http://kalinovsky-k.narod.ru/b/Tadjikistan/UPP_Tadjikistan_2017.pdf

УГОЛОВНОЕ СУДОПРОИЗВОДСТВО РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН

УГОЛОВНОЕ СУДОПРОИЗВОДСТВО РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН

Под редакцией Н. С. Мановой, Ю. В. Францифорова, Р. Р. Юлдошева

25-летию Государственной Независимости Республики Таджикистан посвящается

УГОЛОВНОЕ СУДОПРОИЗВОДСТВО РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН

Под редакцией Н.С. Мановой, Ю.В. Францифорова, Р.Р. Юлдошева

Министерством образования и науки Республики Таджикистан рекомендовано в качестве учебника для высших учебных заведений

Душанбе
2017

http://kalinovsky-k.narod.ru/b/Tadjikistan/UPP_Tadjikistan_2017.pdf

ББК 67.99(2)9+67.99(2)93
У-26
УДК 343.13 (075.8) (575.3)

Уголовное судопроизводство Республики Таджикистан : учебник / под ред. Н.С. Мановой, Ю.В. Францифорова, Р.Р. Юлдошева. – Душанбе: «ТАДЖПРИНТ», 2017. – 494 с.

Учебник включает темы, предусмотренные программой учебной дисциплины «Уголовный процесс» для высших учебных заведений.

Учебник подготовлен с учетом современного состояния системы законодательства Республики Таджикистан об уголовном судопроизводстве, науки уголовного процесса и потребностей практики. В нем учтены положения Конституции Республики Таджикистан, соответствующих международно-правовых актов, законов Республики Таджикистан и ведомственных нормативных актов, касающихся уголовного судопроизводства.

Учебник предназначен для студентов, аспирантов, преподавателей образовательных учреждений юридического профиля. Им могут пользоваться также судьи, прокуроры, дознаватели, следователи, оперативные работники, руководители правоохранительных органов, адвокаты и все те, кто интересуется уголовным судопроизводством.

Учебник отражает состояние уголовно-процессуального законодательства на 1 августа 2016 года.

При подготовке учебника были использованы справочно-правовая система «КонсультантПлюс» и Централизованный Банк правовой информации «ADLIA».

Настоящий учебник подготовлен и издан в рамках программы Филиала Американской Ассоциации Юристов в Республике Таджикистан «Реформа юридического образования», финансируемой Бюро по контролю за наркотиками и охране правопорядка Государственного Департамента США.

Приведенные в учебнике информация и выводы принадлежат исключительно соавторам и не были одобрены Палатой Делегатов или Правлением Директоров Американской Ассоциации Юристов и не представляют собой позицию либо политику Американской Ассоциации юристов, а также Бюро по контролю за наркотиками и охране правопорядка Государственного Департамента США.

ISBN 978-99975-877-8-7 **ББК 67.99(2)9+67.99(2)93**

© Коллектив авторов, 2017
© Академия МВД Республики Таджикистан, 2017

The 25th anniversary of the State Independence of the Republic of Tajikistan is dedicated

CRIMINAL PROCESS OF REPUBLIC OF TAJIKISTAN

Edited by N.S Manov, Y.V. Frantsiforov, R.R. Yuldoshev

Recommended by Ministry of Education and Science of the Republic of Tajikistan as a textbook for higher educational institutions

Dushanbe
2017

ББК 67.99(2)9+67.99(2)93
У-26
УДК 343.13 (075.8) (575.3)

Criminal process of the Republic of Tajikistan: the textbook / ed. N.S. Manov, Y.V. Frantsiforov, R.R. Yuldoshev. – Dushanbe "TAJPRINT", 2017. – 494 p.

The textbook includes topics on the "Criminal process" program of discipline for higher education.

The textbook was prepared taking into account the current state of the Republic of Tajikistan legislation system of criminal proceedings, the criminal process science and practical requirements. It takes into account the provisions of the Constitution of Tajikistan, the relevant international instruments, laws of the Republic of Tajikistan and the departmental regulations relating to criminal proceedings.

The textbook is designed for students, graduate students, teachers of educational institutions of the legal profile. It also can be used by the judges, prosecutors, investigators, operational staff, heads of law enforcement officials, lawyers and all those who are interested in criminal proceedings.

The textbook reflects the state of criminal procedural law on August 1, 2016.

In the preparation of a textbook reference and legal system "Consultant" and centralized bank of legal information «ADLIA» were used.

This textbook was prepared and published within the framework of the Branch of the American Bar Association in the Republic of Tajikistan "The reform of legal education", funded by the International Narcotics and Law Enforcement Affairs of the U.S. Department of State.

These textbook information and conclusions belong exclusively to the co-authors and were not approved by the House of Delegates or the Board of Directors of the American Bar Association and do not represent the position or policy of the American Bar Association, as well as the the International Narcotics and Law Enforcement Affairs of the U.S. Department of State.

ISBN 978-99975-877-8-7 **ББК 67.99(2)9+67.99(2)93**

© Authors, 2017
© Academy of the MIA of the Republic of Tajikistan, 2017

АВТОРСКИЙ КОЛЛЕКТИВ

Манова Н. С. – профессор кафедры уголовного процесса Саратовской государственной юридической академии, доктор юридических наук, профессор – главы 2, 3 (в соавторстве с Н.А. Нозировым), 5 (в соавторстве с К.Х. Солиевым), 8 (в соавторстве с Р.Х. Рахимзода), 12, 13 (в соавторстве с Ю.А. Рахмон), 14, 18-20, 23.

Михайлов В. А. – профессор кафедры управления Академии управления МВД России, Заслуженный деятель науки Российской Федерации, действительный член АПСН, доктор юридических наук, профессор – глава 6.

Нозиров Н. А. – начальник факультета № 1 Академии МВД Республики Таджикистан, кандидат юридических наук, полковник милиции – глава 3 (в соавторстве с Н.С. Мановой).

Попов А. П. – заведующий кафедрой уголовного права и процесса юридического факультета Пятигорского филиала Северо-Кавказского федерального университета, доктор юридических наук, доцент – глава 7.

Рахимзода Р. Х. – Министр внутренних дел Республики Таджикистан, Заслуженный юрист Таджикистана, кандидат юридических наук, генерал-лейтенант милиции – глава 8 (в соавторстве с Н.С. Мановой).

Рахмон Ю. А. – Генеральный прокурор Республики Таджикистан, генерал-лейтенант юстиции – глава 13 (в соавторстве с Н.С. Мановой), глава 25 (в соавторстве с Ю.В. Францифоровым).

Солиев К. Х. – заместитель начальника Академии МВД Республики Таджикистан по науке, Заслуженный юрист Таджикистана, кандидат юридических наук, полковник милиции – глава 5 (в соавторстве с Н.С. Мановой).

Францифоров Ю. В. – профессор кафедры уголовного процесса Саратовской государственной юридической академии, доктор юридических наук, доцент – главы 1, 4; глава 9 (в соавторстве с Ф.Р. Шарифзода), 10, 11, 15 (в соавторстве с Ш. Шохиён), 16, 17; глава 24, 25 (в соавторстве с Ю.А. Рахмон), 26.

Шарифзода Ф. Р. – начальник Академии МВД Республики Таджикистан, кандидат юридических наук, полковник милиции – глава 9 (в соавторстве с Ю.В. Францифоровым), глава 22 (в соавторстве с Р.Р. Юлдошевым).

Шохиён Ш. – Председатель Верховного Суда Республики Таджикистан, Заслуженный юрист Таджикистана – глава 15 (в соавторстве с Ю.В. Францифоровым), глава 19 (в соавторстве с Р.Р. Юлдошевым).

Юлдошев Р. Р. – профессор кафедры уголовного процесса факультета № 2 Академии МВД Республики Таджикистан, кандидат юридических наук, майор милиции – глава 19 (в соавторстве с Ш. Шохиён), глава 21, глава 22 (в соавторстве с Ф.Р. Шарифзода).

Ятимов С. С. – Председатель Государственного комитета национальной безопасности Республики Таджикистан, доктор политических наук, профессор, генерал-лейтенант – глава 26 (в соавторстве с Ю.В. Францифоровым).

AUTHORS

Manov N. S. – Professor of the Department of criminal procedure at Saratov state Academy of law, doctor of law, Professor – Chapter 2, 3 (in co-authorship with N. By Nasirovym), 5 (co-authored with K. H. Alievym), 8 (co-authored with R. H. Rahimzoda), 12, 13 (in collaboration with Yu. A. Rahmon), 14, 18-20, 23.

Mikhailov V. A. – Professor of the Department of management the Academy of management of MIA of Russia, Honored worker of science of the Russian Federation, full member of APSN, doctor of law, Professor – Chapter 6.

Nosirov N. A. – head of Department No. 1 Ministry of internal Affairs Academy of the Republic of Tajikistan, candidate of legal Sciences, police Colonel – Chapter 3 (co-authored with N. S. Manova).

Popov A. P. – head of Department of criminal law and procedure law faculty of the Pyatigorsk branch North Caucasian Federal University, doctor of legal Sciences, associate Professor – Chapter 7.

Rahimzoda R. H. – the Minister of internal Affairs of the Republic of Tajikistan, Honored lawyer of Tajikistan, candidate of law Sciences, the General-the Lieutenant of militia – Chapter 8 (co-authored with N. S. Manova).

Rahmon Yu. A. – the attorney General of the Republic of Tajikistan, General-Lieutenant of justice – Chapter 13 (co-authored with N. S. Manova), Chapter 25 (in collaboration with Yu. V. by Frantsiforov).

Soliev K. H. – Deputy head of the Ministry of internal Affairs Academy of the Republic of Tajikistan on science, Honored lawyer of Tajikistan, candidate of legal Sciences, police Colonel – Chapter 5 (co-authored with N. S. Manova).

Frantsiforov Y. V. – Professor of Department of criminal procedure at Saratov state Academy of law, doctor of legal Sciences, associate Professor – chapters 1, 4; Chapter 9 (in collaboration with F. R. Sharifzoda), 10, 11, 15 (in collaboration with S. Shaheen), 16, 17; Chapter 24, 25 (in co-authorship with Yu. A. Rahmon), 26.

Sharifzoda F. R. – head of the MIA Academy of the Republic of Tajikistan, candidate of legal Sciences, police Colonel – Chapter 9

(in collaboration with Yu. V. by Frantsiforov), Chapter 22 (in collaboration with R. R. Yuldoshev).

Shaheen Sh. – President of the Supreme Court of the Republic of Tajikistan, Honored lawyer of Tajikistan – Chapter 15 (in collaboration with Yu. V. by Frantsiforov), Chapter 19 (co-authored with R. R. Yuldoshev).

Yuldoshev R. R. – Professor of the Department of criminal procedure faculty № 2 of the Ministry of internal Affairs Academy of the Republic of Tajikistan, candidate of juridical Sciences, major of militia – Chapter 19 (co-authored with S. Shaheen), Chapter 21, Chapter 22 (in collaboration with F. R. Sharifzoda).

Yatimov S. S. – Chairman of the State Committee of national security of the Republic of Tajikistan, doctor of political Sciences, Professor, Lieutenant-General – Chapter 26 (in collaboration with Yu. V. by Frantsiforov).

РЕЦЕНЗЕНТЫ

Гаврилов Б. Я. **–** заведующий кафедрой управления органами расследования преступлений Академии управления МВД России, Заслуженный юрист Российской Федерации, доктор юридических наук, профессор

Искандаров З. Х. **–** профессор кафедры судебного права и прокурорского надзора юридического факультета Таджикского национального университета, доктор юридических наук, профессор

Мартыненко И. Э. – заведующий кафедрой гражданского права и процесса Гродненского государственного университета имени Я. Купалы Республики Беларусь, доктор юридических наук, профессор

Рахматулоев А. Э. – заведующий кафедрой судебного права и прокурорского надзора юридического факультета Таджикского государственного университета права, бизнеса и политики, доктор юридических наук, профессор

REVIEWERS

Gavrilov B.Y. – Head of crime investigation authorities of the Interior Ministry of the Russian Academy, Honored Lawyer of the Russian Federation, Doctor of Law, Professor

Iskandarov Z.H. – Professor of the department of judicial law and prosecutor's supervision of the law faculty of the Tajik National University, Doctor of Law, Professor

Martynenko I.E. – Head of the department of Civil Law and Procedure of the Grodno State University named after Y. Kupala of the Republic of Belarus, Doctor of Law, Professor

Rahmatuloyev A.E. – Head of the department of judicial law and prosecutor's supervision of the law faculty of the Tajik State University of Law, Business and Politics, Doctor of Law, Professor

СОДЕРЖАНИЕ

Принятые сокращения 24
Предисловие 25

ЧАСТЬ 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ 29
Глава 1. Сущность и назначение уголовного процесса 29
1.1. Понятие уголовного процесса, его сущность и задачи 29
1.2. Стадии и производства в системе уголовного процесса 31
1.3. Основные понятия уголовно-процессуальной науки 34

Глава 2. Уголовно-процессуальное право 44
2.1. Понятие и значение уголовно-процессуального права 44
2.2. Уголовно-процессуальная норма 47
2.3. Уголовно-процессуальный закон 48
2.4. Пределы действия уголовно-процессуального закона во времени, в пространстве и по кругу лиц 52

Глава 3. Принципы уголовного судопроизводства 56
3.1. Понятие и значение принципов уголовного судопроизводства 56
3.2. Система принципов уголовного судопроизводства 58

Глава 4. Участники уголовного судопроизводства 74
4.1. Понятие и классификация участников уголовного процесса 74
4.2. Суд в системе субъектов уголовного процесса 76
4.3. Государственные органы и должностные лица, осуществляющие уголовное преследование 79
4.4. Участники уголовного судопроизводства, отстаивающие свои интересы 88
4.5. Иные участники уголовного судопроизводства 104

Глава 5. Доказывание и доказательства в уголовном судопроизводстве 112
5.1. Общая характеристика учения о доказательствах и доказывании 112
5.2. Понятие и свойства доказательств 115

5.3. Предмет и пределы доказывания 118
5.4. Структура процесса доказывания 120
5.5. Субъекты и обязанность уголовно-процессуального доказывания 124
5.6. Классификация доказательств 126
5.7. Виды источников доказательств в уголовном процессе 130

Глава 6. Меры уголовно-процессуального принуждения 147
6.1. Понятие и виды мер процессуального принуждения 147
6.2. Задержание подозреваемого 155
6.3. Меры пресечения 178
6.4. Иные меры процессуального принуждения 233

Глава 7. Ходатайства, жалобы и иные основные положения УПК 260
7.1. Ходатайства и жалобы в уголовном процессе 260
7.2. Процессуальные сроки 264
7.3. Судебные издержки 265

ЧАСТЬ 2. ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ 270
Глава 8. Возбуждение уголовного дела 270
8.1. Понятие и значение стадии возбуждения уголовного дела 270
8.2. Поводы и основания к возбуждению уголовного дела. Обстоятельства, исключающие производство по уголовному делу 272
8.3. Решения, принимаемые в стадии возбуждения уголовного дела 280

Глава 9. Понятие, формы и общие условия предварительного расследования 285
9.1. Сущность и значение предварительного расследования 285
9.2. Формы предварительного расследования 287
9.3. Общие условия предварительного расследования 292

Глава 10. Следственные действия 301
10.1 Понятие и система следственных действий, общие правила их производства и оформления 301
10.2. Виды следственных действий 306

Глава 11. Привлечение в качестве обвиняемого 327
11.1. Понятие и значение привлечения в качестве обвиняемого 327
11.2. Основания и процессуальный порядок привлечения в качестве обвиняемого 329
11.3. Изменение и дополнение обвинения. Частичное прекращение уголовного преследования 333

Глава 12. Приостановление предварительного следствия 336
12.1. Понятие и значение приостановления предварительного следствия 336
12.2. Основания и условия приостановления предварительного следствия 337
12.3. Процессуальный порядок приостановления предварительного следствия 338
12.4 Возобновление предварительного следствия по приостановленному делу 339

Глава 13. Формы и процессуальный порядок окончания предварительного следствия 342
13.1. Сущность и формы окончания предварительного следствия 342
13.2. Прекращение уголовного дела: основания и процессуальный порядок 343
13.3. Окончание предварительного следствия с обвинительным заключением 349
13.4. Обвинительное заключение: понятие, значение, содержание 352
13.5. Действия и решения прокурора по делу, поступившему с обвинительным заключением 354

ЧАСТЬ 3. СУДЕБНОЕ ПРОИЗВОДСТВО 358
Глава 14. Подсудность уголовных дел. Назначение и подготовка судебного разбирательства 358
14.1. Сущность и значение стадии подготовки дела к судебному разбирательству 358
14.2. Порядок подготовки к судебному разбирательству. Вопросы, разрешаемые судьей при подготовке дела к слушанию 359
14.3. Решения, принимаемые в стадии совершения подготовительных действий 361

Глава 15. Общие условия судебного разбирательства 368
15.1. Понятие и значение общих условий судебного разбирательства 368
15.2. Система общих условий судебного разбирательства 371

Глава 16. Содержание и порядок судебного разбирательства. Приговор 382
16.1. Подготовительная часть судебного заседания 382
16.2. Судебное следствие 384
16.3. Прения сторон и последнее слово подсудимого 389
16.4. Понятие приговора суда, его виды, содержание и порядок постановления 390

Глава 17. Пересмотр приговоров, определений и постановлений суда, не вступивших в законную силу 397
17.1. Понятие, сущность и значение производства в суде второй (кассационной) инстанции 397
17.2. Порядок производства в кассационной инстанции 399
17.3. Пределы прав суда кассационной инстанции и решения, принимаемые им 404

Глава 18. Исполнение приговора 412
18.1. Понятие и значение стадии исполнения приговора 412
18.2. Вопросы, разрешаемые судом в стадии исполнения приговора и порядок их разрешения 414

Глава 19. Производство в суде надзорной инстанции 418
19.1. Понятие и значение производства в надзорной инстанции, его отличие от кассационного производства. Суды, рассматривающие надзорные жалобы и представления 418
19.2. Порядок производства в суде надзорной инстанции 422
19.3. Пределы прав надзорной инстанции 424

Глава 20. Возобновление производства по уголовному делу ввиду вновь открывшихся обстоятельств 427
20.1. Понятие и значение стадии возобновления уголовного дела ввиду вновь открывшихся обстоятельств 427
20.2. Виды вновь открывшихся обстоятельств и порядок их установления 428
20.3. Порядок разрешения судом вопроса о возобновлении производства по делу. Виды решений, принимаемых в данной стадии процесса 431

Глава 21. Особенности производства по уголовным делам в отношении несовершеннолетних 434
21.1. Общая характеристика особенностей производства по уголовным делам в отношении несовершеннолетних 434
21.2. Особенности предварительного расследования и судебного разбирательства дел о преступлениях несовершеннолетних 435

Глава 22. Особенности производства о применении принудительных мер медицинского характера 443
22.1. Основания применения принудительных мер медицинского характера 443
22.2. Особенности предварительного следствия и судебного разбирательства по делам о применении принудительных мер медицинского характера 445

Глава 23. Ускоренное производство 450
23.1 Понятие и общие правила осуществления ускоренного производства 450

Глава 24. Производство по возмещению вреда, причиненного незаконными действиями суда и органов, осуществляющих досудебное производство по уголовному делу 454
24.1. Сущность института возмещения вреда, причиненного незаконными действиями суда и органов, осуществляющих досудебное производство по уголовному делу (реабилитации). Основания и условия возмещения вреда 454
24.2. Порядок возмещения имущественного, морального вреда и восстановления иных прав реабилитированного 457

Глава 25. Международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства 461
25.1. Понятие и значение международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства 461
25.2. Основные положения о порядке взаимодействия судов, прокуроров, следователей и органов дознания в рамках правовой помощи по уголовным делам 463
25.3. Выдача лица для уголовного преследования или исполнения приговора 464
25.4. Передача лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является 467

Глава 26. Уголовный процесс зарубежных стран 470
26.1. Общая характеристика уголовного процесса зарубежных стран 470
26.2. Уголовный процесс Англии 473
26.3. Уголовный процесс США 475
26.4. Уголовный процесс Франции 478
26.5. Уголовный процесс Германии 481
26.6. Уголовный процесс России 484

CONTENTS

Abbreviations 24
Preface 25

PART 1. GENERAL PART 29
Chapter 1. The essence and purpose of the criminal process 29
1.1. The concept of the criminal process, its essence and objectives ... 29
1.2. Stages and production in the criminal process system 31
1.3. Basic concepts of criminal procedure science 34

Chapter 2. Criminal Procedural Law and Criminal Procedural Right 44
2.1. The concept and meaning of criminal procedural right 44
2.2. Criminal procedure regulation 47
2.3. Criminal procedure law 48
2.4. The limits of criminal procedure law in time, in space and number of individuals 52

Chapter 3. Principles of criminal proceedings 56
3.1. The concept and meaning of the principles of criminal proceedings 56
3.2. The principles of criminal proceedings system 58

Chapter 4. The participants of criminal proceedings 74
4.1. Concept and classification of participants in the criminal process 74
4.2. The court in the system of subjects of the criminal process 76
4.3. State bodies and officials conducting criminal prosecution 79
4.4. The participants of criminal proceedings, defending their interests 88
4.5. Other participants in criminal proceedings 104

Chapter 5. Evidence and proof in criminal proceedings 112
5.1. A general characteristic of the doctrine about evidence and proof 112
5.2. Concept and properties of proofs 115
5.3. Subject and limits of proof 118

5.4. The structure of the proof process 120
5.5. The subjects and the duty of the criminal procedure proof 124
5.6. Classification of evidence 126
5.7. Types of sources of evidence in criminal process 130

Chapter 6. The measures of criminal procedure compulsion..... 147
6.1. The concept, meaning and types of coercive procedural measures 147
6.2. The detention of the suspect 155
6.3. Preventive measures 178
6.4. Other measures of procedural compulsion 233

Chapter 7. Petitions, complaints and other basic provisions of the Criminal Procedure Code..... 260
7.1. Petitions and complaints in criminal procedure 260
7.2. Procedural terms 264
7.3. Legal costs 265

PART 2. SPECIAL PART. PRETRIAL PROCEEDINGS 270
Chapter 8. Initiation of a criminal case..... 270
8.1. The concept and meaning of a stage of initiation of criminal case 270
8.2. Reasons and grounds for initiating criminal proceedings. Circumstances excluding criminal proceedings 272
8.3. Decisions made at the stage of initiating a criminal case 280

Chapter 9. The concept, the form and the general conditions of the preliminary investigation 285
9.1. The essence and meaning of the preliminary investigation 285
9.2. Forms of preliminary investigation..... 287
9.3. General terms and conditions of the preliminary investigation .. 292

Chapter 10. Investigative actions..... 301
10.1 Concept and system of investigative actions, the general rules for their production and registration 301
10.2. Types of investigative actions 306

Chapter 11. Attraction as the defendant 327
11.1. Concept and meaning of attraction as the defendant 327
11.2. The bases and a procedural order of attraction as the defendant 329
11.3. Amendments and additions to the charges. Partial termination of prosecution 333

Chapter 12. The suspension of the preliminary investigation 336
12.1. The concept and value of the suspension of the preliminary investigation 336
12.2. Bases and conditions of the suspension of the preliminary investigation 337
12.3. The procedural order of suspension of the preliminary investigation 338
12.4. The resumption of the preliminary investigation on the suspended case 339

Chapter 13. Forms and procedural order of the completion of the preliminary investigation 342
13.1. The nature and form of completion of the preliminary investigation 342
13.2. Termination of criminal case: a base and a remedial order 343
13.3. The completion of the preliminary investigation with an indictment 349
13.4. Indictment: concept, meaning, content 352
13.5. Actions and decisions of the prosecutor in the case of admitted indictment 354

PART 3. JUDICIAL PROCEEDINGS 358
Chapter 14. Appointment and preparation of litigation. Jurisdiction of criminal cases 358
14.1. The essence and meaning of the stage of preparing the case for trial 358
14.2. The procedure for preparation for trial. Questions that may be decided by the judge

in preparing the case for hearing 359
14.3. Decisions made in the process of committing preparatory actions 361

Chapter 15. General terms and conditions of litigation 368
15.1. The concept and meaning of the general conditions of litigation 368
15.2. The system of the general conditions of litigation 371

Chapter 16. The order of litigation. Sentence 382
16.1. Preparatory part of the court hearing 382
16.2. Judicial investigation 384
16.3. The debate of the parties and the last word of the defendant 389
16.4. The concept of a court judgment, its types, contents and order of decision 390

Chapter 17. Revision of judgments, rulings and judgments which have not entered into force 397
17.1. Concept, essence and value of the production in court of second (cassation) instance 397
17.2. A production order in cassation instance 399
17.3. Limits of the rights of court of cassation instance and decision taken by it 404

Chapter 18. Execution of sentence 412
18.1. Concept and meaning of stage of execution of a sentence 412
18.2. Issues resolved by the Court at the stage of execution and the procedure for their resolution 414

Chapter 19. Proceedings in the court of supervisory instance 418
19.1. Concept and value of production of supervising instance, its difference from cassation production. Courts hearing applications for supervisory review and reporting 418
19.2. The procedure for production in a court of supervisory instance 422
19.3. Limits of the rights of the supervisory instance 424

Chapter 20. The resumption of the proceedings due to newly discovered circumstances 427
20.1. The concept and meaning of the resumption of the stage of criminal proceedings due to newly discovered circumstances 427
20.2. Types of new circumstances and the order of their establishment 428
20.3. Settlement of the issue by the court to reopen the case. Types of the decisions taken in this stage of the process 431

Chapter 21. Criminal proceedings in respect of minors 434
21.1. General characteristic features of criminal proceedings against minors 434
21.2. Features of preliminary investigation and trial of cases of juvenile crime 435

Chapter 22. Proceedings on the application of compulsory medical measures 443
22.1. Grounds for the application of compulsory medical measures 443
22.2. Features of the preliminary investigation and trial of cases concerning the application of compulsory medical measures 445

Chapter 23. Expedited Procedure 450
23.1 Definition and general rules of the accelerated pre-trial proceedings 450

Chapter 24. Production to compensate for damage caused by unlawful actions of the court and the bodies carrying out pre-trial criminal proceedings 454
24.1. The essence of the institution of compensation for harm caused by unlawful actions of the court and the bodies carrying out pre-trial criminal proceedings (recovery). Grounds and conditions of compensation for harm 454
24.2. Order of compensation of property, moral harm and restoration of other rights of rehabilitated 457

Chapter 25. International cooperation in criminal matters 461
25.1. The concept and importance of international cooperation in criminal matters 461
25.2. The main provisions on the procedure for interaction between the courts, prosecutors, investigators and bodies of inquiry in the framework of legal assistance in criminal matters 463
25.3. Extradition of a person for criminal prosecution or execution of sentences 464
25.4. Transfer of a person sentenced to imprisonment, to serve his sentence in the State of which he is a citizen.....467

Chapter 26. Criminal process of foreign countries 470
26.1. General characteristics of the criminal process of foreign countries.....470
26.2. Criminal process of England 473
26.3. US Criminal process.....475
26.4. French Criminal process 478
26.5. Criminal process of Germany.....481
26.6. Russian Criminal process 484

ПРИНЯТЫЕ СОКРАЩЕНИЯ

Генпрокурор – Генеральный прокурор Республики Таджикистан
ГК – Гражданский кодекс Республики Таджикистан
ИВС – Изолятор временного содержания
КоАП – Кодекс об административных правонарушениях Республики Таджикистан
Конституция – Конституция Республики Таджикистан
МВД – Министерство внутренних дел Республики Таджикистан
ОРД – оперативно-розыскная деятельность
ОРМ – оперативно-розыскные мероприятия
СИЗО – Следственный изолятор
УК – Уголовный кодекс Республики Таджикистан
УПК – Уголовно-процессуальный кодекс Республики Таджикистан
п. – пункт (-ы)
подп. – подпункт (-ы)
ст. – статья (-и)
ч. – часть (-и)
РТ – Республика Таджикистан
РФ – Российская Федерация
США – Соединенные Штаты Америки
ФРГ – Федеративная республика Германия

ABBREVIATIONS

Attorney General – Attorney General of the Republic of Tajikistan
Civil Code – Civil Code of the Republic of Tajikistan
The IVS - Detention isolator
The Administrative Code - Code of Administrative Offences of the Republic of Tajikistan
Constitution – the Constitution of the Republic of Tajikistan
MIA – Ministry of Internal Affairs of the Republic of Tajikistan
ORD – Operatively-search activity
ORM – Search operations
Detention center – The detention facility
CC – Criminal Code of the Republic of Tajikistan
CPC – Criminal Procedure Code of the Republic of Tajikistan
i. – item (s)
sub.i. – Sub Item (s)
Art. – Article (s)
p. – part (s)
RT – Republic of Tajikistan
RF – Russian Federation
US – United States
FRG – Federal Republic of Germany

ПРЕДИСЛОВИЕ

Обеспечение защиты прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступления, защиты личности от незаконного и необоснованного уголовного преследования, а также надлежащее осуществление уголовного преследования предполагают наличие высоких профессиональных качеств у лиц, ведущих производство по уголовному делу (органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора, судьи), и лиц, осуществляющих защиту прав и интересов потерпевших, подозреваемых, обвиняемых и иных отстаивающих свои интересы, участников уголовного судопроизводства.

Вышеуказанные профессиональные качества вырабатываются при освоении дисциплины «Уголовный процесс». Это одна из основных специальных дисциплин, изучаемых обучающимися высших юридических учебных заведений, поскольку в ходе ее изучения осваиваются концептуальные основы процессуальной деятельности различных органов государства по обнаружению и выявлению преступлений, возбуждению, расследованию, судебному рассмотрению и разрешению уголовных дел.

Данная уголовно-процессуальная деятельность, осуществляемая в установленном законом порядке органами дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда, направлена на защиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений, привлечение к уголовной ответственности лиц, виновных в совершении преступных деяний, защиту личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод. Особенность этой деятельности заключается в том, что она носит ретроспективный характер, поскольку назначением ее является установление и доказывание событий, имевших место в прошлом.

Учебник охватывает все темы, предусмотренные программой учебной дисциплины «Уголовный процесс» для высших юридических учебных заведений Республики Таджикистан. Учебник подготовлен с учетом действующего отечественного уголовно-процессуального законодательства, который в значительной мере преодолевает возможный разрыв

между текстом закона, его научным толкованием и следственно-судебной практикой.

В учебнике учтены положения Конституции Республики Таджикистан, соответствующих международно-правовых актов, законов Республики Таджикистан и ведомственных нормативных актов, касающихся уголовного судопроизводства.

Еще одним достоинством учебника является сочетание профессионализма авторского коллектива. Участие практических работников правоохранительных органов, суда и других специализированных учебных заведений в подготовке тематических глав учебника, позволило авторам при разработке теоретических и практических рекомендаций учесть современные требования к реализации принципиальных положений законодательства в области уголовного судопроизводства.

Следует также отметить, что учебник основан на анализе и обобщении современных достижений науки уголовного процесса и практики его применения. Рекомендована обширная учебная и научная литература при изучении тем, предусмотрены контрольные вопросы, позволяющие проверку их освоения, что представляет особый интерес для научных работников, преподавателей юридических вузов, аспирантов и студентов, а также работников судов и правоохранительных органов.

В свою очередь, учебная дисциплина «Уголовный процесс» состоит из трех частей: Общей и Особенной части, а также Судебного производства. Своеобразность данного деления учебного курса вытекает из структуры уголовно-процессуального законодательства Республики Таджикистан.

При изучении Общей части обучающиеся должны усвоить понятие и сущность уголовного процесса, уголовно-процессуальные функции и правоотношения, процессуальную форму, уголовно-процессуальные акты и гарантии, назначение и принципы уголовного процесса, уголовно-процессуальное законодательство, процессуальный статус участников уголовно-процессуальной деятельности, положения о доказывании и доказательствах по уголовным делам, уголовно-процессуальное принуждение и его виды.

В Особенной части дисциплины изучается порядок осуществления уголовно-процессуальной деятельности на

различных стадиях процесса, начиная с возбуждения уголовного дела и его расследования.

Раздел Судебного производства полностью посвящен судебному рассмотрению уголовного дела и заканчивается особенностями производства по отдельным категориям уголовных дел.

При изучении дисциплины обучающиеся должны уяснить содержание и порядок производства отдельных уголовно-процессуальных действий, усвоить виды, основания и процедуру принятия решений по уголовным делам, в том числе особенности порядка производства по отдельным категориям уголовных дел (в отношении несовершеннолетних, о применении принудительных мер медицинского характера), вопросы международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства.

Освоение дисциплины «Уголовный процесс» основывается на изучении норм закона, а потому при подготовке к каждой теме необходим анализ норм Конституции, соответствующих международно-правовых актов, УПК, УК и других законодательных актов.

В результате освоения дисциплины обучающийся должен:

знать:

- понятие и значение уголовного процесса, его основные категории;
- сущность уголовно-процессуального закона;
- место и роль различных источников уголовно-процессуального права в системе уголовно-процессуального законодательства;
- процессуальный статус участников уголовного судопроизводства;
- теоретические, законодательные основы доказывания в уголовном судопроизводстве и особенности практической деятельности участников процесса, а также понятие, сущность и значение основных и исключительных стадий уголовного процесса и отдельных производств;
- особенности и порядок производства следственных и судебных действий;

уметь:

- правильно анализировать и применять уголовно-процессуальный закон к конкретным правовым ситуациям;
- анализировать причины и условия, способствующие совершению преступления;
- формулировать предложения по совершенствованию норм уголовно-процессуального законодательства и практики их применения;

владеть:

- навыками работы с правовыми актами, регламентирующими уголовно-процессуальную деятельность;
- умением составлять уголовно-процессуальные документы;
- приемами правильного принятия решений по уголовным делам.

Необходимо также подчеркнуть, что данное издание решением Коллегии Министерства образования и науки Республики Таджикистан за № 12/14 от 22 августа 2016 г. рекомендовано в качестве учебника для высших учебных заведений образовательной системы Республики Таджикистан.

http://kalinovsky-k.narod.ru/b/Tadjikistan/UPP_Tadjikistan_2017.pdf

ЧАСТЬ 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

ГЛАВА 1. СУЩНОСТЬ И НАЗНАЧЕНИЕ УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА

В результате изучения главы обучающий должен:

знать:

– сущность уголовного судопроизводства и его структуру, последовательность уголовно-процессуальных стадий и производств;

– основные категории уголовного процесса.

уметь:

– ориентироваться в законодательстве о порядке уголовного судопроизводства;

– определить роль и место уголовного процесса в системе форм и средств борьбы с преступностью;

– анализировать положения ст. 2 УПК о задачах уголовного судопроизводства.

1.1. Понятие уголовного процесса, его сущность и задачи

Уголовный процесс – это вид государственной деятельности, осуществляемой в определенном уголовно-процессуальным законодательством порядке органами предварительного расследования, прокуратуры и суда, представляющей систему процессуальных действий направленной на защиту интересов общества, государства, лиц и организаций, пострадавших в результате совершения преступления, своевременное и полное раскрытие преступлений, а также привлечение к уголовной ответственности лица, совершившего преступление и справедливое разрешение рассматриваемых вопросов в суде.

Основные признаки уголовно-процессуальной деятельности:

а) она осуществляется лишь определенными субъектами – специально на то уполномоченными государственными органами и должностными лицами; граждане и общественные организации

вправе только принимать участие в этой деятельности, активно влияя на ее ход и результаты;

б) она протекает в определенной, установленной уголовно-процессуальным законом форме, определяющей механизм уголовно-процессуальной деятельности. Так, внутренней процессуальной формой обусловлены такие правоотношения, которые существуют между государственными органами и другими участниками уголовно-процессуальной деятельности, а внешней формой уголовного процесса является уголовно-процессуальный порядок производства процессуальных действий в досудебных и судебных стадиях процесса;

г) она имеет свои задачи, в соответствии с которыми гарантируется защита интересов общества, государства, лиц и организаций, пострадавших в результате совершения преступления, обеспечивается справедливое разрешение рассматриваемых вопросов в суде, соблюдение процессуальных норм при применении уголовного закона, а также защита законных интересов участников уголовного судопроизводства и других лиц.

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

Таким образом, **уголовный процесс** – это деятельность компетентных государственных органов и должностных лиц, направленная на расследование, рассмотрение и разрешение уголовных дел, осуществляемая в определенной уголовно-процессуальным законом форме, гарантирующая защиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступления, своевременное и полное раскрытие преступления, привлечение к уголовной ответственности лица, его совершившего, а также соблюдение законных интересов участников уголовного судопроизводства и других лиц.

Уголовный процесс иначе именуют уголовным судопроизводством, составной частью которого выступает уголовно-процессуальная деятельность, осуществляемая органами

дознания, следователем, прокурором и судом. Деятельность суда по рассмотрению и разрешению уголовных дел называют правосудием, которое является частью понятия «уголовное судопроизводство».

Правосудие – это центральная часть уголовного процесса, вид правоохранительной и правоприменительной государственной деятельности, в результате которой реализуется судебная власть.

1.2. Стадии и производства в системе уголовного процесса

Одной из особенностей уголовно-процессуальной деятельности является то, что она осуществляется в определенном законом порядке, поэтапно. Стройное производство уголовно-процессуальной деятельности, определяется общими задачами и едиными принципами уголовного процесса. Этапы уголовно-процессуальной деятельности именуют стадиями уголовного процесса. Для каждой стадии характерны:

а) свои непосредственные задачи, вытекающие из общего назначения уголовного судопроизводства;

б) определенный круг участников, наделенных собственными правами и обязанностями;

в) определенный порядок деятельности;

г) специфический характер уголовно-процессуальных правоотношений, возникающих между участниками процесса;

д) итоговый процессуальный акт, влекущий переход производства по уголовному делу в следующую стадию процесса.

Стадии уголовного процесса чередуются, сменяя друг друга в строгой последовательности. Каждая предыдущая стадия является основой для возникновения следующей стадии процесса, каждая последующая стадия содержит контрольные механизмы для проверки деятельности на предыдущей стадии.

В своей совокупности стадии уголовного процесса образует его систему, которая способствует движению уголовного дела от его возбуждения до окончания, вынесением и исполнением приговора.

Стадийное построение уголовного судопроизводства обеспечивает глубокое и полное исследование всех обстоятельств,

имеющих значение для уголовного дела, и принятия по нему законного, обоснованного и справедливого решения.

Исходя из содержания УПК, можно выделить следующие стадии уголовного судопроизводства:

1) Возбуждение уголовного дела. Это первая стадия процесса, в которой производится прием, регистрация и проверка заявлений и сообщений о преступлении, в ходе которой органы дознания, дознаватель, начальник подразделения дознания, следователь, начальник следственного подразделения или прокурор принимают одно из следующих решений:

- о возбуждении уголовного дела;
- об отказе в возбуждении уголовного дела;
- о передаче заявления, сообщения по подследственности или подсудности.

Возбуждение уголовного дела приводит в движение механизм уголовного судопроизводства, образуя правовую основу начала следственных действий.

2) Предварительное расследование осуществляется в форме предварительного следствия и дознания и представляет собой установление обстоятельств совершенного преступления и лиц, его совершивших, путем собирания, проверки и оценки доказательств. Предварительное расследование завершается составлением обвинительного заключения и направлением дела в суд либо прекращением уголовного дела.

3) Подготовка дела к судебному заседанию. В этой стадии процесса судья осуществляет по делу подготовительные действия для его рассмотрения по существу и разрешает вопрос о том, имеются ли в деле фактические и юридические основания для проведения судебного разбирательства. Данная стадия может завершиться решением:

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

4) Судебное разбирательство является главной стадией уголовного процесса, поскольку здесь дело рассматривается и разрешается по существу, то есть суд в условиях состязательности и равноправия сторон обвинения и защиты исследует представленные доказательства и решает вопрос о виновности или невиновности подсудимого и о назначении ему наказания либо об освобождении его от наказания.

Судебное разбирательство осуществляется судьей единолично или судом коллегиально с участием двух народных заседателей и завершается вынесением обвинительного или оправдательного приговора.

5) Производство в суде второй инстанции представляет собой пересмотр решений суда первой инстанции, не вступивших в законную силу, в кассационном порядке. Оно осуществляется на основе жалоб и протестов сторон. Право обжалования приговора принадлежит осужденному, оправданному, их защитникам и законным представителям, потерпевшему и его представителю, а также другим лицам, имущественные права и интересы которых нарушены приговором. Право опротестования приговора принадлежит прокурору, участвовавшему в суде в качестве государственного обвинителя. Генпрокурор, прокуроры Горно-Бадахшанской автономной области, города Душанбе, областей, городов, районов, приравненные к ним прокуроры и их заместители в пределах своей компетенции вправе опротестовать приговор независимо от участия в судебном разбирательстве уголовного дела.

Сущность этой стадии процесса заключается в том, что вышестоящий суд проверяет законность, обоснованность, справедливость приговора и других судебных решений судов первой инстанции до их вступления в законную силу.

6) Исполнение приговора является заключительной стадией уголовного процесса, в ходе которой суд принимает решения, обеспечивающие фактическое исполнение приговора, определения или постановления, вступивших в законную силу, а также разрешает другие вопросы процессуального характера, если они возникают при непосредственном исполнении приговора.

Исключительными стадиями уголовного процесса являются ***производство в надзорном порядке*** **и** ***возобновление производства по уголовному делу ввиду вновь открывшихся обстоятельств***. Их исключительность объясняется тем, что они могут осуществляться после вступления приговора (определения, постановления) в законную силу и его исполнения при наличии жалобы участника процесса или протеста прокурора. Исключительные стадии являются дополнительной гарантией исправления ошибок и нарушений закона, допущенных в основных стадиях уголовного процесса.

УПК в системе уголовного судопроизводства кроме стадий выделяет еще и производства, которые являются более широким, чем стадия этапом уголовно-процессуальной деятельности. Весь уголовный процесс законодатель делит на ***досудебное*** **и** ***судебное производства***. Досудебное производство объединяет две первые стадии (возбуждение уголовного дела и предварительное расследование), а все остальные стадии относятся к судебному производству.

1.3. Основные понятия уголовно-процессуальной науки

Уголовно-процессуальная наука как специфическая отрасль знаний обладает своим понятийным аппаратом, знание которого позволяет понять сущность и значение уголовного судопроизводства. К числу важнейших понятий уголовно-процессуальной науки относятся понятия уголовно-процессуальных правоотношений, уголовно-процессуальных функций, уголовно-процессуальной формы, уголовно-процессуальных гарантий.

Уголовно-процессуальные правоотношения

Правовой формой уголовно-процессуальной деятельности являются правовые отношения, возникающие, развивающиеся и прекращающиеся при реализации прав и обязанностей, установленных для государственных органов и других участников процесса. А потому связь уголовно-процессуальной деятельности и уголовно-процессуальных отношений следует характеризовать как связь содержания (деятельность) и формы (правоотношения).

Государственные органы, должностные и иные лица, принимающие участие в уголовно-процессуальных отношениях, принято именовать субъектами или участниками уголовного процесса. Несмотря на разнообразие субъектов, вступающих в уголовно-процессуальные правоотношения, одним из них всегда является государственный орган (должностное лицо), компетентный осуществлять уголовно-процессуальную деятельность и наделенный властными полномочиями. Права одного субъекта правоотношений обусловлены обязанностями другого субъекта, поскольку реализация своих прав одним субъектом определена осуществлением процессуальных обязанностей другим субъектом правоотношений, связанных с назначением уголовного судопроизводства.

Уголовно-процессуальные отношения появляются с момента возникновения повода и основания к возбуждению уголовного дела и находят свое развитие в стадиях возбуждения дела и его предварительного расследования.

Важнейшим в системе уголовно-процессуальных отношений является правоотношение между судом и подсудимым, поскольку только суд вправе признать лицо виновным в совершении преступления и назначить ему наказание, применить к лицу принудительные меры медицинского характера либо принудительные меры воспитательного воздействия, а также отменить или изменить решение, принятое нижестоящим судом.

Уголовно-процессуальные правоотношения имеют следующие особенности:

а) государственно-властное предназначение, поскольку они проявляются в силу предписаний закона, независимо от воли участников процесса;

б) неразрывная связь с уголовно-процессуальной деятельностью, обусловленной системой урегулированных законом действий участников процесса;

в) специфичность круга участников уголовно-процессуальных правоотношений, так как одна из сторон в них – это всегда государство в лице компетентных должностных лиц;

г) взаимодействие с уголовно-правовыми отношениями. Однако это не означает, что уголовно-процессуальные

правоотношения не могут осуществляться в отсутствии уголовно-правовых отношений, что возможно например, при производстве по применению принудительных мер медицинского характера. Обусловленность уголовно-процессуальных правоотношений наличием уголовно-правовых не означает, что они возникают непосредственно в результате преступления, поскольку юридическим фактом, влекущим возникновение уголовно-процессуальных отношений, является наличие повода к возбуждению уголовного дела, а потому деятельность следователя, дознавателя и прокурора по установлению оснований для возбуждения уголовного дела уже подчинена процессуальному порядку, установленному УПК.

Уголовно-процессуальные функции

Уголовное судопроизводство складывается из деятельности органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры, суда и других органов и лиц, осуществляющих в соответствии с уголовно-процессуальным законом свои полномочия и действующих в определенном направлении.

Такие направления уголовно-процессуальной деятельности, обусловленные ролью и назначением ее субъектов, называются уголовно-процессуальными функциями. УПК выделяет три основных функции уголовного судопроизводства: уголовное преследование и обвинение, защита и разрешение дела.

Уголовное преследование – это процессуальная деятельность, осуществляемая прокурором, следователем, дознавателем в целях установления деяния, запрещенного уголовным законом, и совершившего его лица, привлечения последнего в качестве обвиняемого, а также для обеспечения применения к такому лицу наказания или других принудительных мер (ст. 6 УПК). Составной частью функции уголовного преследования является обвинение, то есть официальное утверждение о совершении определенным лицом деяния, запрещенного уголовном законом, исходящее от должностного лица, ведущего производство по делу.

В зависимости от характера и степени тяжести совершенного преступления обвинение осуществляется в частном, частно-публичном и публичном порядке (ч. 1 ст. 24 УПК).

Подавляющее большинство преступлений относится к делам с публичной формой обвинения. Уголовное преследование по ним осуществляется прокурором, следователем, органом дознания, дознавателем, начальником подразделения дознания, начальником следственного подразделения при участии потерпевшего (но без учета его волеизъявления о необходимости производства по делу), его законным представителем и представителем.

Дела о преступлениях, предусмотренных в ст.ст. 112, 116, ч. 1 и 2 ст. 156 УК, признаются делами частного обвинения, возбуждаются по заявлению лица, пострадавшего от преступления, его законного представителя, и производство по ним подлежит прекращению в случае примирения его с обвиняемым.

Дела о преступлениях, предусмотренных ст. 113-115, ч. 1 ст. 118, ст. 119, 120, ч. 1 и 2 ст. 123, ст. 124, ч. 1 ст. 125, ч. 1 ст. 126, ч. 1 ст. 127, ч. 1 ст. 128, ч. 1 ст. 129, ч. 1 ст. 138 УК, признаются делами частно-публичного обвинения. Они возбуждаются по заявлению лица, пострадавшего от преступления, его законного представителя. В случае примирения лица, пострадавшего от преступления с обвиняемым и восстановления причиненного вреда пострадавшему производство по делу прекращается.

Прокурор в предусмотренных УПК случаях вправе осуществлять уголовное преследование по делам частного и частно-публичного обвинения, независимо от позиции лица, пострадавшего от преступления.

Функция защиты от обвинения представляет собой уголовно-процессуальную деятельность, которая осуществляется подозреваемым, обвиняемым, подсудимым их законным представителем, защитником, гражданским ответчиком и его представителем в целях противодействия уголовному преследованию путем опровержения подозрения или обвинения, выявления обстоятельств, смягчающих вину и их ответственность.

Функция разрешения дела осуществляется судом. Только суд вправе признать лицо виновным и назначить ему уголовное

наказание или признать невиновным и оправдать. Основное содержание этой функции состоит в непосредственном исследовании доказательств, представленных сторонами, и разрешении дела по существу путем вынесения приговора или определения (постановления) о его прекращении.

Уголовно-процессуальные функции в качестве важнейшей правовой категории разделяют сферы деятельности субъектов уголовного процесса, где каждому субъекту отведена лишь одна функция, что является основой построения процесса состязательного типа.

Уголовно-процессуальная форма является неотъемлемым свойством уголовного судопроизводства и представляет собой такой порядок, условия и средства собирания доказательств и изобличения лиц, совершивших преступления, а также другой уголовно-процессуальной деятельности, которая установлена законом для всех участников процесса.

Уголовно-процессуальная форма представляет собой предусмотренную законом процедуру уголовно-процессуальной деятельности, которая создает детально урегулированный и строго обязательный для всех субъектов процесса правовой режим производства по уголовным делам.

Различается процессуальная форма отдельных действий, институтов и стадий уголовного процесса, а также процессуальная форма уголовного судопроизводства в целом.

Значение уголовно-процессуальной формы определяется тем, что:

1. Она создает оптимальный режим производства по уголовным делам и обеспечивает соблюдение условий законности, обоснованности и справедливости в деятельности суда, прокурора и органов предварительного расследования. Если при собирании доказательств допускаются отступления от требований процессуальной формы, то результаты таких действий исключают их допустимость и возможность использоваться в доказывании по уголовному делу и при осуществлении правосудия.

2. Содействует точному и правильному установлению обстоятельств уголовного дела, поскольку в ней закреплены установленные уголовно-процессуальным законом правила

производства по уголовному делу, а также выработанные в науке уголовного процесса и апробированные на практике способы процессуального познания.

3. Обеспечивает активность государственных органов и должностных лиц, ведущих производство по делу, поскольку определяет сроки осуществления уголовно-процессуальных действий.

4. Служит гарантией обеспечения прав и законных интересов участников процесса.

5. Повышает воспитательно-профилактическое воздействие уголовного судопроизводства, а также авторитет суда, убедительность принимаемых им решений.

В соответствии со ст. 1 УПК, порядок производства по уголовным делам в Республике Таджикистан является обязательным для судов, органов прокуратуры, предварительного следствия и дознания, а также для участников уголовного процесса.

Уголовно-процессуальным законом установлена единая последовательность стадий процесса, порядок действий его участников внутри каждой стадии, процедура, способы, условия и сроки совершения уголовно-процессуальных действий. Однако единство процессуальной формы не является безусловным, поскольку УПК содержит исключения и особенности по отдельным категориям уголовных дел (по делам о преступлениях несовершеннолетних, по применению принудительных мер медицинского характера, при ускоренном производстве).

Составной частью уголовно-процессуальной формы, ее проявлением являются **уголовно-процессуальные акты,** составление которых обусловлено необходимостью письменного закрепления всех процессуальных действий и принятых по уголовному делу решений в соответствии с требованиями УПК.

Процессуальные акты, составляемые при производстве по уголовному делу, могут быть разделены на две группы: протоколы и решения. *Протоколы* удостоверяют факт производства, содержание и результаты следственных и судебных действий. Протоколы бывают несколько видов:

1) протоколы следственных и судебных действий, которые являясь источником доказательств, удостоверяют обстоятельства совершенного преступления;

2) протоколы процессуальных действий органов предварительного расследования по обеспечению прав участников процесса (например, протокол ознакомления обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела).

Решения – это правоприменительные акты, содержащие ответы на правовые вопросы, возникающие при производстве по делу, и реализующие властные предписания компетентных государственных органов и должностных лиц об определенных правовых действиях.

Процессуальные решения в отличие от протоколов являются актами применения норм уголовно-процессуального и уголовного права и характеризуются следующими признаками:

а) они выносятся только государственными органами или должностными лицами, осуществляющими уголовно-процессуальную деятельность в пределах их компетенции (следователем, органом дознания, дознавателем, судьей);

б) решения выражают властные полномочия вынесшего их должностного лица и обеспечиваются принудительной силой государства;

в) они подтверждают, изменяют или прекращают уголовно-процессуальные правоотношения, а также устанавливают наличие или отсутствие материально-правовых отношений;

г) принимаются в установленном законом порядке и выражаются в определенной, установленной законом форме.

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

Можно выделить следующие группы решений:

– постановление – это акт, принятый дознавателем, следователем, прокурором в процессе дознания и предварительного следствия, а также акт, принятый судьей суда первой инстанции единолично, или акт, принятый судьей суда

надзорной инстанции по разрешению жалобы или надзорного протеста, или акт, принятый президиумом суда в ходе пересмотра вступивших в законную силу актов нижестоящих судов;

– определение – судебное решение (кроме приговора), вынесенное судом первой инстанции при производстве по уголовному делу, а также любые акты, принятые во время пересмотра вступивших в законную силу судебных актов кассационными и надзорными судами, кроме президиума судов;

– приговор – решение, вынесенное судом первой инстанции о виновности или невиновности подсудимого;

– протест прокурора в вышестоящий суд по отмене принятого судебного решения.

Уголовно-процессуальные гарантии представляют собой установленные законом средства и способы, обеспечивающие всем участникам процесса возможности по реализации своего правового статуса, содействующие успешному осуществлению правосудия, защите и охране прав и законных интересов личности. Процессуальные гарантии правосудия одновременно служат и гарантиями прав личности в уголовном судопроизводстве. Они неразрывно связаны и не могут противопоставляться друг другу, так как изобличение виновного и правильное разрешение уголовного дела отвечает не только интересам потерпевшего, но и интересам всего общества и государства, так как борьба с преступностью является одной из важнейших государственных задач.

Все участники уголовно-процессуальной деятельности наделены определенными правами и обязанностями, которые и определяют их правовой статус. Реальное и активное использование предоставленных законом прав лицами, участвующими в уголовном судопроизводстве, само по себе уже служит одной из гарантий правильного разрешения дела и защиты участниками процесса своих интересов. Обеспечение прав личности в уголовном судопроизводстве, является критерием, показателем демократизма и гуманизма общества и государства.

УПК устанавливает средства, обеспечивающие участникам процесса реальную возможность защищать свои права. Суд, судья, прокурор, следователь, дознаватель обязаны охранять права и

свободы личности, участвующей в уголовном процессе, и создавать условия для их осуществления, принимать своевременные меры к удовлетворению законных требований участников судебного процесса. На должностных лицах в уголовном судопроизводстве лежит обязанность разъяснять участникам процесса их права и обеспечивать реальные возможности для реализации этих прав.

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

В числе основных гарантий защиты прав и законных интересов личности в уголовном процессе могут быть выделены:

1) установленный законом порядок осуществления уголовно-процессуальной деятельности (процессуальная форма);

2) право подозреваемого и обвиняемого иметь защитника;

3) прокурорский надзор за деятельностью органов предварительного расследования;

4) судебный контроль за применением отдельных мер уголовно-процессуального принуждения;

5) надзор вышестоящих судов за деятельностью нижестоящих;

6) соблюдение равенства прав и состязательности сторон в судебном разбирательстве;

7) исключительное право суда признать подсудимого виновным;

8) возможность обжалования в суд всеми заинтересованными гражданами действий и решений государственных органов и должностных лиц, компетентных принимать соответствующие решения по уголовному делу.

Вопросы и задания для самоконтроля:

1. Дайте понятие уголовного процесса (уголовного судопроизводства), проведите его соотношение с правосудием.
2. Каковы задачи уголовного процесса?

3. Назовите стадии и производства в структуре уголовного процесса.
4. В чем особенности уголовно-процессуальных правоотношений?
5. Какие уголовно-процессуальные функции выделяет УПК?
6. Каково значение уголовно-процессуальной формы?

Литература:

Александров А.И. Уголовная политика и уголовный процесс в российской государственности. СПб., 2003.

Гимазетдинов Д.Р., Зинатуллин З.З. Уголовно-процессуальная форма. М., 2014.

Курс уголовного процесса / под ред. д.ю.н., проф. Л.В. Головко. М., 2016.

Лупинская П.А. Решения в уголовном судопроизводстве: теория, законодательство и практика. М., 2006.

Манова Н.С. Досудебное и судебное производство: сущность и дифференциация процессуальных форм. Саратов, 2003.

Михайловская И.Б. Цели, функции и принципы уголовного судопроизводства. М., 2003.

Попов А.П. Уголовный процесс России: целеполагание, система задач и средства. Пятигорск, 2016.

Рахматулоев А.Э. Уголовный процесс: учебник. Худжанд, 2016.

Уголовно-процессуальное право / под ред. Н.А. Кудратова. Душанбе, 2016.

Францифоров Ю.В. Противоречия уголовного процесса. М., 2006.

Юлдошев Р.Р. Научно-практический комментарий к отдельным главам Уголовно-процессуального кодекса Республики Таджикистан. М., 2016.

ГЛАВА 2. УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ ЗАКОН

В результате изучения главы обучающийся должен:

знать:

– понятие уголовно-процессуального права как отрасли права;

– предмет и особенности метода уголовно-процессуального права;

– структуру уголовно-процессуальной нормы;

– виды и особенности санкций уголовно-процессуальных норм;

– систему источников уголовно-процессуального права;

– значение УПК как кодифицированного уголовно-процессуального закона, его структуру и логику расположения уголовно-процессуальных норм в его структурных частях;

– действие уголовно-процессуального закона во времени;

– действие уголовно-процессуального закона в пространстве;

- действие уголовно-процессуального закона по кругу лиц.

уметь:

– анализировать структуру уголовно-процессуальных норм;

– определять действие уголовно-процессуального закона в пространстве применительно к конкретным случаям и действие уголовно-процессуального закона по кругу лиц.

2.1. Понятие и значение уголовно-процессуального права

Уголовно-процессуальное право представляет собой совокупность норм, регулирующих общественные отношения, складывающиеся в ходе деятельности, предназначенной для применения норм уголовного закона. Это значит, что деятельность по установлению обстоятельств совершенного преступления, лица его совершившего, последствий его деяний для решения вопроса о привлечении его к уголовной ответственности, не является произвольной, а четко регулируется нормами уголовно-

процессуального права. Поэтому **предметом уголовно-процессуального права** являются общественные отношения, связанные с деятельностью органов предварительного расследования по возбуждению уголовного дела, по осуществлению расследования и раскрытию преступления, выдвижению обвинения; деятельностью суда по рассмотрению и разрешению уголовного дела по существу, по проверке и пересмотру приговора и иных судебных решений суда нижестоящей инстанции судом вышестоящей инстанции.

В этой деятельности участвуют и граждане, которые вовлекаются в неё в качестве потерпевших, свидетелей, подозреваемых, обвиняемых, переводчиков и т.д. Поэтому уголовно-процессуальное право регулирует общественные отношения, складывающиеся между гражданами, которые вовлекаются в процесс, и судом, прокурором, следователем, органом дознания, дознавателем, ведущими производство по уголовному делу.

В то же время уголовно-процессуальное право регулирует общественные отношения, складывающиеся между самими субъектами, ведущими производство по делу, например, между прокурором и следователем, а также отношения между вовлекаемыми в уголовный процесс лицами, например, между обвиняемым и его защитником. В результате воздействия норм уголовно-процессуального права на указанные общественные отношения, деятельность перечисленных субъектов осуществляется в форме уголовно-процессуальных отношений. А это означает, что такая деятельность является уголовно-процессуальной: она не может носить произвольный характер, а должна осуществляться в пределах и порядке, устанавливаемых уголовно-процессуальным законом.

Смысл регулирования этой деятельности нормами уголовно-процессуального права заключается в тех задачах, которые стоят перед уголовным судопроизводством (ст. 2 УПК): обеспечить защиту прав и свобод человека и гражданина и интересов общества, государства и организаций, пострадавших в результате совершения преступления; своевременное и полное раскрытие преступлений и привлечение к уголовной

ответственности лица, совершившего преступление; соблюдение процессуальных норм при применении уголовного закона.

В соответствии с положениями ст. 2 УПК права и интересы потерпевшего и обвиняемого должны обеспечиваться в равной мере, что соответствует требованию справедливости. В целом нормы уголовно-процессуального права определяют порядок судопроизводства с учетом приоритетного обеспечения прав и свобод человека и гражданина.

Воздействие уголовно-процессуального права на предмет регулирования, то есть общественные отношения, складывающиеся в связи с возбуждением уголовного дела и производством по нему, достигается соответствующим этому предмету способом – методом правового регулирования. **Метод правового регулирования** – совокупность приемов и способов правового воздействия на общественные отношения. Каждая отрасль права характеризуется свойственным ей методом правового регулирования, который, как и предмет правового регулирования, отличает одну отрасль права от другой.

Уголовно-процессуальное право – отрасль публичного права, методом которого выступает императивный метод правового регулирования**.** Императивный метод – это способ властного воздействия на участника общественных отношений, урегулированных нормами права. Применительно к уголовно-процессуальному праву суть этого метода заключается в том, что нормы этого права обязывают участников уголовного процесса к определенному поведению и позволяют производить только те действия, которые прямо указаны в этих нормах.

Вместе с тем современному уголовно-процессуальному праву присущ и диспозитивый метод регулирования, который сочетается с императивным методом. Диспозитивный метод предполагает возможность для участников уголовного процесса в определенных ситуациях пользоваться своими процессуальными правами по своему усмотрению.

Правовое воздействие на поведение участников уголовного процесса, а, следовательно, и достижение требуемого от них поведения и в целом порядка производства по уголовному делу, достигается путем: 1) возложения на участника уголовного

процесса обязанности совершать определенные действия; 2) установления запрета совершать определенные действия; 3) наделения субъектов, ведущих уголовный процесс, полномочиями; 4) наделения участника уголовного процесса субъективными правами; 5) установления санкций, т.е. неблагоприятных последствий для участника уголовного судопроизводства в случае невыполнения им своих обязанностей.

Уголовно-процессуальное право обеспечивает общеобязательный для всех порядок производства по уголовному делу, исключающий какие-либо произвольные действия и решения со стороны государственных органов и должностных лиц, ведущих уголовный процесс.

2.2. Уголовно-процессуальная норма

Норма права – основной элемент структуры и содержания отрасли права. Она представляет собой правило, в соответствии с которым «выстраивается» поведение участника уголовного судопроизводства при наступлении тех или иных обстоятельств. Уголовно-процессуальная норма, как и любая норма права, имеет трехчленную структуру, в которую входят *гипотеза, диспозиция и санкция.*

Гипотеза указывает на обстоятельства и условия, при наступлении которых от субъекта требуется определенное поведение либо субъект получает возможность поступать определенным образом. Так, при наличии достаточных доказательств, дающих основание для обвинения лица в совершении преступления, прокурор, следователь и дознаватель выносят мотивированное постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого (ч. 1 ст. 221 УПК). Гипотеза в данном случае – наступление определенных условий, т.е. получение достаточных доказательств, которыми устанавливаются имеющие значения для дела обстоятельства, то есть событие преступления, способ его совершения, виновность лиц и другие обстоятельства, предусмотренные ст. 85 УПК.

Диспозиция – ожидаемое от субъекта поведение при заданных гипотезой обстоятельствах и условиях. В норме, содержащейся в ч.1 ст. 221 УПК, диспозиция выражается в

установлении для прокурора, следователя, дознавателя требуемого поведения: вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого.

В статьях уголовно-процессуального закона гипотеза и диспозиция, как правило, находят парное закрепление.

Санкция правовой нормы – это положения, которыми предусматривается наступление неблагоприятных последствий для участника уголовного судопроизводства, не последовавшего правилу поведения, предписанного диспозицией нормы. Санкция уголовно-процессуальной нормы имеет особенности своего текстуального закрепления в законе. Она чаще всего содержится отдельно от «обслуживаемых» ею гипотезы и диспозиции. Однако это не означает, что ее действие от такого способа закрепления в законе ограничено.

Большинство санкций уголовно-процессуальных норм носят правовосстановительный характер, так как они нацелены на устранение препятствий, которые создаются ненадлежащим поведением участника уголовного судопроизводства вопреки требованиям диспозиции той или иной нормы. Например, если суд в судебном разбирательстве не предоставил подсудимому возможность реализовать его права на последнее слово, то приговор по данному уголовному делу подлежит отмене судом кассационной инстанции, а уголовное дело – передаче на новое судебное разбирательство в суд первой инстанции (ч. 4 ст. 375 УПК).

Незначительное количество санкций уголовно-процессуальных норм имеет карательный характер, т.е. допускают применение мер процессуального принуждения за невыполнение процессуальной обязанности. Например, если свидетель не является по вызову суда для дачи показаний, то суд вправе подвергнуть этого свидетеля приводу, т.е. к принудительному доставлению к месту производства процессуального действия (ст. 115 УПК).

