его заявлении об изменении протеста, равно как и в дополнительной жалобе потерпевшего, частного обвинителя или их представителей, поданных по истечении срока обжалования и опротестования приговора, не может быть поставлен вопрос об ухудшении положения обвиняемого, если такое требование не содержалось в первоначальных жалобе или протесте (ч. 5 ст. 376 УПК).

Дополнительные апелляционная жалоба или протест (заявление прокурора об изменении протеста), поданные по истечении срока обжалования или опротестования приговора и содержащие просьбу об ухудшении положения обвиняемого, которой не было в первоначальной жалобе или протесте, подлежат возврату по постановлению судьи лицам, их подавшим.

На определение или постановление суда первой инстанции может быть подана частная жалоба или принесен частный протест с изъятиями, предусмотренными ст. 377 УПК, подлежащие рассмотрению по общим правилам производства в суде апелляционной инстанции.

15.3 Сроки и порядок рассмотрения дела в апелляционной инстанции, виды решений апелляционной инстанции

Уголовные дела по апелляционным жалобам и протестам рассматриваются судом апелляционной инстанции в составе трех профессиональных судей, один из которых является председательствующим (ст. 379 УПК).

Дело должно быть рассмотрено в день, назначенный судом первой инстанции, но не позднее двух месяцев со дня его поступления. В исключительных случаях председатель или заместитель председателя соответствующего суда может продлить этот срок, но не более чем на один месяц. Стороны не менее чем за пять суток до рассмотрения уголовного дела должны быть извещены судом апелляционной инстанции о месте и времени его рассмотрения. Не позднее чем за трое суток до рассмотрения уголовного дела в помещении суда апелляционной инстанции в общедоступном месте должно быть размещено объявление о времени его рассмотрения.

Срок рассмотрения дела может быть продлен или изменен, о чем должны быть заблаговременно извещены участники процесса.

Суд апелляционной инстанции рассматривает уголовные дела в открытом судебном заседании, за исключением случаев, указанных в ст. 23 УПК, а также если судом первой инстанции дело рассмотрено в закрытом судебном заседании.

В заседании суда, рассматривающего уголовное дело в апелляционном порядке, могут участвовать прокурор, защитник, а также потерпевший, частный обвинитель, гражданский истец, гражданский ответчик, их представители. Участие прокурора в заседании суда апелляционной инстанции обязательно, если уголовное дело рассмотрено судом первой инстанции с участием прокурора или дело рассматривается по протесту прокурора (ч. 1 ст. 383 УПК).

Вопрос о необходимости участия в заседании суда апелляционной инстанции обвиняемого разрешается в ходе подготовки судебного заседания судьей, а при рассмотрении дела — судом. Явившийся на судебное заседание обвиняемый в любом случае допускается к даче объяснений. Участие обвиняемого в заседании суда апелляционной инстанции может быть обеспечено с использованием систем видео-конференц-связи.

Обвиняемый, содержащийся под стражей или домашним арестом, в отношении которого подана апелляционная жалоба потерпевший, частным обвинителем или их представителями либо принесен апелляционный протест прокурором по основаниям, которые могут повлечь ухудшение его положения, участвует в заседании суда апелляционной инстанции по его ходатайству. Непосредственное участие обвиняемого, которому назначено наказание в виде смертной казни, и его защитника в рассмотрении уголовного дела в суде апелляционной инстанции является обязательным. При рассмотрении судом апелляционных жалоб или протестов на изменение приговора по основаниям, которые могут повлечь ухудшение положения обвиняемого, участие защитника в случаях указанных в ст. 45 УПК, обязательно.

Не является препятствием к рассмотрению дела судом апелляционной инстанции неявка на судебное заседание лиц, за исключением указанных в ч. 3 ст. 383 УПК, своевременно извещенных о дне рассмотрении уголовного дела.

При подготовке заседания судья суда апелляционной инстанции вправе:

обеспечить участие в заседании суда апелляционной инстанции обвиняемого, содержащегося под стражей или домашним арестом, в случае, предусмотренном ч. 3 ст, 383 УПК, либо по ходатайству сторон или по собственной инициативе разрешить вопрос о необходимости участия в заседании суда апелляционной инстанции обвиняемого в иных случаях;

по ходатайству сторон или по собственной инициативе разрешить вопрос о необходимости участия в заседании суда апелляционной инстанции экспертов, специалистов, а также потерпевшего и свидетелей для дачи разъяснений по существу данных ими показаний или заключений;

по ходатайству сторон или по собственной инициативе разрешить вопрос о необходимости участия в заседании суда апелляционной инстанции потерпевшего, не допрошенного в суде первой инстанции, а также свидетелей, показания которых были исследованы судом первой инстанции в порядке, установленном ст. 333 УПК, либо ходатайство о допросе которых было отклонено судом первой инстанции, для их допроса;

принять решение о рассмотрении дела в закрытом судебном заседании в случаях, предусмотренных ч. 2 ст. 23 УПК;

по ходатайствам сторон, поступившим в апелляционную инстанцию, или по собственной инициативе решить вопросы о мере пресечения в отношении обвиняемого, об истребовании необходимых дополнительных документов, о назначении экспертизы, если ее проведение возможно по имеющимся в деле или дополнительно представленным материалам;

при наличии оснований принять меры по обеспечению безопасности участника уголовного процесса и членов его семьи и близких;

принять иные меры к подготовке заседания суда апелляционной инстанции и обеспечению возможности реализации сторонами прав и законных интересов, предусмотренных законом;

для устранения нарушений возвратить уголовное дело в суд первой инстанции, если будет установлено, что судом первой инстанции не выполнены требования ст. 310, 372-376 УПК, что препятствует апелляционному рассмотрению уголовного дела;

возвратить поступившие в суд апелляционной инстанции апелляционные жалобы или протесты, поданные лицами, не указанными в ст. 370 УПК, а также дополнительные апелляционные жалобы или протесты, не соответствующие требованиям ч. 1 ст. 372 и ч. 5 ст. 376 УПК;

возвратить апелляционные жалобу или протест лицу, подавшему жалобу или принесшему протест, в случае их отзыва в установленном порядке и прекратить в связи с этим апелляционное производство;

прекратить апелляционное производство, если будет установлено, что дело не подлежит рассмотрению в апелляционном порядке.

Председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое уголовное дело подлежит рассмотрению. Затем он удостоверяется в том, кто явился по уголовному делу, выясняет, своевременно ли стороны извещены о дне его рассмотрения, вручены ли копии жалобы или протеста обвиняемому и потерпевшему в случаях, предусмотренных ч. 3 ст. 373 УПК, после чего суд решает вопрос о возможности рассмотрения уголовного дела. После этого председательствующий объявляет состав суда, фамилии прокурора и переводчика и опрашивает явившихся по делу лиц на предмет наличия у них заявления об отводе (ст. 385 УПК).

Далее разрешаются заявленные ходатайства. В случае отзыва апелляционных жалобы или протеста суд прекращает по ним апелляционное производство. В случаях невручения в срок копий соответствующих документов, несвоевременного извещения сторон о месте и времени рассмотрения дела либо неявки лиц, явка которых обязательна по закону, рассмотрение уголовного дела откладывается. Обвиняемый, потерпевший, свидетели по мотивированному определению суда апелляционной инстанции могут быть подвергнуты приводу, исполнение которого возлагается на органы внутренних дел.

Рассмотрение уголовного дела начинается с доклада одного из судей суда апелляционной инстанции, который излагает сущность дела жалобы или протеста и возражений на них. После доклада судьи прокурор обосновывает протест, иные лица — поданные ими жалобы. Затем заслушиваются объяснения участников процесса, показания либо разъяснения по существу ранее данных показаний и заключений, исследуются доказательства и дополнительно представленные материалы, после чего прокурор высказывает свое мнение по жалобам и протесту, а также о законности, обоснованности, справедливости приговора. В случае принятия судом дополнительных материалов возможность ознакомления с ними должна быть предоставлена лицам, указанным в ст. 383 УПК, если они участвуют в судебном заседании.

Участвующие в рассмотрении дела лица дают объяснения, исследуются дополнительно представленные материалы.

Потерпевшие, свидетели, допрошенные в суде первой инстанции, эксперты, специалисты могут быть вызваны в суд апелляционной инстанции для дачи разъяснений по существу данных ими показаний или заключений, если их вызов по ходатайству сторон или по своей инициативе суд признает необходимым.

При рассмотрении уголовного дела суд по ходатайству сторон или по собственной инициативе вправе:

назначить судебно-психиатрическую или иную экспертизу, если ее проведение возможно по имеющимся в деле или дополнительно представленным материалам;

исследовать доказательства, имеющиеся в уголовном деле, которые не были исследованы судом первой инстанции;

допросить потерпевшего, не допрошенного в суде первой инстанции, а также свидетелей, показания которых были исследованы судом первой инстанции в порядке, установленном ст. 333 УПК, либо ходатайство о допросе которых было отклонено судом первой инстанции;

дать оценку доказательствам, исследованным при судебном разбирательстве и в ходе апелляционного рассмотрения уголовного дела, а также дополнительно представленным материалам, если для этого не требуется проведения судебного разбирательства по первой инстанции;

истребовать документы и иные сведения о состоянии здоровья, семейном положении, прошлых судимостях и других данных о личности обвиняемого;

истребовать иные документы и сведения, имеющие значение для разрешения дела.

Допрос потерпевших, свидетелей в заседании суда апелляционной инстанции проводится в соответствии с правилами, предусмотренными ст. 329 и 330 УПК.

Участие обвиняемого, потерпевшего, свидетелей, экспертов, специалистов, представителя умершего обвиняемого, частного обвинителя, гражданского истца,

гражданского ответчика и их представителей в заседании суда апелляционной инстанции, а также исследование судом доказательств могут быть обеспечены с использованием систем видео-конференц-связи (веб-конференции).

Ход заседания суда апелляционной инстанции фиксируется с использованием средств звуко- или видеозаписи с приобщением копии соответствующей записи на электронном носителе информации к материалам уголовного дела.

15.4 Понятие и виды апелляционных оснований к отмене или изменению приговора. Апелляционное определение.

Основаниями к отмене или изменению приговора при рассмотрении уголовного дела в апелляционном порядке являются:

несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам дела;

существенное нарушение уголовно-процессуального закона;

неправильное применение уголовного закона;

несоответствие назначенного судом наказания или примененных иных мер уголовной ответственности тяжести преступления и личности обвиняемого (ст. 389 УПК).

Несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам уголовного дела (ст. 390 УПК)

Приговор признается не соответствующим фактическим обстоятельствам уголовного дела, если выводы суда не подтверждаются доказательствами, исследованными в судебном заседании; суд не учел обстоятельства, которые могли существенно повлиять на его выводы; при наличии противоречивых доказательств, имеющих существенное значение для выводов суда, в приговоре не указано, по каким основаниям суд принял одно из этих доказательств и отверг другие; выводы суда, изложенные в приговоре, содержат существенные противоречия, которые повлияли или могли повлиять на решение вопроса о виновности или невиновности обвиняемого, на правильность применения уголовного закона или определение меры наказания.

Существенные нарушения уголовно-процессуального закона (ст. 391 УПК) — это такие нарушения, которые путем лишения или стеснения гарантированных законом прав участников уголовного процесса при судебном рассмотрении уголовного дела или иным путем помешали суду всесторонне, полно и объективно исследовать обстоятельства уголовного дела и повлияли или могли повлиять на постановление законного и обоснованного приговора.

Приговор подлежит отмене в любом случае, если:

судом при наличии оснований, предусмотренных ч. 1 ст. 303 УПК производство по уголовному делу не было прекращено;

приговор постановлен незаконным составом суда;

уголовное дело рассмотрено в отсутствие обвиняемого, кроме случаев, предусмотренных ст. 294 УПК;

уголовное дело рассмотрено без участия защитника в тех случаях, когда по закону его участие обязательно;

судом необоснованно отклонено ходатайство сторон (стороны вследствие чего остались невыясненными такие обстоятельства, установление которых имело существенное значение при постановлении приговора, в случае невозможности их выяснения судом апелляционной инстанции;

в судебном заседании не были исследованы доказательства, о существовании которых было известно суду, имеющие значение для проверю, доводов о невиновности обвиняемого, применения уголовного закона о менее тяжком преступлении или иного улучшения положения обвиняемого, в случае невозможности их исследования судом апелляционной инстанции;

нарушена тайна совещания судей при постановлении приговора;

приговор не подписан кем-либо из судей, кроме случаев, предусмотренных ст. 354 УПК;

по уголовному делу отсутствует звуке- или видеозапись хода судебного заседания или в уголовном деле отсутствует протокол судебного заседания в случае, когда он составлялся.

Неправильным применением уголовного закона (ст. 392 УПК) являются случаи применения закона, не подлежащего применению; неприменения закона, подлежащего применению; истолкования закона, противоречащие его точному смыслу.

Несоответствие назначенного судом наказания или примененных иных мер уголовной ответственности тяжести преступления и личности обвиняемого (ст. 393 УПК)

К данному основанию относятся случаи, когда назначенное судом первой инстанции наказание хотя и не выходит за пределы, предусмотренные соответствующим уголовным законом, но по своим виду, сроку, размеру, режиму или условиям отбывания, а иные меры уголовной ответственности, примененные в соответствии со ст. 77-79 УК, по своему профилактическому, исправительному и испытательному воздействию являются явно несправедливыми как вследствие мягкости, так и вследствие строгости.

В результате рассмотрения уголовного дела в суде апелляционной инстанции суд принимает одно из следующих решений:

оставляет приговор без изменения, а жалобы или протест — без удовлетворения;

отменяет приговор и направляет дело на новое судебное разбирательство в суд первой инстанции;

отменяет приговор и прекращает производство по уголовному делу;

изменяет приговор;

прекращает апелляционное производство в случае, предусмотренном п. 9 ч. 1 ст. 380 УПК.

Резолютивная часть вынесенного определения немедленно оглашается в зале судебного заседания председательствующим либо одним из судей по возвращении суда из совещательной комнаты. Все присутствующие в зале судебного заседания, включая состав суда апелляционной инстанции, выслушивают резолютивную часть апелляционного определения стоя. Отступление от этого правила может быть допущено с разрешения председательствующего.

Решение суда апелляционной инстанции окончательное и вступает в законную силу немедленно.

Отменяя приговор с направлением уголовного дела на новое рассмотрение в суд первой инстанции, суд апелляционной инстанции указывает в определении, должно ли быть начато производство по уголовному делу со стадии назначения судебного разбирательства или со стадии судебного разбирательства. В случае отмены приговора ввиду нарушений, допущенных при судебном разбирательстве дела в суде первой инстанции, дело направляется на новое судебное разбирательство в суд, который постановил приговор, но в ином составе, или в другой суд.

Суд при рассмотрении уголовного дела в апелляционном порядке отменяет обвинительный приговор и прекращает производство по уголовному делу в следующих случаях:

при наличии оснований, указанных в ст. 29 УПК, возникших до постановления приговора;

при установлении оснований, указанных в ст. 30 УПК;

если доказательствами, исследованными при судебном разбирательстве и в ходе апелляционного рассмотрения уголовного дела, предъявленное лицу обвинение не подтверждено и нет оснований для нового судебного разбирательства.

При обнаружении нарушений закона, в том числе если при рассмотрении уголовного дела апелляционном порядке будет установлено, что судом первой инстанции неправильно применен уголовный закон или назначено наказание, не соответствующее тяжести

преступления и личности обвиняемого, суд апелляционной инстанции может, не направляя дело на новое судебное разбирательство, внести необходимые изменения в приговор с соблюдением требований ст. 387 УПК.

При внесении в приговор суда первой инстанции изменений суд апелляционной инстанции вправе с учетом положений ч. 1 ст. 387 УПК:

применить закон о менее тяжком преступлении и назначить обвиняемому наказание в соответствии с новой квалификацией деяния;

смягчить назначенное судом наказание, вид исправительного учреждения, условия отбывания наказания в виде ограничения свободы;

внести в приговор иные изменения, если это не повлечет ухудшения положения обвиняемого.

По апелляционным жалобам потерпевшего, частного обвинителя, их представителей, апелляционному протесту прокурора суд апелляционной инстанции вправе с учетом положений ч. 3 ст. 387 УПК:

не выходя за пределы предъявленного обвинения или за пределы обвинения, поддержанного при судебном разбирательстве уголовного дела в суде первой инстанции государственным (частным) обвинителем или потерпевшим, применить закон о более тяжком преступлении и избрать меру уголовной ответственности в соответствии с уголовным законом;

назначить в соответствии с требованиями уголовного закона основное и (или) дополнительное наказание, окончательное наказание по совсм купности преступлений и приговоров, если они необоснованно не назначены или неправильно назначены судом первой инстанции;

увеличить срок или размер наказания, назначить более строгий вил наказания, за исключением пожизненного лишения свободы и смертной казни, применить более строгую иную меру уголовной ответственности, этменить иную меру уголовной ответственности и назначить наказание з соответствии с уголовным законом;

изменить приговор по иным основаниям, ухудшающим положение обвиняемого, если это связано с квалификацией преступления, объемом обвинения, изменением иных мер уголовной ответственности, режима или условий отбывания наказания, зачетом срока содержания под стражей и (или) домашнего ареста в срок наказания, применением принудительных мер безопасности и лечения, а также с исключением необоснованного применения акта амнистии;

применить специальную конфискацию, разрешить вопрос о вещественных доказательствах, об имуществе, на которое наложен арест, если по ним не было принято решение судом первой инстанции либо решение постановлено с нарушением закона, когда для этого не требуются проверка и оценка доказательств судом первой инстанции.

Содержание апелляционного определения приводится в ст. 397 УПК. Оно состоит из вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной частей.

В случае направления дела на новое судебное разбирательство указывается, какие нарушения закона должны быть устранены. При этом апелляционная инстанция не вправе предрешать вопросы о доказанности или недоказанности обвинения, достоверности или недостоверности того или иного доказательства и преимуществах одних доказательств перед другими, применении судом первой инстанции того или иного уголовного закона и о мере наказания.

Указания суда апелляционной инстанции обязательны при новом судебном разбирательстве уголовного дела судом первой инстанции. Указания суда апелляционной инстанции обязательны при новом судебном разбирательстве уголовного дела судом первой инстанции.

После отмены первоначального приговора судебное разбирательство уголовного дела ведется в общем порядке (ст. 398 УПК).

Лекция 16 Исполнение приговора

16.1 Понятие и значение стадии исполнения приговора.

16.2 Вступление приговора, определения, постановления суда в законную силу и обращение их к исполнению.

16.3 Вопросы, разрешаемые судом в стадии исполнения приговора.

16.4 Порядок разрешения судом вопросов, связанных с исполнением приговора, определения, постановления.

16.1 Понятие и значение стадии исполнения приговора

Стадия исполнения приговора – это завершающая стадия уголовного процесса, содержанием которой является деятельность суда по обращению приговора к исполнению и разрешению ряда вопросов, возникающих при исполнении приговора и после его исполнения.

Она начинается с момента вступления приговора в законную силу и включает в себя ряд процессуальных действий и решений, обеспечивающих реализацию этого акта правосудия.

Уголовно-процессуальная деятельность на стадии исполнения приговора не может рассматриваться как совокупность взаимосвязанных и последовательных действий и решений. Уголовный процесс начинается только тогда, когда возникают обстоятельства, указанные в законе и требующие судебного решения. В связи с этим соответствующая деятельность носит дискретный (т. е. прерывистый) характер. Причем данная стадия может возникать неоднократно в связи с изменением судебных решений или возникновением вопросов, которые нуждаются в судебном решении.

На рассматриваемой стадии осуществляются лишь те действия и решения суда, других участников, которые носят процессуальный характер, регламентируются уголовно-процессуальным законом. Вся иная деятельность по исполнению приговора, проводимая административными органами государства, учреждениями и организациями, лежит за пределами уголовного процесса. Эта деятельность регламентируется другими отраслями права.

Многообразие и разнородность вопросов, возникающих на стадии исполнения приговора, влекут за собой и различия в характере действий судьи, необходимых для их разрешения. Осуществляемые в связи с этим действия судьи можно разделить на три группы.

Первая группа действий может быть названа "процессуально-административная". К ней следует отнести действия суда двух видов:

– действия суда, связанные с обращением приговора к исполнению, которые заключаются в направлении распоряжения об исполнении приговора вместе с его копией тому органу, на который возложена обязанность приведения приговора в исполнение;

– обязательное отслеживание судом приведения в исполнение приговора, определения или постановления этими уполномоченными органами.

Названные действия суда не носят характер процессуальных в чистом виде: предмет и метод правового регулирования, особенно во втором случае, не уголовно-процессуальные, а носят черты, более свойственные административным правоотношениям.

Вторая группа действий связана с установлением, исследованием и оценкой различных по своему конкретному содержанию фактов, абсолютно не связанных с обстоятельствами самого преступления и вынесенного по нему приговора, но прямо указанных законами (УК, Уголовно-исполнительный кодекс (УИК), УПК), которые должны решаться на стадии исполнения приговора. К таковым законодатель относит вопросы об отсрочке исполнения наказания, об условно-досрочном освобождении от

наказания, о переводе осужденного из воспитательной колонии в исправительную колонию и многие другие.

Итоговым процессуальным решением в этих случаях будет постановление судьи.

Третья группа действий уже связана с "вторжением" судьи в сам приговор. Это разрешение в стадии исполнения приговора всякого рода сомнений и неясностей, возникающих при приведении его в исполнение.

Очевидно, что между действиями первой группы, с одной стороны, и действиями второй и третьей групп, с другой стороны, есть существенное различие.

Первая группа судебных действий – это действия, осуществляемые во внепроцессуальном порядке. Они не сопровождаются принятием процессуально значимых решений и не требуют своего процессуального оформления постановлением судьи или иным решением. Распоряжение об исполнении приговора итоговым процессуальным документом в уголовном процессе считать нельзя.

Действия второй и третьей групп – это действия, осуществляемые в порядке, предписанном уголовно-процессуальным законом, и требующие от судьи принятия итогового процессуального решения. Оно выражается в самостоятельном процессуальном документе – в постановлении судьи.

Кроме того, действия второй и третьей групп обладают и другими атрибутами, свойственными отправлению правосудия. К таким атрибутам (характерным чертам) следует отнести:

– для деятельности суда при решении этих вопросов характерно судебное заседание;

- здесь находят выражение принципы уголовного процесса: осуществление правосудия только судом, независимость судей и подчинение их только закону, гласность судебного разбирательства;

- широкий круг участников процесса: осужденный, судья, прокурор и др.

Тем не менее под правосудием следует понимать лишь деятельность, состоящую в разрешении уголовного дела по существу в суде первой инстанции. Кроме того, к правосудию необходимо относить и деятельность судов апелляционной, кассационной и надзорной инстанций, когда суд непосредственно анализирует само уголовное дело, а, следовательно, исследует и дает ответы на вопросы, подлежащие разрешению судом первой инстанции. В других же случаях правосудие как форма или функция судебной власти отсутствует.

Наличие таких признаков, как итоговое процессуальное решение, выражаемое в постановлении, судебное заседание, реализация принципов процесса, широкий круг его участников и другие атрибуты не могут свидетельствовать о том, что имеет место такая форма (функция) судебной власти, как правосудие. И лишь только если судом (судьей) решаются вопросы, входящие в предмет доказывания по уголовным делам, или разрешаются при постановлении приговора – происходит отправление правосудия. В стадии исполнения приговора эти вопросы не должны решаться и не решаются, уголовное дело не истребуется, не изучается и ни на какой предмет не анализируется.

Задачами стадии исполнения приговора являются:

- своевременное и эффективное исполнение предписаний судебных решений, в первую очередь приговоров;

- решение вопросов, которые возникают во время исполнения приговора.

Значение стадии исполнения приговора раскрывается через такие положения:

- в ней наиболее ярко реализуется уголовно-правовой принцип неотвратимости ответственности и наказания;

- стадия обеспечивает защиту прав и законных интересов участников уголовного процесса, в том числе оправданных и осужденных;

- она оказывает воспитательно-превентивное воздействие как на участников уголовного процесса, так и на других граждан.

16.2 Вступление приговора, определения, постановления суда в законную силу и обращение их к исполнению

В соответствии со ст. 399 УПК, приговор, определение, постановление суда вступают в законную силу по истечении срока на кассационные обжалование и опротестование. Обжалованные или опротестованные приговор, определение, постановление суда вступают в законную силу с момента принятия по ним решения судом кассационной инстанции. Приговор, определение, постановление суда, не подлежащие кассационным обжалованию и опротестованию, вступают в силу с момента их провозглашения.

Вступившие в законную силу приговор, определение, постановление обращаются к исполнению судом, их постановившим, не позднее трех суток со дня вступления их в законную силу или возвращения уголовного дела из суда кассационной инстанции. Обвинительный приговор без назначения наказания, а также освобождающий обвиняемого от наказания или оправдательный приговор приводятся в исполнение немедленно по их провозглашении.

Определение и постановление суда вступают в законную силу и обращаются к исполнению по истечении срока на их обжалование и опротестование, а в случае принесения частных жалоб или протеста – по рассмотрении дела судом кассационной инстанции. Определение и постановление суда, не подлежащие обжалованию и опротестованию, вступают в законную силу и обращаются к исполнению немедленно по их вынесении.

Протест прокурора на определение суда об условно-досрочном освобождении, о замене наказания более мягким и об освобождении от отбывания наказания по заболеванию приостанавливает исполнение определения.

Суд, постановивший приговор, вынесший определение или постановление, обязан осуществлять контроль за их исполнением. Надзор за исполнением наказания, назначенного судом, осуществляется прокурором.

Вступившие в законную силу приговор, определение и постановление суда обязательны для исполнения на территории Республики Беларусь всеми физическими и юридическими лицами. Неисполнение приговора, определения или постановления суда либо воспрепятствование их исполнению влекут ответственность по ст. 423 УК.

Судом вместе с копией приговора направляется письменное распоряжение об исполнении приговора в орган, который в соответствии с уголовно-исполнительным законодательством обязан обеспечить его исполнение. В отношении пенсионера, осужденного к лишению свободы, копия приговора направляется в орган, выплачивающий пенсию. В случае изменения приговора при рассмотрении уголовного дела в кассационном или надзорном порядке к копии приговора прилагаются копии определения или постановления суда кассационной или надзорной инстанции. Суд вправе в целях повышения воспитательного воздействия приговора, определения, постановления направить их копии по месту работы, учебы или жительства осужденного.

Органы, ведающие исполнением наказания, в срок не позднее десяти суток обязаны известить суд, постановивший приговор, вынесший определение, постановление, о принятии их к исполнению (ст. 401 УПК).

16.3 Вопросы, разрешаемые судом в стадии исполнения приговора

Согласно ст. 402 и 402^1 УПК, судами, разрешающими вопросы, связанные с приведением приговора, определения, постановления в исполнение, являются: суд, постановивший приговор или вынесший определение, постановление; суд по месту исполнения приговора; суд по месту отбывания наказания осужденным; суд по месту жительства осужденного или лица, отбывшего наказание.

По большинству вопросов уголовно-процессуальным законом предусмотрено их рассмотрение названными судами на основе альтернативности.

Вопросы об отсрочке исполнения наказания; изменении или прекращении применения принудительных мер безопасности и лечения; прекращении принудительного лечения в отношении лиц, страдающих хроническим алкоголизмом, наркоманией и токсикоманией; о взыскании процессуальных издержек, если они не были взысканы при постановлении приговора; всякого рода сомнения и неясности, возникающие при исполнении судебных решений, – рассматриваются судом, постановившим приговор или вынесшим определение, постановление, либо судом по месту исполнения этих судебных решений. Если указанные вопросы рассмотрены судом по месту исполнения приговора, определения, постановления, то копии этих документов направляются суду, принявшему эти решения.

УПК не раскрывал и не раскрывает содержание и характер сомнений и неясностей, которые суд вправе разрешить в порядке исполнения приговора. В то же время Пленум Верховного Суда СССР в своем постановлении № 18 от 22.12.1964 г. «О некоторых процессуальных вопросах, возникших в судебной практике при исполнении приговоров», отмечал, что суды при необходимости вправе разрешать лишь такие сомнения и неясности, возникшие в результате недостатков приговора, решение которых не затрагивает существо приговора и не влечет ухудшения положения осужденного, как, например: (см. ст. 402 ч. 1 УПК)

- о применении акта амнистии, если применение амнистии является обязательным и суд при постановлении приговора не входил в обсуждение этого вопроса;

- об отмене меры пресечения в случаях, когда при оправдании обвиняемого или осуждения его с освобождением от наказания в приговоре суда не указано об отмене меры пресечения;

- об отмене мер обеспечения гражданского иска или конфискации имущества, если при вынесении оправдательного приговора или отказе в иске либо неприменении конфискации приговором эти меры не отменены;

- о зачете предварительного заключения в срок отбытия наказания, если такой зачет не произведен приговором суда либо допущена неточность при его исчислении;

- о зачете отбытого наказания при назначении наказания по совокупности нескольких приговоров, если такой зачет не произведен приговором суда либо произведен неточно;

- о судьбе вещественных доказательств, если она не решена приговором суда;

- об оплате труда защитника, участвующего в деле по назначению суда, если этот вопрос не разрешен одновременно с вынесением приговора;

- о судьбе детей осужденного, оставшихся без надзора, и о передаче их на попечение родственников либо других лиц или учреждений в случаях, когда суд по ошибке не решил эти вопросы при вынесении приговора;

- об освобождении имущества от ареста в случаях, когда арест наложен на имущество, на которое по закону не допускается обращение взыскания;

- об определении вида исправительной колонии лицам, осужденным к лишению свободы, если в приговоре не определен вид исправительной колонии. При наличии к тому достаточных оснований суд может определить вид исправительной колонии с более мягкими условиями режима, но не может определить его с более строгими условиями режима;

- об уточнении должности или вида деятельности, если в приговоре суда при назначении меры наказания, лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, неточно определены должность или вид деятельности;

- об устранении ошибок, допущенных в приговоре при написании фамилии, имени, отчества или иных биографических данных осужденного, а также описок и арифметических ошибок, если они очевидны и исправление их не может вызвать сомнение.

Кроме того, суды могут устранять иные неясности, возникшие после вынесения приговора в связи с изменением обстоятельств и условий к моменту их исполнения. В частности, к таким вопросам относятся:

- неприведение приговора в исполнение в части конфискации имущества, если актом амнистии или помилования осужденный полностью освобожден от наказания и если ко дню издания акта об амнистии или помилования приговор в части конфискации не был приведен в исполнение;

- обращение конфискации на дополнительно обнаруженное имущество осужденного, приобретенное до вынесения приговора и подлежащее по закону конфискации, а также на имущество, приобретенное хотя бы и после вынесения приговора, но на денежные средства или за счет имущества, подлежащих конфискации по приговору;

- уточнение перечня вещей и предметов, подлежащих конфискации по приговору суда, если в приговоре сделано указание на конфискацию части имущества, принадлежащего осужденному;

- возвращение удержанных сумм с осужденного к исправительным работам, если приговор впоследствии отменен вышестоящим судом и дело производством прекращено после частичного или полного отбытия осужденным исправительных работ (п. 2 и 3 постановления).

Вопросы о замене дальнейшего отбывания пожизненного заключения лишением свободы либо смертной казни пожизненным заключением разрешаются судом, постановившим приговор, или одноименным судом по месту отбывания наказания.

Вопросы об отмене условного неприменения наказания и направлении осужденного для отбывания наказания, назначенного приговором в соответствии со ст. 78 УК, об освобождении от наказания осужденного, в отношении которого исполнение приговора отсрочено по основаниям, предусмотренным ст. 77 УК, а также об отмене такой отсрочки исполнения наказания и направлении осужденного для отбывания лишения свободы разрешаются судом по месту жительства осужденного или судом, постановившим приговор.

Освобождение от наказания, смягчение наказания либо иное улучшение положения осужденного ввиду вступления в силу уголовного закона, имеющего, в соответствии со ст. 9 УК, обратную силу, производятся судом, постановившим приговор, или судом по месту отбывания наказания по заявлению осужденного либо по представлению органа, ведающего исполнением наказания, или наблюдательной комиссии.

Ходатайства о снятии судимости в соответствии со ст. 98 УК рассматриваются судами по месту жительства лиц, отбывших наказание, или судом, постановившим приговор.

Некоторые процессуальные вопросы рассматриваются на безальтернативной основе только одним из судов.

Освобождение от наказания по заболеванию, условно-досрочное освобождение от наказания, замена неотбытой части наказания более мягким наказанием, перевод осужденного к наказанию в виде ограничения свободы с направлением в исправительное учреждение открытого типа для отбывания наказания в виде ограничения свободы без направления в исправительное учреждение открытого типа, перевод из одной исправительной колонии или воспитательной колонии в другую исправительную колонию иного вида, из исправительной колонии в тюрьму и из тюрьмы в исправительную колонию разрешаются судом по месту отбывания наказания осужденным независимо от того, каким судом был постановлен приговор, вынесены определение или постановление.

Вопросы о замене штрафа общественными работами или принудительными мерами воспитательного характера, в соответствии с ч. 2 ст. 111 УК, разрешаются судом, постановившим приговор.

Вопросы установления превентивного надзора за лицами, указанными в ч. 3 и п. 1 ч. 4 ст. 80 УК, разрешаются судом по месту отбывания ими наказания. Вопросы установления превентивного надзора в отношении лиц, указанных в п. 2 ч. 4 ст. 80 УК, а также вопросы

прекращения превентивного надзора, изменения требований превентивного надзора разрешаются судом по месту жительства лиц, за которыми установлен превентивный надзор (ст. 402^1 УПК).

Ходатайства лиц о включении времени отбывания исправительных работ в общий трудовой стаж рассматриваются судами по месту жительства лиц, отбывших исправительные работы.

16.4 Порядок разрешения судом вопросов, связанных с исполнением приговора, определения, постановления

Вопросы, связанные с исполнением приговора (определения, постановления), разрешаются судьей единолично в судебном заседании с участием прокурора (ст. 402^2 УПК). Ходатайства о снятии судимости и включении времени отбывания исправительных работ в общий трудовой стаж рассматриваются судьей единолично в открытом судебном заседании с вызовом осужденного, участием прокурора (ст. 403 УПК).

В судебное заседание, как правило, вызывается осужденный. Если вопрос касается исполнения приговора в части гражданского иска, вызывается также гражданский истец.

При разрешении в порядке ст.ст. 402, 402^2 УПК вопросов, связанных с исполнением приговора, суд по ходатайству осужденного, его законного представителя допускает к участию в деле защитника, приглашенного ими, а также близкими родственниками, другими лицами по поручению или с согласия осужденного.

При разрешении судом вопросов об освобождении от наказания, о смягчении наказания или об ином улучшении положения осужденного в соответствии со ст. 9 УК, об условно-досрочном освобождении от наказания, о замене неотбытой части наказания более мягким наказанием, о переводе осужденного к наказанию в виде ограничения свободы с направлением в исправительное учреждение открытого типа для отбывания наказания в виде ограничения свободы без направления в исправительное учреждение открытого типа, о переводе из одной исправительной колонии или воспитательной колонии в другую исправительную колонию иного вида, из исправительной колонии в тюрьму и из тюрьмы в исправительную колонию в судебное заседание вызывается представитель органа, ведающего исполнением наказания, а также приглашается представитель наблюдательной комиссии или комиссии по делам несовершеннолетних при местном исполнительном и распорядительном органе.

Освобождение от наказания, смягчение наказания либо иное улучшение положения осужденного, в соответствии со ст. 9 УК, производятся судом по заявлению осужденного либо по представлению органа, ведающего исполнением наказания, или наблюдательной комиссии (ч. 5 ст. 402 УПК).

При разрешении судом вопросов об освобождении осужденного от отбывания наказания по заболеванию обязательно присутствие председателя или члена врачебно-консультационной комиссии, давшей заключение.

При рассмотрении судом вопросов, связанных с сокращением испытательного срока осужденному с условным неприменением наказания, освобождением от наказания осужденного, в отношении которого исполнение наказания в виде лишения свободы было отсрочено, либо связанных с направлением этих лиц для отбывания наказания, назначенного приговором, вызываются представители органов, осуществляющих контроль за поведением осужденных.