2.3. Уголовно-процессуальный закон

Источником уголовно-процессуального права является уголовно-процессуальный закон. Источник права – это форма

юридического закрепления и внешнего выражения правовых норм. Нормы уголовно-процессуального права находят свое выражение и закрепление в законах Республики Таджикистан. То обстоятельство, что уголовно-процессуальные нормы содержаться только в законах, а не в иных нормативно-правовых актах, показывает уровень регулирования уголовно-процессуальной деятельности. Это объясняется тем, что посредством уголовного судопроизводства разрешаются значимые для любого человека вопросы. Достаточно отметить, что разрешение вопроса о признании лица виновным, как правило, связано с назначением ему наказания, которое может выражаться в существенных ограничениях его прав, например, в лишении свободы на определенный срок или пожизненного лишения свободы, а также других видов наказания, предусмотренных уголовным законом.

В силу важности интересов вовлекаемых в процесс лиц, а также важности обеспечения единообразного во всем государстве порядка производства по уголовным делам, исключения произвольных действий органов и должностных лиц, ведущих уголовный процесс, уголовно-процессуальная деятельность должна регулироваться законом.

Закон – это нормативный акт, принятый в особом порядке высшим представительным органом законодательной власти либо непосредственным волеизъявлением населения путем референдума и регулирующий наиболее важные и устойчивые общественные отношения. Законы составляют основу правовой системы государства, ее центральную часть. Из этого вытекает, что в системе нормативно-правовых актов закон, в том числе и уголовно-процессуальный закон, занимает верховенствующую позицию (верховенство закона), означающее то, что именно закон приоритетно подлежит исполнению и соблюдение, а все иные нормативно-правовые акты, не являющиеся законами, должны ему соответствовать и не противоречить его положениям. Кроме того, изменение, дополнение или отмена закона возможна только тем законодательным органом, который его принял. В силу этого уголовно-процессуальный закон подлежит безусловному соблюдению всеми субъектами, вовлекаемыми в сферу уголовного судопроизводства.

Термин «уголовно-процессуальный закон» не должен пониматься так, как будто речь идет об одном каком-либо законе – нормативно-правовом акте. Под понятием «уголовно-процессуальный закон» подразумеваются Основной закон – Конституция, международные договоры, ратифицированные Республикой Таджикистан, УПК, а также другие законы, содержащие уголовно-процессуальные нормы.

Международные правовые акты, признанные Таджикистаном, являются составной частью правовых норм, регулирующих уголовное производство. Если в соответствии с этими актами в отношении положений УПК установлен иной порядок, применяются положения международных правовых актов (ч. 3 ст. 1 УПК).

Значимое место среди международных актов, содержащих нормативные предписания, применимые к области уголовного судопроизводства, занимает Конвенция о защите прав человека и основных свобод (Рим, 4 ноября 1951 г.). Данная конвенция устанавливает стандарты (правила) обеспечения прав и законных интересов лиц, вовлекаемых в уголовный процесс. Нарушение этих стандартов говорит о том, что состоявшееся производство по уголовному делу было несправедливым, а уголовно-процессуальная деятельность государственных органов и уполномоченных должностных лиц – неэффективная.

Уголовно-процессуальные нормы, содержащиеся в Конституции Республики Таджикистан, а также в международных правовых акты, признанных Таджикистаном, устанавливающие правовые основы деятельности при производстве по уголовному делу, получили конкретизацию в УПК, принятом 3 декабря 2009 года.

УПК – отраслевой кодифицированный уголовно-процессуальный закон. Это означает, что он представляет собой сводный и систематизированный нормативно-правовой акт, который конкретно, детально и полностью регулирует порядок уголовного судопроизводства. Однако это не исключает того, что в него могут вноситься новые нормы, которые либо дополняют, либо изменяют, либо отменяют ранее предусмотренные в нем нормативные положения.

Структура УПК представлена тремя частями, в которых расположены двенадцать разделов, охватывающих 50 глав.

В первой «Общей части» – содержатся статьи, определяющие: порядок применения уголовно-процессуального закона; принципы уголовного процесса; виды уголовного преследования, порядок уголовного преследования и отказ от него; процессуальное положение участников уголовного судопроизводства, обстоятельства, исключающие участие в уголовном судопроизводстве отдельных из них, понятие и виды уголовно-процессуальных доказательств, элементы процесса доказывания; виды мер процессуального принуждения, виды мер пресечения, основания и порядок их применения, иные общие положения.

Предписание этих норм называются общими потому, что они подлежат реализации в ходе производства по уголовному делу в любой стадии уголовного процесса. Эти положения включены в регулирование собственно уголовно-процессуальной деятельности по возбуждению уголовного дела, расследованию преступления, рассмотрению и разрешению уголовного дела судом, проверке и пересмотру приговора и иных судебных решений, по разрешению вопросов, связанных с исполнением приговора и других.

В конечном счете, общие положения определяют правовой порядок взаимоотношений вовлекаемых в уголовный процесс граждан и субъектов, ведущих производство по уголовному делу.

Часть вторая УПК называется «Особенной частью» и в ней содержатся нормы, определяющие порядок уголовно-процессуальной деятельности на различных стадиях уголовного судопроизводства, начиная со стадии возбуждения уголовного дела и заканчивая стадиями досудебного производства. В целом нормы второй части УПК определяют общий и единый порядок производства по всем уголовным делам.

Часть третья УПК именуется «Судебное производство» и в ней содержатся нормы, посвященные судебному рассмотрению уголовного дела, особенностям производства по отдельным категориям уголовных дел.

В то же время в данной части содержатся нормы, устанавливающие особый, отличающийся от общего, порядок

производства по некоторым категориям уголовных дел. Например, раздел XI УПК содержит статьи, устанавливающие особые правила, которые должны соблюдаться при производстве по уголовным делам в отношении несовершеннолетних, а также при производстве по применению принудительных мер медицинского характера и ускоренном производстве.

Уголовно-процессуальные нормы содержатся и в других законах, носящих характер комплексных нормативно-правовых актов, то есть регулирующих и иные, кроме уголовного судопроизводства, сферы правовой деятельности. К таковым относятся: Конституционный закон «О судах Республики Таджикистан», Конституционный закон «О Конституционном Суде Республики Таджикистан», Конституционный закон «Об органах прокуратуры Республики Таджикистан», Закон Республики Таджикистан «Об адвокатуре и адвокатской деятельности».

Особенностью уголовно-процессуальных норм, содержащихся в таких законах, является то, что их реализация возможна только наряду и в связи с применением норм УПК.

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

Пределы действия уголовно-процессуального закона **во времени** – это временной период, границы которого определяются моментом вступления закона в силу и моментом признания его утратившим силу. Момент вступления закона в силу может быть отдален по времени от момента его официального опубликования и истечения общего срока. Кроме того, самим новым законом может быть указана конкретная дата вступления его в законную силу (число, месяц и год) либо срок, по истечению которого он вступает в силу с момента его опубликования.

Правило, определяющее содержание действия уголовно-процессуального закона во времени, закреплено в ст. 4 УПК: «При производстве по уголовному делу применяется закон, действующий во время производства дознания и предварительного следствия или рассмотрения дела в суде».

Из положения ст. 4 УПК следует, что органы, осуществляющие производство по конкретному уголовному делу (суд, прокурор, следователь, орган дознания, дознаватель), должны применять новые нормы уголовно-процессуального закона после вступления их в силу. При этом произведенные по этому уголовному делу процессуальные действия в соответствии с ранее действовавшим законом до вступления вновь принятого закона не теряют юридического значения. Уголовно-процессуальный закон не имеет обратной силы, так как невозможно регулировать действие, которое уже состоялось до вступления нового закона в силу.

Пределы действия уголовно-процессуального закона **в пространстве** охватываются понятием «государственная территория». Как закон, основанный на Конституции, УПК в качестве пространства своего действия указывает территорию Республики Таджикистан. В соответствии с Конституцией территория Республики Таджикистан включает в себя территорию ее субъектов, внутренние воды и территориальное море, воздушное пространство над ними.

Однако пределы действия уголовно-процессуального закона не ограничиваются только сухопутными, водными и воздушными пространствами. Нормы УПК применяются и на других объектах, физически не пребывающих на территории государства, но находящихся под государственным суверенитетом Таджикистана. Поэтому в соответствии с ч. 2, 3 ст. 3 УПК, правила уголовно-процессуального закона применяются также при производстве по делу о преступлениях, совершенных на воздушном, морском и речном суднах, находящихся в открытых водах или воздушном пространстве вне пределов Республики Таджикистан и действующих под флагом или с опознавательными знаками Республики Таджикистан.

Применение на территории Таджикистана уголовно-процессуального закона иностранного государства органами расследования и судами иностранного государства или по их поручению соответствующим органом допускается в случаях, если это предусмотрено международным договором, признанным Таджикистаном.

Говоря о действии уголовно-процессуального закона **по кругу лиц**, следует отметить, что УПК распространяет свое действие на всех физических и юридических лиц, находящихся в пределах юрисдикции государства, с целью обеспечения защиты охраняемых уголовным законом их прав и законных интересов, а также защиты личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения прав и свобод. Это означает, что участниками уголовного судопроизводства могут быть не только граждане Таджикистана, но иностранные граждане и лица без гражданства. При этом УПК конкретизирует, что производство по уголовным делам о преступлениях, совершенных иностранными гражданами и лицами без гражданства на территории Республики Таджикистан, ведется в соответствии с ее уголовно-процессуальным законом.

Вместе с тем УПК допускает ограничение пределов своего действия по кругу лиц, если есть необходимость производства процессуальных действий в отношении лиц, пользующихся иммунитетом (дипломатической неприкосновенностью). Процессуальные действия, предусмотренные УПК, в отношении лица, обладающего правом дипломатической неприкосновенности, производятся лишь по его просьбе или согласию, которое испрашивается через Министерство иностранных дел Республики Таджикистан (ч. 2 ст. 5 УПК).

Вопросы и задания для самоконтроля:

1. В чем значение уголовно-процессуального права?
2. Что является предметом уголовно-процессуального права?
3. Какими способами нормы уголовного права оказывают правовое воздействие на поведение участников уголовного процесса?
4. Какие нормативно-правовые акты относятся к источникам уголовно-процессуального права?
5. Являются ли общепризнанные принципы и нормы международного права, а также международные договоры источником уголовно-процессуального права?

Литература:

Курс уголовного процесса / под ред. д.ю.н., проф. Л.В. Головко. М., 2016.

Некрасов С.В. Толкование норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации: системное решение проблем. М., 2011.

Прошляков А.Д. Взаимосвязь материального и процессуального уголовного права. Екатеринбург, 1997.

Рахматулоев А.Э. Уголовный процесс: учебник. Худжанд, 2016.

Теория государства и права: учебник / под ред. А.С. Пиголкина. М., 2005.

Уголовно-процессуальное право / под ред. Н.А. Кудратова. Душанбе, 2016.

Энциклопедический юридический словарь / под общ. ред. В.Е. Крутских. 2-е изд. М., 1999.

ГЛАВА 3. ПРИНЦИПЫ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

В результате изучения главы обучающийся должен:

знать:

– общее правовое понятие «принцип», систему отраслевых уголовно-процессуальных принципов, их значение и содержание каждого из них;

– влияние принципов на систему норм уголовного процесса;

– реализацию принципов в нормах УПК Республики Таджикистан.

уметь:

– ориентироваться в системе уголовно-процессуального законодательства, регулирующего нормы-принципы;

– применять нормы действующего уголовно-процессуального законодательства в соответствие с принципами.

3.1. Понятие и значение принципов уголовного судопроизводства

Исходя из общепринятого в науке понимания, принципы (от лат. *principium* – основа, начало) – это исходные, основополагающие положения. Принципами уголовного судопроизводства являются исходные, основополагающие положения, определяющие построение всех стадий, форм и институтов уголовного судопроизводства и обеспечивающие реализацию его задач. Принципы пронизывают всю уголовно-процессуальную деятельность, лежат в ее основе, действуя на всех или в большинстве ее стадий (этапов). Эти правовые положения определяют наиболее существенные черты, характер и особенности уголовного судопроизводства, построение системы предварительного расследования и судебного разбирательства.

В УПК принципы уголовного судопроизводства выделены и изложены в отдельной, самостоятельной главе (гл. 2), что демонстрирует значение, придаваемое законодателем данному уголовно-процессуальному институту.

Принципы объективны по своему содержанию, отражают закономерности развития общественных отношений, определяются теми социальными и экономическими реалиями и процессами, которые существуют и постоянно происходят в обществе и отражают уровень демократизма самого общества. Принципы позволяют охарактеризовать уголовный процесс Таджикистана как процесс демократического типа.

Общепризнанным является нормативный характер принципов уголовного процесса. Возникая как правовые идеи, впоследствии принципы находят обязательное закрепление в нормах права. Норма-принцип отличается от других правовых норм и является сама по себе первичной, она не выводится из какой-либо другой нормы. Напротив, из нормы-принципа могут быть выведены иные нормы уголовно-процессуального законодательства.

Необходимо отметить разнообразие приемов нормативного закрепления принципов уголовного судопроизводства, которые имеют функциональный (в отличие от принципов судоустройства) характер. Большинство принципов уголовного процесса закреплены в Конституции страны.

По своей сути процессуальные принципы носят императивный, т.е. властно-повелительный характер. Они содержат обязательные предписания, исполнение которых обеспечивается всем арсеналом правовых средств.

Как правило, принципы уголовного судопроизводства распространяются на все его стадии и в обязательном порядке на центральную стадию – судебное разбирательство. Пределы действия каждого конкретного принципа на различных стадиях уголовного судопроизводства определяются общим назначением уголовного процесса и непосредственными задачами данной стадии.

Именно принципы определяют систему построения уголовного судопроизводства, образуя своеобразный «правовой каркас», на котором основаны его важнейшие институты; определяют построение всех стадий, форм уголовного процесса. В тех случаях, когда отсутствует конкретная правовая норма, регламентирующая уголовно-процессуальное правоотношение,

следует руководствоваться общими принципами уголовно-процессуальной деятельности.

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

Таким образом, *принципы уголовного судопроизводства* – это закрепленные в Конституции и в текущем законодательстве основные положения, выражающие демократическую и гуманистическую сущность уголовного процесса Республики Таджикистан, определяющие построение всех его институтов, порядок осуществления уголовно-процессуальной деятельности, ее наиболее существенные черты и свойства, гарантирующие права и законные интересы участников процесса и обеспечивающие достижение задач уголовного судопроизводства.

3.2. Система принципов уголовного судопроизводства

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

Глава 2 УПК к числу принципов уголовного судопроизводства относит следующие положения: осуществление правосудия; судебная защита; законность при производстве по уголовным делам; уважение чести и достоинства личности; неприкосновенность личности; охрана прав и свобод личности при производстве по уголовным делам; неприкосновенность жилища; тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых и телеграфных сообщений, личные и семейные тайны; презумпция невиновности; равенство граждан перед законом и судом; независимость судей; язык уголовного судопроизводства; гласность судебного разбирательства; состязательность и

равноправие сторон; всестороннее, полное и объективное исследование обстоятельств дела; обеспечение подозреваемому, обвиняемому, подсудимому и осужденному права на защиту; право обжалования процессуальных действий и решений.

Однако данную систему принципов уголовного процесса трудно признать безупречной. Так, в числе принципов не указана публичность уголовного процесса, хотя это положение является определяющим для такого вида государственной деятельности, как уголовное судопроизводство.

Классификация принципов уголовного процесса проводится по различным основаниям. В зависимости от законодательного закрепления принципы уголовного процесса можно разделить на две группы:

1) конституционные, т.е. те, которые закреплены в Конституции;

2) иные, т.е. те, которые закреплены в текущем законодательстве (УПК).

В свою очередь конституционные принципы могут быть подразделены:

– на общеправовые, которые значимы не только в сфере уголовного судопроизводства, но и во всех иных отраслях государственной деятельности;

– собственно отраслевые.

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

Принцип законности действует во всех сферах государственной деятельности и в широком смысле заключает в себе требование точного и неуклонного соблюдения и исполнения законов всеми государственными органами, должностными лицами, общественными объединениями и гражданами.

Применительно к уголовно-процессуальной деятельности принцип законности, закрепленный в ст. 9 УПК, является основополагающим. Нарушение любого другого принципа всегда означает и нарушение принципа законности. Поэтому принцип

законности можно рассматривать как общий по отношению к другим принципам уголовного процесса. Все другие принципы служат прямым и непосредственным проявлением законности.

Законность уголовного судопроизводства требует, чтобы при производстве по уголовному делу суд, прокурор, следователь и иные должностные лица, осуществляющие уголовное судопроизводство не применяли законы, противоречащие УПК. Закон обязателен для всех субъектов процесса. Но нарушение принципа законности государственными органами и должностными лицами, на которых возложена обязанность осуществления уголовно-процессуальной деятельности, приводит к тому, что к ним могут быть применены различные санкции. Кроме того, нарушение норм УПК при производстве по делу влечет признание принятых незаконных актов недействительными и их отмену.

Принцип обеспечения права на судебную защиту закреплен в ст. 19 Конституции и в ст. 8 УПК.

В соответствии с данным принципом каждому гарантируется судебная защита. Каждое лицо имеет право требовать рассмотрения его дела компетентным, независимым и беспристрастным судом, созданным на основе закона. Это положение отражает основополагающий международный принцип верховенства права. В УПК Республики Таджикистан закреплены ряд положений, свидетельствующих о ее стремлении обеспечить своим гражданам право на судебную защиту: это предоставление бесплатной юридической помощи, чтобы обеспечить доступ к правосудию малообеспеченным гражданам, право на компенсацию причиненного вреда в случае судебной ошибки, гласность судебного разбирательства, доступность для всех лиц к актам правосудия, а также к информации о деятельности судов и т.п. Важнейшим элементом принципа обеспечения права на **с**удебную защиту является также положение о равных возможностях сторон в уголовном процессе, то есть провозглашенный в УПК принцип состязательности и равноправия сторон.

Принцип уважения прав и законных интересов личности представляет собой комплексный принцип, включающий ряд относительно самостоятельных положений:

уважение чести и достоинства личности; неприкосновенность личности; охрана прав и свобод личности при производстве по уголовным делам; неприкосновенность жилища; тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых и телеграфных сообщений, личные и семейные тайны; равенство граждан перед законом и судом; право на обжалование процессуальных действий и решений.

УПК рассматривает каждое из этих положений в качестве самостоятельного принципа уголовно-процессуальной деятельности.

Уважение чести и достоинства личности. В соответствии с Конституцией Республики Таджикистан достоинство личности охраняется государством, и ничто не может быть основанием для его умаления. Применительно к уголовному судопроизводству (ст. 10 УПК) данное конституционное положение означает, что при расследовании и судебном разбирательстве уголовных дел запрещаются действия и решения, унижающие честь лица и человеческое достоинство либо создающие опасность для жизни и здоровья участников процесса. При производстве следственных действий не допускаются действия, оскорбительные для участников процесса или подвергающие опасности их жизнь и здоровье. Следователь, прокурор и суд не должны домогаться показаний обвиняемых и других лиц путем насилия, угроз или иных незаконных методов.

Никто не может подвергаться насилию, пыткам или другому жестокому и унижающему человеческое достоинство обращению.

В соответствии с правилом о **неприкосновенности личности** (ст. 18 Конституции, ст. 11 УПК) никто не может быть задержан по подозрению в преступлении или заключен под стражу при отсутствии законных оснований, предусмотренных УПК. Арест, принудительное содержание лица в медицинском или воспитательном учреждении допускаются только по решению суда, судьи.

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

Лицо, подвергнутое аресту, имеет право на обжалование.

Постановление суда, судьи об освобождении лица из-под стражи подлежит немедленному исполнению.

Охрана прав и свобод личности в уголовном судопроизводстве (ст. 12 УПК) возложена на суд, прокурора, следователя и дознавателя, которые обязаны разъяснять участникам процесса их права и ответственность и обеспечивать возможность осуществления этих прав.

Должностные лица, ведущие производство по уголовному делу, должны разъяснять в доступной для всех форме смысл и содержание каждого процессуального действия, а также права всем участникам уголовного судопроизводства. Отсутствие сведений о наличии законного права участника уголовного процесса влечет невозможность с его стороны пользоваться и осуществлять это право, что, в свою очередь, делает невозможным защиту его прав и законных интересов в уголовном процессе.

В соответствии с данным принципом граждане освобождены от обязанности свидетельствовать против самого себя и своих близких родственников, круг которых определен законом.

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

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

Неприкосновенность жилища (ст. 22 Конституции, 13 УПК) означает, что проникновение в жилище допускается только с согласия проживающих в нем лиц или на основании судебного решения, кроме случаев, когда производство обыска, выемки в жилище не терпят отлагательства.

Обыск и выемка в жилище могут производиться с санкции прокурора на основании судебного решения. 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 произведен без санкции суда, судьи с последующим направлением в течение 24 часов письменного сообщения о произведенном обыске суду (ст. 192 УПК).

Тайна частной жизни граждан – это тайна переписки, телеграфных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, тайна сбережений и депозитов, личные и семейные тайны, которые обеспечиваются в любой области государственной деятельности и, в том числе, в уголовном судопроизводстве. Данный принцип закреплен в ст. 23 Конституции и детализирован в ст. 14 УПК, согласно которой ограничение данного положения возможно только в порядке, установленном уголовно-процессуальным законом, то есть на основании судебного решения. Это означает, что такие следственные действия, как наложение ареста на телеграфные отправления, их выемка, контроль и запись переговоров могут производиться только по судебному решению.

Кроме того, при проведении экспертиз, освидетельствований и иных следственных действий не подлежат разглашению сведения о частной жизни граждан. Следователь обязан предупредить участников следственных действий о недопустимости разглашения указанных сведений, если таковые стали им известны, о чем участники следственного действия дают специальную подписку.

Личная переписка и личные телеграфные сообщения граждан могут быть оглашены в 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 видеозаписей, носящих личный характер (ч. 4 ст. 273 УПК).

Право на обжалование процессуальных действий и решений отдельно провозглашено в УПК (ст. 23). В соответствии

с данным положением каждый участник процесса может обжаловать любое действие и решение следователя, дознавателя, прокурора и суда, которое он считает незаконным и необоснованным. Жалобы приносятся и рассматриваются в порядке, установленном законом.

Осужденное или оправданное лицо имеет право требовать пересмотра приговора вышестоящим судом в порядке, установленном УПК.

Положение о **равенстве граждан перед законом и судом,** закрепленное в ст. 17 Конституции и в ст. 16 УПК, означает, что государство гарантирует все упомянутые выше права и свободы личности, независимо от национальности, расы, пола, языка, вероисповедания, политических убеждений, образования, социального и имущественного положения.

К отраслевым принципам относятся: осуществление правосудия только судом, независимость судей, язык судопроизводства, гласность судебного разбирательства, обеспечение обвиняемому и подозреваемому права на защиту, презумпция невиновности, состязательность и равноправие сторон.

Принцип осуществления правосудия только судом предусматривает исключительное право суда рассматривать и разрешать уголовные дела. Суть этого принципа, закрепленного в ст. 84 Конституции и в 7 УПК, заключается в том, что никто не может быть признан виновным в совершении преступления и подвергнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда и в порядке, предусмотренном УПК. Создание иных, внесудебных органов недопустимо.

Данный принцип придает особое значение стадии судебного разбирательства, подчеркивая ее центральный, основополагающий характер в системе уголовного судопроизводства, и ставит суд в особое положение среди иных участников уголовно-процессуальной деятельности.

Рассматриваемый принцип создает такой правовой режим, при котором отмена или изменение судебных решений допускаются не иначе как вышестоящим судом в определенном, установленном законом порядке. Вступившие в законную силу судебные решения приобретают общеобязательное значение для

всех государственных органов, общественных объединений и граждан.

Кроме того, данный принцип требует, чтобы деятельность суда протекала в особом правовом порядке, содержащем наибольшие гарантии для вынесения по делу законного и справедливого решения. Подсудимый не может быть лишен права на рассмотрение его уголовного дела в том суде и тем судьей, к подсудности которого оно отнесено в соответствии с УПК.

Принцип независимости судей закреплен в ст. 87 Конституции и ст. 17 УПК.

В соответствии с данным принципом судьи в своей деятельности независимы, подчиняются только Конституции и закону. Вмешательство в их деятельность запрещается. Рассмотрение и разрешение уголовных дел осуществляется судьями в условиях, исключающих постороннее воздействие. Никто не вправе оказывать давление на судей, указывать, как следует разрешать конкретное уголовное дело и т.п. Вмешательство в какой-либо форме с целью воспрепятствовать объективному рассмотрению дела преследуется в уголовном порядке.

Независимость судей гарантируется организационными принципами судебной системы, порядком формирования судейского корпуса, мерами государственной и социальной защиты судей, процессуальным порядком рассмотрения и разрешения уголовных дел (тайна совещательной комнаты и т.п.).

Судьи разрешают уголовные дела, руководствуясь законом и своим внутренним убеждением, основанном на исследовании всех обстоятельств дела и собственной оценке доказательств. Никакие доказательства не имеют заранее установленной силы. Суд не связан ни выводами обвинительного заключения, ни мнением сторон.

Данный принцип проявляется во взаимоотношениях судей, входящих в состав суда, при разрешении конкретного дела. Каждый судья свободно выражает свое мнение и, при несогласии с другими, вправе изложить особое мнение (ч.3 ст. 337 УПК).

Рассматриваемый принцип определяет также взаимоотношения судов различных звеньев судебной системы.

Кассационная и надзорная инстанции, проверяя правосудность приговора, при определенных основаниях вправе отменить его и вернуть дело на новое судебное рассмотрение, дав обязательные для нижестоящего суда указания. Однако это не ущемляет принцип независимости судей и не противоречит ему. В своих указаниях вышестоящий суд не вправе касаться тех вопросов, которые разрешаются по внутреннему убеждению судей: о доказанности или недоказанности обвинения, о преимуществе одних доказательств перед другими, о мере наказания (ч. 2 ст. 383 УПК).

Подзаконность и независимость судей – это две важные составляющие данного принципа. Независимость судей возможна при условии подчинения их только закону, а подзаконность возможна при условии ограждения судей от влияния внешних и внутренних факторов. Независимость без подчинения закону способна породить произвол при рассмотрении и разрешении уголовных дел.

Принцип языка уголовного судопроизводства. Определение языка, на котором ведется уголовное судопроизводство, является проявлением государственных гарантий национального равноправия граждан. Его исходные положения сформулированы в ст. 18 УПК. Данный принцип означает, что судопроизводство ведется на государственном языке.

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

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

Данный принцип действует во всех стадиях уголовного процесса (как на досудебном производстве, так и в судебном

разбирательстве). Он делает судопроизводство понятным и доступным для граждан, гарантирует реализацию гласности судебного разбирательства, создает условия для всестороннего и полного исследования обстоятельств дела.

Гласность судебного разбирательства. Согласно ст. 88 Конституции и ст. 19 УПК, рассмотрение уголовных дел в судах осуществляется открыто. Слушание дела в закрытом заседании допускается в случаях, предусмотренных УПК, если это может привести к разглашению охраняемой законом государственной и иной тайны.

Гласность судебного разбирательства – это показатель демократизма судопроизводства. Граждане старше 16 лет могут присутствовать в зале судебного заседания, следить за ходом производства по делу, общаться со средствами массовой информации по поводу увиденного и услышанного. В судебном разбирательстве все процессуальные действия, кроме совещания судей при постановлении приговора и вынесении некоторых решений, осуществляются гласно.

Публикуемые в печати материалы о ходе и результатах судебного разбирательства, передачи о судебных процессах по радио и телевидению становятся достоянием широкой аудитории, оказывают на граждан большое воспитательное воздействие, но все это осуществляется за рамками уголовного процесса и является проявлением уже иного вида социальной гласности. Судья должен с уважением и пониманием относиться к стремлению средств массовой информации освещать деятельность суда и оказывать им необходимое содействие, если это не будет мешать проведению судебного процесса или использоваться для оказания воздействия на суд.

Гласность судебного разбирательства не является абсолютной и при определенных обстоятельствах ее действие может быть ограничено. Так, гласность процесса ограничивается при проведении судебного разбирательства (или его части) в закрытом режиме. Перечень ситуаций, когда может быть проведено закрытое судебное разбирательство, исчерпывающим образом установлен в законе (ст. 273 УПК):

1) о преступлениях лиц, не достигших шестнадцатилетнего возраста;

2) о преступлениях против свободы, о половых и других преступлениях в целях предотвращения его разглашения сведений об интимных сторонах жизни участвующих в деле лиц, либо сведений, унижающих их достоинство;

3) в случаях, когда этого требуют интересы обеспечения безопасности участников процесса и свидетелей, членов их семей или близких родственников.

Производство при закрытых дверях допускается на основании решения суда. Учитывая обстоятельства дела, порядок и особенности исследования доказательств в судебном заседании, суд вправе провести в закрытом режиме судебное разбирательство полностью, либо только соответствующую его часть. То, что суд рассматривает дело при закрытых дверях, влечет только отсутствие публики в зале заседаний, но не какие-либо отступления от процессуального порядка судебного разбирательства. Уголовное дело даже в закрытом судебном заседании слушается с соблюдением всех процессуальных норм.

Гласность судебного разбирательства проявляется не только в предоставлении права любому желающему присутствовать в зале судебного заседания непосредственно, но и в возможности получать информацию о ходе судебного разбирательства посредством просмотра фотографий, киносъемки, видеозаписи, прослушивания аудиозаписи. В то же время получение информации перечисленными способами далеко не всегда может быть реализовано. Так, для проведения фотографирования, киносъемки, аудио- и видеозаписи необходимо признание судом того, что указанные способы получения информации не создают препятствий для судебного разбирательства. Для производства фотографирования, киносъемки и видеозаписи нужно, кроме того, получить разрешение председательствующего и согласие сторон.

Приговор суда всегда провозглашается гласно. В случае же, когда дело рассматривалось в закрытом судебном заседании, суд по своему усмотрению, либо оглашает приговор без каких-либо ограничений для публики, либо – в особых случаях и на

основании специального определения или постановления – только вводную и резолютивную части приговора.

Принцип презумпции невиновности закреплен во всех международных пактах о правах человека и является важнейшим положением цивилизованного, демократического судопроизводства. Данный принцип закреплен в ст. 20 Конституции. Его содержание раскрыто в ст. 15 УПК: обвиняемый считается невиновным, пока его виновность в совершении преступления не будет доказана в предусмотренном законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда.

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

– подозреваемый и обвиняемый, подсудимый не обязаны доказывать свою невиновность. Бремя доказывания и опровержения доводов, приводимых стороной защиты, лежит на стороне обвинения;

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

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

– недоказанная виновность обвиняемого по своим правовым последствиям означает доказанную невиновность.

Принцип обеспечения подозреваемому, обвиняемому подсудимому и осужденному права на защиту (ст. 22 УПК) имеет огромное значение и выступает как социальная ценность, так как является не только гарантией интересов личности, но и гарантией законного и справедливого правосудия.

Данный принцип объемен по своему содержанию и включает в себя ряд положений:

– подозреваемый, обвиняемый, подсудимый наделены законом широким кругом процессуальных прав, позволяющих им оспаривать выдвинутое против них обвинение или подозрение, доказывать свою непричастность к преступлению;

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

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

Право на защиту обеспечивается также лицу, в отношении которого ведется производство по уголовному делу по применению принудительных мер медицинского характера.

Принцип состязательности и равноправия сторон, закрепленный в ст. 88 Конституции и в ст. 20 УПК, характеризует такое построение процесса, при котором функции обвинения, защиты и разрешения дела разделены между различными субъектами процесса, отделены друг от друга. Они не могут быть возложены на один и тот же орган или одно и то же должностное лицо.

Суд не является органом уголовного преследования, не выступает на стороне обвинения или защиты. Суд создает необходимые условия для выполнения сторонами их

процессуальных обязанностей и осуществления предоставленных им прав.

Стороны обвинения и защиты наделены одинаковыми процессуальными правами, равноправны перед судом.

Таким образом, основными элементами принципа состязательности являются:

– размежевание основных процессуальных функций, т.е. отделение функции защиты, функции обвинения и функции разрешения уголовного дела, осуществление их соответственно прокурором, защитником и судом;

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

– руководящее положение суда в процессе, предоставление только ему права принимать по делу решения, и одновременно – полная беспристрастность суда, который создает все необходимые условия для всестороннего и полного исследования обстоятельств рассматриваемого дела, но не выступает ни на стороне обвинения, ни на стороне защиты.

К иным принципам уголовного процесса относится принцип всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела.

Принцип всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела, закрепленный в ст. 21 УПК, обязывает прокурора, следователя и дознавателя принять все предусмотренные законом меры для всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела, выявить как уличающие, так и оправдывающие, как отягчающие, так и смягчающие обстоятельства.

Тем самым органы предварительного расследования и прокурор обязаны устанавливать все значимые по делу обстоятельства, проверять все возможные версии, собирать все возможные доказательства по делу. При этом они не вправе перелагать обязанность по доказыванию на других участников процесса, в частности, не вправе принуждать обвиняемого доказывать свою невиновность.

Все решения по делу должны быть объективными и справедливыми, то есть при их вынесении должны быть выяснены и учтены обстоятельства, как уличающие, так и оправдывающие обвиняемого, а также смягчающие и отягчающие его ответственность.

Суд, сохраняя объективность и беспристрастность, должен обеспечить стороне обвинения и защиты необходимые и равные условия для реализации их прав на полное исследование обстоятельств дела.

Вопросы и задания для самоконтроля:

1. Назовите черты и свойства принципов уголовного судопроизводства.
2. Каково содержание принципа презумпции невиновности?
3. Охарактеризуйте принцип состязательности сторон.
4. В чем проявляется принцип уважения чести и достоинства личности при производстве по уголовным делам?

Литература:

Володина Л.М., Володина А.Н. Уголовное судопроизводство: право на справедливую и гласную судебную защиту. М., 2010.

Гришина Е.П. Реализация принципа национального языка судопроизводства при участии переводчика в уголовном процессе России. М., 2013.

Громов Н.А., Францифоров Ю.В. Правоприменительная деятельность органов предварительного расследования, прокуратуры и судов. Основные начала. М., 2000.

Епихин А.Ю. Обеспечение безопасности личности в уголовном судопроизводстве. СПб.: Издательство «Юридический центр Пресс», 2004.

Курс уголовного процесса / под ред. д.ю.н., проф. Л.В. Головко. М., 2016.

Нафикова Г.А. Механизм реализации принципа охраны прав и свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве. М., 2012.

Рабцевич О.И. Право на справедливое судебное разбирательство: международное и внутригосударственное правовое регулирование. М., 2013.

Рахимзода Р.Х. Государственная защита участников уголовного судопроизводства: учебное пособие. Душанбе, 2013.

Рахматулоев А.Э. Уголовный процесс: учебник. Худжанд, 2016.

Султанов А.Р. Защита свободы совести, распространения убеждений через призму постановлений Европейского суда по правам человека. М., 2013.

Томин В.Т. Принципы отечественного уголовного процесса как отрасли государственной деятельности: понятие, значение и система; доктринальные подходы и законодательство: лекция-монография. Нижний Новгород, 2007.

Уголовно-процессуальное право / под ред. Н.А. Кудратова. Душанбе, 2016.

ГЛАВА 4. УЧАСТНИКИ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

В результате изучения главы обучающийся должен:

знать:

– понятие и классификацию участников уголовного судопроизводства;

– процессуальное положение каждого участника уголовного процесса.

уметь:

– анализировать положения уголовно-процессуального закона, регламентирующие полномочия властных участников процесса и права и обязанности заинтересованных участников процесса;

– правильно применять соответствующие нормы УПК к конкретным ситуациям при производстве по уголовным делам.

4.1. Понятие и классификация участников уголовного процесса

В сфере уголовно-процессуальной деятельности находятся различные государственные органы, должностные лица, представители общественных объединений и граждане, поскольку все они, в силу предоставленного им правового статуса, участвуют в уголовно-процессуальной деятельности, являясь носителями собственных прав и обязанностей.

УПК, внеся определенные изменения в представления о понятии и классификации участвующих в деле граждан и должностных лиц, снял вопрос о терминологическом обозначении участвующих в уголовно-процессуальной деятельности лиц, указав, что участники судебного разбирательства – это органы и лица, осуществляющие уголовное преследование и поддержание обвинения, а также лица, защищающие себя, свои права и интересы на стороне обвинения.

Нормативную классификацию участников процесса законодатель дал, взяв за основу идею о функциональном разграничении деятельности участвующих в деле лиц и

использовав понятие «стороны». В зависимости от этого УПК разделил участников процесса на следующие группы:

1. Суд, который рассматривает уголовное дело по существу и разрешает вопросы о виновности или невиновности подсудимого, а также о назначении ему наказания или освобождении его от наказания;

2. Участники уголовного судопроизводства, осуществляющие уголовное преследование или участвующие в нем: прокурор, руководитель специализированного органа по борьбе с коррупцией, следователь, начальник следственного подразделения, начальник подразделения дознания, дознаватель, потерпевший, частный обвинитель, гражданский истец, представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя (ст. 36-45 УПК);

3. Участники уголовного процесса, защищающие свои или представительские права и интересы, выполняющие функцию защиты от уголовного преследования: обвиняемый, подозреваемый, законный представитель несовершеннолетнего, защитник, гражданский ответчик его законный представитель и представитель (ст. 46-55 УПК);

4. Иные участники уголовного судопроизводства, к числу которых отнесены лица, выполняющие вспомогательную функцию в уголовном процессе и выступающие как на стороне обвинения, так и на стороне защиты: свидетель, эксперт, специалист, переводчик и понятой (ст. 56-60 УПК).

Такую классификацию участников процесса законодатель связывает с необходимостью подчеркнуть действие в уголовном судопроизводстве принципа состязательности, а также с желанием показать зависимость участников процесса от их заинтересованности в деле и той роли в осуществлении уголовно-процессуальной деятельности, которая обусловлена функциональным назначением их деятельности, объемом процессуальных прав и обязанностей.

Вместе с тем не утратило своего значения и деление участников процесса в зависимости от их роли в осуществлении уголовно-процессуальной деятельности и наличия у них заинтересованности в деле. Именно эти обстоятельства, наряду с

выполняемой участником процесса функцией, определяют объем его процессуальных прав и обязанностей.

С учетом этого, наиболее точная классификация участников уголовного судопроизводства, характеризующая их процессуальный статус, должна проводиться по нескольким основаниям, с учетом обладания ими властными полномочиями, заинтересованности в исходе дела, выполняемой процессуальной функции, отношения к процессу доказывания:

1) участники процесса, на которых лежит обязанность осуществления уголовного судопроизводства: суд, прокурор, руководитель специализированного органа по борьбе с коррупцией, следователь, начальник следственного подразделения, начальник подразделения дознания, дознаватель.

В зависимости от выполняемой ими функции их можно разделить на две группы:

а) суд, исключительной компетенцией которого является осуществление правосудия (разрешения уголовного дела);

б) остальные участники процесса из этой группы выполняют функцию уголовного преследования и обвинения;

2) участники процесса, отстаивающие свои интересы на стороне обвинения (потерпевший, частный обвинитель, гражданский истец и их представители);

3) участники процесса, отстаивающие свои интересы на стороне защиты (подозреваемый, обвиняемый, их защитник и законный представитель, гражданский ответчик и его представитель);

4) иные участники уголовного судопроизводства (свидетель, эксперт, специалист, переводчик, понятой).

4.2. Суд в системе субъектов уголовного процесса

Суд является носителем судебной власти, единственным органом, полномочным осуществлять правосудие в Таджикистане. Уголовные дела рассматриваются судом коллегиально или единолично. В судебную систему Республики Таджикистан входят: Верховный Суд, Военный суд, суд Горно-Бадахшанской автономной области, областные суды, суд города Душанбе, городские и районные суды. Судебная власть в Таджикистане

осуществляется только судами в лице судей и привлекаемых в установленном законом порядке к осуществлению правосудия народных заседателей, которые при осуществлении правосудия пользуются всеми правами судьи. Никакие другие органы и лица не вправе принимать на себя осуществление правосудия (ч. 3 ст. 34 УПК).

Судебная власть выражает особую форму государственно-властных отношений в сфере судопроизводства. Как суд обязан выполнить законные требования сторон, так и стороны обязаны подчиниться требованиям суда.

Важное место в деятельности судебной власти занимает содержание полномочий суда первой инстанции по рассмотрению и разрешению уголовного дела. С принятием УПК отдельные нормы, касающиеся роли суда при осуществлении функции рассмотрения и разрешения уголовного дела, были переосмыслены. Эти изменения затронули принцип публичности, составляющий обязанность государственных органов и должностных лиц обеспечивать права и свободы личности, гарантирующих охрану прав граждан, интересы общества и государства. Эта обязанность раньше в равной степени возлагалась на суд, прокурора, следователя и орган дознания, которые в пределах своей компетенции должны были возбудить уголовное дело при обнаружении признаков преступления, принять все предусмотренные законом меры к установлению события преступления, лиц, виновных в его совершении, и к их наказанию. В настоящее время законодатель исключил суд из числа органов осуществляющих уголовное преследование.

И если ранее задачами судебного разбирательства было уголовное преследование, то ныне УПК освободил суд от этих несвойственных ему полномочий. Нет у суда и обязанности установления истины по уголовному делу, а также обязанности принимать решения, свойственные органам, осуществляющим уголовное преследование.

Суд, осуществляющий функцию правосудия, не должен выступать ни на стороне обвинения, ни на стороне защиты. Однако у суда сохранены полномочия по активному исследованию представленных сторонами доказательств, полномочия по

собственной инициативе проводить судебные действия, связанные с проверкой достоверности и допустимости доказательств, представленных сторонами (недопустимые доказательства не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу судопроизводства), а также истребованию данных, касающихся подсудимого, что важно для правильной квалификации преступления и назначения подсудимому справедливого наказания.

Это обусловлено ответственностью суда за принятое решение, поскольку он не связан тем доказательственным материалом, который представляется сторонами, а должен иметь возможность лично исследовать представленные доказательства. За судом закреплена публично-правовая обязанность руководить судебным процессом, гарантирующая соблюдение прав и законных интересов сторон в ходе судебного производства.

Важным направлением судебной деятельности является контроль за исполнением законов органами предварительного расследования, выступающий необходимым средством достижения задач уголовного процесса и условием выполнения судом его главной функции связанной с осуществлением правосудия.

Суд в ходе досудебного производства правомочен принимать решения о проведении ряда процессуальных действий и применении мер процессуального принуждения: об аресте лица и заключении его под домашний арест, о продлении срока ареста; о помещении подозреваемого и обвиняемого, не находящегося под стражей, в медицинский или психиатрический стационар для производства судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы; об осмотре жилища при отсутствии согласия проживающих в нем лиц, обыске жилища; о наложении ареста на имущество; о выемке предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах в банках; о наложении ареста на денежные средства физических и юридических лиц, находящиеся на счетах и вкладах или на хранении в банках и кредитных организациях; о наложении ареста на корреспонденцию, ее осмотре и выемке в учреждениях связи, телеграфных сообщений, других сообщений, передаваемых через сети электрической и почтовой связи; о временном отстранении подозреваемого или

обвиняемого от должности; о прослушивании и записи телефонных и иных переговоров.

Наделение суда полномочиями, связанными с санкционированием производства указанных процессуальных действий, вызвано тем, что их выполнение связано с ограничением конституционных прав и свобод участников уголовного процесса.

Суд также наделен полномочиями по рассмотрению жалоб на процессуальные действия и решения органов предварительного расследования. Если при судебном рассмотрении уголовного дела будут выявлены нарушения прав и свобод граждан, а также нарушения положений закона, допущенные при производстве дознания, предварительного следствия или при рассмотрении дела судом, суд вправе вынести в отношении лиц, допустивших упущение, частное определение (постановление) (ч. 2 ст. 35 УПК).

4.3. Государственные органы и должностные лица, осуществляющие уголовное преследование

К этой группе участников уголовного процесса относятся *прокурор, руководитель специализированного органа по борьбе с коррупцией, следователь, начальник следственного подразделения, начальник подразделения дознания, дознаватель*. Несмотря на то, что цели и задачи деятельности этих субъектов едины, все же способы и условия осуществления этой деятельности имеют различия, поскольку каждый из участников этой группы наделен определенным кругом процессуальных прав и обязанностей, установленным уголовно-процессуальным законом.

Прокурор является должностным лицом, в пределах своей компетенции осуществляющим обвинение от имени государства и обеспечивающим осуществление уголовного преследования на всех стадиях уголовного процесса, а также осуществляющим надзор за точным, единообразным исполнением законов органами дознания, предварительного следствия и органами, ведущими оперативно-розыскную деятельность (ч. 1, 2 ст. 36 УПК). Прокурор призван обеспечивать законность и обоснованность уголовного преследования, создавать условия для реализации судом принципов законности и неотвратимости наказания лиц, совершивших преступления.

Конституционный закон Республики Таджикистан «Об органах прокуратуры Республики Таджикистан» также наделяет прокурора полномочиями по надзору за соблюдением и исполнением законов органами, ведущими борьбу с преступностью и другими правонарушениями, и органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, дознание и предварительное следствие, а также полномочиями по координации деятельности правоохранительных органов в борьбе с преступностью.

Прокурор вправе возбудить уголовное дело и принять к производству расследование любых преступлений или поручить их подчиненному прокурору или следователю. Прокурор также может передать уголовные дела, за исключением дел о преступлениях коррупционного характера, другому следственному органу.

Осуществляя надзор за законностью возбуждения уголовного дела, прокурор вправе:

– продлить срок разрешения заявления или сообщения до десяти суток для получения дополнительных объяснений лица, подавшего заявление, истребования документов, проведения осмотра места происшествия;

– отменить постановление органа дознания, дознавателя, следователя или нижестоящего прокурора об отказе в возбуждении уголовного дела и направить материалы для проведения дополнительной проверки;

– отменить постановление органа дознания, следователя или нижестоящего прокурора о возбуждении уголовного дела и отказать в возбуждении уголовного дела;

– отменить постановление органа дознания, дознавателя, следователя или нижестоящего прокурора об отказе в возбуждении уголовного дела и возбудить уголовное дело;

– отменить постановление органа дознания, дознавателя, следователя или нижестоящего прокурора о возбуждении уголовного дела и прекратить уголовное дело, если по нему произведены следственные действия.

Осуществляя надзор за исполнением законов при расследовании уголовных дел, прокурор в пределах своей компетенции:

– проверяет исполнение требований закона при производстве дознания и предварительного следствия, имея при этом право требовать от органов предварительного следствия и дознания уголовные дела, документы, материалы и иные сведения о совершенных преступлениях, ходе дознания и следствия, проведении оперативно-розыскных мероприятий;

– даёт согласие дознавателю, следователю на представление ходатайства в суд для применения меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста, изменения и отмены этих мер, а также на представление в суд ходатайства на арест почтовых отправлений, телеграфных и других сообщений, передаваемых по сети электрической и почтовой связи, их осмотр, выемку из учреждений почтовой связи или сети электрической связи, на прослушивание и запись телефонных и других переговоров;

– участвует в производстве предварительного следствия и в необходимых случаях лично производит следственные действия и проводит предварительное следствие в полном объеме по любому делу;

– в предусмотренных УПК случаях санкционирует решения или действия следователя и дознавателя;

– продлевает срок дознания и предварительного следствия;

– рассматривает заявление об отводе дознавателя и следователя, а также нижестоящего прокурора;

– разрешает жалобы на действия и решения дознавателя и следователя, а также нижестоящего прокурора;

– дает письменные указания о выполнении требований закона и расследовании уголовных дел;

– возбуждает уголовные дела, или отказывает в их возбуждении;

– прекращает либо приостанавливает производство по уголовному делу;

– дает согласие на прекращение уголовного дела следователем или органом дознания в случаях, предусмотренных УПК;

– отменяет незаконные постановления дознавателя, органа дознания, следователя и нижестоящего прокурора;

– поручает органам дознания проведение следственных действий;

– дает указания о проведении оперативно-розыскных мероприятий для раскрытия преступлений и обнаружения лиц, их совершивших, по делам, находящимся в производстве прокурора или следователя;

– возвращает уголовные дела следователю или органам дознания со своими указаниями о производстве дополнительного следствия;

– изымает дела от органов дознания и передает следователю;

– передает дело от одного следователя другому, от одного органа расследования другому с обязательным указанием оснований в соответствии с порядком, предусмотренным ст. 161 УПК;

– отстраняет дознавателя или следователя от дальнейшего ведения следствия, если им допущено нарушение закона при расследовании дел;

– утверждает обвинительное заключение;

– направляет дело в суд;

– осуществляет иные полномочия, предусмотренные УПК.

Указания прокурора являются обязательными для следователя, органа дознания и дознавателя.

В ходе судебного разбирательства участие прокурора обязательно в качестве государственного обвинителя по уголовным делам публичного и частно-публичного обвинения. Государственное обвинение вправе поддерживать несколько прокуроров. Прокурор вправе предъявить либо поддержать предъявленный по уголовному делу гражданский иск для обеспечения охраны прав граждан, общественных или государственных интересов. В том случае, если прокурор, исполняя обязанность государственного обвинителя, придет к убеждению, что представленные доказательства не подтверждают предъявленное подсудимому обвинение, то он вправе изменить обвинение на более мягкое или полностью или частично отказаться от обвинения.

Таким образом, прокурор в стадии судебного разбирательства поддерживает государственное обвинение, обеспечивая его законность, справедливость и обоснованность.

Руководитель специализированного органа по борьбе с коррупцией – должностное лицо, уполномоченное осуществлять предварительное следствие по уголовному делу о коррупционном преступлении, собирать доказательства, подтверждающие событие преступления и все обстоятельства его совершения и изобличающие лицо в его совершении. Он имеет право создавать оперативно-следственную группу из числа сотрудников этого органа по расследованию отдельного преступления или нескольких преступлений.

Начальник следственного подразделения – это должностное лицо, которое осуществляет функцию уголовного преследования, руководит деятельностью подчиненных ему следователей и осуществляет контроль за своевременностью и эффективностью действий следователей по расследованию преступлений.

Тем самым, начальник следственного подразделения осуществляет организационное и процессуальное руководство управлением, отделом и другим следственным подразделением, которое заключается в принятии и организации исполнения основных вопросов деятельности следователя, связанной с расследуемым уголовным делом.

Начальник следственного подразделения, в соответствии со ст. 38 УПК, уполномочен:

– осуществлять контроль действий следователей по расследованию преступлений;

– принимать меры по полному, всестороннему и объективному расследованию обстоятельств уголовного дела;

– возбуждать уголовное дело и принимать к своему производству или передавать производство уголовного дела следователю;

– передавать ведение уголовного дела от одного следователя другому;

– представлять прокурору ходатайство об отмене необоснованных решений, принятых следователем;

– вести контроль соблюдения следователями сроков предварительного расследования;

– обеспечивать выполнение следователями предписаний прокурора;

– поручать предварительное расследование уголовного дела нескольким следователям;

– вести контроль исполнения другими следователями поручений, предусмотренных УПК;

– участвовать в расследовании уголовного дела, находящегося в производстве у следователя, используя полномочия следователя.

Указания начальника следственного подразделения по уголовному делу не могут ограничивать самостоятельность следователя и его права, установленные ч. 2 ст. 38 УПК.

Следователь – должностное лицо, уполномоченное осуществлять предварительное следствие по уголовному делу, собирание доказательств, подтверждающих событие преступления, устанавливающих все обстоятельства совершенного преступления и изобличающих лицо в его совершении.

При расследовании уголовного дела следователь обладает в соответствии со ст. 39 УПК одинаковым правовым статусом.

Следователь, осуществляя функцию уголовного преследования, обязан в тоже время осуществлять расследование всесторонне, полно и объективно, устанавливать все обстоятельств совершенного преступления, в том числе, и оправдывающие подозреваемого и обвиняемого или смягчающие их ответственность, могущие повлечь за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания. Следователь обязан обеспечить защиту личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод.

Следователь должен осуществлять расследование быстро, активно и всесторонне, поскольку от его эффективности зависят ход и результаты судебного разбирательства.

В соответствии с УПК, следователь правомочен:

– возбуждать уголовное дело, принимать уголовное дело к своему производству,

– самостоятельно принимать решения по уголовному делу, кроме случаев, когда УПК требуется согласие прокурора или разрешение суда;

– своевременно завершать производство уголовного дела;

– принимать решения по привлечению лица в качестве обвиняемого, квалификации преступления, определению объема обвинения;

– прекращать производство по уголовному делу или направлять в суд в порядке, предусмотренном УПК;

– в случае несогласия с указаниями прокурора предоставить дело вышестоящему прокурору с письменным изложением своих возражений;

– знакомиться в соответствии с законодательством с оперативно-розыскными материалами, относящимся к расследуемому делу;

– давать письменные поручения и указания работникам органов дознания о проведении оперативно-розыскных мероприятий и производстве следственных действий, исполнение которых обязательно, и требовать от них содействия в производстве следственных действий;

– принимать меры по всестороннему, беспристрастному и объективному расследованию уголовного дела;

– выносить обвинение лицам, в отношении которых собрано достаточно подтверждающих доказательств о совершении ими преступления;

– избрать меру пресечения;

– принять в предусмотренном законодательством порядке меры по восстановлению ущерба, причинённого совершением преступления;

– осуществлять уголовное преследование и предоставлять дело с обвинительным заключением прокурору.

Орган дознания – это государственный орган (должностное лицо), уполномоченный в соответствии с УПК осуществлять дознание и другие процессуальные полномочия.

В соответствии с ч. 1 ст. 40 УПК к органам дознания относятся:

– подразделения органов Министерства внутренних дел;

– подразделения органов Государственного комитета национальной безопасности;

– подразделения органов Министерства обороны;

– подразделения органов Комитета по чрезвычайным ситуациям и гражданской обороне при Правительстве;

– руководители исправительных учреждений;

– подразделения органов государственного контроля противопожарной безопасности;

– подразделения Национальной гвардии;

– подразделения таможенных органов;

– подразделения органов Агентства по контролю за наркотиками при Президенте Республики Таджикистан;

– подразделения специализированного органа по борьбе с коррупцией.

На органы дознания возлагается:

– приём, регистрация и рассмотрение заявлений и сообщений о совершенном или готовящемся преступлении;

– дознание по уголовным делам, по которым производство предварительного следствия необязательно;

– выполнение неотложных действий по делам, по которым производство предварительного следствия обязательно;

– производство предварительного следствия в случаях, предусмотренных УПК.

Возбуждение уголовного дела и выполнение по нему неотложных следственных действий возлагается также на:

– руководителей партий и геологоразведочных зимовок, отдаленных от мест расположения органов дознания (по уголовным делам о преступлениях, совершенных по месту нахождения этих партий и зимовок);

– глав дипломатических представительств и консульских учреждений Республики Таджикистан (по уголовным делам о преступлениях, совершенных в пределах территорий этих представительств и учреждений).

Если преступление совершено в пределах данных учреждений, то их руководители вправе возбудить уголовное дело и произвести по нему неотложные следственные действия.

Начальник подразделения дознания является должностным лицом органа дознания, возглавляющим соответствующее специализированное подразделение, которое осуществляет предварительное расследование в форме дознания.

В соответствии со ст. 41 УПК начальник подразделения дознания по отношению к подчиненным дознавателям уполномочен:

– поручать дознавателю проведение проверки заявлений и жалоб о преступлении;

– принимать решения по заявлениям и жалобам;

– проводить оперативно-розыскные мероприятия и следственные действия по уголовному делу;

– перепоручать уголовное дело другому дознавателю;

– предоставлять прокурору заявление об отмене незаконного или безосновательного постановления дознавателя о возбуждении уголовного дела;

– возбуждать уголовное дело, осуществлять его производство и проводить в полном объеме следственные действия, используя полномочия следователя;

– исследовать материал уголовного дела;

– давать поручения дознавателю по проведению дознания, отдельных следственных действий, избранию вида меры пресечения в отношении подозреваемого, квалификации преступления и объема обвинения.

Поручения начальника подразделения дознания по уголовному делу даются в письменной форме и их исполнение дознавателем обязательно. В случае несогласия с данным ему поручением дознаватель вправе обжаловать его прокурору. Обжалование не приостанавливает исполнение поручения.

Дознаватель – это должностное лицо органа дознания, правомочное или уполномоченное начальником органа дознания осуществлять предварительное расследование в форме дознания, а также иные полномочия, предусмотренные УПК.

В соответствии с ч. 4 ст. 41 УПК дознаватель обязан:

– по поручению начальника органа дознания в случаях, не терпящих отлагательства, возбуждать уголовное дело, в

отношении которого обязательно производство предварительного следствия,

– проводить неотложные следственные действия и оперативно-розыскные мероприятия и сообщать об этом прокурору и в органы предварительного следствия в течение 24 часов;

– исполнять поручения суда, судьи, прокурора, органов предварительного следствия, начальника органа дознания о проведении отдельных следственных действий, о применении мер обеспечения безопасности лиц, участвующих в уголовном процессе.

Указания суда, судьи, прокурора, органа предварительного следствия, начальника органа дознания обязательны для дознавателя.

Дознаватель вправе обжаловать указания начальника органа дознания прокурору, а указания прокурора – вышестоящему прокурору, не приостанавливая исполнения этих указаний, за исключением указаний о квалификации преступления и об объеме обвинения, о направлении дела прокурору и дальнейшем направлении дела в суд или о прекращении уголовного дела.

4.4. Участники уголовного судопроизводства, отстаивающие свои интересы

Заинтересованные участники процесса могут выступать, как на стороне обвинения, так и на стороне защиты. На стороне обвинения свои интересы отстаивают *потерпевший, частный обвинитель, гражданский истец, законные представители и представители потерпевшего и гражданского истца.*

Потерпевшим является физическое лицо, которому преступлением причинен физический, материальный, моральный вред, а также лицо, права и интересы которого поставлены под непосредственную угрозу покушением на преступление. Потерпевшим также может быть признано юридическое лицо, которому преступлением причинен моральный и материальный вред (ч. 1 ст. 42 УПК).

Основанием для признания физического лица потерпевшим служит факт причинения ему преступлением физического, имущественного или морального вреда, характер которого определяется объектом преступного посягательства.

В основе физического вреда лежит расстройство здоровья, причинение телесных повреждений, а также физические и психические страдания. Имущественный вред может быть представлен в виде хищения имущества, повреждения и уничтожения материальных ценностей. Моральным вредом являются нравственные или физические страдания, испытываемые потерпевшим в результате совершенного преступления.

Потерпевшим также является юридическое лицо – организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде; юридические лица должны иметь самостоятельный баланс или смету. Факт причинения преступлением имущественного или морального вреда юридическому лицу служит основанием для признания его потерпевшим.

Потерпевшим лицо становится с момента вынесения постановления дознавателя, следователя или определения суда о признании его потерпевшим по уголовному делу и разъяснении его прав. Данное постановление должно быть вынесено сразу же после обнаружения фактических данных, указывающие на то, что лицо стало жертвой преступного деяния, но не ранее момента возбуждения уголовного дела. Если на момент возбуждения уголовного дела отсутствуют сведения о лице, которому преступлением причинен вред, решение о признании потерпевшим принимается немедленно после получения данных об этом лице.

В соответствии с ч. 2 ст. 42 УПК потерпевший (его законный представитель и представитель) вправе:

– предоставлять доказательства;

– заявлять ходатайства и отводы;

– давать показания на своем родном языке или на языке, которым владеет;

– пользоваться услугами переводчика бесплатно;

– иметь представителя;

– знакомиться с протоколами следственных действий, производимых с его участием, и подавать на них замечания;

– участвовать с разрешения следователя или дознавателя в следственных действиях, проводимых по его ходатайству либо ходатайству его представителей;

– знакомиться по окончании расследования со всеми материалами дела, выписывать из него необходимые сведения,

– участвовать в судебном разбирательстве и прениях в суде первой инстанции, а также знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания;

– обжаловать действия или решения дознавателя, следователя, прокурора, суда, судьи;

– обжаловать приговор, определение, постановление суда и быть извещенным о принесенных по делу жалобах и протестах и подавать на них возражения, а также участвовать в судебном рассмотрении заявленных жалоб и протестов.

По уголовным делам о преступлениях, последствием которых явилась смерть лица, права потерпевшего, переходят к одному из его близких родственников (ч. 6 ст. 42 УПК).

При признании потерпевшим юридического лица его права осуществляет представитель. Участие в уголовном деле законного представителя и представителя потерпевшего не лишает его прав, установленных ч. 2 ст. 42 УПК.

Потерпевший не вправе уклоняться от явки по вызову дознавателя, следователя, прокурора и суда, давать заведомо ложные показания или уклоняться от дачи показаний, разглашать данные предварительного расследования.

В случае неявки потерпевшего без уважительных причин он может быть подвергнут приводу. За отказ от явки по вызову органов дознания, следствия или в суд, либо отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний потерпевший несет ответственность в соответствии со ст. 351 и 352 УК.

Частным обвинителем является лицо, подавшее заявление в суд по уголовному делу частного обвинения и поддерживающее обвинение в суде, а также потерпевший, поддерживающий обвинение в суде в случае отказа государственного обвинителя от обвинения (ч. 1 ст. 43 УПК).

Уголовные дела о преступлениях, предусмотренных ст. 112, 116, ч. 1 и 2 ст. 156 УК, являются уголовными делами частного обвинения, возбуждаются не иначе как по заявлению лица, пострадавшего от преступления, его законного представителя, и производство по ним подлежит прекращению в случае примирения его с обвиняемым.

В случае смерти потерпевшего право подать заявление о возбуждении уголовного дела частного обвинения предоставлено его близкому родственнику.

Частный обвинитель, как участник уголовного судопроизводства со стороны обвинения, наделен совокупностью прав государственного обвинителя, основным из которых является его право выдвигать и поддерживать обвинение в суде.

Дела частного обвинения рассматривает районный судья. В ходе разбирательства дела частный обвинитель вправе представлять доказательства и участвовать в их исследовании, заявлять ходатайства и отводы, излагать свое мнение по существу обвинения; предъявлять и поддерживать гражданский иск, высказывать свои предложения о применении уголовного закона и назначении подсудимому наказания, а также по другим вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства.

Частный обвинитель вправе обжаловать действия или решения дознавателя, следователя, прокурора, суда, судьи, а также приговор или определение, или постановление суда.

Гражданский истец – это лицо, заявившее требование о возмещении имущественного вреда, причиненного преступлением.

Принятие решения о признании гражданским истцом осуществляется судьей, прокурором, следователем или дознавателем. Гражданский истец вправе предъявить гражданский иск и для имущественной компенсации морального вреда.

Гражданский иск предъявляется лишь после возбуждения уголовного дела и до окончания судебного следствия в суде первой инстанции.

Гражданский иск в защиту интересов несовершеннолетних, лиц, признанных недееспособными либо ограниченно дееспособными, лиц, которые не могут сами защищать свои права и законные интересы, вправе предъявить их законные представители.

Процессуальное положение гражданского истца, как участника уголовного судопроизводства со стороны обвинения, обусловлено возможностью совместного рассмотрения уголовного дела и гражданского иска, поскольку соединение гражданского иска с уголовным делом дает возможность суду в судебном разбирательстве решить вопросы уголовного дела и гражданского иска, избавляя потерпевшего от явки в суд сначала по уголовному, а затем гражданскому делу.

Рассмотрение и разрешение гражданского иска и уголовного дела связано с установлением размера вреда, что имеет не только гражданско-правовое, но и уголовно-правовое значение для правильной квалификации деяния и решения вопроса о наличии или отсутствии состава преступления и о виновности лица.

В соответствии с ч. 4 ст. 44 УПК, гражданский истец в уголовном процессе наделен широкими правами: поддерживать гражданский иск или отказаться от иска; предоставлять доказательства; заявлять ходатайства и отводы; давать показания и объяснения на своем родном языке или на языке, которым владеет; пользоваться безвозмездно услугами переводчика; иметь представителя; знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием; участвовать с разрешения следователя или дознавателя в следственных действиях, проводимых по его ходатайству или ходатайству его представителя; знакомиться по окончании расследования с материалами дела, относящимися к гражданскому иску, и выписывать из него необходимые сведения; участвовать в судебном разбирательстве дела в суде первой, кассационной и надзорной инстанциях; выступать в судебных обсуждениях и

прениях; знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания; приносить жалобы на действия и решения дознавателя, следователя, прокурора, суда, судьи; обжаловать приговор и определение суда, судьи, постановление судьи в части, касающейся гражданского иска; быть извещенным о принесенных по делу жалобах и протестах и подавать на них возражения; участвовать в судебном рассмотрении заявленных жалоб и протестов.