При рассмотрении судом вопросов установления, продления или прекращения превентивного надзора, а также изменения требований превентивного надзора вызываются представители администрации исправительного учреждения либо органа внутренних дел, а также лицо, в отношении которого устанавливается, продлевается или прекращается превентивный надзор, а также изменяются требования превентивного надзора.

При установлении судом в качестве требования превентивного надзора обязанности лица не выезжать за пределы Республики Беларусь либо при отмене этого требования превентивного надзора, а также при прекращении превентивного надзора, предусматривающего указанное требование, суд не позднее одного дня с даты принятия соответствующего решения в установленном порядке направляет сведения о лице для включения в банк данных о гражданах Республики Беларусь, право на выезд которых из Республики Беларусь временно ограничено, или в Список лиц, право на выезд которых из Республики Беларусь временно ограничено.

При рассмотрении судом ходатайств о снятии судимости и включении времени отбывания исправительных работ в общий трудовой стаж вызывается представитель органа, ведающего исполнением наказания, возбудивший ходатайство.

В назначенное время председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какой материал подлежит рассмотрению.

Секретарь судебного заседания (секретарь судебного заседания – помощник судьи) докладывает председательствующему о явке лиц, вызванных в судебное заседание, и сообщает о причинах неявки отсутствующих.

Председательствующий объявляет состав суда, сообщает, кто является прокурором, секретарем судебного заседания (секретарем судебного заседания – помощником судьи) и переводчиком, устанавливает личность осужденного. При этом выясняются анкетные данные, указанные в ч. 1 ст. 316 УПК. Затем председательствующим устанавливаются личность и полномочия других лиц, указанных в ч. 2-6 ст. 402^2 УПК, разъясняет осужденному его право заявления отвода составу суда, секретарю судебного заседания (секретарю судебного заседания – помощнику судьи) и переводчику, опрашивает осужденного, а также вызванных в судебное заседание лиц, имеются ли у них ходатайства.

Заявленные отводы суд разрешает в порядке, предусмотренном ст. 79-87 УПК, а ходатайства – в соответствии с. 2 и 4 ст. 322 УПК.

Рассмотрение дела начинается с доклада судьи, после чего он заслушивает явившихся в судебное заседание лиц. Затем в судебном заседании исследуются имеющиеся в деле документы. После этого заслушивается заключение прокурора. После дачи прокурором заключения судья удаляется в совещательную комнату для вынесения постановления, которое должно быть оглашено в судебном заседании.

Повторное ходатайство о снятии судимости может быть возбуждено не ранее одного года со дня вынесения постановления об отказе. Ходатайства о включении времени отбывания исправительных работ в общий трудовой стаж могут быть заявлены в течение года после их отбытия.

Лекция 17 Производство по пересмотру судебных решений первой и апелляционной инстанции (кассационное производство)

17.1 Предмет и пределы судебного разбирательства в суде кассационной инстанции.

17.2 Пересмотр в кассационном порядке приговора, определения, постановления суда, вступивших в законную силу.

17.3 Право на обращение в суд, сроки пересмотра, действия суда при поступлении кассационных жалобы и протеста.

17.4 Кассационная жалоба и кассационный протест: содержание, порядок подачи, возвращение без рассмотрения.

17.5 Рассмотрение уголовного дела судом кассационной инстанции. Определение (постановление) суда кассационной инстанции.

17.1 Предмет и пределы судебного разбирательства в суде кассационной инстанции

Кассационная стадия судопроизводства в уголовном процессе Республики Беларусь введена Законом Республики Беларусь № 199-З от 20.07.2022 года «Об изменении Уголовно-процессуального кодекса Республики Беларусь», который вступил с вилу 27 июля 2023 года.

Осужденный, оправданный, их защитники и законные представители, представитель умершего обвиняемого, защитник и законный представитель лица, к которому применены принудительные меры безопасности и лечения, а также потерпевший, частный обвинитель и (или) их представители вправе обжаловать в кассационном порядке приговор, определение, постановление суда, *вступившие в законную силу.*

Гражданский истец, гражданский ответчик или их представители вправе обжаловать в кассационном порядке судебное решение в части, относящейся к гражданскому иску.

Согласно ст. 404 УПК по кассационным жалобе или протесту суд кассационной инстанции проверяет законность приговора, определения, постановления суда, *вступивших в законную силу.*

При этом *не подлежат пересмотру* в кассационном порядке:

1) приговоры, определения, постановления областных, Минского городского судов, если они являлись предметом апелляционного рассмотрения в Верховном Суде Республики Беларусь, а также Верховного Суда Республики Беларусь, вынесенные по первой инстанции;

2) определения, постановления, вынесенные в случаях, предусмотренных статьями 273, 274, 278, 280, 302, 307, 310, 322, 323, 325, 327, частью 5 статьи 330, статьями 332, 334, 340, 341, 343 и 347 УПК.

Нововведением кассационного производства стал более узкий **предмет судебного разбирательства**, а именно кассация служит *дополнительной формой* проверки судебных постановлений с точки зрения их законности. Это означает, что в отличие от судов первой и апелляционной инстанции в кассационной инстанции *новые доказательства не принимаются.*

Обжалование судебных решений в кассационном порядке возможно только *по основаниям существенного нарушения уголовно-процессуального закона и неправильного применения уголовного закона.*

При этом поводом для кассационного обжалования могут служить только такие нарушения, которые повлияли на вывод о виновности, на юридическую оценку содеянного и соответственно на назначение судом наказания или применение иных мер уголовной ответственности, а также на разрешение гражданского иска.

Пределы полномочий суда кассационной инстанции определены ст. 417^4 УПК:

1. При рассмотрении уголовного дела суд кассационной инстанции *не связан доводами кассационных жалобы или протеста и обязан проверить производство по делу в полном объеме*.

2. Если по уголовному делу осуждены несколько лиц, а жалоба для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции подана либо протест принесен в отношении одного или части осужденных, суд кассационной инстанции обязан проверить уголовное дело в отношении всех осужденных.

3. При рассмотрении уголовного дела суд кассационной инстанции может смягчить назначенное осужденному наказание, примененную иную меру уголовной ответственности, применить закон о менее тяжком преступлении и избрать меру уголовной ответственности в соответствии с уголовным законом и (или) иным образом улучшить положение осужденного.

4. Суд кассационной инстанции вправе изменить приговор, определение, постановление суда и апелляционное определение по основаниям, ухудшающим положение осужденного, лишь по кассационным жалобам потерпевшего, частного обвинителя, их представителей, кассационному протесту. При этом не допускаются применение закона о более тяжком преступлении, усиление наказания, применение более

строгой иной меры уголовной ответственности, за исключением случаев, когда это вызвано неприменением либо неправильным применением статей 49–57, 60, 65, 66, 69, 691, 72 и 73 УК Республики Беларусь.

5. Признав неправильными оправдание обвиняемого или прекращение производства по уголовному делу в суде первой или апелляционной инстанции, равно как и несправедливыми назначенное осужденному наказание или примененные иные меры уголовной ответственности вследствие мягкости, суд кассационной инстанции вправе с соблюдением требований статьи 388, части 3 статьи 389 и статьи 417^3 УПК отменить приговор, определение, постановление и передать дело на новое судебное рассмотрение соответственно в суд первой или апелляционной инстанции.

6. В случае, когда по уголовному делу осуждены или оправданы несколько лиц, суд не вправе отменить либо изменить приговор, определение, постановление в части тех осужденных или оправданных, в отношении которых не подана жалоба или не принесен протест, если отмена либо изменение приговора, определения, постановления могут повлечь ухудшение их положения.

17.2 Право на обращение в суд, сроки пересмотра, действия суда при поступлении кассационных жалобы и протеста

В отличие от ранее применявшегося надзорного порядка пересмотра вступивших в законную силу судебных решений кассационной инстанцией будет рассматриваться жалоба, подаваемая *непосредственно в суд кассационной инстанции*.

Право на обращение в суд кассационной инстанции имеют осужденный, оправданный, их защитники и законные представители, представитель умершего обвиняемого, защитник и законный представитель лица, к которому применены принудительные меры безопасности и лечения, а также потерпевший, частный обвинитель и (или) их представители, а также гражданский истец, гражданский ответчик или их представители при обжаловании в кассационном порядке судебного решения в части, относящейся к гражданскому иску.

Кассационный протест вправе приносить с учетом особенностей, предусмотренных ч. 4 ст. 405 УПК:

1) Председатель Верховного Суда Республики Беларусь, Генеральный прокурор или их заместители – на приговоры, определения, постановления любого суда Республики Беларусь;

2) председатели областных, Минского городского судов, прокуроры областей, города Минска в пределах своей компетенции – на приговоры, определения, постановления районных (городских) судов и (или) апелляционные определения судебных коллегий по уголовным делам соответственно областных, Минского городского судов.

Кассационный протест на вступившие в законную силу оправдательный приговор либо определение, постановление суда о прекращении производства по уголовному делу, а также на обвинительный приговор, определение, постановление суда по основаниям, которые могут повлечь ухудшение положения осужденного, вправе принести Генеральный прокурор или его заместители, прокуроры областей, города Минска в пределах своей компетенции.

Лица, подавшие жалобу либо принесшие протест, вправе их отозвать. Осужденный, оправданный, представитель умершего обвиняемого вправе отозвать жалобу, поданную в их интересах защитником, а потерпевший, частный обвинитель, гражданский истец, гражданский ответчик – жалобу своего представителя. Защитник вправе отозвать свою жалобу только с письменного согласия осужденного, оправданного, а представитель потерпевшего, частного обвинителя, гражданского истца, гражданского ответчика – с письменного согласия представляемого им лица, прилагаемых к заявлению (просьбе) об отзыве кассационной жалобы. Отзыв жалобы допускается до принятия решения о ее

передаче для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции, а протеста – до начала судебного заседания суда кассационной инстанции.

Осужденный, оправданный, их защитники и законные представители, представитель умершего обвиняемого, защитник и законный представитель лица, к которому применены принудительные меры безопасности и лечения, а также потерпевший, частный обвинитель и (или) их представители, гражданский истец, гражданский ответчик или их представители *вправе обратиться с заявлением о принесении кассационного протеста к уполномоченным должностным лицам прокуратуры*.

Содержание заявления о принесении кассационного протеста должно соответствовать требованиям, указанным в статье 409 УПК.

Заявление о принесении кассационного протеста должно быть рассмотрено не позднее одного месяца со дня его поступления, а в случае истребования уголовного дела – не позднее одного месяца со дня поступления дела. Этот срок в случае значительного объема или особой сложности уголовного дела, а также при наличии других уважительных причин может быть продлен прокурором, управомоченным на принесение кассационного протеста, до двух месяцев со дня поступления дела. В указанный срок лицо, подавшее заявление о принесении кассационного протеста, вправе его отозвать.

Генеральному прокурору или его заместителям заявление о принесении кассационного протеста на приговор, определение, постановление суда и (или) апелляционное определение может быть подано в случае оставления его без удовлетворения прокурорами областей, города Минска.

Не допускается подача повторного заявления о принесении кассационного протеста лицом, которому Генеральным прокурором или его заместителями было сообщено об отсутствии оснований для принесения кассационного протеста.

17.3 Кассационная жалоба и кассационный протест: содержание, порядок подачи, возвращение без рассмотрения.

Кассационная жалоба подается, а кассационный протест приносится на:

1) вступившие в законную силу приговоры, определения, постановления районных (городских) судов, апелляционные определения областных, Минского городского судов – в президиумы областных, Минского городского судов;

2) вступившие в законную силу приговоры, определения, постановления областных, Минского городского судов, если они не являлись предметом апелляционного рассмотрения в Верховном Суде Республики Беларусь, – в судебную коллегию по уголовным делам Верховного Суда Республики Беларусь.

2. Если в рассмотрении уголовного дела в суде первой или апелляционной инстанции принимало участие большинство членов президиумов областных, Минского городского судов, то председатели областных, Минского городского судов или прокуроры областей, города Минска, принесшие протест, направляют уголовное дело соответственно Председателю Верховного Суда Республики Беларусь либо Генеральному прокурору или их заместителям для обсуждения вопроса о принесении кассационного протеста в судебную коллегию по уголовным делам Верховного Суда Республики Беларусь.

3. Если в уголовном деле, подлежащем рассмотрению в президиумах областных, Минского городского судов, принимало участие в суде первой или апелляционной инстанции большинство членов президиума, то дело по протесту Генерального прокурора, Председателя Верховного Суда Республики Беларусь или их заместителей передается на рассмотрение в кассационном порядке в судебную коллегию по уголовным делам Верховного Суда Республики Беларусь.

4. Уголовные дела по жалобам и протестам на вступившие в законную силу приговоры, определения и постановления рассматриваются при наличии большинства членов президиума соответствующего суда.

Кассационные жалоба или протест должны содержать:

1) наименование суда кассационной инстанции, которому адресуются жалоба или протест;

2) данные о лице, подавшем жалобу или принесшем протест, с указанием его процессуального положения, места жительства или места нахождения;

3) указание на судебные решения, которые обжалуются или опротестовываются, на суды, рассматривавшие уголовное дело в первой, апелляционной инстанциях, и содержание принятых ими решений;

4) указание на допущенные судами нарушения закона, предусмотренные статьей 4173 УПК, с приведением доводов, свидетельствующих о таких нарушениях;

5) просьбу лица, подавшего жалобу или принесшего протест;

6) перечень прилагаемых к жалобе или протесту документов;

7) дату и подпись лица, подавшего жалобу или принесшего протест (ст. 40 УПК).

К кассационной жалобе прилагаются заверенные в установленном законом порядке копии судебных решений, вынесенных по делу. В необходимых случаях к кассационным жалобе или протесту прилагаются копии иных документов, подтверждающих изложенные в них

Кассационные жалоба или протест возвращаются без рассмотрения, если:

1) кассационная жалоба подана или кассационный протест принесен на приговор, определение, постановление суда, которые в соответствии с частью 2 статьи 404 УПК не подлежат пересмотру в кассационном порядке;

2) кассационные жалоба или протест не отвечают требованиям, предусмотренным статьей 409 УПК;

3) кассационная жалоба подана или кассационный протест принесен лицом, не имеющим права на обращение в суд кассационной инстанции;

4) пропущен срок пересмотра в кассационном порядке приговора, определения, постановления суда, предусмотренный статьей 406 УПК;

5) поступило заявление (просьба) об отзыве кассационных жалобы или протеста;

6) имеется определение (постановление) суда кассационной инстанции по этому же уголовному делу;

7) кассационная жалоба подана или кассационный протест принесен с нарушением правил подсудности, установленных статьей 408 УПК;

8) кассационная жалоба подана в интересах лица, в отношении которого имеется постановление об отказе в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции.

2. Решение о возврате кассационных жалобы или протеста принимается в течение десяти суток со дня их поступления в суд кассационной инстанции.

3. При устранении указанных в пунктах 2 и 7 части 1 статьи 410 УПК недостатков, послуживших основанием для возврата кассационных жалобы или протеста, а также в случае возврата кассационных жалобы или протеста в связи с отзывом кассационная жалоба может быть подана или кассационный протест принесен вновь на общих основаниях.

Согласно ст. 406 УПК пересмотр в кассационном порядке обвинительного приговора, определения, постановления суда в связи с необходимостью применения закона о более тяжком преступлении, за мягкостью наказания, иных мер уголовной ответственности или по иным основаниям, влекущим ухудшение положения осужденного, а также пересмотр оправдательного приговора либо определения, постановления суда о прекращении производства по уголовному делу допускаются *в течение одного года по вступлении их в законную силу* и лишь по кассационным жалобе и (или) протесту, поданным по этим основаниям. Восстановление указанного срока не допускается.

17.4 Рассмотрение уголовного дела судом кассационной инстанции. Определение (постановление) суда кассационной инстанции.

Судья Верховного Суда Республики Беларусь либо председатели областных, Минского городского судов в течение четырнадцати суток со дня поступления протеста в суд кассационной инстанции выносят постановление о назначении судебного заседания.

В постановлении о назначении судебного заседания суда кассационной инстанции разрешаются вопросы:

1) о дате, времени и месте рассмотрения уголовного дела;

2) о рассмотрении уголовного дела в закрытом судебном заседании в случаях, предусмотренных частью 2 статьи 23 УПК, а также если судом апелляционной инстанции дело рассматривалось в закрытом судебном заседании;

3) о необходимости участия осужденного, иных лиц в заседании суда кассационной инстанции;

4) о заявленных ходатайствах.

При поступлении кассационной жалобы судья Верховного Суда Республики Беларусь либо председатели областных, Минского городского судов изучают кассационную жалобу, документы, приложенные к ней, и в срок не более десяти суток со дня их поступления разрешают вопрос о наличии или отсутствии оснований к истребованию уголовного дела.

По результатам рассмотрения кассационной жалобы и приложенных к ней документов судья Верховного Суда Республики Беларусь либо председатели областных, Минского городского судов выносят постановление:

1) о передаче кассационной жалобы с уголовным делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции;

2) об отказе в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции, если отсутствуют основания для пересмотра судебных решений в кассационном порядке.

Указанные решения должны быть приняты в срок, не превышающий одного месяца со дня поступления жалобы, а в случае истребования уголовного дела – не позднее одного месяца со дня поступления дела. Срок рассмотрения по жалобе, требующей дополнительного изучения и проверки, может быть продлен Председателем Верховного Суда Республики Беларусь либо его заместителями, председателями областных, Минского городского судов до двух месяцев со дня поступления дела. Этот срок в случае значительного объема или особой сложности уголовного дела, а также при наличии других уважительных причин может быть продлен указанными лицами до трех месяцев.

Кассационные жалобы нескольких лиц, указанных в частях 1 и 2 статьи 405 УПК, поданные по одному и тому же делу, подлежат совместному рассмотрению.

Согласно ст. 413 УПК постановление судьи Верховного Суда Республики Беларусь либо председателей областных, Минского городского судов о передаче кассационной жалобы с уголовным делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции должно содержать:

1) дату и место вынесения постановления;

2) фамилию и инициалы судьи, вынесшего постановление;

3) данные о лице, подавшем кассационную жалобу;

4) указание на судебные решения, которые обжалуются;

5) наименование суда кассационной инстанции, в который передается уголовное дело для рассмотрения;

6) дату, время и место рассмотрения уголовного дела судом кассационной инстанции;

7) указание о рассмотрении уголовного дела в закрытом судебном заседании в случаях, предусмотренных частью 2 статьи 23 УПК, а также если судом апелляционной инстанции дело рассматривалось в закрытом судебном заседании;

8) решение вопроса о необходимости участия осужденного, иных лиц в заседании суда кассационной инстанции;

9) разрешение заявленных ходатайств.

Судья Верховного Суда Республики Беларусь либо председатели областных, Минского городского судов по ходатайству лиц, указанных в частях 1 и 2 статьи 405 УПК, или по собственной инициативе вправе истребовать необходимые дополнительные документы.

Ходатайства, заявленные после вынесения постановления о передаче кассационной жалобы с уголовным делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции, разрешаются судьей Верховного Суда Республики Беларусь либо председателями областных, Минского городского судов, вынесшими соответствующее постановление.

Постановление судьи Верховного Суда Республики Беларусь либо председателей областных, Минского городского судов об отказе в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции должно содержать:

1) дату и место вынесения постановления;

2) фамилию и инициалы судьи, вынесшего постановление;

3) данные о лице, подавшем кассационную жалобу;

4) указание на судебные решения, которые обжалуются;

5) основания, по которым отказано в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции.

Согласно ст. 414 УПК прокурор, лица, указанные в частях 1 и 2 статьи 405 УПК, *не менее чем за пять суток* до рассмотрения уголовного дела в кассационном порядке должны быть уведомлены о дате, времени и месте его рассмотрения. Уведомление осуществляется в том числе посредством использования электронной и иных видов связи, обеспечивающих фиксирование факта его получения.

Суд кассационной инстанции направляет лицам, указанным в частях 1 и 2 статьи 405 УПК, интересов которых касаются кассационные жалоба или протест, копии кассационной жалобы и постановления о ее передаче с уголовным делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции или копии кассационного протеста и постановления о назначении судебного заседания суда кассационной инстанции. Прокурору направляются копия постановления о передаче кассационной жалобы с уголовным делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции или копия постановления о назначении судебного заседания суда кассационной инстанции.

Сроки рассмотрения уголовного дела судом кассационной инстанции

Уголовное дело по кассационным жалобе или протесту рассматривается в судебном заседании суда кассационной инстанции в течение одного месяца со дня вынесения постановления, предусмотренного частью 1 статьи 411 либо пунктом 1 части 2 статьи 412 УПК. Этот срок в случае значительного объема или особой сложности уголовного дела, а также при наличии других уважительных причин может быть продлен председателями областных, Минского городского судов либо Председателем Верховного Суда Республики Беларусь или его заместителями до трех месяцев.

В случае изменения даты судебного заседания или продления срока рассмотрения уголовного дела в кассационной инстанции прокурор, лица, указанные в частях 1 и 2 статьи 405 УПК, должны быть заблаговременно извещены о дате, времени и месте его рассмотрения.

Суд кассационной инстанции рассматривает уголовные дела в открытом судебном заседании, за исключением случаев, указанных в части 2 статьи 23 УПК, а также если судом апелляционной инстанции дело рассматривалось в закрытом судебном заседании.

В заседании суда, рассматривающего уголовное дело в кассационном порядке, участие прокурора обязательно (ст. 417 УПК). В судебном заседании могут принимать участие также лица, указанные в частях 1 и 2 статьи 405 УПК. При необходимости

осужденный, отбывающий наказание в виде лишения свободы либо ограничения свободы с направлением в исправительное учреждение открытого типа, может участвовать в судебном заседании непосредственно либо с использованием систем видеоконференцсвязи (веб-конференции). Ходатайство об участии в судебном заседании может быть заявлено в кассационной жалобе либо не позднее трех суток со дня уведомления о дате, времени и месте судебного заседания суда кассационной инстанции.

Председательствующий суда кассационной инстанции открывает судебное заседание и объявляет, какое уголовное дело подлежит рассмотрению. Затем он удостоверяется, кто явился по уголовному делу, выясняет, уведомлены ли лица, указанные в частях 1 и 2 статьи 405 УПК, о дате, времени и месте рассмотрения уголовного дела, вручены ли копии жалобы или протеста, и решает вопрос о возможности рассмотрения уголовного дела. После этого председательствующий объявляет состав суда, сообщает, кто является прокурором, переводчиком, и опрашивает явившихся по делу лиц, имеются ли у них заявления об отводе и об имеющихся у них ходатайствах. По заявленным ходатайствам суд выносит определение (постановление).

Рассмотрение уголовного дела *откладывается*, если в судебное заседание суда кассационной инстанции не явились лица, участие которых является обязательным по закону или признано необходимым судом (судьей) кассационной инстанции, о чем выносится определение (постановление).

Рассмотрение уголовного дела начинается с доклада председателя областного, Минского городского судов или по его назначению члена президиума или судьи, ранее не участвовавших в рассмотрении этого дела, а при рассмотрении уголовного дела судебной коллегией по уголовным делам Верховного Суда Республики Беларусь – с доклада одного из судей коллегии. Докладчик излагает существо дела, жалобы или протеста. Докладчику могут быть заданы вопросы судьями, рассматривающими дело. Затем прокурор обосновывает протест, иные лица – поданные ими жалобы. После этого заслушиваются объяснения участников процесса, прокурор высказывает свое мнение по жалобам, а также о законности приговора, определения, постановления суда и (или) апелляционного определения. По уголовному делу, рассматриваемому по протесту Председателя Верховного Суда Республики Беларусь или его заместителей, председателей областного, Минского городского судов, после доклада существа дела заслушиваются объяснения явившихся участников процесса, а затем слово предоставляется прокурору для дачи заключения по уголовному делу.

При рассмотрении уголовного дела суд по ходатайству прокурора, лиц, указанных в частях 1 и 2 статьи 405 УПК, или по собственной инициативе вправе истребовать необходимые дополнительные документы, а также сведения о личности осужденного, имеющие значение для разрешения дела.

Заслушав участников судебного заседания, суд удаляется в совещательную комнату для вынесения определения (постановления), о чем председательствующий объявляет присутствующим в зале судебного заседания.

При рассмотрении уголовного дела все вопросы решаются большинством голосов судей суда кассационной инстанции. При равенстве голосов жалоба или протест, рассмотренные в президиумах областных, Минского городского судов, считаются оставленными без удовлетворения. По результатам рассмотрения уголовного дела президиумы областных, Минского городского судов выносят постановление, а судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Республики Беларусь – определение.

Определение (постановление) суда кассационной инстанции составляется в совещательной комнате. Резолютивная часть вынесенного определения (постановления) оглашается в зале судебного заседания председательствующим либо одним из судей.

Меры воздействия за нарушение порядка судебного заседания определяются правилами статьи 307 УПК.

Решение суда кассационной инстанции

В результате рассмотрения уголовного дела суд кассационной инстанции вправе:

1) оставить кассационные жалобу или протест без удовлетворения;

2) отменить приговор, определение, постановление суда и все последующие определения и постановления и прекратить производство по уголовному делу;

3) отменить приговор, определение, постановление суда и все последующие определения и постановления и передать уголовное дело в суд первой инстанции на новое судебное разбирательство;

4) отменить апелляционное определение и все последующие определения и постановления и передать уголовное дело на новое апелляционное рассмотрение;

5) внести изменения в приговор, определение, постановление суда и апелляционное определение.

В случаях, предусмотренных пунктами 2–5 части 1 статьи 417^2, суд кассационной инстанции должен указать конкретное основание к отмене или изменению судебного решения в соответствии со статьей 417^3 УПК.

Суд, рассматривающий дело в кассационном порядке, при наличии оснований, предусмотренных статьей 33 УПК, вправе вынести частное определение (постановление).

Основаниями к отмене или изменению приговора при рассмотрении уголовного дела в кассационном порядке являются:

1) неправильное применение уголовного закона, повлекшее вынесение незаконного судебного решения и (или) несоответствие назначенного судом наказания либо примененной иной меры уголовной ответственности тяжести преступления и личности обвиняемого;

2) существенные нарушения уголовно-процессуального закона, повлекшие вынесение незаконного судебного решения и (или) несоответствие назначенного судом наказания либо примененной иной меры уголовной ответственности тяжести преступления и личности обвиняемого.

Определение суда первой инстанции, постановление судьи, определение суда апелляционной инстанции подлежат отмене или изменению, если суд, рассматривающий жалобу или протест, признает, что этими определением, постановлением вынесено незаконное решение судом первой инстанции, неосновательно оставлены без изменения, отменены или изменены вышестоящим судом предшествующие определения, постановления или приговор по уголовному делу, либо если по результатам рассмотрения дела в вышестоящем суде имеются основания к отмене или изменению судебного решения, установленные частью 1 статьи 417^4.

Указания суда кассационной инстанции обязательны при повторном рассмотрении данного уголовного дела судом нижестоящей инстанции.

Суд кассационной инстанции в случае отмены судебного решения не вправе:

1) устанавливать или считать доказанными обстоятельства, которые не были установлены в приговоре либо были отвергнуты судом первой или апелляционной инстанции;

2) предрешать вопросы о доказанности или недоказанности обвинения, достоверности или недостоверности того или иного доказательства и преимуществах одних доказательств перед другими;

3) предрешать вопросы о применении судом первой или апелляционной инстанции того или иного уголовного закона и о мере наказания;

4) предрешать выводы, которые могут быть сделаны судом первой или апелляционной инстанции при повторном рассмотрении данного уголовного дела.

Кассационное определение (постановление) должно соответствовать требованиям статьи 397 УПК.

Определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Беларусь подписывается всем составом суда кассационной инстанции, а постановление президиумов областных, Минского городского судов – председательствующим в судебном

заседании. Определение (постановление) суда кассационной инстанции приобщается к уголовному делу вместе с жалобой или протестом и приобщенными к ним документами.

После отмены первоначального приговора судебное разбирательство уголовного дела проводится в общем порядке. Усиление наказания либо применение закона о более тяжком преступлении при новом рассмотрении уголовного дела судом первой инстанции допускаются только при условии, если первоначальный приговор был отменен в кассационном порядке за мягкостью наказания, иных мер уголовной ответственности или в связи с необходимостью применения закона о более тяжком преступлении.

Не допускаются подача кассационной жалобы или принесение кассационного протеста, если ранее уголовное дело рассматривалось в судебном заседании суда кассационной инстанции, а равно подача кассационной жалобы в интересах лица, в отношении которого имеется постановление об отказе в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции.

Лекция 18 Производство по пересмотру судебных решений в Верховном Суде (надзорное производство)

18.1 Понятие и значение стадии надзорного производства и ее черты.
18.2 Возбуждение надзорного производства.
18.3 Порядок рассмотрения уголовных дел судом надзорной инстанции.

18.1 Понятие и значение стадии надзорного производства

Надзорное производство – это исключительная стадия уголовного процесса, представляющая собой проверку судом надлежащей надзорной инстанции законности и обоснованности вступивших в законную силу судебных приговоров, определений, постановлений по протестам соответствующих должностных лиц прокуратуры и суда в целях выявления и устранения ошибок, допущенных судами первой, апелляционной, кассационной и надзорной инстанции.

Вступившие в законную силу:
приговор, определение, постановление суда первой инстанции;
определение суда апелляционной инстанции;
определение (постановление) суда кассационной инстанции;
определение суда надзорной инстанции, –
могут быть **пересмотрены в надзорном порядке** по правилам, установленным УПК.

Суды надзорной инстанции:
- Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Республики Беларусь;
- Президиум Верховного Суда Республики Беларусь.

В судебную коллегию по уголовным делам Верховного Суда Республики Беларусь обжалуются и опротестовываются:
- приговоры, определения, постановления районных (городских) судов,
- апелляционные определения областных, Минского городского судов,
- постановления президиумов областных, Минского городского судов.

В Президиум Верховного Суда Республики Беларусь обжалуются и опротестовываются:
- приговоры, определения, постановления районных (городских) судов, апелляционные определения областных, Минского городского судов, постановления президиумов областных, Минского городского судов, надзорные определения судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Беларусь;

⦿ приговоры, определения, постановления областных, Минского городского судов, которые являлись предметом апелляционного рассмотрения в Верховном Суде Республики Беларусь;

⦿ апелляционные и кассационные определения судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Беларусь;

⦿ приговоры, определения, постановления Верховного Суда Республики Беларусь, вынесенные по первой инстанции, определения апелляционной инстанции Верховного Суда Республики Беларусь.

Право на обращение в суд в надзорном порядке принадлежит:

⦿ осужденному, оправданному, их защитникам и законным представителям,

⦿ представителю умершего обвиняемого, защитнику и законному представителю лица, к которому применены принудительные меры безопасности и лечения,

⦿ потерпевшему, частный обвинитель и (или) их представителям

⦿ гражданскому истцу, гражданскому ответчику или их представителям в части, относящейся к гражданскому иску.

Надзорный протест на приговоры, определения, постановления любого суда Республики Беларусь, *за исключением постановлений Президиума Верховного Суда Республики Беларусь*, **вправе приносить Председатель Верховного Суда Республики Беларусь, Генеральный прокурор и их заместители**.

Необходимо учитывать: надзорный протест на вступившие в законную силу оправдательный приговор либо определение, постановление суда о прекращении производства по уголовному делу, а также на обвинительный приговор, определение, постановление суда по основаниям, которые могут повлечь ухудшение положения осужденного, **вправе принести только Генеральный прокурор или его заместители.**

Лица, наделенные правом на обращение в суд в надзорном порядке, вправе обратиться с заявлением о принесении надзорного протеста к Генеральному прокурору или его заместителям.

По общему правилу суд надзорной инстанции рассматривает уголовное дело в пределах доводов надзорных жалобы или протеста. **В интересах законности суд надзорной инстанции вправе выйти за пределы доводов надзорных жалобы или протеста и рассмотреть уголовное дело в полном объеме.**

Суд может смягчить назначенное осужденному наказание, примененную иную меру уголовной ответственности, применить закон о менее тяжком преступлении и избрать меру уголовной ответственности в соответствии с уголовным законом и (или) **иным образом улучшить положение осужденного.**

Суд надзорной инстанции вправе изменить судебное постановление по основаниям, ухудшающим положение осужденного, лишь по надзорным жалобам потерпевшего, частного обвинителя, их представителей, надзорному протесту.

Признав несправедливым наказание вследствие его мягкости, неправильными оправдание обвиняемого или прекращение производства по уголовному делу, суд вправе отменить приговор, определение, постановление и передать дело на новое судебное рассмотрение соответственно в суд первой, апелляционной, кассационной или надзорной инстанции.

Указания суда надзорной инстанции обязательны для суда, вновь рассматривающего уголовное дело, однако он **не вправе определять, какое решение должно быть принято при новом рассмотрении дела.**

После отмены первоначального приговора судебное разбирательство уголовного дела проводится в общем порядке.

Усиление наказания либо применение закона о более тяжком преступлении при новом рассмотрении уголовного дела судом первой инстанции допускаются только при условии, если первоначальный приговор был отменен в надзорном порядке за мягкостью наказания,

иных мер уголовной ответственности или в связи с необходимостью применения закона о более тяжком преступлении.

18.2 Возбуждение надзорного производства

Заявление о принесении надзорного протеста должно быть рассмотрено *не позднее одного месяца со дня его поступления*. При наличии уважительных причин срок может быть продлен прокурором, управомоченным на принесение надзорного протеста, до двух месяцев со дня поступления дела.

Не допускается подача повторного заявления о принесении надзорного протеста лицом, которому Генеральным прокурором или его заместителями было сообщено об отсутствии оснований для принесения надзорного протеста.

Пересмотр в надзорном порядке обвинительного приговора, определения, постановления суда в связи с необходимостью применения закона о более тяжком преступлении, за мягкостью наказания, иных мер уголовной ответственности или по иным основаниям, влекущим ухудшение положения осужденного, а также пересмотр оправдательного приговора либо определения, постановления суда о прекращении производства по уголовному делу ***допускаются в течение одного года по вступлении их в законную силу*** и лишь по надзорным жалобе и (или) протесту, поданным по этим основаниям.

Восстановление указанного срока не допускается.

Надзорные жалоба, протест, заявление о принесении надзорного протеста к должностным лицам прокуратуры должны содержать:

1) наименование суда, которому адресуются жалоба или протест;

2) данные о лице, подавшем жалобу или принесшем протест, с указанием его процессуального положения, места жительства или места нахождения;

3) указание на судебные решения, которые обжалуются или опротестовываются, на суды, рассматривавшие уголовное дело, и содержание принятых ими решений;

4) указание на предусмотренные УПК основания для пересмотра судебного решения в надзорном порядке с приведением доводов, свидетельствующих о наличии таких оснований;

5) просьбу лица, подавшего жалобу или принесшего протест;

6) перечень прилагаемых к жалобе или протесту документов;

7) дату, подпись лица, подавшего жалобу или принесшего протест.

К надзорной жалобе прилагаются заверенные в установленном законом порядке копии судебных решений, вынесенных по делу. В необходимых случаях к надзорным жалобе или протесту прилагаются копии иных документов, подтверждающих изложенные в них доводы.

Генеральный прокурор, Председатель Верховного Суда Республики Беларусь и их заместители **вправе приостановить** до разрешения дела в надзорном порядке исполнение приговора, определения, постановления любого суда Республики Беларусь.

18.3 Порядок рассмотрения уголовных дел судом надзорной инстанции

Судья Верховного Суда Республики Беларусь в течение четырнадцати суток со дня поступления **надзорного протеста** выносит постановление о назначении судебного заседания. В нём разрешаются вопросы:

1) о дате, времени и месте рассмотрения уголовного дела;

2) о рассмотрении дела в открытом/закрытом судебном заседании;

3) о необходимости участия осужденного в заседании суда надзорной инстанции;

4) о заявленных ходатайствах.

Судья Верховного Суда Республики Беларусь изучает **надзорную жалобу**, документы, приложенные к ней, и в срок не более одного месяца со дня их поступления разрешает вопрос о наличии или отсутствии оснований к истребованию уголовного дела.

По результатам рассмотрения надзорной жалобы и приложенных к ней документов судья Верховного Суда Республики Беларусь выносит постановление:

- о передаче надзорной жалобы с уголовным делом для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции;
- об отказе в передаче надзорной жалобы для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции, если отсутствуют основания для пересмотра судебных решений в надзорном порядке.

Суд надзорной инстанции направляет лицам, имеющим право надзорного обжалования, интересов которых касаются надзорные жалоба или протест:

- копии надзорной жалобы и постановления о ее передаче с уголовным делом для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции;
- или копии надзорного протеста и постановления о назначении судебного заседания суда надзорной инстанции.

То же направляется и прокурору, за исключением копий надзорных жалоб и надзорных протестов.

Уголовное дело по надзорным жалобе или протесту рассматривается в судебном заседании суда надзорной инстанции **в течение одного месяца со дня вынесения одного из постановлений**:

- о назначении судебного заседания;
- о передаче надзорной жалобы с уголовным делом для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции.

Этот срок в случае значительного объема или особой сложности уголовного дела, а также при наличии других уважительных причин может быть продлен Председателем Верховного Суда Республики Беларусь или его заместителями **до двух месяцев**.

В рассмотрении уголовного дела в надзорном порядке принимают участие:

1) в судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Беларусь – прокурор, уполномоченный Генеральным прокурором или его заместителями;

2) в Президиуме Верховного Суда Республики Беларусь – Генеральный прокурор или его заместители.

Участие прокурора при рассмотрении уголовного дела в надзорном порядке является обязательным. Неявка лиц, имеющих право надзорного обжалования в судебное заседание суда надзорной инстанции не препятствует рассмотрению уголовного дела.

Рассмотрение уголовного дела начинается с доклада судьи-докладчика. Докладчик излагает существо дела, жалобы или протеста. Докладчику могут быть заданы вопросы судьями, рассматривающими дело. Затем прокурор обосновывает протест, иные лица - поданные ими жалобы. После этого заслушиваются объяснения участников процесса, прокурор высказывает свое мнение по жалобам, а также о законности приговора, определения, постановления суда и (или) последующих судебных решений.

По уголовному делу, рассматриваемому по протесту Председателя Верховного Суда Республики Беларусь или его заместителей, после доклада существа дела заслушиваются объяснения явившихся участников процесса, а затем слово предоставляется прокурору для дачи заключения по уголовному делу.

При рассмотрении уголовного дела все вопросы решаются большинством голосов судей суда надзорной инстанции. При равенстве голосов жалоба или протест, рассмотренные в Президиуме Верховного Суда Республики Беларусь, считаются оставленными без удовлетворения.

По результатам рассмотрения уголовного дела Президиум Верховного Суда Республики Беларусь выносит постановление, а судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Республики Беларусь – определение.

Определение (постановление) суда надзорной инстанции составляется в совещательной комнате. Резолютивная часть вынесенного определения (постановления) оглашается в зале судебного заседания

В результате рассмотрения уголовного дела суд надзорной инстанции вправе:

- оставить надзорные жалобу или протест без удовлетворения;
- отменить приговор, определение, постановление суда и все последующие судебные решения и прекратить производство по уголовному делу;
- отменить приговор, определение, постановление суда и все последующие судебные решения и передать уголовное дело в суд первой инстанции на новое судебное разбирательство;
- отменить апелляционное определение и все последующие судебные решения и передать уголовное дело на новое апелляционное рассмотрение;
- отменить кассационное определение (постановление) и оставить в силе с изменением или без изменения приговор суда, а также апелляционное определение, если уголовное дело рассматривалось в апелляционном порядке;
- отменить кассационное определение (постановление) и передать уголовное дело на новое кассационное рассмотрение;
- отменить кассационное определение (постановление), надзорное определение и передать уголовное дело на новое кассационное рассмотрение;
- отменить надзорное определение и оставить в силе с изменением или без изменения приговор суда, апелляционное определение и кассационное определение (постановление);
- отменить надзорное определение и передать уголовное дело на новое надзорное рассмотрение;
- внести изменения в приговор, определение или постановление суда, апелляционное определение, кассационное определение (постановление) и надзорное определение.

Основаниями к отмене или изменению приговора при рассмотрении уголовного дела в надзорном порядке являются:

1) неправильное применение уголовного закона, повлекшее вынесение незаконного судебного решения и (или) несоответствие назначенного судом наказания либо примененной иной меры уголовной ответственности тяжести преступления и личности обвиняемого;

2) существенные нарушения уголовно-процессуального закона, повлекшие вынесение незаконного судебного решения и (или) несоответствие назначенного судом наказания либо примененной иной меры уголовной ответственности тяжести преступления и личности обвиняемого.

После рассмотрения уголовного дела в судебном заседании суда надзорной инстанции **не допускаются** подача надзорной жалобы или принесение надзорного протеста в тот же суд надзорной инстанции.

В случае оставления Председателем Верховного Суда Республики Беларусь или его заместителями без удовлетворения надзорной жалобы лица, которому постановлением судьи отказано в передаче надзорной жалобы для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции, **подача повторной надзорной жалобы в интересах того же лица не допускается.**

Лекция 19. Производство по уголовным делам по вновь открывшимся обстоятельствам

19.1 Понятие и значение стадии производства по уголовным делам по вновь открывшимся обстоятельствам.

19.2 Основания и сроки возобновления производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам.

19.3 Порядок возобновления производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам.

19.1 Понятие и значение стадии производства по уголовным делам по вновь открывшимся обстоятельствам

Незаконный, необоснованный приговор постановляется по различным причинам. Чаще всего следственные и судебные ошибки обусловлены неполнотой, необъективностью и односторонностью исследования обстоятельств уголовного дела и неправильной оценкой имеющихся в нем доказательств. Однако некоторые судебные ошибки допускаются потому, что отдельные, важные для правильного разрешения дела обстоятельства не были известны участникам уголовного процесса и были обнаружены после вступления судебного решения в законную силу. В этих случаях исправление судебных решений осуществляется на стадии производства по уголовным делам по вновь открывшимся обстоятельствам. Данное производство выступает в качестве механизма, дополняющего все обычные способы обеспечения правосудности приговоров. Оно используется, когда не применимы или были исчерпаны другие средства процессуально-правовой защиты.

Производство по уголовным делам по вновь открывшимся обстоятельствам – это исключительная стадия уголовного процесса, на которой осуществляется внесудебная деятельность органа уголовного преследования и деятельность вышестоящего суда по проверке законности и обоснованности вступивших в законную силу приговоров, иных судебных решений в свете вновь открывшихся обстоятельств, не известных суду в момент рассмотрения дела и имеющих существенное значение для правильного его разрешения.

Производство по уголовным делам по вновь открывшимся обстоятельствам состоит из двух частей:

1) проведение органом уголовного преследования по поступившим заявлениям или сообщениям проверки по вновь открывшимся обстоятельствам или их расследование и принятие прокурором решения по результатам данной деятельности;

2) рассмотрение вышестоящим судом заключения прокурора о необходимости возобновления производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам и принятие им по результатам пересмотра вступивших в законную силу судебных постановлений нижестоящего суда одного из предусмотренных УПК решений.

Рассматриваемая стадия имеет ряд общих черт со стадией надзорного производства, поскольку в этих стадиях осуществляется пересмотр (проверка) судебных решений, вступивших в законную силу. Тем не менее они имеют существенные отличия.

Надзорное производство возбуждается на основании обстоятельств, которые были известны (могли быть известны) на предыдущих стадиях уголовного процесса и были предметом обсуждения сторон. Другими словами, речь идет о таком основании для возбуждения надзорного производства, как односторонность или неполнота судебного следствия. Основанием же возбуждения производства ввиду вновь открывшихся обстоятельств являются юридические факты, которые остались неизвестными (не могли стать известными) в течение всего хода производства по делу до вступления судебного решения в законную силу. При этом важно подчеркнуть, что уголовно-процессуальный закон говорит об обнаружении преимущественно таких фактов, которые объективно существовали на момент постановления приговора, а не таких, которые появились после вступления приговора в законную силу.

Этимологический смысл понятия «вновь открывшиеся обстоятельства», содержащийся в УПК, заключается в том, что эти обстоятельства должны быть в виде общего правила новыми не по времени возникновения, а новыми для органа, ведущего уголовный процесс.

Причем они должны быть настолько существенными, что при их подтверждении будут поставлены под сомнение законность и обоснованность приговора.

Из своеобразия оснований возбуждения рассматриваемых производств вытекает различный характер принимаемых судами решений. Суд надзорной инстанции может, в частности, изменить проверяемое судебное решение. Суд, пересматривающий дело ввиду наличия вновь открывшихся обстоятельств, не вправе внести изменения в судебное решение, а может лишь его отменить.

Вопрос о возобновлении производства по вновь открывшимся обстоятельствам может быть поставлен только прокурором, тогда как субъектами постановки вопроса о рассмотрении дел в порядке надзора могут быть прокуроры и председатели соответствующих судов.

Если в порядке надзора дело пересматривается очередной вышестоящей судебной инстанцией, то по вновь открывшимся обстоятельствам рассмотрение может иметь место в той же судебной инстанции, которая уже рассматривала дело в порядке надзора.

Возобновлению производства по вновь открывшимся обстоятельствам во всех случаях должны предшествовать проверка или расследование этих обстоятельств; при пересмотре же приговоров в порядке надзора никакого дополнительного расследования по делу до отмены приговора закон не допускает.

Суммируя, укажем, что признаки, присущие вновь открывшимся обстоятельствам, включают в себя:

- неизвестность их суду по причинам, от него не зависящим, и, соответственно, невозможность учета данных обстоятельств во время производства по делу и постановления приговора;
- существенность этих обстоятельств для дела;
- наличие вновь открывшихся обстоятельств в объективной действительности до постановления приговора;
- открытие новых обстоятельств лишь после вступления приговора в законную силу.

Значение рассматриваемой стадии состоит в том, что она является важной гарантией правильного осуществления правосудия, служит одним из средств обеспечения прав и законных интересов граждан в уголовном процессе.

19.2 Основания и сроки возобновления производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам

Согласно ст. 418 УПК, основаниями возобновления производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам являются:

1) установленная вступившим в законную силу приговором суда заведомая ложность показаний потерпевшего, свидетеля, заключения эксперта, подложность вещественных доказательств, протоколов следственных и судебных действий и иных документов или заведомая неправильность перевода, повлекшие постановление незаконного приговора, вынесение незаконных определения или постановления;

2) установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия должностных лиц органа уголовного преследования, повлекшие постановление незаконного приговора, вынесение незаконных определения или постановления;

3) установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия судей, совершенные ими при рассмотрении данного дела;

4) установленные проверкой или расследованием в порядке, предусмотренном ст. 420 УПК, и изложенные в заключении прокурора иные обстоятельства, не известные суду при постановлении приговора, вынесении определения или постановления, которые сами по себе или вместе с ранее установленными обстоятельствами свидетельствуют *о невиновности осужденного или о совершении им иного по степени тяжести преступления, чем то, за которое он осужден, либо о виновности оправданного лица или лица, в*

отношении которого производство по делу было прекращено.

К числу иных обстоятельств практика относит: установление данных, свидетельствующих о совершении преступления не тем лицом, которое было осуждено; наличие в живых потерпевшего, считавшегося убитым; выявление новых соучастников преступления; установление факта смерти потерпевшего в случаях, когда виновный был осужден за причиненный вред здоровью; самооговор осужденного; получение в процессе расследования других преступлений таких данных, которые существенно влияют на характер обвинения по данному делу; факты, устанавливающие причастность или непричастность обвиняемого к совершению преступления (например, алиби обвиняемого); невменяемость осужденного, отбывающего наказание, в момент совершения преступления. К ним относятся и неправильные показания свидетелей или потерпевших, когда они явились результатом их добросовестного заблуждения, ошибочность заключения эксперта, оговор одним обвиняемым другого и т. д.

Признание вновь открывшегося обстоятельства в преступном действии судьи, совершенном при рассмотрении уголовного дела, законодатель не связывает с последствием в виде вынесения им незаконного или необоснованного решения (приговора, постановления). Само по себе преступное злоупотребление судьи – это уже юридический факт, с которым связано наступление соответствующих последствий.

Обстоятельства, перечисленные в пунктах 1–3, могут быть установлены помимо приговора определением суда, постановлением судьи, прокурора, следователя, органа дознания о прекращении производства по уголовному делу за истечением срока давности, вследствие акта амнистии, если он устраняет применение наказания за совершенное общественно опасное деяние, или в связи со смертью обвиняемого.

Пересмотр обвинительного приговора по вновь открывшимся обстоятельствам в пользу осужденного сроками не ограничен.

Смерть осужденного не является препятствием к возобновлению производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам в целях реабилитации.

Пересмотр оправдательного приговора, определения или постановления о прекращении производства по уголовному делу, а также пересмотр обвинительного приговора по мотивам мягкости наказания или необходимости применения к осужденному закона о более тяжком преступлении допускаются лишь в течение сроков давности привлечения к уголовной ответственности и не позднее одного года со дня открытия новых обстоятельств.

Днем открытия новых обстоятельств считается:

1) день вступления в законную силу постановленного приговора, вынесенных определения, постановления по основаниям, предусмотренным пунктами 1–3 ч. 2 ст. 418 УПК;

2) день подписания прокурором заключения о необходимости возобновления производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам в случаях, предусмотренных п. 4 ч. 2 ст. 418 УПК.

19.3 Порядок возобновления производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам

Право возбуждения производства по вновь открывшимся обстоятельствам принадлежит прокурору.

Поводами к возбуждению производства по вновь открывшимся обстоятельствам служат заявления граждан, сообщения должностных лиц, государственных органов, иных организаций, а также данные, полученные в ходе предварительного расследования и судебного разбирательства других уголовных дел.

Если в поступивших заявлении или сообщении имеется ссылка на наличие приговора, постановленного в связи с обстоятельствами, указанными в п. 1–3 ч. 2 ст. 418 УПК,

прокурор организует проведение проверки по вновь открывшимся обстоятельствам, истребует копию приговора и справку суда о вступлении его в законную силу.

Если в заявлении или сообщении указывается на обстоятельства, перечисленные в п. 4 ч. 2 ст. 418 УПК, прокурор в пределах своей компетенции выносит постановление о возбуждении производства по вновь открывшимся обстоятельствам и организует расследование этих обстоятельств. При этом расследование производится в соответствии с правилами главы 22 УПК, в которой установлена система общих условий предварительного расследования и изложено их содержание. Таким образом, УПК допускает производство любых следственных и процессуальных действий в рамках указанного расследования.

Если расследование поручено следователю, он должен вынести постановление о принятии дела к своему производству. Без этого у него нет правовых оснований на проведение следственных действий. При определении срока расследования вновь открывшихся обстоятельств нужно ориентироваться на общий срок производства предварительного следствия. Осужденный, оправданный, а также лицо, в отношении которого в судебном порядке производство по делу было прекращено, допрашиваются без предупреждения об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. Соответствующий протокол именуется протоколом допроса осужденного или оправданного. Этим лицам предоставляются права, которыми в обычном производстве наделяется обвиняемый. На данном этапе нельзя производить задержание, избирать меры пресечения и предъявлять или перепредъявлять обвинение.

Если прокурор не усматривает оснований для возбуждения производства по вновь открывшимся обстоятельствам, он отказывает в этом своим мотивированным постановлением, о чем сообщает заявителям, которые могут обжаловать постановление вышестоящему прокурору или в суд.

По окончании проверки или расследования вновь открывшихся обстоятельств при наличии оснований для возобновления производства по уголовному делу прокурор направляет дело со своим заключением, копией приговора в случаях, предусмотренных п. 1-3 ч. 2 ст. 418 УПК, или материалами расследования в случае, предусмотренном п. 4 ч. 2 той же статьи УПК, в соответствующий суд, руководствуясь при этом ч. 1 ст. 422 УПК.

При отсутствии оснований для возобновления производства по уголовному делу прокурор своим мотивированным постановлением прекращает возбужденное им производство по вновь открывшимся обстоятельствам.

Постановление о прекращении производства по вновь открывшимся обстоятельствам доводится до сведения заинтересованных лиц с разъяснением им права обжаловать его вышестоящему прокурору.

Заключение прокурора о необходимости возобновления производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам рассматривается:

1) в отношении приговоров, определений (постановлений) районных (городских) судов – президиумами областного, Минского городского судов, а в отношении приговоров, определений (постановлений) межгарнизонных военных судов – президиумом Белорусского военного суда;

2) в отношении приговоров, определений, постановлений областных, Минского городского судов – судебной коллегией по уголовным делам Верховного Суда, а в отношении приговоров, определений, постановлений Белорусского военного суда – военной коллегией Верховного Суда;

3) в отношении приговоров, определений, постановлений Верховного Суда – Президиумом Верховного Суда;

4) в отношении постановлений Президиума Верховного Суда – Пленумом Верховного Суда.

Предыдущее рассмотрение уголовного дела в кассационном порядке или в порядке надзора не препятствует его рассмотрению в той же судебной инстанции в порядке возобновления производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам.

Заключение прокурора о возобновлении производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам рассматривается в судебном заседании в соответствии с правилами ст. 411 УПК.

Рассмотрев заключение прокурора о возобновлении производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам, суд выносит одно из следующих определений или постановлений:

1) об отмене приговора, определения, постановления суда и о передаче дела прокурору для производства нового предварительного расследования или в соответствующий суд на новое судебное разбирательство;

2) об отмене приговора, определения, постановления суда и о прекращении производства по уголовному делу, когда не требуется новое предварительное расследование или судебное разбирательство для принятия окончательного решения по уголовному делу;

3) об отклонении заключения прокурора.

Предварительное расследование и судебное разбирательство по уголовному делу после отмены судебных решений по нему в связи с вновь открывшимися обстоятельствами, а также обжалование и опротестование вынесенных новых судебных решений производятся в общем порядке.

При судебном разбирательстве уголовного дела, по которому был отменен приговор в связи с вновь открывшимися обстоятельствами, суд первой инстанции не связан размерами наказания, назначенного по отмененному приговору.

Лекция 20. Особенности производства по отдельным категориям уголовных дел

20.1 Производство по уголовным делам частного обвинения.

20.2 Производство по уголовным делам о преступлениях, совершенных лицами в возрасте до 18 лет.

20.3 Производство по уголовному делу о применении принудительных мер безопасности и лечения.

20.4 Ускоренное производство.

20.5 Производство по возмещению вреда, причиненного физическому или юридическому лицу действиями органа, ведущего уголовный процесс.

20.6 Производство по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц.

20.1 Производство по уголовным делам частного обвинения

Производство по уголовным делам частного обвинения – это особая форма производства по уголовным делам о преступлениях, перечисленных в ч. 2 и 3 ст. 26 УПК, которые возбуждаются лицом, пострадавшим от преступления, его законным представителем или представителем юридического лица и производство по которым подлежит прекращению в случае примирения его с обвиняемым.

Общие особенности дел частного обвинения заключаются в следующем:

- к ним относятся дела о преступлениях, отличающихся невысокой степенью общественной опасности, перечень которых строго ограничен в ч. 2 и 3 ст. 26 УПК;

- они возбуждаются не иначе как по заявлению лица, пострадавшего от преступления, его законного представителя или представителя юридического лица. Исключение составляют случаи возбуждения такого дела прокурором, в результате чего оно становится делом публичного обвинения;

- по ним не проводится предварительное расследование;

- обвинение в суде поддерживает частный обвинитель. Он имеет полную свободу распоряжения обвинением, вплоть до отказа от него, что влечет за собой прекращение

производства по делу. Данные последствия отказа от обвинения не наступают, если в процесс вступает прокурор;

- производство по делу подлежит прекращению за примирением сторон (если в деле не участвует прокурор).

Уголовное дело частного обвинения возбуждается лицом, пострадавшим от преступления, либо его представителем, а также представителем юридического лица путем подачи в районный (городской) суд заявления, которое должно содержать:

- наименование суда, в который оно подается;

- изложение обстоятельств преступления, сведения о лице, его совершившем, и доказательства, подтверждающие виновность лица в совершении преступления;

- перечень лиц, подлежащих вызову в судебное заседание в качестве свидетелей;

- сведения о переводчике, эксперте, специалисте и иных лицах, которых заявитель считает необходимым вызвать в судебное заседание.

Заявление представляется суду в копиях по числу лиц, в отношении которых возбуждается дело частного обвинения.

Следует отметить, что, исходя из содержания ч. 1 ст. 427 и ч. 3 ст. 426 УПК, можно сделать вывод о том, что уголовное дело считается возбужденным не с момента подачи заявления в суд, а с момента принятия судом заявления.

По поступившему в суд заявлению необходимо выяснить: подлежит ли деяние уголовному преследованию в порядке частного обвинения; обладает ли заявитель правом возбуждения уголовного дела частного обвинения; не имеется ли иных обстоятельств, исключающих производство по уголовному делу (например, указанных в ст. 29 УПК); подсудно ли дело данному суду; соответствует ли заявление требованиям, изложенным в ч. 2 ст. 426 УПК.

В зависимости от установленных обстоятельств судья принимает одно из следующих решений: о принятии заявления, когда оно соответствует требованиям закона; о возвращении заявления для его приведения в соответствие с требованиями ч. 2 ст. 426 УПК; о направлении уголовного дела прокурору для организации производства предварительного следствия, если обвиняемый является несовершеннолетним; об отказе в принятии заявления при наличии обстоятельств, исключающих производство по делу.

В целях соблюдения сроков подготовки дел частного обвинения к судебному разбирательству решение по заявлению судье надлежит принять не позднее трех суток после его поступления (ст. 173 УПК). Решение по заявлению принимается судьей в форме постановления (п. 36 ст. 6 УПК).

При признании заявления не отвечающим требованиям ч. 2 ст. 426 УПК и возвращении его для приведения в соответствие с законом судья в постановлении должен указать конкретные недостатки и, в соответствии с ч. 1 ст. 427 УПК, установить срок, достаточный для их исправления, не ущемляя право заявителя на доступ к правосудию. Данный срок не может превышать десяти суток.

Судья не вправе возвратить заявление по мотивам:

- отсутствия достаточных доказательств, либо когда их самостоятельное получение заявителем невозможно или затруднительно (например, при отсутствии заключения эксперта, сведений о судимости, характеристики на лицо, в отношении которого подано заявление и т.п.);

- неполноты данных о личности обвиняемого, которая может быть восполнена в судебном заседании (сведений о семейном положении, образовании, отношении к воинской службе и др.);

- в случае необходимости проведения проверки органом дознания.

При необходимости получения объяснений, заключений специалистов и иных данных суд направляет заявление в орган дознания для проведения проверки, которая должна быть закончена в срок до десяти суток. Нужно иметь в виду, что принятое судом заявление может быть направлено в орган дознания для проведения проверки, лишь когда представленных

частным обвинителем данных недостаточно для назначения судебного разбирательства либо их получение в судебном заседании может привести к неоправданному затягиванию судебного разбирательства (постановление Пленума Верховного Суда Республики Беларусь № 1 от 31.03.2010 г. «О практике применения судами норм Уголовно-процессуального кодекса, регулирующих производство по делам частного обвинения»).

После принятия заявления заявителю должны быть разъяснены права, предусмотренные ч. 1 ст. 50 УПК, а также его обязанность доказывания в судебном заседании вины обвиняемого и других обстоятельств, имеющих значение по уголовному делу (ч. 2 ст. 102 УПК). О разъяснении заявителю его процессуальных прав составляется протокол, который подписывается судьей и лицом, подавшим заявление, и приобщается к материалам уголовного дела. С момента принятия судом заявления лицо, подавшее его, является частным обвинителем, а лицо, в отношении которого подано заявление, – обвиняемым (ч. 3 ст. 426 УПК).

При наличии оснований для назначения судебного разбирательства уголовного дела суд в срок до десяти суток с момента поступления заявления или материалов проверки, если она проводилась, обязан вызвать обвиняемого, ознакомить его с уголовным делом, вручить копию заявления, разъяснить права обвиняемого в судебном заседании, предусмотренные ст. 43 УПК. В случае неявки в суд лица, в отношении которого подано заявление, копия заявления и уведомление с разъяснением прав обвиняемого, а также возможности примирения сторон высылаются ему по почте.

При наличии оснований, предусмотренных п. 1, 3, 4, 6 ч. 1 ст. 45 УПК, судья также обеспечивает участие в производстве по делу защитника, если обвиняемый или лица, указанные в п. 1 ч. 1 ст. 46 УПК, не пригласили его сами.

Суд обязан до начала судебного разбирательства разъяснить сторонам возможность примирения, которое позволяет ликвидировать возникший конфликт и способствует предупреждению правонарушений и преступлений. С этой целью судья вправе вызвать стороны в суд для совместной беседы.

Если примирение состоялось до начала судебного разбирательства, это должно быть подтверждено соответствующими письменными заявлениями как пострадавшего от преступления, так и обвиняемого.

Представитель пострадавшего вправе примириться с обвиняемым от имени доверителя лишь в случаях, когда это специально оговорено в выданной доверенности (п. 1 ч. 2 ст. 59 УПК).

Не подлежит прекращению производство по уголовному делу частного обвинения за примирением с обвиняемым несовершеннолетнего или недееспособного потерпевшего, если против этого возражает его законный представитель.

Если примирение между сторонами не достигнуто, судья после выполнения требований ч. 3 и 4 ст. 427 УПК назначает уголовное дело к разбирательству в судебном заседании в соответствии с правилами ст. 281 УПК.

Разбирательство уголовного дела частного обвинения в судебном заседании проводится судом по общим правилам судебного разбирательства, за изъятиями, установленными ст. 428 УПК.

Судебное разбирательство должно быть начато не позднее четырнадцати суток с момента принятия судом заявления или материалов проверки, если она проводилась. Если лицо было задержано в соответствии с правилами ст. 108 УПК, уголовное дело частного обвинения подлежит рассмотрению в течение 24 часов с момента его поступления в суд. При этом обязанность по обеспечению явки в суд этого лица, а также лиц, от которых были получены объяснения, возлагается на органы дознания.

При принятии судом встречного заявления от обвиняемого по уголовному делу частного обвинения оба уголовных дела частного обвинения могут быть соединены и рассматриваться в одном производстве. Соединение дел допускается по постановлению судьи до начала судебного заседания. При соединении дел в одном производстве лица,

подавшие заявления, участвуют в судебном разбирательстве одновременно в качестве частного обвинителя и обвиняемого. Для подготовки к защите в связи с поступлением встречного заявления и соединением дел по ходатайству лица, в отношении которого подано встречное заявление, дело может быть отложено на срок не более трех суток. Допрос этих лиц об обстоятельствах совершения в отношении их преступления, изложенных ими в своих заявлениях, проводится по правилам допроса потерпевшего, а об обстоятельствах, изложенных во встречных заявлениях, – по правилам допроса обвиняемого.

Обвинение в судебном заседании поддерживают частный обвинитель или его представитель.

Судебное следствие начинается с изложения сущности обвинения частным обвинителем или его представителем. При рассмотрении соединенного уголовного дела частного обвинения сущность обвинения излагается в порядке поступления заявлений. Обвинитель представляет доказательства, участвует в их исследовании, излагает суду свое мнение по существу обвинения, о применении уголовного закона и назначении обвиняемому наказания, а также по другим вопросам, возникающим во время судебного разбирательства. Частный обвинитель вправе отказаться от обвинения.

Частный обвинитель, не являющийся пострадавшим от преступления, не вправе давать показания об обстоятельствах дела вместо потерпевшего. Если пострадавший от преступления не выступает в качестве частного обвинителя, он, в соответствии с положениями ст. 49 УПК, признается потерпевшим и допрашивается в судебном разбирательстве в этом качестве.

Неявка частного обвинителя или его представителя в судебное заседание суда первой инстанции без уважительных причин, указанных в ч. 5 ст. 242 УПК, влечет прекращение производства по уголовному делу.

20.2 Производство по уголовным делам о преступлениях, совершенных лицами в возрасте до 18 лет

Производство по уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних – это установленный уголовно-процессуальным законом, наряду с общими правилами производства по уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних, особый порядок проведения следственных и других процессуальных действий в связи с особенностями субъекта преступления.

Порядок производства по делам о преступлениях несовершеннолетних определяется общими правилами УПК, а также гл. 45 УПК.

В регламентации рассматриваемого производства учитываются социально-психологические особенности личности обвиняемых. Лица, не достигшие совершеннолетия к моменту совершения преступления, расцениваются законом как субъекты, не способные в полной мере самостоятельно осуществлять право на защиту. В УПК содержится целый ряд специальных правил, которые служат дополнительными гарантиями соблюдения прав и законных интересов несовершеннолетних, установления истины и применения уголовного закона.

Прежде всего, в ч. 2 ст. 89 УПК установлен дополнительный предмет доказывания по делам о преступлениях несовершеннолетних:

1) возраст несовершеннолетнего (число, месяц, год рождения);

2) условия жизни и воспитания;

3) степень интеллектуального, волевого и психического развития;

4) наличие взрослых подстрекателей и иных соучастников.

Главная его особенность – требование установить обширные сведения о личности несовершеннолетнего обвиняемого, что, в свою очередь, обусловливает решение многих вопросов, возникающих в ходе производства по делу. Так, установление первого

обстоятельства направлено на исключение случаев привлечения к уголовной ответственности лиц, не достигших возраста, с которого она наступает; на наделение данных лиц дополнительными правами; выбор оптимальной меры пресечения; правильное решение вопроса назначения наказания.

Выяснение условий жизни и воспитания (обстановка и взаимоотношения в семье; обстановка по месту учебы или работы; обстоятельства, характеризующие связи и времяпрепровождение вне дома, работы или учебы) важно для назначения соответствующей меры уголовно-правового воздействия. В то же время сведения такого рода могут иметь значение и на стадии предварительного расследования – при организации и проведении конкретных уголовно-процессуальных мероприятий.

Степень интеллектуального, волевого и психического развития подлежит всестороннему исследованию, поскольку это позволяет установить, может ли несовершеннолетний, в силу уровня соответствующего развития, нести ответственность за содеянное, и в какой мере (в таких случаях, как правило, назначаются судебно-психиатрическая, судебно-психологическая экспертиза).

Указание закона устанавливать наличие взрослых подстрекателей и иных соучастников основано на том, что данное обстоятельство имеет уголовно-правовое значение.

Особенностью производства по уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних является обязательное участие защитника и законного представителя несовершеннолетних подозреваемого или обвиняемого, а также педагога или психолога при их допросах. При этом надо иметь в виду, что участие защитника (адвоката) по делу о преступлении несовершеннолетнего обязательно, независимо от того, достиг ли обвиняемый совершеннолетия ко дню судебного разбирательства. Это же правило применяется и тогда, когда лицо обвиняется в преступлениях, одно из которых было совершено в возрасте до восемнадцати лет, а другое – после достижения совершеннолетия (п. 8 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь № 3 от 28.06.2002 г. «О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних»).

В случае достижения несовершеннолетним подозреваемым или обвиняемым восемнадцатилетнего возраста участие:

1) защитника подозреваемого или обвиняемого обязательно и продолжается до окончания производства по уголовному делу;

2) законных представителей подозреваемого или обвиняемого в предварительном расследовании или в судебном разбирательстве прекращается, о чем, в соответствии с ч. 5 ст. 56 УПК, орган, ведущий уголовный процесс, выносит мотивированное постановление (определение);

3) педагога или психолога при допросе подозреваемого или обвиняемого необязательно.

По смыслу ч. 3 ст. 44 УПК, участие законного представителя несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) в качестве защитника не влечет прекращения его полномочий как законного представителя (п. 8 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь № 3 от 28.06.2002 г. «О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних»).

По всем уголовным делам о преступлениях, совершенных несовершеннолетними, согласно ч. 2 ст. 181 УПК, обязательно производство предварительного следствия. Оно обязательно независимо от достижения несовершеннолетним совершеннолетия к началу производства по делу (п. 3 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь № 3 от 28.06.2002 г. «О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних»).

Уголовное дело в отношении несовершеннолетнего, участвовавшего в совершении преступления вместе со взрослыми, может быть выделено в отдельное производство в ходе предварительного следствия, если это не создаст препятствий для всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств уголовного дела. К несовершеннолетнему

обвиняемому, привлеченному по одному уголовному делу со взрослыми, применяются правила гл. 45 УПК.

При решении вопроса о применении меры пресечения в отношении несовершеннолетних подозреваемого или обвиняемого в каждом случае должна обсуждаться возможность применения такой меры, как отдача несовершеннолетнего под присмотр в порядке, предусмотренном ст. 123 УПК.

Задержание, а также заключение под стражу, домашний арест в качестве меры пресечения могут применяться к несовершеннолетнему при наличии оснований, указанных в ст. 108, 111, 112 и 117 УПК, лишь в случаях совершения менее тяжкого, тяжкого или особо тяжкого преступления.

При решении вопроса о даче санкции или вынесении постановления о заключении под стражу прокурор либо Министр внутренних дел, Председатель КГБ, директор Департамента финансовых расследований КГК обязаны лично допросить несовершеннолетних подозреваемого или обвиняемого. Такой же порядок применяется при применении домашнего ареста.

О задержании, заключении под стражу или продлении срока содержания под стражей немедленно ставятся в известность родители или другие законные представители несовершеннолетнего.

В УПК установлен особый порядок вызова и допроса несовершеннолетних подозреваемого или обвиняемого.

Вызов несовершеннолетних подозреваемого или обвиняемого, не содержащихся под стражей, к следователю или в суд производится через их родителей или других законных представителей, а если несовершеннолетний содержится в специальном детском учреждении, – через администрацию этого учреждения.

Допрос несовершеннолетних подозреваемого или обвиняемого не может продолжаться без перерыва более двух часов, а в общей сложности – более четырех часов в день.

При допросе несовершеннолетних подозреваемого или обвиняемого защитник, педагог или психолог вправе с разрешения следователя, прокурора задавать вопросы допрашиваемому, а по окончании допроса знакомиться с протоколом и делать письменные замечания о правильности и полноте записи показаний. Эти права следователь, прокурор разъясняют педагогу или психологу перед допросом несовершеннолетнего, о чем делается отметка в протоколе допроса.

При наличии у несовершеннолетних подозреваемого или обвиняемого родителей или других законных представителей их участие в уголовном деле обязательно.

Законный представитель допускается к участию в уголовном деле постановлением следователя с момента первого допроса несовершеннолетнего в качестве подозреваемого или обвиняемого.

Следователь вправе по окончании предварительного следствия вынести постановление о непредъявлении несовершеннолетнему для ознакомления тех материалов уголовного дела, которые могут оказать на него отрицательное воздействие, а ознакомить с этими материалами его законного представителя. Законный представитель может быть отстранен от участия в уголовном деле, если в ходе предварительного следствия установлено, что его действия наносят ущерб интересам несовершеннолетних подозреваемого или обвиняемого. Об этом следователь выносит мотивированное постановление. В таком случае к участию в деле должен быть допущен другой законный представитель несовершеннолетнего.

Неявка законного представителя несовершеннолетних подозреваемого или обвиняемого, надлежащим образом извещенного о месте и времени проведения следственных действий с участием несовершеннолетних, не препятствует проведению следственных действий при наличии письменного согласия на это несовершеннолетних подозреваемого или обвиняемого.

Уголовные дела о преступлениях несовершеннолетних подлежат рассмотрению специальными судами по делам несовершеннолетних либо судьями, имеющими специальную подготовку.

Уголовные дела о преступлениях несовершеннолетних рассматриваются коллегией в составе судьи и двух народных заседателей.

При наличии оснований для рассмотрения уголовного дела в отношении несовершеннолетнего обвиняемого в закрытом судебном заседании судья при назначении судебного разбирательства указывает об этом в постановлении с обязательным обоснованием такого решения. Если вопрос о рассмотрении уголовного дела в отношении несовершеннолетнего обвиняемого в закрытом судебном заседании возник в ходе судебного разбирательства, то решение принимает суд, о чем выносит мотивированное определение.

В судебное заседание должны быть вызваны родители или иные законные представители несовершеннолетнего обвиняемого, которые пользуются правами, предусмотренными ст. 57 УПК.

Законный представитель мотивированным определением суда может быть отстранен от участия в судебном разбирательстве, если в ходе судебного разбирательства установлено, что его действия наносят ущерб интересам несовершеннолетнего обвиняемого. В этом случае суд должен решить вопрос о допуске другого законного представителя несовершеннолетнего обвиняемого.