В соответствии с ч. 5 ст. 44 УПК гражданский истец обязан являться по вызовам органа, ведущего уголовное судопроизводство; обеспечивать предоставление в суд копий искового заявления по числу гражданских ответчиков; предоставлять имеющиеся у него предметы и документы по требованию органа, ведущего уголовное судопроизводство; подчиняться законным распоряжениям органа, ведущего уголовное судопроизводство; не разглашать сведения об обстоятельствах, ставших известными ему по уголовному делу, если он был предупрежден об этом органом уголовного судопроизводства или судом.

За разглашение данных дознания и предварительного следствия без разрешения органа, ведущего уголовное судопроизводство, гражданский истец привлекается к ответственности в соответствии со ст. 361 УК.

Истец может отказаться от гражданского иска в любой момент производства по уголовному делу, но до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора. Его отказ влечет за собой прекращение производства по уголовному делу.

Заинтересованными участниками процесса со стороны обвинения являются также **представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя**.

Ими признаются близкие родственники или иные лица, правомочные в силу закона представлять при производстве по уголовному делу законные интересы потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя и допущенные к участию в деле постановлением дознавателя, следователя, прокурора, определением суда, судьи.

Для защиты прав и законных интересов потерпевших, являющихся несовершеннолетними или по своему физическому или психическому состоянию лишенных возможности самостоятельно защищать свои права и законные интересы, к обязательному участию в деле привлекаются их законные представители.

Важнейшей гарантией обеспечения прав и законных интересов несовершеннолетнего потерпевшего, а также лица, процессуальная дееспособность которого нарушена, является обязательное участие в уголовном деле его представителя или законного представителя.

По постановлению дознавателя, следователя, судьи или определению суда законный представитель несовершеннолетнего потерпевшего может быть отстранен от участия в уголовном деле, если имеются основания полагать, что его действия наносят ущерб интересам несовершеннолетнего потерпевшего. В таком случае к участию в уголовном деле допускается другой законный представитель несовершеннолетнего потерпевшего.

Представители и законные представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя являются самостоятельными участниками уголовного судопроизводства, которые обладают достаточным процессуальным статусом, они обладают теми же процессуальными правами, что и представляемые ими лица. Вместе с тем, личное участие в уголовном деле потерпевшего, гражданского истца или частного обвинителя не лишает его права иметь по этому уголовному делу представителя (ч. 4 ст. 45 УПК).

Участники уголовного судопроизводства, отстаивающие свои или представительские права и интересы на стороне защиты – это *подозреваемый, обвиняемый (подсудимый), их законный представитель, защитник, гражданский ответчик, его представитель и законный представитель.*

Подозреваемый – это лицо:

1) в отношении которого возбуждено уголовное дело в связи с подозрением его в совершении преступления, о чем ему объявлено следователем или дознавателем;

2) либо лицо, которое задержано по подозрению в совершении преступления;

3) либо лицо, к которому применена мера пресечения до предъявления обвинения (ч. 1 ст. 46 УПК).

Подозреваемый имеет право на помощь защитника с момента возбуждения уголовного дела, с момента его фактического задержания незамедлительно либо применения к нему меры пресечения в виде заключения под стражу.

Главной особенностью процессуального положения подозреваемого является то, что это временный участник досудебного производства. В таком качестве лицо пребывает ограниченное время. Задержанное в качестве подозреваемого лицо должно быть допрошено не позднее 24 часов с момента его фактического задержания, а его близкие родственники или родственники должны быть уведомлены следователем, дознавателем о его задержании.

Если мера пресечения не была избрана в отношении задержанного подозреваемого либо суд не продлил срок задержания в течение 48 часов, то он подлежит немедленному освобождению, о чем начальник места содержания подозреваемого уведомляет орган дознания или следователя, в производстве которого находится уголовное дело, и прокурора.

В соответствии с ч. 4 ст. 46 УПК, подозреваемый вправе активно защищаться от возникшего подозрения, в частности он вправе:

– знать, в чем он подозревается, и получить копию постановления о возбуждении против него уголовного дела, либо копию протокола задержания, либо копию постановления о применении к нему меры пресечения;

– давать объяснения и показания на родном языке или языке, которым он владеет, по поводу имеющегося в отношении его подозрения либо отказаться от дачи объяснений и показаний (и быть информированным перед допросом об этом праве);

– пользоваться помощью защитника и иметь свидание с ним наедине и конфиденциально до первого допроса подозреваемого;

– представлять доказательства;

– заявлять ходатайства и отводы;

– приносить жалобы на действия (бездействие) и решения суда, прокурора, следователя и лица, производящего дознание.

Подозреваемый обязан являться по вызову следователя, дознавателя и подчиняться их законным требованиям о проведении освидетельствования, личного обыска, представления образцов для сравнительного исследования. Подозреваемый не должен угрожать свидетелям или потерпевшим, уничтожать доказательства, а также осуществлять противодействие расследованию.

Обвиняемый – это центральная фигура уголовного процесса, так как именно в его отношении суд разрешает основной вопрос каждого уголовного дела – совершил ли он инкриминируемое ему уголовно наказуемое деяние и виновен ли он.

Обвиняемым является лицо, в отношении которого вынесено постановление о привлечении его в качестве обвиняемого. Обвиняемый, по уголовному делу которого назначено судебное разбирательство, называется подсудимым. Обвиняемый, в отношении которого вынесен обвинительный приговор, называется осужденным. Обвиняемый, в отношении которого вынесен оправдательный приговор, называется оправданным.

Таким образом, законодатель употребляет термин «обвиняемый» как в узком смысле в качестве субъекта уголовно-процессуальных отношений на предварительном следствии и дознании, так и в широком смысле, согласно которому этот термин не ограничивает указанного субъекта стадией предварительного расследования, а охватывает также понятия «подсудимый», «осужденный». Соответственно и права, перечисленные в ст. 47 УПК, распространяются на обвиняемого в широком смысле слова, т.е. на обвиняемого, подсудимого, осужденного.

Вынесение постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого – это юридический факт, подтверждающий появление в ходе производства по делу такого правоотношения, субъектами которого являются следователь и обвиняемый, наделяемый процессуальными правами.

Обвиняемый вправе защищать свои права и законные интересы, а также иметь достаточное время и возможность для подготовки к защите.

В соответствии с ч. 4 ст. 47 УПК обвиняемый вправе:

– давать или отказаться от дачи показаний и быть информированным перед допросом об этом праве;

– знать, в чем он обвиняется и получить копию постановлений о привлечении его к уголовной ответственности в качестве обвиняемого, о применении меры пресечения, а также получить копию обвинительного заключения;

– давать показания по предъявленному ему обвинению на своем родном языке или на языке, которым владеет, и пользоваться услугами переводчика бесплатно;

– предоставлять доказательства;

– заявлять ходатайства, отводы;

– иметь защитника, в том числе бесплатного, в случаях и в порядке, предусмотренных УПК, беспрепятственно иметь свидание с защитником наедине;

– участвовать в следственных действиях, проводимых по его ходатайству или по ходатайству его защитника;

– знакомиться с протоколами следственных действий и подавать на них замечания;

– знакомиться с постановлением о назначении экспертизы и заключением эксперта, знакомиться по окончании расследования со всеми материалами дела и выписывать из него необходимые сведения;

– обжаловать действия и решения дознавателя, следователя, прокурора, суда, судьи;

– возражать против прекращения производства дела;

– участвовать в судебном разбирательстве об избрании в отношении его меры пресечения.

Кроме имеющихся у обвиняемого прав на него возложены и определенные обязанности: являться по вызову органа, ведущего расследование; подчиняться его законным распоряжениям; участвовать в следственных и других процессуальных действиях, когда это признано необходимым органом, ведущим предварительное расследование.

Защитник – это лицо, оказывающее обвиняемому и подозреваемому юридическую помощь при производстве по уголовному делу. Его появление в уголовном судопроизводстве обусловлено правом обвиняемого, подсудимого и осужденного защищаться от обвинения в соответствии с ч. 2 ст. 22 УПК, которое они вправе осуществлять как лично, так и с помощью защитника.

В качестве защитников допускаются, как правило, адвокаты, но судом, прокурором, следователем и дознавателем в качестве защитника могут быть допущены в производство по делу близкие родственники и законные представители подозреваемого, обвиняемого.

Если интересы одного подзащитного противоречат интересам другого, то защитник не вправе осуществлять одновременную защиту этих подозреваемых или обвиняемых, как не вправе и отказаться от принятой на себя защиты одного выбранного им лица, подозреваемого или обвиняемого.

Защитник может быть приглашен подозреваемым, обвиняемым, его законным представителем, а также другим лицом по поручению или с согласия подозреваемого, обвиняемого, который вправе пригласить несколько защитников.

В соответствии с. ч. 4 ст. 50 УПК, при неявке приглашенного защитника в течение 5 суток со дня заявления ходатайства о приглашении защитника прокурор, дознаватель, следователь или суд вправе предложить подозреваемому, обвиняемому пригласить другого защитника, а в случае его отказа принять меры по назначению защитника.

Если участвующий в уголовном деле защитник в течение 5 суток не может принять участие в производстве конкретного процессуального действия, а подозреваемый, обвиняемый не приглашает другого защитника и не ходатайствует о его назначении, а также если в течение 24 часов с момента задержания подозреваемого или заключения подозреваемого, обвиняемого под стражу явка защитника, приглашенного им, невозможна, то дознаватель, следователь вправе произвести данное процессуальное действие без участия защитника, за исключением случаев обязательного участия защитника.

При участии адвоката в производстве предварительного расследования или судебном разбирательстве по назначению дознавателя, следователя или суда, оплата его труда производится за счет средств государственного бюджета.

В соответствии с ч. 1 ст. 51 УПК, в определенных случаях предусмотрено обязательное участие защитника:

– если об этом ходатайствуют подозреваемый, обвиняемый;

– если подозреваемый, обвиняемый являются несовершеннолетними;

– если подозреваемый, обвиняемый в силу физических или психических недостатков не могут самостоятельно осуществлять свое право на защиту;

– если подозреваемый, обвиняемый не владеют языком, на котором ведется судопроизводство;

– подсудимый, содержащийся под стражей, отказывается явиться на судебное заседание;

– обвиняемый находится за пределами Республики Таджикистан и уклоняется от явки к следствию;

– если лицо обвиняется в совершении преступления, за которое в качестве меры наказания могут быть назначены смертная казнь или пожизненное лишение свободы.

Дознаватель, следователь, прокурор, суд, судья вправе признать необходимым участие защитника и по другим делам, если они считают, что сложность дела и иные обстоятельства могут затруднить подозреваемому, обвиняемому осуществление своего права на защиту. Если в указанных случаях защитник не приглашен самим задержанным, подозреваемым, обвиняемым, подсудимым или их законными представителями, а также с их согласия другими лицами, дознаватель, следователь, прокурор, суд, судья обязаны обеспечить участие защитника в деле. В этих случаях постановление дознавателя, следователя, прокурора, судьи или определение суда о выделении защитника является обязательным для Союза адвокатов Республики Таджикистан.

Адвокат не может принять поручение об оказании юридической помощи, при наличии следующих обстоятельств:

– наличие самостоятельного интереса по предмету соглашения с подзащитным, отличного от интересов подзащитного;

– если он ранее участвовал в производстве по данному уголовному делу в качестве судьи, прокурора, следователя, дознавателя, секретаря судебного заседания, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика или понятого.

Адвокат не может принимать участие в качестве защитника подозреваемого (обвиняемого), если он состоит в родственных или семейных отношениях с должностным лицом, которое принимало участие в расследовании или рассмотрении дела этого лица.

Защитник вправе участвовать в уголовном деле с момента вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого (ч. 1 ст. 221 УПК), за исключением нижеприведенных случаев, когда участие защитника начинается на более ранних этапах производства по уголовному делу:

– возбуждения уголовного дела в отношении конкретного лица;

– фактического задержания лица, подозреваемого в совершении преступления;

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

В соответствии ч. 2 ст. 53 УПК, с момента допуска к участию в уголовном деле защитник вправе:

– знать, в чем подозревается или обвиняется лицо, интересы которого он защищает и беспрепятственно иметь со своим подзащитным беседы наедине, без ограничений их количества и продолжительности;

– собирать и предоставлять доказательства и сведения, необходимые для оказания юридической помощи;

– присутствовать при предъявлении обвинения, участвовать при допросе подозреваемого и обвиняемого, а также и в иных следственных действиях, проводимых по ходатайству самого защитника;

– знакомиться с протоколом задержания, постановлением о применении меры пресечения, с протоколом следственных действий, произведенных с участием подозреваемого или самого защитника, с документами, которые предъявлялись либо должны были предъявляться подозреваемому и обвиняемому;

– по окончании дознания или предварительного следствия знакомиться со всеми материалами дела и выписывать из него любые сведения в любом объеме;

– заявлять ходатайства и отводы;

– участвовать в судебном разбирательстве в суде первой инстанции и выступать в судебных прениях;

– участвовать в заседании суда, рассматривающего дело в кассационном или надзорном порядке или при возобновлении дела по вновь открывшимся обстоятельствам, и давать пояснения по жалобам;

– обжаловать на действия и решения дознавателя, следователя, прокурора суда, судьи и участвовать в рассмотрении жалоб;

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

– использовать любые другие средства и способы защиты, не противоречащие закону;

При участии в следственном действии, в рамках оказания юридической помощи своему подзащитному, защитник вправе давать ему в присутствии следователя краткие консультации, задавать с разрешения следователя вопросы своему подзащитному, делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записей следователем в протоколе данного следственного действия.

Участвующий в деле защитник может иметь своего помощника. Помощник имеет право с согласия подозреваемого, подсудимого, обвиняемого и в присутствии защитника или по его письменной доверенности знакомиться с материалами дела.

В соответствии с ч. 6 ст. 53 УПК защитник не вправе: разглашать информацию, относящуюся к осуществлению защиты или ставшую ему известной вследствие оказания другой юридической помощи; отказываться от принятых обязательств по

защите подозреваемого, обвиняемого или подсудимого; признавать подзащитного причастным к общественно опасным деяниям и виновным в совершении преступления вопреки его позиции; без поручения подзащитного заявлять о его примирении с потерпевшим, признавать гражданский иск и отзывать поданную подзащитным жалобу; самовольно прекращать свои полномочия и без согласия подзащитного передавать полномочия по осуществлению защиты другому лицу.

Защитник обязан: являться по вызовам органа, ведущего уголовное судопроизводство, суда, судьи для защиты прав и законных интересов подозреваемого, обвиняемого или подсудимого и оказания им юридической помощи; при невозможности явки в течение 24 часов уведомить об этом орган уголовного преследования и суд; подчиняться законным распоряжениям органа, ведущего уголовное судопроизводство; не разглашать сведения, которые стали ему известны в связи с оказанием им юридической помощи, а также данные предварительного расследования и закрытого судебного заседания.

Гражданский ответчик – это физическое или юридическое лицо, привлекаемое в процесс в качестве участника со стороны защиты, которое несет имущественную ответственность за вред, причиненный преступлением. О привлечении лица в качестве гражданского ответчика дознаватель, следователь, прокурор и судья выносит постановление, а суд – определение (ч. 2 ст. 54 УПК).

Гражданскими ответчиками могут быть:

– родители (усыновители) или попечители несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет при условии, что: а) у несовершеннолетнего нет доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда; б) несовершеннолетний до достижения возраста не обрел дееспособность;

– опекун гражданина, признанного недееспособным, или организация, обязанная осуществлять за ним надзор, при условии, что они: а) не докажут, что вред возник не по их вине; б) опекун имеет средства для возмещения вреда, причиненного жизни и здоровью потерпевшего;

– супруг, родители, совершеннолетние дети лица, которое не могло понимать значения своих действий или руководить ими вследствие психического расстройства, при условии, что они: а) являются трудоспособными; б) проживали совместно с психически больным лицом; в) знали о психическом расстройстве причинителя вреда, но не ставили вопрос о признании его недееспособным;

– юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих (использование транспортных средств, механизмов, электрической энергии высокого напряжения, атомной энергии, взрывчатых веществ, сильнодействующих ядов и т.п.; осуществление строительной и иной связанной с нею деятельности и др.), которые обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, при условии, что они: а) не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего; б) не докажут, что источник выбыл из их обладания в результате противоправных действий других лиц.

Гражданский ответчик имеет право знать сущность обвинения и гражданского иска; возражать против иска; давать показания по существу предъявленного иска; иметь представителя; предоставлять доказательства; заявлять ходатайства и отводы; по окончании расследования знакомиться с материалами дела, относящимися к гражданскому иску, выписывать необходимые сведения; участвовать в судебном разбирательстве; выступать в судебных прениях; приносить жалобы на действия и решение дознавателя, следователя, прокурора, суда, судьи; знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания; обжаловать приговор и определение суда в части, касающейся гражданского иска, знать о принесенных по делу протестах и жалобах и подавать на них возражения; участвовать в судебном рассмотрении заявленных протестов и жалоб (ч. 3 ст. 54 УПК).

Гражданский ответчик может быть допрошен не только по существу предъявленного иска, но и об иных обстоятельствах, имеющих значение для расследования и разрешения уголовного дела.

В соответствии с ч. 4 ст. 54 УПК гражданский ответчик обязан: являться по приглашению органа, осуществляющего

уголовное судопроизводство, суда, судьи; подчиняться законному постановлению органа, осуществляющего уголовное судопроизводство, суда, судьи; не разглашать сведения о ситуациях, которые стали ему известны из уголовного дела, если об этом он был предупрежден органом, осуществляющим уголовный процесс, или судом, судьей, под угрозой привлечения к уголовной ответственности по ст. 361 УК.

При производстве по уголовному делу может принимать участие **представитель гражданского ответчика** в целях обеспечения участником процесса предоставляемых прав и защиты его законных интересов. Личное участие в производстве по уголовному делу гражданского ответчика не лишает его права иметь представителя.

Представителями гражданского ответчика являются адвокаты, близкие родственники и иные лица, правомочные в силу закона и УПК защищать при производстве по уголовному делу законные интересы гражданского ответчика и допущенные к участию в деле постановлением дознавателя, следователя, прокурора, судьи или определением суда.

Представитель гражданского ответчика обладает теми же правами, что и представляемое им лицо.

4.5. Иные участники уголовного судопроизводства

Иные участники уголовного судопроизводства – это лица, выступающие как на стороне обвинения, так и на стороне защиты, но не являющиеся сторонами в процессе: *свидетель, эксперт, специалист, переводчик и понятой.*

Свидетель – это лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, имеющие значение для расследования и разрешения уголовного дела, и вызванное для дачи показаний (ч. 1 ст. 56 УПК).

Свидетель появляется в уголовном процессе с момента его вызова, производимого в установленном законом порядке к следователю, дознавателю или в суд. С момента получения уведомления о вызове в качестве свидетеля, данное лицо наделяется правами, обязанностями, а также несет ответственность в случае их несоблюдения.

Лично воспринятая гражданином информация о фактах совершенного преступления, обусловленная необходимостью приобщения ее к материалам уголовного дела в качестве показаний лица, являющихся источником доказательств, позволяет ввести в процесс такого участника, как свидетель.

Однако не все лица обладающие сведениями о совершенном или готовящемся преступлении могут быть допрошены в качестве свидетеля. В соответствии с ч. 2 ст. 56 УПК, не подлежат допросу в качестве свидетелей:

– лица, которые в силу физических или психических недостатков неспособны правильно воспринимать и воспроизводить обстоятельства, подлежащие установлению по уголовному делу;

– адвокаты и их помощники для выяснения каких-либо сведений, которые, возможно, стали им известны в связи с обращением за юридической помощью или её оказанием;

– близкие родственники подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, если они не дали согласия на допрос в качестве свидетеля по данному делу;

– судья, народный заседатель – об обстоятельствах обсуждения в совещательной комнате вопросов, возникших при вынесении судебного решения.

Привлечение лица в качестве свидетеля не ограничено его возрастом, поскольку свидетельские показания могут давать престарелые лица и дети, если обладают способностью правильно воспринимать явления объективной действительности и точно излагать увиденное и услышанное.

Важнейшей обязанностью свидетеля является его явка по вызову следователя, дознавателя и суда и дача им правдивых показаний. При уклонении от явки без уважительных причин свидетель может быть подвергнут приводу, а за дачу заведомо ложных показаний либо отказ от дачи показаний привлечен к уголовной ответственности по ст. 351 и 352 УК.

Свидетель вправе давать показания на своём родном или ином языке, которым владеет; пользоваться безвозмездно услугами переводчика; заявить отвод переводчику, который участвует в его допросе; собственноручно записывать показания в протоколе

допроса; заявлять ходатайство о защите своих прав и свобод, согласно положениям ст. 12 УПК; приносить жалобы на действия дознавателя, следователя, прокурора и суда, судьи.

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

Эксперт – это лицо, которое обладает специальными знаниями и которое назначено в порядке, установленном УПК, для производства судебной экспертизы и дачи заключения.

В соответствии с ч. 4 ст. 58 УПК эксперт вправе:

– знакомиться с материалами уголовного дела, относящимися к предмету экспертизы;

– заявлять ходатайство о представлении ему дополнительных материалов, необходимых для дачи заключения, или ходатайствовать о назначении комплексной экспертизы;

– по разрешению дознавателя, следователя, прокурора, суда, судьи участвовать в производстве следственных действий, задавать допрашиваемым и другим лицам, участвующим в этих действиях, вопросы, относящееся к предмету экспертизы;

– давать показания на родном языке или другом языке, которым владеет;

– пользоваться безвозмездно услугами переводчика;

– обжаловать действия дознавателя, следователя, прокурора, суда, судьи, ущемляющие его права при производстве экспертизы;

– отказаться от дачи заключения, если поставленные вопросы выходят за пределы специальных познаний или, если представленные ему материалы недостаточны для дачи заключения.

Обязанности эксперта регламентированы ч. 6 ст. 58 УПК, в соответствии с которой эксперт не вправе без ведома следователя и суда вести переговоры с участниками уголовного судопроизводства по вопросам, связанным с производством судебной экспертизы; самостоятельно собирать материалы для экспертного исследования, проводить без разрешения дознавателя, следователя, суда исследования, могущие повлечь полное или

частичное уничтожение объектов либо изменения их внешнего вида или основных свойств; уклоняться от явки по вызовам дознавателя, следователя или в суд; давать заведомо ложное заключение; разглашать данные предварительного расследования, ставшие известными ему в связи с участием в уголовном деле в качестве эксперта.

Следователь вправе по собственной инициативе либо по ходатайству сторон допросить эксперта для разъяснения данного им заключения. Допрос эксперта до представления им заключения не допускается. Эксперт не может быть допрошен по поводу сведений, ставших ему известными в связи с производством судебной экспертизы, если они не касаются предмета этой судебной экспертизы.

За дачу заведомо ложного заключения, а также за уклонение от явки либо отказ от выполнения своих обязанностей эксперт несет ответственность на основании ст. 351 и ст. 352 УК.

Специалист, согласно ч. 1 ст. 57 УПК – это лицо, незаинтересованное в исходе уголовного дела, обладающее специальными знаниями, опытом и привлеченное для оказания содействия дознавателю, следователю, прокурору, суду, судье в выявлении или обнаружении доказательств, их обосновании, а также в применении технических средств.

Специалист может быть привлечен к участию в деле не только следователем со стороны обвинения, но и защитником.

Вызов специалиста и порядок его участия в уголовном процессе определяются ст. 179, 284, 305 УПК.

Процессуальное положение специалиста, установленное ст. 57 УПК, дает ему право: знать причину своего вызова; отказаться от участия в производстве по делу, если не обладает соответствующими специальными знаниями и опытом; с разрешения дознавателя, следователя, прокурора, суда, судьи задавать вопросы участникам следственного действия; знакомиться с протоколом следственного действия, в котором он принимает участие, и делать подлежащие занесению в протокол заявления и замечания; обжаловать действия дознавателя, следователя, прокурора, суда, судьи.

Специалист не вправе уклоняться от явки по вызовам дознавателя, следователя или в суд, а также разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с участием в производстве по уголовному делу в качестве специалиста, если он был об этом заранее предупрежден в порядке. За разглашение данных предварительного расследования специалист несет ответственность в соответствии с законодательством Республики Таджикистан.

В отличие от заключения эксперта, которое может быть сделано лишь на основании проведенного исследования, с использованием определенных методик, заключение специалиста не требует проведения обязательного исследования и может быть сделано на основании профессиональных знаний и опыта специалиста.

Переводчик – это лицо, привлекаемое к участию в уголовном судопроизводстве в случаях, предусмотренных УПК, владеющее необходимыми для перевода языками и привлеченное для участия в следственных и судебных действиях в случаях, когда подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, их защитники либо потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик или их представители, а также свидетели и другие участники процесса не владеют языком, на котором ведется производство по делу, а равно для перевода письменных материалов.

Законодатель предъявляет к переводчику определенные требования: свободное владение языком, знание которого необходимо для перевода, и незаинтересованность в деле.

Участие переводчика в уголовном судопроизводстве обусловлено оказанием помощи участникам процесса не владеющим или недостаточно владеющим языком, на котором ведется производство по уголовному делу, которые вправе делать заявления, давать объяснения и показания, заявлять ходатайства, приносить жалобы, знакомиться с материалами уголовного дела, выступать в суде на родном языке или другом языке, которым они владеют.

О назначении лица переводчиком дознаватель, следователь, прокурор или судья выносит постановление, а суд – определение.

Процессуальное положение переводчика установлено ст. 59 УПК, в соответствии с которой он вправе: знакомиться с протоколом следственного действия, при производстве которого он участвовал, а также с протоколом судебного заседания и делать замечания, подлежащие занесению в протокол; отказаться от участия по делу, если он не обладает знаниями, необходимыми для перевода; обжаловать действия дознавателя, следователя, прокурора, суда, судьи.

В соответствии с ч. 5 ст. 59 УПК переводчик обязан: явиться по вызову дознавателя, следователя, прокурора, суда, судьи; выполнять точно и сполна порученный ему перевод, удостоверить верность перевода своей подписью в протоколе следственного действия, произведенного с его участием, а также в процессуальных документах, вручаемых участникам процесса в переводе на их родной язык или другой язык, которым они владеют; не разглашать сведения материалов дела; соблюдать порядок при производстве следственных действий и процессе судебного заседания. При заведомо неправильном переводе либо уклонения от выполнения своих обязанностей переводчик привлекается к уголовной ответственности в соответствии со ст. 351 и 352 УК.

Обязанности и ответственность переводчика должны быть разъяснены ему следователем (дознавателем) перед началом следственного действия или судом в подготовительной части судебного разбирательства, о чем переводчик дает подписку, которая приобщается к материалам уголовного дела.

Понятой – лицо, не заинтересованное в исходе уголовного дела, привлекаемое прокурором, следователем или дознавателем для удостоверения факта производства, хода и результатов следственного или другого процессуального действия для удостоверения факта его производства, содержания, хода и результатов (ст. 60 УПК).

Не допустимо привлечение в качестве понятых несовершеннолетних, лиц, находящихся в состоянии невменяемости, участников судебного процесса и их родственников, работников правоохранительных органов,

имеющих полномочия к проведению оперативно-розыскных мероприятий, дознания и предварительного расследования.

В производстве следственных действий должны участвовать не менее двух понятых. Перед началом следственного действия дознаватель, следователь, прокурор разъясняют понятым их права и обязанности.

В соответствии с ч. 4. ст. 60 УПК понятой вправе: участвовать в производстве следственного действия; выражать по поводу следственного действия мнение и делать замечания, подлежащие занесению в протокол; знакомиться с протоколом следственного действия, в котором он участвовал; приносить жалобы на действия дознавателя, следователя, прокурора.

Понятой должен быть способен полно и правильно воспринимать происходящие в его присутствии действия.

Обязанности понятого: явка по вызову дознавателя, следователя, прокурора, суда, судьи, участие в производстве следственного действия; удостоверение своей подписью в протоколе следственного действия факта его производства, его хода и результатов; не разглашение сведений следственных материалов; соблюдение порядка при производстве следственных действий. При уклонении от явки либо от выполнения своих обязанностей понятой несет ответственность в соответствии со ст. 352 УК.

Вопросы и задания для самоконтроля:

1. Дайте понятие участников уголовного судопроизводства и проведите их классификацию.
2. Охарактеризуйте процессуальное положение участников процесса, отстаивающих свои или представляемые интересы в уголовном судопроизводстве на стороне обвинения и защиты.
3. Каково процессуальное положение иных участников уголовного судопроизводства?

Литература:

Азаров В.Т., Таричко И.Ю. Функция судебного контроля в истории, теории и практике уголовного процесса России. Омск, 2004.

Брусницын Л.В. Применение норм УПК РФ, обеспечивающих безопасность участников уголовного судопроизводства. М., 2013.

Быков В.М., Колдин С.В. Защита прав потерпевшего в уголовном процессе России (досудебное производство). М., 2013.

Даровских О.И. Злоупотребление правом в уголовном судопроизводстве России. Челябинск, 2013.

Дзидзария Б.Ю. Уголовно-правовая защита прав подозреваемого и обвиняемого. М., 2011.

Курс уголовного процесса / под ред. д.ю.н., проф. Л.В. Головко. М., 2016.

Рахимзода Р.Х. Государственная защита участников уголовного судопроизводства: учебное пособие. Душанбе, 2013.

Рахматулоев А.Э. Уголовный процесс: учебник. Худжанд, 2016.

Уголовно-процессуальное право / под ред. Н.А. Кудратова. Душанбе, 2016.

Францифоров Ю.В., Ванин Д.В. Функциональное назначение деятельности следователя и его полномочия в состязательном уголовном процессе. М., 2013.

ГЛАВА 5. ДОКАЗЫВАНИЕ И ДОКАЗАТЕЛЬСТВА В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

В результате изучения главы 5 обучающийся должен:

знать:

– основные сведения о сущности, значении, свойствах, классификации, источниках доказательств, предмете и пределах доказывания, а также о процессе доказывания в уголовном судопроизводстве;

– содержание категорий «доказательство», «предмет доказывания», «пределы доказывания», «источники доказательств», «процесс доказывания», «собирание доказательств», «проверка доказательств», «оценка доказательств»;

– особенности правоотношений, возникающих в процессе доказывания в уголовном судопроизводстве.

уметь:

– принимать обоснованные процессуальные решения о производстве процессуальных действий в связи с собиранием, проверкой и оценкой доказательств, непосредственно осуществлять и процессуально оформлять соответствующие процессуальные действия.

5.1. Общая характеристика учения о доказательствах и доказывании

Основой уголовно-процессуальной деятельности является познание обстоятельств совершенного преступления. В уголовном процессе оно осуществляется по общим правилам познавательной деятельности. Но особенностью познания, осуществляемого органами предварительного расследования и судом, является то, что они обязаны уяснить произошедшее не только для себя, но и подтвердить это сведениями, которые необходимо закрепить, отразить в материалах уголовного дела. То есть познание в уголовном процессе носит удостоверительный характер и в силу этого называется доказыванием.

Нормы уголовно-процессуального права, которые регламентируют эту деятельность, указывают признаки

доказательств, круг подлежащих доказыванию обстоятельств, содержание процесса доказывания и т.д., образуют доказательственное право. Оно является органической частью уголовно-процессуального права и может быть только условно выделено из всей его системы. Но и в науке уголовного процесса, и в курсе учебной дисциплины принято выделять учение о доказательствах и доказывании (теорию доказательств) как составную часть науки и учебного курса уголовного процесса.

Его предметом являются доказывание как деятельность и доказательственное право как совокупность соответствующих правовых норм. Теория доказательств изучает историю вопроса, разрабатывает научно обоснованные рекомендации, направленные на правильное понимание и осуществление доказывания в ходе уголовно-процессуальной деятельности, указывает практике пути правильного использования доказательств, формирования достоверных выводов по делу.

Таким образом, теория доказательств как составная часть уголовно-процессуальной науки, являясь теоретической базой доказательственного права:

а) изучает юридические нормы (составляющие доказательственное право), которые определяют процессуальный порядок доказывания;

б) разрабатывает проблемы доказывания как разновидности процесса познания;

в) исследует специфические формы практики как критериев истинности выводов по делу;

г) изучает понятие доказательств, понятие предмета доказывания, структуру процесса доказывания;

д) вырабатывает гарантии объективности доказывания;

е) исследует роль научно-технического прогресса в доказывании и т.д.

Теория доказательств основывается на теории познания (гносеологии), которая раскрывает общие законы отражения объективной действительности в сознании людей и закономерности развития процесса познания. Раскрываемые теорией познания законы действуют в любой области познавательной деятельности, они применимы как к познанию

закономерностей развития природы, общества, так и к познанию частных групп фактов. Так как уголовно-процессуальная деятельность связана с познанием действительности, то теория доказательств, доказательственное право и практическая деятельность органов предварительного расследования и суда основаны на теории познания (гносеологии).

В основе познания в уголовном процессе лежат основные положения гносеологии (о первичности материи и вторичности сознания, о возможности познания человеком объективной реальности, о его способности правильно воспринимать окружающую действительность, о ступенях познания, его путях и способах, об объективной истине как цели познания, о роли общественно-исторической практики в познании). Эти положения дают универсальный методологический ключ для познания обстоятельств совершенного преступления, которое осуществляется в ходе уголовного судопроизводства.

Но применение этих отправных положений предполагает их интерпретацию с учетом специфики сферы познания. Познание в уголовном процессе имеет целый ряд особенностей, обусловленных особенностями уголовного судопроизводства как специфического вида государственной деятельности, которые заключаются в следующем:

1) это познание носит ретроспективный (оно всегда связано с установлением событий прошлого) и удостоверительный характер;

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

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

4) это познание может осуществляться лишь определенными, указанными в законе субъектами. Познание, осуществляемое иными лицами, не имеет процессуального

значения.

5.2. Понятие и свойства доказательств

Средствами познания в уголовном процессе служат доказательства. Понятие доказательств принадлежит к числу исходных не только в учении о доказательствах и доказывании и доказательственном праве, но и в целом в теории и практике уголовного судопроизводства. Это понятие нашло нормативное закрепление в ст. 72 УПК.

Доказательствами по уголовному делу считаются фактические сведения, на основе которых в порядке, определенном УПК, суд, прокурор, следователь, дознаватель устанавливают наличие или отсутствие обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела.

Такие сведения могут быть получены только из определенных, указанных в ч. 2 ст. 72 УПК, источников: показаний свидетеля и потерпевшего; показаний подозреваемого, обвиняемого, подсудимого; заключения и показаний эксперта и специалиста; вещественных доказательств; протоколов следственных и судебных действий; скрытых записей; прослушанных и зафиксированных телефонных разговоров; электронных, видео - и аудиозаписей наблюдения; иных документов.

Исходя из положений ст. 72 УПК, доказательства должны обладать свойствами относимости и допустимости.

Относимость доказательств – это свойство, характеризующее содержание доказательства. Относимость доказательства представляет собой его способность по своему содержанию устанавливать обстоятельства, для доказывания которых оно используется. То есть, под требованием относимости понимается наличие непосредственной объективной связи сведений с искомыми по делу обстоятельствами.

Значение свойства относимости состоит в том, что оно направляет субъектов доказывания на получение ими важной для уголовного дела информации с одновременным исключением всего того, что может загромождать уголовное дело, затруднять

ориентирование субъектов уголовного судопроизводства в его материалах.

Допустимость доказательства в широком смысле означает его законность, то есть получение и использование в соответствии с правилами, установленными УПК. Доказательства, полученные с нарушением требований УПК, должны признаваться недопустимыми, не имеющими юридической силы и не могут быть положены в основу обвинения, а также использоваться для доказывания других обстоятельств, имеющих значение для разрешения уголовного дела.

По смыслу уголовно-процессуального законодательства допустимыми могут быть признаны только такие доказательства, которые получены с соблюдением ряда условий:

1) способность носителя доказательственной информации служить целям установления обстоятельств предмета доказывания, т.е. быть фактически пригодным для их установления. Например, недопустимыми в качестве доказательств являются показания свидетеля, если он не может указать источник своей осведомленности;

2) получение доказательства из источника, указанного в законе;

3) соблюдение процессуальной формы, т.е. процедуры проведения тех следственных действий, в результате которых получено доказательство;

4) получение доказательства надлежащим субъектом, т.е. тем лицом, в производстве которого находится дело, либо иными субъектами по его письменному поручению.

Свойство допустимости является общим и категорическим требованием. В соответствии со ст. 88^1 УПК, доказательства признаются недопустимыми, если они получены с нарушениями требований настоящего Кодекса, путем лишения или стеснения гарантированных законом прав участников уголовного процесса, нарушением порядка сбора доказательств или иных правил уголовного процесса при досудебном расследовании или судебном разбирательстве дела, повлияли или могли повлиять на достоверность полученных фактических данных, в том числе с:

– применением пыток, жестокого обращения, насилия, угроз, обмана или иных, незаконных деяний;

– использованием заблуждения, возникшего вследствие неразъяснения, неполного или неправильного разъяснения прав и обязанностей участника уголовного процесса;

– проведением процессуального действия лицом, не имеющим права осуществлять производство по данному уголовному делу;

– проведением процессуального действия с участием лица, подлежащего отводу;

– существенным нарушением порядка проведения процессуального действия;

– получением данных от неизвестного источника либо от источника, который не может быть установлен в уголовном процессе;

– применением в ходе доказывания методов, противоречащих современным научным знаниям.

Недопустимость доказательств, а также возможность их ограниченного использования в уголовном процессе устанавливаются дознавателем, следователем, прокурором, судом или судьей по их собственной инициативе или по ходатайству сторон. Фактические данные о применении в отношении подозреваемого, обвиняемого или подсудимого пыток или жестокого обращения подлежат проверке и оценке с точки зрения допустимости их показаний как доказательств, независимо от наличия их заявления или ходатайства защитника.

Дознаватель, следователь, прокурор, суд, судья, решая вопрос о недопустимости доказательств, обязаны в каждом случае выяснить, в чем конкретно выразилось допущенное нарушение, и принять мотивированное решение. Признавая доказательство недопустимым в связи с применением пыток или жестокого обращения, дознаватель, следователь, прокурор, суд, судья в пределах своей компетенции принимают меры о соответствующей ответственности лиц, допустивших их применение.

Доказательства, признанные недопустимыми, считаются недействительными, не могут быть положены в основу обвинения

и использоваться при доказывании любого обстоятельства, указанного в ст. 85 УПК.

Фактические данные, полученные с нарушениями, указанными в ч. 1 ст. 88 УПК, могут быть использованы в качестве доказательств факта соответствующих нарушений и виновности лиц, их допустивших, в ходе расследования уголовного дела.

Таким образом, законодатель разработал цельный механизм признания доказательств недопустимыми, как с использованием фактов злоупотребления со стороны властных субъектов, так и со стороны других участников уголовного судопроизводства, осуществляющих свои функции.

5.3. Предмет и пределы доказывания

Доказывание в уголовном судопроизводстве направлено на установление определенных перечисленных в законе обстоятельств. То есть его предмет заранее определен и ограничен законом. Доказыванию подлежат лишь те обстоятельства, которые имеют отношение к преступлению и которые позволяют правильно разрешить уголовное дело.

Такие обстоятельства, подлежащие установлению по каждому уголовному делу, называют **предметом доказывания**.

Перечень этих обстоятельств дан в ст. 85 УПК:

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

2) обстоятельства, определяющие личность обвиняемого;

3) обстоятельства, исключающие преступность деяния;

4) обстоятельства, которые могут способствовать освобождению лица от уголовной ответственности и наказания;

5) обстоятельства, определяющие виновность обвиняемого в совершении преступления и способствующие его совершению, степень виновности и его мотивы;

6) обстоятельства, влияющие на степень и характер ответственности обвиняемого, а также иные обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого;

7) обстоятельства, определяющие характер и размер ущерба, причиненного преступлением;

8) обстоятельства, способствующие осуществлению преступления.

Указанные в ст. 85 УПК обстоятельства, подлежащие доказыванию по каждому уголовному делу – это лишь общая модель предмета доказывания, его законодательная схема. При расследовании каждого уголовного дела, предмет доказывания конкретизируется, наполняется индивидуальным содержанием в зависимости от вида совершенного преступления, от его конкретных обстоятельств.

По отдельным категориям уголовных дел существуют некоторые особенности предмета доказывания. Так, по делам несовершеннолетних в соответствии со ст. 90 УПК при производстве расследования и судебного разбирательства наряду с обстоятельствами общего предмета доказывания должны быть установлены:

– возраст несовершеннолетнего (число, месяц, год рождения);

– условия жизни, обучения и воспитания;

– причины и условия, способствовавшие совершению преступления несовершеннолетним;

– наличие подстрекателей и иных соучастников.

При наличии же данных об умственной отсталости несовершеннолетнего, не связанной с душевным заболеванием, должно быть выявлено также, мог ли он полностью осознавать значение своих действий.

Эти обстоятельства, составляющие особенности предмета доказывания по делам несовершеннолетних, по своей сущности лишь детализируют компоненты общего предмета доказывания, ориентируя следствие и суд на углубленное исследование тех обстоятельств, которые имеют значение для повышение воспитательной и профилактической направленности уголовного судопроизводства, индивидуализации ответственности и наказания каждого несовершеннолетнего.

С понятием предмета доказывания тесно связано понятие **пределов доказывания.** Если предмет доказывания представляет собой комплекс обстоятельств, установление которых дает возможность правильно разрешить уголовное дело, то пределы

доказывания – это круг, объем конкретных доказательств, необходимых для установления искомых обстоятельств.

Правильное определение пределов доказывания – это обеспечение такой совокупности доказательств, которая приводит к убеждению в реальном существовании обстоятельств, образующих предмет доказывания. Пределы доказывания указывают на достаточность доказательств для принятия того или иного решения.

Пределы доказывания являются оценочной категорией. Они определяются по каждому конкретному уголовному делу в зависимости от имеющихся доказательств по внутреннему убеждению следователя и суда.

5.4. Структура процесса доказывания

В соответствии со ст. 86-88 УПК процесс доказывания включает следующие элементы: собирание, проверку и оценку доказательств. При этом не следует представлять процесс доказывания как последовательно сменяющие друг друга собирание, проверку и оценку доказательств. Это элементы представляют собой составные части доказывания, но не его этапы, так как они происходят одновременно, перемежаясь, а не следуя друг за другом.

Собирание доказательств (ст. 86 УПК) представляет собой начальный момент доказательственной деятельности. Под собиранием доказательств, как правило, понимается поиск, обнаружение, получение (извлечение, истребование) могущих иметь отношение к уголовному делу сведений, а также закрепление их в предусмотренных законом источниках.

Собирание доказательств осуществляется дознавателем, следователем, прокурором и судом путем производства следственных и иных процессуальных действий (истребование документов и предметов и их приобщение к делу; требование о производстве ревизий и проверок и т.д.).

Доказательства могут быть также представлены участниками процесса гражданами, должностными лицами предприятий, организации и учреждений по своей инициативе (ч. 4 ст. 86 УПК). Но для процессуального закрепления этих объектов в

качестве доказательств необходимо использование властных полномочий соответствующих органов. В этом смысле представление объектов – возможных доказательств – создает условия для собирания доказательств, но находится за пределами непосредственных границ этого этапа доказывания, являясь как бы извне направленным к следователю познавательным актом.

Наличие у подозреваемого, потерпевшего и других лиц права представлять предметы и документы для приобщения их к уголовному делу в качестве доказательства предполагает возложение на следователя (дознавателя и др.) обязанности получать и приобщать к уголовному делу представленные им объекты.

В ст. 86 УПК субъектом собирания доказательств назван и защитник, который вправе:

1) собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи;

2) запрашивать справки, характеристики и иные документы из различных учреждений, организаций, предприятий, которые обязаны в установленном порядке выдавать эти документы или их копии;

3) запрашивать с согласия подзащитного мнение специалистов для разъяснения возникших в связи с оказанием юридической помощи вопросов, требующих специальных познаний.

Однако признать представленный объект доказательством, ввести его в дело, т.е. включить в систему уже собранных доказательств – это исключительная прерогатива органа расследования и суда. Принятие решения о приобщении предмета или документа к делу, в сущности, представляет собой акт закрепления доказательства, завершающий момент собирания доказательства. Пока такое решение не принято, доказательства еще не существуют. Оно не собрано, не сформировано. Поэтому право защитника собирать доказательства, хотя и предусмотрено ч. 3 ст. 86 УПК, но его реализация опосредована через соответствующих участников уголовного судопроизводства (дознавателя, следователя, суд).

Собирать доказательства в том смысле, который придается этому слову в уголовно-процессуальном законе, может только должностное лицо, осуществляющее уголовное судопроизводство. Защитник же и иные участники процесса, как со стороны защиты, так и со стороны обвинения, вправе собирать и представлять этим лицам сведения, документы и предметы для приобщения их к уголовному делу в качестве доказательств.

Проверка доказательств (ст. 87 УПК) – это деятельность органов расследования, прокурора и суда, заключающаяся в анализе полученных доказательств, их сопоставлении с другими доказательствами, собирании новых доказательств, проверке источников получения доказательств.

Цель проверки доказательств – уяснение качеств и свойств проверяемых доказательств – их достоверности, доброкачественности, допустимости.

Проверка доказательств может носить характер мыслительной, логической деятельности (анализ доказательства, условий его получения; сопоставление доказательства с другими фактическими данными), а может осуществлять и путем практической деятельности (путем производства таких следственных действий, как проверка показаний на месте, очная ставка, повторная экспертиза и т.д.)

Проверка доказательств неотделимо связана с их **оценкой**, которая сопровождает весь процесс доказывания по уголовному делу. На определенном этапе процесса доказывания оценка доказательств выступает обособленно, как самостоятельный компонент процесса доказывания. Это происходит в тех случаях, когда следователь (дознаватель, прокурор, суд, судья) оценивает имеющиеся в деле доказательства с точки зрения их достаточности для принятия этого или иного решения. Таким образом, оценка доказательств представляет собой заключительный этап и является основой для принятия процессуальных решений. В ходе оценки на основе совокупности собранных и проверенных доказательств, получается выводное знание о фактах и обстоятельствах, входящих в предмет доказывания.

Оценка доказательств тем или иным образом осуществляется всеми субъектами уголовного процесса, но

юридическое значение имеет лишь оценка доказательств должностных лиц, ответственных за производство по уголовному делу.

Под оценкой доказательств понимается умственная, мыслительная деятельность судьи, прокурора, следователя и дознавателя, осуществляемая в соответствии с законом по их внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном рассмотрении всех обстоятельств дела с точки зрения их относимости, допустимости, достоверности и достаточности всех собранных доказательств в их совокупности для разрешения уголовного дела, что в совокупности направлена на установление фактов, составляющих предмет доказывания.

Дознаватель, следователь, прокурор, суд, судья, руководствуясь законом и правосознанием, оценивают доказательства по своему внутреннему убеждению. В то же время при оценке доказательств эти субъекты не свободны абсолютно: они подчинены закону, фактам объективной действительности и законам логики; основываются не на догадках и предположениях, а на установленных фактах, истинность которых не вызывает сомнений.

Внутреннее убеждение субъекта представляет собой не связанную формальными предписаниями мыслительную деятельность, опирающуюся на достаточную совокупность рассмотренных доказательств. Внутреннее убеждение охватывает своей структурой сам процесс оценки и его результат, выполняя тем самым двойную задачу: перевод из объективного в субъективное (психологическое отношение субъектов) и одновременно перевод из субъективного в объективное (результат познания опосредствуется внутренним убеждением). Внутреннее убеждение означает способность субъектов принимать решение по уголовному делу, не руководствуясь никакими (ничьими) указаниями, на основе имеющихся данных и др.

Доказательство признается относящимся к делу, если оно представляет собой фактические данные, которые подтверждают, опровергают или ставят под сомнение выводы о существовании обстоятельств, имеющих значение для данного дела.

Доказательство признается достоверным, если в результате проверки выясняется, что оно соответствует действительности.

Органы уголовного преследования дают оценку доказательствам с точки зрения их достаточности для привлечения лица к уголовной ответственности. Суд, судья дают оценку доказательствам для решения вопроса о виновности или невиновности подсудимого по мере их достаточности для привлечения его к уголовной ответственности. В соответствии с ч. 5 ст. 88 УПК совокупность доказательств признается достаточной для разрешения уголовного дела, если собраны относящиеся к делу допустимые доказательства, неоспоримо устанавливающие истину обо всех и каждом из обстоятельств, подлежащих доказыванию.

Согласно ч. 6 ст. 88 УПК по формальным признакам никакие доказательства не имеют заведомых преимуществ перед другими. Таким образом, в законе не указываются формальные условия, которые заранее определяли бы ценность и значение каждого доказательства в отдельности и их совокупности.

Обстоятельства и их правовая оценка, установленные вступившим в законную силу приговором, признаются судом, прокурором, следователем, дознавателем без дополнительной проверки (ст. 89 УПК). Такое правило, когда решение принимается по одному делу без проверки по другому делу, называется **уголовно-процессуальной преюдицией.**

Вступившее в законную силу решение суда по гражданскому, семейному, экономическому делам, постановление суда по делам об административных правонарушениях обязательно для суда, прокурора, следователя, дознавателя при производстве по уголовному делу только по вопросу о том, имело ли место само событие или действие, и не должно предрешать выводы о виновности или не виновности подсудимого.

5.5. Субъекты и обязанность уголовно-процессуального доказывания

Уголовно-процессуальное доказывание может осуществляться только определенным кругом субъектов, указанных в законе. Среди субъектов, которые в соответствии с УПК могут осуществлять доказывание, следует различать тех, на

которых лежит обязанность доказывания, и тех, которые могут участвовать в доказывании.

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

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

Принимать участие в доказывании могут такие участники процесса, как обвиняемый, подозреваемый, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители, которые имеют право собирать и представлять доказательства, заявлять ходатайство об их истребовании.

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

В состязательном уголовном судопроизводстве обязанность доказывания не должна лежать на суде, который лишь исследует и оценивает те доказательства, которые представлены сторонами. В судебном разбирательстве, построенном на принципе

состязательности и равенства прав сторон, решение по делу зависит от использования сторонами в суде их равных процессуальных возможностей. Вместе с тем в уголовном судопроизводстве Таджикистана не воспринята модель англосаксонского судебного разбирательства, где суд полностью пассивен, обеспечивая только такой ход процесса, который дает возможность сторонам использовать свои права в состязательном процессе. Суд не обязан, но вправе участвовать в доказывании обстоятельств совершенного преступления, так как именно он несет ответственность за принятие законного и обоснованного приговора по делу даже в тех случаях, когда стороны по каким-либо причинам уклоняются от участия в доказывании обстоятельств совершенного преступления.

5.6. Классификация доказательств

Классификация доказательств не является попыткой установить их сравнительную ценность, распределить на лучшие и худшие. Классификация доказательств – это их научная группировка по определенным признакам, свойственным содержанию и форме доказательств. Основаниями для выявления этих признаков служат закон и практика использования доказательств. Научная классификация доказательств позволяет обеспечить их наиболее эффективное использование и оперирование ими, формирование на их основе достоверных выводов.

Доказательства принято классифицировать на:

1) *прямые и косвенные;*

2) *первоначальные и производные;*

3) *личные и вещественные;*

4) *обвинительные и оправдательные.*

Деление доказательств на **прямые и косвенные** основано на том, что одни из них (прямые доказательства) содержат сведения об обстоятельствах, подтверждающих факт совершения лицом преступления, а другие (косвенные доказательства) – лишь о доказательственных фактах, то есть о фактах, не имеющих уголовно-правового значения, но находящихся с ними в причинной связи. К прямым доказательствам, например, относятся

показания подозреваемого, обвиняемого об обстоятельствах совершенного ими преступления, показания потерпевшего-очевидца и свидетеля-очевидца об обстоятельствах совершенного преступного посягательства и т.п.

Несмотря на предпочтительность прямых доказательств, косвенные имеют не меньшее доказательственное значение. Однако оперирование ими связано с определенными трудностями. Связь косвенного доказательства с доказываемым обстоятельством опосредованная и установить ее не всегда просто. При использовании косвенных доказательств необходимо установить, достоверны ли сведения, которые ими подтверждаются, связаны ли они с совершенным преступлением.

Кроме того, при использовании косвенных доказательств должны соблюдаться следующие правила:

– они обеспечивают установление истины только в своей совокупности;

– это должна быть не простая совокупность доказательств, а логически неуязвимая система;

– они должны быть объективно взаимосвязаны между собой и с предметом доказывания;

– система косвенных доказательств должна приводить только к одному выводу, подтверждать только одну версию, исключать иное объяснение установленных фактов.

Основанием для классификации доказательств на **первоначальные и производные** является наличие или отсутствие промежуточного носителя доказательственной информации. *Первоначальные доказательства* – это доказательства, полученные из первоисточника. *Производные доказательства* – это доказательства, содержащиеся в источнике, который является носителем сведений об обстоятельствах совершенного преступления, полученных из другого источника. К таким доказательствам, например, относятся показания свидетелей, содержащие сведения, полученные ими от лиц-очевидцев события или осведомленных о событии из каких-либо материалов; слепки и оттиски с отображаемыми на них следами; копии документов; электронные копии носителей информации и т.п.

Процессуальное значение рассматриваемой классификационной группы доказательств состоит в том, что она ориентирует субъекта доказывания на получение, прежде всего, первоначальных доказательств. Однако из этого вовсе не следует умаление роли производных доказательств.

Значение производных доказательств состоит в том, что они используются для поиска и проверки первоначальных доказательств, а также непосредственно использоваться в доказывании в случае утраты первоначальных доказательств. Однако использование производных доказательств возможно только в том случае, если известен их первоисточник. Так, не могут служить доказательством сведения, сообщаемые свидетелем, если он не может указать источник своей осведомленности (ст. 73 УПК).

Деление доказательств на **личные и вещественные** основано на том, что отдельные обстоятельства совершенного преступления отображаются, как в сознании людей, участвовавших в нем или наблюдавших эти обстоятельства, так и на материальных объектах в виде различных следов. В первом случае имеется в виду отражение в сознании, психике человека определенных образов и понятий, во втором – физические, механические и другие изменения объектов и их свойств. При этом и психические, и материальные отображения являются носителями определенной информации о тех или иных обстоятельствах совершенного преступления. Принципиальным для рассматриваемой классификационной группы доказательств является то, что способы и условия формирования, хранения и переработки информации имеют существенное различие. Носителем информации первого вида является человек, а второго – тот или иной объект неживой природы.

Облеченные в процессуальную форму сведения об обстоятельствах совершенного преступления, исходящие от человека (физического лица), представляют собой личные доказательства. Средством воспроизведения информации в рассматриваемом случае является естественная языковая форма – устная речь или ее письменное отображение. Естественно, что описание свидетелем события преступления, того или иного его

обстоятельства, представляет собой всего лишь мысленное отражение этого события или обстоятельства. Сведения участников и очевидцев преступления, полученные в ходе допросов потерпевших, свидетелей, подозреваемых, обвиняемых и других субъектов уголовного судопроизводства, и отраженные в соответствующих протоколах допросов, представляют собой самостоятельную группу источников доказательств, именуемую «показаниями». Протоколы допросов – это основная форма фиксации показаний вышеперечисленных лиц, обеспечивающая хранение полученной информации в материалах уголовного дела.

К личным доказательствам относятся и сведения, полученные следователем, дознавателем или судом в ходе производства следственных и судебных действий по уголовному делу и изложенные в соответствующих протоколах (осмотра, проверки показаний на месте, обыска и др.). К личным доказательствам относятся также заключения эксперта и специалиста, т.к. в содержании письменного заключения отражаются личные наблюдения этих лиц в связи с проведением ими специальных исследований по установлению или проверке отдельных обстоятельств совершенного преступления.

Вещественные доказательства – это различного рода материальные объекты, сохраняющие на себе отдельные следы преступления в виде физических признаков, или имеющие значение для дела в связи с определенными свойствами (качествами). В соответствии с ч. 1 ст. 78 УПК вещественными доказательствами могут служить орудия преступления; предметы, сохранившие на себе следы преступления; предметы, ставшие объектами преступных действий; деньги и иные ценности, нажитые преступным путем; другие предметы, которые послужили средством к выявлению преступления, установлению фактических обстоятельств дела, выявлению виновных либо опровержению обвинения или смягчения ответственности.

Способность доказательства устанавливать или опровергать виновность лица в совершении преступления является основой для их классификации на **обвинительные и оправдательные.** *Обвинительные доказательства* свидетельствуют о виновности подозреваемого, обвиняемого в

совершении преступления. К ним относятся также доказательства, отягчающие ответственность обвиняемого. Обвинительные доказательства являются средством установления виновности подсудимого и постановления в отношении него обвинительного приговора. *Оправдательные доказательства* – это доказательства, устанавливающие невиновность подозреваемого, обвиняемого. К оправдательным доказательства, кроме того, относятся и доказательства, смягчающие ответственность обвиняемого. Оправдательные доказательства часто появляются в материалах уголовного дела в связи с участием в доказывании представителей стороны защиты: подозреваемого, обвиняемого, защитника и других лиц. Значение рассматриваемой классификационной группы состоит также в том, что она обеспечивает полное, всестороннее и объективное исследование всех обстоятельств уголовного дела субъектами доказывания.

5.7. Виды источников доказательств в уголовном процессе

Как уже отмечалось, доказательства могут быть получены только из тех источников, которые указаны в ч. 2 ст. 72 УПК: из показаний свидетеля и потерпевшего; показаний подозреваемого, обвиняемого, подсудимого; заключения и показаний эксперта и специалиста; вещественных доказательств; протоколов следственных и судебных действий; скрытых записей; прослушанных и зафиксированных телефонных разговоров; электронных, видео – и аудиозаписей наблюдения; иных документов.

Показания свидетеля представляют собой сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе досудебного производства по уголовному делу или в суде. Свидетель может быть допрошен о любых относящихся к уголовному делу обстоятельствах, в том числе о личности обвиняемого, потерпевшего и о своих взаимоотношениях с ними и другими участниками процесса (ст. 73 УПК).

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

1 ст. 56 УПК). Свидетель создается фактом совершения преступления, поэтому он незаменим.

Не подлежат допросу в качестве свидетеля:

– лица, которые в силу физических или психических недостатков неспособны правильно воспринимать и воспроизводить обстоятельства, подлежащие установлению по уголовному делу;

– адвокаты и их помощники для выяснения каких-либо сведений, которые, возможно, стали им известны в связи с обращением за юридической помощью или её оказанием;

– близкие родственники подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, если они не дали согласия на допрос в качестве свидетеля по данному делу;

– судья, народный заседатель – об обстоятельствах обсуждения в совещательной комнате вопросов, возникших при вынесении судебного решения.

Дача показаний является обязанностью свидетеля. За отказ давать показания и за дачу заведомо ложных показаний свидетель может быть привлечен к уголовной ответственности в соответствии со ст. 351 и 352 УК Республики Таджикистан.

При оценке показаний свидетеля должен учитываться факт его возможной заинтересованности в деле. Догадки и предположения свидетеля не могут являться доказательствами. Не могут также служить доказательством сведения, сообщаемые свидетелем, если он не может указать источник своей осведомленности.

Показания потерпевшего – это сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе досудебного производства или в судебном разбирательстве.

Потерпевший может быть допрошен о любых обстоятельствах, подлежащих доказыванию по уголовному делу, в том числе о своих взаимоотношениях с подозреваемым, обвиняемым, подсудимым (ст. 74 УПК).

По предмету допроса, по содержанию и процессуальной природе показания потерпевшего имеют много общего с показаниями свидетеля. Но, в отличие от свидетеля, потерпевший является активным участником уголовного судопроизводства. Он

выступает на стороне обвинения. Дача показаний для потерпевшего является не только обязанностью, но и правом, реализуя которое он может защищать свои интересы.

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

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

Не могут служить доказательством сведения, сообщаемые потерпевшим, если он не может указать источник своей осведомленности.

Показания обвиняемого – это сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе досудебного производства по уголовному делу или в суде.

Особенность показаний обвиняемого заключается в том, что они имеют двойственную процессуальную природу: это важнейший источник информации об обстоятельствах совершенного преступления и одновременно это средство защиты от обвинения.

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

Обвиняемый допрашивается об обстоятельствах совершенного преступления, обо всех других известных ему обстоятельствах дела, о своих взаимоотношениях с потерпевшим, свидетелями, а также об имеющихся в деле доказательствах.

В зависимости от отношения обвиняемого к предъявленному обвинению выделяют следующие виды его показаний: признание обвиняемого; отрицание своей вины; показания против других лиц (оговор).

Любые показания обвиняемого подлежат тщательной проверке и оценке на общих основаниях. Признание обвиняемым

своей вины в совершении преступления может быть положено в основу обвинения лишь при подтверждении его виновности совокупностью имеющихся по уголовному делу доказательств (ст. 76 УПК).

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

Но предмет показаний подозреваемого иной. К моменту допроса лица в качестве подозреваемого обвинение еще не сформулировано. Подозреваемому перед началом допроса должно быть разъяснено, в совершении какого преступления он подозревается. Показания подозреваемый дает по поводу тех обстоятельств, которые послужили основанием для его задержания или для применения к нему меры пресечения, а также о событиях, известных ему в связи с этим делом (ст. 75 УПК).

Подозреваемый, как правило, существует в деле ограниченное время. Затем, если ему предъявляется обвинение, он должен быть допрошен уже в качестве обвиняемого. Но показания, данные этим лицом в качестве подозреваемого, остаются в деле и имеют значение самостоятельного источника доказательств. Следователь и суд оценивают их по общим правилам и вправе использовать при обосновании своих выводов по делу.

Заключение эксперта – это представленные в письменном виде выводы по вопросам, поставленным перед ним лицом, ведущим производство по уголовному делу.

Органы предварительного расследования и суд назначают экспертизу в тех случаях, когда для разрешения вопросов, имеющих значение по делу, им требуются специальные познания в

науке, технике, искусстве или ремесле (ст. 77 УПК). В ряде случаев (ст. 209 УПК) производство экспертизы обязательно.

Экспертиза может быть произведена в экспертном учреждении и вне его лицами, обладающими специальными знаниями. Различают следующие **виды судебной экспертизы**:

– первоначальная;

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

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

– комиссионная проводится не менее чем двумя экспертами одной специальности. Комиссионный характер экспертизы определяется следователем либо руководителем экспертного учреждения, которому поручено производство судебной экспертизы;

– комплексная проводится группой экспертов разных специальностей.

Источником доказательств являются также **показания эксперта**, т.е. сведения, сообщенные им на допросе, проведенном после получения его заключения, в целях разъяснения или уточнения данного заключения. Допрос эксперта до представления им заключения не допускается (ч. 2 ст. 218 УПК).

Заключение эксперта оценивается с точки зрения его относимости, допустимости, достоверности.

Допустимость заключения эксперта определяется соблюдением процессуального порядка назначения и проведения экспертизы. Экспертному исследованию могут быть подвергнуты только объекты, которые были надлежащим образом процессуально оформлены. Следователь и суд должны также проверить правильность оформления заключения эксперта, наличие в нем всех необходимых реквизитов.

При оценке достоверности заключения эксперта должны учитываться следующие обстоятельства:

– надежность примененной методики (особенно если экспертиза проводилась вне экспертного учреждения);

– достаточность и доброкачественность представленных для исследования материалов;

– полнота проведенного исследования.

Заключение эксперта не является обязательным для суда, однако несогласие с заключением должно быть мотивировано (ч. 2 ст. 77 УПК).

Заключение специалиста – это представленное в письменном виде суждение по вопросам, поставленным перед специалистом.

Заключение специалиста необходимо отличать от такого источника доказательств, как заключение эксперта. Заключение эксперта представляет собой сформулированные в письменном виде ответы эксперта на вопросы следователя, прокурора, дознавателя и суда, указанные в постановлении о назначении экспертизы, данные на основе исследования с использованием специальных знаний. То есть заключение эксперта всегда представляет собой результат исследования.

Заключение специалиста, так же, как и заключение эксперта, может быть основано на специальном исследовании, проводимом с использованием специальных знаний. Но наличие специального исследования является факультативным признаком для заключения специалиста.

Существенное отличие заключения эксперта от заключения специалиста заключается в том, что в законе предусмотрен строго регламентированный способ получения заключения эксперта – судебная экспертиза. Закон (гл. 24 УПК) детально регламентирует порядок назначения экспертизы и направления материалов уголовного дела для ее производства. Кроме того, предусмотрен ряд процессуальных прав участников процесса, гарантирующих им возможность ознакомиться с постановлением о назначении экспертизы, заявить отвод эксперту или ходатайствовать о производстве судебной экспертизы в другом экспертном учреждении и ряд других прав.

В то же время в УПК отсутствует порядок получения заключения специалиста. В уголовный процесс заключение

специалиста попадает уже в готовом виде, и это сближает заключение специалиста с иными документами. В условиях действующего в настоящий момент правового режима каждая из сторон обладает правом обратиться за разъяснением к специалисту.

Вместе с тем появление такого источника доказательств следует оценивать в целом положительно. В условиях, когда заключение эксперта может быть получено только по специальному постановлению, вынесенному следователем, дознавателем и судом, иные участники процесса, заинтересованные в исходе дела, нуждаются в альтернативном способе использования специальных познаний в целях получения полноценного доказательства по делу. И таким способом может быть заключение специалиста. Представленное потерпевшим, подсудимым, защитником в судебном заседании заключение специалиста должно быть объективно исследовано наряду с другими доказательствами; свое несогласие с ним суд должен мотивировать, а возникшие сомнения вправе разрешить, назначив экспертизу. Кроме того, заключение специалиста может способствовать проверке уже имеющегося в деле заключения эксперта. В этом случае оно может послужить основанием для назначения повторной или дополнительной экспертизы по делу.

Вещественные доказательства в общем виде можно определить, как материальные последствия преступления.

Согласно ст. 78 УПК вещественными доказательствами могут быть признаны любые предметы:

– которые служили орудиями преступления или сохранили на себе следы преступления;

– на которые были направлены преступные действия;

– деньги и иные ценности, нажитые преступным путем;

– иные предметы, которые могут служить средствами к обнаружению преступления и установлению фактических обстоятельств уголовного дела.

Вещественные доказательства незаменимы, так как создаются обстоятельствами совершенного преступления и значимы по делу своими индивидуальными особенностями и свойствами. Для того чтобы предмет получил значение

вещественного доказательства, он должен быть процессуально оформлен:

1) закреплен факт появления предмета в деле путем составления протокола того следственного действия, в результате которого он был изъят;

2) осмотрен, подробно описан в протоколе осмотра, по возможности сфотографирован для выявления свойств предмета, имеющих значение по данному делу;

3) решение о признании предмета вещественным доказательством и приобщении к материалам дела должно быть оформлено соответствующим постановлением.

Согласно ст. 79, 80 УПК вещественные доказательства должны храниться при уголовном деле до вступления приговора в законную силу или до истечения срока подачи на обжалование постановления, определения о прекращении дела. В тех случаях, когда спор о праве на предмет подлежит разрешению в порядке гражданского судопроизводства, вещественные доказательства хранятся до вступления в законную силу решения суда.

Если вещественные доказательства в силу их громоздкости или иных причин не могут храниться при уголовном деле, они должны быть сфотографированы, опечатаны, и храниться в месте, указанном лицом, производящим дознание, следователем, прокурором, судом, о чем в деле должна иметься соответствующая справка.

При передаче дела от органа дознания следователю либо от одного следователя другому, а равно при направлении дела прокурору и в суд вещественные доказательства препровождаются вместе с уголовным делом, за исключением случаев, когда вещественное доказательство является громоздким, либо подвергается быстрой порче. В последнем случае, если вещественные доказательства не могут быть возвращены владельцу, то они сдаются в соответствующие учреждения для использования по назначению.

Если хранение вещественного доказательства не во вред уголовному делу, оно может быть предоставлено под присмотр владельца, который при этом предупреждается о привлечении к ответственности согласно законодательству Республики

Таджикистан, в случае совершения им неправомерных действий в отношении вещественных доказательств.

При вынесении приговора или прекращении уголовного дела должен быть решен вопрос о вещественных доказательствах, а именно:

– орудие преступления, принадлежащее обвиняемому, подсудимому, должно быть конфисковано или передано в соответствующее учреждение, или уничтожено;

– вещи, запрещенные к обращению, подлежат передаче в соответствующее учреждение или уничтожаются;

– вещи, которые не представляют никакой ценности и не могут быть использованы, подлежат уничтожению, а в случае ходатайства заинтересованных лиц или учреждений могут быть выданы им;

– доходы, полученные преступным путем, независимо от их легализации (отмывания), по приговору суда подлежат обращению в доход государства, остальные вещи выдаются законным владельцам, а при неустановлении последних переходит в собственность государства;

– в случае возникновения спора о принадлежности этих вещей, разрешение спора осуществляется в порядке гражданского судопроизводства;

– документы, являющиеся вещественным доказательством, остаются при деле либо передаются заинтересованным учреждениям (ч. 3 ст. 78 УПК);

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

Протоколы допускаются в качестве доказательств, если они удостоверяют обстоятельства, установленные при осмотре (места совершения преступления, оперативно-служебных документов, представленных следствию в качестве результатов оперативно-розыскной деятельности и т.д.), освидетельствовании, выемке, обыске, задержании, предъявлении для опознания, проверке показаний на месте события, следственном эксперименте, прослушивании телефонных разговоров, других

технических средств связи, при условии, что они соответствуют требованиям, установленным УПК (ст. 81 УПК).

Источником доказательств является также протокол судебного заседания.

Требования к протоколу следственного действия изложены в ст. 172 УПК: протокол может быть написан от руки или изготовлен с помощью технических средств. При производстве следственного действия могут также применяться стенографирование, киносъемка, аудио- и видеозапись. Стенограмма и стенографическая запись, материалы аудио- и видеозаписи хранятся при уголовном деле.

В протоколе указываются место и дата производства следственного действия, время его начала и окончания с точностью до минуты; должность и фамилия лица, составившего протокол; фамилия, имя и отчество каждого лица, участвовавшего в следственном действии, а в необходимых случаях его адрес и др. данные о его личности.

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

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

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

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

соответствии со ст. 173 УПК, если подозреваемый, обвиняемый, свидетель или другое лицо откажется подписать протокол следственного действия, об этом делается отметка в протоколе, заверяемая подписью лица, производившего следственное действие.

Если подозреваемый, обвиняемый, потерпевший или свидетель в силу физических недостатков или состояния здоровья, лишен возможности подписать протокол его допроса, следователь приглашает постороннее лицо, которое с согласия допрашиваемого лица удостоверяет своей подписью правильность записи его показаний. Этот протокол подписывает и следователь, производивший допрос.

К протоколу прилагаются фотографические негативы и снимки, киноленты, диапозитивы, фонограммы допроса, кассеты видеозаписи, чертежи, планы, схемы, слепки и оттиски следов, выполненные при производстве следственного действия, а также электронные носители информации, полученной или скопированной с других электронных носителей информации в ходе производства следственного действия.

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

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

Иные документы допускаются в качестве доказательств, если изложенные в них сведения имеют значение для установления

обстоятельств, входящих в предмет доказывания по уголовному делу (ст. 82 УПК).

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

Документ приобщается к материалам уголовного дела органом, ведущим производство по делу, и хранится в деле в течение всего срока хранения.

Если изъятые и приобщенные к делу документы требуются их законному владельцу для текущего учета, отчетности и в иных правомерных целях, ему предоставляется возможность получить эти документы во временное пользование или снять с них копии.

По истечении одного года со дня вступления в законную силу приговора суда или вступления в силу решения органа, ведущего уголовный процесс, о прекращении производства по уголовному делу, подлинники документов, имеющиеся в деле, по просьбе их законных владельцев возвращаются им. При этом в деле должна быть оставлена копия документа, правильность которой подтверждается, в зависимости от места хранения уголовного дела, следователем, прокурором или судом, судьей.

Документы, обладающие признаками вещественных доказательств, признаются таковыми с соблюдением порядка, установленного уголовно-процессуальным законом. Документы – вещественные доказательства не могут использоваться в копиях, так как доказательственное значение имеет уже не их содержание, а их индивидуальные особенности, имеющие значение для данного дела.

В процессе доказывания по уголовному делу могут быть использованы результаты ОРД при условии, если они получены с соблюдением требований УПК (ст. 84 УПК).

Применительно к уголовному процессу использование результатов ОРД в качестве доказательств по уголовным делам занимает особо важное место. В настоящее время основным нормативным правовым актом, позволяющим формировать доказательства на основе информации, полученной путем ОРД,

является Закон Республики Таджикистан «Об оперативно-розыскной деятельности» от 25 марта 2011 г. за № 687.

Результаты ОРД это фактические данные, полученные оперативными подразделениями в установленном Законом «Об оперативно-розыскной деятельности» порядке, о признаках подготавливаемого, совершаемого или совершенного преступления, о лицах, подготавливающих, совершающих или совершивших правонарушение, а также событиях или действиях, создающих угрозу национальной безопасности.

Результаты ОРД отражаются в оперативно-служебных документах (рапортах, протоколах, справках, сводках, актах, отчетах и т.п). К оперативно-служебным документам могут прилагаться предметы и документы, полученные при проведении ОРМ. В случае проведения в рамках ОРД оперативно-технических мероприятий результаты ОРД могут быть также зафиксированы на материальных (физических) носителях информации (фонограммах, видеозаписях, кинолентах, фотоснимках, лазерных дисках, слепках и т.п.).

Конкретно, результаты ОРД могут быть выражены в виде:

– предметов, документов, вещественных доказательств и иных документов независимо от того, получены ли они в результате проведения гласных или негласных ОРМ;

– документов, содержащие сведения, имеющие значение для установления обстоятельств, подлежащих доказыванию, зафиксированные в материалах фото- и киносъемки, аудио- и видеозаписи, иных носителях информации;

– фонограмм и других материалов, полученных в результате проведения ОРМ в виде прослушивания и записи телефонных и иных переговоров;

- материалов, содержащие сведения, добытых в результате проведения оперативного обследования жилища, помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств, также в результате оперативного изучения личных переписок, почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений, снятых информаций с технических каналов связи;

– текстовых документов, в которых отражены сведения, составляющие результаты ОРД (детализация телефонных

переговоров, рапорта, справки, протоколы изъятия предметов, образцов и т. п.);

– предметов, которые служили орудиями преступления или сохранили на себе следы преступления;

– иных предметов и документов, которые могут служить средствами для обнаружения преступления и установления важных для уголовного дела обстоятельств и т.д.

Исходя из этого, ст. 11 Закона Республики Таджикистан «Об оперативно-розыскной деятельности» устанавливает, что результаты ОРД:

а) могут служить основанием для возбуждения уголовного дела;

б) могут представляться в орган дознания, следователю, прокурору или в суд (судье), в производстве которого находится уголовное дело;

в) могут быть использованы для подготовки и осуществления следственных и судебных действий;

г) могут использоваться в доказывании по уголовным делам в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством Республики Таджикистан;

д) могут быть использованы для проведения дальнейших оперативно-розыскных мероприятий по выявлению, предупреждению, пресечению и раскрытию преступлений выявлению и установлению лиц, их подготавливающих, совершающих или совершивших, а также для розыска лиц, скрывшихся от органов дознания, следствия и суда, уклоняющихся от отбывания наказания, без вести пропавших, и установления имущества, подлежащего конфискации.

Представление результатов ОРД органу дознания, следователю, прокурору или в суд (судье) осуществляется на основании постановления руководителя органа, осуществляющего ОРД, в порядке, предусмотренном законодательством Республики Таджикистан.

Существуют две типичные ситуации, при которых появляется необходимость в использовании результатов ОРД:

1) инициативное возбуждении уголовного дела самим оперативным работником на основе собранных материалов ОРД, хранящихся в деле оперативного учета;

2) представление результатов ОРД по уже возбужденному уголовному делу в ходе его оперативного сопровождения по требованию органа уголовного преследования либо во исполнение поручения следователя о производстве ОРМ.

В случае использования в уголовных делах результатов ОРД в качестве доказательств должностные лица органов, осуществляющих ОРД, могут подлежать допросу об их подлинности, происхождении и обстоятельствах их получения.

При этом лица, внедренные в преступную среду, и штатные негласные сотрудники могут быть допрошены только с их согласия в письменной форме, за исключением случаев совершения ими преступления.

Органы, осуществляющие ОРД, в соответствии с международными договорами и с соблюдением законодательства Республики Таджикистан также могут предоставляют результаты ОРД другим государствам на безвозмездной основе.

Таким образом, использование в доказывании по уголовным делам информации, полученной оперативно-розыскным путем и их дальнейшее использование в уголовном судопроизводстве становится объективной необходимостью.

Вопросы и задания для самоконтроля:

1. Что понимается под доказательствами в уголовном процессе?
2. В чем состоят особенности уголовно-процессуального познания в уголовном судопроизводстве?
3. Что понимается под предметом доказывания в уголовном судопроизводстве?
4. Какова роль пределов доказывания в уголовном процессе?
5. Кто является субъектом доказывания в уголовном судопроизводстве?

Литература:

Александров А.С., Бостанов Р.А. Использование производных доказательств в уголовном процессе. М., 2012.

Артамонова Е.А. Основы теории доказательств в современном уголовном судопроизводстве: учебное пособие. М., 2010.

Васяев А.А. Признание доказательств недопустимыми. М., 2010.

Козловский П.В. Виды доказательств в уголовном судопроизводстве: эволюция, регламентация, соотношение. М., 2013.

Корнакова С.В. Уголовно-процессуальное доказывание: гносеологические и логические проблемы. М., 2011.

Костенко Р.В. Оценка уголовно-процессуальных доказательств. М., 2010.

Курс уголовного процесса / под ред. д.ю.н., проф. Л.В. Головко. М., 2016.

Перекрестов В.Н., Соловьева Н.А. Уголовно-процессуальное значение признания вины в России. М., 2014.

Рахимзода Р.Х. Оперативно-розыскная деятельность: учебник на таджикском языке. Общая часть. 3-е издание. Душанбе, 2015.

Рахимзода Р.Х. Оперативно-розыскная деятельность: история и современность: монография. Душанбе, 2016.

Рахимзода Р.Х. Оперативно-розыскная политика в контексте взаимодействия оперативных и следственных подразделений (общеправовые вопросы) // Юридическая наука: история и современность. 2016. № 2.

Шарифзода Ф.Р., Солиев К.Х. Обеспечение конституционных прав, свобод человека и гражданина в ходе осуществления оперативно-розыскной деятельности (на таджикском языке) // Вестник Таджикского национального университета. № 2/3 (201), 2016.

Рахматулоев А.Э. Уголовный процесс: учебник. Худжанд, 2016.

Семенцов В.А. Оценка доказательств судом первой инстанции по уголовному делу. М., 2012.

Солиев К.Х. Некоторые проблемы в ходе собирания, проверки и оценки доказательств // Конуният (Законность). Специальный выпуск. № 5. 2014.

Солиев К.Х. Необходимость изучения оперативно-розыскной деятельности. Соотношение оперативно-розыскной деятельности и уголовного процесса // Актуальные проблемы оперативно-розыскной деятельности и ее роль в укреплении прав человека. Душанбе, 2012.

Телегина Т.Д. Использование специальных знаний в современной практике расследования преступлений. М., 2011.

Уголовно-процессуальное право / под ред. Н.А. Кудратова. Душанбе, 2016.

Шейфер С.А. Доказательства и доказывание по уголовным делам: проблемы теории и правового регулирования. М., 2012.

ГЛАВА 6. МЕРЫ УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРИНУЖДЕНИЯ

В результате изучения главы 6 обучающийся должен:

знать:

– сущность и значение мер процессуального принуждения, их систему;

– нормативное содержание и порядок применения каждой меры процессуального принуждения.

уметь:

– анализировать положения уголовно-процессуального закона, регламентирующие меры процессуального принуждения;

– правильно применять соответствующие нормы УПК к конкретным жизненным ситуациям;

– формулировать предложения по совершенствованию норм уголовно-процессуального законодательства, регламентирующих порядок применения мер процессуального принуждения.

6.1. Понятие и виды мер процессуального принуждения[1]

Перед уголовным судопроизводством стоят задачи своевременного и полного раскрытия преступлений, привлечения к уголовной ответственности лица, совершившего преступление, и справедливого разрешения рассматриваемых вопросов в суде. Реализация данных задач органами предварительного расследования, прокурором и судом во многом обеспечивается законным и обоснованным применением мер уголовно-процессуального принуждения.

При производстве по уголовным делам нередки ситуации, когда участники процесса не выполняют возложенные на них обязанности, противодействуют органам расследования,

[1] См.: Михайлов В.А. Глава 13. Меры пресечения; Глава 14. Иные меры процессуального принуждения // Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации / Под общей ред. В.В. Мозякова; 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Издательство «Экзамен XXI», 2002. – С. 224-264.

прокурору и суду (уничтожают вещественные и письменные доказательства, скрывают похищенное имущество, запугивают свидетелей и потерпевших или склоняют их к отказу от дачи показаний, уклоняются от явки или скрываются от органов уголовного судопроизводства, противодействуют исполнению приговоров и других судебных решений и т.п.). В целях пресечения, предупреждения, нейтрализации такого противодействия уголовному судопроизводству законодатель наделяет органы предварительного расследования, прокурора и суд полномочиями применять к участникам уголовного процесса меры процессуального принуждения.

Принуждение означает одну из форм насилия, то есть применение принудительного воздействия, принудительных мер для достижения соответствующих целей. Меры процессуального принуждения призваны обеспечивать применение норм уголовного и уголовно-процессуального права. В случаях, определенных уголовно-процессуальным законом, меры принуждения применяются для обеспечения с их помощью надлежащего поведения участников уголовного процесса, исполнения возложенных на них законом обязанностей и решения задач, стоящих перед уголовным судопроизводством. 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 гарантий законности и обоснованности его применения.

Мерам принуждения, применяемым в уголовно-процессуальной деятельности, свойственны признаки, характеризующие их сущность:

1. Согласно общему правилу меры процессуального принуждения правомерно применять в отношении лишь тех лиц, на которых уголовно-процессуальным законом возложены определенные процессуальные обязанности.

2. Правоотношения, которые складываются и развиваются при применении конкретных мер уголовно-процессуального принуждения, носят властный правоограничительный характер, проявляясь в виде властеотношений. Уголовно-процессуальное

принуждение может выражаться в физическом, материальном, психологическом или моральном воздействии должностных лиц, осуществляющих уголовное судопроизводство, на участников уголовно-процессуальной деятельности, чтобы принудить, заставить их исполнить свои процессуальные обязанности: явиться на допрос, участвовать в производстве иных процессуальных действий, не совершать противоправных деяний либо пресечь их совершение и т.п. Уголовно-процессуальное принуждение всегда связано с определенными ограничениями тех или иных прав и свобод участников процесса. Например, путем применения соответствующих мер процессуального принуждения на подозреваемого возлагается обязательство не покидать постоянное или временное место жительства, не общаться с теми или иными лицами и т.п. Именно правоограничительный критерий и является, как правило, основным при отнесении той или иной процессуальной меры к числу принудительных мер.

3. Меры уголовно-процессуального принуждения применяются в тех случаях, когда авторитета закона и убеждения в необходимости неукоснительного исполнения норм права оказывается недостаточно. При добровольном выполнении участниками процесса своих процессуальных обязанностей обычно не возникает необходимости в принуждении. И в то же время при возникновении конфликтной ситуации в ходе уголовного судопроизводства, когда тот или иной участник процесса не выполняет уголовно-процессуальные обязанности, появляются основания для применения уголовно-процессуального принуждения.

4. Особенности мер процессуального принуждения состоят и в том, что их правомерное применение допускается лишь при наличии предусмотренных УПК оснований и лишь компетентными должностными лицами (органом дознания, дознавателем, начальником подразделения дознания, следователем, начальником следственного подразделения, прокурором и судом, в производстве которых находится уголовное дело) при строгом соблюдении требований процессуальной формы.

5. В предусмотренных законом случаях уголовно-процессуальное принуждение выступает не только реакцией на противостояние закону, но и применяется при отсутствии такого противостояния для обеспечения соответствующих целей и задач уголовного судопроизводства.

6. Меры уголовно-процессуального принуждения не являются разновидностями уголовно-правовых санкций, поскольку их применение обусловлено не целями уголовного наказания лиц, которые по приговору суда признаны виновными в совершении преступлений, а иными целями.

Таким образом, мерами уголовно-процессуального принуждения являются установленные УПК процессуальные формы государственного принуждения, которые при наличии к тому соответствующих оснований применяются органом расследования, прокурором или судом при осуществлении ими производства по уголовному делу в отношении подозреваемого, обвиняемого либо иных участников процесса с тем, чтобы:

☻ предупредить и пресечь совершение ими преступлений, предотвратить или устранить их противодействие оптимальному ходу уголовного судопроизводства либо иное ненадлежащее поведение;

☻ обеспечить их обязательное и своевременное участие в производстве по уголовному делу, а также оптимальную реализацию их обязанностей, установленных соответствующими статьями УПК;

☻ обеспечить установленный порядок уголовного судопроизводства, нормальный процесс доказывания и установления истины по уголовному делу;

☻ способствовать созданию оптимальных условий для изобличения виновных и осуждения их в соответствии с законом, равно как для ограждения невиновных от ошибочного привлечения к уголовной ответственности и осуждения;

☻ способствовать решению задачи раскрытия каждого преступления и неотвратимости наказания за совершение преступления;

☻ обеспечить возмещение вреда, причиненного совершением преступлений, и возможную конфискацию

имущества, полученного в результате преступных действий обвиняемого либо нажитого им преступным путем, а также обеспечить надлежащее исполнение приговора, в том числе в части гражданского иска и других имущественных взысканий.

Виды мер процессуального принуждения. В УПК меры процессуального принуждения классифицированы на три группы:

- *задержание подозреваемого, обвиняемого, осужденного* (гл. 11 УПК);
- *меры пресечения* (гл. 12 УПК);
- *иные меры процессуального принуждения* (гл. 13 УПК).

Следует иметь в виду, что данная классификация не учитывает еще две группы мер процессуального принуждения:

1. Процессуальные действия по собиранию и проверке доказательств: освидетельствование, обыск, личный обыск, выемка, наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотр и выемка; прослушивание и запись переговоров; предъявление для опознания; получение образцов для сравнительного исследования у подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего и свидетеля; помещение в медицинское учреждение для производства судебной экспертизы; помещение подозреваемого или обвиняемого из следственного изолятора в специализированное психиатрическое учреждение (стационар) при установлении факта психического заболевания у данного лица либо помещение в психиатрический стационар такого лица, когда оно не содержится под стражей (ст. 186, 187, 190-196, 205, 206, 215, 216, 440 УПК). Указанные процессуальные действия допустимо относить к мерам процессуального принуждения, поскольку их применение связано с принудительным воздействием, а в некоторых случаях даже с физическим и психическим насилием по отношению к участникам процесса, сопровождается существенным ограничением их прав и свобод, гарантированных ст. 17, 19, 20, 22, 23 Конституции.

2. Отчетливый характер принуждения носят также следующие установленные УПК процессуальные действия органов расследования, прокурора, суда: вызов для допроса свидетеля, потерпевшего, подозреваемого, обвиняемого; предупреждение свидетеля, потерпевшего об уголовной ответственности за отказ от

дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний (ст. 198, 199 УПК); вызов специалиста и эксперта (ст. 57, 58); предупреждение специалиста о юридической ответственности за уклонение от явки по вызову или за уклонение от выполнения своих обязанностей (ч. 5 ст. 57 УПК); предупреждение эксперта о юридической ответственности за дачу заведомо ложного заключения и за уклонение от явки либо отказ от выполнения своих обязанностей (ч. 7 ст. 58 УПК); освидетельствование (ст. 186 УПК); обязательное назначение и производство судебной экспертизы (ст. 209 УПК); привлечение к ответственности в качестве обвиняемого и предъявление обвинения; изменение, дополнение обвинения (ст. 221, 222, 225, 229 УПК); розыск обвиняемого (ст. 232); эксгумация трупа и его осмотр (ст. 184 УПК). Указанные процессуальные действия не включены законодателем в главы УПК, посвященные мерам пресечения и иным мерам процессуального принуждения, но и фактически, и юридически являются мерами процессуального принуждения.

С учетом их целей все меры процессуально-принудительного воздействия к участникам процесса могут быть классифицированы на следующие группы:

♦ меры уголовно-процессуального принуждения, предназначенные для предупреждения и пресечения преступлений и противодействия оптимальному ходу уголовного судопроизводства со стороны подозреваемых, обвиняемых, подсудимых и осужденных: задержание подозреваемого, обвиняемого, осужденного (гл. 11 УПК); меры пресечения (гл. 12 УПК); розыск обвиняемого (ст. 232 УПК); временное отстранение от должности подозреваемого, обвиняемого (ст. 114 УПК); помещение в специализированное психиатрическое учреждение лица, совершившего запрещенное уголовным законом деяние в состоянии невменяемости, и лица, у которого после совершения преступления наступило психическое расстройство (ст. 440 УПК); письменное обязательство обвиняемого являться по вызову в назначенный срок и сообщать о перемене места жительства (ч. 1 ст. 96 и 224 УПК); выдача лица для привлечения к уголовной ответственности или для исполнения приговора (гл. 49 УПК); передача лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания

наказания в государстве, гражданином которого оно является (гл. 50 УПК);

♦ меры процессуального принуждения, способствующие собиранию, проверке и оценке доказательств, установлению обстоятельств совершенного преступления: осмотр, осмотр трупа, эксгумация и осмотр трупа, осмотр вещественных доказательств, освидетельствование; обыск, личный обыск, выемка, наложение ареста на почтовые отправления, телеграфные и другие сообщения, передаваемые по сети электрической и почтовой связи, их осмотр и выемка; прослушивание и запись переговоров; допрос, очная ставка, проверка показаний на месте, предъявление для опознания; получение образцов для сравнительного исследования; помещение обвиняемого (подозреваемого) в медицинское учреждение для производства судебной экспертизы (ст. 182-187, 190-194, 195, 196, 198-207, 215, 216 УПК);

♦ меры процессуального принуждения, способствующие обеспечению оптимального процесса расследования и производства в судебных стадиях, участия в уголовном судопроизводстве подозреваемого, обвиняемого и других лиц: вызов на допрос участников процесса (ст. 198 УПК), их привод (ст. 115 УПК); розыск обвиняемого (ст. 232 УПК); задержание подозреваемого, обвиняемого, осужденного (гл. 11 УПК); меры пресечения (гл. 12 УПК); выдача лица для привлечения к уголовной ответственности или для исполнения приговора (гл. 49 УПК); передача лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является (гл. 50 УПК); предупреждение участников уголовного процесса о недопустимости разглашения данных предварительного расследования (ст. 177 УПК); меры воздействия за нарушение порядка в судебном заседании (ст. 292 УПК); штраф (ст. 117, 118 УПК);

♦ меры процессуального принуждения, применение которых направлено на обеспечение исполнения приговора: меры пресечения (гл. 12 УПК); выдача лица для исполнения приговора (гл. 49 УПК); передача лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно

является (гл. 50 УПК); наложение ареста на имущество (ст. 116 УПК);

♦ меры процессуального принуждения, которые применяются: а) в целях обеспечения конфискации имущества, полученного в результате преступных действий и (или) нажитого преступным путем, а также в целях возмещения вреда, причиненного преступлением; б) в целях изъятия предметов и ценностей, добытых преступным путем. Такими мерами процессуального принуждения являются соответственно наложение ареста на имущество (ст. 116 УПК), а также обыск и выемка (ст. 190-194 УПК);

Цели и задачи, достигаемые и разрешаемые в уголовном судопроизводстве с помощью мер процессуального принуждения, многообразны. Однако не следует абсолютизировать, преувеличивать роль и возможности процессуального принуждения в разрешении задач судопроизводства по уголовным делам. Так, задержание и заключение под стражу обеспечивают предупреждение и пресечение преступной деятельности не всяких лиц, а только тех, в отношении которых данные меры принуждения применены. Установление истины, успешность процесса расследования и судебного разбирательства, участия в них подозреваемого, обвиняемого и других лиц, равно как и иные цели, могут быть и не обеспечены, например, хотя бы потому, что подозреваемый, обвиняемый воспользуется своей возможностью не давать показания, не представлять доказательства и т.п.

Процессуальное принуждение – не единственное в уголовном судопроизводстве, а одно из многочисленных средств решения его задач по предупреждению, пресечению преступлений и достижению иных целей. Поэтому, говоря об уголовно-процессуальном принуждении, следует иметь в виду, что оно используется при достижении целей уголовного судопроизводства не само по себе, а в единстве с другими процессуальными мерами. При этом процессуальное принуждение в ряде случаев выступает в качестве важного и даже системообразующего звена в системе мер, обеспечивающих решение задач уголовного судопроизводства.

В настоящей главе рассматриваются не все меры процессуально-принудительного воздействия, применяемые в ходе

уголовного судопроизводства, а лишь те, которые закон относит к мерам процессуального принуждения, то есть задержание, меры пресечения, а также иные меры процессуального принуждения, предусмотренные соответственно гл. 11, 12 и 13 УПК.

6.2. Задержание подозреваемого[1]

Правовые основы задержания. Конституционно-правовой основой задержания лица являются положения статей 18 и 19 Конституции Республики Таджикистан, согласно которым «неприкосновенность личности гарантируется государством» и «никто не может быть подвергнут без законных оснований задержанию». В порядке обеспечения данного конституционного положения установлены уголовно-процессуальные основы задержания подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного ст.ст. 11, 91-100, абзацем 4 ч. 5 ст. 111, ч. 3 ст. 136, ч. 1 ст. 153, ст. 176, ч. 2 ст. 193, ч. 3 ст. 192, ч. 3 ст. 232, ч. 2 ст. 427, ч. 1 ст. 481 УПК.

Понятие уголовно-процессуального задержания и его виды

Задержанием является мера уголовно-процессуального принуждения, состоящая в *фактически и юридически* значимом ограничении свободы передвижения подозреваемого, обвиняемого, осужденного лица, доставлении его в орган уголовного преследования либо в орган правосудия, принятии и исполнении процессуального решения о краткосрочном заключении под стражу и содержании под стражей в изоляторе временного содержания либо в ином месте ограничения свободы, выполняющем функции изолятора временного содержания. Видами задержания являются:

1) *задержание подозреваемого по непосредственно возникшему подозрению в совершении преступления* (абзац 2 ч. 3

---

[1] См.: Михайлов В.А. Задержание подозреваемого // Следственные действия по советскому уголовно-процессуальному праву : учебное пособие / под ред. начальника Следственного управления МВД СССР генерал-лейтенанта милиции С.В. Мурашова. – М.: МВД СССР; Волгоград : Высшая следственная школа МВД СССР, 1975. – С. 52-59.

ст. 91, ст. 92-94 УПК);

2) *задержание несовершеннолетнего подозреваемого по непосредственно возникшему подозрению в совершении преступления* (абзац 2 ч. 3 ст. 91, ст. 92-94 и ч. 2 ст. 427 УПК);

3) *задержание отдельных категорий лиц по непосредственно возникшему подозрению в совершении преступлений;*

4) *задержание подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного для выдачи* (ч. 1 ст. 481 УПК, ч. 2 ст. 62 Минской конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам; соответствующие статьи двусторонних договоров Республики Таджикистан о выдаче преступников и многосторонних договоров Республики Таджикистан о правовой помощи по уголовным делам);

5) *задержание обвиняемого для предъявления обвинения* (ст. 95 УПК);

6) *задержание обвиняемого, подсудимого, осужденного до заключения его под стражу* (ст. 96 УПК);

7) *задержание осужденного до разрешения вопроса об отмене условного неприменения наказания или условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, или отсрочки исполнения наказания* (ст. 97 УПК).

Участники уголовного процесса, подлежащие задержанию

Участниками уголовного процесса, подлежащими задержанию при наличии вышеуказанных оснований, могут быть соответственно:

● лицо, подозреваемое в совершении преступления, за которое согласно санкции соответствующей статьи УК суд может назначить наказание в виде лишения свободы, ареста или содержания в дисциплинарной воинской части (абзац 2 ч. 2 ст. 91 УПК);

● несовершеннолетнее лицо, подозреваемое в совершении преступления, за которое согласно санкции соответствующей статьи УК суд может назначить наказание в виде лишения свободы или ареста (абзац 2 ч. 2 ст. 91, ч. 2 ст. 427 УПК);

● отдельные категории лиц, совершившие преступления;

● подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный, подлежащие выдаче иностранному государству (ч. 1 ст. 481 УПК);

● обвиняемый в случаях, когда его задержание производится в целях предъявления ему обвинения (абзац 2 ч. 3 ст. 91 и ст. 95 УПК);

● обвиняемый, подсудимый, осужденный, когда их задержание производится в целях заключения под стражу на основании решения органа, ведущего уголовный процесс (абзац 3 ч. 2 ст. 91 и ст. 96 УПК);

● осужденный, в отношении которого направлено суду представление уполномоченного органа об отмене условного неприменении наказания или условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, или об отсрочке исполнения наказания (абзац 4 ч. 2 ст. 91 и ст. 97 УПК, ст. 71, 76, 78 УК).

Процессуальные основания задержания лица

Процессуальными основаниями задержания лица являются соответственно:

■ непосредственно возникшее подозрение в совершении лицом преступления (абзац 2 ч. 3 ст. 91, ч. 1 ст. 92 УПК);

■ непосредственно возникшее подозрение в совершении преступления несовершеннолетним лицом (абзац 2 ч. 3 ст. 91, ч. 1 ст. 92 и ч. 2 ст. 427 УПК);

■ непосредственно возникшее подозрение в совершении преступления отдельными категориями лиц;

■ международный запрос компетентного органа иностранного государства о выдаче подозреваемого, обвиняемого, осужденного для привлечения к уголовной ответственности или исполнения приговора (ч. 1 ст. 481 УПК);

■ постановление органа уголовного преследования о задержании обвиняемого для предъявления обвинения в случае, когда обвиняемый находится в другом месте либо когда не известно место его нахождения (абзац 3 ч. 3 ст. 91 и ч. 1 ст. 95 УПК);

■ решение органа, ведущего уголовный процесс, о задержании соответственно обвиняемого, подсудимого, осужденного до заключения его под стражу (абзац 3 ч. 3 ст. 91 и

ч. 1 ст. 96 УПК);

■ определение суда, постановление судьи о задержании осужденного до разрешения вопроса об отмене условного неприменения наказания или условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, или условного неприменения наказания (абзац 4 ч. 3 ст. 91 и ч. 1 ст. 97 УПК, ст. 71, 76, 78 УК).

Виды процессуальных оснований задержания лица по непосредственно возникшему подозрению в совершении им преступления[1]

Согласно абзаца 2 ч. 3 ст. 91 и ч. 1 ст. 92 УПК лицо допустимо считать подозреваемым в совершении преступления в случае его задержания действующим в пределах своей компетенции органом уголовного преследования при наличии одного из следующих оснований:

♦ когда лицо задержано при совершении преступления или непосредственно после его совершения (абзац 2 ч. 1 ст. 92 УПК);

♦ когда очевидцы происшествия, в том числе пострадавший от преступления, прямо укажут на данное лицо, как на совершившее предусмотренное Уголовным кодексом преступление (абзац 3 ч. 1 ст. 92 и ст. 93 УПК);

♦ когда очевидцы происшествия, в том числе пострадавший от преступления, прямо укажут на данное лицо, как на совершившее предусмотренное Уголовным кодексом преступление, и захватят его в порядке, предусмотренном ст. 94 УПК (абзац 3 ч. 1 ст. 92 и ст. 93 УПК);

♦ когда на теле, одежде лица или предметах при нем, используемых им вещах, в его жилище, на рабочем месте или в его транспортном средстве обнаружены явные следы,

---

[1] Михайлов В.А. Задержание подозреваемого // Курс уголовного судопроизводства: учеб.: В 3 т. / Под ред. В.А. Михайлова. – Т. 1 : Общие положения уголовного судопроизводства. – М.: Издательство Московского психолого-социального института; Воронеж: Издательство НПО «МОДЭК», 2006. – С. 627-645.

указывающие на его причастность к совершению преступления (абзац 4 ч. 1 ст. 92 УПК);

♦ когда имеются другие достаточные основания подозревать лицо в совершении преступления, но при условии, что данное лицо 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 (абзац 5 ч. 1 ст. 92 УПК).

♦ когда преступления совершили отдельные категории лиц.

Процессуальный порядок задержания лица по непосредственно возникшему подозрению в совершении преступления (ст. 91-94 УПК)

Процессуальный порядок задержания лица по непосредственно возникшему подозрению в совершении преступления применяется обычно после возбуждения уголовного дела и принятия данного дела к своему производству дознавателем (следователем). В целях процессуального задержания лиц по непосредственно возникшему подозрению в совершении преступления на основании ч. 1 ст. 92 УПК их могут вызвать повестками органа уголовного преследования либо доставить в орган уголовного преследования путем привода на основании письменного поручения должностного лица органа уголовного преследования. Применению процессуального порядка задержания лица по непосредственно возникшему подозрению в совершении преступления (ч. 1 ст. 92 УПК) может предшествовать *фактическое задержание* данного лица:

■ путем реализации права и обязанности должностного лица правоохранительного органа ***на захват*** подозреваемого в совершении преступления лица по одному из оснований, предусмотренных ч. 1 ст. 92 УПК, с последующим принудительным доставлением фактически задержанного лица в орган уголовного преследования[1], либо

[1] Чаще всего фактическое задержание подозреваемых лиц по основаниям, установленным ч. 1 ст. 92 УПК, производится должностными лицами милиции в

■ путем реализации права должностного лица органа уголовного преследования на захват подозреваемого лица по одному из оснований, предусмотренным ч. 1 ст. 92 УПК, с последующей реализацией своего права и обязанности на процессуальное задержание данного лица по месту его захвата либо путем реализации своего права и обязанности на принудительное доставление захваченного лица в место дислокации органа уголовного преследования с последующим процессуальным задержанием данного лица, либо

■ путем реализации установленного ***лишь*** абзацем 3 ч. 1 ст. 92 и ст. 93 УПК права ***каждого*** гражданина-очевидца происшествия, в том числе гражданина-пострадавшего от преступления, осуществить фактическое задержание подозреваемого лица путем его ***захвата,*** когда данное лицо застигнуто при совершении преступления или попытке скрыться непосредственно после его совершения с последующим принудительным доставлением захваченного лица в орган власти, в том числе в орган уголовного преследования[1]. При доставлении захваченного лица в орган власти его должностное лицо обязано сообщить об этом органу уголовного преследования.

Процессуальное задержание лиц по непосредственно возникшему подозрению в совершении преступления по основаниям, установленным ч. 1 ст. 92 УПК, могут

процессе осуществления ими охраны общественного порядка и обеспечения общественной безопасности в населенных пунктах, на улицах, дорогах, железнодорожном и воздушном транспорте, в местах проведения массовых мероприятий.

[1] В случае оказания сопротивления лицом, которое захвачено указанным гражданином с поличным, данный гражданин лично и (или) помогающие в соответствующих случаях ему другие граждане могут применить к захваченному меры подавления сопротивления в пределах мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление. В тех случаях, когда у гражданина-очевидца преступления (гражданина-пострадавшего от преступления) есть основания полагать, что у захваченного им лица имеется при себе оружие или предметы, имеющие значение для уголовного дела, то данный гражданин вправе осмотреть одежду захваченного им лица и изъять у него данное оружие либо иные предметы для передачи их органу милиции либо иному органу уголовного преследования.

осуществлять в пределах своей компетенции и полномочий соответственно орган дознания, дознаватель, начальник подразделения дознания, следователь, начальник следственного подразделения, прокурор. Но обычно процессуальное задержание осуществляют дознаватель или следователь (дежурный следователь). Процессуальное задержание лица при непосредственно возникшем подозрении в совершении им преступления образует совокупность следующих процессуальных действий: производство личного обыска подлежащего задержанию лица и составление протокола личного обыска; составление протокола задержания указанного лица; допрос задержанного подозреваемого; кратковременное заключение под стражу задержанного подозреваемого, водворение его в изолятор временного содержания (в ИВС)[1] и содержание в ИВС в течение срока, не превышающего 72 часов с момента фактического задержания; уведомление о задержании подозреваемого и месте его краткосрочного содержания под стражей соответствующих лиц, указанных в ст. 100 УПК.

По прибытии в орган уголовного преследования лица, вызванного повесткой в связи с непосредственно возникшим подозрением в совершении им преступления, либо при доставлении указанного лица в данный орган приводом, либо при доставлении в орган уголовного преследования захваченного (фактически задержанного) лица осуществляется личный обыск данного лица дознавателем (следователем) с составлением протокола личного обыска. Личный обыск

[1] Местами содержания под стражей являются изоляторы временного содержания подозреваемых, обвиняемых и подсудимых органов внутренних дел, органов государственной национальной безопасности, органов по охране государственной границы, органов по контролю за оборотом наркотиков и органов по государственному финансовому контролю и борьбе с коррупцией, а также гауптвахты (для содержания под стражей задержанных военнослужащих и граждан, проходящих военные сборы) и учреждения системы исполнения уголовных наказаний (для содержания под стражей задержанных осужденных) // статьи 1, 7 Закона Республики Таджикистан от 28. 06. 2011 г. № 720 (в ред. Закона Республики Таджикистан от 28.12.2013 г. № 1039) «О порядке и условиях содержания под стражей подозреваемых, обвиняемых и подсудимых».

указанного лица производится без вынесения дознавателем (следователем) специального постановления, но с соблюдением иных требований о процедурах личного обыска, которые предусмотрены ст.ст. 172, 173, 190, 192, 193, 194 УПК. Протокол личного обыска, подписанный дознавателем (следователем), объявляется обысканному лицу и подписывается им (обычно в случае согласия с содержанием данного протокола). Затем дознавателем (следователем) составляется протокол задержания подозреваемого, в котором дознаватель (следователь) должен указать: основания, место, время (дату, час, минуты) задержания и *основания фактического задержания (захвата)* подозреваемого лица, предусмотренные соответствующим абзацем ч. 1 ст. 92 УПК; процессуальное основание составления протокола задержания; дату и время составления протокола задержания. При составлении протокола задержания должны быть соблюдены также иные требования к протоколированию, установленные ст.ст. 172, 173 УПК. Протокол задержания подписывается дознавателем (следователем), составившим данный протокол. При этом дознавателем (следователем) разъясняются права подозреваемого, предусмотренные ст. 46 УПК, в том числе право пригласить защитника и давать показания в его присутствии. Об указанных действиях делается отметка в протоколе задержания. Данный протокол объявляется дознавателем (следователем) задержанному подозреваемому и подписывается им (обычно в случае согласия подозреваемого с содержанием протокола задержания). Нередко задержанные подозреваемые не ставят свою подпись для удостоверения факта объявления им протокола задержания в случаях, когда заявляют о своей невиновности в совершении преступления, которое инкриминировано им в протоколе задержания. В таком случае дознаватель (следователь) обязан сделать отметку в протоколе задержания об отказе подозреваемого подписать данный протокол и заверить данную отметку своей подписью (ч. 2 ст. 173 УПК).

Допрос подозреваемого осуществляется с соблюдением требований, установленных ст.ст. 197-201 УПК. Целесообразно, чтобы допрос подозреваемого производился дознавателем

(следователем), который производил личный обыск данного подозреваемого и протоколировал его задержание. Предметом допроса данного подозреваемого являются обстоятельства его задержания, включая обстоятельства подозрения в совершении преступления. Дознаватель (следователь) подписывает протокол допроса подозреваемого. С протоколом допроса подозреваемого знакомится данный подозреваемый и его защитник в случае его участия при производстве данного процессуального действия, которые своими подписями удостоверяют правильность фиксации показаний подозреваемого. Если подозреваемый не ставит свою подпись для удостоверения факта объявления ему дознавателем (следователем) протокола допроса, то дознаватель (следователь) обязан сделать об этом отметку в протоколе допроса подозреваемого и заверить данную отметку своей подписью (ч. 2 ст. 173 УПК).

О произведенном задержании дознаватель (следователь) письменно сообщает прокурору в течение 24 часов с момента фактического задержания подозреваемого. Вместе с указанным письменным сообщением прокурору может быть направлена копия протокола задержания.

На основании своего установленного абзацем 10 ст. 39 УПК права следователь может дать письменное поручение органу дознания произвести личный обыск подозреваемого, составить протокол задержания данного подозреваемого и допросить его об обстоятельствах подозрения в совершении преступления и об обстоятельствах задержания.

Частью 3 ст. 92 УПК установлено: в случае задержания подозреваемого по непосредственно возникшему подозрению в совершении преступления срок его задержания не может длиться свыше 72 часов с момента задержания[1]. По истечении данного срока задержанное подозреваемое лицо должно быть

[1] Во имя гарантирования законности задержания целесообразно, чтобы органы дознания, дознаватели, начальники подразделений дознания, следователи, начальники следственных подразделений и прокуроры придерживались правила, согласно которому данный срок не должен длиться свыше 72 часов *с момента фактического задержания подозреваемого.*

освобождено из-под стражи. В то же время с учетом конкретных обстоятельств уголовного дела в отношении освобожденного из-под стражи лица может быть применена соответствующая мера пресечения при наличии к тому оснований, установленных ст.ст. 101-103, 105-109 УПК, кроме меры пресечения в виде заключения под стражу или домашнего ареста (ч. 3 ст. 92 УПК).

В данном контексте, также следует учесть и тот момент, что законодатель специально определяет *момент фактического задержания,* под которым понимается момент фактического ограничения свободы лица, в том числе возможность свободного передвижения, принудительное удержание в определенных местах, принудительное доставление в органы уголовного преследования или воспрепятствование лицу осуществлять иные действия по своей воле, независимо от придания задержанному лицу какого-либо процессуального статуса или выполнения иных установленных процедур (абзац 8 ст. 6 УПК).

Согласно ст. 94 УПК при задержании лица по подозрению в совершении преступления, уполномоченный сотрудник органа уголовного преследования или другое компетентное лицо обязано на месте фактического задержания устно объявить лицу по подозрению в совершении какого преступления оно задержано, разъяснить право на телефонный звонок или сообщение адвокату либо близкому родственнику, иметь защитника, отказаться от дачи показаний, а также уведомить, что данные им показания могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу против него. После доставления задержанного в орган уголовного преследования должностное лицо органа дознания, дознаватель, следователь в течение трех часов составляют протокол задержания по подозрению в совершении преступления. При составлении указанного протокола подозреваемому разъясняются все его права, предусмотренные ст. 46 УПК, о чем делается отметка в протоколе задержания. В протоколе задержания указываются следующие сведения:

– дата, место и время составления протокола, его порядковый номер;

– фамилии, имена, отчества, должности и звания сотрудников органа уголовного преследования, должностных и других лиц, участвовавших в операции по задержанию;

– фамилия, имя, отчество, адрес понятых, переводчика и других лиц, в случае их участия в операции по задержанию, а также другая информация, устанавливающая их личность;

– основания и доводы для задержания, место и время фактического задержания, доставления лица в орган уголовного преследования (с указанием даты, часа и минут);

– сведения о разъяснении прав подозреваемому, понятым и другим лицам, участвующим в операции;

– результаты личного обыска задержанного;

– дата и время уведомления кого – либо из совершеннолетних членов семьи или близкого родственника задержанного лица и месте его нахождения, способ уведомления (кем и каким способом уведомлены, если уведомление произведено по телефону – указывается номер телефона), фамилия, имя и отчество лица, уведомленного о задержании лица и места содержания задержанного.

Протокол задержания объявляется задержанному и подписывается должностным лицом, его составившим, подозреваемым и защитником (если он участвовал) и иным лицам, участвовавшим в данной операции. При водворении в изолятор временного содержания для определения общего состояния здоровья и наличия телесных повреждений подозреваемый подлежит освидетельствованию медицинским сотрудником. Подозреваемый или его защитник вправе требовать, чтобы медицинское освидетельствование провел независимый врач или судебно-медицинский эксперт. Заключение медицинского освидетельствования прилагается к протоколу задержания. После доставления задержанного в орган уголовного преследования, разъяснения его прав, составления протокола задержания и проведения медицинского освидетельствования задержанное лицо незамедлительно водворяется в изолятор временного содержания.

Особенности задержания лица до возбуждения уголовного дела. Эти особенности состоят в том, что в случае, когда должностным лицом органа уголовного преследования

осуществлен захват подозреваемого при совершении им преступления или непосредственно после его совершения, либо по иным основаниям, предусмотренным ч. 1 ст. 92 УПК, то задержание подозреваемого может быть произведено до вынесения постановления о возбуждении уголовного дела. Частью 2 ст. 92 УПК установлено, что при задержании подозреваемого в указанном случае вынесение постановления о возбуждении уголовного должно быть осуществлено органом уголовного преследования в пределах 12 часов с момента задержания подозреваемого. В данном случае во имя безусловного гарантирования защиты прав личности задержанного подозреваемого лица целесообразно вынесение постановления о возбуждении уголовного дела в течение 12 часов с момента фактического задержания (захвата) подозреваемого.

Задержание несовершеннолетнего лица, подозреваемого в совершении преступления, за которое согласно санкции соответствующей статьи УК суд может назначить наказание в виде лишения свободы, осуществляется в соответствии с вышерассмотренными правилами и с учетом следующих правил, установленных ч. 2, 3 ст. 427, ст. 429, 430, 431 УПК:

♦ мера процессуального принуждения в виде задержания применяется в отношении несовершеннолетнего подозреваемого в исключительных случаях следователем или прокурором;

♦ процессуальное задержание несовершеннолетнего подозреваемого осуществляется следователем или прокурором;

♦ о задержании несовершеннолетнего подозреваемого следователь (прокурор) ставит в известность родителей несовершеннолетнего или других его законных представителей;

♦ допрос задержанного несовершеннолетнего подозреваемого следователем (прокурором) не может продолжаться без перерыва более двух часов, а в общей сложности – более четырех часов в день;

♦ в допросе следователем (прокурором) задержанного несовершеннолетнего подозреваемого, не достигшего шестнадцатилетнего возраста, а также достигшего шестнадцатилетнего возраста, но признанного умственно отсталым, обязательно участвует педагог и психолог;

♦ по усмотрению следователя (прокурора) или по ходатайству защитника в допросе задержанного несовершеннолетнего подозреваемого старше шестнадцати лет участвует педагог или психолог;

♦ по постановлению следователя (прокурора) допускается к участию в производстве по уголовному делу законный представитель задержанного несовершеннолетнего подозреваемого с момента первого допроса данного несовершеннолетнего подозреваемого следователем (прокурором). Законному представителю несовершеннолетнего подозреваемого гарантируются следователем (прокурором) его права: знать, в чем подозревается задержанный несовершеннолетний подозреваемый; участвовать в допросе задержанного несовершеннолетнего подозреваемого; знакомиться с протоколом задержания несовершеннолетнего подозреваемого, с протоколом личного обыска несовершеннолетнего подозреваемого; делать письменные замечания о правильности и полноте записей, сделанных в данных протоколах следователем (прокурором); заявлять ходатайства об освобождении из-под стражи задержанного несовершеннолетнего подозреваемого; заявлять отводы следователю, начальнику следственного подразделения, прокурору.

Особенности задержания подозреваемого, обвиняемого, осужденного лица, подлежащего выдаче иностранному государству

Правовые основания задержания подозреваемого, обвиняемого, осужденного лица, подлежащего выдаче иностранному государству, установлены ст. 11, 91-94, 481 УПК, ч. 2 ст. 62 Минской конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (1992), а также иными международными договорами о правовой помощи и выдаче преступников, участником которых является Таджикистан. При этом следует иметь в виду, что в отличие от уголовно-процессуального законодательства Республики Таджикистан и иных стран СНГ во многих международных правовых актах о выдаче преступников и правовой помощи по уголовным делам между терминами «задержание», «заключение под стражу»,

«арест», «содержание под стражей» не разъясняются сходство и различия.

В случае обращения компетентного органа иностранного государства к Республике Таджикистан с международным запросом о выдаче подозреваемого, обвиняемого, осужденного лица соответственно для уголовного преследования или исполнения приговора, к данному запросу обычно прилагается судебное решение данного государства о задержании или аресте (заключении под стражу) подлежащих выдаче подозреваемого, обвиняемого, осужденного. В данном судебном решении указывается срок содержания под стражей данных лиц. Судебное решение иностранного государства является процессуальным основанием для его исполнения органом уголовного преследования Таджикистана путем задержания указанных подозреваемого, обвиняемого, осужденного, водворения в ИВС, СИЗО и содержания под стражей в течение срока, указанного в судебном решении иностранного государства.

Нередки случаи, когда в международном запросе компетентного органа иностранного государстве о выдаче подозреваемого, обвиняемого, осужденного отсутствует судебное решение иностранного государства о их задержании, аресте (заключении под стражу), содержании под стражей для обеспечения процессов выдачи. В таком случае на основании ст. 11, 91-94, 481 УПК Республики Таджикистан, ч. 2 ст. 62 Минской конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (1992) или на основании иного многостороннего или двустороннего международного договора о правовой помощи или о выдаче преступников, участником которых является Республика Таджикистан, орган уголовного преследования Республики Таджикистан принимает решение о задержании на срок до 72 часов подлежащих выдаче подозреваемого, обвиняемого, осужденного, а при затяжке процессов выдачи обращается в соответствующий суд Республики Таджикистан об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу подлежащих выдаче

подозреваемого, обвиняемого, осужденного[1].

Вопрос о задержании подозреваемого, обвиняемого, осужденного может возникнуть также в процессе транзитной перевозки данных лиц как составной части процедур их выдачи или передачи. В случае посадки самолета на территории Республики Таджикистан компетентный орган уголовного преследования обеспечивает охрану и временное содержание (до 48 часов) этапируемых подозреваемого, обвиняемого, осужденного, а также оказывает содействие в дальнейшей отправке их по назначению. Запрос компетентного органа иностранного государства о разрешении такой посадки (пересадки) рассматривается таджикским органом уголовного преследования в том же порядке, что и международный запрос о выдаче (передаче). Данные правила установлены между Таджикистаном и остальными странами СНГ[2].

---

[1] Михайлов В.А. Международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства: монография. – М.: Издательство Российской таможенной академии, 2011. – С. 128-129; Михайлов В.А. Временное заключение под стражу и (или) задержание лица, подлежащего выдаче // Курс уголовного судопроизводства: учеб.: В 3 т. / Под ред. В.А. Михайлова. – Т. 3: Особый порядок уголовного судопроизводства. – М.: Издательство Московского психолого-социального института; Воронеж: Издательство НПО «МОДЭК», 2006. – С. 248-250.

[2] См.: Статья 2 Соглашения «О порядке передачи и транзитной перевозки лиц, взятых под стражу»: Заключено в Ашгабаде 17 февраля 1994 г. министерствами внутренних дел стран – СНГ // Сборник международных соглашений МВД Российской Федерации. – М., 1996. – С. 79-80; Михайлов В.А. Международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства: монография. – М.: Издательство Российской таможенной академии, 2011. – С. 156; Михайлов В.А. Транзитная перевозка лиц при осуществлении их выдачи или передачи // Курс уголовного судопроизводства: учеб. : В 3 т. / Под ред. В.А. Михайлова. – Т. 3: Особый порядок уголовного судопроизводства. – М.: Издательство Московского психолого-социального института; Воронеж: Издательство НПО «МОДЭК», 2006. – С. 289-290.

Задержание обвиняемого для предъявления обвинения (ст. 95 УПК)

Если обвиняемый не находится в месте производства по его уголовному делу, а находится в другой местности либо когда место его нахождения не известно, то в таком случае в целях обеспечения условий для предъявления обвинения данному лицу орган уголовного преследования может вынести мотивированное постановление о его задержании. Исполнение данного постановления поручается органом уголовного преследования милиции (иному органу дознания) (ч. 1 и 2 ст. 95 УПК).

При обнаружении места нахождения обвиняемого должностное лицо милиции (иного органа дознания) задерживает данного обвиняемого и немедленно уведомляет об этом орган уголовного преследования, которым вынесено постановление о задержании обвиняемого (ч. 2 ст. 95 УПК).

Если обвиняемый задержан не в месте производства по уголовному делу, а в ином месте, то к месту производства по уголовному делу задержанный обвиняемый конвоируется в установленном порядке.

Срок нахождения под стражей задержанного обвиняемого тот же, что и срок задержания подозреваемого, то есть этот срок не может превышать семидесяти двух часов с момента фактического задержания обвиняемого (ч. 3 ст. 95 УПК). В течение данного срока обвиняемому следует предъявить обвинение. Если обвинение не будет предъявлено в течение указанного срока, то принудительное действие акта задержания прекращается путем освобождения обвиняемого из-под стражи (ч. 4 ст. 95 УПК).

Возникает вопрос, а когда должно быть предъявлено обвинение задержанному обвиняемому после освобождения его из-под стражи до истечения 72 часов с момента фактического задержания? Из ч. 4 ст. 95 УПК следует, что обвинение следует предъявить данному обвиняемому до истечения 72 часов с момента его фактического задержания при этом как в том случае, когда после освобождения из-под стражи не применена к нему мера пресечения, так и в том случае, когда после освобождения его из-под стражи применена к нему мера пресечения, не связанная с содержанием под стражей.

Задержание обвиняемого на основании постановления органа, ведущего уголовный процесс, до заключения его под стражу (ст. 96 УПК)

Данная форма задержания используется в случаях, когда обвиняемый (подсудимый, осужденный) нарушил условия примененной к нему меры пресечения, не связанной с содержанием под стражей, либо когда нарушил свое обязательство являться по вызову органа, ведущего уголовный процесс, и сообщать ему о перемене места жительства. С учетом данных обстоятельств:

- следователь (дознаватель), осуществляющий предварительное расследование по уголовному делу, вправе вынести на основании ч. 1 ст. 96 УПК мотивированное постановление о задержании обвиняемого с одновременным возбуждением перед судьей ходатайства на основании ч. 2 ст. 111 УПК об избрании в отношении данного обвиняемого меры пресечения в виде заключения под стражу;
- судья, ведущий судебный процесс в стадии назначения и подготовки судебного разбирательства, вправе на основании ч. 1 ст. 96 и п. 6 ч. 1 ст. 262 УПК вынести мотивированное постановление о задержании обвиняемого до вынесения мотивированного постановления об избрании в отношении данного обвиняемого меры пресечения в виде заключения под стражу;
- судья (суд), ведущий судебный процесс в стадии судебного разбирательства, вправе на основании ч. 1 ст. 96 и ч. 2 ст. 287 УПК вынести мотивированное постановление (мотивированное определение) о задержании подсудимого до вынесения мотивированного постановления (мотивированного определения) об избрании в отношении данного подсудимого меры пресечения в виде заключения под стражу. Подобные решения суд (судья) вправе принять в ходе судебного разбирательства, в том числе при постановлении приговора, на основании ч. 1 ст. 96 и, последовательно, в соответствии с ч. 2 ст. 290, ст. 306, п. 14 ч. 1 ст. 335, абзацем 9 ч. 1 ст. 344 УПК;
- суд в стадии рассмотрения уголовного дела соответственно в кассационном порядке, надзорном порядке

вправе на основании ч. 1 ст. 96 и соответственно ч. 2 ст. 287, ч. 2 ст. 369, ст. 411-413, 415 УПК принять мотивированное решение о задержании осужденного до вынесения мотивированного решения об избрании в отношении данного осужденного меры пресечения в виде заключения под стражу.

Вынесение постановления (определения) о задержании указанного обвиняемого (подсудимого, осужденного) допустимо при условии, что ему вменяется совершение преступления, санкция за которое предусматривает лишение свободы на срок свыше одного года. Срок задержания указанного обвиняемого (подсудимого, осужденного) не может превышать 72 часов с момента его фактического задержания (ч. 2 ст. 96 УПК). Если в указанный срок судья (суд) не примет решение об избрании в отношении указанного обвиняемого (подсудимого, осужденного) меры пресечения в виде заключения под стражу, то в таком случае постановление (определение) о задержании обвиняемого (подсудимого, осужденного) отменяется органом, ведущим уголовный процесс, и он освобождается из-под стражи.

Задержание осужденного до разрешения вопроса об отмене условного неприменения наказания или условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, или отсрочки исполнения наказания (ст. 97 УПК)

Данная мера уголовно-процессуального принуждения установлена ст. 97 УПК. Анализ данной статьи УПК и статей 71, 76, 78 УК дает основания полагать, что:

■ регулируемая ст. 97 УПК мера уголовно-процессуального принуждения в виде задержания применяется соответственно 1) в отношении осужденного, которому назначено судом (судьей) условное неприменение наказания, 2) в отношении осужденного, которому назначено судом (судьей) условно-досрочное освобождение от отбывания наказания, 3) в отношении осужденной, которой назначена судом (судьей) отсрочка исполнения наказания;

■ основаниями применения данной меры уголовно-процессуального принуждения являются:

а) необходимость обеспечения участия указанных

осужденных лиц в судебном заседании по рассмотрению судом (судьей) вопроса об отмене принятого при постановлении приговора судебного решения соответственно об условном неприменении наказания, об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания, об отсрочке исполнения наказания в связи с тем, что указанные осужденные нарушают общественный порядок, совершают правонарушения, за которые к ним применены административные наказания, злостно уклоняются от исполнения возложенных на них приговором суда (судьи) обязанностей, установленных соответственно ст. 71, 76, 78 Уголовного кодекса;

б) необходимость обеспечения исполнения приговоров в отношении указанных осужденных после отмены судебных решений соответственно об условном неприменении наказания, об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания, об отсрочке исполнения наказания;

■ процессуальное решение о применении меры процессуального принуждения в виде задержания указанных осужденных вправе принять тот суд (судья), который правомочен вынести определение (постановление) соответственно об отмене условного неприменения наказания, об отмене условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, об отмене отсрочки исполнения наказания. Таковыми судами являются соответственно городской или районный суд (судья городского или районного суда) по месту жительства указанных осужденных лиц и гарнизонный военный суд по месту службы осужденных военнослужащих (ст. 390, ч. 4 ст. 400 УПК);

■ суд выносит мотивированное определение (судья выносит мотивированное постановление) о задержании осужденного до разрешения вопроса об отмене соответственно условного неприменения наказания, условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, об отмене отсрочки исполнения наказания. Процессуальным поводом для принятия судом (судьей) решения о задержания осужденного является письменное представление уполномоченного органа, осуществляющего контроль за осужденными по месту их

жительства (письменное представление командира воинской части по месту службы осужденных военнослужащих) об отмене принятого при постановлении приговора решения суда (судьи) соответственно об условном неприменении наказания, условно-досрочном освобождении от отбывания наказания, отсрочки исполнения наказания[1]. Процессуальным основанием для принятия судебного решения о задержании осужденного (осужденной) являются материалы, собранные указанным уполномоченным органом, которые свидетельствуют о том, что осужденный (осужденная) нарушал (нарушала) общественный порядок, совершал (совершала) административные правонарушения, за которые на него (на нее) были наложены административные взыскания, не выполнял (не выполняла) установленные для него (для нее) приговором суда обязанности и иные условия ограничительного характера, предусмотренные соответственно ст.ст. 71, 76, 78 УК;

■ районный суд (судья районного суда) по месту жительства осужденного (осужденной) (гарнизонный военный суд по месту службы осужденного военнослужащего) направляет определение (постановление) о задержании осужденного (осужденной) для исполнения органу дознания. Об исполнении данного определения (постановления) о задержании осужденного (осужденной) суд (судья) уведомляется указанным органом дознания;

■ представление уполномоченного органа об отмене судебного решения соответственно об условном неприменении наказания, об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания, об отсрочке исполнения приговора рассматривается судом (судьей) в течение семи суток с момента фактического задержания осужденного (осужденной); судебное заседание

[1] Уполномоченным органом по контролю за поведением указанных осужденных является инспекция по исправительным делам (инспекция исправительных работ) по месту жительства осужденных и командиры воинских частей по месту прохождения службы осужденными военнослужащими (ст. 23, 209 Кодекса исполнения уголовных наказаний Республики Таджикистан (от 06.08.2001 г. по состоянию на 15.03.2016 г.).

проводится с участием данного осужденного (осужденной).

Согласно ч. 2 ст. 97 УПК судебное заседание по рассматриваемым вопросам следует провести в пределах семи суток с момента фактического задержания осужденного (осужденной). Из данного законоположения следует, что предельный срок задержания осужденного (осужденной) не должен превышать семи суток с момента фактического задержания данного осужденного (данной осужденной).