Неявка законного представителя несовершеннолетнего обвиняемого, надлежащим образом извещенного о месте и времени рассмотрения уголовного дела и не заявившего ходатайства об его отложении, не препятствует рассмотрению уголовного дела, если суд не найдет его участие необходимым.

Суд по ходатайству государственного обвинителя, защитника или законного представителя несовершеннолетнего обвиняемого, а также по своей инициативе вправе с учетом мнений сторон своим определением удалить несовершеннолетнего обвиняемого из зала судебного заседания на время исследования обстоятельств, которые могут оказать на него отрицательное воздействие. После возвращения несовершеннолетнего обвиняемого в зал судебного заседания суд сообщает ему содержание разбирательства, произошедшего в его отсутствие, и предоставляет несовершеннолетнему обвиняемому возможность задать вопросы лицам, допрошенным без его участия.

При постановлении приговора несовершеннолетнему обвиняемому суд наряду с вопросами, перечисленными в ст. 352 УПК, обязан обсудить вопрос о назначении наказания, не связанного с лишением свободы, а также об освобождении от наказания в соответствии с гл. 15 и 16 УК. В случаях назначения наказания, не связанного с лишением свободы, суд уведомляет об этом орган, ведающий его исполнением, и возлагает на него осуществление контроля за поведением осужденного.

Если по уголовному делу о преступлении, не представляющем большой общественной опасности, или о совершенном впервые менее тяжком преступлении будет признано, что несовершеннолетний, совершивший это преступление, может быть исправлен без применения мер уголовного наказания, суд вправе постановить обвинительный приговор и назначить ему принудительные меры воспитательного характера, предусмотренные ст. 117 УК. Копия приговора направляется в орган, ведающий исполнением принудительных мер воспитательного характера.

По смыслу ч. 1 ст. 117 УК осуждение несовершеннолетнего за преступление, не представляющее большой общественной опасности, с применением принудительных мер воспитательного характера возможно и при совершении нескольких таких преступлений, а также при наличии прежней непогашенной судимости. В соответствии со ст. 117 УК несовершеннолетнему одновременно может быть назначено несколько принудительных мер воспитательного характера, например предупреждение и возложение обязанности публично или в иной форме, определяемой судом, принести извинение потерпевшему. При

постановлении обвинительного приговора с применением вместо наказания принудительных мер воспитательного характера в его описательно-мотивировочной части надлежит указать мотивы такого решения.

Контроль за исполнением несовершеннолетним осужденным требований, предусмотренных назначенной ему принудительной мерой воспитательного характера, возлагается по постановлению судьи на орган, ведающий исполнением принудительных мер воспитательного характера. В случае злостного уклонения несовершеннолетнего осужденного в течение срока судимости от исполнения принудительной меры воспитательного характера судья по представлению органа, ведающего ее исполнением, отменяет принудительную меру воспитательного характера и заменяет ее на более строгую, предусмотренную ч. 2 ст. 117 УК.

Пребывание осужденного в специальном учебно-воспитательном или лечебно-воспитательном учреждении может быть прекращено досрочно судом, если несовершеннолетний исправился и нет необходимости в дальнейшем применении принудительной меры воспитательного характера, а равно в случаях возникновения обстоятельств, препятствующих нахождению осужденного в этих учреждениях. Вопрос о прекращении его пребывания в специальном учебно-воспитательном или лечебно-воспитательном учреждении рассматривается и решается по представлению органа, ведающего исполнением принудительных мер воспитательного характера, единолично судьей того суда, который постановил приговор, или районного суда по месту жительства несовершеннолетнего осужденного в течение десяти суток со дня поступления представления.

В судебное заседание вызываются несовершеннолетний осужденный, его законный представитель, защитник, прокурор и представитель органа, ведающего исполнением принудительных мер воспитательного характера. Неявка указанных лиц не препятствует рассмотрению материалов.

По результатам рассмотрения материалов судья в совещательной комнате выносит постановление, которое подлежит оглашению в судебном заседании. Копия постановления в течение пяти суток направляется законному представителю несовершеннолетнего осужденного, в орган, ведающий исполнением принудительных мер воспитательного характера, прокурору и в суд, постановивший приговор. Данное постановление может быть обжаловано и опротестовано в порядке надзора.

20.3 Производство по уголовному делу о применении принудительных мер безопасности и лечения

Производство по уголовному делу о применении принудительных мер безопасности и лечения – это особое производство предварительного расследования и судебного разбирательства уголовных дел об общественно опасных деяниях невменяемых или лиц, заболевших психическим расстройством (заболеванием) после совершения преступления.

Рассматриваемое производство осуществляется в отношении лиц, которые на момент совершения общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом, были в состоянии невменяемости или заболели психическим расстройством (заболеванием) после совершения преступления.

Согласно ч. 2 ст. 442 УПК, порядок производства по уголовным делам о применении принудительных мер безопасности и лечения определяются общими правилами и гл. 46 УПК. Оно начинается только с момента, когда судебно-психиатрической экспертизой будет определено, что подозреваемый или обвиняемый является невменяемым. Лица, которые имели статус подозреваемого или обвиняемого, после проведения экспертизы будут называться лицами, совершившими общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом.

Согласно ст. 442 УПК, принудительные меры безопасности и лечения применяются судом к лицам, совершившим общественно опасные деяния, предусмотренные уголовным законом, в состоянии невменяемости или заболевшим после совершения преступления психическим расстройством (заболеванием), лишающим их возможности сознавать значение своих действий или руководить ими, если эти лица по характеру совершенного ими деяния и своему психическому состоянию *представляют опасность для общества.* Данные меры применяются с целью предупреждения со стороны указанных лиц новых общественно опасных деяний, охраны и лечения таких лиц.

Принудительные меры безопасности и лечения могут быть назначены судом наряду с наказанием в отношении совершивших преступления лиц, признанных уменьшенно вменяемыми, с целью создания условий для лечения и достижения целей уголовной ответственности. Кроме того, они могут быть назначены в отношении совершивших преступления лиц, страдающих хроническим алкоголизмом, наркоманией или токсикоманией, с целью лечения и создания условий, способствующих достижению целей уголовной ответственности.

Судом, согласно ст. 101 УК, назначаются следующие принудительные меры безопасности и лечения:

1) принудительное амбулаторное наблюдение и лечение у врача-психиатра;

2) принудительное лечение в психиатрической больнице (отделении) с обычным наблюдением;

3) принудительное лечение в психиатрической больнице (отделении) с усиленным наблюдением;

4) принудительное лечение в психиатрической больнице (отделении) со строгим наблюдением.

В тех случаях, когда лицо по характеру совершенного им общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом, и своему психическому состоянию не представляет опасности для общества, но страдает психическим расстройством (заболеванием), принудительные меры безопасности и лечения не применяются, однако о больном извещаются местные органы здравоохранения.

По делам о предусмотренных уголовным законом общественно опасных деяниях невменяемых, а также о преступлениях лиц, заболевших психическим расстройством (заболеванием) после совершения преступления, обязательно производство предварительного следствия. Если дело было возбуждено органом дознания, а затем в ходе дознания установлены фактические данные, указывающие на наличие психического расстройства лица, в связи с совершением деяния которым было возбуждено дело, оно незамедлительно передается прокурору для направления по подследственности.

По таким делам предусмотрен особый предмет доказывания.

При производстве предварительного следствия должны быть выяснены следующие обстоятельства:

1) время, место, способ и другие обстоятельства совершенного общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом;

2) совершение лицом общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом;

3) наличие у лица, совершившего общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом, психического расстройства (заболевания) в прошлом, степень и характер психического расстройства (заболевания) в момент совершения общественно опасного деяния и ко времени производства по уголовному делу;

4) поведение лица, совершившего общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом, как до его совершения, так и после;

5) характер и размер ущерба, причиненного общественно опасным деянием, предусмотренным уголовным законом.

Если у органа, ведущего уголовный процесс, возникает сомнение по поводу вменяемости лица, совершившего общественно опасное деяние, либо его способности самостоятельно защищать свои права и законные интересы, то он назначает судебно-психиатрическую экспертизу (ст. 228 УПК). Направление лица на судебно-психиатрическую экспертизу допускается лишь при наличии достаточных данных, указывающих, что именно это лицо совершило общественно опасное деяние, по поводу которого возбуждено уголовное дело и ведется предварительное следствие (ст. 443 УПК).

Если производство следственных действий с участием лица, совершившего общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом, в силу психического состояния данного лица является невозможным, следователь составляет об этом протокол с соблюдением требований ст. 193 и 194 УПК. Данное правило должно распространяться не только на проведение следственных действий, но и на производство других процессуальных действий, когда невозможно участие этих лиц.

По рассматриваемой категории дел обязательно участие защитника и законного представителя невменяемого. Защитник допускается к участию в уголовном деле с момента вынесения постановления о назначении судебно-психиатрической экспертизы, если он ранее в этом деле не участвовал.

Особенностью производства о применении принудительных мер безопасности и лечения является и то, что в отношении невменяемого не выносится постановление о привлечении в качестве обвиняемого, к нему не применяются меры пресечения, он не знакомится с материалами уголовного дела.

В целях создания необходимых условий для производства расследования в отношении вменяемых лиц, участвовавших в совершении деяния совместно (в соучастии) с лицом, страдающим психическим расстройством, в отношении последнего возможно выделение уголовного дела при условии, что это существенно не отразится на всесторонности, полноте, объективности исследования обстоятельств уголовного дела в судебном заседании. В целом же, по общему правилу, суд вправе одновременно рассмотреть вопрос о виновности одних лиц и вынести решение о применении принудительных мер безопасности и лечения в отношении других, совершивших указанное деяние в состоянии невменяемости или заболевших после совершения преступления психическим расстройством.

По окончании предварительного следствия следователь выносит постановление о:

1) прекращении производства по уголовному делу – в случаях, предусмотренных ст. 250 УПК, или в случаях, когда по характеру совершенного общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом, и своему психическому состоянию лицо, совершившее это деяние, не представляет опасности для общества. О вынесении данного постановления следователь извещает защитника, законного представителя, потерпевшего и разъясняет им право на обжалование этого постановления;

2) передаче уголовного дела прокурору для направления в суд при установлении оснований для применения к лицу, совершившему общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом, принудительных мер безопасности и лечения. Это постановление выносится тогда, когда следователь придет к выводу, что лицо, совершившее общественно опасное деяние в состоянии невменяемости или заболевшее после этого психическим расстройством (заболеванием), по своему психическому состоянию представляет опасность для общества.

В постановлении о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд должны быть, помимо прочего, изложены обстоятельства дела, установленные в ходе предварительного следствия, и основания для применения судом принудительных мер безопасности и лечения.

Постановление вместе с уголовным делом направляется прокурору, который при согласии с постановлением передает дело в суд, а при несогласии возвращает дело для производства дополнительно предварительного следствия. При отсутствии оснований для

применения принудительных мер безопасности и лечения прокурор прекращает производство по уголовному делу.

Если предварительное расследование уголовного дела или руководство следственной группой осуществлялись прокурором, им выносится постановление о прекращении производства по уголовному делу либо о направлении уголовного дела в суд для решения вопроса о применении принудительных мер безопасности и лечения.

При прекращении производства по уголовному делу, когда по характеру совершенного общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом, и своему психическому состоянию лицо, совершившее это деяние, не представляет опасности для общества, но страдает психическим расстройством (заболеванием), следователь или прокурор в пятидневный срок в письменной форме сообщают о нем в организацию здравоохранения по месту жительства данного лица или управление здравоохранения областного исполнительного комитета (комитет по здравоохранению Минского городского исполнительного комитета).

После поступления в суд уголовного дела для применения принудительных мер безопасности и лечения судья назначает его к разбирательству в судебном заседании, извещает об этом прокурора, защитника и законных представителей лица, совершившего общественно опасное деяние, вызывает потерпевших, свидетелей, а в необходимых случаях – и экспертов. Суд вправе вызвать в судебное заседание лицо, в отношении которого рассматривается уголовное дело, для дачи объяснений, если этому не препятствует характер его заболевания.

Разбирательство уголовного дела, поступившего в суд в порядке, предусмотренном ст. 445 УПК, происходит в судебном заседании в соответствии с правилами гл. 35-38 УПК с обязательным участием прокурора и защитника.

В судебном заседании должны быть исследованы доказательства, устанавливающие или опровергающие совершение данным лицом общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом, заслушано заключение экспертов о психическом состоянии данного лица и исследованы другие обстоятельства, имеющие значение для разрешения вопроса о применении принудительных мер безопасности и лечения.

Судебное следствие начинается оглашением постановления следователя о передаче дела прокурору для направления в суд.

При слушании дела в отсутствие лица, в отношении которого ведется производство, его интересы представляют законные представители. Законный представитель имеет право участвовать в исследовании доказательств, заявлять ходатайства и отводы, представлять доказательства, он может быть допрошен в качестве свидетеля.

После окончания судебного следствия суд приступает к прениям сторон, которые (в отличие от общего порядка) имеют особенности. Прокурор (вместо обвинительной речи) и защитник высказывают свое мнение по вопросам, подлежащим разрешению в ходе судебного разбирательства.

В процессе судебного разбирательства уголовного дела должны быть исследованы и разрешены следующие вопросы:

1) имело ли место общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом;

2) совершило ли это деяние лицо, в отношении которого рассматривается уголовное дело;

3) совершило ли данное лицо общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом, в состоянии невменяемости;

4) заболело ли данное лицо после совершения преступления психическим расстройством (заболеванием), лишающим его возможности отдавать себе отчет в своих действиях или руководить ими, и не является ли это заболевание временным расстройством душевной деятельности, требующим лишь приостановления производства по уголовному делу;

5) представляет ли психическое расстройство (заболевание) данного лица опасность для него или других лиц либо возможность причинения им иного вреда;

6) подлежит ли применению в отношении данного лица принудительная мера безопасности и лечения и какая именно.

Результатом рассмотрения дел данной категории является не приговор, а определение (постановление), принимаемое судом в совещательной комнате.

Признав доказанным, что общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом, совершено данным лицом в состоянии невменяемости или что это лицо после совершения преступления заболело психическим расстройством (заболеванием), делающим невозможным назначение или исполнение наказания, суд выносит определение (постановление), в соответствии со ст. 101-102 УК, о применении к нему принудительной меры безопасности и лечения с указанием какой именно.

Если вышеуказанное лицо не представляет опасности по своему психическому состоянию либо им совершено деяние, не представляющее большой общественной опасности, суд выносит определение (постановление) о прекращении производства по уголовному делу и неприменении принудительных мер безопасности и лечения.

В случае, когда суд признает, что участие лица в совершении общественно опасного деяния не доказано, равно как и при установлении обстоятельств, предусмотренных ст. 29 и 30 УПК, суд выносит определение (постановление) о прекращении производства по уголовному делу по установленному им основанию вне зависимости от наличия и характера заболевания лица. Однако нормативное предписание о прекращении производства **по делу** ввиду недоказанности участия лица в совершении общественно опасного деяния (а не прекращении производства **в отношении конкретного лица**) не согласуется с требованием ч. 2^1 ст. 368 УПК, закрепляющей правило о том, что, если лицо, совершившее преступление, остается неустановленным, суд выносит постановление (определение) о передаче уголовного дела прокурору для организации производства дополнительно предварительного расследования и установления лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого.

При прекращении производства по уголовному делу по основаниям, указанным в ч. 2 и 3 ст. 448 УПК, копия определения (постановления) суда в пятидневный срок направляется в организацию здравоохранения по месту жительства данного лица или управление здравоохранения областного исполнительного комитета (комитет по здравоохранению Минского городского исполнительного комитета) для решения вопросов об оказании медицинской помощи или о направлении в психиатрический стационар.

В определении (постановлении) суда также должны разрешаться гражданский иск, судьба вещественных доказательств, процессуальные издержки.

Признав, что невменяемость лица, в отношении которого рассматривается уголовное дело, не установлена или что заболевание лица не устраняет применения к нему мер наказания, суд своим определением (постановлением) возвращает уголовное дело прокурору для производства предварительного следствия.

Определение (постановление) суда может быть обжаловано в течение десяти суток защитником, законным представителем лица, в отношении которого рассматривалось уголовное дело, потерпевшим или его представителем, гражданским истцом, гражданским ответчиком или их представителями в части, относящейся к гражданскому иску, и опротестовано прокурором в тот же срок в вышестоящий суд.

Лица, страдающие психическими расстройствами (заболеваниями), к которым по решению суда применяются принудительные меры безопасности и лечения, должны не реже одного раза в шесть месяцев подвергаться освидетельствованию комиссией врачей-психиатров для решения вопроса относительно возможности прекращения судом применения принудительных мер безопасности и лечения или изменения их вида. Заключение комиссии врачей-психиатров может быть обжаловано в суд в соответствии с законом (ст. 103 УК).

Суд вправе прекратить или изменить принудительные меры безопасности и лечения по представлению администрации психиатрического стационара и заключению врачебно-консультационной комиссии врачей-специалистов в области оказания психиатрической помощи. Данные вопросы рассматриваются судом, вынесшим определение (постановление) о применении указанных мер.

Основанием для прекращения принудительной меры безопасности и лечения является выздоровление лица либо такое изменение состояния его здоровья, которое устраняет необходимость в сохранении ранее принятой принудительной меры. Основанием изменения назначенной судом принудительной меры безопасности и лечения может быть такое улучшение или ухудшение состояния здоровья лица, которое требует изменения типа психиатрической больницы (отделения) и формы принудительного лечения.

О дне рассмотрения материалов суд извещает законного представителя лица, к которому применена принудительная мера безопасности и лечения, администрацию психиатрического стационара, защитника и прокурора. Участие в судебном заседании защитника и прокурора обязательно, неявка других лиц не препятствует рассмотрению материалов.

В судебном заседании подлежат исследованию представление организации здравоохранения, заключение врачебно-консультационной комиссии врачей-специалистов в области оказания психиатрической помощи, выслушиваются мнения участвующих в заседании лиц. Если заключение комиссии врачей-психиатров вызывает сомнение, суд по ходатайству участвующих в заседании лиц или по своей инициативе может назначить судебно-психиатрическую экспертизу, истребовать дополнительные документы.

О прекращении или изменении, а равно об отказе в прекращении или изменении принудительной меры безопасности и лечения судья в совещательной комнате выносит постановление и оглашает его в судебном заседании.

Если лицо, к которому вследствие его психического расстройства (заболевания) после совершения преступления была применена принудительная мера безопасности и лечения, будет признано врачебно-консультационной комиссией врачей-специалистов в области оказания психиатрической помощи выздоровевшим, суд на основании заключения этой комиссии в соответствии со ст. 402 УПК, выносит определение (постановление) о прекращении применения принудительной меры безопасности и лечения и решает вопрос о направлении дела для производства дознания или предварительного следствия, привлечения данного лица в качестве обвиняемого и передачи уголовного дела в суд в общем порядке.

Время, проведенное в психиатрическом стационаре, включается в срок содержания под стражей. При этом, согласно ст. 105 УК, один день принудительных мер соответствует одному дню лишения свободы.

По смыслу ст. 104 УК и ст. 451 УПК, возобновление уголовного дела в отношении лица, к которому была применена принудительная мера безопасности и лечения вследствие его психического заболевания после совершения преступления, является правом суда. Суд, исходя из обстоятельств совершенного преступления, личности совершившего это преступление, с учетом санкции за него и срока лечения принимает решение о возобновлении или невозобновлении производства по уголовному делу. Такое решение суд принимает одновременно с решением о прекращении принудительной меры безопасности и лечения.

20.4 Ускоренное производство

Ускоренное производство – это особая форма досудебного производства, представляющая собой деятельность следователя по расследованию преступлений, указанных в ч. 1 ст. 452 УПК, отличающаяся, в силу наличия определенных уголовно-

процессуальным законом условий, специфическим порядком ее регламентации, направленная на максимальное приближение наказания к моменту совершения преступления и способствующая тем самым наиболее эффективному достижению задач уголовного процесса.

В рамках ускоренного производства следователь до возбуждения дела устанавливает обстоятельства совершенного преступления, возбуждает уголовное дело, привлекает лицо, совершившее преступление, в качестве обвиняемого, проводит иные процессуальные действия, заканчивает на общих основаниях и в общем порядке производство и передает дело прокурору для направления в суд.

Поводы к началу уголовно-процессуальной деятельности при ускоренном производстве аналогичны поводам к возбуждению уголовного дела. Однако, если на стадии возбуждения уголовного дела проводятся проверочные действия, направленные на установление наличия или отсутствия признаков преступления, при ускоренном производстве необходимость в производстве подобных действий отсутствует, так как к его началу факт преступления уже очевиден. Поэтому при ускоренном производстве изначально осуществляется процесс доказывания обстоятельств совершенного преступления.

Правомерно также рассматривать основание к возбуждению уголовного дела, предусмотренное п.1 ст. 167 УПК, и основание к ускоренному производству в качестве тождественных понятий, но влекущих различающиеся по юридической силе последствия.

Ускоренное производство не является отдельной формой предварительного расследования, в том числе разновидностью предварительного следствия. Хотя при ускоренном производстве обстоятельства преступления должны быть установлены в том же объеме, как и при проведении предварительного следствия, их отличает порядок и средства установления данных обстоятельств.

В части 1 ст. 452 УПК предусмотрены четыре условия, при которых возможно ускоренное производство:

1) когда в совершенном деянии содержатся признаки преступлений, не представляющих большой общественной опасности, или менее тяжких преступлений;
2) когда факт преступления очевиден;
3) когда известно лицо, подозреваемое в совершении преступления;
4) когда это лицо не отрицает своей причастности к совершению преступления.

При наличии перечисленных условий следователь немедленно приступает к ускоренному производству. Порядок ускоренного производства определяется общими правилами УПК, за изъятиями, установленными настоящей гл. 47 УПК.

Ускоренное производство слагается из деятельности следователя до возбуждения уголовного дела и после возбуждения уголовного дела.

До возбуждения уголовного дела следователь получает объяснения от лица, совершившего преступление, очевидцев и других лиц об обстоятельствах совершенного преступления, истребует справку о наличии или отсутствии судимости у лица, совершившего преступление, характеризующие данные о личности и другие материалы, имеющие значение для рассмотрения дела в судебном заседании.

При ускоренном производстве до возбуждения уголовного дела, равно как при производстве предварительного следствия, доказыванию подлежат все обстоятельства, указанные в ч.1 ст.89 УПК. Требование ст.90 УПК об обязанности органов уголовного преследования при производстве дознания и предварительного следствия выявлять причины и условия, способствовавшие совершению преступления, также относится и к ускоренному производству.

Фактические данные, полученные до возбуждения уголовного дела при ускоренном производстве с соблюдением принятых на стадии возбуждения уголовного дела процессуальных требований, являются доказательствами, на основании которых

устанавливаются обстоятельства, имеющие значение как для возбуждения уголовного дела, так и для судебного разбирательства.

Меры пресечения в отношении лица, совершившего преступление, до возбуждения уголовного дела не применяются. У него берется обязательство являться по вызовам органа дознания и суда и сообщать им о перемене места жительства. В случае неявки в орган дознания или в судебное заседание лицо может быть подвергнуто приводу.

Признав собранные материалы достаточными для возбуждения уголовного дела и направления его в суд, следователь:

- выносит постановление о возбуждении уголовного дела, принимает его к своему производству;

- привлекает в качестве обвиняемого лицо, совершившее преступление, в порядке, предусмотренном ст. 240-244 УПК;

- решает вопрос о мере пресечения в отношении обвиняемого в соответствии со ст. 116-126 УПК;

- налагает арест на имущество в порядке, предусмотренном ст. 132 УПК;

- принимает решение о признании лица потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком.

С момента вынесения в отношении лица постановления о возбуждении уголовного дела в процесс допускается защитник, который может быть приглашен подозреваемым с момента возбуждения дела, а после вынесения постановления о привлечении его в качестве обвиняемого – с момента предъявления обвинения.

Выполнив указанные действия, следователь заканчивает по основаниям и в порядке, предусмотренных ст. 255-262 УПК, ускоренное производство.

После выполнения всех необходимых процессуальных действий следователь передает уголовное дело прокурору для направления в суд, о чем выносит постановление.

Следует отметить, что ускоренное производство должно быть закончено не позднее десяти суток со дня поступления в орган предварительного следствия заявления или сообщения о преступлении до передачи уголовного дела прокурору для направления в суд. Данный срок по мотивированному постановлению следователя может быть продлен до пятнадцати суток начальником следственного подразделения или его заместителем.

При поступлении от следователя уголовного дела, законченного в порядке ускоренного производства, прокурор или его заместитель обязаны в срок не более 24 часов проверить это дело и по основаниям и в порядке, предусмотренных ст. 263-266 УПК, принять решение о его дальнейшем движении.

При направлении уголовного дела в суд прокурор или его заместитель в постановлении высказывают мнение о рассмотрении уголовного дела без участия государственного обвинителя с предложением о применении к обвиняемому наказания или иных мер уголовной ответственности. В таком случае прокурор или его заместитель направляют обвиняемому и потерпевшему, помимо документов, перечисленных в ст. 266 УПК, копию постановления о направлении уголовного дела в суд.

Предварительное следствие по уголовным делам, возбужденным в порядке ускоренного производства, производится следователем по общим правилам УПК:

1) если выполнение процессуальных и иных действий, предусмотренных ч. 3 ст. 452 и ст. 454 УПК, в течение срока, установленного ст. 453 УПК, невозможно;

2) если прокурор возвратил уголовное дело, законченное в порядке ускоренного производства, для производства предварительного следствия;

3) если преступление совершено несовершеннолетним, а также о предусмотренных уголовным законом общественно опасных деяниях невменяемых или лиц, заболевших психическим расстройством (заболеванием) после совершения преступления.

По поступившему от прокурора в суд уголовному делу судья проводит подготовительные действия и принимает решения в соответствии с правилами гл. 33 УПК и положениями ст. 458 УПК не позднее пяти суток со дня поступления дела в суд.

В постановлении о назначении судебного разбирательства судья указывает о рассмотрении уголовного дела без участия государственного обвинителя в соответствии с ч. 2 ст. 455 УПК. В случае назначения судебного разбирательства без участия государственного обвинителя в судебное заседание вызываются обвиняемый, защитник, если он участвует в деле, а также потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители. Указанные лица, а также прокурор, направивший уголовное дело в суд, должны быть извещены о месте и времени судебного разбирательства не менее чем за пять суток до его начала.

Рассмотрение уголовного дела ускоренного производства в судебном заседании проводится по общим правилам судебного разбирательства, а в случае, когда государственный обвинитель в судебном разбирательстве не участвует, – и с изъятиями, установленными ст. 458 УПК.

Назначение судебного разбирательства без участия государственного обвинителя не препятствует прокурору в любой момент вступить в судебное разбирательство для поддержания обвинения.

При рассмотрении уголовного дела без участия государственного обвинителя председательствующий в подготовительной части судебного заседания выясняет, вручена ли обвиняемому и когда именно, наряду с копиями процессуальных документов, перечисленных в ч. 2 ст. 316 УПК, копия постановления о направлении уголовного дела в суд.

Неявка в судебное заседание без уважительных причин потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, их представителей не препятствует рассмотрению дела по существу.

Судебное следствие начинается без оглашения предъявленного лицу обвинения и проводится в сокращенном порядке, за изъятиями, установленными ст. 458 УПК. После выяснения председательствующим у обвиняемого его отношения к предъявленному обвинению обвиняемому предлагается дать показания по поводу предъявленного обвинения. Затем ему могут быть заданы вопросы потерпевшим, гражданским истцом, их представителями, защитником, гражданским ответчиком, его представителем.

Если признание обвиняемым своей вины никем не оспаривается и не вызывает у суда сомнений, то после допроса обвиняемого и заслушивания показаний (пояснений) потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, их представителей, ходатайствовавших о допросе, суд объявляет судебное следствие оконченным и переходит к судебным прениям.

В случае непризнания обвиняемым своей вины полностью или в части либо когда судом признано необходимым участие государственного обвинителя в судебном заседании, суд выносит постановление об отложении судебного разбирательства и вызове государственного обвинителя, после чего разбирательство уголовного дела происходит в судебном заседании в соответствии с правилами гл. 35-37 УПК.

Не позднее пяти суток после провозглашения приговора по уголовному делу, рассмотренному судом в порядке ускоренного производства без участия государственного обвинителя, копия приговора должна быть вручена судом прокурору, направившему уголовное дело в суд.

20.5 Производство по возмещению вреда, причиненного физическому или юридическому лицу действиями органа, ведущего уголовный процесс

В соответствии со ст. 59 Конституции государственные органы и должностные лица обязаны в пределах своей компетенции принимать необходимые меры для защиты прав и свобод личности. Особую актуальность это требование приобретает в сфере производства по материалам и уголовному делу, где вторжение государства в личную жизнь гражданина наиболее ощутимо. В связи с этим уголовно- процессуальное законодательство

предусматривает ряд соответствующих гарантий, к числу которых относится закрепленное в гл. 48 УПК право на возмещение вреда, причиненного действиями органа, ведущего уголовный процесс.

Общую структуру оснований возникновения права на возмещение вреда можно представить в виде теоретической конструкции «совершение органом, ведущим уголовный процесс, действий, повлекших причинение вреда». Перечень действий закреплен в ст. 460 УПК. Ее особенностью является наличие ссылки на нормы Гражданского кодекса Республики Беларусь (ГК) (ст. 938, ч. 1 ст. 939 ГК). Анализ указанных законоположений позволяет систематизировать названные действия в следующие классификационные группы:

1) действия, обусловленные подозрением или обвинением лица в совершении преступления или общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом (ч. 1 ст. 460 УПК, ч. 1 ст. 939 ГК):

1.1) задержание;

1.2) применение мер пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста, подписки о невыезде и надлежащем поведении;

1.3) применение меры процессуального принуждения в виде временного отстранения от должности;

1.4) привлечение в качестве обвиняемого;

1.5) помещение в психиатрический стационар;

1.6) осуждение;

1.7) применение принудительных мер безопасности и лечения;

2) иные действия, обусловленные властно-принудительным характером деятельности органов уголовного преследования и суда (ст. 938 ГК). Конкретный перечень указанных действий законодатель ни в УПК, ни ГК не дает. В связи с этим можно предположить, что их круг не ограничен. Вместе с тем они представляют собой общий гражданско-правовой деликт.

На основе анализа ч. 1 ст. 461 УПК можно выделить следующие группы лиц, имеющих право на возмещение вреда:

1. Лица, участие которых в уголовном процессе обусловлено подозрением или обвинением в совершении преступления или общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом:

1.1) обвиняемый, оправданный судом;

1.2) подозреваемый или обвиняемый, уголовное преследование против которого прекращено по основаниям, предусмотренным п. 1, 2, 8, 9 ч. 1 ст. 29 и ч. 2 ст. 250 УПК;

1.3) лицо, незаконно помещенное в психиатрический стационар;

1.4) лицо, к которому незаконно применена принудительная мера безопасности и лечения;

2. Участники уголовного процесса, защищающие свои или представляемые интересы:

2.1) потерпевший;

2.2) гражданский истец;

2.3) гражданский ответчик;

2.4) законные представители подозреваемого, обвиняемого, лица, совершившего общественно опасное деяние, потерпевшего, гражданского истца;

2.5) представители потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика.

3. Иные лица, принимающие участие в уголовном процессе. В данную группу следует отнести юридическое лицо, которому в результате незаконных действий

органа, ведущего уголовный процесс, причинен вред (нанесен ущерб деловой репутации).

4. Лица, которым право на возмещение вреда переходит в порядке правопреемства:

4.1) лица, признанные в установленном законом порядке наследниками лиц, указанных в первой классификационной группе;

4.2) члены семьи умершего.

Нужно отметить, что ни у кого из указанных лиц право на возмещение вреда не возникает в случаях обоснованного применения мер процессуального принуждения; отмены обвинительного приговора или его изменения ввиду принятия акта амнистии, а также закона, устраняющего уголовную ответственность; равно как и в случаях, когда лицо добровольно оговорило себя в совершении преступления.

Пункт 2 ч. 1 ст. 461 УПК среди субъектов исследуемого права называет подозреваемого или обвиняемого, уголовное преследование против которого прекращено по реабилитирующим основаниям. Вместе с тем данное решение не является единственным процессуальным актом, указывающим на наличие оснований возникновения права на возмещение вреда. Применительно к различным стадиям уголовного процесса они также могут содержаться в таких решениях органа, ведущего уголовный процесс, как постановление о прекращении предварительного расследования и определение (постановление) о прекращении производства по уголовному делу. Поскольку прекращение уголовного преследования представляет собой специальный случай прекращения предварительного расследования либо производства по уголовному делу и отличается от последних персонифицированным характером, представляется, что право на возмещение вреда возникает при вынесении любого из упомянутых процессуальных актов.

В соответствии со ст. 460 УПК, в рамках рассматриваемого института *подлежат*: 1) возмещению физический, имущественный, моральный вред, причиненный физическому лицу; 2) восстановлению нарушенные трудовые, пенсионные, жилищные, иные личные неимущественные права физического лица; 3) возмещению имущественный вред и восстановлению деловая репутация юридического лица.

Физическим вредом признаются вредные для здоровья и жизни физического лица последствия, наступившие в результате незаконных действий органа, ведущего уголовный процесс: расстройство здоровья, увечье, наступление инвалидности и иные последствия, связанные с ухудшением физического или психического здоровья лица, либо наступление смерти. Физический вред компенсируется в денежном выражении, включая затраты на лечение, потерю части заработка в связи с заболеванием, увечьем либо инвалидностью или убытки в связи с потерей кормильца и другие затраты.

Имущественным вредом признаются потеря физическим лицом заработка, пенсии, пособия, имущественных льгот, которых оно лишилось вследствие незаконных действий органа, ведущего уголовный процесс; незаконные изъятие и конфискация имущества, незаконное взыскание штрафа, процессуальных издержек; затраты на получение юридической помощи и иные расходы, понесенные в связи с производством по уголовному делу; фактические затраты и прямые убытки, понесенные юридическим лицом в результате незаконных действий органа, ведущего уголовный процесс.

Моральным вредом, последствия которого подлежат устранению в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом, признается причинение нравственных или физических страданий действиями, нарушающими личные неимущественные права гражданина, в том числе унижение его чести и достоинства, а также причинение ущерба деловой репутации.

Нарушениями трудовых, пенсионных, жилищных и иных личных неимущественных прав физического лица признаются потеря им прежней работы или должности, а также трудового стажа или права на получение полагающейся по закону пенсии, утрата права на занимаемую жилую площадь, которые связаны с незаконным применением мер

процессуального принуждения при производстве предварительного расследования и судебном разбирательстве уголовного дела, незаконное лишение воинского или специального звания.

Согласно ч. 1 ст. 460 УПК и п. 1 ст. 939 ГК, вред, причиненный физическому или юридическому лицу возмещается в полном объеме независимо от вины лица, производящего дознание, органа дознания, следователя, прокурора, Председателя СК, Председателя КГБ или лиц, исполняющих их обязанности, либо суда.

При этом, согласно ч. 4 ст. 460 УПК, упущенная выгода по основаниям и в порядке, предусмотренных УПК, возмещению не подлежит, т. е. допускается возмещение только реального вреда.

Право лиц на возмещение причиненного им вреда возникает с момента принятия соотвествующего решения.

При наличии оснований, предусмотренных ст. 460 УПК, орган, ведущий уголовный процесс, обязан признать за физическим либо юридическим лицом право на возмещение вреда, о чем выносит постановление (определение), в котором указывается вид причиненного вреда. Копия постановления (определения), а в необходимых случаях и другие документы, подтверждающие факт причинения вреда, направляются заинтересованному лицу или его представителю (наследнику) с разъяснением их прав и порядка обращения за возмещением вреда, предусмотренных гл. 48 УПК.

Физическое или юридическое лицо, его представитель (наследник) после получения указанных документов вправе обратиться с требованием о возмещении имущественного вреда, а также производстве денежной компенсации физического вреда в орган, ведущий уголовный процесс, решением которого за ним признано право на возмещение вреда.

Требования о производстве денежных выплат в возмещение имущественного вреда или денежных компенсаций за причинение физического вреда могут быть предъявлены указанными лицами в течение трех лет со дня получения соответствующих документов, а требования о восстановлении нарушенных трудовых, пенсионных, жилищных и иных личных неимущественных прав – в течение года.