Порядок заключения под стражу подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного (ст. 98 УПК)

Статьей 98 УПК установлено, что порядок и условия заключения под стражу подозреваемого, обвиняемого, подсудимого определяются законодательством Республики Таджикистан. В данном случае имеется в виду:

а) порядок и условия заключения под стражу подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного, в отношении которых была применена мера процессуального принуждения в форме задержания по основаниям и в порядке, которые установлены ст.ст. 91-97 УПК;

б) порядок и условия заключения под стражу указанных лиц, которые установлены ст.ст. 11, 22, 23, 36, абзацами 4, 6, 9 ч. 1 ст. 38, абзацами 3, 11 ч. 1 ст. 39, абзацем 6 ч. 1 ст. 41, абзацем 2 ч. 2 ст. 42, абзацем 3 ч. 4 ст. 46, абзацем 14 ч. 4 ст. 47, абзацем 6 ч. 2 ст. 53, ст. 101-104, 111, 112, 119 -125, абзацем 3 ч. 1 ст. 168, ст. 176, ч. 2 ст. 193, ст. 226, ч. 3 ст. 232, ч. 4 ст. 235, ч. 2 ст. 245, абзацем 7 ч. 1 ст. 247, ст. 249, ч. 2 с. 427, ст. 440, ч. 1 ст. 455, ст. 481 УПК.

Освобождение задержанного (ст. 99 УПК)

Частью 1 ст. 99 УПК установлены три основания освобождения задержанного лица: 1) если не подтвердилось подозрение в совершении преступления данным лицом; 2) если задержание проведено с нарушением требований, установленных УПК; 3) если истек срок задержания. При реализации ст.ст. 91-94 УПК в ходе предварительного расследования допустимо применять каждое из трех указанных оснований в отдельности не

только для освобождения подозреваемых из-под стражи, но и прежде всего для отмены процессуальных актов задержания подозреваемых лиц.

Сравнительный анализ ч. 1 ст. 99 и ст. 95-97 УПК позволяет полагать, что при задержании обвиняемых и осужденных путем реализации соответственно ст. 95, 96, 97 УПК допустимо применение *второго и третьего оснований* из числа предусмотренных ч. 1 ст. 99 УПК для отмены процессуальных актов задержания обвиняемых, осужденных и освобождения их из-под стражи. В то же время:

1. *Первое основание* из числа предусмотренных ч. 1 ст. 99 УПК допустимо применять для отмены процессуального акта задержания и освобождения из-под стражи задержанного, но *по аналогии*: а) в случае, когда в ходе предварительного расследования не подтверждено обвинение в совершении преступления обвиняемым, который в порядке реализации *ст. 95 УПК* был задержан для предъявления ему обвинения; б) в случае, когда не подтверждено обвинение в совершении преступления соответственно обвиняемым, подсудимым, осужденным, который в порядке реализации *ст. 96 УПК* был задержан до заключения его под стражу на основании постановления органа, ведущего уголовный процесс в ходе соответственно предварительного расследования, судебного производства по первой инстанции, кассационной инстанции, надзорной инстанции.

2. *Первое основание* из числа предусмотренных ч. 1 ст. 99 УПК *недопустимо* применять непосредственно и по аналогии для отмены процессуального акта задержания осужденного и освобождения из-под стражи задержанного осужденного, который в порядке реализации ст. 97 УПК был задержан до разрешения судом (судьей) вопроса об отмене условного неприменения наказания или условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, или отсрочки исполнения наказания. Недопустимость применения указанного основания для отмены процессуального акта о задержании осужденного и для освобождения осужденного из-под стражи при реализации ст. 97 УПК обусловлена тем, что вынесение судом (судьей) решения о задержании осужденного должно быть основано не на доказанности вмененного ему

преступления, а на доказанных фактах невыполнения осужденным установленных для него приговором суда обязанностей, ограничений, запретов, предусмотренных ст.ст. 71, 76, 78 УК.

При истечении срока задержания фактическое освобождение из-под стражи задержанного подозреваемого, обвиняемого, осужденного осуществляется на основании ч. 2 ст. 99 УПК начальником изолятора временного содержания (руководителем иного учреждения для содержания задержанных лиц). Процессуальным основанием для фактического освобождения задержанного является письменное уведомлением органа уголовного судопроизводства, принявшего процессуальное решение об отмене процессуального акта о задержании и об освобождении из-под стражи соответственно подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного.

Соответственно орган дознания, следователь, суд (судья), принявший решение об отмене процессуального акта о задержании и об освобождении из-под стражи задержанного, обязан выдать освобожденному из-под стражи лицу письменную справку, в которой должен указать, кем он был задержан, по какому юридическому основанию, место и время задержания, основания, мотивы и время освобождения из-под стражи (ч. 3 ст. 99 УПК).

Уведомление о задержании

Дознаватель, следователь, прокурор, в производстве которого находится уголовное дело, обязан безотлагательно в течение 12 часов с момента фактического задержания уведомить кого-либо из совершеннолетних членов его семьи или близких родственников либо предоставить возможность такого уведомления самому задержанному, а в отношении военнослужащего – командование воинской части, или предоставить возможность такого уведомления самому задержанному лицу.

Дознаватель, следователь, прокурор, в производстве которого находится уголовное дело в отношении гражданина иностранного государства, обязан в течение 12 часов с момента фактического задержания данного гражданина сообщить в

Министерство иностранных дел Республики Таджикистан о данном факте и месте нахождения задержанного для уведомления посольства или консульства этого государства (ч. 10 ст. 111 и ст. 100 УПК).

6.3. Меры пресечения

Основные признаки, характерные для уголовно-процессуального принуждения, относятся и к мерам пресечения как разновидности мер процессуального принуждения[1]. Мерами пресечения являются принудительные действия, которые применяются к подозреваемому, обвиняемому, подсудимому, осужденному для предотвращения совершения ими преступления или действий, которые препятствуют производству по уголовному делу, а также для обеспечения исполнения приговора. К мерам пресечения относятся: подписка о невыезде, личное поручительство, передача военнослужащего под наблюдение командования воинской части, отдача несовершеннолетнего под присмотр, залог, домашний арест, заключение под стражу (арест) (п. 27 ст. 6 и ст. 101, 105, 106, 107, 108, 109, 110, 111 УПК).

Меры пресечения не являются проявлением уголовной или иной юридической ответственности, поскольку юридическая ответственность наступает лишь в отношении лиц, признанных виновными в совершении конкретного правонарушения. Меры же пресечения применяются к лицам, которые подозреваются или обвиняются в совершении преступления. Применение мер пресечения, как и привлечение в качестве обвиняемого, не предрешает результаты разрешения дела и применения наказания. Применение мер пресечения оказывает на обвиняемого[2]

---

[1] Михайлов В.А. Глава 13. Меры пресечения // Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации / Под общей ред. В.П. Верина, В.В. Мозякова. – М.: Издательство «Экзамен», 2004. – С. 250-278; Михайлов В.А. Меры процессуального принуждения // Курс уголовного судопроизводства: учеб.: В 3 т. / Под ред. В.А. Михайлова. – Т. 1: Общие положения уголовного судопроизводства. – М.: Издательство Московского психолого-социального института; Воронеж: Издательство НПО «МОДЭК», 2006. – С. 646-735.

[2] В данном и в иных случаях, если специально не оговорено, имеются в виду также подсудимый и осужденный.

(подозреваемого) моральное воздействие, ограждает общество от опасных лиц, имеет предупредительное значение не только по отношению к обвиняемым (подозреваемым), но и по отношению к другим участникам уголовного процесса и иным гражданам.

Будучи разновидностью уголовно-процессуального принуждения, меры пресечения направлены на предупреждение, пресечение и прекращение противоправных действий (поступков) обвиняемых (подозреваемых), на принуждение их к выполнению необходимых в интересах производства по уголовному делу действий (поступков). Меры пресечения являются отчетливо принудительными. Они применяются вопреки воле обвиняемых (подозреваемых), направлены на подавление их противоправных желаний, действий, поступков, принуждают обвиняемых (подозреваемых) либо воздерживаться, не совершать деяний, запрещенных ст. 102 УПК, либо, напротив, обязывают, принуждают их совершать предусмотренные ст. 105-111 УПК действия (не совершать новых преступлений, не препятствовать производству по уголовному делу, не покидать место жительства, являться по вызовам, не уклоняться от явки, и т.п.). По своему содержанию меры пресечения оказывают на обвиняемого (подозреваемого) психологическое, физическое, нравственное воздействие (принуждение). Они могут ограничивать его имущественные права и интересы.

Таким образом, *мерами пресечения* называются установленные УПК меры государственного (процессуального) принуждения, с помощью которых путем ограничения личных прав и личной свободы обвиняемого (подозреваемого), получения имущественных гарантий, личного поручительства, а также наблюдения и присмотра за обвиняемым (подозреваемым) обеспечивается невозможность для него скрываться от дознания, предварительного следствия, суда, отлучаться без соответствующего разрешения с места жительства или временного нахождения, противодействовать обеспечению исполнения приговора. Меры пресечения позволяют также предупреждать, пресекать, нейтрализовать и устранять неправомерное противодействие обвиняемого (подозреваемого) установлению истины по делу, обеспечивать их своевременную явку по вызовам

органов расследования, прокурора, суда, надлежащее поведение, исключающее совершение новых преступлений.

Меры пресечения применяются только уполномоченными на то государственными органами и должностными лицами в ходе осуществления уголовно-процессуальной деятельности в досудебных и судебных стадиях уголовного процесса. Субъектами, уполномоченными законом применять меры пресечения, являются орган дознания, дознаватель, начальник подразделения дознания, следователь, начальник следственного подразделения, прокурор, суд, судья, в производстве которых находится уголовное дело.

Виды мер пресечения, основания, условия и порядок их избрания, применения, изменения и отмены установлены уголовно-процессуальным законодательством; определенные положения, касающиеся мер пресечения, установлены Конституцией, международными договорами Таджикистана и иными нормами международного права. Меры пресечения правомерно применять к обвиняемым, подсудимым, осужденным и в порядке исключения – к подозреваемым.

Цели применения мер пресечения не исчерпываются указанными в ст. 102 УПК, они шире и с учетом положений, предусмотренных ст. 105-111 УПК, заключаются также в том, чтобы их применением обеспечивалось личное участие обвиняемого (подозреваемого) в уголовном процессе, его неуклонение от уголовного преследования, применения мер уголовного наказания и взыскания материального ущерба за причиненный преступлением вред.

Применение мер пресечения ограничено конкретными пределами – достижением целей, установленных ст. 102, 105-111 УПК. Если необходимость в достижении данных целей отсутствует, если меры пресечения используются в иных целях, их применение следует расценивать как излишнее, необоснованно притесняющее права и законные интересы обвиняемого (подозреваемого).

Государство обязано гарантировать законное и обоснованное применение мер пресечения. Обеспечивается это посредством установления в законе видов мер пресечения, оснований, условий и порядка применения каждой меры

пресечения, определением четких границ их применения, что призвано исключать произвол органов расследования, прокуроров и судей в применении мер пресечения.

Основания применения мер пресечения

Согласно ч. 1 ст. 102 УПК меры пресечения применяются, если имеются достаточные основания полагать, что:

а) подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный могут совершить другое преступление или скрыться соответственно от органов уголовного преследования, суда, от органов уголовно-исполнительной системы;

б) подозреваемый, обвиняемый могут воспрепятствовать предварительному расследованию уголовного дела, а подсудимый может воспрепятствовать рассмотрению уголовного дела судом, в том числе скрыть или фальсифицировать материалы, имеющие значение для дела, или незаконным путём воздействовать на лиц, участвующих в уголовном процессе, без уважительных причин не являться по вызовам органа, ведущего уголовное судопроизводство;

в) осужденный может противодействовать исполнению приговора.

Системное толкование данных положений закона позволяет говорить о том, что основания применения меры пресечения предполагают:

1) доказанность факта совершения преступления определенным лицом, что обусловило привлечение его к уголовной ответственности в качестве соответственно подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного;

2) наличие в уголовном деле достаточных и достоверных судебных доказательств, позволяющих полагать, что подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный в случае неприменения меры пресечения продолжит занятия преступной деятельностью, воспрепятствуют производству по уголовному делу путем угроз свидетелям или иным участникам уголовного судопроизводства, уничтожения доказательств или иным путем; подозреваемый, обвиняемый, подсудимый скроются от дознания,

предварительного следствия, суда, а осужденный скроется от исполнения приговора;

3) наличие в уголовном деле достаточных и достоверных судебных доказательств, позволяющих полагать, что применение меры пресечения объективно необходимо для обеспечения исполнения приговора.

Для применения меры пресечения требуется, чтобы в уголовном деле имелась либо совокупность всех обстоятельств, перечисленных в трёх вышеуказанных пунктах, установленных с помощью достоверных фактических данных (судебных доказательств), либо совокупность первого и любого из тех, которые названы во втором и третьем пунктах. Указанные обстоятельства, установленные с помощью достоверных судебных доказательств, являются общими основаниями для избрания и применения всех без исключения мер пресечения, установленных ст. 101, 105-111 УПК, и каждой из них в отдельности. При этом первое обстоятельство *является уголовно-правовым основанием* для применения меры пресечения, а обстоятельства, указанные во втором и третьем пунктах являются *уголовно-процессуальными основаниями* для применения меры пресечения.

Из установленных в законе мер пресечения в отношении конкретного подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного может применяться в данный момент лишь одна мера пресечения, что не исключает отмену применяемой и новой меры пресечения. Учитывая это, законодатель помимо *общих оснований* применения мер пресечения предусмотрел и *особенные основания.* Они предусмотрены или обусловлены положениями ст. 105-111 УПК, которые посвящены конкретным мерам пресечения. Особенными основаниями для применения конкретных мер пресечения являются судебные доказательства, свидетельствующие о ненадлежащем поведении подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного и о возможности их уклонения от явки по вызовам в органы расследования, к прокурору, в суд, если не применить к ним конкретную наиболее эффективную меру пресечения.

Применение конкретной меры пресечения должно быть обусловлено имеющимися в уголовном деле фактическими

данными, подтверждающими наличие как общих, так и особенных оснований. Помимо этого в ряде случаев требуется наличие и *специальных (единичных) оснований*, которые выражают их относительную обособленность. Единичным (специальным) основанием, учитываемым при применении мер пресечения, присущи специфические признаки в сравнении с общими и особенными основаниями. Специальные (единичные) основания рассмотрены ниже при осуществлении характеристики меры пресечения в виде заключения под стражу.

Таким образом, применение меры пресечения должно быть обусловлено имеющимися в уголовном деле судебными доказательствами, подтверждающими наличие общих, особенных и в ряде случаев специальных (единичных) оснований. Помимо этого дознавателю, следователю, прокурору и суду (судье) при решении вопроса о применении меры пресечения и определении ее вида необходимо принимать в расчет доказанность обстоятельств, подлежащих учету в соответствии с прямыми предписаниями ст. 102 УПК. Таковыми обстоятельствами являются: тяжесть предъявленного обвинения, подтвержденного достоверными судебными доказательствами, собранными по делу; достоверные фактические данные о личности подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного, добытые в ходе предварительного расследования и подтвержденные в процессе судебного следствия; достоверные фактические данные о роде занятий обвиняемого (подозреваемого), его возрасте, состоянии здоровья, семейном положении и о других обстоятельствах, объективно характеризующих личность данного обвиняемого (подозреваемого). Сами по себе указанные обстоятельства не являются основаниями для применения мер пресечения и не приравниваются к этим основаниям. Юридическое значение этих обстоятельств состоит в том, что в процессе принятия решения о применении конкретной меры пресечения органу расследования, прокурору, суду следует принимать в расчет каждое из этих обстоятельств в отдельности и все их в совокупности с соответствующими основаниями для применения мер пресечения, что позволит выбрать ту из мер пресечения, которая оптимальна и

потому наиболее целесообразна при осуществлении производства по данному уголовному делу.

Виды мер пресечения и их классификация

Статьями 101, 105-111 УПК установлено семь видов мер пресечения. В уголовном судопроизводстве данные виды мер пресечения традиционны. С учетом способа обеспечения надлежащего поведения и явки обвиняемого (подозреваемого) по вызовам меры пресечения классифицируются на четыре группы: меры пресечения, имеющие своим содержанием: 1) личное обеспечение (подписка о невыезде и личное поручительство; 2) имущественное обеспечение (залог); 3) морально-нравственное обеспечение (присмотр за несовершеннолетним подозреваемым, обвиняемым); 4) административно-властное обеспечение (заключение под стражу, домашний арест, наблюдение командования воинской части, присмотр за несовершеннолетним подозреваемым, обвиняемым, осуществляемый должностными лицами специализированного детского учреждения, в котором он находится).

Следует иметь в виду, что данная классификация, как и любая другая, в определенной мере условна. Каждая из мер пресечения обеспечивается не одним, а рядом способов. Так, личное поручительство обеспечивается не только авторитетом личности поручителей, но и морально-нравственными обязательствами обвиняемого (подозреваемого), которые он берет на себя по отношению к поручителю и органам уголовного судопроизводства. Равным образом наблюдение командования воинской части обеспечивается не только административно-властными полномочиями командования по надзору за поведением обвиняемого-военнослужащего (подозреваемого-военнослужащего), но и его личной ответственностью (при нарушении меры пресечения к обвиняемому (подозреваемому) может быть применена более строгая мера пресечения); присутствуют элементы и морально-нравственного обеспечения, которые состоят в том, что обвиняемый-военнослужащий (подозреваемый-военнослужащий) удерживается от нарушения меры пресечения наряду с другими обстоятельствами также и

требованиями воинской чести, не позволяющими ему нарушать меру пресечения. Подобное сочетание способов обеспечения надлежащего поведения и явки обвиняемого (подозреваемого) наблюдается и при применении других мер пресечения. Однако поскольку основным способом обеспечения выступает какой-то один, этот основной способ и выбран в качестве основания данной классификации мер пресечения.

Установленные УПК меры пресечения можно классифицировать и по другим основаниям, в частности, с учетом характера государственного принуждения при применении мер пресечения. В этой связи все они подразделяются на меры пресечения психологически-принудительного характера и меры пресечения физически-принудительного характера. К мерам психологически-принудительного характера следует отнести подписку о невыезде, личное поручительство, залог, передачу военнослужащего под наблюдение командования воинской части, отдачу несовершеннолетнего под присмотр. К мерам физического принуждения следует отнести заключение под стражу и домашний арест.

Меры психологически-принудительного характера с учетом направленности их действия на обвиняемых (подозреваемых) подразделяются на две подгруппы: действующие непосредственно на обвиняемого (подозреваемого) (подписка о невыезде, залог, вносимый обвиняемым (подозреваемым); действующие на обвиняемого (подозреваемого) опосредованно путем воздействия на третьих лиц (передача военнослужащего под наблюдение командования воинской части, отдача несовершеннолетнего под присмотр, залог, вносимый третьим лицом, личное поручительство).

В зависимости от субъекта, к которому применяются меры пресечения, все они могут быть подразделены на две группы: общие меры пресечения, которые могут быть применены к обвиняемым (подозреваемым) без учета того, наделены или не наделены они уголовно-процессуальным либо иным законом специфическим уголовно-процессуальным статусом; специальные меры пресечения, которые могут быть применены к строго определенному законом кругу обвиняемых (подозреваемых),

обладающих специальным уголовно-процессуальным либо иным правовым статусом (передача военнослужащего под наблюдение командования воинской части; отдача несовершеннолетнего под присмотр). Наблюдение командования воинской части, как мера пресечения, применяется к специальному субъекту уголовного процесса – к обвиняемому (подозреваемому), который является военнослужащим либо лицом, которое проходит военные сборы (ст. 107 УПК). Такая мера пресечения, как присмотр за несовершеннолетним подозреваемым или обвиняемым, применяется также к специальному субъекту уголовного процесса – к подозреваемому или обвиняемому, являющемуся несовершеннолетним на момент принятия решения о применении данной меры пресечения. Равным образом к несовершеннолетнему, как специальному субъекту уголовного процесса, применяется мера пресечения в виде заключения под стражу по основаниям и в порядке, которые установлены ст. 427 УПК.

К специальным мерам пресечения следует отнести заключение под стражу и домашний арест, когда при наличии установленных ст. 102, 103, 110, 111 УПК оснований данные меры пресечения могут быть применены в отношении наделенных правом неприкосновенности: а) депутата парламента – с согласия Маджлиси Оли в порядке, установленном ст. 59 Конституции; б) судьи – с согласия органа, избравшего или назначившего данного судью, в порядке, установленном ст. 91 Конституции.

К специальной мере пресечения следует отнести заключение под стражу в случае, когда данная мера пресечения применяется в отношении подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного в случае их соответственно выдачи или передачи иностранному государству в порядке международной правовой помощи по уголовным делам (ст. 481, 483 УПК)[1].

[1] См.: статьи 60, 61, 64, 70 Минской конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (1993); статья 86 Кишиневской конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (2002); статьи 2, 5, 6, 15, 16, 21 Европейской конвенцией о выдаче (1957); Конвенция о передаче осужденных к

Остальные меры пресечения являются общими, они могут применяться к любому обвиняемому (подозреваемому) при наличии к тому оснований и условий, предусмотренных УПК. Классификация мер пресечения имеет не только научное, но и практическое значение, так как с ее помощью правоприменители получают инструмент для более точного выяснения сущности конкретных мер пресечения; с помощью классификации следователи, дознаватели, прокуроры и судьи оказываются вооруженными практической методикой выбора оптимальной меры пресечения в отношении конкретного обвиняемого (подозреваемого) с учетом особенностей его личности, с учетом возможностей поручителей, залогодателей, командования воинской части, администрации специализированных детских учреждений и т.п.

Применение меры пресечения в отношении подозреваемого (ст. 103 УПК)

По общему правилу, установленному ст. 102 УПК, мера пресечения применяется в отношении обвиняемого, подсудимого, осужденного. В то же время ст. 103 УПК допускает применение меры пресечения в отношении подозреваемого на срок до предъявления ему обвинения. Применение меры пресечения в отношении подозреваемого рекомендуется производить в порядке исключения, если это является единственным эффективным способом обеспечения общественной безопасности и успешного расследования уголовного дела, а предъявление обвинения подозреваемому лицу не может быть осуществлено безотлагательно, так как для этого еще необходимо выяснить ряд обстоятельств дела, в том числе путем допроса подозреваемого с постановкой ему вопросов изобличающего характера, уточнить

лишению свободы для дальнейшего отбывания наказания (1998); Конвенция о передаче лиц, осужденных к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого они являются (1978 г.); статья 2 Соглашения «О порядке передачи и транзитной перевозки лиц, взятых под стражу: Заключено в Ашгабаде 17.02.1994 г. министерствами внутренних дел стран-участниц СНГ // Сборник международных соглашений МВД Российской Федерации. – М., 1996. – С. 79-83.

уголовно-правовую квалификацию деяния подозреваемого и т.п. При этом обвинение подозреваемому должно быть предъявлено не позднее десяти суток с момента применения меры пресечения. Если подозреваемый был задержан, а затем к нему была применена мера пресечения в виде заключения под стражу, то обвинение следует предъявить ему в тот же десятисуточный срок, исчисляемый с момента фактического задержания данного подозреваемого. Если в десятисуточный срок обвинение не будет предъявлено подозреваемому, то орган предварительного расследования или прокурор обязаны вынести постановление о немедленной отмене меры пресечения.

Порядок применения, изменения, отмены меры пресечения (ст. 104 УПК)

В соответствии со ст. 104 УПК о применении, изменении, отмене меры пресечения дознаватель, следователь, прокурор, судья выносит мотивированное постановление, а суд – определение, содержащее указание на преступление, в котором подозревается или обвиняется лицо, и основания для применения, изменения или отмены меры пресечения. Заключение под стражу и домашний арест применяются постановлением судьи, определением суда и в стадии предварительного расследования, и в судебных стадиях уголовного процесса. Постановление (определение) объявляется соответственно подозреваемому, обвиняемому, подсудимому, осужденному, в отношении которого оно вынесено; копия данного постановления (определения) немедленно вручается соответственно подозреваемому, обвиняемому, подсудимому, осужденному, а также защитнику и законному представителю, если они участвуют в уголовном процессе. Одновременно следует разъяснить соответственно подозреваемому, обвиняемому, подсудимому, осужденному их вытекающее из абзаца 11 части 4 ст. 46, абзаца 14 ч. 1, абзаца 5 ч. 4 и ч. 7 ст. 47 УПК право обжаловать указанное постановление (определение). Выполнение данных действий удостоверяется подписью соответственно подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного и должностного лица, которое вынесло данное постановление (определение). Если при выполнении

указанных действий присутствовали защитник и (или) законный представитель подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного, то они также удостоверяют своей подписью выполнение указанных действий.

Мера пресечения, избранная на одной стадии уголовного процесса, определенное время продолжает действовать в последующей стадии. Такая преемственность меры пресечения необходима для того, чтобы уполномоченный орган уголовного судопроизводства имел возможность для изучения уголовного дела, проверки законности и обоснованности примененной на предыдущем этапе уголовного процесса меры пресечения и решения вопроса о ее отмене, изменении либо о дальнейшем применении.

Мера пресечения изменяется или отменяется лишь при наличии для этого оснований. В досудебных стадиях производства по уголовному делу отменяются и изменяются меры пресечения в виде домашнего ареста и заключения под стражу следователем или дознавателем только с согласия прокурора. Системный анализ правовых норм гл. 12 УПК дает основания полагать, что решение о применении меры пресечения должно приниматься после того, как юридически закреплен правовой статус лица, изобличаемого в совершении преступления, на таких стадиях уголовного процесса, как дознание, предварительное следствие, назначение и подготовка судебного разбирательства, судебное разбирательство по первой инстанции, рассмотрение уголовного дела в кассационном порядке, в стадии исполнения приговора, в надзорной инстанции, в стадии возобновления производства по уголовному делу ввиду вновь открывшихся обстоятельствах. В этих же стадиях уголовного процесса при наличии к тому оснований могут быть приняты решения об изменении меры пресечения или об отмене меры пресечения. Законодательство о мерах пресечения не применяется лишь в стадии возбуждения уголовного дела.

Подписка о невыезде (ст. 105 УПК)

Мера пресечения в виде подписки о невыезде применяется в целях обеспечения надлежащего поведения обвиняемого

(подозреваемого) и его своевременного участия в производстве по уголовному делу. Данную меру пресечения целесообразно применять в ситуациях, когда с учетом характера совершенного обвиняемым (подозреваемым) преступления и его личности, рода занятий, возраста, состояния здоровья, семейного положения и других обстоятельств, подписка о невыезде обладает реальной способностью предотвратить, предупредить и пресечь намерения и попытки обвиняемого (подозреваемого) скрыться от дознания, предварительного следствия и суда, покинуть постоянное или временное место жительства без разрешения дознавателя, следователя, прокурора или суда, продолжать преступную деятельность, угрожать свидетелям и другим участникам уголовного процесса, уничтожать доказательства или иным путем мешать в установлении по делу истины и в целом препятствовать производству по уголовному делу. Данная мера пресечения применяется и с тем, чтобы обеспечить своевременную явку обвиняемого (подозреваемого) по вызовам дознавателя, следователя, прокурора и в суд.

Подписка о невыезде применяется при наличии общих оснований, определенных ст. 102 УПК, и помимо этого – особенных оснований, вытекающих из ст. 105 УПК, когда применением данной меры пресечения предотвращаются, предупреждаются и пресекаются намерения и попытки обвиняемого (подозреваемого) покидать постоянное или временное место жительства без разрешения дознавателя, следователя, прокурора или суда; обеспечивается явка обвиняемого (подозреваемого) в назначенный срок по вызовам дознавателя, следователя, прокурора, судьи или суда; обвиняемый (подозреваемый) удерживается от иных попыток препятствовать производству по уголовному делу.

Процессуальный порядок применения этой меры пресечения включает: вынесение мотивированного постановления (определения) о применении подписки о невыезде обвиняемого (подозреваемого); вручение копии данного постановления под расписку обвиняемому (подозреваемому) с одновременным разъяснением порядка его обжалования; отобрание у обвиняемого (подозреваемого) письменного обязательства не покидать

постоянное (временное) место жительства без разрешения органа расследования, прокурора, судьи или суда, в назначенный срок являться по вызовам к месту производства по уголовному делу и не препятствовать иным путем производству по уголовному делу; объявление обвиняемому (подозреваемому) под расписку, что нарушение им данных обязательств может обусловить наложение на него решением суда денежного взыскания в порядке, установленном ст. 118 УПК; вручение под расписку копии постановления о применении меры пресечения защитнику или законному представителю обвиняемого (подозреваемого) по их просьбе.

Подписка о невыезде является общей, относительно мягкой и наиболее распространенной мерой пресечения. Она связана с обусловленными интересами уголовного судопроизводства ***ограничениями*** конституционных прав человека и гражданина свободно передвигаться, выбирать место пребывания и жительства, свободно выезжать за пределы Таджикистана (ст. 24 Конституции). Применение подписки о невыезде связано с психическим принуждением, так как при ее нарушении могут быть применены более строгие меры пресечения.

Подпиской о невыезде обеспечивается не только нахождение обвиняемого в определенном месте и неуклонение от органов расследования и правосудия, но также его неуклонение от исполнения приговора и в целом от нормального хода производства по уголовному делу. Это достигается за счет своевременной явки обвиняемого (подозреваемого) по вызовам, безотлучного нахождения его в месте жительства (временного пребывания). Помимо этого, подписка о невыезде упреждает, пресекает возможность занятия обвиняемым (подозреваемым) преступной деятельностью, когда она связана с его отлучками с места жительства (временного нахождения). Под страхом применения более строгой меры пресечения подписка о невыезде призвана предупреждать совершение обвиняемым (подозреваемым) других преступлений.

Личное поручительство
(ст. 106 УПК)

Мера пресечения в виде личного поручительства состоит в принятии на себя заслуживающим доверия лицом письменного обязательства о том, что оно ручается за надлежащее поведение и своевременную явку обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного по вызову дознавателя, следователя, прокурора, судьи (суда), а также ручается, что подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный, находясь на свободе, не скроются от органа уголовного преследования и суда, не будут заниматься преступной деятельностью и не будут иным путем препятствовать производству по уголовному делу. Число поручителей должно быть не менее двух заслуживающих доверие лиц.

В отличие от подписки о невыезде, залога, домашнего ареста, заключения под стражу и других мер пресечения в процессе применения личного поручительства не происходит существенного ограничения конституционных прав и свобод обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного. Действенность личного поручительства в значительной степени зависит от удачного подбора поручителей. Данную меру пресечения целесообразно применять в ситуациях, когда с учетом характера совершенного обвиняемым (подозреваемым), подсудимым, осужденным преступления и его личности, рода занятий, возраста, состояния здоровья, семейного положения и других обстоятельств, личное ручательство заслуживающих доверия лиц обладает реальной способностью предотвратить, предупредить и пресечь намерения и попытки обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного скрываться от дознания, предварительного следствия и суда, продолжать преступную деятельность, угрожать свидетелям и другим участникам уголовного процесса, уничтожать доказательства или иным путем мешать в установлении по делу истины и в целом препятствовать производству по уголовному делу и обеспечению исполнения приговора.

Обязательства по личному поручительству должны принять на себя два человека или несколько лиц, как по своей личной инициативе, так и по инициативе обвиняемого

(подозреваемого), подсудимого, осужденного, его защитника или законного представителя. Данная мера пресечения может применяться и по инициативе дознавателя, следователя, прокурора, суда.

Мера пресечения применяется при наличии общих оснований, определенных ст. 102 УПК, и помимо этого – особенных оснований, вытекающих из ст. 106 УПК. Процессуальный порядок применения данной меры пресечения включает: вынесение соответственно дознавателем, следователем, судьей (судом) постановления (определения) о применении меры пресечения в виде личного поручительства; подача письменного ходатайства каждым из лиц, заслуживающих доверия, о передаче каждому из них обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного с его согласия под личное поручительство; прием данного ходатайства соответственно дознавателем, следователем, прокурором, судьей (судом); разъяснение дознавателем, следователем, судьей (судом) каждому поручителю существа обвинения (подозрения), а также обязанностей и ответственности каждого поручителя, связанных с личным поручительством; отобрание дознавателем, следователем, судьей (судом) у каждого из личных поручителей письменного обязательства в том, что он ручается за явку обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного в назначенный срок по вызовам дознавателя, следователя, судьи, суда, а также за удержание обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного от попыток препятствовать производству по уголовному делу и за удержание обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного от попыток совершить новое преступление; вручение копии постановления (определения) об избрании меры пресечения под расписку обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного с одновременным разъяснением порядка его обжалования; вручение копии постановления (определения) об избрании меры пресечения под расписку защитнику и (или) законному представителю обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного по их просьбе; вручение копии постановления (определения) о применении меры пресечения под расписку каждому поручителю по их просьбе.

Личное поручительство основывается на доверии поручителя к обвиняемому (подозреваемому), подсудимому, осужденному. В ст. 106 УПК не установлено, по каким причинам или мотивам поручитель должен доверять обвиняемому (подозреваемому), подсудимому, осужденному. В основе такого доверия могут быть личные отношения между поручителем и обвиняемым (подозреваемым), подсудимым, осужденным, отношения родства, товарищества, сотрудничества, совместного ведения бизнеса, взаимных материальных интересов и т.п.

Личное поручительство основывается также на доверии к поручителю со стороны дознавателя, следователя, судьи, суда. Поручитель должен заслуживать доверия своими личными качествами, авторитетом в обществе, служебным положением и т.п. Поручитель должен заслуживать доверия и своим реальным влиянием на обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного, которое гарантировало бы его надлежащее поведение и своевременную явку по вызовам. Доверие дознавателя, следователя, судьи, суда к поручителю не может быть беспочвенным. Путем проведения необходимых процессуальных действий, истребования характеристик, справок, других документов в материалах уголовного дела необходимо собрать информацию, свидетельствующую о том, что поручитель – заслуживающее доверия лицо.

Наконец, личное поручительство основывается на доверии и уважении обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного к каждому поручителю. Залогом такого доверия и уважения является согласие обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного с письменным ходатайством поручителя об избрании меры пресечения, обращенным к дознавателю, следователю, судье, суду. В ст. 106 УПК не указывается, устным или письменным должно быть данное согласие обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного. Будет достаточно, если согласие обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного удостоверено его подписью на тексте ходатайства поручителя (поручителей) о применении меры пресечения.

Личным поручительством обеспечивается надлежащее поведение и явка обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного за счет его нравственных обязательств по отношению к поручителям, в основе которых доверие и уважение обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного к поручителям, чувство долга и нравственной ответственности за обман их доверия при нарушении меры пресечения. Личное поручительство сопряжено и с психическим воздействием, поскольку в связи с ненадлежащим поведением или неявкой по вызовам к обвиняемому (подозреваемому), подсудимому, осужденному может быть применена более строгая мера пресечения.

При отобрании письменного обязательства о личном поручительстве каждый из поручителей должен быть поставлен в известность под расписку о сущности дела, по которому применяется данная мера пресечения; об обязанностях поручителя обеспечивать своевременную явку обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного по вызовам и его надлежащее поведение, в том числе иным путем не препятствовать производству по уголовному делу; об ответственности поручителя за невыполнение данных своих обязательств, т.е. о том, что в соответствии со ст. 117 и 118 УПК на каждого поручителя судом может быть наложен штраф. Каждый поручитель подписывает свое письменное обязательство.

Поручитель обязан принимать на себя все предусмотренные ст. 106 УПК обязательства по обеспечению надлежащего поведения и явки обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного. Нарушение обвиняемым (подозреваемым, подсудимым, осужденным своих обязательств может вызвать применение к нему дополнительных мер уголовно-процессуального принуждения: наложения денежного взыскания решением суда на основании ст. 117 и 118 УПК и применение более строгой меры пресечения.

Передача военнослужащего под наблюдение командования воинской части (ст. 107 УПК)

Данная мера пресечения применяется к специальным субъектам: к военнослужащему и гражданину, проходящему

учебные сборы. Данная мера пресечения применяется в целях обеспечения надлежащего поведения обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного и его своевременного участия в производстве по уголовному делу при наличии общих оснований, определенных ст. 101 УПК, и помимо этого – особенных оснований, вытекающих из ст. 107 УПК, когда применение данной меры пресечения будет реально способствовать предотвращению, предупреждению и пресечению намерений и попыток обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного скрываться от дознания, предварительного следствия и суда, продолжать преступную деятельность, угрожать свидетелям и другим участникам уголовного процесса, уничтожать доказательства или иным путем мешать в установлении по делу истины и в целом препятствовать производству по уголовному делу и обеспечению исполнения приговора. Данная мера пресечения применяется и в тех случаях, когда ее применение обеспечивает своевременную явку обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного по вызовам соответственно дознавателя, следователя, прокурора, суда (судьи).

Из содержания ст. 107 УПК не следует, что принятию дознавателем, следователем, прокурором, военным судом (военным судьей) решения о применении данной меры пресечения предшествует получение согласия на ее применение командования воинской части, равно как получение согласия на ее применение обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного[1]. Анализ практики применения данной меры пресечения свидетельствует о том, что нередко командование воинских частей возражает против применения следователями, прокурорами, военными судами (военными судьями) данной меры пресечения, объективно сомневаясь в её эффективности ввиду отсутствия реальной возможности командования обеспечивать надлежащее наблюдение за обвиняемым (подозреваемым), подсудимым,

[1] Согласно части 2 статьи 104 УПК Российской Федерации избрание в качестве меры пресечения наблюдения командования воинской части допускается лишь с согласия подозреваемого, обвиняемого.

осужденным. Анализ практики применения данной меры пресечения свидетельствует также о том, что отсутствие согласия обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного на применение данной меры пресечения также зачастую неэффективно, поскольку обвиняемые (подозреваемые), подсудимые, осужденные продолжают самовольно покидать расположение воинской части, употребляют алкогольные напитки и наркотические средства, совершают правонарушения и преступления.

С учетом указанных обстоятельств целесообразно практиковать предварительное получение следователем, прокурором, военным судом (военным судьей) письменного согласия военнослужащего обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного, а также командира воинской части на применение меры пресечения в виде передачи данного военнослужащего под наблюдение командования воинской части, в которой служит или проходит учебные сборы данный обвиняемый (подозреваемый), подсудимый, осужденный. Под командованием воинской части имеется в виду также командование соединения, начальник военного учреждения соответственно Министерства Обороны, войск Национальной гвардии при Президенте Таджикистана, пограничных войск Государственного комитета национальной безопасности, внутренних войск МВД и других войск Республики Таджикистан.

При производстве неотложных следственных действий решение о применении меры пресечения вправе принять сам командир воинской части как орган дознания.

Следователем, прокурором, военным судом (военным судьей) направляется (вручается) командованию воинской части копия постановление (определение) о применении меры пресечения. Командиру воинской части или его представителю разъясняется существо обвинения (подозрения) и основания, в связи с которыми принято решение о применении данной меры пресечения, а также обязанности командования по исполнению меры пресечения. Наблюдение командования воинской части за обвиняемым (подозреваемым), подсудимым, осужденным заключается в применении к нему мер, предусмотренных

Дисциплинарным уставом и иными уставами Вооруженных Сил, применение которых способно обеспечить надлежащее поведение указанных обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного. Об избрании следователем, прокурором, военным судом (военным судьей) либо командиром воинской части меры пресечения в виде передачи соответствующего военнослужащего под наблюдение командования воинской части целесообразно издание командиром воинской части приказа по воинской части, в котором следует дать перечень мер ограничительного характера, подлежащих применению в отношении указанного военнослужащего на период применения меры пресечения: лишение права ношения оружия; постоянно находиться под наблюдением своих непосредственных и прямых начальников, лиц суточного наряда; не направляться в караул, на боевые дежурства; не направляться в одиночном порядке на работы вне воинской части; и др. Об установлении наблюдения командование воинской части в письменной форме сообщает соответственно следователю, прокурору, военному суду (военному судье), которые приняли решение о применении меры пресечения.

В случаях совершения подозреваемым, обвиняемым, подсудимым, осужденным дисциплинарных проступков к нему могут быть применены командованием воинской части соответствующие дисциплинарные взыскания на основании Дисциплинарного устава. При нарушении военнослужащим меры пресечения командование воинской части обязано немедленно сообщить об этом следователю, прокурору, военному суду (военному судье), которые приняли решении о применении меры пресечения в виде передачи военнослужащего под наблюдение командования воинской части.

К соответствующим должностным лицам командования воинской части в соответствии с представлением следователя или военного прокурора (в соответствии с частным определением военного суда) могут быть применены меры дисциплинарного взыскания, если они проявили халатность при осуществлении своих обязанностей по наблюдению за обвиняемым (подозреваемым), подсудимым, осужденным. При нарушении обвиняемым (подозреваемым), подсудимым, осужденным меры

пресечения к нему решением суда на основании ст. 117 и 118 УПК может быть применено денежное взыскание и применена более строгая мера пресечения.

Отдача несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного под присмотр (ст. 108 УПК)

Помимо общих мер пресечения, предусмотренных ст.ст. 105-107, 109-111 УПК, в отношении несовершеннолетнего *подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного может применяться при наличии к тому оснований специальная мера пресечения в виде отдачи его под присмотр родителей или других родственников, опекунов, попечителей либо представителей специального детского учреждения, в котором находится данный несовершеннолетний.* Данная мера пресечения применяется при наличии общих оснований (ст. 102, 103 УПК) и, помимо этого, при наличии особенных оснований, вытекающих из ст. 108 УПК. Данная мера пресечения применяется в целях обеспечения надлежащего поведения несовершеннолетнего обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного и его своевременного участия в производстве по уголовному делу.

Данную меру пресечения правомерно и целесообразно применять в ситуациях, когда с учетом характера совершенного обвиняемым (подозреваемым), подсудимым, осужденным преступления и его личности, рода занятий, состояния здоровья, семейного положения и других обстоятельств, установленных материалами уголовного дела, присмотр за несовершеннолетним будет способствовать предотвращению, предупреждению и пресечению намерений и попыток обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного скрываться от дознания, предварительного следствия и суда, продолжать преступную деятельность, угрожать свидетелям и другим участникам уголовного процесса, уничтожать доказательства или иным путем мешать в установлении по делу истины и в целом препятствовать производству по уголовному делу и обеспечению исполнения приговора. Данная мера пресечения применяется и для того, чтобы обеспечивать своевременную явку несовершеннолетнего по

вызовам дознавателя, следователя, прокурора, суда (судьи); препятствовать намерениям и попыткам несовершеннолетнего покидать постоянное или временное место жительства.

В соответствии с постановлением дознавателя, следователя, прокурора, судьи или в соответствии с определением суда об избрании этой меры пресечения, присмотр за несовершеннолетним обвиняемым (подозреваемым), подозреваемым, осужденным возлагается на его родителей, опекунов, попечителей или других заслуживающих доверия лиц, либо на должностных лиц специализированного детского учреждения, в котором находится несовершеннолетний. Заслуживающими доверия лицами с учетом конкретных обстоятельств могут быть не только указанные в ч. 1 ст. 108 УПК лица, но также взрослые братья и сестры несовершеннолетнего либо его учителя, воспитатели и любые граждане, которые заслуживают доверия со стороны следователя, прокурора, суда (судьи). Отдача под присмотр состоит в принятии на себя родителями или другими вышеуказанными лицами письменного обязательства обеспечивать надлежащее поведение несовершеннолетнего и его явку к следователю, прокурору и в суд. В законе нет указания о том, что отдача под присмотр (надзор) осуществляется с согласия указанных лиц. Однако при отсутствии такого согласия применение меры пресечения бессмысленно, поскольку оно окажется неэффективным.

При отдаче несовершеннолетнего под присмотр родителям (другим лицам) следователем, прокурором, судьей им разъясняется существо преступления, в совершении которого обвиняется (подозревается) несовершеннолетний, и они ставятся в известность об их ответственности в случае нарушения принятых на себя обязанностей по присмотру за несовершеннолетним. К родителям (опекунам, попечителям и другим лицам), которым был отдан под присмотр несовершеннолетний, в случае невыполнения принятых на себя обязательства по присмотру может быть наложен штраф по основаниям и в порядке, предусмотренным ст. 117 и 118 УПК. Эта мера процессуального принуждения касается и должностных лиц специализированного детского учреждения, если на них будут

возложены обязанности по присмотру за несовершеннолетним обвиняемым (подозреваемым), подсудимым, осужденным

Залог
(ст. 109 УПК)

Залог[1] является одной из общих мер пресечения и состоит в деньгах, ценных бумагах или ценностях, вносимых подозреваемым, обвиняемым, подсудимым, осужденным лично либо вместо него иным залогодателем на депозит следственного или судебного органа, избравшего данную меру пресечения. Мера пресечения в виде залога применяется при наличии общих оснований, определяемых ст. 102 УПК, и при наличии особенных оснований, вытекающих из ст. 109 УПК. Мера пресечения в виде залога может применяться в качестве альтернативы таким мерам пресечения, как домашний арест либо заключение под стражу. Ее целесообразно применять в ситуациях, когда внесение залога явится реальной материальной гарантий обеспечения явки подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного соответственно к следователю, дознавателю, прокурору или в суд и предупреждения совершения им новых преступлений. Залог – комплексный уголовно-процессуальный и гражданско-правовой институт. Поэтому, применяя данную меру пресечения, следует руководствоваться не только положениями УПК о мерах пресечения, но и нормами обязательственного права, включая нормы о гражданско-правовом залоге, в частности, при определении суммы залога и в целом при получении согласия подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного внести залог лично или поручить данную акцию иному залогодателю.

По степени тяжести принуждения залог – менее тяжкая мера пресечения, чем заключение под стражу и домашний арест, но более тяжкая, чем иные меры пресечения. Согласно ст. 109 УПК при наличии к тому оснований в стадии предварительного

---

[1] См.: Михайлов В.А. Залог – мера пресечения в уголовном судопроизводстве: монография. – М.: Академия МВД России, 1993; Михайлов В.А. Применение залога в российском уголовном процессе : монография. – Омск: Омский технический университет, 1993.

расследования решение о применении меры пресечения в виде залога принимается прокурором либо с его согласия следователем (дознавателем), а в стадиях судебного производства – судом (судьей). Залог вносится самим обвиняемым (подозреваемым), подсудимым, осужденным либо другим залогодателем – физическим или юридическим лицом. Если залог вносится не самим обвиняемым (подозреваемым), подсудимым, осужденным, а другим лицом, то залогодателю разъясняются существо обвинения (подозрения), в связи с которым принято решение о применении данной меры пресечения, а также связанные с этой мерой пресечения обязательства залогодателя и обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного и те последствия, которые могут иметь место при невыполнении данных обязательств либо их нарушении. Предмет залога и залоговая сумма определяются дознавателем, следователем, прокурором или судом при принятии ими решения о применении данной меры пресечения. При этом определение суммы залога осуществляется с учетом тяжести совершенного преступления, личности обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного, его имущественного положения (имущественного положения иного залогодателя) и линии поведения обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного в ходе производства по уголовному делу.

Залоговая сумма призвана реальным образом гарантировать надлежащее поведение и своевременное участие обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного в уголовном процессе. Это означает, что сумма залога должна быть такой, чтобы страх ее утраты по решению суда об обращении залога в доход государства удерживал обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного от намерений и попыток скрываться от органов расследования и правосудия либо иным образом уклоняться от явки по вызовам, совершать новые преступления и в целом препятствовать производству по уголовному делу и обеспечению исполнения приговора. В любом случае сумма залога определяется в размере не менее шестисот показателей для расчетов. Залог применяется при условии полного возмещения имущественного вреда, причиненного преступлением.

Залог не применяется в отношении лиц, подозреваемых или обвиняемых в совершении тяжких либо особо тяжких преступлений (ч. 1 ст. 109 УПК).

О факте разъяснения залогодателю сущности подозрения, обвинения лица, в отношении которого применяется мера пресечения в виде залога, должно быть удостоверено подписями обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного, в отношении которого применяется мера пресечения в виде залога, а также залогодателя и дознавателя, следователя, прокурора, судьи, применяющего данную меру пресечения. Копия постановления (определения) об избрании меры пресечения в виде залога вручается залогодателю для внесения залога на депозит органа расследования либо на депозит суда.

Залог возвращается залогодателю:

а) по решению органа дознания, дознавателя, следователя, прокурора (заместителя прокурора) при прекращении уголовного дела;

б) по решению суда (судьи) при постановлении обвинительного или оправдательного приговора (ч. 5 ст. 109 УПК).

Домашний арест
(ст. 110 УПК)

Понятие домашнего ареста. Домашний арест является общей мерой пресечения. Между домашним арестом и заключением под стражу имеются сходства и различия. Домашний арест, как и заключение под стражу, состоит в ограничении свободы обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного. При применении меры пресечения в виде заключения под стражу подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный изолируются от общества путем водворения в следственный изолятор (СИЗО) или в иное место, выполняющее функции СИЗО. Домашний арест состоит также в изоляции подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного от общества, но без содержания под стражей (без выставления милицейской, военной или иной стражи), с оставлением данных лиц в их квартире, доме, ином месте постоянного либо временного проживания. Применение меры пресечения в виде домашнего

ареста допустимо в качестве альтернативы применения меры пресечения в виде заключения под стражу, но при условии, что цели заключения под стражу будут достигнуты без водворения подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного в СИЗО, а с оставлением их в месте проживания. Целесообразно, чтобы мера пресечения в виде домашнего ареста применялась прежде всего в случаях, когда к уголовной ответственности привлечены обвиняемые больные, инвалиды, престарелые, беременные женщины или женщины, имеющих грудных детей, иных малолетних детей, а также в случаях, когда применение меры пресечения в виде домашнего ареста необходимо для «разгрузки» переполненных следственных изоляторов. При принятии решения о применении меры пресечения в виде домашнего ареста следует принимать в расчет и такое обстоятельство, как тяжелое материальное положение обвиняемых (подозреваемых), подсудимых, осужденных. Применение меры пресечения в виде домашнего ареста при наличии к тому оснований может оказаться эффективным при расследовании и судебном рассмотрении уголовных дел об экономических и должностных преступлениях, а также по делам о преступлениях военнослужащих.

Основания применения домашнего ареста. Решение о применении меры пресечения в виде домашнего ареста допустимо принимать при наличии общих оснований применения мер пресечения, установленных ст. 102 УПК, и при наличии особых оснований. Как следует из ч. 3 ст. 110 УПК, особыми основаниями применения данной меры пресечения являются *регулируемые ч. 1 ст. 111 УПК особые основания применения меры пресечения в виде заключения под стражу.*

При наличии общих оснований и особенных оснований принятие решения о применении домашнего ареста допустимо в случае совершении обвиняемым (подозреваемым), подсудимым, осужденным преступлений тех же категорий, за совершение которых допустимо заключение под стражу, то есть преступлений, за которые УК предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше двух лет.

При наличии общих оснований применения меры пресечения, установленных ст. 102 УПК, но в *исключительных*

случаях, решение о применении домашнего ареста может быть принято в отношении подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного по делам о преступлениях, за которые УК предусмотрено *наказание в виде лишения свободы на срок менее двух лет*, если они не имеют постоянного места жительства на территории Республики Таджикистан, или не установлена их личность, либо они скрылись от органов уголовного преследования или суда, либо они нарушили ранее примененную к ним меру пресечения. В этих случаях при применении домашнего ареста указанные лица проживают в отведенных им помещениях в качестве жилища. *Исключительность применения домашнего ареста* в данном случае проявляется в том, что данная мера пресечения применяется в случае совершении подозреваемым, обвиняемым, подсудимым, осужденным преступлений, санкция за совершение которых *не превышает двух лет лишения свободы.*

Согласно ч. 3 ст. 110 и ч. 1 ст. 111 УПК домашнему аресту может быть подвергнут подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный при совершении тяжкого или особо тяжкого преступления *по мотивам одной лишь тяжести преступления.* В данном случае налицо *исключительность* применения домашнего ареста, которая проявляется в том, что применение данной меры пресечения допускается при отсутствии общих оснований применения мер пресечения, установленных ст. 102 УПК.

Процессуальный порядок применения домашнего ареста

1. Суд (судья) вправе принять решение о применении домашнего ареста в ходе производства по делу в суде первой инстанции, в суде кассационной инстанции, в стадии исполнения приговора, в суде надзорной инстанции, в стадии возобновления производства по уголовному делу ввиду вновь открывшихся обстоятельств. Суд и судья в то же время не наделены правом принимать *по своему усмотрению* решение о применении домашнего ареста в стадии предварительного расследования, но наделены правом дать разрешение на применение данной меры пресечения в данной стадии уголовного процесса, но лишь на основании письменного ходатайства прокурора либо на основании

письменного ходатайства следователя (дознавателя), заявленного с согласия прокурора (ч. 2 ст. 110 и ч. 2-7 ст. 111 УПК).

2. В стадии предварительного расследования мотивированное постановление прокурора о возбуждении ходатайства о даче судьей разрешения на применение меры пресечения в виде домашнего ареста либо мотивированное постановление следователя (дознавателя) с согласия прокурора о возбуждении ходатайства о даче судьей разрешения на применение меры пресечения в виде домашнего ареста направляется судье районного (городского) суда (судье гарнизонного военного суда) по месту производства предварительного расследования либо по месту задержания подозреваемого. В постановлении следует изложить основания и мотивы применения домашнего ареста и невозможности применения заключения под стражу либо иной меры пресечения. К указанному постановлению следует приложить материалы уголовного дела, содержащие фактические данные и иные сведения, подтверждающие обоснованность ходатайства. Если возбуждается ходатайство о применении домашнего ареста в отношении подозреваемого, задержанного в соответствии со ст.ст. 92, 94 УПК, то постановление и приложенные к нему материалы следует направить судье не позднее восьми часов до истечения срока задержания данного подозреваемого. Данное постановление рассматривается в судебном заседании с участием обвиняемого (подозреваемого), прокурора, защитника, если защитник участвует в уголовном деле. Могут участвовать в судебном заседании следователь (дознаватель), заявивший ходатайство, а также законный представитель несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого). Частью 3 ст. 110 и ч. 3 ст. 111 УПК не предусмотрено участие в судебном заседании потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей. Однако право участия указанных лиц в данном судебном заседании вытекает из ст. 20 УПК, устанавливающей принцип состязательности и равноправия сторон в уголовном судопроизводстве. Если подозреваемый был задержан в порядке, установленном ст. 92 и 94 УПК, то он доставляется в судебное заседание. Данное постановление подлежит судебному

рассмотрению в течение 8 часов с момента его поступления в суд. Неявка сторон без уважительных причин, извещенных своевременно о времени проведения судебного заседания, не препятствует рассмотрению судьей ходатайства о *даче им разрешения на применение домашнего ареста.* Если обвиняемый (подозреваемый) не явился в судебное заседание, то указанное ходатайство судьей не рассматривается. В судебном заседании судья объявляет о предмете судебного рассмотрения, разъясняет явившимся в судебное заседание участникам уголовного процесса их права и обязанности. После этого прокурор либо по его поручению следователь (дознаватель) обосновывают объективность и содержание данного ходатайства, после чего иные участники судебного заседания излагают свое отношение к ходатайству о даче судьей разрешения на применение меры пресечения в виде домашнего ареста.

3. По итогам проведенного судебного заседания судья выносит одно из следующих постановлений:

1) о разрешении применения в отношении обвиняемого (подозреваемого) меры пресечения в виде домашнего ареста на срок до двух месяцев;

2) об отказе в удовлетворении ходатайства (ч. 3 ст. 110, ч. 2-5 ст. 111, ч. 2 ст. 112 УПК).

Постановление судьи о разрешении применения в отношении обвиняемого (подозреваемого) меры пресечения в виде домашнего ареста направляется судьей прокурору и обвиняемому (подозреваемому), в отношении которого принято решение о применении домашнего ареста. Данное постановление подлежит немедленному исполнению следователем (дознавателем) и соответствующими должностными лицами милиции (иного правоохранительного органа), обязанными на основании судебного решения обеспечивать применение в отношении обвиняемого (подозреваемого) мер принудительного характера, связанных с домашним арестом обвиняемого (подозреваемого). В случае вынесения судьей мотивированного постановления об отказе дать разрешение на применение домашнего ареста данное постановление направляется судьей прокурору и обвиняемому

(подозреваемому), в отношении которого не принято решение о применении домашнего ареста (ч. 3 ст. 110 и ч. 6 ст. 111 УПК).

Повторное обращение в суд с ходатайством о даче разрешения на применение домашнего ареста в отношении одного и того же лица по тому уголовному делу допустимо лишь в случае, когда появятся новые обстоятельства, обосновывающие необходимость применения данной меры пресечения (ч. 3 ст. 110 и ч. 7 ст. 111 УПК).

4. Мера пресечения в виде домашнего ареста в отношении подсудимого избирается в ходе судебного процесса на основании ходатайства стороны обвинения или по собственной инициативе суда (судьи), о чем должно быть вынесено мотивированное определение (постановление) (ч. 3 ст. 110 и ч. 8 ст. 111 УПК). В отношении осужденного мера пресечения в виде домашнего ареста избирается судом (судьей) в совещательной комнате при постановлении приговора (ч. 8 ст. 111, абзац 9 ч. 1 ст. 344 УПК).

5. Постановление судьи о даче разрешения на применение домашнего ареста в отношении обвиняемого (подозреваемого), постановление судьи об отказе дать разрешение на применение домашнего ареста в отношении обвиняемого (подозреваемого), постановление судьи (определение суда) о применении домашнего ареста в отношении подсудимого могут быть обжалованы (опротестованы) соответственно стороной защиты или стороной обвинения в вышестоящий суд в кассационном порядке в течение 3 суток со дня вынесения данного постановления (определения). Судья (суд), принявший данное постановление (определение), должен не позднее следующего дня после окончания указанного трехсуточного срока направить кассационную жалобу стороны или кассационный протест прокурора вместе с материалами в суд кассационной инстанции. Суд кассационной инстанции должен принять решение по кассационной жалобе стороны (по кассационному протесту прокурора) не позднее 3 суток со дня поступления указанной жалобы (указанного протеста) и приложенных материалов (ч. 3 ст. 110 и ч. 9 ст. 111 УПК).

6. В случае принятия судьей (судом) решения об избрании в отношении обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного меры пресечения в виде домашнего ареста

одновременно судьей (судом) могут быть приняты на основании 2 ст. 110 УПК решения о применении в отношении данного обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного следующие правоограничения, применяемых как в отдельности, так и в совокупности:

♦ запрет выхода из жилища полностью или в определенное время;

♦ запрет телефонных переговоров, отправления корреспонденции и использования средств связи;

♦ запрет общаться с определенными лицами и принимать кого бы то ни было у себя;

♦ применение в отношении подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного электронных средств контроля с возложением обязанности носить при себе эти средства и обслуживать их работу;

♦ возложение на подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного обязанности отвечать на контрольные телефонные звонки или иные сигналы контроля, звонить по телефону или лично являться в определенное время в орган, осуществляющий надзор за поведением данного подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного;

♦ установление наблюдения за подозреваемым, обвиняемым, подсудимым, осужденным или за его жилищем; охрана жилища подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного или отведенного ему помещения в качестве жилища;

♦ применение в отношении подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного других мер, обеспечивающих надлежащее поведение и изоляцию подозреваемого, обвиняемого, подсудимого от общества.

В постановлении судьи, в определении суда о даче разрешения применять меру пресечения в виде домашнего ареста наряду с вышеуказанными мерами правоограничительного характера должен быть указан правоохранительный орган (или должностное лицо правоохранительного органа), на который (на которое) судья (суд) возлагает осуществление надзора за обвиняемым (подозреваемым), подсудимым, осужденным (ч. 4 ст. 110 УПК). В качестве таких правоохранительных органов следует

указывать прежде всего милицию, подразделения органов Государственного комитета национальной безопасности, подразделения Национальной гвардии, подразделения таможенных органов, подразделения органов Агентства по контролю за наркотиками, подразделения специализированного органа по борьбе с коррупцией, их оперативные службы и их должностных лиц.

Ограничения, связанные со свободой передвижения обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного, осуществляются в целях воспрепятствования их намерениям и попыткам скрываться от органов расследования и правосудия, продолжать занятия преступной деятельностью, угрожать свидетелям, потерпевшим и иным участникам уголовного судопроизводства, уничтожать доказательства либо иным образом препятствовать производству по уголовному делу и попыткам препятствовать исполнению приговора. Ограничения, связанные со свободой передвижения обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного, осуществляются также в целях пресечения их сношений с другими лицами. Изоляция обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного в жилище либо иные формы ограничений, связанных со свободой их передвижения, могут предприниматься и в целях обеспечения их своевременной явки по вызовам органа расследования, прокурора, суда (судьи).

Режим изоляции обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного, применяемый в пределах жилища, может быть разной строгости: с обязательством не покидать жилище в течение всего срока применения меры пресечения, в том числе на работу, в учебное заведение и т.п., или с правом краткосрочных отлучек из жилища по разрешению судьи (суда), давшего разрешение применять меру пресечения. Предоставление возможности совершать такие отлучки обусловливается различными факторами, в частности, характером совершенного обвиняемым (подозреваемым), подсудимым, осужденным преступления и его линией поведения в ходе производства по уголовному делу. В процессе производства по уголовному делу не исключается изоляция обвиняемого (подозреваемого),

подсудимого, осужденного на дому лишь на определенное время, например, с 22 часов до 06 часов утра ежедневно.

По ходатайству прокурора или по ходатайству следователя (дознавателя), заявляемого с согласия прокурора, суда (судьи) в необходимых случаях могут разрешать соответствующим оперативно-розыскным службам в порядке исполнения меры пресечения в виде домашнего ареста производство следующих оперативно-розыскных мероприятий в отношении обвиняемых (подозреваемых), подсудимых, осужденных: наведение справок; организацию наблюдения; обследование помещений, участков местности и транспортных средств; контроль почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений; прослушивание телефонных и иных переговоров; снятие информации с технических каналов связи; оперативное внедрение.

7. При нарушении обвиняемым (подозреваемым), подсудимым, осужденным меры пресечения в виде домашнего ареста к нему могут быть применены следующие дополнительные меры уголовно-процессуального принуждения: а) в соответствии со ст. 117 и 118 УПК по решению суда наложен штраф в размере до десяти показателей для расчетов; б) избрана мера пресечения в виде заключения под стражу.

8. *Срок применения меры пресечения в виде домашнего ареста* определяется в соответствии с ч. 3 ст. 110 и ст. 112 УПК, из которых следует, что при производстве предварительного расследования и до направления прокурором уголовного дела в суд применение данной меры пресечения *не может превышать двух месяцев.* В этот срок засчитывается время нахождения лица в изоляторе временного содержания в случае его задержания, а также время нахождения в следственном изоляторе в случае применения к нему меры пресечения в виде заключения под стражу, а также время принудительного пребывания в медицинском или психиатрическом стационаре, если данная мера процессуального принуждения применялась (ч. 3 ст. 110, ч. 1 и 2 ст. 112 УПК).

8.1. Двухмесячный срок применения меры пресечения в виде домашнего ареста может быть продлен при наличии к тому оснований судьей районного (городского) суда (судьей

гарнизонного военного суда) *до шести месяцев* только в случае невозможности закончить предварительное следствие в срок до двух месяцев и при отсутствии оснований для применения в отношении обвиняемого иной меры пресечения (ч. 3 ст. 110, ч. 3 ст. 112 УПК).

8.2. Дальнейшее продление срока применения меры пресечения в виде домашнего ареста в отношении обвиняемого на *срок свыше шести месяцев (а в общей сложности до двенадцати месяцев))* может быть осуществлено только в отношении лица, обвиняемого в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления, а также в отношении лица, совершившего преступление на территории Таджикистана в случае, если данное лицо не имеет места постоянного проживания в Таджикистане, при этом при наличии оснований полагать, что данное лицо будет скрываться от следствия и суда вне территории Республики Таджикистан. В указанных случаях:

8.2.1. Продление срока применения меры пресечения в виде домашнего ареста производится решением судьи районного (судьи городского) суда (а в отношении обвиняемого-военнослужащего – решением судьи гарнизонного военного суда). Данное судебное решение принимается на основании запроса следователя с согласия соответственно прокурора Горно-Бадахшанской автономной области, прокурора области, прокурора города Душанбе, прокурора транспорта Таджикистана (военного прокурора, приравненного к указанным прокурорам) (ч. 3 ст. 110, ч. 3 ст. 112 УПК).

8.2.2. Для районов республиканского подчинения продление срока применения меры пресечения в виде домашнего ареста производится решением судьи районного суда республиканского подчинения (а в отношении обвиняемого-военнослужащего – решением судьи гарнизонного военного суда) на основании запроса следователя с согласия заместителя Генпрокурора (Главного военного прокурора) (ч. 3 ст. 110, ч. 3 ст. 112 УПК).

8.3. Дальнейшее продление срока применения меры пресечения в виде домашнего ареста в отношении обвиняемого на *срок свыше двенадцати месяцев (а в общей сложности до*

восемнадцати месяцев) допустимо в исключительных случаях в отношении лица, обвиняемого в совершении особо тяжкого преступления. Решение о продлении срока применения меры пресечения в виде домашнего ареста в пределах от двенадцати месяцев до восемнадцати месяцев правомочен принять соответственно судья Горно-Бадахшанской автономной области, судья области, судья города Душанбе, судья Военной коллегии Верховного Суда. Данное судебное решение принимается по ходатайству следователя, внесенного с согласия Генпрокурора либо его заместителя (ч. 3 ст. 110, ч. 4 ст. 112 УПК). Продление срока применения меры пресечения в виде домашнего ареста в пределах от двенадцати месяцев до восемнадцати месяцев в районах республиканского подчинения осуществляется судьей Верховного Суда (ч. 3 ст. 110, ч. 4 ст. 112 УПК).

9. Дальнейшее продление срока применения меры пресечения в виде домашнего ареста не допускается в ходе предварительного следствия и данная мера пресечения отменяется, за исключением случаев, предусмотренных ч. 3 ст. 110, ч. 8 ст. 112 УПК).

10. Материалы оконченного производством уголовного дела следует предъявить обвиняемому и его защитнику, если он участвует в уголовном процессе по данному делу, не позднее чем за 30 суток до окончания предельного срока применения меры пресечения в виде домашнего ареста (ч. 3 ст. 110 и ч. 6 ст. 112 УПК). Анализ ч. 3 ст. 110 и частей 1, 3, 4, 5, 6 ст. 112 УПК позволяет полагать, что:

10.1. Двухмесячный срок применения меры пресечения в виде домашнего ареста не является предельным сроком применения данной меры пресечения.

10.2. Под предельными сроками применения меры пресечения в виде домашнего ареста имеются в виду: а) шестимесячный срок применения домашнего ареста (ч. 3 ст. 110 и ч 3 ст. 112 УПК); б) двенадцатимесячный срок применения домашнего ареста (ч. 3 ст. 110 и ч. 3 ст. 112 УПК); в) восемнадцатимесячный срок применения домашнего ареста (ч. 3 ст. 110 и ч. 4 ст. 112 УПК). Из данных положений следует, что по окончании предварительного следствия по делу его материалы

следует предъявить для ознакомления обвиняемому (и его защитнику, если он участвует в данном деле) не позднее 30 суток до истечения соответственно шести, двенадцати, восемнадцати месяцев применения меры пресечения в виде домашнего ареста.

11. Имеют место случаи, когда после окончания предварительного следствия материалы уголовного дела предъявляются обвиняемому и его защитнику для ознакомления позднее, чем за 30 суток до окончания предельного срока применения меры пресечения в виде домашнего ареста. В таком случае следователь или прокурор обязаны отменить данную меру пресечения, но лишь после истечения предельного срока ее применения и немедленно освободить обвиняемого из-под домашнего ареста. Отмена домашнего ареста не отменяет право обвиняемого и его защитника на ознакомления с материалами уголовного дела, предварительное следствие по которому окончено (ч. 3 ст. 110 и ч. 7 ст. 112 УПК).

12. Имеют место случаи, когда после окончания предварительного следствия материалы уголовного дела предъявлены следователем обвиняемому и его защитнику для ознакомления не позднее, чем за 30 суток до окончания предельного срока нахождения обвиняемого под домашним арестом, однако 30-ти суток оказалось недостаточно, чтобы они полностью ознакомились с материалами данного дела. В таком случае следователь вправе не позднее 5 дней до истечения предельного срока применения меры пресечения в виде домашнего ареста возбудить ходатайство о продлении указанного предельного срока соответственно перед судом Горно-Бадахшанской автономной области, перед судом города Душанбе, перед судом области, перед Верховным Судом. Данное ходатайство следователь возбуждает с согласия соответственно прокурора Горно-Бадахшанской автономной области, прокурора города Душанбе, прокурора области, прокурора транспорта Таджикистана, иного прокурора, приравненного к вышеуказанным прокурорам, с согласия соответственно заместителя Генпрокурора, Главного военного прокурора, Генпрокурора (ч. 3 ст. 110 и ч. 3, 4, 8 ст. 112 УПК).

http://kalinovsky-k.narod.ru/b/Tadjikistan/UPP_Tadjikistan_2017.pdf

Получив данное ходатайство следователя, соответственно суд Горно-Бадахшанской автономной области, суд области, суд города Душанбе, Военная коллегия Верховного Суда, Верховный Суд Республики в течение 5 суток со дня получения указанного ходатайства принимает одно из двух решений:

а) о продлении срока применения меры пресечения в виде домашнего ареста до момента окончания ознакомления обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела и направления прокурором уголовного дела в суд (за исключением случая, предусмотренного ч. 3 ст. 110 и ч. 7 ст. 112 УПК);

б) об отказе в удовлетворении ходатайства и о немедленной отмене меры пресечения в виде домашнего ареста (ч. 3 ст. 110 и ч. 9 ст. 112 УПК).

13. При истечении двухмесячного срока применения меры пресечения в виде домашнего ареста по уголовному делу, которое возвращено на дополнительное расследование, решение о продлении срока применения данной меры пресечения соответственно до шести месяцев, двенадцати месяцев, восемнадцати месяцем принимается соответствующим судьей по ходатайству следователя, согласованному с соответствующим прокурором, но лишь при наличии для этого оснований, установленных ч. 3 ст. 110, ст. 102 и ч. 3, 4 ст. 112 УПК (ч. 3 ст. 110 и ч. 12 ст. 112 УПК).

14. *Суммарные сроки применения меры пресечения в виде домашнего ареста.* В срок применения данной меры пресечения в отношении лица засчитывается:

● время содержания под домашним арестом данного лица; время содержания данного лица в ИВС, если оно было задержано в качестве подозреваемого; время, в течение которого данное лицо содержалось под стражей на территории иностранного государства по запросу компетентного органа Таджикистана о правовой помощи или о выдаче лица Таджикистану; время принудительного нахождения данного лица в медицинском или психиатрическом стационаре по решению суда (ч. 3 ст. 110 и ч. 10 ст. 112 УПК);

● время, в течение которого по одному и тому же уголовному делу в ходе предварительного следствия в отношении данного лица была повторно применена меры пресечения в виде

домашнего ареста или повторно применена мера пресечения в виде заключения под стражу (ч. 3 ст. 110 и ч. 11 ст. 112 УПК);

- время, в течение которого по одному и тому же уголовному делу в ходе предварительного следствия в отношении данного лица была повторно применена мера пресечения в виде домашнего ареста или повторно применена мера пресечения в виде заключения под стражу в связи с соединением данного уголовного дела с другим уголовным делом (ч. 3 ст. 110 и ч. 11 ст. 112 УПК);
- время, в течение которого по одному и тому же уголовному делу в ходе предварительного следствия в отношении данного лица была повторно применена мера пресечения в виде домашнего ареста или повторно применена мера пресечения в виде заключения под стражу в связи с выделением из него уголовного дела (ч. 3 ст. 110 и ч. 11 ст. 112 УПК);
- время, в течение которого данное лицо было задержано и (или) заключено под стражу в связи с его выдачей иностранному государству (ст. 481 УПК);
- время, в течение которого данное лицо было задержано и (или) заключено под стражу в связи с его передачей для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является (ст. 483 УПК);
- время, в течение которого при транзитной перевозке лица для целей его выдачи или передачи данное лицо было задержано и (или) заключено под стражу на территории третьего государства в случае вынужденной посадки (вынужденной остановки) транспортного средства.

Уведомление о применении меры пресечения в виде домашнего ареста

Если вынесено постановление о применении домашнего ареста в отношении соответствующего лица[1], то дознаватель, следователь, прокурор, судья, в производстве которого находится уголовное дело, обязан в течение 12 часов с момента фактического применения данной меры пресечения в отношении указанного

[1] В данном случае имеются в виду подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный.

лица уведомить о данном факте и месте нахождения содержащегося под домашним арестом лица кого-либо из совершеннолетних членов его семьи или близких родственников, а в отношении военнослужащего – командование воинской части, или предоставить возможность такого уведомления самому лицу, находящемуся под домашним арестом.

Дознаватель, следователь, прокурор, судья, в производстве которого находится уголовное дело в отношении иностранца, обязан в течение 12 часов с момента фактического применения домашнего ареста в отношении указанного иностранца о данном факте и месте его нахождения в Министерство иностранных дел Республики Таджикистан для уведомления посольства или консульства иностранного государства, гражданином которого является находящийся под домашним арестом иностранец (ч. 10 ст. 111 и ст. 100 УПК).

В УПК нет правовых норм, которые бы вменяли в обязанность дознавателя, следователя, прокурора, судьи выполнять указанные требования в случае продления сроков применения домашнего ареста. Основываясь на правилах аналогии в уголовном процессе, вполне гуманно поступят дознаватель, следователь, прокурор, судья, применяя указанные правила и в случае продления сроков применения домашнего ареста в отношении соответственно обвиняемого, подсудимого, осужденного, в том числе в отношении иностранцев.

Заключение под стражу (ст. 111, 112 УПК)

Понятие меры пресечения в виде заключения под стражу. Мера пресечения в виде заключения под стражу – это одна из мер пресечения, установленных УПК; ее особенность в том, что она – наиболее строгая и исключительная в общей системе мер пресечения. Исключительность данной меры пресечения состоит в том, что её применение допустимо при невозможности применения иных, более мягких мер пресечения. И тем не менее, несмотря на её исключительность, данная мера пресечения вслед за подпиской о невыезде является наиболее распространенной мерой пресечения в практике органов предварительного расследования и судов.

Особенность данной меры пресечения состоит и в том, что её применение существенно ограничивает конституционные права обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного на свободу, личную неприкосновенность и другие конституционные права и свободы указанных лиц.

Сущность заключения под стражу состоит в принятии судебного решения об ограничении свободы обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного путем заключения их под стражу в следственном изоляторе (СИЗО) либо в ином месте, заменяющем СИЗО, и содержании данных лиц под стражей до начала фактического исполнения обвинительного приговора к лишению свободы, если данная мера пресечения не будет отменена либо изменена. Мера пресечения в виде заключения под стражу применяется в отношении обвиняемого, подсудимого, осужденного и в исключительных случаях – в отношении подозреваемого.

Правовые основания применения меры пресечения в виде заключения под стражу, а также правовые основания отмены данной меры пресечения с освобождением лица из-под стражи установлены Конституцией (ч. 2 ст. 18, ч. 2 ст. 19) и УПК (ст. 5, 11, 15, абзац 7 ч. 2 ст. 101, ст. 111, 112, 427, 440, 481, 483), а также признанными Таджикистаном нормами международного права, консульскими конвенциями и международными договорами о правовой помощи по уголовным делам, выдачи преступников и передачи осужденных[1]. Заключение под стражу, как мера

[1] См.: Конвенция ООН от 13 октября 1946 г. «О привилегиях и иммунитетах Объединенных Наций»; Конвенция ООН от 21 ноября 1947 г. «О привилегиях и иммунитетах специализированных учреждений»; Венская конвенция о дипломатических сношениях от 18.04.1961 г.; Конвенция ООН о специальных миссиях от 16 декабря 1962 г.; Венская конвенция о консульских сношениях от 24.04.1963 г.; Венская конвенция о праве международных договоров от 23.05.1969 г.; Венская конвенция о представительстве государств от 14.03.1975 г.; двусторонние договоры и соглашения Республики Таджикистан с иностранными государствами об установлении дипломатических и консульских сношений; Минская Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. (ст. 56-70); Кишиневская конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 2002 г. (ст. 86); Европейская конвенция о выдаче 1957 г. (ст. 2-

пресечения, применяется при наличии общих оснований, определенных ст. 102 УПК, и помимо этого – при наличии особенных оснований, вытекающих из ст. 111 и 112 УПК. Исключительный характер заключения под стражу определяется тем, что применение данной меры пресечения допускается:

а) в отношении обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного – при совершении преступления, за которое по УК предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше 2 лет;

б) в отношении обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного – в исключительных случаях при совершении преступления, за которое предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок до 2 лет, однако лишь тогда, когда обвиняемый (подозреваемый), подсудимый, осужденный не имеет постоянного места жительства на территории Таджикистана, либо его личность не установлена, либо им нарушена ранее избранная мера пресечения, либо он скрылся от органов предварительного расследования или суда;

в) в отношении несовершеннолетнего обвиняемого (подозреваемого), подсудимого, осужденного – при совершении лишь тяжкого или особо тяжкого преступления (ст. 427 УПК).

В УПК Российской Федерации не предусмотрена возможность заключения под стражу *по мотивам одной лишь тяжести преступления,* совершенного обвиняемым (подозреваемым), подсудимым. Однако такая возможность предусмотрена ч. 1 ст. 111 УПК Республики Таджикистан в следующей редакции: «К подозреваемым, обвиняемым или подсудимым в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления мера пресечения в виде заключения под стражу может быть применена по мотивам одной лишь тяжести

12, 14-16, 18, 19, 22, 25); Конвенция о передаче лиц, осужденных к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого они являются (1978 г.); Конвенция о передаче осужденных к лишению свободы для дальнейшего отбывания наказания (1998); статья 2 Соглашения «О порядке передачи и транзитной перевозки лиц, взятых под стражу: Заключено в Ашгабаде 17. 02. 1994 г. министерствами внутренних дел стран-участниц СНГ // Сборник международных соглашений МВД Российской Федерации. – М., 1996. – С. 79-83.

преступления». Из указанного законоположения следует, что в данном случае применение меры пресечения в виде заключения под стражу допускается *при отсутствии* в материалах уголовного дела обстоятельств, которые согласно ст. 102 УПК являются общими основаниями применения мер пресечения.

Хотя в процитированном положении ч. 1 ст. 111 УПК не указано, что по мотивам одной лишь тяжести преступления может быть заключен под стражу осужденный, но при наличии оснований для заключения лица под стражу такая возможность *презюмируется* с учетом существа судебного производства соответственно при постановлении обвинительного приговора, при кассационном и надзорном пересмотре уголовного дела, при исполнении приговора и возобновлении производства по уголовному делу ввиду вновь открывшихся обстоятельств.

Единичные (специальные) основания применения меры пресечения в виде заключения под стражу

Помимо общих и особенных оснований применения меры пресечения в виде заключения под стражу, которые установлены ст. 102 и ч. 1 ст. 111 УПК, может возникнуть необходимость применения (или не применении) данной меры пресечения при наличии в материалах уголовного дела *единичных (специальных) оснований.* Следует различать *единичные (специальные) основания,* которые подлежат учету при принятии решения о заключении под стражу (или о не заключении под стражу): а) несовершеннолетних подозреваемых и обвиняемых (ст. 427 УПК); б) лиц, страдающих психическими расстройствами (ст. 438 УПК); в) лиц, подлежащих выдаче и передаче (ст. 481, 483 УПК); г) беременных женщин и женщин, кормящих грудью, а также женщин, имеющих малолетних детей; д) граждан Республики Таджикистан и иностранцев, обладающих правом неприкосновенности, а также иностранцев, обладающих ограниченными иммунитетами. Не все специальные (единичные) основания, подлежащие учёту при применении правовых норм о мере пресечения в виде заключения под стражу, установлены УПК. Некоторые из них установлены Конституцией, конституционными законами и законами

Таджикистана, а также нормами международного права и международными договорами Республики Таджикистан[1].

Заключение под стражу, как исключительную меру пресечения, правомерно и целесообразно применять в ситуациях, когда с учетом характера и тяжести совершенного обвиняемым (подозреваемым), подсудимым, осужденным преступления и его личности, рода занятий, возраста, состояния здоровья, семейного положения и других обстоятельств, установленных при производстве по уголовному делу, лишь путем заключения под стражу, а не посредством применения к нему иной меры пресечения, обеспечивается предотвращение, предупреждение и пресечение его намерений и попыток: скрываться от дознания, предварительного следствия и суда; продолжать преступную деятельность; угрожать свидетелям и другим участникам уголовного процесса; уничтожать доказательства или иным образом препятствовать в установлении по делу истины и в целом противодействовать производству по уголовному делу и обеспечению исполнения приговора.

---

[1] См.: статьи 59, 72, 91 Конституции Республики Таджикистан; статьи 34, 35 Конституционного закона от 06.08.2001 г. № 43 «О правовом статусе члена Маджлиси милли и депутата Маджлиси намояндагон Маджлиси Оли Республики Таджикистан»; статья 8 Закона от 26.07.2014 г. «О судах Республики Таджикистан»; статьи 60, 61, 64, 70 Минской конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (1993); статья 86 Кишиневской конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (2002); статьи 2, 5, 6, 15, 16, 21 Европейской конвенцией о выдаче (1957); Конвенция о передаче осужденных к лишению свободы для дальнейшего отбывания наказания (1998); Конвенция о передаче лиц, осужденных к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого они являются (1978 г.); статья 2 Соглашения «О порядке передачи и транзитной перевозки лиц, взятых под стражу: Заключено в Ашгабаде 17.02.1994 г. министерствами внутренних дел стран-участниц СНГ // Сборник международных соглашений МВД Российской Федерации. – М., 1996. – С. 79-80.

Процессуальный порядок применения меры пресечения в виде заключения под стражу

В стадии предварительного расследования прокурор либо с его согласия следователь (дознаватель) возбуждает перед судьей районного (городского) суда или перед судьей гарнизонного военного суда ходатайство о даче судьей разрешения на применение в отношении обвиняемого (подозреваемого) меры пресечения в виде заключения под стражу. Обращение к судье с ходатайством допустимо, если в ходе предварительного расследования собраны достоверные доказательства о наличии общих, особенных и в отдельных случаях специальных (единичных) оснований для применения меры пресечения в виде заключения под стражу, а также о наличии обстоятельств, подлежащих учету при принятии решения о применении данной меры пресечения. Данные основания и обстоятельства, а также мотивы, в силу которых возникла необходимость в заключении обвиняемого (подозреваемого) под стражу, равно как мотивы, в силу которых невозможно применение иной меры пресечения, должны быть изложены в постановлении о возбуждении перед судьей ходатайства о даче согласия на заключение под стражу обвиняемого (подозреваемого). Из ч. 2 ст. 111 УПК следует, что к указанному постановлению прилагаются подтверждающие обоснованность ходатайства материалы в виде краткой справки, а в необходимых случаях, по решению прокурора или по указанию судьи, материалы уголовного дела в копиях (протоколы допроса обвиняемого (подозреваемого), постановление о привлечении в качестве обвиняемого (протокол задержания), протоколы допросов очевидцев преступления, других свидетелей и потерпевших, заключения экспертов и другие материалы, объективно подтверждающие законность и обоснованность предъявленного обвинения (подозрения) и другие основания для применения меры пресечения в виде заключения под стражу. Если в ходатайстве ставится вопрос перед судьей о даче согласия на заключение обвиняемого (подозреваемого) под стражу по мотивам одной лишь тяжести преступления, вмененного следователем обвиняемому (подозреваемому), то целесообразно, чтобы к постановлению о возбуждении указанного ходатайства следователь приложил копии

материалов уголовного дела, содержащие достоверные судебные доказательства о совершении обвиняемым (подозреваемым) тяжкого или особо тяжкого преступления.

Данные материалы направляются в суд по месту расследования преступления или по месту задержания подозреваемого. Если ходатайство возбуждается в отношении подозреваемого, задержанного по основаниям и в порядке, которые установлены ст. 91-95 УПК, то постановление о возбуждении данного ходатайства и прилагаемые к нему материалы следует представить в суд не позже, чем за 8 часов до истечения 72-х часового срока задержания. Если подозреваемый либо обвиняемый были объявлены в розыск и затем задержаны, то при рассмотрении ходатайства о даче разрешения на применение к ним меры пресечения в виде заключения под стражу они доставляются в судебное заседание, которое проводится по месту их задержания в течение 8 часов с момента поступления в суд ходатайства и приложенных к нему материалов уголовного дела (ч. 2 ст. 111 УПК).

Ходатайство об избрании в качестве данной меры пресечения рассматривается единолично судьей в условиях состязательного судебного процесса с участием сторон. Участие прокурора[1], обвиняемого (подозреваемого) в судебном заседании обязательно. В случае неявки в судебное заседание обвиняемого (подозреваемого), не содержащегося под стражей, он доставляется приводом. Следователь (дознаватель) участвует в судебном заседании по своему усмотрению или по указанию прокурора. В судебном заседании вправе участвовать защитник обвиняемого (подозреваемого), законный представитель несовершеннолетнего обвиняемого (подозреваемого). Право на участие в судебном заседании потерпевшего, гражданского истца, гражданского

[1] В данном случае имеется в виду прокурор, который возбудил перед судьей ходатайство, или с согласия которого ходатайство возбуждено следователем (дознавателем) о даче судьей разрешения на применение в отношении обвиняемого (подозреваемого) меры пресечения в виде заключения под стражу. Таковым является прокурор района (города) либо приравненный к нему прокурор. Но в судебном рассмотрении подобных ходатайств участвуют, как правило, старшие помощники или помощники указанных прокуроров.

ответчика и их представителей вытекает из ч. 3 ст. 111 УПК. Неявка без уважительных причин сторон, своевременно извещенных о времени судебного заседания, не препятствует рассмотрению ходатайства, за исключением случаев неявки обвиняемого (подозреваемого).

В начале судебного заседания судья объявляет, какое ходатайство подлежит рассмотрению, разъясняет явившимся в судебное заседание лицам их права и обязанности. Затем прокурор либо по его поручению следователь (дознаватель), возбудивший ходатайство, обосновывает его, после чего заслушиваются другие явившиеся в судебное заседание лица. Рассмотрев ходатайство, судья выносит одно из следующих постановлений: 1) о разрешении применения в отношении обвиняемого (подозреваемого) меры пресечения в виде заключения под стражу; 2) об отказе в удовлетворении ходатайства; 3) о продлении срока принятия решения по ходатайству следователя (дознавателя) на срок не более 72 часов для представления обоснованных доводов для задержания. В этом случае в постановлении судья устанавливает, на какое время продлевается срок задержания подозреваемого.

Постановление (определение) судьи о разрешении применения в отношении обвиняемого (подозреваемого) меры пресечения в виде заключения под стражу судья направляет следователю (дознавателю) и прокурору, а также обвиняемому (подозреваемому). Данный обвиняемый (подозреваемый) немедленно заключаются под стражу. Исполнение данной меры пресечения осуществляется администрацией следственного изолятора либо иного места содержания под стражей, в адрес которой направляется постановление судьи о разрешении применения в отношении обвиняемого (подозреваемого) меры пресечения в виде заключения под стражу. Целесообразно, чтобы надзирающий прокурор незамедлительно направил вышестоящему прокурору копию указанного постановления судьи[1].

---

[1] Из изложенных положений следует, что рассмотрение ходатайства о даче судьей разрешения на применение в отношении обвиняемого (подозреваемого) меры пресечения в виде заключения под стражу должно осуществляться при личном

Постановление судьи о разрешении применения в отношении обвиняемого (подозреваемого) меры пресечения в виде заключения под стражу или об отказе в удовлетворении ходатайства следователя (дознавателя) может быть обжаловано сторонами в вышестоящий суд в кассационном порядке в течение трех суток со дня его вынесения. Судья, принявший постановление по ходатайству следователя (дознавателя), заявленного с согласия прокурора, обязан не позднее следующего дня после окончания указанного трехсуточного срока направить жалобу (протест) вместе с материалами в суд кассационной инстанции. Суд кассационной инстанции принимает решение по жалобе или протесту не позднее 3-х суток со дня их поступления (ч. 9 ст. 111 УПК). Решение суда кассационной инстанции об отмене постановления судьи о разрешении применения в отношении обвиняемого (подозреваемого) меры пресечения в виде заключения под стражу подлежит немедленному исполнению. Это означает, что получив указанное письменное решение суда кассационной инстанции, руководитель администрация СИЗО обязан организовать немедленное освобождении из-под стражи обвиняемого (подозреваемого).

При осуществлении производства по уголовному делу в судебных стадиях уголовного процесса мера пресечения в виде заключения под стражу подсудимого (осужденного) избирается судом соответственно первой инстанции, кассационной инстанции, надзорной инстанции, судом в стадии возобновления производства по делу ввиду вновь открывшихся обстоятельств и судом в стадии исполнения приговора.

Сроки содержания под стражей

1. *Понятие и виды сроков содержания обвиняемых под стражей*[1]. Поскольку «никто не может быть назван преступником,

---

участии в судебном заседании данного обвиняемого (подозреваемого). Из данного общего правила есть исключения, которое установлено ч. 3 ст. 232 УПК.

[1] Михайлов В.А. Процессуальные сроки содержания обвиняемых под стражей : монография. – М.: Академия МВД Российской Федерации; Тюмень: Высшая школа МВД Российской Федерации, 1995. – 104 с.

пока не вынесен обвинительный приговор», а предварительное заключение под стражу «по существу есть наказание, то оно должно быть как можно менее продолжительно и как можно менее сурово»[1]. Исходя из данного принципиального положения законодательством Республики Таджикистан установлены оптимальные сроки содержания обвиняемых под стражей в стадии предварительного расследования. Срок содержания подозреваемого под стражей не может превышать десяти суток. В течение данного срока ему должно быть предъявлено обвинение. Если обвинение не будет предъявлено в указанный срок, то мера пресечения в виде заключения под стражу продлению не подлежит, она отменяется и подозреваемый немедленно освобождается из-под стражи (ст. 103 УПК).

Обычно при расследовании уголовных дел о преступлениях срок содержания обвиняемого под стражей, не превышает двух месяцев. В пределах данного срока должно быть завершено производство по уголовному делу и при наличии к тому оснований направлено прокурором с обвинительным заключением в суд по подсудности. Поэтому двухмесячный срок содержания обвиняемого под стражей можно считать *основным сроком содержания под стражей обвиняемого.* В тех же случаях, когда двухмесячного срока содержания обвиняемого под стражей недостаточно для завершения производства по делу и при этом отсутствуют основания для отмены (изменения) данной меры пресечения, то возникают основания для применения *предельного срока содержания под стражей обвиняемого.* Частями 3, 4, 5 УПК установлены три вида предельных сроков содержания под стражей: от 2 до 6 месяцев, от 6 до 12 месяцев, от 12 до 18 месяцев содержания под стражей.

2. *Предельный срок содержания обвиняемого под стражей свыше 2 месяцев* (на срок до 6 месяцев) может применяться в случае невозможности закончить предварительное следствие в срок до 2 месяцев и при отсутствии оснований для применения в отношении обвиняемого другой меры пресечения. Постановление о продлении срока содержания под стражей обвиняемого вправе

[1] Чезаре Б. О преступлениях и наказаниях. – М., 1939. – С. 260, 282.

вынести соответственно судья районного суда, судья городского суда, судья гарнизонного военного суда на основании рассмотрения ходатайства прокурора соответственно района, города, военного прокурора военного гарнизона либо на основании ходатайства следователя, заявленного с согласия прокурора соответственно района, города, военного прокурора военного гарнизона (ч. 3 ст. 112 УПК). Данное постановление судья может вынести при условии, когда: а) лицо обвиняется в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления; б) в течение двух месяцев невозможно было закончить предварительное следствие по уголовному делу; в) отсутствуют основания для применения в отношении обвиняемого иной меры пресечения (ч. 2 и 3 ст. 111, ч. 3 ст. 112 УПК).

3**.** *Предельный срок содержания обвиняемого под стражей* свыше шести месяцев (до 12 месяцев). Продление срока содержания под стражей от 6 до 12 месяцев допустимо 1) в отношении обвиняемого, которому вменено совершение тяжкого или особо тяжкого преступлений, а также 2) в отношении обвиняемого, которому вменено совершение преступления на территории Таджикистана, но при условии, что данный обвиняемый не имеет места постоянного проживания в Республике Таджикистан и что есть достаточное основание полагать, что он скроется от следствия за пределами границ Республики Таджикистан. Постановление о продлении срока содержания под стражей в отношении каждого из указанных обвиняемых на срок от 6 до 12 месяцев вправе вынести:

■ соответственно судья районного суда, судья городского суда, судья гарнизонного военного суда на основании судебного рассмотрения ходатайства следователя, внесенного с согласия соответственно прокурора Горно-Бадахшанской автономной области, прокурора области, прокурора города Душанбе, прокурора транспорта Таджикистана или другого приравненного к ним прокурора (ч. 3 ст. 112 УПК);

■ судья районного суда, судья гарнизонного военного суда (для районов республиканского подчинения) на основании судебного рассмотрения ходатайства следователя, внесенного с

согласия заместителя Генпрокурора, Главного военного прокурора (ч. 3 ст. 112 УПК).

4. *Предельный срок содержания обвиняемого под стражей* свыше 12 месяцев (до 18 месяцев). Продление срока содержания под стражей от 12 до 18 месяцев допустимо в исключительных случаях в отношении обвиняемого, которому вменено совершение особо тяжкого преступления. Постановление о продлении срока содержания под стражей в отношении данного обвиняемого на срок от 12 до 18 месяцев вправе вынести соответственно: судья суда Горно-Бадахшанской автономной области, судья суда области, судья суда города Душанбе, судья Военной коллегии Верховного Суда на основании судебного рассмотрения ходатайства следователя, внесенного с согласия Генпрокурора либо его заместителей. Предельный срок содержания обвиняемого под стражей свыше 12 месяцев (на срок до 18 месяцев) может применяться в районах республиканского подчинения по постановлению судьи Верховного Суда на основании ходатайства следователя с согласия Генпрокурора или его заместителей. Данное постановление судья может вынести в исключительных случаях в отношении лица, обвиняемого в совершении особо тяжкого преступления (ч. 4 ст. 112 УПК).

5. Дальнейшее продление срока заключения под стражу не допускается и обвиняемый подлежит немедленному освобождению, за исключением случаев, предусмотренных ч. 8 ст. 112 УПК (ч. 5 ст. 112 УПК).

6. Постановление о возбуждении перед судом ходатайства о продлении срока содержания обвиняемого под стражей должно быть представлено в суд не позднее 5 суток до истечения соответственно основного или предельного срока содержания обвиняемого под стражей (ч. 8 ст. 112 УПК). Судебное решение о продлении срока содержания обвиняемого под стражей либо об отказе в удовлетворении ходатайства о продлении этого срока должно быть принято не позднее пяти суток со дня получения судьей данного ходатайства (абзац 1 ч. 9 ст. 112 УПК).

7. Материалы законченного производством уголовного дела следует предъявить обвиняемому и его защитнику, если он участвует в уголовном процессе по данному делу, не позднее чем

за 30 суток до окончания предельного срока применения меры пресечения в виде заключения под стражу, то есть соответственно до 6 месяцев, до 12 месяцев, до 18 месяцев (ч. 6 ст. 112 УПК).

8. Если после окончания предварительного следствия материалы уголовного дела предъявлены следователем обвиняемому и его защитнику для ознакомления позднее, чем за 30 суток до окончания предельного срока содержания под стражей обвиняемого, то по истечении предельного срока содержания под стражей обвиняемый подлежит немедленному освобождению (ч. 7 ст. 112 УПК). На основании данных законоположений следователь обязан вынести постановление об отмене меры пресечения ввиду истечения предельного срока содержания обвиняемого под стражей и о незамедлительном освобождении из-под стражи данного обвиняемого. Данное постановление направляется следователем руководителю СИЗО, который обеспечивает немедленное освобождении из-под стражи данного обвиняемого. Истечение предельного срока содержания под стражей обвиняемого не лишает обвиняемого и его защитника права на ознакомление с материалами уголовного дела.

9. Имеют место случаи, когда после окончания предварительного следствия материалы уголовного дела предъявлены следователем обвиняемому и его защитнику для ознакомления не позднее, чем за 30 суток до окончания предельного срока нахождения обвиняемого под стражей. Однако 30-ти суток оказалось недостаточно, чтобы обвиняемый и его защитник полностью ознакомились с материалами данного дела. В таком случае следователь вправе не позднее 5 дней до истечения предельного срока применения меры пресечения в виде заключения под стражу возбудить с согласия прокурора ходатайство о продлении указанного предельного срока перед соответственно судом Горно-Бадахшанской автономной области, перед судом города Душанбе, перед судом области, перед Верховным Судом. Данное ходатайство следователь возбуждает с согласия соответственно прокурора Горно-Бадахшанской автономной области, прокурора города Душанбе, прокурора области, прокурора транспорта Таджикистана, другого прокурора, приравненного к вышеуказанным прокурорам, с согласия

заместителя Генпрокурора, Главного военного прокурора, Генпрокурора (ч. 3, 4, 8 ст. 112 УПК).

Получив данное ходатайство следователя, соответствующий суд[1] в течение 5 суток со дня его получения принимает одно из двух решений:

а) об отказе в удовлетворении ходатайства и об отмене меры пресечения в виде заключения под стражу (абзац 3 ч. 9 ст. 112 УПК);

б) о продлении срока применения меры пресечения в виде заключения под стражу до момента окончания ознакомления обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела и направления прокурором уголовного дела в суд (абзац 2 ч. 9 ст. 112 УПК);

в) если после окончания предварительного следствия материалы уголовного дела были предъявлены обвиняемому и его защитнику позднее, чем за 30 суток до окончания предельного срока содержания под стражей, то по истечении предельного срока содержания обвиняемого под стражей он немедленно освобождается. Но отмена меры пресечения в виде заключения под стражу не отменяет право обвиняемого и его защитника на ознакомления с материалами уголовного дела, предварительное следствие по которому закончено (ч. 7 ст. 112 и абзац 2 ч. 9 ст. 112 УПК).

10. При истечении двухмесячного срока применения меры пресечения в виде содержания под стражей по уголовному делу, которое возвращено на дополнительное расследование, решение о продлении срока применения данной меры пресечения соответственно до шести месяцев, двенадцати месяцев, восемнадцати месяцем принимается соответствующим судьей по ходатайству следователя, согласованному с соответствующим прокурором, с соблюдением правил, установленных ч. 3 и 4 ст. 112 УПК. Продление срока содержания под стражей в указанных

[1] В данном случае имеются в виду соответственно: районный суд, городской суд, военный гарнизонный суд; суд Горно-Бадахшанской автономной области, суд области, суд города Душанбе, Военная коллегия Верховного Суда, Верховный Суд (ч. 3 ст. 110 и ч. 3, 4 ст. 112 УПК).

случаях допускается при условии, что в материалах уголовного дела отсутствуют основания для отмена или изменение меры пресечения в виде заключения под стражей, применяемой в отношении подсудимого (ч. 12 ст. 112 УПК).

11. *Суммарные сроки применения меры пресечения в виде содержания под стражей* в отношении лица, пребывавшего последовательно в статусе подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного. В срок применения данной меры пресечения в отношении данного лица должны быть засчитаны:

● время содержания данного лица в ИВС, если оно было задержано в качестве подозреваемого; время, в течение которого данное лицо содержалось под стражей в СИЗО либо в ином месте содержания под стражей; время содержания под домашним арестом данного лица; время принудительного нахождения данного лица в медицинском или психиатрическом стационаре по решению суда; время, в течение которого данное лицо содержалось под стражей либо под домашним арестом на территории иностранного государства по запросу компетентного органа Таджикистана о правовой помощи или о выдаче данного лица Таджикистану (ч. 10 ст. 112 УПК);

● время, в течение которого по одному и тому же уголовному делу в ходе предварительного следствия в отношении данного лица была повторно применена мера пресечения в виде домашнего ареста или повторно применена мера пресечения в виде заключения под стражу (ч. 3 ст. 110 и ч. 11 ст. 112 УПК);

● время, в течение которого по одному и тому же уголовному делу в ходе предварительного следствия в отношении данного лица была повторно применена мера пресечения в виде домашнего ареста или повторно применена мера пресечения в виде заключения под стражу в связи с соединением данного уголовного дела с другим уголовным делом (ч. 3 ст. 110 и ч. 11 ст. 112 УПК);

● время, в течение которого по одному и тому же уголовному делу в ходе предварительного следствия в отношении данного лица была повторно применена мера пресечения в виде домашнего ареста или повторно применена мера пресечения в виде заключения под стражу в связи с выделением из него уголовного дела (ч. 3 ст. 110 и ч. 11 ст. 112 УПК);

● время, в течение которого данное лицо было задержано и (или) заключено под стражу в связи с его выдачей иностранному государству (ст. 481 УПК);

● время, в течение которого данное лицо было задержано и (или) заключено под стражу в связи с его передачей для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является (ст. 483 УПК);

● время, в течение которого при транзитной перевозке данного лица для целей его выдачи или передачи данное лицо было задержано и (или) заключено под стражу на территории третьего государства в случае вынужденной посадки (вынужденной остановки) транспортного средства.

Уведомление о заключении под стражу

Если заключено под стражу лицо[1], то дознаватель, следователь, прокурор, судья, в производстве которого находится уголовное дело, обязан в течение 12 часов с момента фактического заключении под стражу указанного лица уведомить о данном факте и месте нахождения заключенного под стражу лица кого-либо из совершеннолетних членов его семьи или близких родственников, а в отношении военнослужащего – командование воинской части, или предоставить возможность такого уведомления самому заключенному под стражу.

Дознаватель, следователь, прокурор, судья, в производстве которого находится уголовное дело в отношении иностранца, обязан в течение 12 часов с момента фактического заключении его под стражу сообщить о данном факте и месте нахождения данного иностранца в Министерство иностранных дел Республики Таджикистан для уведомления посольства или консульства иностранного государства, гражданин которого заключен под стражу (ч. 10 ст. 111 и ст. 100 УПК).

В УПК нет правовых норм, которые бы вменяли в обязанность дознавателя, следователя, прокурора, судьи выполнять указанные требования в случае продления сроков содержания под

[1] В данном случае имеются в виду подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный.

стражей обвиняемого, подсудимого, осужденного. Основываясь на правилах аналогии в уголовном процессе, вполне гуманно поступят дознаватель, следователь, прокурор, судья, применяя указанные правила и в случае продления сроков содержания под стражей соответственно обвиняемого, подсудимого, осужденного, в том числе иностранного гражданина.

6.4. Иные меры процессуального принуждения

Понятие и виды иных мер процессуального принуждения. Данная группа мер процессуального принуждения регулируется гл. 13 УПК (ст.ст. 113-118). Ими являются: привод, временное отстранение от должности, наложение ареста на имущество, денежное взыскание, наложение штрафа. Данные меры процессуального принуждения следует применять в целях обеспечения предусмотренного УПК порядка расследования и судебного разбирательства по уголовным делам, надлежащего исполнения приговора (ч. 1 ст. 113 УПК). Согласно ч. 1 ст. 113 УПК их правомочны применять дознаватель, следователь, прокурор, суд (судья) в пределах своей компетенции в отношении подозреваемого, обвиняемого, подсудимого. Их правомерно применять также в отношении осужденного. Согласно ч. 2 ст. 113 УПК дознаватель, следователь, прокурор, суд (судья) могут применять в пределах своих полномочий меры процессуального принуждения в виде привода и наложения штрафа в отношении потерпевшего и других участников уголовного процесса.

Указанные меры называются иными мерами процессуального принуждения. Иными они названы в главе 13 УПК потому, что не являются мерами пресечения, разновидностью задержания либо процессуальных действий принудительного характера по собиранию и проверке доказательств, они не предназначены также для ограничения неприкосновенности личности и свободы передвижения участников уголовного процесса, страдающих психическими заболеваниями[1].

---

[1] Михайлов В.А. Глава 14. Иные меры процессуального принуждения // Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации / Под общей ред. В.П. Верина, В.В. Мозякова. – М.: Издательство «Экзамен», 2004. – С.

В числе иных мер процессуального принуждения ст. 112 гл. 14 УПК Российской Федерации (2001) предусмотрено обязательство о явке, которое может быть взято дознавателем, следователем, прокурором, судом (судьей) соответственно у подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного, потерпевшего, свидетеля. Главой 13 УПК аналогичная мера процессуального принуждения не предусмотрена. Но УПК в гл. 25 о предъявлении обвинения и допросе обвиняемого установлена ст. 224 мера процессуального принуждения в виде обязательности находящегося на свободе обвиняемого являться по вызову следователя (дознавателя) в назначенный срок и его обязанности уведомлять следователя (дознавателя) о причинах неявки в назначенный срок. Данные обязанности обвиняемого напоминают обязательство о явке, установленное ст. 112 гл. 14 УПК Российской Федерации[1].

278-297; Михайлов В.А. Иные меры процессуального принуждения // Курс уголовного судопроизводства: учеб. : В 3 т. / Под ред. В.А. Михайлова. – Т. 1 : Общие положения уголовного судопроизводства. – М.: Издательство Московского психолого-социального института; Воронеж: Издательство НПО «МОДЭК», 2006. – С. 735-762.

[1] Но при этом УПК не установлена и не презюмируется допустимость применения данной меры процессуального принуждения в отношении подозреваемого, подсудимого, осужденного, потерпевшего, свидетеля. В целях оптимизации таджикского института иных мер процессуального принуждения целесообразно обсуждение в установленном порядке необходимости: 1) преобразования законодателем меры процессуального принуждения, установленной ст. 224 УПК, в меру процессуального принуждения в виде обязательности явки участников уголовного процесса в назначенный срок по вызову следователя, дознавателя, прокурора, суда (судьи); 2) дополнения главы 13 УПК статьей 113.1 следующего содержания:

«Статья 113.1. Обязательность явки участников уголовного процесса

1. При необходимости у подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного, потерпевшего, свидетеля может быть взято письменное обязательство являться в назначенный срок по вызову следователя, дознавателя, прокурора, суда, судьи и уведомлять о причинах неявки в назначенный срок следователя, дознавателя, прокурора, суд, судью. Лицу разъясняются последствия нарушения обязательства, о чем делается соответствующая отметка в обязательстве.

2. В случае неявки без уважительных причин в отношении подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного, потерпевшего, свидетеля могут быть

Привод
(ст. 113, 115 УПК)

Понятие, цели и основания применения меры процессуального принуждения в виде привода; участники уголовного процесса, подлежащие приводу. Привод является иной мерой процессуального принуждения; привод заключается в принудительном доставлении соответствующего участника уголовного процесса к месту проведения соответственно предварительного расследования или судебного производства по уголовному делу при его неявке по вызову без уважительных причин (ч. 1 ст. 115 УПК). *Привод осуществляется в целях обеспечения установленного УПК порядка расследования и судебного разбирательства по уголовному делу, а также надлежащего исполнения приговора при неявке по вызову без уважительных причин соответствующих участников уголовного процесса.* Применение меры уголовно-процессуального принуждения в виде привода правомерно при наличии оснований и соблюдении условий привода, которые предусмотрены ст. 113, 115 УПК. Привод правомерен при условии, что неявка (уклонение от явки) участника уголовного процесса по вызовам подтверждается материалами уголовного дела. В то же время привод подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного без предварительного вызова допустим, если данные участники уголовного процесса, не имея определенного места жительства и постоянно меняя место своего пребывания, уклоняются от органов расследования и правосудия, а также в случаях, когда установлено место нахождения скрывающегося подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного или имеются основания полагать, что данные участники процесса намерены скрыться.

Согласно ч. 1 ст. 113 и ст. 115 УПК может быть осуществлен привод кроме подозреваемого, обвиняемого, подсудимого также потерпевшего, свидетеля в случае их неявки по вызову без уважительных причин. Согласно ч. 2 ст. 113 УПК

применены в установленном порядке следующие меры процессуального принуждения: а) денежное взыскание; б) привод; в) мера пресечения».

может быть осуществлен привод потерпевшего и других участников уголовного процесса. Анализ УПК дает основания полагать, что в числе других участников уголовного процесса, подлежащих приводу в случае их неявки без уважительных причин, могут быть участники уголовного процесса, на которых соответствующими статьями УПК возложена обязанность являться по вызову судьи, суда, прокурора, следователя, начальника следственного подразделения, дознавателя, начальника подразделения дознания, в производстве которых находится уголовное дело. С учетом данного толкования УПК приводу могут быть подвергнуты соответственно: осужденный (ч. 2 и абзац 2 ч. 5 ст. 47 УПК), законный представитель и представитель потерпевшего (ч. 3 ст. 45 УПК), частный обвинитель и представитель частного обвинителя (ч. 3 и 4 ст. 43 УПК), гражданский истец (абзац 2 ч. 5 ст. 44 УПК), представитель гражданского истца (ч. 3 ст. 45 УПК), гражданский ответчик (абзац 2 ч. 4 ст. 54 УПК), представитель гражданского ответчика (ч. 2 ст. 55 УПК), специалист (абзац 2 ч. 4 ст. 57 УПК), эксперт (абзац 2 ч. 6 ст. 58 УПК), понятой (абзац 2 ч. 5 ст. 60 УПК).

Основания недопустимости привода участников уголовного процесса. Не подлежат приводу несовершеннолетние в возрасте до 14 лет, беременные женщины, а также больные, которые по состоянию здоровья не могут оставлять место своего пребывания, что подлежит удостоверению врачом (ч. 4 ст. 115 УПК). Уважительными причинами неявки и основаниями недопустимости привода участника уголовного процесса могут быть также: смерть близких родственников; стихийные бедствия; неполучение повестки; вызов участника уголовного процесса в орган расследования, прокуратуру или в суд в ночное время; вызов военнослужащего не через командование воинской части; вызов не находящегося под стражей несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного соответственно в орган расследования, прокуратуру или в суд не через его родителей или иных законных представителей, а если он содержится в специализированном учреждении для несовершеннолетних – не через администрацию этого учреждения; иные обстоятельства, лишающие указанных лиц возможности явиться в назначенный

срок. При наличии указанных либо иных уважительных причин, препятствующих явке по вызову в назначенный срок, соответствующие участники уголовного процесса незамедлительно должны уведомить орган расследования, прокуратуру, суд, которыми они вызваны.

Процессуальный порядок применения меры процессуального принуждения в виде привода. В стадии предварительного расследования решение о приводе оформляется в виде мотивированного постановления о приводе, которое вправе вынести должностные лица, в производстве которых находится уголовное дело, то есть соответственно следователь, начальник следственного подразделения, дознаватель, начальник подразделения дознания, прокурор. В судебных стадиях уголовного процесса постановление (определение) о приводе подсудимого, осужденного правомочны вынести судья, суд, в производстве которых находится уголовное дело. Постановление о приводе соответствующего участника уголовного процесса вправе вынести в стадии возобновления производства по уголовному делу ввиду вновь открывшихся обстоятельств прокурор, если он лично проверяет (расследует) вновь открывшиеся обстоятельства, либо следователь, которому прокурором поручена проверка (расследование) вновь открывшихся обстоятельств.

Исполнение процессуального решения о приводе участника уголовного процесса. Прокурор, следователь, начальник следственного подразделения, дознаватель, начальник подразделения дознания, судья, суд не исполняют свои решения о приводе соответствующих участников уголовного процесса, а поручают их исполнение соответствующему органу дознания. Получив письменное поручение об исполнении процессуального решения о приводе соответственно подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного, потерпевшего, иного участника уголовного процесса, начальник подразделения дознания поручает исполнение процессуального решения о приводе своему подчиненному должностному лицу либо группе подчиненных ему должностных лиц.

В соответствии с ч. 3 ст. 115 УПК привод не может производиться в ночное время, т.е. с 22 до 06 часов по местному

времени. Однако в случаях, не терпящих отлагательства, это возможно. При этом в постановлении о приводе либо в протоколе об осуществлении привода должны быть указаны мотивы, почему привод производится в ночное время. В частности, в ночное время привод возможен при обнаружении подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного, не имеющего постоянного места пребывания либо находящегося в розыске. Если привод сопряжен с проникновением в жилище против воли проживающих в нем лиц, то решение о приводе должно быть принято судом (судьей).

Должностное лицо подразделения дознания или руководитель наряда, которым поручено осуществить привод участника процесса, в необходимых случаях: а) предварительно проверяют сведения о лице, подлежащем приводу, в том числе по учетам, имеющимся в органе дознания, в соответствующих информационных центрах, справочном бюро, военкомате и т.п.; б) устанавливают его фактическое место нахождения; в) получают в свое распоряжение выделенный автотранспорт и другие технические средства для обеспечения привода; г) для оказания помощи по осуществлению привода участника процесса привлекают на добровольной основе членов общественных формирований по охране правопорядка, должностных лиц органов исполнительной власти (органов местного самоуправления), представителей администрации по месту работы (учебы) лица, подлежащего приводу.

Если в постановлении (определении) о приводе отсутствуют в необходимом объеме сведения о лице, подлежащем приводу, либо о месте его пребывания и восполнить неполноту сведений не представилось возможным, то начальник подразделения дознания запрашивает недостающие сведения у инициатора привода, т.е. у дознавателя, следователя, прокурора, судьи, принявших решение об осуществлении привода данного лица.

Должностное лицо подразделения дознания, осуществляющее привод: а) объявляет под расписку постановление (определение) о приводе участнику уголовного процесса, который подлежит приводу; б) не должно допускать действий, унижающих честь и достоинство данного участника

процесса; в) обязано проявлять бдительность, особенно при сопровождении подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного с тем, чтобы исключить уклонение его от явки соответственно в орган расследования, к прокурору или в суд, а также причинение себе либо окружающим какого-либо вреда. При невозможности осуществления привода начальник подразделения дознания направляет инициатору привода письменное сообщение с указанием обстоятельств, препятствующих исполнению постановления (определения) о приводе.

Временное отстранение от должности (ст.113, 114 УПК)

Понятие, цели и основания временного отстранения от должности; участники уголовного процесса, подлежащие временному отстранению от должности. Временное отстранение от должности является иной мерой процессуального принуждения. Согласно ч. 1 ст. 113 УПК данная мера процессуального принуждения может применяться в отношении подозреваемого, обвиняемого, подсудимого. Из анализа ч. 2 ст. 47 и ч. 1 ст. 113 УПК следует, что данная мера процессуального принуждения может применяться и в отношении осужденного. *Временное отстранение от должности подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного осуществляется в целях обеспечения установленного УПК порядка расследования и судебного разбирательства по уголовному делу, а также в целях надлежащего исполнения приговора.* Применение данной меры процессуального принуждения заключается в запрещении подозреваемому, обвиняемому, подсудимому, осужденному осуществлять полномочия или заниматься деятельностью, которые он осуществлял ранее.

Основания применения меры процессуального принуждения в виде временного отстранения от должности не установлены прямо ст.ст. 113, 114 УПК, но из их положений они вытекают. Таковыми являются фактические данные (доказательства) уголовного дела, которые позволяют полагать, что в случае *неприменения* меры процессуального принуждения в виде временного отстранения от должности подозреваемого,

обвиняемого, подсудимого, осужденного он использует свое должностное положение для того, чтобы: 1) продолжить заниматься преступной деятельностью; 2) предпринимать попытки уничтожать доказательства либо иным путем мешать в установлении по делу истины и в целом противодействовать расследованию и судебному разбирательству по уголовному делу и надлежащему исполнению приговора; 3) продолжить дискредитировать организацию, в которой работает, и должность, которую занимает.

Статьями 113, 114 УПК не установлено, но из их содержания следует, что временное отстранение от должности подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного возможно при вменении им как особо тяжкого или тяжкого преступления, так и преступления средней тяжести или преступления небольшой тяжести.

Процессуальный порядок временного отстранения от должности подозреваемого (обвиняемого) установлен ст. 114 УПК. Согласно положениям данной статьи прокурор либо с его согласия соответственно следователь, начальник следственного подразделения, дознаватель, начальник подразделения дознания возбуждает перед судьей районного суда (перед судьей гарнизонного военного суда) по месту производства предварительного расследования либо по месту задержания подозреваемого письменное ходатайство о временном отстранении от должности подозреваемого (обвиняемого). К письменному ходатайству прилагаются материалы уголовного дела, подтверждающие законность, обоснованность ходатайства. Если ходатайство возбуждено в отношении задержанного подозреваемого, то оно вместе с материалами уголовного дела должно быть представлено судье не позже 8 часов до истечения срока задержания. Судья единолично рассматривает ходатайство с участием обвиняемого (подозреваемого), защитника, если он участвует в уголовном процессе, прокурора в течение 8 часов с момента поступления в суд ходатайства и приложенных к нему материалов уголовного дела. В судебном заседании может участвовать должностное лицо органа предварительного расследования, которое возбудило ходатайство. Неявка без

уважительных причин сторон (кроме подозреваемого, обвиняемого), которые своевременно извещены о времени проведения судебного заседания, не препятствует рассмотрению ходатайства. В судебном заседании обосновывается ходатайство прокурором либо, по его поручению, должностным лицом органа расследования, которое возбудило ходатайство, а затем заслушиваются судьей обвиняемый (подозреваемый), его защитник и иные лица, которые допущены в судебное заседание. Рассмотрев ходатайство, судья выносит мотивированное постановление об удовлетворении либо об отказе в удовлетворении данного ходатайства (ч. 2 ст. 114 и ч. 2, 10 ст. 111 УПК).

Согласно ч. 4 ст. 114 УПК отстраненный от должности обвиняемый имеет право на ежемесячное государственное пособие в сумме не менее двух показателей для расчетов, если он не может поступить на другую работу по независящим от него обстоятельствам. В этой связи судья, принимая решение о временном отстранении от должности обвиняемого, обязан ознакомить его с данным правом и в резолютивной части постановления о применении меры процессуального принуждения принять решение о возложении на руководителя обязанности издать приказ о временном отстранении от должности обвиняемого и о выдаче ему ежемесячно государственного пособия в сумме не менее двух показателей для расчетов, если обвиняемый не сможет поступить на другую работу по независящим от него обстоятельствам.

Следователь (дознаватель) либо иное правомочное должностное лицо, в производстве которого находится уголовное дело, направляет постановление судьи о временном отстранении от должности обвиняемого (подозреваемого) руководителю по месту работы данного обвиняемого (подозреваемого). Данное постановление подлежит исполнению указанным руководителем в течение 3-х суток после его получения путем издания соответствующего приказа о временном отстранении от должности обвиняемого (подозреваемого) и о реализации его установленного ч. 4 ст. 114 УПК права на ежемесячную выплату ему государственного пособия в сумме не менее двух показателей для

расчетов, если он не сможет поступить на другую работу по независящим от него обстоятельствам.

Об исполнении постановления судьи данный руководитель в указанный срок обязан уведомить: обвиняемого (подозреваемого), который на основании судебного решения временно отстранен от должности; суд, принявший решение о временном отстранении от должности обвиняемого (подозреваемого); прокурора, с согласия которого возбуждено ходатайство о временном отстранении от должности обвиняемого (подозреваемого); орган предварительного расследования, по ходатайству должностного лица которого принято судебное решение о временном отстранении от должности обвиняемого (подозреваемого) (ч. 3 ст. 114 УПК).

Принимая решение о временном отстранении от должности обвиняемого (подозреваемого), судья не определяет срок, в течение которого должна применяться данная мера процессуального принуждения. Но срок действия данной меры процессуального принуждения в отношении подозреваемого не может превышать времени, в течение которого действует данный статус указанного лица. Поэтому при истечении данного времени утрачивается юридическая сила судебного решения о временном отстранении подозреваемого от должности, если до истечения данного времени не было предъявлено обвинение данному подозреваемому лицу. Мера пресечения в виде временного отстранения от должности обвиняемого действует в ходе производства по уголовному делу, пока не будет отменена за отсутствием оснований для её применения. Это означает, что действие указанной меры процессуального принуждения в отношении обвиняемого может переходить на статус подсудимого и со статуса подсудимого на статус осужденного до обращения обвинительного приговора к исполнению после его вступления в законную силу, а в случае принятия судьей решения об отсрочке исполнения обвинительного приговора – до отмены данной отсрочки в установленном порядке.

Порядок применения рассматриваемой меры процессуального принуждения в отношении подсудимого и осужденного специально не урегулирован ни гл. 13, ни иными

главами УПК. И тем не менее в целях обеспечения установленного УПК порядка производства в судебных стадиях уголовного процесса и надлежащего исполнения обвинительного приговора данную меру процессуального принуждения допустимо применять путем принятия судом (судьей) решения о временном отстранении подсудимого, осужденного от должности по ходатайству стороны обвинения либо по собственной инициативе суда (судьи).

Мера процессуального принуждения в виде временного отстранения от должности подозреваемого, обвиняемого отменяется при отпадении оснований для ее применения мотивированным постановлением следователя (дознавателя), в производстве которого находится уголовное дело, либо мотивированным постановлением надзирающего или вышестоящего прокурора. Данная мера процессуального принуждения в отношении подсудимого, осужденного отменяется при отпадении оснований для ее применения мотивированным постановлением (определением) судьи (суда), в производстве которого находится уголовное дело. Данная мера процессуального принуждения отменяется в случае прекращения производства по уголовному делу на соответствующей стадии уголовного процесса. В случае постановления оправдательного приговора или прекращения уголовного дела (уголовного преследования) по реабилитирующим основаниям должностное лицо, в отношении которого была применена мера процессуального принуждения в виде отстранения от должности, приобретает право на возмещение вреда, причиненного незаконными действиями суда (судьи) и органов, осуществляющих досудебное производство (ч. 1 ст. 461 УПК).

Наложение ареста на имущество (ч. 1 ст. 113, ст. 116 УПК)

Понятие, цели и основания наложения ареста на имущество; участники уголовного процесса, имущество которых может быть арестовано; имущество, не подлежащее аресту. Наложение ареста на имущество является иной мерой процессуального принуждения, которая регулируется ч. 1 ст. 113 и ст. 116 УПК. Данная мера процессуального принуждения

применяется в отношении подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного, которые лично несут ответственность за вред, причиненный ими путем совершения преступления, которое вменено им. Данная мера процессуального принуждения применяется и в отношении гражданского ответчика в случае, когда он лично несет ответственного за вред, причиненный преступлением, которое вменено подозреваемому, обвиняемому, подсудимому, осужденному, либо за вред, причиненный общественно опасным деянием невменяемого лица или лица, заболевшего после совершения преступления психическим расстройством, делающим невозможным назначение наказания или его исполнение (ст. 130, 438 УПК). Наложение ареста на имущество состоит в описи имущества вышеуказанных участников уголовного процесса и в запрете им (как собственникам либо владельцам данного имущества) распоряжаться данным имуществом, а в необходимых случаях и пользоваться этим имуществом.

Наложение ареста на имущество осуществляется в целях обеспечения предусмотренного УПК порядка расследования и судебного разбирательства уголовного дела и надлежащего исполнения обвинительного приговора в части гражданского иска и возможной конфискации имущества. Основанием применения рассматриваемой меры процессуального принуждения в целях обеспечения исполнения обвинительного приговора в части возможной конфискации имущества являются фактические данные (доказательства), имеющиеся в материалах уголовного дела, которые свидетельствуют о том, что подозреваемым, обвиняемым, подсудимым, осужденным совершено преступление, санкция за совершение которого предусматривает конфискацию имущества.

Основанием применения рассматриваемой меры процессуального принуждения в целях обеспечения заявленного гражданского иска являются: а) наличие в материалах уголовного дела достоверных достаточных доказательств, свидетельствующих о том, что непосредственно преступлением, которое вменено подозреваемому, обвиняемому, подсудимому, осужденному причинен вред физическому или юридическому лицу; б) либо наличие в материалах уголовного дела достоверных достаточных

доказательств, свидетельствующих о том, что непосредственно общественно опасным деянием невменяемого лица причинен вред физическому или юридическому лицу; в) либо наличие в материалах уголовного дела достоверных доказательств, свидетельствующих о том, что непосредственно преступлением причинен вред физическому или юридическому лицу лицом, которое после совершения данного преступления заболело психическим расстройством, делающим невозможным назначение наказания или его исполнение.

В ч. 1 ст. 113 и ст. 116 УПК не установлено, какое имущество может быть арестовано. Но из существа положений данных статей следует, что может быть арестовано: имущество обвиняемого (подозреваемого, подсудимого, осужденного); имущество гражданского ответчика, который несет по закону материальную ответственность за действия обвиняемого (подозреваемого, подсудимого, осужденного) либо за вред невменяемого лица или лица, заболевшего после совершения преступления психическим расстройством, делающим невозможным назначение наказания или его исполнение; имущество, полученное в результате преступных действий обвиняемого (подозреваемого, подсудимого, осужденного) либо нажитое им преступным путем; имущество, находящееся у иных физических лиц или организаций, если есть достаточные основания полагать, что оно получено в результате преступных действий обвиняемого (подозреваемого, подсудимого, осужденного); принадлежащие обвиняемому (подозреваемому, подсудимому, осужденному, гражданскому ответчику) денежные средства и иные ценности, находящиеся на счете, во вкладе или на хранении в банках или иных кредитных организациях; принадлежащие обвиняемому (подозреваемому, подсудимому, осужденному, гражданскому ответчику) ценные бумаги либо их сертификаты, если их арест необходим в целях обеспечения возможной конфискации имущества, полученного в результате преступных действий либо нажитого преступным путем; ценные бумаги либо их сертификаты обвиняемого (подозреваемого, подсудимого, осужденного, гражданского ответчика**,** если их арест необходим в целях возмещения вреда, причиненного

преступлением; ценные бумаги либо их сертификаты гражданского ответчика, если их арест необходим в целях возмещения вреда, причиненного общественно опасным деянием невменяемого лица. Не подлежит аресту имущество подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного, гражданского ответчика, которое является предметами первой необходимости в соответствии с Приложением к Кодексу исполнения уголовных наказания (2001)[1].

Порядок наложения ареста на имущество. УПК наделены правом принимать решение о наложении ареста на имущество только судья и суд. Следователь (дознаватель), в производстве которого находится уголовное дело, вправе при наличии к тому оснований возбудить с согласия прокурора ходатайство об избрании меры процессуального принуждения в виде наложения ареста на имущество подозреваемого, обвиняемого или гражданского ответчика. Данное ходатайство адресуется судье районного суда (судье гарнизонного военного суда) по месту производства предварительного расследования. Подобное ходатайство вправе возбудить прокурор, надзирающий за законностью производства по уголовному делу, а также прокурор, в производстве которого находится уголовное дело. Установив в судебном заседании наличие оснований для применения данной меры процессуального принуждения, судья выносит мотивированное постановление о наложении ареста на имущество соответственно подозреваемого, обвиняемого либо гражданского

[1] Например, не подлежит аресту следующее имущество: жилой дом с хозяйственными постройками или отдельные его части, если обвиняемый (подозреваемый, подсудимый осужденный) и его семья постоянно в нем проживают (не более одного дома на семью); квартира или отдельная ее часть, если обвиняемый (подсудимый, осужденный) и его семья постоянно в ней проживают (не более одной квартиры на семью); земельные участки, на которых расположены не подлежащие конфискации дом и хозяйственные постройки, а также земельные участки, необходимые для ведения сельского или подсобного хозяйства; единственная корова, при отсутствии коровы – единственная телка; в хозяйствах, не имеющих ни коровы, ни телки – единственная коза, овца или свинья; у лиц, занимающихся в аграрной сфере – хозяйственные постройки и домашний скот в количестве, необходимом для удовлетворения минимальных потребностей его семьи, а также домашняя птица.

ответчика. Если основания для наложения ареста на имущество возникают в ходе судебного производства по уголовному делу, то на основании ходатайства стороны обвинения либо по собственной инициативе судья (суд) выносит постановление (определение) о наложении ареста на имущество соответственно обвиняемого, подсудимого, осужденного.