Названные сроки, пропущенные по уважительной причине, могут быть восстановлены органом, ведущим уголовный процесс, который в пределах своей компетенции вправе принимать решение о возмещении вреда. Отказ в восстановлении срока может быть обжалован в порядке, предусмотренном гл. 16 УПК.

Не позднее одного месяца со дня поступления требования орган, ведущий уголовный процесс, определяет размер подлежащего возмещению вреда. В необходимых случаях по его поручению расчет производится финансовыми и иными органами. Копия постановления (определения), заверенная гербовой печатью, вручается лицу, обратившемуся с требованием, для предъявления в органы, обязанные произвести выплату.

В части 7 ст. 460 закреплено, что имущественный вред возмещается, а компенсация физического вреда производится за счет средств республиканского или местного бюджета (казны). Согласно п. 1 ст. 939 ГК, вред, причиненный действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда, возмещается за счет казны Республики Беларусь, а в случаях, предусмотренных законодательством, – за счет казны административно-территориальной единицы.

Орган, ведущий уголовный процесс, признав право физического лица на устранение последствий морального вреда, обязан принести лицу официальные извинения за причиненный вред; опубликовать опровержение порочащих лицо сведений в средствах массовой информации, если такие сведения были опубликованы в ходе досудебного и судебного производства по уголовному делу; направить по требованию физического лица, его законного представителя (наследника) в срок до десяти дней сообщение об отмене незаконных решений по месту его работы, службы, учебы или жительства.

Компенсация в денежном выражении за причиненный моральный вред может быть взыскана физическими лицами в порядке гражданского судопроизводства в сроки, предусмотренные законом.

В силу ст. 466 УПК, требования о восстановлении нарушенных трудовых, пенсионных, жилищных или иных личных неимущественных прав физического лица разрешаются в установленном законом порядке. Эти требования разрешаются в порядке, установленном нормами отраслевого законодательства: гражданского, трудового, жилищного, пенсионного и др. Если требование не удовлетворено или лицо не согласно с принятым решением, оно вправе обратиться в суд в порядке гражданского судопроизводства.

Лицам, незаконно лишенным воинских и специальных званий, восстанавливаются соответствующие звания.

Восстановление деловой репутации юридического лица осуществляется путем опубликования опровержения порочащих юридическое лицо сведений в средствах массовой информации, если такие сведения были опубликованы в ходе досудебного или судебного производства по уголовному делу.

Постановление (определение) органа, ведущего уголовный процесс, в части размера и объема возмещения вреда либо об отказе в его возмещении может быть обжаловано лицами, имеющими право на возмещение вреда, в порядке, предусмотренном гл. 16 УПК (ст. 468 УПК).

20.6 Производство по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц

Производство по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц необходимо рассматривать как совокупность исключительных управомочивающих, обязывающих и запрещающих юридических норм, регулирующих особый порядок производства процессуальных и следственных действий в отношении либо с участием определенной законом категории граждан.

Назначение производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц состоит в том, что законодатель, исходя из той роли, которую определенные лица играют в государстве и обществе, в целях обеспечения их непрерывной и бесперебойной деятельности, повышения независимости установил особые процедуры привлечения их к уголовной ответственности.

Правовые предписания, устанавливающие особенности производства в отношении отдельных категорий лиц, касаются лишь ситуаций, когда перечисленные лица привлекаются к ответственности, т.е. получают правовое положение подозреваемого или обвиняемого. Особенности их участия в уголовном процессе в качестве иных участников процесса определяются другими нормами либо не оговариваются вообще. В частности, ч. 2 ст. 60 УПК устанавливает невозможность допроса в качестве свидетеля прокурора об обстоятельствах уголовного дела, которые стали им известны в связи с участием в производстве по уголовному делу, судьи – в связи с обсуждением в совещательной комнате вопросов, возникших при вынесении судебного решения. Но эти положения теряют актуальность при осуществлении уголовного преследования в отношении указанных лиц, поскольку в этом случае у них появляется возможность вообще не давать показания.

Нужно отметить, положения главы 49 УПК не в равной степени распространены на участников, обозначенных в ст. 468^1 УПК. Внутри нее процедура привлечения их к уголовной ответственности также дифференцирована.

Особый порядок производства по уголовному делу применяется в отношении:

1) лица, должность которого включена в кадровый реестр Главы государства Республики Беларусь;

2) депутата Палаты представителей, члена Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь;

3) депутата областного, Минского городского, районного, городского, поселкового, сельского Совета депутатов;

4) судьи;

5) народного заседателя в период исполнения им своих обязанностей в суде;

6) прокурора, начальника следственного подразделения, следователя.

Указанный перечень должностных лиц является исчерпывающим.

Кадровый реестр Главы государства утвержден Указом Президента Республики Беларусь от 8.11.2001 г. № 644. Этим Указом утвержден перечень должностей руководящих работников государственных органов и иных организаций, включаемых в кадровый реестр Главы государства Республики Беларусь. В перечень включены следующие должности: Премьер-министр Республики Беларусь, Председатель Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь, Председатель Палаты представителей Национального собрания Республики Беларусь, Председатель Конституционного Суда Республики Беларусь, Председатель Верховного Суда Республики Беларусь, Председатель Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь, Глава Администрации Президента Республики Беларусь, Государственный секретарь Совета Безопасности Республики Беларусь, Председатель Комитета государственного контроля Республики Беларусь, Генеральный прокурор Республики Беларусь, Председатель Правления Национального банка Республики Беларусь, Управляющий делами Президента Республики Беларусь ***(перечисленные должности образуют Перечень высших государственных должностей)***; заместители Премьер-министра Республики Беларусь, заместители Главы Администрации Президента Республики Беларусь, заместитель Председателя Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь, заместитель Председателя Палаты представителей Национального собрания Республики Беларусь, Председатель Центральной комиссии Республики Беларусь по выборам и проведению республиканских референдумов, заместители Государственного секретаря Совета Безопасности Республики Беларусь, Начальник Службы безопасности Президента Республики Беларусь, Начальник Оперативно-аналитического центра при Президенте Республики Беларусь, заместители Председателя Комитета государственного контроля Республики Беларусь, Председатель Президиума Национальной академии наук Беларуси, Председатель Национального статистического комитета Республики Беларусь, Председатель Следственного комитета Республики Беларусь, министры, председатели государственных комитетов, руководитель Аппарата Совета Министров Республики Беларусь, Уполномоченный по делам религий и национальностей, Председатель Федерации профсоюзов Беларуси, Председатель Правления Белорусского республиканского союза потребительских обществ, председатели облисполкомов и Минского горисполкома, Председатель Высшей аттестационной комиссии Республики Беларусь, заместители Председателя Президиума и главный ученый секретарь Национальной академии наук Беларуси, заместители Председателя Национального статистического комитета Республики Беларусь, заместители Председателя Следственного комитета Республики Беларусь, начальники управлений Следственного комитета Республики Беларусь по областям и г. Минску, заместители министров, председателей государственных комитетов, заместители Председателя и главный ученый секретарь Высшей аттестационной комиссии Республики Беларусь, заместители Председателя Правления Национального банка Республики Беларусь и иные члены Правления Национального банка Республики Беларусь, заместители Управляющего делами Президента Республики Беларусь, руководители государственных организаций, подчиненных Совету Министров Республики Беларусь, послы Республики Беларусь, постоянные представители Республики Беларусь при международных организациях и в межгосударственных органах, генеральные консулы Республики Беларусь, помощники Президента Республики Беларусь, пресс-секретарь Президента Республики Беларусь, руководители структурных подразделений Администрации Президента Республики Беларусь, Начальник Государственной инспекции охраны животного и растительного мира

при Президенте Республики Беларусь и его заместители, ректор Академии управления при Президенте Республики Беларусь, директор Информационно-аналитического центра при Администрации Президента Республики Беларусь, директор Национального центра законодательства и правовых исследований Республики Беларусь, директор Национального центра правовой информации Республики Беларусь, председатели комитетов государственного контроля областей, заместители директора Департамента финансовых расследований Комитета государственного контроля Республики Беларусь, заместители председателей, управляющие делами, другие члены облисполкомов и Минского горисполкома, председатели горисполкомов (городов областного подчинения), райисполкомов, главы администраций районов в городах, председатели областных и Минского городского Советов депутатов, руководители важнейших средств массовой информации, учредителями которых являются государственные органы, определяемых Президентом Республики Беларусь, руководители департаментов (фондов) с правами юридического лица в центральных аппаратах государственных органов, руководители иных важнейших организаций, определяемых Президентом Республики Беларусь, кроме названных в настоящем перечне, руководители исполнительных органов открытых акционерных обществ «Сберегательный банк «Беларусбанк», «Белагропромбанк», «Белорусский банк развития и реконструкции «Белинвестбанк», руководители государственных высших учебных заведений, заместитель Председателя Конституционного Суда Республики Беларусь, судьи Конституционного Суда Республики Беларусь, назначаемые Президентом Республики Беларусь, заместители Председателя Верховного Суда Республики Беларусь, судьи Верховного Суда Республики Беларусь, председатели областных судов и г. Минска, заместители Председателя Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь, судьи Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь, председатели областных хозяйственных судов, заместители Генерального прокурора Республики Беларусь, прокуроры областей и г. Минска; Белорусский транспортный прокурор, Белорусский военный прокурор, члены Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь, назначаемые Президентом Республики Беларусь, члены Центральной комиссии Республики Беларусь по выборам и проведению республиканских референдумов, назначаемые Президентом Республики Беларусь, начальник Секретариата Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь, начальник Секретариата Палаты представителей Национального собрания Республики Беларусь, руководители научно-практических центров Национальной академии наук Беларуси.

Порядок производства по уголовному делу в отношении лиц, указанных в ч. 1 ст. 468^1 УПК, определяется общими правилами УПК с изъятиями, установленными гл. 49.

Исключения, содержащиеся в указанной главе, касаются порядка возбуждения уголовного дела, привлечения лица в качестве подозреваемого, обвиняемого, применения задержания и иных мер процессуального принуждения, избрания мер пресечения и производства отдельных следственных действий.

Положения главы 49 УПК надлежит рассматривать как специальные. Поэтому даже в тех случаях, когда законодатель не оговаривает исключительность этих правил, подлежать применению должны именно они. Так, в УПК не акцентируется внимание на использование иммунитетов при производстве по делам частного обвинения. Согласно общим правилам такие уголовные дела возбуждаются путем подачи в суд заявления потерпевшим или его законным представителем. Однако такой порядок не приемлем в отношении лица, обладающего иммунитетом. Во-первых, решение о возбуждении уголовного дела в отношении этого субъекта принимается уполномоченным на то должностным лицом и в рамках особой процедуры. Во-вторых, по уголовным делам в отношении рассматриваемой категории лиц обязательно предварительное следствие. В-третьих, существуют особенности применения к таким лицам мер уголовно-процессуального принуждения, которые могут быть использованы и по делам частного обвинения.

Решение о возбуждении уголовного дела в отношении лица, указанного в ч. 1 ст. 468^1 УПК, либо о привлечении его в качестве подозреваемого или обвиняемого по уголовному делу, возбужденному в отношении других лиц либо по факту совершенного преступления, принимается в отношении:

1) лица, должность которого включена в кадровый реестр Главы государства Республики Беларусь, – Генеральным прокурором Республики Беларусь, Председателем Следственного комитета Республики Беларусь, Председателем Комитета государственной безопасности Республики Беларусь или лицами, исполняющими их обязанности, с предварительного согласия Президента Республики Беларусь;

2) депутата Палаты представителей, члена Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь – Генеральным прокурором Республики Беларусь, Председателем Следственного комитета Республики Беларусь, Председателем Комитета государственной безопасности Республики Беларусь или лицами, исполняющими их обязанности, с предварительного согласия соответствующей палаты Национального собрания Республики Беларусь, если иное не предусмотрено п. 1 ст. 468^2 УПК;

3) депутата областного, Минского городского Совета депутатов – прокурором соответственно области, города Минска и приравненным к нему прокурором или вышестоящим прокурором либо Председателем Следственного комитета Республики Беларусь, Председателем Комитета государственной безопасности Республики Беларусь или лицами, исполняющими их обязанности;

4) депутата районного, городского, поселкового, сельского Совета депутатов – прокурором соответственно района, города и приравненным к нему прокурором или вышестоящим прокурором либо Председателем Следственного комитета Республики Беларусь, Председателем Комитета государственной безопасности Республики Беларусь или лицами, исполняющими их обязанности;

5) судьи – Генеральным прокурором Республики Беларусь, Председателем Следственного комитета Республики Беларусь, Председателем Комитета государственной безопасности Республики Беларусь или лицами, исполняющими их обязанности, с предварительного согласия должностного лица, назначившего судью (государственного органа, избравшего его), если иное не предусмотрено п. 1 ст. 468^2 УПК;

6) народного заседателя – прокурором, Председателем Следственного комитета Республики Беларусь, Председателем Комитета государственной безопасности Республики Беларусь или лицами, исполняющими их обязанности, с предварительного согласия должностного лица (органа), утвердившего списки народных заседателей;

7) прокурора, начальника следственного подразделения, следователя – Генеральным прокурором Республики Беларусь, Председателем Следственного комитета Республики Беларусь, Председателем Комитета государственной безопасности Республики Беларусь или лицами, исполняющими их обязанности, если иное не предусмотрено п. 1 ст. 468^2 УПК.

В случае отказа должностного лица (органа) в даче согласия на возбуждение уголовного дела в отношении лица, указанного в п. 1, 2, 5 и 6 ст. 468^2 УПК, либо на привлечение такого лица в качестве подозреваемого или обвиняемого по уголовному делу, возбужденному в отношении других лиц либо по факту совершенного преступления, соответственно уголовное дело не может быть возбуждено в отношении данного лица или производство по уголовному делу в отношении данного лица подлежит прекращению по основанию, предусмотренному п. 12 ч. 1 ст. 29 УПК.

Лицо, занимающее высшую государственную должность, а также лицо, должность которого включена в кадровый реестр Главы государства, назначенное на эту должность Президентом, не могут быть задержаны и иным образом лишены личной свободы без предварительного согласия Президента, за исключением случаев совершения измены государству либо задержания на месте совершения преступления.

Лицо, должность которого включена в кадровый реестр Главы государства, кроме лиц, указанных выше, не может быть задержано и иным образом лишено личной свободы без

предварительного согласия Президента, за исключением случаев совершения измены государству, иного особо тяжкого преступления, а также задержания на месте совершения преступления.

Депутат Палаты представителей, член Совета Республики Национального собрания не могут быть задержаны и иным образом лишены личной свободы без предварительного согласия соответствующей палаты Национального собрания, за исключением случаев совершения измены государству, иного особо тяжкого преступления, а также задержания на месте совершения преступления.

Судья, за исключением судьи, должность которого включена в кадровый реестр Главы государства, народный заседатель не могут быть задержаны и иным образом лишены личной свободы без предварительного согласия соответственно должностного лица, назначившего судью (государственного органа, избравшего его), должностного лица (органа), утвердившего списки народных заседателей, за исключением случаев совершения измены государству, иного особо тяжкого преступления, а также задержания на месте совершения преступления.

О задержании лица, должность которого включена в кадровый реестр Главы государства, депутата Палаты представителей, члена Совета Республики Национального собрания, судьи, народного заседателя, прокурорского работника органами, осуществившими задержание, немедленно сообщается в письменной форме:

1) Президенту – в отношении лица, должность которого включена в кадровый реестр Главы государства;

2) Председателю Палаты представителей Национального собрания – в отношении депутата Палаты представителей Национального собрания;

3) Председателю Совета Республики Национального собрания – в отношении члена Совета Республики Национального собрания;

4) Председателю Конституционного Суда или его заместителю – в отношении судьи Конституционного Суда;

5) Председателю Верховного Суда или Председателю Высшего Хозяйственного Суда, в соответствующую квалификационную коллегию судей и Министерство юстиции – в отношении судей общих и хозяйственных судов;

6) должностному лицу (органу), утвердившему списки народных заседателей, – в отношении народного заседателя;

7) Генеральному прокурору – в отношении прокурорского работника.

После возбуждения уголовного дела либо привлечения лица в качестве подозреваемого или обвиняемого по уголовному делу, возбужденному в отношении других лиц либо по факту совершенного преступления, в порядке, установленном ст. 468^2 УПК, применение меры пресечения, за исключением заключения под стражу или иного лишения личной свободы, производство следственных действий в отношении такого лица осуществляются в порядке, предусмотренном УПК.

В случае, если уголовное дело в отношении лица, должность которого включена в кадровый реестр Главы государства, депутата Палаты представителей, члена Совета Республики Национального собрания, судьи, прокурорского работника не было возбуждено или такое лицо не было привлечено в качестве подозреваемого или обвиняемого по уголовному делу, возбужденному в отношении других лиц либо по факту совершенного преступления, производство следственных действий, выполняемых с санкции прокурора, может осуществляться только с санкции Генерального прокурора. Личный обыск в отношении данных лиц не допускается, за исключением случаев задержания на месте совершения преступления.

Лекция 21 Международная правовая помощь по уголовным делам

21.1 Понятие и виды международной правовой помощи по уголовным делам. Субъекты международной правовой помощи.

21.2 Основание и общие условия оказания и отказа в оказании международной правовой помощи по уголовным делам.

21.3 Порядок исполнения просьбы органа иностранного государства и направления просьб органов, ведущих уголовный процесс.

21.1 Понятие и виды международной правовой помощи по уголовным делам. Субъекты международной правовой помощи

В основе правовой помощи лежит межгосударственное сотрудничество, и его целью является обеспечение решения проблем, возникающих в реализации правоприменительного юридического процесса с участием иностранного элемента.

Институт международной правовой помощи по уголовным делам представляет собой предусмотренную международными нормативно-договорными актами (договорами, конвенциями) или реализуемую на основе принципа взаимности систему уголовно-процессуальных мер, механизмов, посредством которых одно государство обеспечивает другому государству содействие своих публичных служб и судебных институтов в производстве по уголовным делам.

В соответствии с законом «О международной правовой помощи по уголовным делам», международная правовая помощь оказывается в рамках международных договоров или на основе принципа взаимности (в соответствии с принципом взаимности, международная правовая помощь оказывается на основе письменного обязательства от имени государства оказать аналогичную правовую помощь при отсутствии соответствующего международного договора). В первом случае используется порядок, предусмотренный договором. При этом надо учитывать, что если международным договором Республики Беларусь он не определен, то при оказании правовой помощи применяется порядок, установленный УПК. Этот же порядок, который нашел свое закрепление в главе XV УПК, реализуется во втором случае.

Видами международной правовой помощи являются:

1. *Производство процессуальных и иных действий по обеспечению производства по уголовным делам*:

1.1) производство следственных действий;
1.2) вручение документов;
1.3) вызов лиц для участия в процессуальных действиях;
1.4) передача лиц для участия в процессуальных действиях;
1.5) передача предметов;
1.6) розыск и арест денежных средств и имущества, полученных преступным путем;
1.7) розыск и арест денежных средств и имущества гражданских ответчиков;
1.8) осуществление оперативно-розыскных мероприятий;
1.9) производство иных действий.

2. *Уголовное преследование.*
3. *Выдача для осуществления уголовного преследования и (или) отбывания наказания.*
4. *Передача лица для отбывания наказания*.
5. *Транзитная перевозка лица*.

Нужно отметить, что рассматриваемый институт является проявлением только одной из форм международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства – прямого (непосредственного) сотрудничества государств по оказанию правовой помощи (путем передачи компетенции запрашиваемому государству). Наряду с ней существует такая форма, как сотрудничество в рамках международных организаций (опосредованное сотрудничество).

Сотрудничество в рамках международных организаций может осуществляться в следующих видах: а) взаимодействие с органами предварительного расследования

иностранного государства путем направления и исполнения запросов через международную организацию (Интерпол, Европол); б) передача подозреваемых (обвиняемых) лиц международным уголовным судебным учреждениям; в) исполнение просьб международных уголовных судебных учреждений и международных следственных органов о сотрудничестве.

Все международные органы уголовной юстиции можно разделить на две группы: международные органы, непосредственно осуществляющие уголовное преследование и органы, способствующие его осуществлению.

Международные органы, непосредственно осуществляющие уголовное преследование – это органы специальной компетенции. В их состав входят: международные уголовные судебные учреждения (Трибунал по бывшей Югославии, Трибунал по Руанде, Международный уголовный суд) и международные следственные органы.

Среди международных органов, способствующих уголовному преследованию другими органами, особо заметную роль играют: ООН, Интерпол, Европол, Евроюст, Специальная финансовая комиссия по проблемам отмывания денег.

В рамках ООН рассматриваются проблемы предупреждения преступности, принимаются конвенции по борьбе с различными видами преступлений и резолюции, содержащие общие принципы сотрудничества в уголовной сфере, а также создаются специальные органы и комитеты по борьбе с ними.

Одной из основных задач Интерпола является оказание помощи полиции стран-членов Интерпола в обмене информации о розыске лиц с помощью системы международных розыскных циркуляров. Существуют циркуляры для розыска преступников, пропавших без вести лиц, идентификации неопознанных трупов, уведомления о представляющих опасность лицах и лицах, склонных к совершению преступлений.

Согласно Конвенции о Европоле, в первую очередь, он должен поддерживать расследования в государствах-членах путем передачи необходимой информации. Однако при этом должностные лица Европола имеют право участвовать в совместных следственных группах. Кроме того, на государства-члены возложена обязанность рассматривать запросы Европола, касающиеся вопросов инициирования, проведения и координации уголовного расследования. Между Интерполом и Европолом заключено соглашение о взаимодействии, что дает возможность через Интерпол получить доступ к информационным базам Европола.

Международное сотрудничество государств в сфере борьбы с преступностью развивается в трех основных направлениях: универсальное (всеобщее) сотрудничество, региональное сотрудничество, двустороннее сотрудничество.

Международное сотрудничество в данной сфере на **универсальном уровне** направлено, как правило, на искоренение, предотвращение совершения либо установление ответственности за совершение различных уголовных преступлений международного характера.

К **универсальным международным договорам** Республики Беларусь в сфере борьбы с преступностью относят, в том числе: Международную конвенцию о ликвидации всех форм расовой дискриминации от 21 декабря 1965 года; Конвенцию о рабстве от 25 сентября 1926 года; Дополнительную Конвенцию об упразднении рабства, работорговли и институтов и обычаев, сходных с рабством, от 7 сентября 1956 года; Конвенцию о борьбе с торговлей людьми и с эксплуатацией проституции третьими лицами от 2 декабря 1949 года; Международную конвенцию о борьбе с торговлей совершеннолетними женщинами от 11 октября 1933 г.; Конвенцию Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности от 15 ноября 2000 года (дополнена Протоколом против незаконного ввоза мигрантов по суше, морю и воздуху от 15 ноября 2000 года и Протоколом о предупреждении и пресечении торговли людьми, особенно женщинами и детьми, и наказании за нее от 15 ноября 2000 года); Конвенцию против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания от 10 декабря

1984 года; Конвенцию о предупреждении преступления геноцида и наказания за него от 9 декабря 1948 года; Международную конвенцию о пресечении преступления апартеида и наказании за него от 30 ноября 1973 года; Международную конвенцию против апартеида в спорте от 10 декабря 1985 года; Токийскую конвенцию о преступлениях и некоторых других актах, совершаемых на борту воздушного судна от 14 сентября 1963 года; Гаагскую конвенцию о борьбе с незаконным захватом воздушных судов от 16 декабря 1970 года; Монреальскую конвенцию о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности гражданской авиации, от 23 сентября 1971 года (дополнена Протоколом о борьбе с незаконными актами насилия в аэропортах, обслуживающих международную гражданскую авиацию от 24 февраля 1988 года); Конвенцию о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности морского судоходства, от 10 марта 1988 года; Международную конвенцию о борьбе с вербовкой, использованием, финансированием и обучением наемников от 4 декабря 1989 года; Международную конвенцию о борьбе с захватом заложников от 18 декабря 1979 года; Международную конвенцию о борьбе с актами ядерного терроризма от 13 апреля 2005 года; Международную конвенцию о борьбе с финансированием терроризма от 9 декабря 1999 года; Международную конвенцию о борьбе с бомбовым терроризмом от 15 декабря 1997 года;
Конвенцию Организации Объединенных Наций против коррупции от 31 октября 2003 года; Конвенцию о гражданско-правовой ответственности за коррупцию от 4 ноября 1999 года; Конвенцию об уголовной ответственности за коррупцию от 27 января 1999 года; Конвенцию о физической защите ядерного материала от 26 октября 1979 года; Международную конвенцию по борьбе с подделкой денежных знаков от 20 апреля 1929 года; Международную конвенцию о пресечении обращения порнографических изданий и торговли ими от 12 сентября 1923 года; Соглашение о борьбе с распространением порнографических изданий, подписанное в Париже 4 мая 1910 года, с изменениями, внесенными Протоколом, подписанным в Лейк Соксес, Нью-Йорк, 4 мая 1949 года; Конвенцию Организации Объединенных Наций о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ от 20 декабря 1988 года.

К основным **региональным международным договорам** Республики Беларусь в сфере борьбы с преступностью можно отнести: Конвенцию о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 7 октября 2002 года (Кишиневская Конвенция); Конвенцию о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 года (Минская Конвенция); Конвенцию о передаче осужденных к лишению свободы для дальнейшего отбывания наказания от 6 марта 1998 года; Договор государств – участников Содружества Независимых Государств о противодействии легализации (отмыванию) преступных доходов и финансированию терроризма от 5 октября 2007 года; Договор о сотрудничестве государств-участников Содружества Независимых Государств в борьбе с терроризмом от 4 июня 1999 года; Соглашение о сотрудничестве государств – участников Содружества Независимых Государств в борьбе с хищениями культурных ценностей и обеспечении их возврата от 5 октября 2007 года; Соглашение о сотрудничестве государств – участников Содружества Независимых Государств в борьбе с хищениями автотранспортных средств и обеспечении их возврата от 25 ноября 2005 года; Соглашение о сотрудничестве государств – участников Содружества Независимых Государств в борьбе с торговлей людьми, органами и тканями человека от 25 ноября 2005 года; Соглашение о сотрудничестве государств – участников Содружества Независимых Государств в борьбе с налоговыми преступлениями от 3 июня 2005 года; Соглашение о сотрудничестве государств – участников Содружества Независимых Государств в борьбе с преступностью на транспорте от 15 сентября 2004 года; Соглашение о сотрудничестве государств – участников Содружества Независимых Государств в борьбе с преступлениями в сфере компьютерной информации от 1 июня 2001 года.

Основой **двустороннего сотрудничества** Республики Беларусь являются международные договоры по вопросам оказания помощи по уголовным делам, выдачи преступников, передачи осужденных лиц для отбывания наказания в государстве, гражданами которого они являются.

Международные договоры, предусматривающие оказание правовой помощи по уголовным делам, заключены Республикой Беларусь в настоящее время с государствами-членами СНГ (Арменией, Азербайджаном, Казахстаном, Кыргызстаном, Молдовой, Россией, Таджикистаном, Туркменистаном, Узбекистаном, Украиной), а также Грузией, Ираном, Вьетнамом, Польшей, Латвией, Литвой, Китаем, Венгрией, Кубой, Чехией, Словакией, Болгарией, Египтом, Венесуэлой.

Вопросы выдачи урегулированы в рамках международных договоров, заключенных с Индией, Вьетнамом, Латвией, Китаем, Литвой, Кубой, Чехией, Словакией, Венгрией, Болгарией.

Законодательство Республики Беларусь в данной сфере основывается на Конституции Республики Беларусь и включает Уголовный кодекс, Уголовно-процессуальный кодекс, Закон Республики Беларусь от 3 января 2002 года «О борьбе с терроризмом», Закон Республики Беларусь от 20 июля 2006 года «О борьбе с коррупцией», Закон Республики Беларусь от 27 июня 2007 года «О борьбе с организованной преступностью» и иные нормативные правовые акты, регулирующие осуществление международного сотрудничества в сфере борьбы с преступностью, а также акты о выражении согласия Республики Беларусь на обязательность для нее международных договоров и нормативные правовые акты Республики Беларусь, направленные на реализацию международных договоров.

Одним из характерных признаков международной правовой помощи по уголовным делам является наличие специфических субъектов данной деятельности и особый характер их участия в уголовном процессе. Таковыми являются государственные органы, должностные лица, физические и юридические лица, которые имеют процессуальные права и обязанности, реализуемые ими посредством уголовно-процессуальной деятельности по собственной инициативе либо вследствие предписаний закона.

В целом, субъекты международной правовой помощи можно разграничить на три группы: запрашивающая сторона, запрашиваемая сторона, лица, относительно которых запрашивается помощь.

Запрашивающая и запрашиваемая стороны, в свою очередь, представлены определенными государственными органами и должностными лицами (как правило, органами прокуратуры и полиции, начиная от местных аппаратов и заканчивая центральными органами, органами министерства юстиции и судами).

В Республики Беларусь единственными органами, компетентными принимать решения по вопросам оказания международной правовой помощи по уголовным делам на основе принципа взаимности, являются *Генеральная прокуратура и Верховный Суд.*

Согласно ст. 494 УПК, Генеральная прокуратура Республики Беларусь принимает решения по просьбам органов иностранных государств и просьбам органов уголовного преследования, содержащим положения о (об):

1) вручении процессуальных и иных документов по уголовным делам;

2) вызове лица для производства процессуальных действий с его участием в качестве потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, их представителя, свидетеля, эксперта;

3) передаче на время лица, которое отбывает наказание в виде лишения свободы, для производства процессуальных действий с его участием в качестве свидетеля или потерпевшего;

4) передаче лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является;

5) применении к лицу меры пресечения в виде заключения под стражу с целью его выдачи для осуществления уголовного преследования и (или) отбывания наказания;

6) принятии мер по установлению местонахождения лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления либо осужденного, а также лица, пропавшего без вести;

7) выдаче лица для осуществления уголовного преследования и (или) отбывания наказания;

8) выдаче на время лица, которое отбывает наказание в виде лишения свободы, для производства процессуальных действий с его участием в качестве обвиняемого;

9) уголовном преследовании лица;

10) транзитной перевозке лица, в отношении которого принято решение о его передаче на время для производства процессуальных действий с его участием в качестве свидетеля или потерпевшего, либо о передаче для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является, либо о его выдаче для осуществления уголовного преследования и (или) отбывания наказания, либо о выдаче на время для производства процессуальных действий с его участием в качестве обвиняемого;

11) передаче предметов, которые служили орудиями преступления, или сохранили на себе следы преступления, или добыты преступным путем, либо других предметов и документов, которые могут служить средствами по обнаружению преступления, установлению фактических обстоятельств уголовного дела, выявлению виновных либо опровержению обвинения;

12) производстве иных процессуальных действий.

Верховный Суд Республики Беларусь принимает решения по просьбам органов иностранных государств и просьбам судов, содержащим положения о (об):

1) вручении процессуальных и иных документов по уголовным делам, находящимся в производстве судов;

2) исполнении судебных решений по уголовным делам.

Международные соглашения, регламентирующие оказание международной правовой помощи, уголовно-процессуальный закон закрепляют особые положения в части обеспечения надлежащей правовой защиты лиц (граждан), вовлекаемых в данную сферу. В частности, согласно ст. 9 Минской Конвенции, свидетель, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представитель, а также эксперт, который по вызову, врученному учреждением запрашиваемой Договаривающейся Стороны, явится в учреждение юстиции запрашивающей Договаривающейся Стороны, не может быть, независимо от своего гражданства, привлечен на ее территории к уголовной или административной ответственности, взят под стражу и подвергнут наказанию за деяние, совершенное до пресечения ее государственной границы. Такие лица не могут быть также привлечены к ответственности, взяты под стражу или подвергнуты наказанию в связи с их свидетельскими показаниями или заключениями в качестве экспертов в связи с уголовным делом, являющимся предметом разбирательства.

Лица, задержанные либо к которым применена мера пресечения на основании решения об исполнении просьбы органа иностранного государства, наделяются обширными правами, включая право иметь защитника, обжаловать решения о выдаче их иностранным государствам, требовать возмещения причиненного им вреда (гл. 55-57 УПК).

21.2 Основание и общие условия оказания и отказа в оказании международной правовой помощи по уголовным делам

Международная правовая помощь может оказываться только при наличии соответствующих оснований и условий.

В соответствии со ст. 469 УПК, *основанием* для оказания международной правовой помощи по уголовным делам на основе принципа взаимности является ***просьба органа***

иностранного государства, в которой содержатся положения о ее сути и указываются сведения об уголовном деле, о фактических обстоятельствах и правовой квалификации деяния, текст положений уголовного закона иностранного государства, которыми предусматривается ответственность за это деяние, сведения о размере причиненного вреда, а также иные сведения, необходимые для ее исполнения. Просьба органа иностранного государства должна быть представлена в письменной форме, заверена подписью его должностного лица и скреплена гербовой печатью органа иностранного государства.

Общим условием оказания международной правовой помощи по уголовным делам на основе принципа взаимности является наличие:

1) заверенной копии решения органа иностранного государства, ведущего уголовный процесс, о производстве соответствующих процессуальных действий;

2) письменного обязательства органа иностранного государства об оказании международной правовой помощи по уголовным делам на основе принципа взаимности;

3) письменного обязательства органа иностранного государства о соблюдении условий, предусмотренных соответственно ст. 471-480 УПК;

4) иных документов и материалов, необходимых для исполнения просьбы органа иностранного государства;

5) заверенного письменного перевода на один из государственных языков Республики Беларусь просьбы органа иностранного государства и прилагаемых указанных документов и материалов (ст. 470 УПК).

Международная правовая помощь по уголовным делам не оказывается, если:

1) оказание такой помощи может нанести ущерб суверенитету Республики Беларусь, ее национальной безопасности, правам и свободам граждан либо противоречит законодательным актам Республики Беларусь, а также международным договорам Республики Беларусь;

2) деяние, в связи с которым поступила просьба органа иностранного государства, не является преступлением в соответствии с УК;

3) не соблюдены условия, предусмотренные гл. 50 УПК;

4) иностранным государством не соблюдается принцип взаимности.

21.3 Порядок исполнения просьбы органа иностранного государства и направления просьб органов, ведущих уголовный процесс

Как указывалось выше, в Республики Беларусь единственными органами, компетентными принимать решения по вопросам оказания международной правовой помощи по уголовным делам на основе принципа взаимности, являются Генеральная прокуратура и Верховный Суд. Поэтому все просьбы органов иностранных органов с учетом их содержания подлежат направлению для разрешения либо в Генеральную прокуратуру, либо в Верховный Суд.

Генеральный прокурор, Председатель Верховного Суда или их заместители, рассмотрев просьбу органа иностранного государства, его письменные обязательства, иные документы и материалы, необходимые для ее исполнения, принимают одно из следующих мотивированных решений:

1) об исполнении просьбы органа иностранного государства;

2) об исполнении просьбы органа иностранного государства в определенной части;

3) об отсрочке в исполнении просьбы органа иностранного государства;

4) об отказе в исполнении просьбы органа иностранного государства.

Указанные должностные лица при принятии решения должны руководствоваться положениями УПК, регламентирующими как общие, так и предусмотренные для отдельных видов просьб условия оказания правовой помощи, как общие, так и предусмотренные для отдельных видов просьб основания к отказу в оказании такой помощи.

В первых двух решениях указываются орган (органы) уголовного преследования или суд (суды), которым поручается исполнение или организация исполнения просьбы органа иностранного государства (определенной части просьбы), положения просьбы, подлежащие исполнению, сроки исполнения и иные сведения, необходимые для исполнения.

Генеральный прокурор или его заместитель принимают решение по просьбе органа иностранного государства в форме поручения или постановления, а Председатель Верховного Суда или его заместитель – в форме постановления.

В силу ст. 491 УПК, национальный орган, ведущий уголовный процесс, в просьбе об оказании помощи должен указать:

1) наименование органа, ведущего уголовный процесс, составившего просьбу;

2) наименование органа иностранного государства, которому она направляется;

3) сведения об уголовном деле, о фактических обстоятельствах и правовой квалификации деяния, текст положений УК, которыми предусматривается ответственность за это деяние, а также сведения о размере причиненного вреда;

4) фамилия, имя и отчество физического лица, дата его рождения, гражданство, род занятий, место жительства, место нахождения и иные данные о физическом лице либо наименование юридического лица, его место нахождения и иные данные о юридическом лице, в отношении которых она направляется;

5) положения о сути просьбы, иные сведения, необходимые для ее исполнения или с представлением которых иностранное государство связывает оказание международной правовой помощи.

К просьбе органа, ведущего уголовный процесс, прилагаются постановление о производстве соответствующих процессуальных действий, иные необходимые документы и материалы, с представлением которых иностранное государство связывает оказание помощи на основе принципа взаимности, или их заверенные копии, а также заверенный письменный перевод этой просьбы, иных документов и материалов, прилагаемых к ней. Просьба органа, ведущего уголовный процесс, а также документы и материалы, прилагаемые к ней, направляются для принятия решения в Генеральную прокуратуру Республики Беларусь или в Верховный Суд Республики Беларусь с учетом положений ст. 494 УПК.

Генеральная прокуратура или Верховный Суд при принятии решения о направлении полученной от органа, ведущего уголовный процесс, просьбы для исполнения прилагают к ней письменное обязательство от имени Республики Беларусь об оказании международной правовой помощи на основе принципа взаимности.

Ниже рассмотрим особенности исполнения конкретных просьб применительно к отдельным видам международной правовой помощи.

Производство процессуальных и иных действий по обеспечению производства по уголовным делам

Вручение документов. Орган, ведущий уголовный процесс, вручает процессуальные и иные документы лицу, указанному в просьбе, о чем составляется протокол, в котором указываются место, дата и способ их вручения, должность, фамилия, имя и отчество лица, вручившего документы, а также фамилия, имя и отчество лица, их получившего. Протокол подписывается этими лицами и скрепляется гербовой печатью.

Процессуальный или иной документ по уголовному делу, не имеющий письменного перевода на один из государственных языков Республики Беларусь либо переведенный на иной язык, может быть вручен лицу с его согласия. Если лицо отказывается принять такой процессуальный или иной документ, то он и составленный протокол с указанием в нем причины неисполнения просьбы направляются в Генеральную прокуратуру или Верховный Суд. Если неизвестно местонахождение лица, которому должны быть вручены такие

документы, должны приниматься меры по установлению местонахождения этого лица в соответствии с УПК. Если в срок, определенный для исполнения просьбы, установить местонахождение данного лица окажется невозможным, орган, ведущий уголовный процесс, направляет в Генеральную прокуратуру или Верховный Суд названные документы с указанием причины неисполнения просьбы.

Вызов лиц для участия в процессуальных действиях. Статьей 471 УПК предусмотрено следующие условия оказания соответствующей помощи. Просьба органа иностранного государства о вызове лица в иностранное государство для производства процессуальных действий с его участием в качестве потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, их представителя, свидетеля, эксперта, может быть исполнена при наличии заверенной копии решения органа иностранного государства о производстве соответствующих процессуальных действий, а также если данный орган представит письменные обязательства, что лицо, в отношении которого поступила такая просьба:

1) не будет привлечено в этом иностранном государстве к уголовной, административной, гражданско-правовой ответственности, задержано, заключено под стражу или подвергнуто наказанию в связи с его показаниями или заключениями либо за деяние, совершенное им до пересечения государственной границы этого иностранного государства;

2) получит возмещение расходов, связанных с его вызовом, в порядке, указанном органом иностранного государства.

Указанное обязательство не исполняется, если лицо, прибывшее на территорию иностранного государства и имеющее возможность ее покинуть, в течение тридцати суток после получения официального уведомления о том, что его присутствия более не требуется, не покинуло территорию этого иностранного государства или если такое лицо, покинув иностранное государство, добровольно возвратилось на его территорию. В этот срок не засчитывается время, в течение которого лицо по независящим от него обстоятельствам не могло покинуть территорию иностранного государства.

Орган, ведущий уголовный процесс, на основании поручения об исполнении рассматриваемой просьбы:

1) вручает вызов лицу, в отношении которого поступила такая просьба;

2) разъясняет лицу добровольность его явки по вызову, а также условия, предусмотренные ст. 471 УПК;

3) выясняет, согласно ли лицо на участие в процессуальных действиях на территории иностранного государства.

О вручении вызова составляется протокол, в котором указываются, помимо прочего, сведения о даче согласия либо об отказе в даче согласия на участие в процессуальных действиях с указанием причины отказа. Подписанный протокол скрепляется гербовой печатью и направляется в Генеральную прокуратуру.

Передача лиц для участия в процессуальных действиях. Статьей 472 УПК предусмотрены следующие условия для оказания соответствующей помощи. Просьба, содержащая положение о передаче на время лица, которое отбывает наказание в виде лишения свободы на территории Республики Беларусь, иностранному государству для производства процессуальных действий с его участием в качестве свидетеля или потерпевшего, может быть исполнена при наличии заверенной копии решения органа иностранного государства, ведущего уголовный процесс, о производстве соответствующих процессуальных действий, а также если последний представит письменные обязательства, что лицо, в отношении которого поступила такая просьба:

1) будет содержаться под стражей и будет возвращено в Республику Беларусь в срок, установленный Генеральным прокурором Республики Беларусь или его заместителем;

2) не будет привлечено в этом иностранном государстве к уголовной, административной, гражданско-правовой ответственности или подвергнуто наказанию в

связи с его показаниями либо за деяние, совершенное им до пересечения государственной границы этого иностранного государства;

3) будет освобождено из-под стражи, получит возможность беспрепятственно возвратиться в Республику Беларусь в случае, если Генеральная прокуратура Республики Беларусь уведомит, что переданное на время лицо отбыло наказание или освобождено от наказания, и при этом получит возмещение расходов, связанных с его пребыванием на территории иностранного государства и возвращением в Республику Беларусь.

Письменное обязательство органа иностранного государства о непривлечении к ответственности не исполняется, если переданное лицо, освобожденное из-под стражи и имеющее возможность покинуть его территорию, в течение тридцати суток после получения официального уведомления о том, что его присутствия более не требуется, не покинуло территорию иностранного государства или если такое лицо, покинув иностранное государство, добровольно возвратилось на его территорию. В этот срок не засчитывается время, в течение которого лицо по независящим от него обстоятельствам не могло покинуть территорию иностранного государства.

Рассматриваемая просьба не исполняется, если:

1) отсутствует согласие лица, в отношении которого поступила такая просьба, на его передачу на время иностранному государству;

2) необходимо присутствие на территории Республики Беларусь лица, в отношении которого поступила такая просьба, по уголовному делу, находящемуся в производстве органа, ведущего уголовный процесс;

3) передача лица может повлечь нарушение установленных сроков отбывания наказания в виде лишения свободы.

В соответствии с поручением об исполнении просьбы о передаче лица администрация исправительного учреждения:

1) знакомит лицо, в отношении которого поступила такая просьба, с поручением, ее содержанием, а также иными документами и материалами, приложенными к ней, и вручает ему их копии;

2) разъясняет лицу добровольность его передачи, а также условия, предусмотренные ст. 472 УПК;

3) сообщает срок, установленный Генеральным прокурором или его заместителем, на который лицо может быть передано;

4) выясняет, согласно ли лицо на участие в процессуальных действиях на территории иностранного государства.

О выполнении указанного поручения администрацией исправительного учреждения составляется протокол, в котором, помимо прочего, указываются сведения о даче согласия либо об отказе в даче согласия на участие лица в процессуальных действиях с отражением причины отказа. Подписанный протокол скрепляется гербовой печатью исправительного учреждения и направляется в Генеральную прокуратуру Республики Беларусь.

Генеральная прокуратура уведомляет орган иностранного государства, направивший просьбу, о месте, дате и времени передачи ему этого лица и обеспечивает доставку последнего в место передачи. Кроме того, она обязана уведомить орган иностранного государства об освобождении из-под стражи переданного лица в случае отбытия наказания либо освобождения от наказания.

Передача предметов. Орган уголовного преследования на основании поручения об исполнении просьбы о передаче предметов, которые служили орудиями преступления, или сохранили на себе следы преступления, или добыты преступным путем, либо других предметов и документов, которые могут служить средствами по обнаружению преступления, установлению фактических обстоятельств уголовного дела, выявлению виновных либо опровержению обвинения, осуществляет в соответствии с требованиями УПК выемку этих предметов, осматривает их и передает в Генеральную прокуратуру вместе с протоколами соответствующих процессуальных действий.

Генеральная прокуратура передает указанные предметы органу иностранного государства, направившему просьбу.

Уголовное преследование

Уголовное преследование по просьбе иностранного государства. Согласно ст. 5 УК, гражданин Республики Беларусь или постоянно проживающее в республике лицо без гражданства, совершившие преступления вне пределов Республики Беларусь, подлежат ответственности по УК Республики Беларусь, если совершенные ими деяния признаны преступлениями в государстве, на территории которого они были совершены, и если они не понесли уголовную ответственность в этом государстве. При осуждении указанных лиц наказание назначается в пределах санкции статьи УПК, но не должно превышать верхнего предела санкции, предусмотренной законом государства, на территории которого было совершено преступление. Однако некоторые международные договоры предусматривают дополнительные условия привлечения к уголовной ответственности в подобных случаях. Так, согласно Минской конвенции (ст. 75) уголовное преследование не может быть возбуждено также и в том случае, если лицо не было осуждено в иностранном государстве или его компетентными органами было принято иное, чем приговор, окончательное решение по делу.

Статьей 477 УПК предусмотрены следующие условия исполнения просьбы об уголовном преследовании лица. Такая просьба может быть исполнена, если представлены материалы уголовного дела или их заверенные копии, а также их заверенный письменный перевод, предметы, которые служили орудиями преступления, или сохранили на себе следы преступления, или добыты преступным путем, либо другие предметы и документы, которые могут служить средствами по обнаружению преступления, установлению фактических обстоятельств уголовного дела, выявлению виновных либо опровержению обвинения, заявления потерпевших или их представителей об осуществлении уголовного преследования (при их наличии) и сведения о возмещении вреда, причиненного преступлением (при наличии таких сведений).

Просьба органа иностранного государства, содержащая положение об уголовном преследовании лица, не исполняется, если:

1) лицо, в отношении которого поступила такая просьба, не подлежит привлечению к уголовной ответственности в соответствии с УК Республики Беларусь либо освобождено от уголовной ответственности или отбывания наказания за преступление, послужившее основанием для этой просьбы, в связи с принятием (изданием) правовых актов Республики Беларусь об амнистии или о помиловании;

2) в отношении этого лица имеются неотмененное постановление органа уголовного преследования об отказе в возбуждении уголовного дела или о прекращении уголовного преследования, производства по уголовному делу либо вступившие в законную силу приговор или постановление (определение) суда Республики Беларусь о прекращении производства по уголовному делу по тому же деянию, в связи с которым поступила эта просьба;

3) в соответствии с УК Республики Беларусь или уголовным законодательством иностранного государства истек срок давности привлечения лица, в отношении которого поступила такая просьба, к уголовной ответственности;

4) не представлены материалы уголовного дела или их заверенные копии, а также их заверенный письменный перевод на один из государственных языков Республики Беларусь.

Уголовное преследование по просьбе органа уголовного преследования.

Данный вид правовой помощи применяется в случае осуществления уголовного преследования иностранного гражданина, совершившего преступление на территории Республики Беларусь, но впоследствии оказавшегося на территории иностранного государства.

Для направления материалов уголовного дела для осуществления уголовного преследования должны быть в наличии следующие условия:

- подозреваемый (обвиняемый) не является гражданином Республики Беларусь, но обладает гражданством запрашиваемого государства или имеет постоянное место жительства на его территории;

- лицо, в отношении которого направляются материалы для осуществления уголовного преследования, не находится на территории Республики Беларусь;

- преступление совершено на территории Республики Беларусь;

- выдача данного лица по каким-либо причинам невозможна (например, если лицо отбывает в запрашиваемом государстве наказание в виде лишения свободы за другое преступление) или иностранное государство отказывает в выдаче; или в запрашиваемом государстве ведется производство по уголовному делу в отношении данного подозреваемого (обвиняемого) за то же или иное преступление; деяние является преступлением по законодательству запрашиваемого и запрашивающего государств.

К просьбе органа уголовного преследования, содержащей положение об уголовном преследовании лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления на территории Республики Беларусь и находящегося на территории иностранного государства, прилагаются заверенные копии материалов уголовного дела.

При направлении иностранному государству просьбы об уголовном преследовании уголовное дело в отношении подозреваемого (обвиняемого) должно быть приостановлено на основании того, что его местонахождение известно, однако реальная возможность его участия в уголовном деле отсутствует. В ряде договоров о правовой помощи по уголовным делам закреплено положение о том, что после принятия решения об осуществлении уголовного преследования компетентные органы запрашивающего государства не могут вести производство в отношении того же лица и за то же деяние, если только в поручении об осуществлении преследования запрашивающая сторона специально не оговорила, что она может возобновить производство в случае уведомления ее запрашиваемой стороной об отказе в возбуждении или прекращении производства (ст. 65 договора между Республикой Беларусь и Республикой Польша).

Выдача для осуществления уголовного преследования и (или) отбывания наказания

Выдача – это передача лица, в отношении которого ведется уголовное преследование или которое осуждено за совершение преступления органами запрашивающего государства, запрашивающему государству, под юрисдикцию которого подпадает данное лицо, в целях привлечения последнего к уголовной ответственности или отбывания наказания, а также сопутствующие такой передаче его розыск, задержание и заключение под стражу.

Выдача лица для осуществления уголовного преследования и (или) отбывания наказания. Просьба органа иностранного государства, содержащая положение о выдаче лица иностранному государству для осуществления уголовного преследования и (или) отбывания наказания, может быть исполнена при наличии заверенной копии решения органа иностранного государства, ведущего уголовный процесс, о применении к этому лицу меры пресечения в виде заключения под стражу или заверенной копии вступившего в законную силу судебного решения иностранного государства по уголовному делу о назначении ему наказания в виде лишения свободы, а также если орган иностранного государства представит письменные обязательства, что лицо, в отношении которого поступила такая просьба:

1) не будет подвергаться без соответствующего решения Генерального прокурора Республики Беларусь или его заместителя в этом иностранном государстве уголовному преследованию и (или) не будет осуждено либо задержано в целях отбывания наказания за

преступление, совершенное им до пересечения государственной границы этого иностранного государства, за исключением преступления, послужившего основанием для такой просьбы;

2) не будет выдано или передано третьему государству без соответствующего решения Генерального прокурора Республики Беларусь или его заместителя;

3) сможет свободно покинуть территорию этого иностранного государства после прекращения уголовного преследования и (или) отбывания наказания либо освобождения от наказания.

Письменные обязательства органа иностранного государства, предусмотренные п. 1 и 2 ч. 1 ст. 475 УПК, не исполняются, если лицо, выданное иностранному государству, находящееся на территории этого иностранного государства и имеющее возможность ее покинуть, в течение сорока пяти суток после прекращения уголовного преследования и (или) отбывания наказания либо освобождения от наказания не покинуло территорию этого иностранного государства или если такое лицо, покинув иностранное государство, добровольно возвратилось на его территорию. В этот срок не засчитывается время, в течение которого лицо по независящим от него обстоятельствам не могло покинуть территорию иностранного государства.

В выдаче должно быть обязательно отказано (абсолютные основания), если:

1) лицо является гражданином Республики Беларусь;

2) лицу предоставлено убежище в Республике Беларусь;

3) лицо не подлежит привлечению к уголовной ответственности в соответствии с УК Республики Беларусь либо освобождено от уголовной ответственности или отбывания наказания за преступление, послужившее основанием для этой просьбы, в связи с принятием (изданием) правовых актов Республики Беларусь об амнистии или о помиловании;

4) целями этой просьбы являются уголовное преследование или наказание лица по признаку расы, пола, вероисповедания, гражданства, национальности, принадлежности к определенной социальной группе или политическим убеждениям;

5) деяние, в совершении которого обвиняется лицо, или за которое оно осуждено, является воинским преступлением;

6) за преступление, послужившее основанием для этой просьбы, в соответствии с УК Республики Беларусь или уголовным законодательством иностранного государства предусматриваются наказание в виде лишения свободы на срок менее одного года либо более мягкое наказание;

7) лицо приговорено в иностранном государстве к наказанию в виде лишения свободы на срок менее шести месяцев либо если срок неотбытой им части наказания составляет менее шести месяцев;

8) в отношении этого лица имеются неотмененное постановление органа уголовного преследования об отказе в возбуждении уголовного дела или о прекращении уголовного преследования, производства по уголовному делу либо вступившие в законную силу приговор или постановление (определение) суда Республики Беларусь о прекращении производства по уголовному делу по тому же деянию, в связи с которым поступила эта просьба;

9) лицо отбыло наказание или к нему были применены иные меры уголовной ответственности за преступление, послужившее основанием для этой просьбы;

10) в соответствии с УК Республики Беларусь или уголовным законодательством иностранного государства истек срок давности привлечения лица, в отношении которого поступила такая просьба, к уголовной ответственности или исполнения в отношении его обвинительного приговора;

11) за преступление, послужившее основанием для этой просьбы, в соответствии с уголовным законодательством иностранного государства предусматривается наказание в виде смертной казни, а в соответствии с УК Беларусь наказание в виде смертной казни не

предусматривается и если орган иностранного государства не представил письменного обязательства, что смертный приговор не будет вынесен или в случае его вынесения не будет приведен в исполнение;

12) имеется вступившее в законную силу судебное решение Республики Беларусь о признании постановления о выдаче лица иностранному государству для осуществления уголовного преследования и (или) отбывания наказания незаконным, его отмене, отмене меры пресечения и освобождении лица;

13) уголовное преследование лица возбуждается в порядке частного обвинения;

14) отсутствует согласие иностранного государства на выдачу лица другому иностранному государству в случае, когда это лицо было выдано Республике Беларусь по просьбе органа, ведущего уголовный процесс;

15) деяние, в связи с которым поступила просьба, совершено на территории Республики Беларусь или против интересов Республики Беларусь.

Генеральная прокуратура имеет право отказать в выдаче (относительные основания), если:

1) в Республике Беларусь осуществляется уголовное преследование лица, в отношении которого поступила такая просьба, за то же деяние, в связи с которым поступила эта просьба;

2) имеются просьбы органов нескольких иностранных государств, содержащие положения о выдаче одного и того же лица, и если это лицо выдано или будет выдано другому иностранному государству;

3) орган иностранного государства в случаях, предусмотренных ч. 1 и 2 ст. 502 УПК, не принял лицо, в отношении которого вынесено постановление о его выдаче иностранному государству для осуществления уголовного преследования и (или) отбывания наказания.

Генеральная прокуратура, согласно ст. 502 УПК, на основании постановления о выдаче лица уведомляет орган иностранного государства о месте, дате и времени передачи органу иностранного государства этого лица и обеспечивает его доставку в место передачи.

По просьбе органа иностранного государства Генеральной прокуратурой могут быть повторно назначены место, дата и время передачи лица и обеспечена его доставка в место передачи, но не позднее пятнадцати суток с первоначально установленной даты его передачи.

Если орган иностранного государства в случаях, предусмотренных ч. 1 и 2 ст. 502 УПК, не примет лицо, оно освобождается из-под стражи.

Если с просьбой о выдаче обращается орган уголовного преследования, то к ней прилагаются заверенные копии постановлений органа, ведущего уголовный процесс, о заключении под стражу такого лица и о привлечении его в качестве обвиняемого; для отбывания наказания – заверенная копия вступившего в законную силу приговора о назначении этому лицу наказания; если осужденный отбыл часть наказания, – информация об отбытой части наказания.

При направлении просьбы органу иностранного государства сообщается, что если в ходе судебного разбирательства квалификация вменяемого в вину преступления изменится, то лицо может быть осуждено только в том случае, если преступление по своему новому составу представляет собой преступление, которое влечет выдачу лица для осуществления уголовного преследования и (или) отбывания наказания.

В направлении просьбы может быть отказано, если тяжесть и характер преступного деяния несоизмеримы с расходами, необходимыми для исполнения этой просьбы.

Выдача на время. Необходимость в ней может возникнуть при применении отсрочки выдачи. Выдача может быть отсрочена до прекращения уголовного преследования лица, приведения приговора в исполнение, отбытия наказания либо освобождения от него, о чем уведомляется орган иностранного государства. После прекращения же уголовного преследования лица, приведения приговора в исполнение, отбытия наказания либо освобождения от него просьба о выдаче подлежит рассмотрению в общем порядке.

Отсрочка выдачи способна повлечь за собой истечение срока давности уголовного преследования или затруднить расследование преступления. По этой причине УПК содержит положение, согласно которому просьба о выдаче на время лица, которое отбывает наказание в виде лишения свободы на территории Республики Беларусь, для производства процессуальных действий с его участием в качестве обвиняемого, может быть исполнена при наличии письменных обязательств органа иностранного государства, что лицо:

1) будет содержаться под стражей и будет возвращено в Республику Беларусь в срок, установленный Генеральным прокурором или его заместителем и не превышающий трех месяцев;

2) не будет подвергаться без соответствующего решения Генерального прокурора или его заместителя в этом иностранном государстве уголовному преследованию, за исключением преступления, послужившего основанием для такой просьбы, а также не будет осуждено либо задержано в целях отбывания наказания за преступление, совершенное им до пересечения государственной границы этого иностранного государства.

По просьбе органа иностранного государства указанный срок может быть продлен Генеральным прокурором или его заместителем.

Просьба о выдаче на время лица не исполняется при наличии оснований, предусмотренных ч. 1 ст. 484 УПК, а также в случае, если выдача на время лица иностранному государству может повлечь нарушение установленных сроков отбывания наказания в виде лишения свободы.

Генеральная прокуратура на основании постановления о выдаче на время лица уведомляет орган иностранного государства о месте, дате и времени передачи этого лица и обеспечивает его доставку в место передачи.

По просьбе органа иностранного государства Генеральной прокуратурой могут быть повторно назначены место, дата и время передачи лица и обеспечена его доставка в место передачи, но не позднее пятнадцати суток с первоначально установленной даты его передачи.

Розыск, задержание и заключение под стражу лица. В целях обеспечения реализации рассматриваемого вида правовой помощи международные договоры, УПК предусматривают возможность осуществления розыска, принятия мер процессуального принуждения к лицам, в отношении которых решается вопрос о выдаче. Так, например, розыск лица до его передачи предусмотрен ст. 60 Минской Конвенции. Согласно ст. 474 УПК, просьба, содержащая положение о применении к лицу меры пресечения в виде заключения под стражу с целью его выдачи иностранному государству для осуществления уголовного преследования и (или) отбывания наказания, может быть исполнена при наличии:

1) заверенной копии решения органа иностранного государства, ведущего уголовный процесс, о применении к этому лицу меры пресечения в виде заключения под стражу или заверенной копии вступившего в законную силу судебного решения иностранного государства по уголовному делу о назначении ему наказания в виде лишения свободы;

2) письменного обязательства органа иностранного государства о последующем представлении просьбы органа иностранного государства, содержащей положение о выдаче этого лица иностранному государству для осуществления уголовного преследования и (или) отбывания наказания.

В гл. 55 и 56 УПК закреплены порядок задержания лица либо применения к нему меры пресечения (а именно: заключения под стражу, домашнего ареста) на основании решения об исполнении просьбы органа иностранного государства либо в связи с нахождением в международном розыске с целью выдачи, а также права и обязанности данного лица.

Особо выделим, что, в силу ст. 513 УПК, срок содержания под стражей, домашним арестом указанного лица до представления просьбы о его выдаче не может превышать сорока суток с момента задержания. Срок содержания под стражей, домашним арестом

лица, к которому на основании решения об исполнении просьбы о его выдаче применены данные меры пресечения, не может превышать двух месяцев с момента задержания.

Указанный срок может быть продлен на основании мотивированного постановления:

1) до трех месяцев – прокурорами района, города и приравненными к ним прокурорами или их заместителями;

2) до шести месяцев – прокурорами области, города Минска и приравненными к ним прокурорами или их заместителями;

3) до двенадцати месяцев – Генеральным прокурором или его заместителем.

Передача лица для отбывания наказания

Передача осужденного к лишению свободы – это направление осужденного для отбывания наказания в государство, гражданином которого он является.

Следует отличать передачу осужденного для отбывания наказания в государство своего гражданства от выдачи для отбывания наказания. Различие между названными видами правовой помощи можно провести по двум критериям:

1) по целям – выдача производится для приведения приговора в исполнение органами государства, вынесшего приговор. Цель передачи осужденного – защита интересов своего гражданина даже в случае совершения им уголовно наказуемого деяния за рубежом и осужденного к лишению свободы приговором иностранного суда;

2) в зависимости от учета волеизъявления лица – выдача производится независимо от волеизъявления выдаваемого лица; передача лица для отбывания наказания возможна только по его ходатайству или с его согласия.

Передача иностранца, осужденного в Республике Беларусь, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого он является. В соответствии со ст. 473 УПК, просьба о передаче лица иностранному государству для отбывания наказания на его территории, может быть исполнена, если:

1) в отношении этого лица имеется вступивший в законную силу приговор суда Республики Беларусь;

2) лицо, в отношении которого поступила такая просьба, является гражданином этого иностранного государства;

3) имеется согласие лица, в отношении которого поступила такая просьба, на отбывание наказания в виде лишения свободы на территории этого иностранного государства;

4) имеется письменное обязательство органа иностранного государства об исполнении приговора суда Республики Беларусь;

5) на момент получения такой просьбы этому лицу осталось отбывать наказание в виде лишения свободы не менее шести месяцев.

Просьба органа о передаче лица иностранному государству для отбывания наказания на его территории, не исполняется, если:

1) ни одно из деяний, повлекших наказание в виде лишения свободы, не признается преступлением по уголовному законодательству этого иностранного государства;

2) наказание не может быть исполнено в этом иностранном государстве вследствие истечения срока давности или по иному основанию, предусмотренному законодательством этого государства;

3) не возмещен вред, причиненный преступлением, совершенным на территории Республики Беларусь.

Генеральная прокуратура на основании поручения об исполнении просьбы о передаче лица для отбывания наказания при наличии условий, предусмотренных ст. 473 УПК, уведомляет орган иностранного государства просьбу, о месте, дате и времени передачи этого лица и обеспечивает его доставку в место передачи.

Передача гражданина Республики Беларусь, осужденного к лишению свободы судом иностранного государства, для отбывания наказания в Республике Беларусь. Просьба об исполнении судебного решения в отношении лица, отбывающего наказание на территории иностранного государства, может быть исполнена, если:

1) имеются заверенная копия вступившего в законную силу судебного решения иностранного государства о назначении наказания лицу и информация об отбытой части наказания;

2) лицо является гражданином Республики Беларусь;

3) имеется согласие лица на отбывание наказания на территории Республики Беларусь;

4) на момент получения просьбы лицу осталось отбывать наказание в виде лишения свободы не менее шести месяцев;

5) деяние, совершенное лицом, является преступлением в соответствии с УК Республики Беларусь.

Указанная просьба не исполняется, если:

1) отсутствуют вступившее в законную силу судебное решение иностранного государства по уголовному делу о назначении наказания лицу и информация об отбытой части наказания;

2) отсутствует согласие лица на отбывание наказания на территории Республики Беларусь;

3) в соответствии с УК Республики Беларусь или уголовным законодательством иностранного государства истек срок давности привлечения лица к уголовной ответственности или исполнения в отношении его обвинительного приговора;

4) в Республике Беларусь лицо привлечено к уголовной ответственности либо освобождено от уголовной ответственности или в отношении его прекращены уголовное преследование, производство по уголовному делу по тому же деянию, в связи с которым поступила эта просьба;

5) Уголовным кодексом Республики Беларусь не предусмотрен вид наказания, назначенный судебным решением иностранного государства;

6) на момент получения просьбы осталось отбывать наказание в виде лишения свободы менее шести месяцев;

7) лицо не подлежит уголовной ответственности в соответствии с УК Республики Беларусь.

Судья Верховного Суда на основании постановления Председателя Верховного Суда или его заместителя об исполнении просьбы об исполнении судебного решения или об исполнении такой просьбы в определенной части в порядке, установленном ч. 1, 2, 7, 9 и 13 ст. 402^2, рассматривает судебное решение иностранного государства и определяет в соответствии с УК Республики Беларусь такое же наказание, какое указано в судебном решении иностранного государства. При этом судья Верховного Суда устанавливает личность лица, в отношении которого поступила просьба, выясняет данные, указанные в ч. 1 ст. 316 УПК, и разъясняет лицу его право заявления отвода составу суда, секретарю судебного заседания (секретарю судебного заседания – помощнику судьи) и переводчику. Заявленные отводы суд разрешает в общем порядке. Затем судья Верховного Суда опрашивает лицо, имеются ли у него ходатайства. Их разрешение производится в соответствии с ч. 2 и 4 ст. 322 УПК.

Если УК за деяние предусмотрено наказание меньшее, чем указано в судебном решении иностранного государства, судья Верховного Суда в соответствии с УК назначает максимальное наказание, предусмотренное за совершение такого деяния.

Транзитная перевозка лица

Данный вид правовой помощи предполагает транзитную перевозку лиц, передаваемых или выдаваемых при оказании правовой помощи между третьими государствами.

Согласно ст. 479 УПК, просьба органа иностранного государства о транзитной перевозке через территорию Республики Беларусь лица, в отношении которого принято решение органа другого иностранного государства о его передаче на время этому иностранному государству для производства процессуальных действий с его участием в качестве свидетеля или потерпевшего, либо о передаче для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является, либо о его выдаче для осуществления уголовного преследования и (или) отбывания наказания, либо о выдаче на время для производства процессуальных действий с его участием в качестве обвиняемого, может быть исполнена при наличии заверенной копии соответствующего решения органа иностранного государства.

В случае осуществления транзитной перевозки лица через территорию Республики Беларусь воздушным транспортом без посадки на ее территории просьба о транзитной перевозке не представляется.

Рассматриваемая просьба не исполняется при наличии оснований, предусмотренных ч. 1 ст. 484 УПК.

Лекция 22 Уголовный процесс зарубежных государств

22.1 Понятие и классификация «национальных» типов уголовного процесса.
22.2 Уголовный процесс Франции.
22.3 Уголовный процесс Германии.
22.4 Уголовный процесс Англии и США.
22.5 Уголовный процесс Китайской Народной Республики.

22.1 Понятие и классификация «национальных» типов уголовного процесса

В целом можно выделить три подхода к типологии уголовного судопроизводства и соответственно три одноименных типа процесса.

1) «Идеальная» типология судопроизводства основывается на наличии или отсутствии в нем спора равноправных сторон перед независимым судом. Результатом этого служит выделение состязательного, розыскного и смешанного «идеальных» типов процесса.

2) Исторический подход предполагает выявление закономерностей развития судопроизводства. В качестве исторических типов судопроизводства указываются древний обвинительный (частно-исковой), розыскной и состязательный публично-исковой процессы.

3) Третью типологию можно назвать «национальной», поскольку ее основанием являются национальные, религиозные и другие социально-культурные особенности общества и государства. Таким образом, «национальный» тип уголовного процесса можно условно определить как организацию производства по уголовному делу, обусловленную социально-культурными особенностями региона.

Изложенное позволяет указать на отличие национального типа уголовного процесса от идеального и исторического. Последние абстрагируются от национальных особенностей, в то время как национальный тип процесса как раз и выделяется для того, чтобы подчеркнуть эти особенности.

Любая национальная правовая система состоит из трех основных элементов: норм, практики и идеологии. В зависимости от преобладающего значения того или иного элемента выделяются три группы систем уголовно-процессуального права.

1. *Романо-германская правовая семья* (континентальная система) характеризуется преобладающим значением правовых норм, которые, как правило, закреплены в кодифицированных нормативных актах. В состав данной семьи входят большинство стран континентальной Европы, а также страны Южной и Центральной Америки, франкоязычной

Африки, Ближнего Востока, Индонезии, Турции, и, с точки зрения формального законодательства – Япония, Сингапур, Таиланд и др.

2. *Семья общего права* (островная или англосаксонская система) на первый план выдвигает юридическую практику. Ее представители – Англия, США, большинство стран британского Содружества Наций, Австралия, Новая Зеландия и др.

3. Системы традиционного (обычного) права, опирающиеся в своей основе на правовую идеологию. Прежде всего, это религиозно-общинные юридические системы мусульманского, индусского права, а также правовые системы стран Дальнего Востока (Китая и даже в некотором отношении Японии, Монголии, Кореи, государств Индокитая).

В силу своей распространенности и оказываемого влияния на другие страны наибольший интерес представляют первые две группы. Типичными представителями романо-германской системы являются Франция и Германия, а системы общего права – Англия и США.

22.2 Уголовный процесс Франции

Общая характеристика уголовно-процессуального права и его субъектов. Центральное место в характеристике процессуального права во Франции занимают правовые нормы. Основным источником уголовно-процессуального права является закон. Причем для Франции характерно наличие значительного числа нормативных актов, регулирующих уголовное судопроизводство, многие из которых относятся к «делегированному законодательству» (приняты правительством и утверждены парламентом). Среди важнейших нормативных источников следует отметить Декларацию прав человека и гражданина 1789 г., Конституцию 1958 г., Уголовно-процессуальный кодекс 1958 г. с множеством поправок, изменений и дополнений. Кроме того, важнейшим источником уголовно-процессуального права во Франции и во всей романо-германской системе являлся обычай.

Среди участников процесса важнейшим является суд. Судебная система Франции относится к децентрализованному типу. К судам первого звена относятся суды присяжных, исправительные и полицейские трибуналы.

Суды присяжных с 1945 г. действуют единой коллегией в составе трех магистратов и 9 присяжных и рассматривают дела о тяжких преступлениях. Их приговоры апелляционному обжалованию не подлежат. Отсутствие разделения коллегий и полномочий присяжных и коронных судей лишает французский суд присяжных его важнейшего признака и, по существу, приравнивает его к шеффенскому суду (народных заседателей).

Исправительные трибуналы рассматривают дела об уголовных деликтах, наказание за которые не превышает пяти лет лишения свободы. Полицейские трибуналы разрешают дела об уголовных проступках, наказание за которые не может превышать двух месяцев лишения свободы.

Второй инстанцией в уголовном судопроизводстве Франции являются апелляционные суды, уголовные палаты которых рассматривают апелляционные жалобы на приговоры трибуналов по деликтам и проступкам. В составе апелляционного суда действует обвинительная камера, осуществляющая контроль над предварительным следствием и предание суду.

Систему общих судов возглавляет Кассационный суд. Он пересматривает приговоры нижестоящих судов на основании кассационных жалоб по вопросам права, но не факта, он не правомочен решать дело по существу. Причем юрисдикция Кассационного суда не распространяется на оправдательный приговор суда присяжных, который не может быть опротестован прокурором.

Основными исполнителями функции уголовного преследования во французском уголовном судопроизводстве являются прокуратура и судебная полиция.

Прокуратура во Франции представляет собой централизованную систему органов, находящуюся под руководством министра юстиции. При каждом апелляционном суде имеется генеральный прокурор со своими помощниками, которые поддерживают государственное обвинение в апелляционном суде и в суде присяжных. В исправительных и полицейских трибуналах обвинение поддерживает республиканский прокурор. Прокуратура является процессуальным начальником судебной полиции и осуществляет надзор за ее деятельностью.

Судебная полиция признается самостоятельным органом предварительного расследования, поскольку осуществляет полицейское дознание, имеющее важное процессуальное значение. Функции судебной полиции в основном выполняет национальная и муниципальная полиция, а также национальная жандармерия. Должностные лица в составе судебной полиции разбиты на три категории: 1) офицеры судебной полиции, 2) агенты судебной полиции, 3) должностные лица и агенты, которые уполномочены законом на выполнение некоторых функций судебной полиции. Соответственно отличаются процессуальные полномочия каждой из категорий.

Защищать интересы обвиняемого в уголовном процессе могут адвокаты. С 1971 года все адвокатские специальности слиты в единую адвокатскую профессию. Созданы единые адвокатские корпорации, действующие при каждом трибунале большой инстанции. Для французского уголовного процесса характерна значительная самостоятельность защитника от подзащитного.

Рассмотрим особенности движения уголовных дел в судопроизводстве Франции, которое складывается из следующих этапов: полицейского дознания и предварительного следствия, судебного разбирательства, исполнительного производства, а также пересмотра приговоров в порядке апелляции, кассации или ревизии.