Фактическое исполнение судебного решения о наложении ареста на имущество обвиняемого (подозреваемого) или гражданского ответчика осуществляется в стадии предварительного расследования следователем (дознавателем) или прокурором, в производстве которого находится уголовное дело. В производстве данного процессуального действия обязательно участвуют понятые и могут участвовать специалисты. Фактическое исполнение судебного решения в судебных стадиях уголовного процесса о наложение ареста на имущество обвиняемого, подсудимого, осужденного или гражданского ответчика осуществляется по поручению судьи (суда) органом дознания или судебным исполнителем. При исполнении судебного решения могут участвовать специалисты для оценки имущества, подлежащего аресту; участие понятых обязательно. Исполнение судебного решения состоит в том, что следователь (дознаватель, прокурор, должностное лицо органа дознания или судебный исполнитель соответственно):

■ зачитывает вслух данное судебное решение собственнику (владельцу) имущества и разъясняет, что собственнику (владельцу) запрещено распоряжаться, а в необходимых случаях и пользоваться арестованным имуществом обвиняемого (подозреваемого, подсудимого, осужденного) или материально ответственных лиц;

■ оформляет опись арестованного имущества и его оценку с участием специалиста (специалистов);

■ изымает арестованное имущество либо передает арестованное имущество для хранения собственнику, владельцу данного имущества или иному физическому лицу либо представителю местного органа самоуправления, жилищно-эксплуатационной организации; предупреждает данных лиц об ответственности за надлежащее хранение и обеспечение

сохранности арестованного имущества, о чем отбирается подписка;

■ протоколирует ход и результаты исполнения судебного решения о наложении ареста на имущество с соблюдением правил, установленных ст. 172, 173 УПК;

■ объявляет (зачитывает) протокол наложения ареста на имущество и описи арестованного имущества; обеспечивает процедуру подписания указанного протокола участниками данного процессуального действия;

■ передает под расписку один экземпляр протокола о наложении ареста на имущество и описи имущества лицу, которому арестованное имущество передано для хранения и обеспечения его сохранности.

При наложении ареста на денежные вклады, банковские счета, ценные бумаги производство всяких операций с ними прекращается на основании судебного решения о наложении на них ареста. Судебное решение об аресте денежных вкладов, банковских счетов, ценных бумаг направляется для исполнения в соответствующие банки или иные кредитные организации.

Если при назначении и подготовке судебного разбирательства по уголовному делу, поступившему в суд с обвинительным заключением, судья устанавливает, что дознавателем, следователем и прокурором не приняты меры, связанные с наложением ареста на имущество в целях обеспечения гражданского иска или (и) возможной конфискации имущества, то данный судья обязывает органы расследования принять необходимые меры (ст. 267 УПК).

Отмена судебного решения о наложении ареста на имущество (включая денежные вклады, банковские счета, ценные бумаги) осуществляется путем вынесения мотивированного решения в случае, когда отпадает необходимость в применении данной меры процессуального принуждения. Отмена данного судебного решения осуществляется соответственно следователем (дознавателем, прокурором), судом (судьей), в производстве которых находится уголовное дело (ч. 9 ст. 116 УПК). В случае вынесения постановления (определения) о прекращения уголовного дела по реабилитирующим или нереабилитирующим

основаниям решение об отмене меры процессуального принуждения в виде наложении ареста на имущество оформляется в резолютивной части данного постановления. При постановлении оправдательного приговора отменяется мера процессуального принуждения в виде наложения ареста на имущество. При постановлении обвинительного приговора подлежит разрешению вопрос о том, как поступить с имуществом (денежными средствами, ценными бумагами), на которое наложен арест для обеспечения гражданского иска или возможной конфискации имущества (п. 9 ч. 1 ст. 335 УПК). В случае принятия решения об отказе в удовлетворении гражданского иска принимается судебное решение об отмене меры процессуального принуждения в виде наложения ареста на имущество и по судебному решению данное имущество возвращается его собственнику либо владельцу. В случае непринятия судебного решения о конфискации арестованного имущества отменяется мера процессуального принуждения и данное имущество по судебному решению возвращается его собственнику или владельцу. В случае принятия судебного решения о конфискации имущества оно по судебному решению обращается в доход государства.

Денежное взыскание (наложение штрафа) (ч. 1 и 2 ст. 113, ст. 117 и ч. 1-4 ст. 118 УПК)

Понятие «денежное взыскание» и понятие «наложение штрафа». Денежному взысканию и наложению штрафа посвящены ст. 113, 117 и ч. 1-4 ст. 118 УПК. Согласно ч. 1 и 2 ст. 113 УПК уголовно-процессуальные правовые нормы о денежном взыскании (наложении штрафа) в пределах своей компетенции вправе применить соответственно дознаватель, следователь, прокурор, суд (судья). Закрепляя в гл. 13 УПК понятие «денежное взыскание» и понятие «наложение штрафа», законодатель Республики Таджикистан не определяет юридическое значение данных понятий и их соотношение. Анализ ст. 113, 117 и ч. 1- 4 ст. 118 УПК позволяет полагать, что в уголовно-процессуальном (юридическом) смысле законоположений, установленных данными статьями:

1. Понятие «денежное взыскание» является родовым по отношению к понятию «наложение штрафа».

2. Понятие «денежное взыскание» и понятие «наложение штрафа» имеют два значения: обозначают а) меру уголовно-процессуальной ответственности в виде штрафа за уголовно-процессуальное правонарушение и б) действия по принудительному изъятию денег у соответствующего участника уголовного процесса в случае, когда доказан факт совершения им данного правонарушения. Денежное взыскание и наложение штрафа являются иными мерами процессуального принуждения.

Основания применения денежного взыскания (основания наложения штрафа). Главная особенность денежного взыскания в уголовном процессе состоит в том, что посредством уплаты штрафа согласно судебному решению применяется мера уголовно-процессуального принуждения в форме денежного взыскания (наложения штрафа), то есть осуществляется принудительная акция в отношении того участника уголовного процесса, вина которого в совершении соответствующего уголовно-процессуального правонарушения доказана.

В аспекте правовых норм, регулирующих процессуальное принуждение в виде денежного взыскания (наложения штрафа) под уголовно-процессуальным правонарушением следует иметь в виду виновное нарушение соответствующим участником уголовного процесса[1] правовых норм УПК, которые регулируют порядок расследования и судебного разбирательства по уголовному делу, порядок исполнения приговора, порядок судебного заседания, а также виновное нарушение соответствующим участником уголовного процесса правовых норм УПК, которые регулируют его процессуальные обязанности (ч. 1 и 2 ст. 113, ст. 117, ч. 2, 3 ст. 118 УПК).

---

[1] В данном и в иных случаях, если иное не оговорено, имеются в виду все участники уголовного процесса, за исключением судьи, народных заседателей, государственного обвинителя, адвоката-защитника, адвоката-представителя гражданского истца, адвоката-представителя гражданского ответчика, следователя, начальника следственного подразделения, дознавателя, начальника подразделения дознания, прокурора.

Лишь в случаях, прямо предусмотренных УПК (ч.1 и 2 ст. 113 УПК), юридическими основаниями применения денежного взыскания (юридическими основаниями наложения штрафа) являются соответственно:

■ достоверная доказанность факта виновного совершения уголовно-процессуального правонарушения при осуществлении предварительного расследования, судебного рассмотрения уголовного дела, при исполнении приговора соответственно подозреваемым, обвиняемым, подсудимым, осужденным, потерпевшим, свидетелем, понятым, специалистом, экспертом, иными участниками уголовного процесса УПК (ч. 1 и 2 ст. 113 УПК);

■ достоверная доказанность факта нарушения порядка в судебном заседании участниками уголовного судопроизводства (ч. 1 и 2 ст. 113, ст. 117 и ч. 2 ст. 118, 292 УПК);

■ достоверная доказанность неисполнения процессуальных обязанностей участниками уголовного судопроизводства (ст. 117, ч. 2 ст. 118 УПК).

Процессуальный порядок наложения штрафа

При наличии установленных законодательством оснований штраф на участников уголовного процесса налагается судом (судьей), осуществляющим производство по уголовному делу (ч. 1 ст. 118, ст. 292 УПК). При наличии установленных законодательством оснований иные меры юридической ответственности в отношении участников уголовного процесса и иных лиц также могут налагаться судом (судьей), осуществляющим производство по уголовному делу (ст. 292 УПК).

Если участник уголовного процесса нарушает установленный порядок и не подчиняется законным распоряжениям председательствующего, то он предупреждается председательствующим, что повторное нарушение порядка приведет к его удалению из зала судебного заседания или (и) к наложению денежного взыскания в размере до двух показателей для расчетов (ч. 1 ст. 292 УПК).

При повторном нарушении участником уголовного процесса установленного порядка в судебном заседании, и при

повторном неподчинении законным распоряжениям председательствующего суд выносит определение, а председательствующий постановление об удалении из зала судебного заседания участника уголовного процесса и о наложении на него денежного взыскания в размере до двух показателей для расчетов. При этом следует иметь в виду, что за нарушение порядка в судебном заседании и за неподчинение распоряжениям председательствующего штраф может быть наложен судом (председательствующим) на любого участника судебного рассмотрения уголовного дела, кроме подсудимого, его защитника и государственного обвинителя (ч. 2 ст. 118 и ч. 1, 3 и 4 ст. 292 УПК).

Если участник судебного разбирательства совершает административное правонарушение, связанное с явным неуважением к суду и установленным в суде правилам, то суд (судья) после допроса правонарушителя и проверки его доводов может вынести определение (постановление) в том же судебном заседании о применении к правонарушителю административного взыскания в виде штрафа (ч. 5 ст. 292 УПК). *В частности:*

1. За проявление неуважения к суду, выразившееся в умышленном уклонении от явки в суд потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика, понятого или за совершение указанными участниками уголовного процесса действий, свидетельствующих о явном пренебрежении к суду или к установленным в суде правилам суд (судья) вправе наложить штраф в размере от двух до пяти показателей для расчетов (ч. 1 ст. 118, ч. 5 ст. 292, ст. 528 КоАП).

2. За воспрепятствование должностным лицом под каким бы то ни было предлогом явке в суд народного заседателя для выполнения возложенных на него обязанностей суд (судья) вправе наложить на данное должностное лицо штраф в размере от трех до пяти показателей для расчетов (ч. 1 ст. 118, ч. 5 ст. 292, ст. 529 КоАП).

3. За невыполнение физическим лицом (должностным лицом, юридическим лицом) судебного решения о наложении ареста на имущество или за невыполнение законного требования

судебного исполнителя по выполнению судебного решения о наложении ареста на имущество суд (судья) вправе наложить штраф: а) на физическое лицо – в размере от трех до десяти показателей для расчетов; б) на должностное лицо – в размере от сорока до пятидесяти показателей для расчетов; в) на юридическое лицо – в размере от двухсот до трехсот показателей для расчетов (ч. 1 ст. 118, ч. 5 ст. 292, ст. 530 КоАП)[1].

4. За оставление должностным лицом без рассмотрения частного определения (постановления) суда (судьи), либо за непринятие должностным лицом мер по исполнению частного определения (постановления), за несвоевременный ответ должностного лица о рассмотрении частного определения (постановления) суда (судьи) соответственно суд (судья) вправе наложить штраф на данное должностное лицо в размере от трех до семи показателей для расчетов (ч. 1 ст. 118, ч. 5 ст. 292, ст. 531 КоАП)[2].

5. За невыполнение участниками уголовного процесса[3] законных требований судьи, прокурора, следователя, дознавателя суд (судья) вправе наложить на каждого из указанных участников уголовного процесса штраф в размере от трех до семи показателей для расчетов (ч. 1 ст. 118, ч. 5 ст. 292, ст. 532 КоАП).

---

[1] В данном случае: а) под физическим лицом имеется в виду собственник или владелец имущества, на которое наложен арест; б) под должностным лицом имеется в виду представитель местного самоуправления, жилищно-эксплуатационной организации, которым арестованное имущество передано по судебному решению на хранение; в) под юридическим лицом имеется в виду банк либо иная кредитная организация, где находятся денежные вклады, хранятся банковские счета, ценные бумаги, на которые по судебному решению наложен арест.

[2] Под должностным лицом в данном случае имеется в виду то должностное лицо, в адрес которого судом (судьей) внесено частное определение (частное постановление) о принятии мер по устранению выявленных судом обстоятельств, которые способствовали совершению преступления и (или) других нарушений закона.

[3] В данном случае под участниками уголовного процесса могут иметься в виду понятой, специалист, эксперт, переводчик, свидетель, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик.

6. За дачу ложных показаний свидетелем, за дачу ложных пояснений специалистом, за дачу ложного заключения судебным экспертом, за заведомо неправильный перевод переводчиком суд (судья) вправе наложить штраф на каждого из указанных участников уголовного процесса в размере от десяти до двадцати показателей для расчетов (ч. 1 ст. 118, ч. 5 ст. 292 УПК; ст. 534 КоАП).

Если уголовно-процессуальное правонарушение в виде неисполнения процессуальных обязанностей участником уголовного процесса совершено в ходе досудебного производства по уголовному делу, то дознаватель, следователь, прокурор, в производстве которых находится уголовное дело, обязаны составить протокол об установлении признаков данного правонарушения и затем направить данный протокол в суд с запросом о его рассмотрении. Данный протокол должен быть рассмотрен судьей в течение 5 суток со дня его представления в суд. В судебное заседание вызывается правонарушитель, то есть участник уголовного процесса, допустивший неисполнение своей процессуальной обязанности. В случае неявки участника уголовного процесса судья вправе рассмотреть протокол о правонарушении данного участника уголовного процесса без его участия. В необходимых случаях в судебном рассмотрении указанного протокола по решению судьи принимает участие следователь (дознаватель), составивший данный протокол, и надзирающий за досудебным производством прокурор.

С учетом результатов рассмотрения протокола об указанном уголовно-процессуальном правонарушении судья выносит мотивированное постановление о наложении штрафа при доказанности вины участника уголовного процесса в неисполнении им своей процессуальной обязанности либо прекращает производство при отсутствии его вины. Согласно ч. 4 ст. 118 УПК судья должен направить свое постановление о наложении штрафа участнику уголовного процесса и следователю (дознавателю, прокурору), составившему протокол о правонарушении участника уголовного процесса. Правильным будет и направление копии постановления судьи указанным лицам в случае прекращения судьей производства за отсутствием (за не

установлением) вины участника уголовного процесса в деянии, которое вменено ему следователем (дознавателем или прокурором).

С соблюдением указанного процессуального порядка осуществляется следователем, дознавателем, прокурором, судьей производство по наложению штрафа в случае совершения участниками уголовного процесса каждого уголовно-процессуального правонарушения, выявленного и запротоколированного в досудебных стадиях уголовного процесса соответственно дознавателем, следователем или прокурором. *Например:*

♦ На основании рассмотрения составленного следователем, дознавателем или прокурором протокола денежное взыскание может быть наложено судьей на личного поручителя *в случае невыполнения личным поручителем взятых на себя обязательств* о том, что подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, 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 (ч. 4 ст. 106, ст. 117, ч. 2 ст. 118 УПК).

♦ На основании рассмотрения составленного следователем, дознавателем или прокурором протокола денежное взыскание может быть наложено судьей на родителей, других родственников, опекунов, попечителей несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, подсудимого или на других лиц, а также представителей детского учреждения, в котором содержится несовершеннолетний подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, *в случае невыполнения ими взятых на себя письменных обязательств* о том, что, находясь на свободе, несовершеннолетний подозреваемый, обвиняемый, подсудимый не скроются от органа уголовного преследования и суда, не будут препятствовать расследованию дела или рассмотрению его судом и не будут заниматься преступной деятельностью (ч. 3 ст. 108 УПК).

Если каждое из указанных уголовно-процессуальных правонарушений указанных участников уголовного процесса будет установлено в ходе судебного разбирательства уголовного дела, то рассмотрение и разрешение каждого из них должно

осуществляться судом (судьей) в том же судебном заседании с вынесением определения (постановления) о наложении штрафа в случае доказанности вины участника уголовного процесса (ч. 2 ст. 118 УПК).

Процессуальный порядок обращения залога в доход государства (ч. 4 ст. 109 и ч. 5 ст. 118 УПК)

Частью 4 ст. 109 УПК установлены следующие положения: «В случае уклонения подозреваемого, обвиняемого или подсудимого от явки по вызову органа уголовного преследования и суда мера пресечения изменяется, а залог обращается в доход государства по судебному решению, вынесенному в порядке, предусмотренном ст. 118 настоящего Кодекса». Согласно ч. 5 ст. 118 УПК «Вопрос об обращении в доход государства залога в случаях, предусмотренных ч. 4 ст. 109 настоящего Кодекса, решается на судебном заседании судом, судьей с вынесением определения (постановления)». Из данных законоположений следует, что вопрос об обращении залога в доход государства рассматривается судьей путем проведения судебного заседания в стадии предварительного расследования, когда мера пресечения в виде залога нарушена подозреваемым или обвиняемым в данной стадии уголовного процесса, и путем проведения судьей (судом) судебного заседания в соответствующей судебной стадии уголовного процесса, когда мера пресечения в виде залога нарушена подсудимым или осужденным в ходе судебного производства по уголовному делу.

Согласно сложившейся процессуальной практики принятие судебного решения об обращении залога в доход государства осуществляется в следующем порядке:

- Если в ходе предварительного расследования подозреваемый (обвиняемый) нарушил меру пресечения в виде залога путем уклонения от явки по вызову органа уголовного преследования, то следователь (дознаватель) или прокурор, в производстве которых находится уголовное дело, составляет протокол по данному факту, принимает решение об изменении меры пресечения в виде залога на иную меру пресечения и затем

направляет указанный протокол в районный суд (гарнизонный военный суд). Данный протокол рассматривается в судебном заседании судьей единолично. В суд вызываются прокурор и следователь (дознаватель), а также подозреваемый (обвиняемый) и залогодатель, если залог внесен им. В судебное заседание допускается защитник подозреваемого (обвиняемого). Неявка подозреваемого (обвиняемого) и залогодателя без уважительных причин не препятствует рассмотрению протокола. Проверив обоснованность протокола, выслушав следователя (дознавателя) и прокурора, а также объяснения подозреваемого (обвиняемого), его защитника и залогодателя и установив законность и обоснованность изменения меры пресечения в виде залога, судья выносит постановление об обращении залога в доход государства либо об отказе в принятии такого решения. Внесенный залог по постановлению судьи обращается в доход государства. Копия постановления направляется следователю (дознавателю), прокурору, подозреваемому (обвиняемому) и залогодателю, а также судебному исполнителю для исполнения судебного решения.

● Если в ходе судебного следствия либо в иных судебных стадиях уголовного процесса появятся факты неявки подсудимого (осужденного) по вызовам судьи (суда), то в том же судебном заседании проверяются данные факты, выслушиваются объяснения подсудимого (осужденного), его защитника и залогодателя, а также заключение прокурора. При достоверном установлении неявки подсудимого (осужденного) по вызовам судьи (суда) *без уважительных причин,* судья (суд) выносит мотивированное постановление (определение) об изменении меры пресечения в виде залога в связи с уклонения подсудимого (осужденного) от явки по вызовам и об обращении залога в доход государства. Копия судебного постановления (определения) направляется судьей (судом) подсудимому (осужденному) и залогодателю, а также судебному приставу для исполнения судебного решения[1].

---

[1] См.: Михайлов В.А. Процессуальный порядок обращения залога в доход государства // Курс уголовного судопроизводства : учеб. : В 3 т. / Под ред. В.А. Михайлова. – Т. 1 : Общие положения уголовного судопроизводства. – М.:

Вопросы и задания для самоконтроля:

1. Дайте понятие и назовите виды мер процессуального принуждения.
2. В чем заключается сущность и назначение мер пресечения, их отличие от иных мер процессуального принуждения.
3. Перечислите виды мер пресечения.
4. Назовите основания и условия применения мер пресечения, обстоятельства, учитываемые при их избрании.
5. Каков порядок обжалования решений об избрании мер пресечения?

Литература:

Буланова Н.В. Заключение под стражу при предварительном расследовании преступлений. М., 2005.

Капинус Н.И. Процессуальные гарантии прав личности при применении мер пресечения в уголовном процессе. М., 2007.

Курс уголовного процесса / под ред. д.ю.н., проф. Л.В. Головко. М., 2016.

Мельников В.Ю. Гарантии прав и законных интересов граждан в уголовном процессе. Ростов-на-Дону, 2010.

Михайлов В.А. Глава 12. Задержание подозреваемого; Глава 13. Меры пресечения; Глава 14. Иные меры процессуального принуждения // Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации / Под общей ред. В.П. Верина, В.В. Мозякова. М., 2004.

Михайлов В.А. Меры процессуального принуждения // Курс уголовного судопроизводства: учеб. : В 3 т. / Под ред. В.А. Михайлова. – Т. 1 : Общие положения уголовного судопроизводства. М.: Издательство Московского психолого-социального института; Воронеж, 2006.

Михайлов В.А. Уголовно-процессуальные меры пресечения в судопроизводстве Российской Федерации : монография. М., 1997.

Издательство Московского психолого-социального института; Воронеж: Издательство НПО «МОДЭК», 2006. – С. 761-762.

Михайлов В.А. Уголовно-процессуальные меры пресечения в судопроизводстве Российской Федерации. М., 1997.

О порядке и условиях содержания под стражей подозреваемых, обвиняемых и подсудимых: закон Республики Таджикистан от 28 июня 2011 года № 720 (в ред. Закона Республики Таджикистан от 14.05.2016 г. № 1312).

Рахматулоев А.Э. Уголовный процесс: учебник. Худжанд, 2016.

Ткачева Н.В. Меры пресечения, не связанные с заключением под стражу в уголовном процессе России. Челябинск, 2004.

Трунова Л.К., Трунов И.Л. Меры пресечения в уголовном процессе. СПб, 2003.

Уголовно-процессуальное право / под ред. Н.А. Кудратова. Душанбе, 2016.

ГЛАВА 7. ХОДАТАЙСТВА, ЖАЛОБЫ И ИНЫЕ ОСНОВНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ УПК

В результате изучения главы 7 обучающийся должен:

знать:

– лиц, в том числе участников уголовного судопроизводства, имеющих право заявить ходатайство и жалобу;

– сроки рассмотрения ходатайств и жалоб;

– кто и куда вправе обжаловать процессуальные действия и решения государственных органов и должностных лиц в уголовном судопроизводстве.

уметь:

– обжаловать действия или решения дознавателя или следователя прокурору;

– обжаловать действия (бездействие) прокурора вышестоящему прокурору или в суд;

– анализировать положения главы 14 УПК о порядке рассмотрения жалоб.

7.1. Ходатайства и жалобы в уголовном процессе

Участники уголовного процесса либо иные лица, чьи права были нарушены, вправе обратиться с официальной просьбой к государственному органу или должностному лицу, ответственным за производство по уголовному делу, то есть заявить ходатайство органу дознания, дознавателю, следователю, прокурору либо в суд (ч. 1 ст. 119 УПК).

Правом заявлять ходатайства о производстве процессуальных действий или принятии процессуальных решений для установления обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела, обеспечения прав и законных интересов лица, заявившего ходатайство, либо представляемых им лица или организаций, обладают государственный обвинитель, подозреваемый, обвиняемый, его защитник, потерпевший, его законный представитель и представитель, частный обвинитель, эксперт, гражданский истец, гражданский ответчик, их представители, представитель администрации организации и иное

лицо, права и законные интересы которых затронуты в ходе досудебного или судебного производства.

Право участника процесса заявить ходатайство может быть реализовано в любой момент производства по уголовному делу. Ходатайство подается тому, кто обладает должностными полномочиями в рамках возбужденного уголовного дела. Письменное ходатайство приобщается к уголовному делу, устное – заносится в протокол следственного действия или судебного заседания, К жалобе могут быть приложены дополнительные материалы (ч. 3 ст. 119 УПК). Отклонение ходатайства государственным органом или должностным лицом не лишает заявителя права вновь заявить ходатайство вышестоящему государственному органу или должностному лицу.

Каждое ходатайство подлежит рассмотрению и разрешению непосредственно после его заявления. В том случае, когда немедленное принятие решения по ходатайству, заявленному в ходе предварительного расследования, невозможно, оно должно быть разрешено не позднее 3 суток со дня его заявления. Этот срок не подлежит продлению.

Ходатайства рассматривают и разрешают на стадиях возбуждения уголовного дела и предварительного расследования дознаватель и следователь, а на судебных стадиях – судья и суд. Об отказе в удовлетворении ходатайства либо дознаватель, следователь, судья выносят постановление, а суд – определение, которое доводится до сведения лица, заявившего ходатайство. Принятое решение по ходатайству может быть обжаловано прокурору, начальнику следственного подразделения в судебном порядке.

Таким образом, действия (бездействие) и решения органа дознания, дознавателя, начальника подразделения дознания, следователя, начальника следственного подразделения, прокурора и суда могут быть обжалованы участниками уголовного судопроизводства, а также иными лицами в той части, в которой производимые процессуальные действия и принимаемые процессуальные решения затрагивают их интересы.

Жалобы на действия (бездействие) и решения органа дознания, дознавателя и следователя подаются прокурору,

надзирающему за исполнением законов при производстве предварительного следствия и дознания. Жалобы на действие и решение прокурора подаются вышестоящему прокурору или в суд.

Прокурор обязан рассмотреть жалобу в течение трех суток с момента ее получения. В исключительных случаях, когда для проверки жалобы необходимо истребовать дополнительные материалы либо принять иные меры, допускается рассмотрение жалобы в срок до семи суток с извещением об этом лица, подавшего жалобу, и заинтересованных лиц.

Жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора, суда, судьи могут быть поданы в течение всего производства дознания, предварительного следствия и судебного разбирательства.

Жалобы на решение об отказе в возбуждении уголовного дела и о прекращении уголовного дела, на приговор, определение, вынесенные судами первой инстанции, подаются в сроки, установленные УПК.

По результатам рассмотрения жалобы заявитель незамедлительно уведомляется о решении, принятом по жалобе, и дальнейшем порядке его обжалования.

Дознаватель, следователь вправе обжаловать действия (бездействие) и решения прокурора соответственно вышестоящему прокурору или руководителю вышестоящего следственного органа.

Постановления дознавателя, следователя об отказе в возбуждении уголовного дела, о прекращении уголовного дела, а равно иные решения и действия (бездействие) дознавателя, следователя, прокурора, которые способны причинить ущерб конституционным правам и свободам участников уголовного судопроизводства либо затруднить доступ граждан к правосудию, могут быть обжалованы в районный суд по месту совершения деяния, содержащего признаки преступления либо по месту нахождения органа, в производстве которого находится уголовное дело.

Физическое или юридическое лицо вправе обратиться с жалобой в суд на отказ в приеме заявления о преступлении или нарушения закона при возбуждении или прекращении уголовного

дела, если его жалоба не была удовлетворена прокурором, вышестоящим прокурором или не разрешена в установленный УПК срок.

Жалоба может быть подана в суд по месту нахождения органа прокуратуры в течение одного месяца со дня получения уведомления прокурора об отказе в её удовлетворении или со дня истечения месячного срока после подачи жалобы, если не был получен на нее ответ.

Жалоба рассматривается судьей единолично в течение десяти суток с момента ее поступления с уведомлением заявителя и прокурора о времени ее рассмотрения. Неявка в судебное заседание заявителя или прокурора не служит препятствием к рассмотрению жалобы, однако судья может признать явку указанных лиц обязательной. Прокурор обязан представить в суд материалы по жалобе. Прокурор и заявитель вправе при рассмотрении жалобы выражать свое мнение. Судья, признав жалобу обоснованной, выносит мотивированное постановление об удовлетворении жалобы и отмене постановления или оставлении жалобы без удовлетворения. Постановление судьи об отмене постановления об отказе в возбуждении или прекращении уголовного дела направляется прокурору для исполнения. Судья, рассматривающий жалобу на решение прокурора, не вправе принимать участие при разрешении дела по существу.

Не является препятствием для рассмотрения жалобы судом неявка лиц, своевременно извещенных о времени рассмотрения жалобы и не настаивающих на ее рассмотрении с их участием.

Процедура рассмотрения жалобы в суде начинается с объявления судьей, какая жалоба подлежит рассмотрению и разъяснения прав и обязанностей участникам судебного заседания. После этого заявитель обосновывает жалобу и заслушиваются другие лица. Заявителю предоставляется возможность выступить с репликой. По окончании судебного заседания судья выносит одно из следующих постановлений:

1) о признании действия (бездействия) или решения соответствующего должностного лица незаконным или необоснованным и о его обязанности устранить допущенное нарушение;

2) об оставлении жалобы без удовлетворения.

Копии постановления судьи направляются заявителю и прокурору.

Жалобы и представления на приговоры, определения, постановления судов первой и кассационной инстанций, а также жалобы и представления на судебные решения, принимаемые в ходе досудебного производства по уголовному делу, приносятся в суд кассационной инстанции.

Жалобы и представления на судебные решения, вступившие в законную силу, приносятся в суд надзорной инстанции и в суд, возобновляющий производство по уголовному делу ввиду вновь открывшихся обстоятельств.

7.2. Процессуальные сроки

Важнейшим элементом уголовно-процессуальной формы являются процессуальные сроки. Принятые по делу решения и проведенные процессуальные действия признаются законными только при условии их производств в сроки, определенные уголовно-процессуальным законом.

Процессуальный срок представляет собой промежуток времени, установленный УПК для производства конкретных уголовно-процессуальных действий, исчисляемый часами, сутками, месяцами. При исчислении сроков месяцами не принимаются во внимание те часы и сутки, которыми начинается течение срока, за исключением случаев, предусмотренных УПК. При исчислении сроков заключения под стражу, домашнего ареста и нахождения в медицинской организации, оказывающей медицинскую помощь в стационарных условиях, или в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, в них включается и нерабочее время.

Срок исчисляемый сутками, истекает в 24 часа последних суток. Срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца, а если этот месяц не имеет соответствующего числа, то 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, за исключением случаев исчисления сроков при задержании, содержании под стражей, домашнем аресте и нахождении в медицинской организации, оказывающей медицинскую помощь в стационарных условиях, или в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях.

При применении такой меры принуждения как задержание, его срок исчисляется с момента фактического задержания.

Срок не считается пропущенным, если жалоба, ходатайство или иной документ до истечения срока сданы на почту, переданы лицу, уполномоченному их принять, а для лиц, содержащихся под стражей или находящихся в медицинской организации, оказывающей медицинскую помощь в стационарных условиях, либо в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, если жалоба или иной документ до истечения срока сданы администрации места предварительного заключения либо медицинской организации.

УПК в отдельных случаях допускает продление процессуального срока. Так, срок дознания при необходимости может быть продлен прокурором до 30 суток (ст. 155 УПК).

Пропущенный по уважительной причине срок (например, регулирующий подачу заявления или жалобы) должен быть восстановлен на основании постановления дознавателя, следователя или судьи, в производстве которого находится уголовное дело. Уважительными причинами пропущенного срока могут считаться болезнь либо стихийное бедствие, которые не позволили своевременно совершить необходимые процессуальные действия. Отказ в восстановлении срока подлежит обжалованию в судебном порядке.

По ходатайству заинтересованного лица исполнение решения, обжалованного с пропуском установленного срока, может быть приостановлено до разрешения вопроса о восстановлении пропущенного срока.

7.3. Судебные издержки

Судебные издержки – это необходимые и оправданные расходы, связанные с производством по уголовному делу, в том

числе выплаты и вознаграждение физическим и юридическим лицам, вовлеченным в уголовное судопроизводство в качестве участников (потерпевшим, свидетелям, экспертам, переводчикам, понятым, адвокатам и др.) или иным образом привлекаемым к решению стоящих перед ним задач (например, лицам, которым передано на хранение имущество подозреваемого, обвиняемого, или лицам, осуществляющим хранение, пересылку, перевозку вещественных доказательств по уголовному делу).

Судебные издержки складываются из:

– средств, выплаченных свидетелям, потерпевшим и их представителям, 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;

– средств, выплачиваемых экспертам, переводчикам, специалистам, за выполнение ими своих обязанностей на дознании, предварительном следствии или в суде, кроме случаев, когда эти обязанности выполнялись в порядке служебного задания;

– средств, выплачиваемых за оказание защитником юридической помощи в случае освобождения подозреваемого, обвиняемого или подсудимого от ее оплаты, либо участия адвоката в дознании, предварительном следствии и в суде по назначению, без заключения соглашения с клиентом;

– средств, выплаченных в качестве пособия обвиняемому к которому была применена мера пресечения в виде отстранения от должности;

– средств, израсходованных на хранение и пересылку вещественных доказательств;

– средств, израсходованных в связи с розыском подозреваемого, обвиняемого или подсудимого, скрывающегося от следствия или суда;

– средств, израсходованных на проведение экспертизы в экспертных учреждениях;

– средств, израсходованных на другие мероприятия, необходимые для осуществления производства по соответствующему уголовному делу или материалу;

– иные расходы, понесенные в ходе производства по уголовному делу и предусмотренные УПК (например, расходы, связанные с участием педагога, психолога и иных лиц в производстве следственных действий; расходы потерпевшего на участие представителя, расходы иных заинтересованных лиц на любой стадии уголовного судопроизводства при условии их необходимости и оправданности).

Судебные издержки принимаются на депозит суда и оплачиваются за счет средств местного бюджета, если иное не предусмотрено УПК.

Суммы, признанные судебными издержками, выплачиваются по постановлению дознавателя, следователя, прокурора или судьи либо по определению суда. Эти выплаты могут производиться по постановлению судьи, вынесенному без проведения судебного заседания на основании письменного заявления заинтересованных лиц с приложением в случае необходимости соответствующих документов.

Порядок и размеры возмещения судебных издержек, устанавливаются Правительством Республики Таджикистан, за исключением сумм, выплачиваемых потерпевшему на покрытие расходов, связанных с выплатой вознаграждения представителю потерпевшего и сумм, израсходованных на производство судебной экспертизы в экспертных учреждениях, так как в состав процессуальных издержек не входят суммы, израсходованные на производство судебной экспертизы в государственных судебно-экспертных учреждениях (экспертных подразделениях), поскольку их деятельность финансируется за счет средств государственного бюджета.

К судебным издержкам не относятся расходы на возмещение вреда, причиненного незаконными действиями и решениями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры (например, расходы на возмещение вреда, причиненного в результате незаконного изъятия и удержания имущества в качестве вещественного доказательства).

Суд вправе взыскать с осужденного процессуальные издержки, за исключением сумм, выплаченных переводчику и защитнику в случаях, если защитник участвовал по назначению и

его реабилитации. Процессуальные издержки могут быть взысканы и с осужденного, освобожденного от наказания. Судебные издержки, связанные с участием в уголовном деле переводчика, возмещаются за счет средств государственного бюджета.

Если переводчик исполнял свои обязанности в порядке служебного задания, то оплата его труда возмещается государством организации, в которой работает переводчик.

Если подозреваемый или обвиняемый заявил об отказе от защитника, но отказ не был удовлетворен и защитник участвовал в уголовном деле по назначению, то расходы на оплату труда адвоката возмещаются за счет средств государственного бюджета.

В случае реабилитации лица судебные издержки возмещаются за счет средств государственного бюджета.

Судебные издержки возмещаются за счет средств государственного бюджета, также в случаях рассмотрения уголовных дел о применении принудительных мер медицинского характера в соответствии с положениями главы 45 УПК; в случаях рассмотрения жалобы на решение о выдаче лица в порядке, предусмотренном ст. 476 УПК.

Судебные издержки возмещаются за счет средств государственного бюджета в случае имущественной несостоятельности лица, с которого они должны быть взысканы. Суд вправе освободить осужденного полностью или частично от уплаты процессуальных издержек, если это может существенно отразиться на материальном положении лиц, которые находятся на иждивении осужденного.

Признавая виновными по уголовному делу нескольких подсудимых, суд определяет, в каком размере судебные издержки должны быть взысканы с каждого из них. Суд учитывает при этом характер вины, степень ответственности за преступление и имущественное положение осужденного.

По уголовным делам о преступлениях, совершенных несовершеннолетними, суд может возложить обязанность возместить судебные издержки на родителей или законных представителей несовершеннолетних.

При оправдании подсудимого по уголовному делу частного обвинения суд вправе взыскать судебные издержки полностью или

частично с лица, по жалобе которого было начато производство по данному уголовному делу. При прекращении уголовного дела в связи с примирением сторон процессуальные издержки взыскиваются с одной или обеих сторон.

Вопрос о судебных издержках подлежит разрешению в приговоре, где указывается, на кого и в каком размере они должны быть возложены.

В случае, когда вопрос о судебных издержках не был решен при вынесении приговора, он по ходатайству заинтересованных лиц разрешается этим же судом как до вступления в законную силу приговора, так и в период его исполнения.

Вопросы и задания для самоконтроля:

1. Каков процессуальный порядок заявления и разрешения ходатайств и жалоб?
2. Охарактеризуйте сущность продления и восстановления процессуального срока.
3. Что такое процессуальные издержки и каков порядок их взыскания?

Литература:

Демидов В.Н. Уголовный процесс и материальные затраты. М., 1995.

Куницын А.Р. Образцы заявлений и жалоб в суд. М., 2003.

Курс уголовного процесса / под ред. д.ю.н., проф. Л.В. Головко. М., 2016.

Лупинская П.А. Решения в уголовном судопроизводстве: теория, законодательство и практика. М., 2006.

Муратова Г.Н. Процессуальные акты органов предварительного расследования. Казань, 1989.

Рахматулоев А.Э. Уголовный процесс: учебник. Худжанд, 2016.

Уголовно-процессуальное право / под ред. Н.А. Кудратова. Душанбе, 2016.

Якупов Р.Х. Исчисление процессуальных сроков в советском уголовном процессе. М., 1990.

ЧАСТЬ 2. ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

ДОСУДЕБНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

ГЛАВА 8. ВОЗБУЖДЕНИЕ УГОЛОВНОГО ДЕЛА

В результате изучения главы 8 обучающийся должен:

знать:

– что может служить поводом для возбуждения уголовного дела;

– что является основанием для возбуждения уголовного дела;

– порядок принятия и проверки сообщения о преступлении;

– порядок возбуждения уголовного дела или отказа в этом.

уметь:

– охарактеризовать возбуждение уголовного дела как стадию уголовного судопроизводства (круг участников; начальный и конечный моменты; особенности процессуальной формы; задачи; итоговый процессуальный документ).

8.1. Понятие и значение стадии возбуждения уголовного дела

Согласно УПК досудебное производство в Республике Таджикистан начинается стадией возбуждения уголовного дела. В законодательстве многих зарубежных стран эта стадия отсутствует, и органы предварительного расследования, получив первичную информацию о совершении преступления, имеют возможность немедленно приступить к сбору доказательственной информации путем производства неотложных следственных действий. Например, в уголовном процессе США производство по конкретному делу считается начатым с момента получения информации о преступлении и ее регистрации, что является основанием для производства допросов, ареста подозреваемого, опознания и ряда других действий, результаты которых впоследствии могут служить доказательством в суде. В то же время во многих странах постсоветского пространства, в том числе в Российской Федерации, возбуждение уголовного дела является первой и обязательной стадией уголовного процесса.

Возбуждение уголовного дела как составная часть досудебного производства в уголовном процессе Республики Таджикистан представляет собой урегулированную законом деятельность по получению и оформлению информации о преступлении; в необходимых случаях – по проверке наличия в данной информации оснований для начала предварительного расследования; а также по принятию решения о возбуждении или отказе в возбуждении уголовного дела. Являясь самостоятельной стадией уголовного процесса, возбуждение уголовного дела включает в себя систему процессуальных действий от получения информации о преступлении до принятия одного из названных решений.

Стадия возбуждения дела «запускает механизм» уголовного процесса, приводит его в движение, создает правовую основу для выполнения процессуальных действий в последующих стадиях. Законное и своевременное возбуждение уголовного дела обеспечивает защиту интересов общества и государства, а также прав и законных интересов потерпевших от преступления. В то же время законный и обоснованный отказ в возбуждении уголовного дела также является гарантией прав личности, ограждая ее от необоснованного привлечения к уголовной ответственности. Возбуждение уголовного дела имеет и важное процессуальное значение, так как только после этого по общему правилу становится возможным производство следственных действий, применение мер процессуального принуждения.

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

Содержание этой стадии уголовно-процессуальной деятельности включает систему процессуальных отношений, действий и решений с момента получения информации о преступлении до принятия по ней решения о возбуждении уголовного дела либо отказе в этом. Тем самым содержание стадии возбуждения уголовного дела не сводится только к вынесению

соответствующего постановления; оно включает в себя деятельность по разрешению ряда вопросов, предшествующих принятию итогового решения по заявлению или сообщению о преступлении.

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

Для возбуждения уголовного дела необходимо:

а) наличие законного повода;

б) наличие достаточного основания;

в) отсутствие обстоятельств, исключающих производство по делу.

Под поводом к возбуждению уголовного дела принято понимать предусмотренный законом источник, из которого компетентные государственные органы и должностные лица получают информацию о совершенном или готовящемся преступлении.

Статья 140 УПК к поводам для возбуждения уголовного дела относит:

1) заявление о преступлении,

2) явку с повинной,

3) сообщение должностного лица предприятий, учреждений, организаций,

4) сообщение в средствах массовой информации,

5) непосредственное обнаружение дознавателем, следователем или прокурором сведений, указывающих на признаки преступления.

Заявление о преступлении – наиболее распространенный повод к возбуждению уголовного дела. В соответствии со ст. 141 УПК оно может быть сделано в устном или письменном виде. Письменное заявление должно быть подписано заявителем. Устное заявление заносится в протокол, который подписывается заявителем и должностным лицом органа дознания, следователем или прокурором, принявшим данное заявление. В протоколе

указываются также данные о заявителе и документах, удостоверяющих его личность.

Анонимное или подписанное подложной подписью, либо написанное от имени вымышленного лица заявление, письмо или иное анонимное сообщение о преступлении не может служить поводом для возбуждения уголовного дела.

Заявитель предупреждается об уголовной ответственности за заведомо ложный донос.

Явка с повинной в соответствии со ст. 142 УПК представляет собой добровольное сообщение лица о совершенном им преступлении, о котором не было известно органам расследования.

Заявление о явке с повинной может быть сделано как в письменном, так и в устном виде. Устное заявление принимается и заносится в протокол. Обязательным признаком явки с повинной является добровольность и указание на собственные преступные действия. Поэтому не должно рассматриваться как явка с повинной признание лица в совершенном преступлении, сделанное им во время допроса.

В соответствии со ст. 143 УПК, с**ообщение должностного лица предприятия, учреждения и организации о преступлении** должно быть представлено в письменной форме. К сообщению могут прилагаться документы и иные материалы, подтверждающие обстоятельства о совершении преступления.

Должностные лица, как правило, сообщают о преступлениях, совершенных на территории того предприятия, учреждения и организации, которое они возглавляют, либо о преступлениях, связанных с использованием служебного положения. Вместе с тем сообщение должностного лица может содержать сведения о преступлении, выявленном им на других предприятиях, учреждениях и организациях (недостачи, установленные контрольно-ревизионным управлением и т.п.). Для некоторых должностных лиц обязанность направлять в правоохранительные органы сведения о выявленных или обнаруженных ими преступлениях установлена ведомственными нормативными актами. Так, персонал лечебных учреждений обязан немедленно сообщать обо всех случаях обращения за

медицинской помощью с ножевыми и огнестрельными ранениями, а также иными телесными повреждениями, если есть основания полагать, что они связаны с преступлениями.

Сообщение средств массовой информации, согласно ст. 144 УПК, может явиться поводом для возбуждения уголовного дела, если оно реально обосновано и опубликовано в газете или журнале, либо распространено через радио или телевидение.

Должностное лицо средства массовой информации, которое опубликовало либо распространило сообщение о преступлении, по требованию лица, правомочного возбудить уголовное дело, обязано передать находящиеся в его распоряжении документы и иные материалы, подтверждающие распространенное сообщение, а также назвать лицо, представившее эти сведения, за исключением случаев, когда это лицо представило их с условием сохранения в тайне источника информации.

Заявителю выдается документ о принятии сообщения о преступлении с указанием данных о лице, его принявшем, а также даты и времени принятия. Отказ в приеме сообщения о преступлении может быть обжалован прокурору или в суд (ч. 2, 3 ст. 145 УПК).

Непосредственное обнаружение дознавателем, следователем или прокурором сведений, указывающих на признаки преступления, как повод для возбуждения уголовного дела, указывает на активную роль этих органов в борьбе с преступностью. Под данным поводом следует понимать факты выявления дознавателем (в основном – оперативным сотрудником), следователем или прокурором в процессе осуществления ими служебной деятельности сведений об обстоятельствах, указывающих на совершение или подготовку уголовно наказуемых деяний.

УПК предусматривает особенности в поводах для возбуждения некоторых категорий уголовных дел. Так, дела частного (ч. 2 ст. 24 УПК) и частно-публичного (ч. 3 ст. 24 УПК) обвинения возбуждаются не иначе, как по заявлению потерпевшего или его законного представителя. При отсутствии заявления потерпевшего дела частно-публичного обвинения могут быть возбуждены прокурором, если преступление имеет особое

общественное значение или если потерпевший в силу беспомощного состояния, зависимости от обвиняемого либо по иным причинам не в состоянии защищать свои права и законные интересы (ч. 2 ст. 147 УПК).

Помимо законного повода для возбуждения уголовного дела требуются **достаточные основания.** В теории уголовного процесса под основанием для возбуждения уголовного дела принято понимать наличие достаточных фактических данных, свидетельствующих о совершении преступления, указывающих на его признаки. Для принятия решения о возбуждении уголовного дела достаточно установить наличие данных об объективной стороне преступления, подтверждающих событие преступления. Отсутствие сведений о субъекте преступления не может служить препятствием к возбуждению уголовного дела.

Если в заявлении или сообщении о преступлении имеются достаточные данные для возбуждения уголовного дела, следователь и дознаватель должны немедленно возбудить дело и приступить к его расследованию. Если же в поводе отсутствует достаточная информация для того, чтобы сразу же возбудить уголовное дело или отказать в этом, орган дознания, дознаватель, начальник подразделения дознания, следователь, начальник следственного подразделения или прокурор проводят проверку достаточности оснований. Такая проверка может проводиться в течение 3-х суток со дня поступления сообщения. В сложных случаях срок проверки заявления или сообщения о преступлении может быть продлен прокурором до 10 суток.

Говоря об основаниях возбуждения уголовного дела особо следует отметить о результатах ОРД, выступающие в качестве таковой. Известно, что для успешного выявления, расследования и раскрытия тяжких и особо тяжких преступлений, совершаемых обычно скрытно и замаскированно, а также для получения высокого качества доказательств по уголовному делу, роль ОРД является значимым. Без использования негласных (законспирированных) методов, сил, средств и возможностей ОРД выявление, расследование и раскрытие таких преступлений представляется почти невозможным. В этом плане стадия возбуждения уголовного дела не является исключением.

В действительности, в условиях обострения криминальной ситуации в стране и мире, активизации деятельности преступных сообществ, роста организованной преступности, глубокой конспирации действий преступных группировок, их высокой технической оснащенности, ненадежности самого распространенного источника доказательств – показания свидетелей – существенно возрастает роль правоохранительных органов, осуществляющих ОРД.

Во многих случаях результаты ОРД (т.е., задокументированные фактические материалы, подтверждающие полученную первоначальную информацию о преступлении) являются основанием для возбуждения уголовного дела.

Традиционно этому (основанию) предшествует получение первоначальной информации о готовящемся или совершенном преступлении. Данная информация может быть получена из сообщений, заявлений или иных источников. Именно подобная информация (первоначальная) выступает в качестве повода для возбуждения уголовного дела.

А дальнейший сбор фактических данных, их систематизация, проверка достоверности такой информации и их оценка (т.е., полученные результаты ОРД), подтверждающие наличие признаков подготавливаемого, совершаемого или совершенного преступления – выступает полноценным основанием для возбуждения уголовного дела.

Следовательно, результаты ОРД могут служить основанием для возбуждения уголовного дела, представляться в орган дознания, следователю, прокурору или в суд (судье), в производстве которого находится уголовное дело, а также использоваться в доказывании по уголовным делам в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством Республики Таджикистан (ч. 2 ст 11 Закона Республики Таджикистан «Об оперативно-розыскной деятельности»).

Этот Закон указывает на то, что результаты ОРД представляются органу дознания, следователю, прокурору или в суд (судье) на основании постановления руководителя органа, осуществляющего ОРД (ч. 3).

Такой порядок представления результатов ОРД в настоящее время регулируется п. 11 Инструкции «О порядке представления результатов оперативно-розыскной деятельности дознавателю, следователю, прокурору, судье и суду в органах внутренних дел»[1].

В п. 22 этой Инструкции указано: «Результаты оперативно-розыскной деятельности, представляемые для решения вопроса о возбуждении уголовного дела, должны содержать достаточные данные, указывающие на признаки преступления, а именно: сведения о том, где, когда, какие признаки и какого именно преступления обнаружены; при каких обстоятельствах имело место их обнаружение; сведения о лице (лицах), его совершившем (если оно известно), и очевидцах преступления (если они известны); о местонахождении предметов и документов, которые могут стать вещественными доказательствами; о любых других фактах и обстоятельствах, имеющих значение для решения вопроса о возбуждении уголовного дела.

Результаты ОРД, представляемые для подготовки и осуществления следственных и судебных действий, должны содержать сведения о местонахождении лиц, скрывающихся от органов предварительного расследования и суда; о лицах, которым известны обстоятельства и факты, имеющие значение для уголовного дела; о возможных источниках доказательств; о местонахождении предметов и других обстоятельствах, позволяющих определить объем и последовательность проведения процессуальных действий, выбрать наиболее эффективную тактику и методику их производства по конкретному уголовному делу (п. 23).

Результаты ОРД, представляемые для использования в доказывании по уголовным делам, должны позволять формировать доказательства, удовлетворяющие требованиям уголовно-процессуального законодательства, предъявляемым к доказательствам в целом, к соответствующим видам доказательств

---

[1] Цитируемая Инструкция утверждена Приказом МВД Республики Таджикистан от 12 июля 2010 г. за № 16 с пр., согласованная с Генеральным прокурором Республики Таджикистан за исх. № 16/1 нд-10 от 13.03.2010.

по отдельности, содержать сведения об установлении собранных доказательств по уголовному делу, и указания на ОРМ, при проведении которых получены предполагаемые доказательства, а также данные, позволяющие проверить в условиях уголовного судопроизводства (п. 24).

В случае использования в уголовных делах результатов ОРД в качестве доказательств должностные лица органов, осуществляющих ОРД, могут подлежать допросу об их подлинности, происхождении и обстоятельствах их получения. При этом лица, внедренные в преступную среду, и штатные негласные сотрудники могут быть допрошены только с их согласия в письменной форме, за исключением случаев совершения ими преступления (ч. 5 ст. 11 Закона Республики Таджикистан «Об оперативно-розыскной деятельности»). Надзор за точным обеспечением и соблюдением Закона Республики Таджикистан «Об оперативно-розыскной деятельности», а также в части регламентации различных аспектов оперативно-розыскного законодательства, регулируется специальным приказом Генпрокуратуры Республики Таджикистан[1].

Приведенные положения еще раз подтверждают, что оперативно-розыскные данные, т.е., результаты ОРД позволять формировать уголовно-процессуальные доказательства.

Полученную оперативную информацию (оперативно-служебные документы) следователь, во-первых, обязан проверить на ее относимость, допустимость и достоверность, а во-вторых, произвести следственные действия или принять процессуальные решения, необходимые для получения источника (вида) доказательств. Кроме того, обязательным условием использования в доказывании результатов ОРД является соблюдение не только

[1] Об организации прокурорского надзора за обеспечением точного соблюдения и использования Закона Республики Таджикистан «Об оперативно-розыскной деятельности» и других соответствующих нормативных правовых актов: Приказ Генерального прокурора Республики Таджикистан от 21.10.2015 г. за № 5-219.

уголовно-процессуального закона, но и соответствующих положений законодательства об ОРД[1].

Уголовное дело не может быть возбуждено, несмотря на наличие повода и основания, если имеются **обстоятельства, исключающие производство по делу**. Согласно ст. 27 УПК к таким обстоятельствам относятся:

– отсутствие события преступления;

– отсутствие в деянии признаков состава преступления;

– истечение сроков давности привлечения к уголовной ответственности;

– наличие акта амнистии;

– примирение потерпевшего с обвиняемым по уголовным делам частного обвинения;

– отсутствие жалобы потерпевшего, если уголовное дело может быть возбуждено не иначе, как по его жалобе, кроме случаев, предусмотренных ч. 2 ст. 147 УПК, когда прокурору предоставлено право возбуждать дело и при отсутствии заявления потерпевшего;

– смерть лица, совершившего преступление, за исключением случаев, когда производство по делу необходимо для установления невиновности умершего или возобновления дела в отношении других лиц по вновь открывшимся обстоятельствам;

– наличие вступившего в законную силу приговора по тому же обвинению, либо определения (постановления) суда, судьи о прекращении дела по тому же обвинению;

– наличие неотмененного постановления дознавателя, следователя, прокурора о прекращении уголовного дела по тому же обвинению или постановления об отказе в возбуждении уголовного дела.

[1] Курс уголовного процесса / Под ред. д.ю.н., проф. Л.В. Головко. – М.: Статут, 2016. – С. 477.

8.3. Решения, принимаемые в стадии возбуждения уголовного дела

По результатам рассмотрения сообщения о преступлении орган дознания, дознаватель, начальник подразделения дознания, следователь, начальник следственного подразделения или прокурор согласно ч. 6 ст. 145 УПК принимают одно из следующих решений:

1) о возбуждении уголовного дела;
2) об отказе в возбуждении уголовного дела;
3) о передаче заявления, сообщения по подследственности.

Возбуждение уголовного дела осуществляется при наличии законного повода и достаточных оснований

Если в поводе отсутствуют достаточные основания для возбуждения уголовного дела, то дознаватель, следователь должны провести соответствующую **уголовно-процессуальную проверку.** Такая проверка в соответствии с положениями ст. 145 УПК может быть проведена путем осуществления следующих процессуальных действий: получение дополнительных объяснений лица, подавшего заявление, истребование документов, проведение осмотра места происшествия. Проверка может проводиться в течение трех суток со дня поступления заявления, сообщения о преступлении. В сложных случаях срок проверки заявления или сообщения о преступлении может быть продлен прокурором до 10 суток.

Решение о возбуждении уголовного дела оформляется соответствующим постановлением. В постановлении о возбуждении уголовного дела указываются дата, время и место его вынесения; кем оно вынесено; повод и основания для возбуждения уголовного дела; пункт, часть и статья уголовного закона, по которой возбуждается уголовное дело. Копия постановления о возбуждении уголовного дела немедленно направляется прокурору. О принятом решении сообщается заявителю.

В случае если прокурор признает постановление о возбуждении уголовного дела незаконным или необоснованным, он вправе:

– отменить постановление органа дознания, дознавателя, следователя или нижестоящего прокурора о возбуждении уголовного дела и отказать в возбуждении уголовного дела;

– отменить постановление органа дознания, дознавателя, следователя или нижестоящего прокурора о возбуждении уголовного дела и прекратить уголовное дело, если по нему произведены следственные действия.

После вынесения постановления о возбуждении уголовного дела следователем он приступает к производству предварительного следствия. Если дело возбуждено прокурором, то он направляет дело следователю или дознавателю для производства предварительного следствия либо сам приступает к производству предварительного следствия. Если дело возбуждено органом дознания и по нему обязательно производство предварительного следствия, то после выполнения неотложных следственных действий орган дознания направляет дело следователю. По возбужденным им делам, по которым, в соответствии со ст. 154 УПК, предварительное следствие необязательно, орган дознания производит дознание.

Решение об отказе в возбуждении уголовного дела (ст. 149 УПК) принимается при отсутствии оснований для возбуждения дела и при наличии обстоятельств, исключающих производство по делу, указанных в ст. 27 УПК (отсутствие события преступления, отсутствие в деянии признаков состава преступления, истечение сроков давности привлечения к уголовной ответственности, наличие акта об амнистии, примирение потерпевшего с обвиняемым по уголовным делам частного обвинения, отсутствие жалобы потерпевшего, если уголовное дело может быть возбуждено не иначе, как по его жалобе, кроме случаев, предусмотренных ч. 2 ст. 147 УПК, когда прокурору предоставлено право возбуждать дело и при отсутствии заявления потерпевшего, смерть лица, совершившего преступление, за исключением случаев, когда производство по делу необходимо для установления невиновности умершего или возобновления дела в отношении других лиц по вновь открывшимся обстоятельствам, наличие вступившего в законную силу приговора по тому же обвинению, либо определения

(постановления) суда, судьи о прекращении дела по тому же обвинению, наличие неотмененного постановления дознавателя, следователя, прокурора о прекращении уголовного дела по тому же обвинению или постановления об отказе в возбуждении уголовного дела).

Копия постановления об отказе в возбуждении уголовного дела направляется прокурору. Прокурор, в соответствии со ст. 150 УПК, признав постановление об отказе в возбуждении уголовного дела незаконным или необоснованным вправе:

– отменить постановление органа дознания, дознавателя, следователя или нижестоящего прокурора об отказе в возбуждении уголовного дела и направить материалы для проведения дополнительной проверки;

– отменить постановление органа дознания, дознавателя, следователя или нижестоящего прокурора об отказе в возбуждении уголовного дела и возбудить уголовное дело.

Копия постановления об отказе в возбуждении уголовного дела в течение трех суток направляется лицу, предприятию, учреждению, организации или должностному лицу, от которых поступило заявление или сообщение о преступлении. При этом им должно быть разъяснено права на обжалование данного решения и порядок обжалования постановления.

Отказ в возбуждении уголовного дела может быть обжалован прокурору в течение четырнадцати суток с момента вручения копии постановления. Отказ прокурора в удовлетворении жалобы может быть обжалован вышестоящему прокурору или в суд.

Если в возбуждении уголовного дела было отказано по сообщению, опубликованному в средствах массой информации, то в соответствующем СМИ публикуется опровержение.

Передача сообщения по подследственности осуществляется в тех случаях, когда преступление, о котором информируется соответствующее должностное лицо, подследственно иному следователю или органу дознания. При передаче сообщения по подследственности органы расследования принимают меры к предотвращению или пресечению

преступления, а равно закреплению следов преступления (ч. 8 ст. 145 УПК).

Вопросы и задания для самоконтроля:

1. Перечислите поводы для возбуждения уголовного дела.
2. Кто обязан рассмотреть сообщение о преступлении и принять по нему решение?
3. Какие решения могут быть приняты по результатам рассмотрения сообщения о преступлении?
4. Назовите основания для отказа в возбуждении уголовного дела.

Литература:

Быков В.М., Березина Л.В. Доказывание в стадии возбуждения уголовного дела по УПК РФ. Казань, 2006.

Ильин А.Н. Тактика предварительной проверки сообщения о преступлении. М., 2011.

Корнуков В.М., Лазарев В.А., Холоденко В.Д. Возбуждение уголовного дела в системе уголовно-процессуальной деятельности. Саратов, 2002.

Коротков А.П., Синицын А.П., Тимофеев А.В. Процессуальные акты предварительного следствия и дознания / под ред. А.И. Бастрыкина. М., 2010

Курс уголовного процесса / под ред. д.ю.н., проф. Л.В. Головко. М., 2016.

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

Рахимзода Р.Х. Оперативно-розыскные мероприятия: правовые основы: монография. Душанбе: «ЭР-граф», 2016.

Рахимзода Р.Х. Оперативно-розыскная деятельность: история и современность: монография. Душанбе: «ЭР-граф», 2016.

Рахимзода Р.Х. Оперативно-розыскная политика Республики Таджикистан и общеправовые проблемы контроля и надзора за ней // Правовое поле современной экономики. 2016. № 1.

Рахимзода Р.Х. Оперативно-розыскная политика в контексте взаимодействия оперативных и следственных подразделений

(общеправовые вопросы) // Юридическая наука: история и современность. 2016. № 2.

Рахимзода Р.Х. Прокурорский надзор и оперативно-розыскная политика в Республике Таджикистан // Юридическая наука: история и современность. 2016. № 1.

Рахматулоев А.Э. Уголовный процесс: учебник. Худжанд, 2016.

Солиев К.Х. Необходимость изучения оперативно-розыскной деятельности. Соотношение оперативно-розыскной деятельности и уголовного процесса // Актуальные проблемы оперативно-розыскной деятельности и ее роль в укреплении прав человека. Душанбе, 2012.

Сущность и актуальные проблемы стадии возбуждения уголовного дела. 2-е изд., испр. и доп. / отв. ред. И.С. Дикарев. М., 2012.

Уголовно-процессуальное право / под ред. Н.А. Кудратова. Душанбе, 2016.

Юлдошев Р.Р. Научно-практический комментарий к отдельным главам Уголовно-процессуального кодекса Республики Таджикистан. М., 2016.

ГЛАВА 9. ПОНЯТИЕ, ФОРМЫ И ОБЩИЕ УСЛОВИЯ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ

В результате изучения главы 9 обучающийся должен*:*

знать:

– сущность и значение стадии предварительного расследования;

– систему общих условий предварительного расследования;

– нормативное содержание каждого из общих условий предварительного расследования.

уметь:

– анализировать положения уголовно-процессуального закона, регламентирующие задачи стадии предварительного расследования, его формы и иные общие условия деятельности в данной стадии процесса;

– охарактеризовать правила о последственности уголовных дел, о соединении и выделении уголовных дел, о производстве неотложных следственных действий;

– правильно применять соответствующие нормы УПК к конкретным жизненным ситуациям.

9.1. Сущность и значение предварительного расследования

После возбуждения уголовного дела осуществляется вторая и основная стадия досудебного производства – предварительное расследование. Это обязательная стадия уголовного судопроизводства. Только дела частного обвинения могут рассматриваться судом без проведения по ним предварительного расследования.

Предварительное расследование является самой продолжительной стадией процесса. Оно представляет собой сложную и многогранную деятельность прокурора, следователя или дознавателя, которая четко регламентирована законом и которая включает в себя действия по пресечению и предупреждению преступлений, собиранию и проверке доказательств в целях установления обстоятельств совершенного преступления, выявления лиц, его совершивших, и привлечения их в качестве обвиняемых по возмещению причиненного ущерба.

Таким образом, *предварительное расследование – это самостоятельная стадия уголовного процесса, представляющая собой регламентированную законом деятельность органов предварительного расследования по выявлению обстоятельств конкретного преступления, установлению и изобличению лиц, его совершивших, в целях обеспечения прав и законных интересов физических и юридических лиц, потерпевших в данном уголовном деле.*

Перед предварительным расследованием стоят следующие задачи:

1) раскрыть преступление, установить виновное лицо и осуществить его уголовное преследование;

2) всесторонне, полно и объективно исследовать все обстоятельства уголовного дела;

3) обнаружить и процессуально закрепить доказательства для последующего их использования в процессе судебного разбирательства;

4) обеспечить законное и обоснованное привлечение в качестве обвиняемых лиц, совершивших преступление, и не допустить привлечения невиновных к уголовной ответственности; обеспечить участие обвиняемого в производстве по уголовному делу и не допустить дальнейшей преступной деятельности с его стороны;

5) выявить причины и условия, способствовавшие совершению преступления, и принять меры по их устранению;

6) установить характер и размер ущерба, причиненного преступлением, и принять меры по обеспечению его возмещения.

Значение предварительного расследования состоит в том, что органом расследования устанавливаются данные о преступлении, о лице, его совершившем, и обеспечивается реализация уголовной ответственности, установленной законом. Кроме того, проведение предварительного расследования пресекает преступную деятельность лица, привлекаемого в качестве обвиняемого, и способствует предупреждению преступлений со стороны других лиц.

По отношению к судебному разбирательству предварительное расследование выступает в качестве

вспомогательной деятельности, предназначено для подготовки необходимых условий для эффективного осуществления правосудия. Но, с другой стороны, предварительное расследование носит независимый от судебного разбирательства характер. Должностные лица, осуществляющие предварительное расследование, обладают процессуальной независимостью и самостоятельностью.

Уголовное дело может быть разрешено и на стадии предварительного расследования. УПК допускает прекращение производства по делу в данной стадии процесса.

Гарантией законности проведенного расследования служит прокурорский надзор и судебный контроль за действиями и решениями следователя и дознавателя.

9.2. Формы предварительного расследования

Предварительное расследование может осуществляться в двух формах: предварительного следствия и дознания.

Предварительное следствие является основной формой предварительного расследования уголовного дела, поскольку в этой форме расследуются дела о тяжких и особо тяжких преступлениях, а также наиболее сложные дела о преступлениях небольшой и средней тяжести. Предварительное следствие может заменить собой дознание, и в этой форме может быть закончено расследование любого преступления. Предварительное следствие производится прокурором или следователем лишь после возбуждения уголовного дела и принятия его к своему производству. Провести предварительное следствие может и начальник следственного подразделения, который может возбудить уголовное дело, принять уголовное дело к своему производству или передавать производство уголовного дела следователю (ч. 1 ст. 38 УПК).