Предварительное расследование и предание суду. Досудебное производство во Франции состоит из трех стадий: дознания, возбуждения уголовного преследования и предварительного следствия, а предание суду входит в стадию предварительного следствия.

Первым этапом уголовного процесса во Франции является полицейское дознание. Дознание проводится под руководством прокурора полицейскими комиссарами, офицерами и агентами судебной полиции, мэрами и их помощниками. По некоторым делам дознание осуществляют полевые охранники, лесные сторожа и некоторые другие чиновники.

Во Франции выделяются следующие общие виды дознания: дознание очевидных преступлений (проступков) и первоначальное дознание. Содержанием любого вида полицейского дознания являются отыскание улик, закрепление доказательств и принятие мер к обнаружению и розыску лиц, виновных в нарушении закона. Однако процессуальное значение действий полиции различается в зависимости от вида дознания.

УПК Франции детально регламентирует случаи очевидности преступления для производства дознания первого вида. Они аналогичны основаниям задержания подозреваемого в современном отечественном уголовном процессе, так как исторически послужили их прообразом. Закон не устанавливает сроки данного вида дознания, обычно они составляют несколько часов или дней. Во время дознания очевидных преступлений полиция вправе произвести все следственные действия, каждое из которых оформляется протоколом, имеющим доказательственное значение.

Первоначальное дознание проводится, если нет указанных законом условий очевидности. Данный вид дознания характеризуется тремя признаками: отсутствием определенных законом поводов для его начала, формализмом процессуальных действий и отсутствием у полиции средств процессуального принуждения (кроме задержания). Интересно, что полиция вправе производить задержание не только подозреваемых, но и потерпевших и свидетелей для дачи ими сведений о преступлении. Первоначальное дознание не ограничено каким-либо сроком и имеет своей целью обосновать уголовный иск

прокурора, который может быть возбужден по его результатам. Первоначальное дознание часто оформляется единым протоколом. Это дознание тесно связано с непроцессуальной деятельностью полиции, поскольку во Франции оперативно-розыскная деятельность осуществляется в рамках производства по делу до возбуждения публичного уголовного иска. Данный вид дознания имеет большее сходство с проверкой сообщений о преступлениях в белорусском уголовном процессе, чем с отечественным дознанием. Тем не менее первоначальное дознание разрешается проводить и после предварительного следствия, если у прокуратуры возникнет необходимость в получении новых сведений и представлении их в судебное разбирательство.

Вышеизложенное позволяет сделать вывод о том, что деятельность полиции носит розыскной характер. Она тесно связана с оперативно-розыскными мероприятиями, не регламентированными уголовно-процессуальными нормами. Разносторонность действий полиции обуславливает контроль над ними со стороны трех субъектов: прокуратуры, обвинительной камеры (в части следственных действий) и вышестоящих полицейских чинов. В теории уголовного процесса французское дознание является общим расследованием, направленным к установлению события преступления и виновного лица. Последующее предварительное следствие призвано выполнить задачу специального расследования: выяснить виновность конкретного лица в установленном преступлении.

На основе результатов дознания прокурор возбуждает уголовный иск о применении наказаний в отношении подозреваемых (в отношении конкретных лиц) или по факту преступления. Этап возбуждения публичного иска считается самостоятельной стадией возбуждения уголовного дела государственными органами уголовного преследования и производится после полицейского дознания. Уголовный иск в форме специального требования (уголовное дело) прокурор направляет судебному следователю для производства предварительного следствия.

Производство предварительного следствия обязательно по преступлениям (факультативно по деликтам) и проводится только по указанию прокурора по правонарушениям. Во всех остальных случаях дело о правонарушении исчерпывается полицейским дознанием.

В отличие от полицейского дознания предварительное следствие осуществляется в наибольшей состязательной форме. Французские процессуалисты отмечают следующие особенности предварительного следствия, обеспечивающие его состязательность.

1) Процессуальное положение следователя (его принадлежность к судебному ведомству) делает его независимым от прокуратуры.

2) Сторона обвинения (прокурор и полиция) уравниваются в правах со стороной защиты.

3) Имеется вторая инстанция для предварительного следствия в лице обвинительной камеры апелляционного суда. С соблюдением состязательной процедуры она осуществляет предание обвиняемого суду и рассматривает законность и обоснованность предварительного следствия.

4) Устанавливается строгий судебный контроль за деятельностью полиции, четко определяются ее функции.

5) Устанавливаются процессуальные гарантии при заключении подследственного под стражу.

Судебный следователь – это состоящий в штате суда второго звена (трибунала большой инстанции) судья, назначенный президентом республики на должность следственного судьи сроком на три года. Судебный следователь должен выполнять функцию юстиции, которая в состязательном процессе должна быть отделена от функций обвинения и защиты. Процессуальное положение судебного следователя создает реальные гарантии его независимости от обвинителя. Тем не менее прокурор обладает значительными полномочиями при производстве предварительного следствия. Результатом состязательности являются следующие положения: 1) предварительное следствие может

быть начато только при наличии требования прокурора (уголовного иска); 2) судебный следователь не вправе лично начать производство, он действует в пределах иска прокурора. Прокурор имеет право приносить следователю такие ходатайства о проведении процессуальных действий, в которых ему нельзя отказать. Между тем судебный следователь самостоятелен в ведении следствия, не связан выводами прокуратуры и не ограничен собранными доказательствами. Он вправе сам собирать доказательства путем производства следственных действий. Следователь, учитывая аргументы сторон, принимает важнейшие процессуальные решения, например, о направлении дела, о применении мер пресечения к обвиняемому.

Одним из важнейших элементов состязательности является формальное равенство сторон. На практике прокуратура обладает большим весом, чем сторона защиты. Однако французское законодательство предоставляет обвиняемому и его защитнику такие же права на предварительном следствии, какие есть у прокурора. Так, защитник допускается к участию в деле с момента первого вызова обвиняемого к следственному судье, имеет право участвовать во всех допросах и очных ставках. Сторона защиты вправе знать все улики обвинения, она обладает всей полнотой прав по заявлению ходатайств. Следствием состязательности является распределение обязанности доказывания между сторонами. Если обвиняемый при своей защите что-либо утверждает, то он несет бремя доказывания этих обстоятельств.

Срок предварительного следствия законом не ограничен.

Закончив следствие, судебный следователь передает дело прокурору республики. Прокурор республики после одобрения результатов следствия (дачи согласия поддерживать обвинение) возвращает его следователю для дальнейшего производства. После этого следователь вправе дело прекратить (при необоснованности обвинения) или направить дело в соответствующую судебную инстанцию. Если следователь найдет в совершенном деянии состав преступления, то он направляет дело в обвинительную камеру. Он может также вынести постановление о частичной необоснованности уголовного иска (прекратить дело в части).

Особенностью предварительного следствия во Франции выступает его двухинстанционность. Следственный судья действует как орган первой инстанции. Органом второй инстанции является обвинительная камера, которая имеется при каждом апелляционном суде. Она действует в состязательном порядке в составе председателя и двух членов. Ее функцией является осуществление надзора за следственным судьей и деятельностью судебной полиции. Она обладает правом наложения на них дисциплинарных взысканий. К обвинительной камере обращаются с жалобами на следователя, прокурора и полицейских чиновников.

Обвинительная камера осуществляет предание обвиняемого суду, которое не рассматривается в качестве самостоятельной стадии, а входит в рамки предварительного следствия. Предание суду протекает в состязательной форме. В судебном заседании могут участвовать прокурор, гражданский истец, ответчик и защитник. Личное участие обвиняемого не обязательно. По каждому поступившему делу обвинительная камера принимает одно из следующих решений: о направлении дела на дополнительное расследование, о прекращении дела, об окончании следствия и предании обвиняемого полицейскому трибуналу, исправительному трибуналу или суду присяжных. Обвиняемому сообщается постановление о предании его суду и вручается его копия, а также копии материалов дела об основных доказательствах, среди которых протоколы, констатирующие факт нарушения закона, заявления свидетелей и доклады экспертов.

После направления обвинительной камерой дела в соответствующий суд начинается стадия судебного разбирательства.

Судебное разбирательство и пересмотр приговоров. Судебное разбирательство имеет состязательную форму, но в некоторых случаях возможно в отсутствие обвиняемого. Например, заочное производство осуществляется при побеге обвиняемого из места

заключения после передачи обвинительной камерой дела суду присяжных. Структуры судебного разбирательства во Франции и в Беларуси аналогичны. Французское происхождение имеют и значительные дискреционные полномочия председательствующего, который обладает правом собирать доказательства по своей инициативе. После изложения требований прокурора и гражданского истца председательствующий допрашивает подсудимого. Потом допрашиваются свидетели, исследуются вещественные доказательства, заслушиваются эксперты. По собиранию и исследованию доказательств полномочиями обладают стороны и председательствующий в судебном заседании. После судебного следствия начинаются прения сторон, затем суд выносит приговор.

Французское право различает следующие виды приговоров: оправдательные, о снятии обвинения (или об освобождении от уголовной ответственности) и об осуждении. Приговор об осуждении может предусматривать отсрочку исполнения с предоставлением (или без предоставления) испытательного срока. Вступивший в законную силу приговор пересмотру не подлежит, за исключением вновь открывшихся обстоятельств или наличия в нем фактической ошибки.

Во Франции выделяются две группы форм обжалования судебных решений: обычные и чрезвычайные.

1) К обычным формам относятся обжалование приговоров, вынесенных при заочном рассмотрении дела, и апелляция. Обжалование в обычной форме должно быть произведено в десятидневный срок с момента ознакомления заинтересованных лиц с приговором.

2) К чрезвычайным формам относятся кассация и ревизионный пересмотр.

Опротестование прокурором по поводу заочного рассмотрения дела производится в случаях, когда лицо не явилось в полицейский или исправительный трибунал и не знало о том, что должно было явиться. При таком обжаловании приговор автоматически отменяется и проводится новое разбирательство в той же инстанции.

Апелляция представляет собой проверку не вступившего в законную силу приговора путем пересмотра дела вышестоящим судом по существу. Апелляционная инстанция пересматривает решение суда по вопросам как «факта», так и «права». На основе исследования доказательств выносится новый приговор.

Среди особенностей апелляционного пересмотра приговоров во Франции следует отметить следующие: 1) не подлежат апелляционному пересмотру приговоры суда присяжных и военных трибуналов; 2) апелляционная инстанция при проведении нового разбирательства исследует доказательства только в пределах апелляционной жалобы, то есть она не правомочна по своему усмотрению проверить правильность всего приговора, если обжалована лишь его часть; 3) при вынесении нового приговора положение подсудимого может быть ухудшено.

Чрезвычайной формой обжалования судебных решений является кассация. Кассация как пересмотр дела по поводу нарушения процессуальных или материальных норм права во французском уголовном процессе имеет две разновидности: кассация в интересах сторон и кассация в интересах закона.

Кассация в интересах сторон подается на не вступивший в законную силу приговор обвинителем или представителем стороны защиты в течение пяти дней с момента ознакомления с приговором. Оправдательный приговор и решение о прекращении дела кассационному обжалованию в интересах сторон не подлежат.

Кассация в интересах закона подается генеральным прокурором при Кассационном суде или министром юстиции на вступивший в законную силу любой (в том числе и оправдательный) приговор. Кассация в интересах закона имеет своей целью не пересмотр вступившего в силу приговора, который непоколебим, а получение толкования закона вышестоящим судом на будущее время.

Другой чрезвычайной формой обжалования вступивших в законную силу приговоров служит ревизионный пересмотр. Ревизионный пересмотр производится по поводу

фактических ошибок в приговоре. В сравнении с белорусским уголовным процессом данная форма аналогична пересмотру дела по вновь открывшимся обстоятельствам, но не производству в порядке надзора.

Ходатайство о ревизии подается осужденным или членами его семьи по вступившему в силу обвинительному приговору в Кассационный суд и поддерживается требованием министра юстиции. Основанием для обжалования являются вновь открывшиеся обстоятельства, а при апелляции или кассации основанием служат те обстоятельства, которые установлены в деле. По УПК Франции основанием для возбуждения ревизионного производства служит явная неправильность приговора.

Ревизионный пересмотр уголовного дела приостанавливает исполнение наказания. В случае обоснованности требования дело передается для аннулирования судебного решения с его пересмотром или без пересмотра по существу.

Для характеристики французского уголовного процесса необходимо обратить внимание на значительную его дифференциацию.

Производство в упрощенном порядке. Упрощенную процессуальную форму имеет разбирательство дел по деликтам и уголовным проступкам (правонарушениям). По ним, как правило, не производится предварительное следствие. Деликты рассматриваются в исправительных трибуналах в менее сложном процессуальном порядке, чем преступления в суде присяжных.

Упрощенная процедура свойственна производству в полицейских трибуналах по делам о проступках, наказание за которые не превышает двух месяцев лишения свободы. Так, разбирательство происходит единолично полицейским судьей. По многим делам решение выносится заочно на основе протоколов, составленных полицией. Отсутствует подготовительная процедура перед судебным разбирательством. Полицейский трибунал принимает дело к своему производству на основе: 1) вызова, направленного ответчику по инициативе судьи (непосредственный вызов в суд); 2) добровольной явки ответчика; 3) решения органов расследования о предании суду.

Кроме того, по делам об уголовных проступках возможно еще более простое разбирательство: непосредственная уплата штрафа полицейскому агенту, констатировавшему факт совершения малозначительного правонарушения. Данная процедура получила название «штраф по соглашению». Она позволяет полиции по своему усмотрению решать вопрос о правовой природе нарушения и форме ответственности (уголовной или административной). Уплата штрафа не освобождает от уголовной ответственности, но может исчерпать наказание. Юридически уплата штрафа означает признание стороной факта правонарушения.

22.3 Уголовный процесс Германии

Источники уголовно-процессуального права и судебная система. До сегодняшнего дня считаются действующими Закон о судоустройстве и уголовно-процессуальный кодекс (уложение), принятые в 1877 году. За превышающую столетие историю их редакция изменялась и было внесено множество дополнений. Закон о судоустройстве действует в редакции от 9 мая 1975 года. УПК ФРГ испытал на себе сильное влияние кодекса Наполеона 1808 г., однако в редакции 1987 года предусматривает качественно новую систему производства по уголовным делам. Среди других нормативных источников можно назвать Закон о судьях от 19 апреля 1982 г., Закон о борьбе с нелегальной торговлей наркотиками и другими проявлениями организованной преступности 1992 г., Распоряжение об организации и порядке деятельности прокуратуры от 12 марта 1975 г.

Кроме законодательства источником права в Германии считаются решения Федерального конституционного суда и других высших судебных учреждений. Судебная практика как форма выражения права имеет значение и при применении закона, и особенно в случае обнаружения неточностей или пробелов в законодательстве.

Для производства по уголовным делам в судебной системе ФРГ выделяются четыре звена. Первое звено составляют участковые суды. Участковый судья единолично рассматривает: 1) дела частного обвинения, 2) дела по проступкам (в том числе в порядке упрощенного производства), 3) по предложению прокурора – дела по преступлениям, наказание за которые не может превышать одного года лишения свободы. Дела по преступлениям, санкция за которые ограничена тремя годами лишения свободы, рассматриваются судом шеффенов в составе участкового судьи и двух шеффенов или двух профессиональных судей и двух шеффенов. Все члены суда действуют единой коллегией без разделения полномочий. На предварительном расследовании участковый судья выполняет функции судьи-дознавателя, осуществляя некоторые следственные действия, а также разрешая вопросы о применении мер принуждения.

Вторым звеном судебной системы являются уголовные палаты судов земли, которые могут действовать в качестве суда первой или апелляционной инстанции. По первой инстанции они рассматривают все дела, не отнесенные к подсудности участковых судов или высших судов земли (санкция по которым превышает три года лишения свободы или производство связано с помещением в психиатрическую больницу). Дела по первой инстанции рассматривает либо уголовная палата суда земли, выступающая в качестве суда присяжных, либо большая уголовная палата суда земли. Суд присяжных состоит из трех профессиональных судей и двух шеффенов, действующих единой коллегией без разделения полномочий. Суду присяжных подсудны дела по преступлениям, связанным с созданием опасности для жизни людей. Остальные дела рассматриваются большой палатой по уголовным делам. Она же служит апелляционной инстанцией для приговоров суда шеффенов, вынесенных в участковом суде. Апелляции на приговоры участковых судей, вынесенные единолично, рассматриваются малой палатой по уголовным делам в составе председательствующего и двух шеффенов.

Третьим звеном судебной системы служат сенаты по уголовным делам Высших судов земли, которые выполняют функции судов первой, апелляционной и кассационной инстанций. По первой инстанции они рассматривают дела особой значимости и сложности, в том числе ряд государственных преступлений. Уголовные сенаты рассматривают кассационные и апелляционные жалобы на приговоры нижестоящих судов, если жалоба принесена не по мотивам нарушения федеральных законов.

Судебную систему возглавляет Верховный федеральный суд ФРГ, который является единственным общефедеральным учреждением в системе общих судов. Присутствие по уголовным делам (сенат) Верховного федерального суда рассматривает кассационные жалобы на приговоры высших судов земель (вынесенные ими при разбирательстве дела по первой инстанции), а также на приговоры судов присяжных и больших палат судов земли (если они не подлежат кассационному обжалованию в высший суд земли). Верховный федеральный суд может пересмотреть также дело по вновь открывшимся обстоятельствам. С 1969 года в его компетенцию не входит разбирательство дел по первой инстанции.

Досудебное производство. Как было отмечено выше, германский уголовный процесс имеет значительное сходство с французским. Более того, до 1975 года предварительное расследование в нем производилось по французской модели в форме полицейского дознания и предварительного следствия, осуществляемого судебным следователем. Однако для большей рационализации производства предварительное следствие было отменено в связи с дублированием на нем расследования полиции и прокурора. В настоящее время расследование осуществляет полиция под руководством прокурора, а судебный следователь (участковый судья-дознаватель) принимает в нем лишь эпизодическое участие, связанное с принятием важнейших решений по делу и легализацией доказательств.

По УПК ФРГ обязанность проведения расследования лежит на прокуроре. Прокуратура организована как иерархическая система при общих судах всех уровней. При Верховном федеральном суде уголовное преследование осуществляет генеральный федеральный прокурор и подчиненные ему федеральные прокуроры, подотчетные министру юстиции

ФРГ. Аналогичную структуру имеет прокуратура земель, подчиняющаяся министру юстиции земли. После возбуждения уголовного дела прокурором по большинству уголовных дел расследование осуществляет полиция. При этом функция прокурора сводится к решению вопроса о дальнейшей судьбе дела: направлении на доследование, прекращении уголовного преследования или передаче в суд. По наиболее важным и сложным делам прокурор сам осуществляет расследование, а полиция обязана исполнять его указания по производству процессуальных и иных действий.

Производимое полицией или прокурором предварительное расследование не имеет детально регламентированной процессуальной формы и осуществляется розыскным порядком. Такое расследование трудно отличимо от оперативно-розыскной деятельности. Более того, многие негласные оперативно-розыскные мероприятия регламентированы уголовно-процессуальным кодексом ФРГ, которые вправе применять полиция по судебному разрешению. Полицейское расследование во многом осуществляется внепроцессуально. В связи с этим в немецкой теории уголовного процесса выделяются строгое и свободное доказывание. Первое связано с судебной деятельностью и имеет процессуальную регламентацию. Второе применяется в основном полицией и не связано с процессуальной формой. Деятельность полиции носит подготовительный для судебного доказывания характер. Она связана с отысканием носителей информации, которые после их процессуального собирания – легализации – могут стать доказательствами по делу. Таким образом, в результате деятельности полиции и прокурора не появляются судебные доказательства. Протоколы, составленные полицией, не могут быть оглашены в судебном разбирательстве. Одним из способов легализации данных полицейского расследования служит допрос полицейских в суде в качестве свидетелей.

При необходимости легализации данных предварительного расследования полиция обращается в участковый суд. Судья-дознаватель (обязанности которого выполняет участковый судья) по ходатайству прокуратуры (или защиты) проводит отдельные следственные действия. При этом он не принимает дело к своему производству, а значит и не несет ответственности за результаты уголовного преследования, то есть остается независимым от обвинительной функции. Такие следственные действия проводятся в состязательной форме – при участии в судебном заседании представителей сторон. Составленные в результате следственных действий протоколы имеют доказательственное значение и могут быть использованы при разбирательстве дела по существу. Например, на судебном следствии при отказе подсудимого от признания вины оглашается протокол его судейского допроса на предварительном расследовании, в котором он давал признательные показания.

Другие относящиеся к функции юстиции вопросы на предварительном расследовании также отнесены к компетенции судьи-дознавателя. Для избрания меры пресечения в виде содержания под стражей прокурор или должностное лицо полиции обращается к участковому судье. Последний выдает (или отказывает в выдаче) письменный ордер на арест в зависимости от наличия «серьезного подозрения». Германское уголовно-процессуальное право различает три вида подозрения: простое (необходимое для возбуждения уголовного дела), достаточное (обусловливающее возбуждение публичного обвинения в суде) и серьезное (обосновывающее арест обвиняемого). Срок досудебного ареста не должен превышать шести месяцев, но возможно его продление высшим земельным судом. В исключительных случаях прокурор или полиция может арестовать подозреваемого без ордера. Однако арестованный должен быть доставлен к судье безотлагательно для санкционирования меры пресечения. Участковый судья вправе избрать более легкую меру пресечения при наличии к тому оснований. Кроме того, арестованный на досудебных стадиях обвиняемый имеет право возбудить ходатайство о судебном рассмотрении вопроса об аннулировании ордера на арест или об его приостановлении.

Во всех процессуальных действиях, производимых участковым судьей-дознавателем, вправе участвовать защитник. Защитник вступает в процесс до первого допроса

подозреваемого. Подозреваемому должны быть разъяснены его права, в том числе в совершении какого преступления он подозревается, право не отвечать на вопросы и право на помощь адвоката. В ФРГ существует Федеральная ассоциация адвокатов, обеспечивающая бесплатную или льготную юридическую помощь малоимущим. В составе Федеральной ассоциации адвокатов находятся коллегии адвокатов при Верховном федеральном суде и при высших судах земель. Каждый адвокат в коллегии образует свое бюро при том суде, где он практикует.

В уголовно-процессуальном регулировании предварительного расследования особое место занимают правила допустимости доказательств. В ФРГ существует ряд запретов доказывания, которые делятся на две группы. К первой из них относится запрещение установления определенных фактических обстоятельств (связанных, например, с государственной тайной) и использования определенных источников доказательств (например, свидетельский иммунитет). Вторую группу составляют запреты использования в уголовном процессе незаконно полученных средств доказывания, например, показаний обвиняемого. Тем не менее данное положение не является жестким правилом об исключении доказательств, полученных с нарушением процессуальной формы. Доказательства признаются недопустимыми, если они существенно нарушают «правовую сферу» обвиняемого.

Интересной представляется практика германского уголовного процесса по использованию в качестве доказательств сообщений секретных источников оперативно-розыскной деятельности. Такое использование возможно двумя способами: 1) путем допроса сотрудника полиции о том, что ему известно со слов секретного агента, остающегося для суда анонимным; 2) путем допроса самого секретного осведомителя без раскрытия участникам процесса его личности. Заметим, что для состязательного процесса оба эти способа неприемлемы, поскольку первый из них нарушает принцип непосредственности, а второй – принцип равенства сторон. Этим, в частности, объясняется ограниченность использования сведений секретных источников лишь некоторой категорией дел.

По окончании предварительного расследования при наличии «достаточного подозрения» прокурор передает дело в суд. В германском уголовном процессе прокурор наделен правом отказаться от передачи дела в суд в определенных случаях, например, когда обвиняемый или его близкие сами серьезно пострадали от преступления.

Судебное производство. Судебное производство по уголовным делам в Германии складывается из предания обвиняемого суду, судебного разбирательства и обжалования приговоров. Предание обвиняемого суду осуществляется на предварительном судебном заседании. В теории данная стадия называется промежуточным производством, или принятием решения об открытии судебного разбирательства. Главная ее задача состоит в проверке материалов предварительного расследования для выяснения наличия достаточного подозрения. При положительном ответе на этот вопрос обвиняемый предается суду.

Судебное разбирательство состоит из двух частей: подготовительной и собственно судебного разбирательства. Вторая часть распадается на судебное следствие, прения сторон, последнее слово подсудимого, постановление и провозглашение приговора. Процессуальный порядок судебного разбирательства в уголовном процессе ФРГ в целом аналогичен французскому. Однако следует отметить ряд его особенностей.

При подготовке судебного разбирательства до начала судебного следствия могут быть проведены осмотры, допросы свидетелей и экспертов, если их явка на заседание невозможна. Такие следственные действия проводятся судьей по поручению. При их производстве вправе присутствовать стороны, а протоколы во всех случаях им предъявляются.

Судебное следствие начинается с допроса подсудимого, что рассматривается как его привилегия представить суду свою версию по инкриминируемому деянию прежде, чем будут рассмотрены другие доказательства.

Председательствующий в судебном заседании также имеет большие дискреционные полномочия, в том числе и в отыскании истины. Он начинает исследование доказательств, после чего предлагает подсудимому сделать свои замечания. Такое же право имеют и другие относящиеся к сторонам участники. Защита и обвинение имеют право на допрос только тех свидетелей, которые были вызваны по их ходатайству.

За невыполнение свидетелем своих обязанностей (отказ от дачи показаний) председательствующим на него может быть наложен арест сроком до 6 месяцев.

В судебном разбирательстве обязательно участие прокурора. В то же время в некоторых случаях слушание дела может проводиться в отсутствие подсудимого (особенно при упрощенном порядке производства).

В свою очередь, потерпевший участвует в суде в трех формах: в качестве частного обвинителя, сообвинителя или гражданского истца. Если потерпевший выступает в роли частного обвинителя и прокурор не вступил в дело, то обвиняемый имеет право до начала прений сторон возбудить встречное обвинение.

Выслушав последнее слово подсудимого, суд иногда и без удаления в совещательную комнату выносит приговор. Уголовный процесс ФРГ знает четыре вида приговоров: обвинительный, оправдательный, о назначении мер безопасности и исправления (например, помещение подсудимого в медицинское учреждение), о прекращении дела. Интересно, что приговор составляют и подписывают только профессиональные судьи.

В уголовном процессе ФРГ выделяются две формы обжалования не вступивших в законную силу приговоров: апелляция и ревизия (кассация).

Принести апелляционную жалобу на приговор участкового суда и суда шеффенов могут представители сторон обвинения и защиты, за исключением гражданского истца. Особо следует отметить право обвинителя обжаловать приговор в пользу осужденного. Это остаток от розыскного процесса, где прокурор в суде выполнял не только функцию обвинения, но и надзор за законностью. В семидневный срок с момента ознакомления с приговором жалоба подается в суд первой инстанции. Жалоба может иметь письменную или устную форму. В последнем случае жалоба должна быть занесена в протокол судебного заседания. В порядке апелляции суд второй инстанции проводит новое судебное разбирательство по существу в пределах, указанных в жалобе. Если жалоба принесена в пользу подсудимого, то действует правило «недопустимости поворота к худшему».

Кассационному (ревизионному) обжалованию подлежат приговоры уголовных палат судов земли и высшего суда земли, вынесенные по первой и апелляционной инстанциям, а также приговоры участкового суда, которые по закону не могут быть обжалованы в апелляционном порядке. Кассационная жалоба приносится только по мотивам нарушения материального или процессуального закона. УПК ФРГ устанавливает абсолютные кассационные поводы, которые во всех случаях влекут пересмотр дела. Жалоба должна быть подана в семидневный срок с момента ознакомления с приговором. Своевременная подача ревизионной жалобы приостанавливает вступление приговора в законную силу в опротестованной части.

Для пересмотра вступивших в законную силу приговоров в германском уголовном процессе также существует институт возобновления производства, оконченного приговором, вступившим в законную силу. Стороны вправе принести ходатайство о возобновлении. Однако пересмотр приговора зависит от усмотрения вышестоящего суда. Основаниями для пересмотра дела являются вновь открывшиеся обстоятельства, явно свидетельствующие о неправосудности приговора.

Производство в упрощенном порядке. Одной из характерных черт уголовного процесса Германии выступает развитое производство в упрощенном порядке. Производство в упрощенном порядке носит название «приказа о наказании». Оно осуществляется

участковым судьей по малозначительным преступлениям (уголовным правонарушениям), наказание за которые не превышает трех месяцев лишения свободы. Прокурор на основе данных дознания либо полиция обращается к участковому судье с проектом приказа о наказании. Судья в порядке письменного производства в отсутствие обвиняемого принимает одно из следующих решений: отклоняет ходатайство в связи с неподтверждением достаточного подозрения, назначает судебное разбирательство или немедленно издает приказ о наказании. Приказ о наказании вступает в законную силу и приобретает значение приговора, если обвиняемый в течение семи дней после ознакомления с ним не принесет своих возражений. В противном случае назначается судебное разбирательство по общим правилам.

Таким образом, производство в порядке «приказа о наказании» приближается к наложению административного взыскания. Однако предоставление обвиняемому права согласиться или не согласиться с приказом вносит в процесс состязательное начало, уравнивая обвинителя и обвиняемого.

В теории отмечаются три достоинства приказа о наказании по сравнению с другими формами упрощенного производства: 1) обвиняемому в незначительном деянии более выгодно подчиниться по месту своего жительства требованию о легком взыскании, чем подвергаться тяготам судебного разбирательства, связанным с необходимостью явки в суд; 2) значительная дешевизна и быстрота производства; 3) экономия судебных ресурсов для более важных и сложных уголовных дел.

22.4 Уголовный процесс Англии и США

Уголовно-процессуальное право и его субъекты. Уголовно-процессуальное право англосаксонской системы, прежде всего, состоит из общего права и права справедливости. Общее право в Англии было создано Вестминстерскими судьями, а право справедливости сложилось из решений суда канцлера, которые исправляли недостатки общего права. Вот почему право данных стран и по происхождению, и по структуре называют прецедентным.

Основной формой (источником) уголовно-процессуального права является судебная практика. Решения, вынесенные судом, обязательны для него самого и для нижестоящих судов по аналогичному делу. В этом заключается правило прецедента. В ряде случаев, особенно в США, Высшие суды не связаны своими решениями. Однако в действительности они довольно редко прибегают к этому исключению.

Другим источником права служит закон (статутное право). При этом закон по сравнению с судебной практикой играет второстепенную роль, поскольку для юристов нормативный акт не имеет смысла, пока он не истолкован судебными решениями. Исключение составляет имеющая прямое действие Конституция США.

Важнейшими нормативными источниками английского уголовно-процессуального права являются Великая хартия вольностей 1215 г. и Билль о правах 1689 г. Заметим, что с 1832 г. роль закона в Англии стала возрастать. В последнее время принят ряд важнейших нормативных актов, среди них Закон о судах 1971 г., Закон о магистратских судах 1980 г., Закон о Верховном суде 1981 г., Закон о полиции и доказательствах по уголовным делам 1984 г., Закон о государственных обвинителях 1985 г., Закон о судах и правовом обслуживании 1990 г., Закон об уголовном правосудии и публичном порядке 1994 г. и Закон об уголовном процессе и расследованиях. Вышесказанное позволяет заключить, что в современной Англии среди источников права законодательство занимает не меньшее место, чем прецеденты.

Уголовно-процессуальному праву США в отличие от английского всегда были присущи некоторые черты, сближающие его с континентальной системой. Наличие более развитого законодательства (особенно Конституции США и пятнадцати поправок), а также федеративного устройства заметно отличают американское право от британского.

В качестве общих особенностей уголовно-процессуальных норм стран общего права можно отметить их приоритет перед нормами материального права в глазах правоприменителей, а также их неразделенность с гражданско-процессуальным правом. Независимо от того, находят ли свое выражение уголовно-процессуальные нормы в законе или прецеденте, для них характерна меньшая абстрактность – направленность на решение конкретной проблемы, а не на формулировку общего правила поведения.

Для Англии и США характерна сложная судебная система. В Англии выделяются высшие и низшие суды. Высшие суды представлены Верховным судом, состоящим из Высокого суда, Суда короны и уголовного отделения Апелляционного суда. По немногим делам высшей инстанцией выступает Апелляционный комитет палаты лордов. В Америке одновременно взаимодействуют судебные системы штатов с федеральными судами. Судебные системы штатов, в общем, состоят из трех уровней: судов первого звена, апелляционных судов и Верховного суда. Высшие суды являются апелляционной инстанцией для нижестоящих, а также рассматривают по первой инстанции дела особого значения.

Низшие суды, или суды первого звена, условно можно назвать магистратскими судами, которые обслуживаются мировыми судьями, как правило, не являющимися юристами и не получающими вознаграждения. Они могут работать не полное рабочее время, занимаясь частной практикой в промежутках между выполнением обязанностей судьи. Если обязанности мирового судьи за плату исполняет профессиональный юрист, то он называется магистратом. Магистратский суд разрешает по существу дела небольшой общественной опасности (мисдиминоры – уголовные проступки). Он не вправе назначить наказание выше установленного предела (90 дней лишения свободы в некоторых штатах США и 6 месяцев – в Англии). По тяжким преступлениям (фелониям) магистраты осуществляют предварительное производство: санкционируют обыски и аресты, проводят первоначальную явку арестованного в суд, устанавливают залог, назначают защитника для неимущих, производят предварительное слушание дела.

Другим важнейшим субъектом процесса является обвинитель. Частно-исковое начало в англосаксонском процессе предполагает возможность для каждого гражданина выступать обвинителем по делу лично или с помощью адвоката. До 1985 года в Англии не было службы государственного обвинения и в судах выступали адвокаты, представляющие интересы правительства. В настоящее время такая служба существует. Государственное обвинение по тяжким преступлениям осуществляет через своих помощников директор публичных преследований, который назначается генеральным атторнеем из числа барристеров или солиситоров.

В США публичное обвинение существовало еще до революции. Его осуществляет атторнейская служба, возглавляемая генеральным атторнеем США.

На досудебных стадиях функция обвинения осуществляется путем расследования. Кроме указанных субъектов предварительное расследование по большинству дел производят полиция и некоторые другие должностные лица (например, в Англии сам генеральный атторней или директор управления по борьбе с тяжкими мошенничествами). Полиция данных стран имеет сложную структуру. В Англии выделяются национальная полиция и полиция графств, в Америке – федеральная, штатов и местная.

Третьим основным участником процесса выступают защитники, организации которых, кстати, были предшественниками прокуратуры. В Англии старейшими корпорациями защитников являются барристеры и солиситоры. Барристеры считаются элитой и работают в судах (у барьера), а солиситоры занимаются с клиентами и собирают доказательственный материал на досудебных этапах. С 1990 года жесткая граница в их функциях стала стираться. К тому же появилась новая категория правозаступников – адвокаты, имеющие право выступать в судах.

В США выделяются две группы адвокатов. Первые работают в юридических консультациях (агентствах защитников), обеспечивающих участие адвокатов в процессе

для неимущих за счет средств штата. Вторые считаются частными (платными) адвокатами именуются барристерами.

Рассмотрим подробнее уголовный процесс стран системы общего права на примере судопроизводства США, обращая внимание на его отличия от английского уголовного процесса.

Одной из особенностей англосаксонского процесса является его значительная дифференциация. Особую процедуру имеет разбирательство преступлений, совершенных несовершеннолетними. По всем делам уголовно-процессуальная форма различается также в зависимости от категории преступления. Так, производство по фелониям (тяжким уголовным преступлениям) более усложнено, чем по мисдиминорам (уголовно наказуемым проступкам). Наибольший интерес представляет судопроизводство по фелониям, связанное с арестом, поскольку он затрагивает важнейшие права человека. Американские юристы выделяют 19 этапов судопроизводства, которые можно объединить в три большие группы: 1) стадию полицейского расследования, 2) стадию досудебного исследования обстоятельств дела обвинением и защитой, 3) судебные стадии.

Стадия полицейского (внесудебного) расследования. Это первая стадия уголовного процесса, включающая в себя четыре этапа: 1) пресечение совершения преступления, 2) расследование до ареста, 3) арест, 4) регистрацию арестованного и полицейское расследование после ареста.

Сами американские и английские юристы не относят данную стадию к уголовному процессу. Деятельность на ней имеет административную природу и неотличима от оперативно-розыскного производства. Действительно, предварительное расследование в США и Англии можно назвать полицейским, учитывая следующие его черты.

- Субъектом его осуществления, в основном, является полиция. Атторнеи в США и Дирекция публичных преследований в Англии также вправе осуществлять расследование, но данное право используется ими лишь по некоторым делам. Суд на данной стадии играет эпизодическую роль, связанную с применением мер процессуального принуждения.

– В содержание данной деятельности входят разведывательные, поисковые действия. В их числе использование специальных агентов и осведомителей, а также другие специальные средства, необходимые для установления потенциальных преступников.

- Полицейское расследование урегулировано ведомственными нормативными актами (в США) и непроцессуальными нормами. При этом существует ряд уголовно-процессуальных запретов на некоторые действия полиции, например, правило «об исключении», о котором будет сказано ниже.

- Для начала расследования не нужно какого-либо фактического обоснования или формального акта возбуждения дела.

- Подготовку материалов к судебному разбирательству, аналогичную полицейскому расследованию, вправе производить частные лица: потерпевший и обвиняемый, которые выступают сторонами. Например, потерпевший вправе задержать лицо по подозрению в совершении преступления. Важно отметить, что и полиция действует как сторона за рамками процесса, либо «помогая» потерпевшему в его расследовании, либо представляя ущемленные интересы государства. Этим объясняется, почему обвинитель в Англии и США считается адвокатом или доверителем государства.

- В результате полицейского расследования не появляются судебные доказательства и полицией не принимаются решения по предмету уголовно-правового спора между обвиняемым и государством. На данной стадии происходит лишь отыскание, обнаружение носителей доказательственной информации, которые будут впоследствии представлены в суд. Вот почему офицеры полиции не составляют протоколов, а пишут отчеты. Эта информация станет содержанием доказательств только в судебном заседании, например, после допроса офицера или эксперта в качестве свидетеля обвинения.

Пресечение преступлений и расследование до ареста осуществляется путем следующих мероприятий (которые по вышеуказанным причинам нельзя в полном смысле слова назвать

следственными действиями): осмотра места происшествия, изъятия и научного исследования предметов и документов, личного наблюдения, опроса и личного досмотра граждан, обыска (помещений, участков местности, салонов автомобилей), скрытого наблюдения, использования специальных служб, перехвата сообщений и иных форм контроля технических средств связи. При этом для всех видов обыска (кроме обыска салона автомобиля) и для контроля технических средств связи необходимо судебное разрешение.

Следующим этапом расследования выступает арест. По поводу определения его понятия нет единого мнения среди юристов. Закон подразумевает под арестом взятие лица под стражу в целях обвинения его в совершении преступления. Это обычно включает в себя осуществление физического контроля офицера полиции над подозреваемым для доставления его в полицейский участок и его регистрации как лица, совершившего преступление. Однако по мисдиминорам арестованный не транспортируется в участок, а у него отбирается обязательство о явке в суд. В письменном обязательстве должно быть указано инкриминируемое ему преступление. Непосредственное заключение под стражу осуществляется по решению суда, а если совершенное преступление относится к фелониям, то инициатива принадлежит полиции. Для производства ареста офицер должен иметь достаточные основания полагать, что преступление имело место и лицо, подлежащее аресту, и есть правонарушитель. При отсутствии необходимости в немедленном задержании подозреваемого офицер может сначала получить судебный ордер, который выдается магистратом при наличии достаточных оснований. Однако по большинству дел о фелониях офицер действует без ордера. Полицейский может произвести арест, как только он убедится в наличии достаточных оснований. Одновременно с арестом офицер имеет право осмотреть арестованного, салон автомашины, переносимые им вещи для обнаружения любого оружия, контрабанды или следов преступления. Сразу после задержания арестованный доставляется в полицейский участок, тюрьму или иное специальное место. Несовершеннолетние арестованные доставляются в специальный участок для подростков и подвергаются уголовному преследованию в особом порядке. При расследовании после ареста в общем порядке производится регистрация доставленного. В журнал регистрации приводов заносятся следующие данные арестованного: имя, время прибытия, вид правонарушения; также арестованный фотографируется и дактилоскопируется. Во время нахождения в участке ему предоставляется право сделать телефонный звонок и он информируется об основаниях задержания. Затем арестованный подвергается тщательному обыску и помещается в изолятор временного содержания, где ждет своего представления перед магистратом. С этого момента начинается новый этап уголовного процесса – расследование после ареста, в ходе которого появляется возможность произвести опознание, изъятие образцов для сравнительного исследования и допрос подозреваемого.

Особого внимания заслуживает допустимость использования в дальнейшем производстве по делу полученных полицией сведений, предметов и документов. Речь идет о признании подозреваемого, результатах обыска и опознании. Данный вопрос в американском процессе получил название «правила об исключении».

Обвинительный приговор суда может быть основан только на допустимых доказательствах, поэтому из сферы судопроизводства исключаются все данные, полученные с нарушением «должной правовой процедуры». Нормативно данное положение закреплено, в частности, IV, V, VI и XIV поправками к Конституции США. Согласно принципу «плоды отравленного дерева» все последующие сведения, полученные на основе недопустимого доказательства (если они не были обнаружены без его помощи), также исключаются из рассмотрения. Например, недопустимым будет допрос свидетеля, который установлен в результате вынужденного признания обвиняемого. Если обыск был проведен незаконно, то изъятые предметы, их осмотр, экспертное исследование, а также другие основанные на этих данных действия признаются не имеющими юридического значения.

По общему правилу не допускаются в суде «показания по слуху» (производные доказательства). Однако из него есть множество исключений, в том числе для показаний полицейского о признании задержанного в момент или после ареста, о результатах обыска или прослушивания переговоров.

Результаты обыска не могут использоваться в доказывании, если он проведен без судебного ордера, в котором четко указывается место его проведения и предметы, подлежащие изъятию. При производстве обыска не присутствуют посторонние лица (понятые), не составляется протокол. Поэтому предварительное указание в ордере подлежащих изъятию предметов и последующий факт их обнаружения призваны гарантировать то обстоятельство, что изъятые вещи действительно находились у подозреваемого. Результаты обыска вводятся в процесс доказывания посредством показаний полицейского в суде.

Требование об обязательности ордера имеет множество исключений. Например, не требует судебного разрешения обыск в автомобиле, изъятие во время обыска открыто лежащих улик, не указанных в ордере, а также проведение обыска в случаях, не терпящих отлагательства. Кроме того, даже если обыск был проведен с нарушениями, в некоторых случаях его результаты могут быть использованы, например, не против того лица, у которого был проведен обыск, а против другого обвиняемого или в перекрестном допросе.

Для использования подслушивающих устройств необходимо либо наличие судебного разрешения, либо согласие одного из участников переговоров. Существуют исключения и из этих правил, например, в случае применения подслушивания без использования звукозаписи или технических средств. Возможно прослушивание переговоров без получения ордера также в «критических ситуациях» сроком, не превышающим 48 часов.

В американском процессе нет опознания как следственного действия. Практика выделяет четыре вида идентификации личности: 1) опознание, при котором опознающему предъявляется ряд объектов; 2) опознание, проводимое при очной ставке, может сочетаться с допросами; 3) опознание, при котором опознающему предъявляется единственное лицо; 4) опознание по фотографии. Оно может проводиться и по одному снимку.

Ключевым критерием допустимости опознания служит отсутствие или наличие в процедуре обстоятельств, явно указывающих опознающему на опознаваемого. Такие обстоятельства в теории уголовного процесса получили название «наводящего вопроса». Однако даже при наличии наводящего вопроса результаты опознания могут иметь доказательственное значение, если нарушение процедуры идентификации было оправдано обстоятельствами и результаты не вызывают сомнений в достоверности или было проведено последующее опознание в суде.

Интересным является имеющее английское происхождение правило привилегии против самообвинения, которое считается одним из основных принципов уголовной процедуры. Коротко оно звучит так: никто не обязан свидетельствовать против себя. Происхождение данного правила объясняется следующими причинами. Обвиняемый (подозреваемый, подсудимый) имеет двойственное положение в процессе. Он одновременно является стороной и источником доказательственной информации. Если розыскной процесс видит в нем лишь последнее (объект исследования, из которого необходимо извлечь достоверные сведения даже посредством пытки), то состязательный признает в обвиняемом субъект спора, от которого зависит исход дела. Следовательно, дача показаний предстает не как его обязанность, а как право, которое ему предварительно разъясняется. При этом обвиняемый выступает в качестве стороны (когда он представляет объяснения – версию защиты) и в качестве источника доказательств (когда он дает показания по предмету доказывания).

Процессуальная реализация привилегии против самообвинения в странах общего права отличается от ее реализации в континентальном процессе. В белорусском уголовном судопроизводстве обвиняемый никогда не предупреждается об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний, а в Англии при согласии

подсудимого дать показания к нему применяется процедура допроса свидетеля. Тогда он несет уголовную ответственность за дачу ложных показаний и за отказ отвечать на вопросы суда. Таким образом, англосаксонское уголовно-процессуальное право не выделяет самостоятельного источника доказательств в виде показаний подозреваемого или обвиняемого. Их показания относятся к свидетельским.

Полиция действует как предъявитель уголовного иска, потому ее действия направлены на получение обвинительных доказательств, в том числе и признания обвиняемого. Так, полицейские инструкции содержат следующие рекомендации. Допрос предписывается проводить таким образом, чтобы виновность лица предполагалась. В результате его спрашивают о каких-либо деталях, например, о том, почему он совершил это, а не о том, совершил ли он это вообще. Предлагается использовать тактику «доброго и злого» следователя или провести фиктивное опознание и уличение в вымышленных преступлениях, чтобы обвиняемый, избегая более серьезных обвинений, признался в том, что было на самом деле. С целью нейтрализации предупреждения о праве хранить молчание полицейскому рекомендуется заявить, что молчание может быть обращено против обвиняемого. Если обвиняемый требует адвоката, то офицеру предписывается предложить ему не тратить деньги на дорогие услуги защиты, апеллируя к тому, что человек считает себя невиновным.

Признание арестованного может быть использовано для обоснования обвинительного приговора посредством показаний о нем полицейского в суде, если оно дано добровольно. Другими словами, добровольность признания определяет его допустимость.

Знаменитое правило Миранды установило должную правовую процедуру получения признания. До любого допроса лицо должно быть предупреждено понятными и недвусмысленными терминами о том, что оно имеет право хранить молчание, что любое сказанное им может быть обращено против него и что он имеет право на присутствие адвоката (в том числе бесплатного). Это правило не распространяется на подозреваемых, если они в момент допроса не находились под арестом. Обвиняемый может отказаться от реального осуществления этих прав, но должен сделать это добровольно, понимая и осознавая свои действия. Если он любым способом и на любой стадии процесса указывает во время допроса на желание посоветоваться со своим адвокатом перед ответами, то допрос должен быть прерван, поскольку присутствие адвоката при допросе служит одной из гарантий добровольности признания обвиняемого.

Правила, регулирующие процедуру разъяснения прав, не закреплены подробно в Конституции. Они находятся в компетенции Штатов и Конгресса. Общепринято, что лицо не может потерпеть какие-либо неблагоприятные последствия по причине использования права на молчание или на привилегию против самообвинения. В силу этого прокурор не может использовать в суде факт молчания подозреваемого.

Заявление подозреваемого, полученное без соблюдения правила Миранды, может быть использовано в суде в случае, если оно оправдательное. Таким образом нейтрализуется принудительность со стороны полиции. Посредством предоставления процессуальных преимуществ фактически неравные стороны обвинения и защиты уравниваются.

В целом, важно подчеркнуть неслучайное происхождение правила об исключении доказательств именно в англосаксонском процессе. Его значение обусловлено тем, что предварительное расследование не имеет строгой процессуальной регламентации. Угроза признания доказательств недопустимыми удерживает полицию от несанкционированных действий. Особо следует отметить два обстоятельства: во-первых, понимание ничтожности доказательств как процессуальной санкции для стороны, нарушившей правила игры; во-вторых, отказ от стремления к объективной истине как цели процесса. Они объясняют и возможность исключения из разбирательства даже не вызывающих сомнений в своей достоверности данных, и необходимость ограничительного применения данного правила. В противном случае санкция ничтожности будет применяться не к стороне, а к правосудию. Этим объясняется наличие целого ряда исключений из данного правила. Следует также

учитывать, что среди американских юристов правило об исключении является предметом острой дискуссии.

Подводя итог обзору полицейского расследования, можно отметить следующее. Полиция больше выполняет административные функции, чем процессуальные, поскольку последние начинаются там, где есть три участника правоотношений: сторона обвинения, сторона защиты и суд. На вышеописанных этапах фактически действует одна полиция (подозреваемый не имеет качества стороны процесса, а суд лишь контролирует законность некоторых полицейских действий). Следовательно, полицейское расследование подчинено розыскному методу регулирования. В результате действий полицейских не появляются судебные доказательства. Полученная полицией информация служит предметом судебного разбирательства. Только независимый судья определяет, доверять ли показаниям офицеров или нет.

В следующую стадию американского уголовного судопроизводства входят подготовительные к судебному разбирательству этапы, в которых место полиции и подозреваемого занимают обвинение и защита. С этого момента вступает в полную силу судебный метод правового регулирования и возникает трехстороннее правоотношение.

Досудебное исследование обстоятельств дела обвинением и защитой. Данную стадию составляют три этапа: принятие решения об обвинении, подача обвинительного документа в суд и рассмотрение его судьей.

Если по делу арест производился без судебного ордера (при получении которого улики рассматриваются и оцениваются магистратом), то в большинстве штатов дело передается в атторнейскую службу для принятия решения об обвинении. (Обвинителем по делу может выступать и частное лицо или частный адвокат, что особенно распространено в Англии). Характерной особенностью процесса является практика, согласно которой атторней при выдвижении обвинения обладает значительной дискреционной властью. Он более руководствуется началом целесообразности, чем нормами статутного права.

Атторней направляет обвинительный документ (проект постановления о привлечении в качестве обвиняемого) в суд для санкционирования состоявшегося ареста магистратом, который проверяет его законность и обоснованность без участия арестованного (официально, без состязания). В случае признания ареста и обвинения обоснованными арестованный должен без задержки лично предстать перед судом для предъявления обвинения. Данный этап производства по делу называется первоначальной явкой обвиняемого в суд.

Процедура первоначальной явки состоит в следующем. Суд устанавливает личность обвиняемого, информирует его о сущности обвинения. Суд разъясняет принадлежащие ему права, в том числе право хранить молчание и предупреждение том, что все сказанное им в суде или в полиции может быть использовано против него, право на помощь защитника. По каждому арестованному судья обязан рассмотреть вопрос о применении залога. Залог является основной мерой пресечения, поскольку обвиняемому (как субъекту процесса, стороне) необходимо собирать оправдательные доказательства для своей защиты.

С момента первоначальной явки арестованного в суд чаще всего и появляется другой важнейший участник судопроизводства – защитник. Он может вступить в процесс сразу после ареста. Если обвиняемый желает иметь частного, а не государственного защитника, то его назначение может затянуться до следующей стадии – предварительного слушания дела.

Процессуальное значение данного этапа состоит в том, что суд утверждает обвинительный документ после его проверки посредством состязательной процедуры. Суд предъявляет первоначальное обвинение подозреваемому, привлекая его в качестве обвиняемого. Именно суд, а не обвинитель, выслушав доводы сторон, избирает меру пресечения.

Судебные стадии уголовного процесса. Теория уголовного процесса выделяет следующие судебные стадии: предание суду, судебное разбирательство, пересмотр не вступивших и вступивших в законную силу приговоров.

Предание суду в англосаксонском процессе обличено в форму предварительного слушания дела, которое осуществляется магистратом с участием сторон и имеет своей целью определение достаточности доказательств для поддержания обвинения в судебном разбирательстве. Аналогичный институт существует в российском процессе при производстве в суде присяжных. Предварительное слушание происходит в состязательно форме, где обвинитель представляет достаточные, по его мнению, доказательства, а защита вправе их исследовать (подвергнуть перекрестному допросу свидетелей) и оспорить, а также представить свои доказательства.

Если обвинение признается обоснованным, то дело передается на рассмотрение большого жюри. В Англии этот институт упразднен в 1993 году, а в США в большинстве штатов продолжает существовать. Большое жюри состоит из 16–23 частных граждан, которые рассматривают аргументы обвинителя без участия защиты и «от имени общества» разрешают подвергнуть суду его члена. Утвержденный большим жюри обвинительный акт и дело передается в суд, который будет разрешать его по существу. Как правило, это районный суд, одновременно являющийся апелляционной инстанцией для магистратов.

До начала судебного следствия суд зачитывает обвинительный акт (или информацию) обвиняемому и спрашивает его по существу обвинения, признает ли он себя виновным, невиновным или отказывается оспаривать обвинение. Ответ обвиняемого играет существенную роль для дальнейшего производства.

Если подсудимый признает вину или отказывается оспаривать обвинение, то дело сразу направляется для вынесения приговора, минуя стадию слушания дела. Только при заявлении о своей невиновности хотя бы в части предъявленного уголовного иска происходит судебное исследование обстоятельств дела. В связи с этим в литературе можно встретить утверждение, что в англосаксонском процессе признание обвиняемого является особым доказательством, так как на его основе суд сразу, без разбирательства, выносит приговор. Следовательно, это элемент формальной системы доказательств. Это рассуждение не совсем верно, поскольку признание предъявленного обвинения в суде не служит средством установления истины в отличие от признания, сделанного в полиции. Сущность данного явления обусловлена состязательностью процесса, имеющей частно-исковые черты. Уголовный процесс стран общего права не имеет своей основной целью установление объективной истины. Последняя в числе других служит средством разрешения спора, который является источником движения дела. Признание обвинения стороной защиты означает прекращение спора. Следовательно, отпадают основания для дальнейшего производства, и суд обязан принять признанную защитой версию обвинения, то есть вынести обвинительный приговор без судебного следствия. Соответственно, ограниченное или полное признание стороной какого-либо факта, утверждаемого другой стороной, не требует его доказывания. Такой факт предполагается установленным. В свою очередь, признание обвинителем версии защиты о невиновности обвиняемого (отказ от обвинения) влечет оправдательный приговор. Таким образом, с точки зрения англосаксонского процесса признание вины, сделанное обвиняемым в суде, является не доказательством, а актом распоряжения.

Учитывая, что производство по делу не может выйти за пределы заявленного обвинителем уголовного иска, создается теоретическое обоснование и реальная возможность для сделок о признании вины.

Данное явление представляет собой соглашение стороны обвинения со стороной защиты, по которому обвиняемый признает себя виновным по всему или части предъявленного обвинения в обмен на уменьшение возможного наказания. Уменьшить возможное наказание обвинитель может следующими способами: переквалификацией на менее тяжкое преступление, исключением отдельных пунктов из обвинения, изменением

формы соучастия или стадии преступления, исключением ссылок на отягчающие вину обстоятельства, заявлением суду рекомендации о более мягком наказании. Данное соглашение не всегда является результатом действительных переговоров, иногда таковые лишь предполагаются.

По различным данным от 75 до 90% всех дел в США разрешаются именно таким способом. Если в английском процессе переговоры обвинителя и защитника о признании обвиняемого считаются недостойными профессионального юриста и не афишируются, то в Америке, напротив, они охраняются официальными правилами.

Сделки о признании вины являются характерной чертой островного уголовного процесса, а особенно – американского.

Итак, когда подсудимый заявил о своей невиновности, после подготовительных процедур (ознакомления с доказательствами противной стороны или опровержения обвинения: заявление ходатайств о признании недопустимыми отдельных доказательств или необоснованным всего обвинения) начинается слушание дела.

Подсудимые в американском процессе имеют право на суд присяжных по всем делам, за которые они могут получить наказание свыше шести месяцев лишения свободы.

Суд состоит из двух коллегий: коронных судей и присяжных заседателей (от 6 до 12 человек). Согласно англосаксонской доктрине первые решают вопросы права, а вторые – вопросы факта.

Судебное разбирательство построено на основе состязательности. В числе его особенностей в островной системе уголовно-процессуального права следует отметить следующие черты:

- судебное следствие и прения сторон не выделяются. Стороны выдвигают свой тезис (вступительная речь), затем представляют и исследуют доказательства для его подтверждения перед судом. На защиту возлагается бремя доказывания, если она что-либо утверждает, например, состояние необходимой обороны. После исследования доказательств обвинитель и защитник произносят заключительную речь перед присяжными;

- подсудимый имеет право на очную ставку (конфронтацию) со свидетелем обвинения;

- присяжные, как правило, должны вынести приговор единогласно. В противном случае их коллегия распускается, а дело слушается вновь;

- председательствующий коронный судья обладает большими полномочиями в части назначения наказания, так как он не связан уголовно-правовыми нормами в такой степени, как судья в континентальной системе. Наказания назначаются за каждое преступление и суммируются, причем верхний предел не ограничен. Наказание может быть определено также путем указания низшего и высшего предела;

- для получения сведений о личности осужденного этап назначения наказания может длиться неделю или даже больший срок. Информация, необходимая для назначения наказания, истребуется от специальных должностных лиц исправительных учреждений или представляется обвинителем и защитником. Данная процедура не входит в слушание дела по существу и регулируется иными правилами. Например, свидетели в суд не вызываются, и судья может признать любые сведения недопустимыми.

После вынесения обвинительного приговора обвиняемый имеет право на пересмотр дела в апелляционной инстанции. Две трети всех штатов имеют два уровня апелляционных судов: промежуточный и верховный (как правило, это Верховный суд штата). В других штатах есть всего один высший уровень. В федеральной судебной системе промежуточным уровнем служит апелляционный суд, а высшим – Верховный суд США.

В Англии для мировых судов и магистратов апелляционной инстанцией является районный суд. Апелляционные жалобы на решения районного суда подаются в Апелляционный суд. Высшей апелляционной инстанцией является Палата лордов.

Разделение апелляционной инстанции на два уровня на практике означает, что осужденный имеет автоматическое право на обжалование и пересмотр дела в

апелляционной инстанции первого уровня. Дальнейший пересмотр дела зависит от инициативы вышестоящего суда.

Функцией апелляционной инстанции является обеспечение пересмотра дела для проверки соблюдения надлежащих правил судебного разбирательства судом первой инстанции. Приговор одобряется при отсутствии нарушений закона в разбирательстве дела судом первой инстанции. Даже если апелляционный суд обнаружит нарушение процессуальных правил, они могут быть признаны несущественными, безвредными и не повлиявшими на результат производства по делу. Это относится только к тем нарушениям, которые не затрагивают конституционные принципы. При обнаружении существенного нарушения закона уголовное дело может быть либо прекращено, либо направлено на новое судебное разбирательство. Апелляционная инстанция вправе вынести новый приговор или предписать нижестоящему суду разрешение дела в пользу определенной стороны.

После вступления приговора в законную силу наступает стадия исполнения приговора и формально никто не может его пересмотреть, поскольку приговор суда – это решение, имеющее силу закона. По этой причине в англосаксонском процессе отсутствует не только надзорное производство, но и англоязычными юристами не выделяется даже стадия возобновления дел по вновь открывшимся обстоятельствам. Однако существует объективная потребность пересмотра дела, поскольку приговор может быть не правосуден в силу очевидных ошибок.

В судопроизводстве Англии и США есть такая процедура, с помощью которой, формально не пересматривая и не сомневаясь в истинности приговора, появляется возможность освободить заключенного из мест лишения свободы. В США она называется дополнительным (косвенным) обжалованием обвинительного приговора. Согласно конституционным принципам любой арестованный имеет право на рассмотрение судом достаточности оснований заключения под стражу, в том числе и осужденный по приговору суда. Если во время соответствующей процедуры федеральный суд обнаружит существенные нарушения закона при разбирательстве дела судом первой инстанции, то осужденный освобождается из-под стражи, хотя формально приговор остается в силе, или дело направляется на новое судебное разбирательство.

Производство в упрощенном порядке. В Англии суммарному производству подлежат дела трех категорий: 1) малозначительные (не представляющие большой общественной опасности); 2) смешанные преступления, в отношении которых установлен альтернативный порядок разбирательства в зависимости от волеизъявления сторон, сложности дела и размера причиненного ущерба; 3) ряд тяжких преступлений, по которым установлены смягчающие обстоятельства или которые не представляют особой опасности для общества.

Суммарное производство имеет упрощенную процессуальную форму. Так, отсутствует предварительное слушание, дело разрешает единолично магистрат, участие защитника не является обязательным (если санкция статьи не предусматривает лишения свободы). В некоторых случаях также разбирательство производится заочно (без участия обвиняемого).

По ряду категорий дел (смешанные преступления) производство в суммарном порядке может иметь место только с согласия обвиняемого, которое дается в письменной форме. Многие дают такое согласие по мотивам ограниченности компетенции магистрата наказанием в шесть месяцев лишения свободы, в то время как в суде присяжных за такое же преступление можно получить гораздо больший срок.

Подытоживая рассмотрение темы, можно отметить следующее.

В мире существуют два ведущих «национальных» типа уголовного процесса: романо-германский и англосаксонский. Одним из основных различий между ними служит преобладающее значение в уголовно-процессуальном праве либо законодательства, либо судебной практики. Однако существует ощутимая тенденция сближения континентальной и островной правовых систем. Если в романо-германском праве возрастает нормотворческая роль судебной практики, то в странах общего права все большее развитие

получает законодательство, а суд из органа правотворческого трансформируется в орган правоприменительный.

С точки зрения «идеальной» типологии уголовный процесс ни в одной из рассмотренных стран не является в чистом виде розыскным или состязательным, поскольку эти модели неизбежно смешиваются.

С позиции «исторической» типологии все современные уголовно-процессуальные системы в демократическом обществе относятся к публично-исковому состязательному типу, в котором обеспечиваются как частные, так и общественные интересы. Розыскному началу подчинен начальный этап производства по делу (общее расследование), а состязательность доминирует в последующих стадиях. При этом досудебное производство по уголовным делам во Франции, Германии, Англии и США существенно отличается.

Во Франции после розыскного дознания производится состязательное предварительное следствие. Судебный следователь принимает дело к своему производству и осуществляет с участием сторон следственные действия в пределах выдвинутого прокурором обвинения.

В Германии предварительное следствие отсутствует. Однако в розыскном расследовании решения о применении мер принуждения и легализации доказательств принимает участковый судья – дознаватель. Он эпизодически вступает в процесс по ходатайству сторон и не принимает дело к своему производству.

В Англии и США полицейское расследование вообще не считается уголовно-процессуальной деятельностью и производится в административном порядке. Деятельность полиции отчасти регулируется правилом об исключении доказательств, полученных с нарушением должной процедуры. Юридически полиция и прокурор действуют как сторона, подготавливающая материал для судебного разбирательства.

22.5 Уголовный процесс Китайской Народной Республики

Уголовно-процессуальный кодекс КНР, который был принят на 2-й сессии Всекитайского собрания народных представителей пятого созыва 1 июля 1979 г., является первым Уголовно-процессуальным кодексом в истории КНР.

Порядок судопроизводства установлен на принципиальной основе, уголовное преследование должно быть основано на фактах, от следователей требуется активно проявлять инициативу и усилия по установлению достоверности фактов и других доказательств. Процесс доказывания требует, чтобы следователи проверяли все обстоятельства, полежащие доказыванию, проводили криминалистические исследования фактов, чтобы установить истину.

Все доказательства, дающие суду основание для принятия решения, должны быть тщательно проверены, недопустимо использование признаний подозреваемых и доказательств, полученных путем применения пыток. Отмечается, что это имеет большое значение для исправления ошибок, имевших место во время «культурной революции».

Система уголовного судопроизводства обладает следующими особенностями:

1. Задача доказательства в уголовном судопроизводстве – определить истинные обстоятельства дела и установить объективную истину. Только установленные в судебном порядке объективные факты по делу можно считать правильным применением закона, защитой социалистической правовой системы, национальных и коллективных интересов, законных прав граждан. Поэтому определение объективной истины – важная задача судебных органов КНР.

2. Судебное разбирательство и решение по делу должно быть установлено на основе достоверных фактов. «На основе фактов» является основным принципом уголовно-процессуального кодекса КНР. Независимо от стадии судебного разбирательства, если факты не установлены, нельзя применять закон и принимать решение. Если надо, то необходимо вернуться, чтобы провести дополнительное расследование до тех пор, пока факт не стал ясным и понятным.

3. При вынесении решения по любому делу необходимо учитывать доказательства и результаты расследования, а не доверять только устным показаниям. Одни лишь показания обвиняемого при отсутствии других доказательств не могут являться основанием для признания обвиняемого виновным и назначения ему наказания; при отсутствии показаний обвиняемого, но при наличии полностью достоверных доказательств обвиняемый может быть признан виновным и подвергнут наказанию.

4. Уголовно-процессуальным кодексом четко закреплено, что «доказательства должны быть проверены перед принятием решения». Представленные доказательства могут быть разными. Работники следствия и суда должны четко убедиться в достоверности и надежности доказательств.

Уголовно-процессуальный кодекс КНР от 1979 г. сыграл важную роль в истории, вместе с тем существуют некоторые проблемы:

1. Люди не всегда могут распознавать субъективный и объективный мир, это не значит, что следователи могут выявить все факты, не понимая относительную способность человека при судебном разбирательстве. Таким образом, доказательства во всех случаях должны быть установлены на основе ясных фактов, были примеры, когда возвращали много дел для дополнительного расследования, в течение длительного периода эти дела находились в подвешенном состоянии, продлевали сроки содержания под стражей, нарушались законные права и интересы участников процесса, что оказывало отрицательное влияние на правосудие.

2. Не был твердо определен принцип о принятии решений на основе доказательств. Все решения должны быть основаны на фактических данных, это при соблюдении трех факторов: во-первых, факты должны быть основаны на доказательствах; во-вторых, судья должен принять решение на основе таких доказательств, которые могут установить фактические обстоятельства дела; в-третьих, доказательства должны быть проверены в суде через законный перекрестный допрос и утверждение, что можно использовать в качестве основы решения. Это юридические требования процесса доказывания.

3. Низкая степень привлечения свидетелей, в основном опирались на письменные показания в приговоре. По статистике вызов свидетелей в уголовных процессах меньше, чем 5 %, и даже в некоторых местах менее чем 1 %.

17 марта 1996 г. Уголовно-процессуальный кодекс был подвергнут первой ревизии, количество статей увеличилось с 164 до 225. И самое главное — закрепили презумпцию невиновности. Основной принцип презумпции невиновности гласит: «Обвиняемый не виновен, пока не доказано обратное». До этого в Китае был другой принцип — при отсутствии возможности доказать виновность, но с учетом большого количества доказательств против человека, ему назначали более легкое наказание, чем это предусмотрено законом.

В ст. 140 Уголовно-процессуального кодекса КНР были внесены изменения: «Если прокуратура считает, что существует недостаточно доказательств, обвинение не отвечает требованиям, то можно принять решение – не возбуждать уголовное дело». В ст. 162 закреплено: «Если суд установит, что в соответствии с проверенными фактами отсутствуют достаточные доказательства, обвиняемый не может быть признан виновным, суд должен принять решение об оправдании обвиняемого».

В июне 2010 г. Верховный суд КНР, Верховная народная прокуратура, Министерство общественной безопасности, Министерство государственной безопасности и Министерство юстиции КНР совместно выпустили два правила, касающиеся использования доказательств по уголовным делам: «Решение вопросов об отмене смертной казни в случае пересмотра доказательств» и «Положение по вопросам об исключении незаконно полученных доказательств по уголовным делам». «Два правила доказывания» – это принципы принятия конкретных решений по уголовным делам, особенно в случаях отмены смертной казни:

а) обстоятельства дела должны быть составлены на доказательствах. Это значит, что осуждение и приговор основаны на доказательствах, фактические данные проверены в соответствии с установленной процедурой. Между доказательствами и фактами по делу нет противоречий. Вывод на основании доказательств должен быть сделан в соответствии с правилами логики и опыта;

б) прямые доказательства: прямое доказательство указывает на доказываемое обстоятельство прямо и непосредственно. Все доказательства должны быть проверены в суде. Свидетели должны участвовать в перекрестном допросе, чтобы проверить все доказательства и определить правду в результате расследования;

в) правило исключения доказательств: незаконно полученными доказательствами нельзя пользоваться для принятия решения по делу. Доказательства, полученные при пытках подозреваемых и других незаконных методах в результате насилия и угроз, должны быть исключены;

г) совершенствование правил доказывания.

«Два правила доказывания» установили основные принципы исследования доказательств и допустимости доказательств, разработали правила исследования и применения разных доказательств, уточнили различные сертификационные требования разбирательства, различили стандарт осужденных, усовершенствовали правила допроса свидетелей. Но «Два правила доказывания» не являются основным законом, надо находить их содержание в поправке к Уголовно-процессуальному кодексу.

14 марта 2012 г. поправки к Уголовно-процессуальному кодексу были приняты Всекитайским собранием народных представителей и внесены в 99 ст. Объем Уголовно-процессуального кодекса увеличился с 225 до 285 статей. Новые изменения в систему доказательств состоят в следующем:

I. Изменение видов доказательства:

1) вещественные и письменные доказательства;

2) показания свидетелей;

3) заявления потерпевших;

4) показания и объяснения подозреваемого и обвиняемого в совершении преступления;

5) заключение экспертизы (мнение эксперта);

6) протоколы осмотра и освидетельствования (протоколы осмотра, освидетельствования, идентификация и следственных экспериментов);

7) видео- и аудиоматериалы (видео-, аудиоматериалы и электронная обработка данных).

Только при необходимой тщательной проверке соответствия вышеперечисленных доказательств фактическим обстоятельствам дела они могут выступать в качестве основания для принятия решений по делу.

Добавили ст. 48: в прокуратуру направляется дело обвиняемого, органы прокуратуры несут бремя доказывания вины обвиняемого, по делам частного обвинения частный обвинитель несет бремя доказывания, если иное не предусмотрено законом.

II. Ликвидация незаконных доказательств: доказательственные материалы только после проверки судебных органов могут использоваться в качестве доказательства. Доказательства в полной мере должны отвечать следующим условиям: а) вынесение приговора есть доказательство фактов; б) в соответствии с законом вынесение приговора было проверено соответствующими процедурами; в) комплексные доказательства о соответствии фактов уже вне разумных сомнений. Сбор доказательств с помощью пыток подозреваемого и других незаконных методов, сбор показаний свидетелей и заявлений потерпевших с помощью насилия, угроз и других незаконных методов влечет за собой исключение доказательств. Незаконный сбор вещественных, документальных доказательств тоже следует исключить. Народный суд, народная прокуратура и полиция обладают обязанностью исключать незаконные доказательства. И установлен конкретный

судебный процесс для исключения незаконных доказательств в ходе судебного разбирательства.

III. Совершенствование допроса свидетеля.

Вызов свидетелей и экспертов в суд для выяснения дел и проверки доказательств имеет большое значение. Поправки установили критерий значимости показаний свидетелей. Если показания свидетелей и эксперта значимы для вынесения приговора либо у прокурора, потерпевших и обвиняемого есть сомнения, либо суд считает необходимым, то свидетели должны быть вызваны в суд. Если свидетели и эксперт без законных оснований не явятся в суд, то народный суд может их заставить, при этом есть исключения для родителей, супругов и детей.

IV. Совершенствование мер по защите свидетелей.

В поправке добавили статью о защите свидетелей. Для защиты безопасности свидетелей и потерпевших по делам о преступлениях, представляющих угрозу национальной безопасности, террористических актах, организованных преступных групп и преступлений, связанных с наркотиками, народные суды, народные прокуратуры и органы общественной безопасности должны принять следующие меры: а) не раскрывать персональных данных; б) при даче показаний в суде скрывать реальную внешность, голос и т. д.; в) принять особые меры для охраны личности и жилья свидетелей и потерпевших.

Чтобы выполнить обязательства, сведения о расходах свидетелей на транспорт, проживание, питание и другие расходы должны предоставить судебным органом.

V. Правовая сила сбора доказательств с использованием технических средств и тайных расследований. При расследовании преступлений, представляющих угрозу национальной безопасности, террористических актов, организованных преступных групп и преступлений, связанных с наркотиками, коррупционных преступлений, взяточничества и других преступлений, серьезно нарушающих гражданские права, необходимо, чтобы следственные органы могли использовать технические средства и тайные расследования для сбора доказательств. И эти доказательства можно использовать для вынесения приговора.