По делам о преступлениях, перечисленных в ч. 2 ст. 161 УПК, а также по делам обо всех преступлениях, совершенных судьями, прокурорами, следователями и должностными лицами органов внутренних дел и таможни, агентствами по борьбе с коррупцией и контролю за наркотиками, а также о преступлениях, совершенных в отношении указанных лиц в связи с их служебной

деятельностью, кроме преступлений, указанных в ч. 7 ст. 161 УПК, предварительное следствие производится следователями прокуратуры.

По делам о преступлениях, совершенных военнослужащими, а также призванными на сборы военнообязанными, а также гражданским персоналом Вооруженных сил Республики Таджикистан в связи с исполнением служебных обязанностей либо в расположении воинской части, предварительное следствие проводится следователями военной прокуратуры.

По делам о преступлениях, предусмотренных ст. 179-182, 184, 189, 218, 287-290, 298-313, 335, 336, 395-397 УК предварительное следствие производится следователями органов национальной безопасности. По делам о преступлениях, предусмотренных ст. 314, 316, 319-322 УК предварительное расследование также производится следователями органов безопасности, если они связаны со следствием по другим уголовным делам, подсудным этому органу.

По уголовным делам о преступлениях, предусмотренных ч.7 ст. 161 УПК (если они имеют коррупционный характер), в отношении судей, прокуроров, следователей, работников правоохранительных органов (а также работников органов борьбы с коррупцией), предварительное расследование проводится следователями специализированного органа по борьбе с коррупцией.

Предварительное расследование дел о других преступлениях, предусмотренных п. 8 ст. 161 УПК, а также по всем делам о преступлениях, совершенных несовершеннолетними или лицами, которые в силу своих физических или психических недостатков не могут сами осуществить свое право на защиту проводится следователями органов внутренних дел.

По делам о преступлениях, предусмотренных ст.ст. 200, 201, 202^1, 202^2, 206^1 и 289 УК (касающихся контрабанды наркотических веществ, психотропных средств и прекурсоров), предварительное следствие производится следователями Агентства по контролю за наркотиками.

В целях обеспечения наиболее полного, всестороннего и объективного дознания и предварительного следствия независимо от подследственности в соответствии со ст. 168 УПК прокурор вправе истребовать любое уголовное дело у органа дознания и следствия или передать другому, (за исключением дел о преступлениях коррупционного характера) или взять на производство органов прокуратуры. Если в ходе деятельности органов прокуратуры, внутренних дел, национальной безопасности и по контролю за наркотиками выявляются преступления коррупционного характера, прокурор вправе для их расследования создавать оперативно-следственные группы и поручать предварительное следствие уголовных дел этим органам.

В процессе предварительного следствия производятся установленные уголовно-процессуальным законом следственные действия: различные виды осмотра, в том числе осмотр места происшествия и осмотр трупа, освидетельствование, обыск, выемка, следственный эксперимент, допрос, очная ставка, наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотр и выемка, прослушивание и запись телефонных переговоров, опознание, проверка показаний на месте, производство судебной экспертизы.

В ходе осуществления предварительного следствия прокурор, следователь и дознаватель принимают ряд процессуальных решений (постановлений) о производстве эксгумации, освидетельствовании, обыска и выемки, о привлечении в качестве обвиняемого, об избрании меры пресечения в отношении обвиняемого (подозреваемого), о признании потерпевшим, гражданским истцом, о привлечении в качестве гражданского ответчика.

Часть следственных действий, которые наиболее значительно затрагивают права и законные интересы личности, производятся на основании судебного решения. Так, обыск и выемка производятся дознавателем, следователем или прокурором по мотивированному постановлению и санкции суда, судьи.

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 произведен без санкции суда, судьи с последующим направлением в течение 24 часов письменного сообщения о произведенном обыске суду (ч. 3 ст. 192 УПК).

Материалы предварительного следствия служат основанием для рассмотрения дела в судебном заседании.

Дознание осуществляется органами дознания по делам о преступлениях, не представляющий большой общественной опасности, предусмотренных ст. 151 УПК.

Деятельность органов дознания различается в зависимости от того, действуют ли они по делам, по которым производство предварительного следствия обязательно или же по делам, по которым производство предварительного следствия не обязательно.

При наличии признаков преступления, по которому производство предварительного следствия обязательно, орган дознания вправе возбудить уголовное дело, немедленно уведомить прокурора, произвести неотложные следственные действия и не позднее десяти суток со дня возбуждения дела, передать дело следователю.

По делам, по которым производство предварительного следствия не обязательно, орган дознания возбуждает дело и принимает меры для установления обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу и по окончании производства дознания, этот орган через прокурора передает материалы уголовного дела для рассмотрения их судом.

Для органов дознания расследование уголовного дела является не единственной и даже не главной компетенцией, поскольку основное предназначение органов дознания связано с осуществлением оперативно-розыскной деятельности.

Дознание – это вспомогательная и упрощенная форма предварительного расследования, которое осуществляется органом дознания по ряду преступлений небольшой и средней тяжести. Оно осуществляется по правилам производства предварительного следствия, с особенностями, предусмотренными гл. 19 УПК. Дознание, как и предварительное следствие, производится только

после возбуждения уголовного дела и принятия его к своему производству дознавателем.

По уголовным делам, по которым производство предварительного следствия не обязательно, материалы дознания являются основанием для рассмотрения дела судом.

При наличии оснований, предусмотренных гл. 46 УПК, орган дознания проводит ускоренное производство.

Дознание производится дознавателями различных ведомств, в числе которых подразделения органов МВД, Государственного комитета национальной безопасности, Министерства обороны, Комитета по чрезвычайным ситуациям и гражданской обороне при Правительстве, государственного контроля противопожарной безопасности, Агентства по контролю за наркотиками при Президенте, а также дознание осуществляется дознавателями Национальной гвардии, таможенных органов, специализированного органа по борьбе с коррупцией и дознавателями исправительных учреждений.

Дознание осуществляется в течение 15 суток со дня возбуждения уголовного дела. Срок производства дознания может быть продлен прокурором или его заместителем, осуществляющими надзор, но не более чем на пятнадцать суток. В исключительных случаях срок производства дознания по делу может быть продлен в соответствии с правилами, установленными ст. 168 УПК.

Дознаватель, определив, что уголовное дело ему не подследственно, осуществляет неотложные следственные действия, а затем передает уголовное дело прокурору для направления его по подследственности.

Дознание по делу, по которому производство предварительного следствия обязательно, заканчивается составлением постановления о направлении дела следователю.

Дознание по делу, по которому производство предварительного следствия не обязательно, заканчивается составлением обвинительного заключения или постановлением о прекращении дела. При наличии одного из оснований, предусмотренных ст. 234 УПК, орган дознания прекращает дело мотивированным постановлением, копия которого в суточный

срок направляется прокурору. В случае прекращения уголовного дела в отношении призывника орган дознания сообщает об этом в семидневный срок в районный (городской) военный комиссариат. В остальных случаях составляется обвинительное заключение, которое со всеми материалами дознания представляется прокурору для утверждения. При наличии одного из оснований, предусмотренных ст. 230 УПК, орган дознания вправе приостановить производство по делу, по которому предварительное следствие не обязательно. О приостановлении дознания выносится постановление, копия которого в суточный срок направляется прокурору (ч. 6 ст. 157 УПК).

9.3. Общие условия предварительного расследования

Независимо от того, в какой форме осуществляется предварительное расследование, общие правила производства уголовно-процессуальной деятельности на данной стадии являются едиными. Они установлены УПК и распространяются на все категории уголовных дел. Их принято называть общими условиями предварительного расследования.

Общие условия предварительного расследования – это предусмотренные уголовно-процессуальным законом (гл. 20 УПК) правовые требования, основанные на общих принципах уголовного процесса, которые выражают характерные черты деятельности по расследованию преступлений и определяют общие требования, предъявляемые к порядку производства следственных действий и принятия решений.

Общие условия, в своей совокупности, образуют правовую конструкцию стадии предварительного расследования. На их основе осуществляется подробная регламентация всего порядка расследования уголовных дел и производства следственных и иных процессуальных действий.

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

В соответствии с гл. 20 УПК можно выделить следующие общие условия предварительного расследования:

1) правила о формах предварительного расследования;

2) правила о подследственности уголовных дел;

3) правила о соединении, выделении и восстановлении уголовных дел;

4) правило о формах окончания предварительного расследования;

5) положение об обязательности рассмотрения ходатайств участников предварительного расследования;

6) меры попечения о детях, об иждивенцах подозреваемого или обвиняемого и меры по обеспечению сохранности его имущества;

7) недопустимость разглашения данных предварительного расследования.

Правила о подследственности уголовных дел

Подследственность уголовного дела представляет собой объем установленных в уголовно-процессуальном законе юридических правил признаков, позволяющих определить тот орган, который обязан расследовать конкретное уголовное дело.

Исходя из положений УПК, можно выделить следующие виды подследственности уголовных дел:

– предметная (родовая),

– территориальная (местная),

– персональная (личная),

– альтернативная,

– подследственность по связи дел.

Предметная (родовая) подследственность определяется в зависимости от вида совершенного преступления, характера и степени его общественной опасности и правовой квалификации. Статья 160 УПК устанавливает список преступлений, расследование которых относится к ведению следователей органов прокуратуры, внутренних дел, следователей национальной безопасности, следователей агентств по борьбе с коррупцией и по контролю за наркотиками.

Территориальная (местная) подследственность устанавливает полномочия органов предварительного расследования одного ведомства в пределах обслуживаемой ими

территории. В соответствии со ст. 162 УПК предварительное следствие производится в том месте, где совершено преступление. В целях обеспечения наибольшей оперативности, объективности и полноты, предварительное следствие может производиться по месту обнаружения преступления, а также по месту нахождения подозреваемого, обвиняемого или большинства свидетелей.

Установив, что данное дело ему не подследственно, следователь обязан произвести неотложные следственные действия, после чего передать дело прокурору для направления по подследственности. Вопрос о подследственности решается прокурором по месту, где следствие начато. В случае необходимости производства следственных действий в другом районе следователь вправе произвести их лично либо поручить производство этих действий следователю или органу дознания этого района. Следователь вправе поручить производство оперативно-розыскных мероприятий органу дознания по месту предварительного следствия или по месту их производства. Поручение следователя подлежит выполнению в срок не позднее пятнадцати суток.

Персональная (личная) подследственность устанавливается в зависимости от особых качеств субъекта преступления либо его служебного положения. Так, уголовные дела обо всех преступлениях, совершенных судьями, прокурорами, следователями и должностными лицами органов внутренних дел и таможни, агентствами по борьбе с коррупцией и контролю за наркотиками, а также о преступлениях, совершенных в отношении указанных лиц в связи с их служебной деятельностью, кроме преступлений, имеющих коррупционный характер, предварительное следствие производится следователями прокуратуры.

Альтернативная подследственность установлена для отдельных преступлений, совершенных в сфере экономики, в соответствии с которой предварительное следствие по делам одной и той же категории может осуществляться различными органами расследования, например, следователем того органа, который обнаружил конкретное преступление.

Подследственность по связи дел определяет, что расследование отдельных уголовных дел (например о вовлечении несовершеннолетнего в совершение преступления, некоторые преступления против государственной власти, интересов государственной службы и правосудия) осуществляется следователем того органа, к подследственности которого следует отнести преступление, в связи с которым возбуждено конкретное уголовное дело.

Соединение, выделение и восстановление уголовных дел

Как правило, каждое преступление должно расследоваться в отдельном производстве, в отдельном уголовном деле, что обеспечивает всесторонность и полноту расследования. Однако в целях оптимизации предварительного расследования и в целях процессуальной экономии закон допускает соединение нескольких уголовных дел в одно производство.

Так, в одном производстве могут соединяться уголовные дела при наличии следующих оснований: 1) в отношении нескольких лиц, совершивших одно или несколько преступлений в соучастии; 2) одного лица, совершившего несколько преступлений; 3) лица, обвиняемого в заранее не обещанном укрывательстве преступлений, расследуемых по этим уголовным делам.

Соединение уголовных дел возможно при условии, если лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, не установлено, но имеются веские основания полагать, что несколько преступлений совершены одним лицом или группой лиц.

Соединение уголовных дел, принимается решением прокурора, а также постановлением следователя, дознавателя или определением и постановлением судьи (суда), Таким образом, в одно производство можно соединить дела об обвинении нескольких лиц в совершении одного или нескольких преступлений, совершенных в соучастии, дела об обвинении одного человека в совершении нескольких преступлений, а также об обвинении в сокрытии этих преступлений без предварительного умысла или несообщения об этом.

При соединении уголовных дел срок их осуществления устанавливается по уголовному делу, имеющему наиболее длительный срок дознания или предварительного следствия, но срок производства по другим уголовным делам поглощается наиболее длительным сроком и дополнительно не учитывается при их осуществлении.

Выделение уголовного дела или материалов в отдельное производство (ст. 167 УПК) возможно в отношении:

– отдельных обвиняемых, место проживания которых неизвестно;

– в связи с тяжелой болезнью обвиняемого;

– несовершеннолетнего обвиняемого, привлеченного к уголовной ответственности вместе с совершеннолетними обвиняемыми.

Выделение уголовного дела в отдельное производство возможно для завершения предварительного следствия или дознания, если это не отразится на их всесторонности, объективности и качества разрешения уголовного дела, в тех случаях, когда это вызвано большим объемом уголовного дела и многократностью его эпизодов. В случае если в ходе предварительного расследования становится известно о совершении иными лицами преступления, не связанного с расследуемым преступлением, следователь, дознаватель выносит постановление о выделении материалов, содержащих сведения о новом преступлении, из уголовного дела и направлении их для принятия решения.

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

Выделение дела или материалов производится по постановлению органа дознания, следователя или прокурора, постановлению или определению суда. К выделенному делу должен быть приложен перечень выделяемых в подлинниках или копиях материалов.

Срок предварительного следствия по выделенному делу исчисляется со дня вынесения соответствующего постановления, в случае выделения дела по новому преступлению или в отношении другого лица. В остальных случаях срок исчисляется с момента возбуждения основного уголовного дела (ч. 5 ст. 167 УПК).

Восстановление уничтоженного или утраченного уголовного дела либо части его материалов осуществляется при производстве предварительного следствия и дознания постановлением прокурора. В случае уничтожения или утраты уголовного дела, либо части его материалов, их восстановление производится в ходе судебного производства по решению суда и направляется для исполнения прокурору.

Восстановление уголовного дела производится по сохранившимся копиям материалов уголовного дела, которые могут быть признаны доказательствами в порядке, установленном УПК, а также путем проведения процессуальных действий.

Сроки дознания, предварительного следствия уголовного дела и содержания под стражей обвиняемого при восстановлении уголовного дела исчисляются в порядке, установленном ст.ст. 112, 155 и 164 УПК. Если по уничтоженному или утраченному уголовному делу истек предельный срок содержания под стражей, то обвиняемый подлежит немедленному освобождению (ст. 167^1 УПК).

Формы окончания предварительного расследования

В соответствии со ст. 165 УПК, предварительное расследование может быть завершено в следующих формах:

1. Составлением обвинительного заключения с направлением уголовного дела прокурору;

2. Прекращением уголовного дела;

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

Следователь, дознаватель, установив в ходе предварительного расслседования обстоятельства, способствовавшие совершению преступления, вправе внести в соответствующую организацию или соответствующему

должностному лицу представление о принятии мер по устранению указанных обстоятельств и других нарушений закона.

Обязательность рассмотрения ходатайств участников предварительного расследования (ст. 175 УПК)

Следователь и дознаватель обязаны принять и без промедления рассмотреть ходатайство, заявленное каждым участником уголовного судопроизводства. Подозреваемому, обвиняемому, защитнику, потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику или их представителям следователь и дознаватель не вправе отказать в ходатайстве о производстве допроса свидетелей, назначения и осуществления судебной экспертизы и иных следственных действий, если обстоятельства, об установлении которых они ходатайствуют, необходимы для этого дела.

О результатах рассмотрения ходатайства в срок не более пяти суток сообщается лицу, его заявившему (ч. 2 ст. 175 УПК).

При полном или частичном отказе в удовлетворении ходатайства, следователь (дознаватель) выносит об этом мотивированное постановление, которое может быть обжаловано в районный суд участником процесса, его защитником, законным представителем или представителем непосредственно либо через дознавателя, следователя, или прокурора.

Меры попечения о детях, об иждивенцах подозреваемого или обвиняемого и меры по обеспечению сохранности его имущества

Когда у заключенного под стражу подозреваемого, обвиняемого остались без присмотра и помощи несовершеннолетние дети, другие иждивенцы, а также престарелые родители, которые нуждаются в постороннем уходе, следователь, дознаватель принимает меры к передаче их на попечение родственников или других лиц, либо помещению в детские или социальные учреждения. При этом следователь и дознаватель принимает меры к обеспечению сохранности имущества и жилища каждого задержанного или заключенного под стражу подозреваемого, обвиняемого.

Об этих мерах уведомляется подозреваемый, обвиняемый следователем или дознавателем (ст. 176 УПК).

Недопустимость разглашения данных предварительного расследования. Следователь и дознаватель предупреждают участников производства по уголовному делу о недопустимости разглашения без разрешения ставших им известными данных предварительного расследования. У этих лиц отбирается подписка с предупреждением об ответственности в соответствии со ст. 361 УК. Все или часть данных предварительного расследования могут быть оглашены только с разрешения следователя, дознавателя и лишь в той мере, которая будет признана допустимой, если разглашение не противоречит интересам предварительного расследования и не связано с нарушением прав и законных интересов участников уголовного судопроизводства. Разглашение сведений о частной жизни участников процесса без их согласия не допускается (ст. 177 УПК).

Вопросы и задания для самоконтроля:

1. В чем состоит сущность и значение стадии предварительного расследования?
2. Назовите формы предварительного расследования. Каково их соотношение?
3. Дайте понятие общих условий предварительного расследования и назовите их виды.

Литература:

Гаврилов Б.Я., Алексанян М.С., Акжигитов Р.И., Казаров Г.А. Досудебное производство. М., 2012.

Данилова С.И. Профилактическая деятельность следователя и дознавателя. М., 2003.

Курс уголовного процесса / под ред. д.ю.н., проф. Л.В. Головко. М., 2016.

Манова Н.С. Досудебное и судебное производство: сущность и проблемы дифференциации процессуальных форм. Саратов, 2003.

Михайлов В.А. Общие условия предварительного расследования. М., 2012.

Нечаев В.В. Организационно-правовые основы взаимодействия органов предварительного следствия и органов дознания. М., 2007.

Рахматулоев А.Э. Уголовный процесс: учебник. Худжанд, 2016.

Седова Г.И., Степанов В.В. Дознание: функции и организация деятельности. М., 2003.

Соколов А.Ф. Организация расследования преступлений в России. Саратов, 2012.

Соловьев А.Б., Токарева М.Е., Власова Н.А. Общие условия предварительного расследования. М., 2005.

Соловьев А.Б., Токарева М.Е. Проблемы совершенствования общих положений уголовно-процессуального законодательства России. М., 2013.

Уголовно-процессуальное право / под ред. Н.А. Кудратова. Душанбе, 2016.

Чащин А.Н. Досудебное производство в уголовном процессе. М., 2013.

Шадрин В.С. Уголовно-процессуальная деятельность прокурора и органов предварительного расследования. Досудебное производство. СПб, 2005.

Шейфер С.А. Досудебное производство в России: этапы развития следственной, судебной и прокурорской власти. М., 2013.

ГЛАВА 10. СЛЕДСТВЕННЫЕ ДЕЙСТВИЯ

В результате изучения главы 10 обучающийся должен*:*

знать:

– понятие и систему следственных действий;

– процессуальный порядок производства каждого следственного действия.

уметь:

– анализировать положения уголовно-процессуального закона, регламентирующие порядок производства и оформления следственных действий;

– правильно применять соответствующие нормы УПК при проведении конкретных следственных действий.

10.1 Понятие и система следственных действий, общие правила их производства и оформления

Основное содержание предварительного расследования составляет производство следственных действий. Иногда следственными называют все действия, которые производятся в ходе предварительного расследования. Однако это является расширительным толкованием понятия «следственные действия». Следственными в узком значении этого слова называются только те действия следователя (дознавателя), которые направлены на собирание или проверку доказательств. Остальные действия следователя или дознавателя следует называть процессуальными.

Говоря о сущности следственных действий, следует подчеркнуть, что они представляют собой предусмотренную законом и обеспеченную государственным принуждением совокупность приемов и операций, которые осуществляются при расследовании преступлений для обнаружения и проверки сведений, имеющих значение доказательств по уголовному делу.

Вопрос о том, какие же действия, исходя из данных представлений, следует включать в систему следственных, всегда вызывал дискуссии среди ученых и практических работников. В процессуальной литературе иногда при рассмотрении системы следственных действий используют этот термин как синоним понятия «способ собирания доказательств». В результате

следственными действиями называют истребование предметов и документов, явку с повинной. Это, по сути, также является расширительным толкованием понятия следственных действий.

Кроме того, наибольшие споры возникают при попытках включения в число следственных действий проверки показаний на месте, эксгумации трупа, наложения ареста на имущество, задержания лица в качестве подозреваемого и прослушивания телефонных и иных переговоров.

УПК к числу следственных действий относит осмотр, освидетельствование, следственный эксперимент, обыск, выемку, прослушивание и запись телефонных переговоров, допрос, очную ставку, предъявление для опознания, проверку показаний на месте, назначение и производство экспертизы (гл. 21-24 УПК).

Следователь (дознаватель) при расследовании преступлений не обязан проводить все те следственные действия, которые указаны в законе. Выбор следственного действия, которое необходимо при расследовании конкретного уголовного дела, определяется самим следователем (дознавателем) в зависимости от индивидуальных особенностей дела. Сам следователь решает, какие именно действия, и в какой последовательности следует провести. При этом он анализирует имеющиеся у него данные и на основании закона, с учетом рекомендаций, выработанных в следственной тактике, принимает решение о том, какие следственные действия необходимо провести. При выборе того или иного следственного действия следователь руководствуется тем, какая именно информация должна быть им получена. Если информация носит вербальный характер, ее получают посредством допроса, производства очной ставки. При необходимости обнаружения материальных следов преступления проводится осмотр, обыск, экспертиза и др. Но во всех случаях следователь обязан выполнить те следственные действия, которые связаны с обнаружением доказательств и установлением лица, совершившего преступление.

Каждое следственное действие, в большей или меньшей степени, представляет собой вторжение в сферу охраняемых законом прав и интересов личности и поэтому оно может проводиться только при наличии определенной цели и

достаточного основания. Кроме того, применение государственного принуждения, которое свойственно следственным действиям, должно основываться на надлежащих нравственных началах. Так, следователь обязан не допустить разглашения сведений, касающихся интимных сторон жизни граждан, унижения чести и достоинства личности, не вправе создавать условия, опасные для жизни и здоровья участников следственных действий и т.п.

Порядок производства и оформления каждого следственного действия детально регламентируется гл. 21-24 УПК. Кроме того, закон предусматривает общие правила производства и оформления всех следственных действий (ст. 171-174 УПК). Результаты следственных действий, проведенных с нарушением этих требований, признаются недопустимыми и не могут быть положены в основу обвинения и использоваться в доказывании других обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения уголовного дела.

К числу общих правил производства следственных действий отнесены следующие положения:

1. Следственные действия проводятся по решению следователя и дознавателя. При производстве некоторых следственных действий такое решение может быть принято устно (допрос, очная ставка, предъявление для опознания, проверку показаний на месте, осмотр).

Такие следственные действия как освидетельствование, осмотр трупа производятся на основании письменного решения – постановления следователя.

Производство следственных действий, наиболее существенно ограничивающих конституционные права и свободы личности, требуют судебного решения. К таким следственным действиям УПК относит: осмотр жилища при отсутствии согласия проживающих в нем лиц, обыск, выемку в жилище, выемку предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах в банках, наложение ареста на денежные средства физических и юридических лиц, находящиеся на счетах и во вкладах или на хранении в банках и кредитных организациях, наложение ареста на почтовые отправления, телеграфные и другие

сообщения, передаваемые по сети электрической и почтовой связи, их осмотр и выемку, прослушивание и запись переговоров.

При необходимости производства данных следственных действий следователь выносит постановление о возбуждении перед судом ходатайства о их проведении. Это ходатайство рассматривается единолично судьей по месту производства предварительного следствия или производства следственного действия не позднее 24 часов с момента его поступления. В судебном заседании могут принимать участие прокурор, следователь и дознаватель.

2. При проведении следственных действий не допустимо применение физического насилия, угроз и иных незаконных мер, в том числе создание опасности для жизни и здоровья лиц, принимающих в нем непосредственное участие. Запрет также касается производства следственных действий в ночное время, за исключением, когда возникшая ситуация не терпит промедления.

3. Во многих следственных действиях обязательно участие не менее двух понятых, которые должны удостоверить факт производства следственного действия, его ход и результаты (осмотр места происшествия, осмотр трупа, освидетельствование, следственный эксперимент, обыск и выемка, выемка и снятии копий с задержанных почтово-телеграфных отправлений, осмотр и прослушивание фонограммы в рамках контроля и записи переговоров, проверка показаний на месте, предъявление для опознания).

Если следственное действие проводится в труднодоступной местности, при отсутствии надлежащих средств сообщения либо оно связано с опасностью для жизни и здоровья его участников, то оно проводится без понятых, но с использованием технических средства фиксации его хода и результатов.

По усмотрению следователя, наряду с понятыми в производстве следственного действия могут принимать участие специалист (при осмотре трупа его участие обязательно), работники органов дознания и другие участники предварительного расследования.

4. При привлечении к производству следственного действия различных участников уголовного судопроизводства,

следователь обязан разъяснить им права, ответственность и порядок производства данного следственного действия.

5. На повышение эффективности обнаружения и закрепления доказательственной информации направлено разрешение применять при производстве следственных действий технические средства обнаружения, фиксации и изъятия следов преступления и вещественных доказательств.

К техническим средствам относятся различного рода приборы обнаружения следов преступления – от лупы до сложнейшей аппаратуры, позволяющей обнаруживать тайники, специальные порошки, инфракрасные и иного цвета излучатели, металлоискатели и т.п.

Техническими средствами фиксации следов преступления являются: фото-, кино-, видео- и аудиоаппаратура; пластилин; гипс; следокопировальная пленка; а техническими средствами их описания – пишущая машинка, компьютер и т.д.

6. Необходимость фиксации хода и результатов следственного действия в протоколе. Протокол следственного действия является наиболее универсальным и надежным средством закрепления хода и результатов следственного действия, способом фиксации выполнения того или иного требования закона. Протоколы удостоверяют обстоятельства и факты, установленные при осмотре, освидетельствовании, выемке, обыске, предъявлении для опознания, следственном эксперименте. Протоколы составляются также при производстве допросов, очных ставок.

В протоколах следственных действий описываются фактические данные, сведения, на основе которых устанавливаются обстоятельства преступления. Такие сведения признаются доказательствами тогда, когда они зафиксированы в соответствующем протоколе следственного действия.

В целях более детального и объективного отражения хода и результатов следственного действия могут применяться стенографирование, различные технические средства (фотографирование, киносъемка, аудиозапись и видеозапись). Фотонегативы, снимки, киноленты, диапозитивы, аудио и видеозаписи (кассеты), а также полученные и изготовленные в ходе следственного действия носители компьютерной информации

(дискеты), чертежи, планы, схемы, слепки и оттиски следов должны храниться при уголовном деле в виде приложений к протоколу.

По общему правилу протокол составляется в ходе следственного действия. Но он может быть изготовлен и непосредственно после его окончания по памяти, черновым записям, стенограмме.

Протокол следственного действия составляется в соответствии с требованиями ст. 172 УПК на месте его производства – в кабинете следователя, дознавателя, на месте происшествия, в месте производства обыска, выемки и т.д.

10.2. Виды следственных действий

Осмотр (ст. 182-185 УПК) представляет собой комплекс познавательных действий, заключающихся в непосредственном восприятии свойств, состояний, характерных признаков и связей объектов материального мира, с целью установления места происшествия, изучения его обстановки, обнаружения следов преступления и предметов, которые могут быть вещественными доказательствами, а равно и других обстоятельств, указывающих на совершение преступления или имеющих значение для правильного решения уголовного дела.

Значение осмотра состоит в том, что это следственное действие является одним из надежных способов получения доказательственной информации, при котором такая информация поступает к следователю и воспринимается им непосредственно, без промежуточных звеньев, что сводит к минимуму вероятность ее искажения.

УПК в качестве процессуально значимых целей этого следственного действия определил обнаружение следов преступления, выяснение других обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела. К таким обстоятельствам можно отнести:

а) непосредственное изучение следователем отдельного объекта, совокупности или комплекса объектов (например, технологического оборудования, на котором производилась

неучтенная продукция или с которым связаны преступные нарушения техники безопасности и охраны труда);

б) получение исходной информации для выдвижения типичных, общих и частных версий о событии, его механизме, участниках, личности преступника (а в необходимых случаях и личности потерпевшего);

в) получение данных для организации розыска преступника по, так называемым, «горячим следам» и проведения других необходимых оперативно-розыскных мероприятий.

Характерными чертами следственного осмотра являются:

1) неотложность (своевременность) осмотра. Она обусловлена быстрыми и необратимыми изменениями самого объекта осмотра, влекущими невосполнимые утраты в возможностях непосредственного восприятия следователем обстоятельств и следов, связанных с преступлением и значимых для его раскрытия и расследования. Такие изменения могут происходить как по объективным причинам, так и по причинам субъективного характера, в т.ч. и в результате целенаправленных действий заинтересованных лиц на сокрытие либо полное уничтожение следов и вещественных доказательств.

Кроме того, результаты осмотра, как правило, служат исходной информацией, основой дальнейшего расследования, выдвижения и отработки версий. Зачастую без осмотра такого объекта, как место происшествия, нельзя принять обоснованное решение о необходимости возбуждения уголовного дела. И потому в случаях, не терпящих отлагательства, осмотр места происшествия может быть произведен до возбуждения уголовного дела.

2) целеустремленность осмотра, анализ его хода и результатов. Это означает, что следователь в каждый момент осмотра должен отчетливо представлять, на выявление каких именно обстоятельств направлены те или иные действия, о чем свидетельствует тот или иной выявленный факт или обстоятельство. Чем большей информацией, относящейся к расследуемому событию в целом и к объекту предстоящего осмотра в частности, располагает следователь, тем более целеустремленным будет осмотр (с этих позиций очевидно, что

дополнительный, а также повторный осмотр носят более целенаправленный характер, чем основной и первоначальный);

3) объективность осмотра, которая заключается в том, что исследованию и фиксации подлежат все обнаруженные в ходе осмотра объекты и в том виде, в котором они находились в момент обнаружения и осмотра. В этой связи должно неукоснительно соблюдаться требование закона описывать в протоколе осмотра все обнаруженное при осмотре в том виде, в каком обнаруженное наблюдалось в момент осмотра. Объективность осмотра заключается в том, что следователь обязан исследовать все объекты и обстоятельства независимо от того, подтверждают они или опровергают выдвинутые им версии;

4) полнота осмотра означает, что выявлению и фиксации подлежат все те данные, которые в последующем могут иметь доказательственное значение по делу. Полнота достигается такой организацией осмотра, при которой вне поля зрения следователя не остается ни один объект, ни одно обстоятельство, подлежащее осмотру и фиксации;

5) единое руководство осмотром. Следственный осмотр особо сложен в организационном и психологическом плане. В его производстве, как правило, участвует значительное число лиц – от понятых и различных специалистов до работников дознания и прокурора. Кроме того, при осмотре места происшествия по делам о наиболее опасных преступлениях, считают необходимым присутствовать руководители или представители отдельных вышестоящих правоохранительных и других органов. При этом именно следователь несет всю полноту ответственности за всесторонность и объективность, качество и тщательность проведения каждого следственного действия.

Классификация осмотра проводится по различным основаниям.

По объекту осмотра выделяют *осмотр места происшествия, местности, жилища, предметов и документов, трупа, животных, транспортных средств* и др.

По последовательности различают два вида следственного осмотра *первоначальный и повторный*.

Повторный осмотр проводится, если:

а) производство первоначального осмотра проходило в неблагоприятных метеорологических и других условиях;

б) неприменение в ходе первоначального осмотра необходимых и реально имеющихся на вооружении научно-технических средств;

в) получение в ходе расследования доказательств или оперативно-розыскных данных, делающих целесообразным повторный следственный осмотр объекта;

г) прямое указание на необходимость повторного осмотра определенного объекта, данное прокурором или начальником следственного подразделения в процессе расследования либо при возвращении дела на дополнительное расследование;

д) сомнения в полноте, тщательности и надлежащем качестве ранее произведенного следственного осмотра объекта.

По объему следственный осмотр подразделяется на основной и дополнительный.

Основным осмотром является, как правило, первоначальный по последовательности осмотр.

Потребность в дополнительном осмотре ранее уже осмотренного объекта (места происшествия, предмета, документа и т.д.), в принципе обусловливается теми же ситуациями, что и при повторном осмотре, разновидностью которого он, в сущности, и является.

Однако при дополнительном осмотре наиболее пристальное внимание следователя сосредоточивается не на всем объекте, а лишь на отдельных его элементах, нуждающихся в более тщательном исследовании, чем осуществленное ранее.

К участию в производстве осмотра следователь вправе привлечь обвиняемого, подозреваемого, потерпевшего, свидетеля. Данное положение сформулировано в законе не императивно, а носит альтернативный характер: следователь вправе, а не обязан, привлекать указанных лиц к участию в данном следственном действии.

Следователь для участия в осмотре в случае необходимости может привлечь специалиста. Специалист привлекается в тех случаях, когда изучение самого объекта, изменений в нем, связанных с совершением преступления, а также

обнаружение и фиксация следов и других вещественных доказательств требуют применения знаний, умений, которыми следователь не обладает, и технических средств, в пользовании которыми следователь не имеет должных навыков или применение которых отвлечет его от выполнения других, не менее важных и неотложных действий при осмотре.

В необходимых случаях следователь производит при осмотре измерения, фотографирование, кино- и видеосъемку, составляет планы и схемы, изготавливает слепки и оттиски следов. Осмотр следов преступления и иных обнаруженных предметов производится на месте производства этого следственного действия. При этом все обнаруживаемое и изымаемое при осмотре должно быть предъявлено понятым и другим участникам этого следственного действия, чтобы в дальнейшем исключить возможность каких-либо сомнений в том, где, когда и в ходе какого следственного действия обнаружены эти предметы или документы, а также обеспечить их сохранность в виде первоначального обнаружения.

Все действия по осмотру изымаемых предметов, их упаковке и опечатыванию подлежат отражению в протоколе осмотра, в котором все обнаруженное описывается в той последовательности, в какой производился осмотр, и в том виде, в каком обнаруженное наблюдалось в момент осмотра. Кроме того, нередко следователю приходится осматривать предметы, с которыми ему ранее не доводилось встречаться, ни происхождение, ни функциональное значение, ни наименование которых ему доподлинно не известны. В таких случаях следователь, не пытаясь определить, что это за предмет, должен ограничиться максимально тщательным его описанием и изъятием. Впоследствии необходимо назначить экспертизу для установления назначения и области применения либо, при отсутствии надобности в экспертных исследованиях, привлечь к повторному осмотру соответствующего специалиста.

Осмотр жилища производится лишь с согласия проживающих в нем лиц или на основании судебного решения. При возражении лиц против осуществления осмотра, следователь

осуществляет ходатайство о производстве осмотра в судебном порядке.

Осмотр территории и помещений организации осуществляется в присутствии представителя администрации данной организации, а при невозможности обеспечения его участия в осмотре, производится об этом запись в протоколе. Осмотр трупа может быть проведен на месте его обнаружения и с обязательным участием судебно-медицинского эксперта, а при невозможности его участия – врача, в том числе, участия других специалистов.

Неопознанные трупы подлежат фотографированию, дактилоскопированию. При необходимости извлечения трупа из места захоронения для осмотра следователь выносит постановление. Постановление об извлечении трупа обязательно для администрации места захоронения и родственников умершего.

Материальные расходы, связанные с эксгумацией и последующим захоронением трупа, возмещаются родственникам покойного за счет средств государственного бюджета.

Освидетельствование (ст. 186 УПК) – это осмотр тела живого лица, подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, а также свидетеля с целью обнаружения особых примет, следов преступления, телесных повреждений, выявления состояния алкогольного или наркотического опьянения, а также иных свойств и признаков, имеющих значение для уголовного дела, если для этого не требуется производство судебной экспертизы.

О проведении освидетельствования следователь выносит постановление, которое обязательно для освидетельствуемого лица.

Освидетельствование производится следователем. При необходимости следователь привлекает к участию в производстве освидетельствования врача или другого специалиста. Освидетельствование производится следователем с участием понятых. В тех случаях, когда это следственное действие сопровождается обнажением освидетельствуемого лица, освидетельствование производится в присутствии понятых одного и того же пола. Следователь не присутствует при освидетельствовании лица другого пола, если освидетельствование

сопровождается обнажением этого лица. В этом случае освидетельствование производится врачом в присутствии понятых одного и того же пола (ч. 4 ст. 186 УПК).

Следственный эксперимент (ст. 188 УПК) является следственным действием, которое заключается в проведении специальных опытов направленных на проверку возможности восприятия, совершения определенных действий либо существования определенного явления с целью получения новых или уточнения имеющихся доказательств и проверки следственных версий о механизме совершенного преступления.

При производстве следственного эксперимента должны присутствовать понятые. В случае необходимости, к участию в следственном эксперименте могут привлекаться подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, свидетель, а также специалист, эксперт, лица, производящие опытные действия. Участникам следственного эксперимента разъясняются его цели и порядок проведения.

В необходимых случаях при производстве следственного эксперимента производятся измерения, фотографирование, звуко- и видеозапись, киносъемка, составляются планы и схемы.

Проведение следственного эксперимента обусловлено необходимостью соблюдения определенных правил, касающихся количества участников следственного эксперимента, наличия сходства условий проведения эксперимента с условиями, в которых происходило проверяемое событие, многократности проведения опытов, осуществления действий в изменяющихся по степени сложности условиях, соответствия физических данных лица, осуществляющего опыты, данным непосредственного участника исследуемых событий, обеспечения безопасности участников следственного действия.

Обыск – это такое следственное действие, осуществляемое в виде принудительного обследования помещений, местности, отдельных объектов и граждан с целью отыскания и изъятия следов, орудий преступления, предметов и ценностей, добытых преступным путем, в том числе для обнаружения объявленных в розыск лиц, разыскиваемых предметов и документов, имеющих значение для возбужденного уголовного дела.

Основанием осуществления обыска служит наличие достаточных данных полагать, что в каком-либо месте или у какого-либо лица могут быть обнаружены орудия преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела (ч. 1 ст. 190 УПК).

Обыск производится дознавателем, следователем или прокурором по мотивированному постановлению и санкции суда, судьи. Производство обыска и выемки документов, содержащих государственную или иную охраняемую законом тайну, должно быть санкционировано судом, судьей.

Обыск производится только с санкции прокурора, 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 произведен без санкции суда, судьи с последующим направлением в течение 24 часов письменного сообщения о произведенном обыске суду.

При признании судьей, что проведенное следственное действие является незаконным, все доказательства, полученные в ходе его проведения, будут считаться недопустимыми.

Перед производством обыска следователь, дознаватель предъявляет постановление о его проведении или же судебное решение, позволяющее его осуществление, и предлагает гражданину добровольно выдать подлежащие изъятию предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела. В том случае, когда они выданы добровольно и нет оснований опасаться их сокрытия, то следователь может обыск не производить. Изъятые предметы, документы и ценности предъявляют понятым и другим участникам, присутствующим при обыске, при необходимости они упаковываются и опечатываются следователем с обязательным удостоверением их подписями участников следственного действия.

При производстве обыска могут изыматься электронные носители информации с помощью специалиста. При производстве обыска вправе присутствовать защитник, а также адвокат того лица, в помещении которого производится обыск. При

производстве обыска следует обеспечить присутствие понятых, которые необходимы для удостоверения факта производства следственного действия, его хода и результатов, фиксируемые в протоколе, копия которого вручается лицу, у которого был осуществлен обыск или вручается под расписку представителю администрации данной организации.

Выемка – это следственное действие, которое заключается в изъятии у лица или в организации, определенных предметов и документов, имеющих значение для дела, когда имеются точные сведения, где и у кого они могут быть (ст. 191 УПК).

Производство выемки может быть лишь на основании мотивированного постановления следователя, дознавателя или прокурора и санкции суда, судьи и с участием понятых. Выемка предметов и документов, имеющих государственную или другую охраняемую законом тайну, в том числе документов, содержащих сведения о банковских вкладах и счетах в иных кредитных организациях граждан осуществляется на основании судебного решения. Перед началом выемки следователь, дознаватель предлагает выдать предметы и документы, подлежащие изъятию, а при отказе проводит выемку принудительно.

Для осуществления выемки и осмотра почтово-телеграфной корреспонденции, необходимо наложить на нее арест, что возможно лишь на основании судебного решения. Ходатайство следователя об аресте на почтово-телеграфные отправления должно содержать: данные о лице и его адрес, а также основания наложения ареста, осмотра и выемки корреспонденции. В случае положительного судебного решения о наложении ареста на почтово-телеграфные отправления его копия должна быть направлена в конкретное отделение связи. Для осмотра, выемки и снятия копий с задержанных почтово-телеграфных отправлений в отделении связи следователь вправе пригласить специалиста и переводчика. При осмотре почтово-телеграфных отправлений составляется протокол, в котором указывается, кем и какие почтово-телеграфные отправления были подвергнуты осмотру, скопированы, отправлены адресату или задержаны.

Таким образом, *наложение ареста на почтово-телеграфную корреспонденцию производится для задержания*

необходимой корреспонденции с целью получения доказательств об обстоятельствах, имеющих значение для дела решения иных задач предварительного расследования.

Отмена следователем ареста на почтово-телеграфные отправления осуществляется с обязательным уведомлением суда принявшего решение о наложении ареста и прокурора, не позднее окончания предварительного расследования или передачи дела в суд.

Прослушивание и запись переговоров (ст. 196 УПК) – это следственное действие, которое производится лишь на основании судебного решения по уголовным делам о тяжких и особо тяжких преступлениях и при наличии достаточных оснований полагать, что данные переговоры участников уголовного судопроизводства могут содержать сведения, имеющие значение для расследуемого уголовного дела.

В случае угрозы совершения насилия, вымогательства и иных преступных действий в отношении потерпевшего, свидетеля или их родственников, близких лиц контроль и запись телефонных и иных переговоров допускаются по письменному заявлению указанных лиц, а при отсутствии такого заявления – на основании судебного решения (ч. 2 ст. 196 УПК).

Контроль и запись телефонных и иных переговоров возможен на срок до 6 месяцев лишь при вынесении следователем постановления о его производстве, с дальнейшим направлением для исполнения в соответствующий орган. Контроль и запись телефонных и иных переговоров может осуществляться лишь в период производства предварительного расследования.

Следователь при необходимости вправе истребовать от органа, осуществляющего контроль и запись переговоров, фонограмму для осмотра и прослушивания, которая ему передается только в опечатанном виде.

Осмотр и прослушивание фонограммы производятся следователем с участием понятых и, при необходимости – специалиста, о чем составляется протокол, в котором должна быть дословно воспроизведена часть фонограммы переговоров, имеющая отношение к делу.

Фонограмма в полном объеме прилагается к материалам уголовного дела в качестве вещественного доказательства и хранится в условиях, исключающих ознакомление с нею иных лиц, а также обеспечивающих ее полную сохранность и техническую пригодность для повторного прослушивания как в досудебном производстве, так и в судебном заседании.

Допрос (ст. 197-203 УПК) представляет собой следственное действие, заключающееся в получении и фиксации в установленном процессуальном порядке показаний свидетеля, потерпевшего, подозреваемого, обвиняемого, эксперта и специалиста об известных им фактах, имеющих значение для расследуемого преступления.

Гражданин, может быть вызван на допрос повесткой, вручаемой участнику процесса под расписку либо передаваемой с помощью средств связи, в которой указываются, кто и в каком качестве вызывается, к кому и по какому адресу, дата и время явки на допрос, а также последствия неявки без уважительных причин. Приглашенное на допрос лицо обязано явиться в установленный срок либо своевременно уведомить следователя о причинах неявки, поскольку при неявке без уважительных причин лицо может быть подвергнуто приводу либо к нему могут быть применены иные меры процессуального принуждения, установленные ст. 113 УПК.

Перед допросом следователь удостоверяется в личности свидетеля или потерпевшего, выясняет их отношение к обвиняемому или подозреваемому, разъясняет им процессуальные права и обязанности, предупреждает об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. При этом следователь обязан разъяснить, что свидетель или потерпевший вправе отказаться от дачи показаний, уличающих в совершении преступлений их самих или близких родственников. Свидетель или потерпевший, не воспользовавшиеся этим правом, предупреждаются об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний. О разъяснении свидетелю или потерпевшему прав и обязанностей, предупреждении об уголовной ответственности за отказ или уклонение от дачи показаний, а также за дачу заведомо ложных

показаний делается отметка в протоколе, которая удостоверяется подписью допрашиваемого лица.

Допрос осуществляется по месту производства предварительного следствия, однако следователь может его провести в месте нахождения допрашиваемого (например, в лечебном учреждении или по месту работы лица). Допрашиваемый может пользоваться документами и записями. В ходе допроса следователь не вправе задавать наводящие вопросы, хотя в целом он свободен при выборе тактики допроса.

Непрерывное время допроса ограничено 4 часами; дальнейшее продолжение допроса возможно после перерыва не менее чем на 1 час для отдыха и принятия пищи. Общая продолжительность допроса в течение дня не должна быть более 8 часов. На основании заключения врача, в случае имеющихся медицинских показаний, время допроса может быть сокращено.

При допросе свидетеля или потерпевшего, не достигшего шестнадцатилетнего возраста, а также несовершеннолетнего свидетеля или потерпевшего, лишенного по своему физическому или психологическому состоянию возможности самостоятельно защищать свои права и законные интересы, участие педагога и или психолога обязательно. Педагог или психолог для участия в ходе допроса несовершеннолетнего свидетеля или протерпевшего старше шестнадцати лет допускается по усмотрению прокурора, следователя либо по ходатайству адвоката. При допросе несовершеннолетнего свидетеля или потерпевшего участие его законных представителей обязательно.

Вышеуказанные лица не предупреждаются об ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. При разъяснении таким свидетелям и потерпевшим процессуальных прав и обязанностей им указывается на необходимость говорить только правду. Несовершеннолетнему свидетелю и потерпевшему разъясняется право отказа от дачи показаний, уличающих их самих или их близких родственников в совершении преступления. О разъяснении прав и обязанностей делается отметка в протоколе, которая удостоверяется подписью свидетеля или потерпевшего, его законного представителя, педагога и или психолога. Педагог или психолог вправе с

разрешения следователя задавать вопросы несовершеннолетнему свидетелю и потерпевшему, а по окончании допроса знакомиться с протоколом допроса и делать письменные замечания о правильности и полноте сделанных в нем записей. Эти права следователь разъясняет педагогу или психологу перед допросом несовершеннолетнего. Об этом делается отметка в протоколе допроса.

Лицам, присутствовавшим во время допроса несовершеннолетнего свидетеля или потерпевшего, разъясняется право делать замечания, подлежащие занесению в протокол, о нарушении прав и законных интересов допрашиваемых, а также с разрешения следователя задавать вопросы допрашиваемому. Следователь может отклонить вопрос, однако должен занести его в протокол и указать причину отклонения (ст. 203 УПК).

В допросе должен принимать участие защитник и при необходимости законный представитель несовершеннолетнего лица.

Обвиняемый и подозреваемый могут быть допрошены лишь случае, если они желают дать показания. При отказе давать показания, повторный допрос обвиняемого и подозреваемого может быть осуществлен только по их инициативе.

Лица, обвиняемые и подозреваемые в совершении преступления вправе пользоваться помощью защитника на допросе и иметь свидания с защитником наедине и конфиденциально, в том числе до первого допроса, без ограничения их числа и продолжительности.

Очная ставка (ст. 204 УПК) – это следственное действие, которое состоит в одновременном допросе двух ранее допрошенных лиц по важным для дела обстоятельствам, в показаниях которых содержатся существенные противоречия.

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

разрешения следователя задавать вопросы друг другу.

В процессе очной ставки следователь может предъявлять вещественные доказательства и документы. Оглашение показаний допрашиваемых лиц, содержащихся в протоколах предыдущих допросов, а также воспроизведение аудио – и (или) видеозаписи, киносъемки показаний возможно только после дачи показаний указанными лицами или их отказа от дачи показаний на очной ставке.

Показания допрашиваемых лиц записываются в протоколе в такой очередности, в какой они давались при очной ставке. По окончании допроса и составления протокола каждое допрашиваемое лицо подписывает свои показания, каждую страницу протокола и протокол в целом.

Если было установлено, что очная ставка между обвиняемым и потерпевшим, а также свидетелем, может травмировать свидетеля либо потерпевшего или их запугать, то необходимо исключить её производство (ч. 7 ст. 204 УПК).

Предъявление для опознания (ст. 205 УПК) – это такое следственное действие, которое состоит в показе потерпевшему, свидетелю, подозреваемому или обвиняемому какого-либо объекта с целью установления тождества или различия с объектом, который был в прошлом предметом наблюдения опознающего лица.

В зависимости от объектов, предъявляемых для опознания, оно может быть проведено в виде: опознания живых лиц, опознания по фотографиям, опознания трупов и опознания предметов.

Порядок предъявления на опознание состоит в том, что опознающие предварительно допрашиваются об обстоятельствах, при которых они наблюдали предъявленные для опознания лицо или предмет, а также о приметах и особенностях, по которым они могут его опознать. Не может проводиться повторное опознание лица или предмета тем же опознающим и по тем же признакам в одном уголовном деле.

При производстве данного следственного действия, лицо предъявляется для опознания вместе с другими лицами, по возможности внешне сходными с ним. Общее число лиц,

предъявляемых для опознания, должно быть не менее трех, за исключением трупа, который для опознания представляется в единственном числе. В начале следственного действия опознаваемому предлагается занять любое место, по своему усмотрению, среди предъявляемых лиц, о чем в протоколе опознания следователь делает запись (ч. 2 ст. 206 УПК).

При отсутствии в наличии лица опознание может проводиться по его фотографии, предъявляемой одновременно с тремя внешне сходными фотографиями других лиц, с опознаваемым лицом. Предмет предъявляется для опознания в числе однородных предметов числом не менее трех.

Опознающие свидетель и потерпевший предупреждаются об ответственности за отказ и за дачу заведомо ложных показаний.

Если опознающий показал на одно из предъявленных ему лиц или один из предметов, то ему предлагается пояснить, по каким признакам или особенностям он смог опознать это лицо или предмет. При этом, наводящие вопросы задавать опознающему недопустимо.

По решению следователя, для обеспечения безопасности опознающего, предъявление лица для опознания может быть проведено в условиях, исключающих визуальное наблюдение опознающего опознаваемым, при этом понятые находятся в месте нахождения опознающего.

В конце опознания составляется протокол, в котором указываются условия, результаты опознания и по возможности дословно излагаются объяснения опознающего. Если предъявление лица для опознания проводилось в таких условиях, которые исключают визуальное наблюдение опознаваемым опознающего, это должно быть указано в протоколе данного следственного действия (ч. 10 ст. 206 УПК).

Проверка показаний на месте происшествия (ст. 207 УПК) представляет собой комплексное следственное действие, которое заключается в показе ранее допрошенным лицом места определенных событий, где он должен указать на предметы, документы, следы, относящиеся к совершенному преступлению, продемонстрировать конкретные действия для осуществления

проверки имеющихся и отыскания следователем новых доказательств.

Необходимость проведения проверки показаний на месте возникает если возникли сомнения в правдивости показаний и их можно проверить на месте совершения действий, о которых получены показания; либо, если в показаниях нескольких лиц об одних и тех же обстоятельствах есть противоречия, касающиеся места совершения тех или иных действий, последовательности их совершения.

Проверка показаний на месте может проводиться и в целях установления новых обстоятельств, которые имеют значение в связи с раскрытием и расследованием преступления.

Проверка показаний на месте, следует начинать с предложения ранее допрошенному лицу показать то известное ему место, где его показания могут быть проверены, после чего этот участник процесса воспроизводит на месте обстановку и обстоятельства исследуемого события, указывая на предметы, документы, следы, имеющие значение для расследуемого события, демонстрирует определенные действия. Затем, этому лицу, могут быть заданы вопросы. Нельзя осуществлять проверку показаний на месте с одновременным участием нескольких лиц.

По окончании проверки показаний на месте составляется протокол, приложением к которому могут быть результаты фото- и видео съемки следственного действия.

Назначение и производство экспертизы (гл. 24 УПК)

Экспертиза – это следственное действие, заключающее в осуществлении по поручению должностного лица, органа предварительного расследования и суда в установленной законом процессуальной форме специальных исследований объектов в отдельных областях науки, искусства или ремесла и даче заключения по вопросам поставленных по существу дела.

Основанием для назначения и производства экспертизы служит возникшая необходимость применения специальных знаний для разрешения вопросов, имеющих значение для расследуемого преступления. В ряде случаев назначение и производство экспертизы обязательно для установления (ст. 209 УПК):

– причины смерти;

– характера и степени тяжести телесных повреждений;

– возраста подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, когда это имеет значение для дела, а документы о возрасте отсутствуют или вызывают сомнение;

– психического или физического состояния подозреваемого, обвиняемого, когда возникает сомнение по поводу их вменяемости или способности самостоятельно защищать свои права и законные интересы в уголовном процессе;

– психического или физического состояния потерпевшего, свидетеля в случаях, когда возникает сомнение в их способности правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела и давать о них показания.

При необходимости назначения и производства экспертизы, следователь, дознаватель выност об этом постановление, а для помещения подозреваемого, обвиняемого, не находящегося под стражей, для производства соответственно судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы, возбуждает перед судом ходатайство, в котором указываются: основания назначения экспертизы; фамилия, имя и отчество эксперта или наименование экспертного учреждения, в котором должна быть произведена судебная экспертиза; вопросы, поставленные перед экспертом; материалы, предоставляемые в распоряжение эксперта.

Экспертиза осуществляется как государственными судебными экспертами, так и другими лицами, обладающими специальными знаниями в науке, техники или ремесле. Затем следователь знакомит с постановлением о назначении судебной экспертизы подозреваемого, обвиняемого, его защитника и разъясняет им права, предусмотренные ч. 1 ст. 210 УПК (заявлять отвод эксперту, ходатайствовать о производстве экспертизы в другом экспертном учреждении, ходатайствовать о постановке дополнительных вопросов эксперту, присутствовать с разрешения следователя при производстве экспертизы), о чем составляется протокол, подписываемый следователем и участниками следственного действия.

Экспертиза в отношении потерпевшего и свидетеля осуществляется с их согласия или согласия их законных представителей, которые даются указанными лицами в письменном виде.

Следователь направляет руководителю экспертного учреждения постановление о назначении экспертизы и материалы, необходимые для ее осуществления, который поручает производство экспертизы эксперту, разъясняя ему права, обязанности и ответственность при производстве экспертизы и подготовке заключения.

Следователь может получить образцы почерка или иные образцы для сравнительного исследования у подозреваемого, обвиняемого, свидетеля, потерпевшего, а также у иных физических лиц и представителей юридических лиц в случаях, если возникла необходимость проверить, оставлены ли ими следы в определенном месте или на вещественных доказательствах, и составить протокол. Само заключение эксперта или его сообщение о невозможности дать заключение, а также протокол допроса эксперта следователь предъявляет потерпевшему, его представителю, подозреваемому, обвиняемому, его защитнику, разъясняя им право ходатайствовать о назначении дополнительной либо повторной судебной экспертизы. Когда судебная экспертиза производилась в отношении свидетеля, то и предъявляется заключение эксперта.

В ходе осуществления экспертизы эксперт может знакомиться с материалами уголовного дела, относящимися к предмету судебной экспертизы; ходатайствовать о предоставлении ему дополнительных материалов, необходимых для дачи заключения, либо о привлечении к производству судебной экспертизы других экспертов; с разрешения дознавателя, следователя и суда участвовать в производстве следственных и судебных действий и задавать вопросы, относящиеся к предмету судебной экспертизы; давать заключение в пределах своей компетенции, в том числе по вопросам, хотя и не поставленным в постановлении о назначении судебной экспертизы, но имеющим отношение к предмету экспертного исследования; приносить жалобы на действия дознавателя, следователя и суда,

ограничивающие его права; отказаться от дачи заключения по вопросам, выходящим за пределы специальных знаний, а также в случаях, если предоставленные ему материалы недостаточны для дачи заключения (ч. 4 ст. 58 УПК).

В соответствии с положениями ч. 5 ст. 58 УПК эксперт не вправе: без ведома следователя и суда вести переговоры с участниками уголовного процесса по вопросам, связанным с проведением судебной экспертизы; самостоятельно собирать материалы для исследования; проводить без разрешения дознавателя, следователя, суда исследования, могущие повлечь полное или частичное уничтожение объектов, либо изменение их внешнего вида или основных свойств; давать заведомо ложное заключение; разглашать данные предварительного расследования, ставшие известными ему в связи с участием в уголовном деле, если он был об этом заранее предупрежден.

Следователем или судом может быть назначена первоначальная, дополнительная и повторная экспертиза (ст. 208, 220 УПК), а также комиссионная и комплексная (ст. 213, 214 УПК).

Дополнительная экспертиза назначается следователем или судом при недостаточной ясности или полноте заключения, а также возникновении новых вопросов в отношении ранее исследованных обстоятельств уголовного дела. Она поручается тому же или другому эксперту. Повторная экспертиза назначается в случае возникновения сомнений в обоснованности заключения эксперта или при наличии имеющихся противоречий в выводах эксперта или экспертов, по тем же вопросам, производство которой поручают другому эксперту.

Комиссионную экспертизу следует осуществлять не менее чем двумя экспертами одной специальности. Комиссионный характер экспертизы определяется следователем либо руководителем экспертного учреждения, которому поручено производство судебной экспертизы. Комплексную судебную экспертизу следует проводить группой экспертов различных специальностей. Примером такой экспертизы служит трассолоавтотехническая экспертиза, назначенная для установления механизма дорожно-транспортного происшествия, либо

психолого-психиатрическая экспертиза, проводимая для установления особенностей возрастного развития несовершеннолетнего обвиняемого или подозреваемого.

Вопросы и задания для самоконтроля:

1. Что такое следственные действия? Перечислите их виды.
2. Охарактеризуйте судебный порядок получения разрешения на производство следственного действия.
3. Производство каких следственных действий допускается до возбуждения уголовного дела?
4. Перечислите следственные действия, при производстве которых необходимо участие понятых.
5. Назовите основания и охарактеризуйте процессуальный порядок назначения судебной экспертизы.

Литература:

Белоусов В.И., Натура А.И. Проверка показаний на месте в ходе предварительного следствия. М., 2006.

Власенко Н.В., Степанов В.В. Сущность и тактика проверки показаний на месте. М., 2004.

Глебов В.Г. Освидетельствование при расследовании преступлений (проблемы эффективности). Волгоград, 2007.

Еникеев М.И., Образцов В.А., Эминов В.Е. Следственные действия: психология, тактика, технология: учебное пособие. М., 2011.

Кольченко В.П. Производство допроса в стадии предварительного расследования. Саратов, 2003.

Комягина Ю.С., Лаврухин С.В. Следственные действия: сущность, классификация, принципы. М., 2009.

Корнуков В.М., Валиев Р.Ш. Личный обыск и его роль в уголовно-процессуальном доказывании. Саратов, 2007.

Курс уголовного процесса / под ред. д.ю.н., проф. Л.В. Головко. М., 2016.

Рахматулоев А.Э. Уголовный процесс: учебник. Худжанд, 2016.

Россинская Е.Р. Судебная экспертиза в гражданском, арбитражном, административном и уголовном процессе. М., 2005.

Семенцов В.А. Следственные действия: учебное пособие. Екатеринбург, 2003.

Соловьев А.Б. Очная ставка. М., 2006.

Соловьев А.Б. Система следственных действий как средство уголовно-процессуального доказывания. М., 2006.

Степанов В.В., Михайлова Ю.Н. Научные и правовые основы предъявления для опознания при расследовании преступлений. Саратов, 2003.

Торбин Ю.Г. Освидетельствование как способ собирания доказательств на стадии предварительного расследования. М., 2005.

Уголовно-процессуальное право / под ред. Н.А. Кудратова. Душанбе, 2016.

Шейфер С.А. Следственные действия. Основания, процессуальный порядок и доказательственное значение. М., 2004.

Юрина Л.Г., Юрин В.М. Контроль и запись переговоров. М., 2002.

ГЛАВА 11. ПРИВЛЕЧЕНИЕ В КАЧЕСТВЕ ОБВИНЯЕМОГО

В результате изучения главы 11 обучающийся должен*:*

знать:

– сущность акта привлечения в качестве обвиняемого, его процессуальное и уголовно-правовое значение;

– порядок выдвижения, предъявления и изменения обвинения.

уметь:

– анализировать положения УПК, регулирующие деятельность по привлечению в качестве обвиняемого отдельных категорий лиц и предъявлению им обвинения;

– правильно применять соответствующие нормы УПК при проведении данного процессуального действия;

– выявлять типичные ошибки, допускаемые на практике при выдвижении и предъявлении обвинения.

11.1. Понятие и значение привлечения в качестве обвиняемого

Процессуальный акт привлечения лица в качестве обвиняемого занимает центральное место в структуре расследования преступления. Признание лица обвиняемым означает, что с этого момента оно привлекается к уголовной ответственности. Именно в этом состоит суть юридической процедуры данного процессуального акта и его назначение, т.к. процедура, с помощью которой осуществляется привлечение в качестве обвиняемого, есть форма, способ установления наличия оснований уголовной ответственности, ее вида и конкретной меры.

В структуре предварительного следствия принято выделять два этапа:

1) с момента возбуждения уголовного дела до привлечения лица в качестве обвиняемого;

2) с момента привлечения в качестве обвиняемого до окончания следствия.

Тем самым подчеркивается особое значение данного процессуального действия, его этапный характер.

Привлечение в качестве обвиняемого представляет собой сложное процессуальное действие, имеющее важное значение не

только для досудебного производства, но и для будущего судебного разбирательства. Оно позволяет реализовать уголовное преследование лица и обеспечивает раскрытие преступления.

Понятие «привлечение в качестве обвиняемого» следует рассматривать как процессуальную форму, отражающую суждение следователя о противоправных действиях лица. Правильное решение вопроса о привлечении в качестве обвиняемого обеспечивает законность при осуществлении уголовного судопроизводства и гарантирует охрану интересов общества, прав и свобод граждан.

Содержание и объем обвинения во многом определяют объем дальнейшего производства по делу, т.к. постановление о привлечении в качестве обвиняемого определяет границы обвинения в обвинительном заключении, а в конечном счете и пределы судебного разбирательства, т.к. ни в обвинительном заключении, ни в приговоре суда не могут присутствовать эпизоды обвинения, не указанные в данном постановлении.

С момента предъявления обвинения следователь вправе широко применять к обвиняемому предусмотренные УПК меры процессуального принуждения, в т.ч. и меры пресечения. С другой стороны, с момента предъявления обвинения у обвиняемого появляется возможность в полном объеме реализовать свое право на защиту.

Для того чтобы следователь имел возможность привлечь лицо в качестве обвиняемого, он должен собрать по делу достаточные доказательства, которые бы достоверно устанавливали:

а) деяние, по поводу которого возбуждено уголовное дело и ведется расследование (имело ли оно место в действительности);

б) совершение данного деяния конкретным лицом;

в) то, что в расследуемом деянии (действии или бездействии) содержится состав определенного преступления, предусмотренного статьей Особенной части УК.

Уже с момента вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого, еще до объявления его лицу, в отношении которого оно вынесено, в деле появляется центральная процессуальная фигура обвиняемого. Однако расследование с

появлением обвиняемого не завершается. Оно лишь приобретает соответствующую направленность и состязательный характер.

Следователь выносит мотивированное постановление о привлечении в качестве обвиняемого, и это означает, что в процессуальную деятельность включается новый участник уголовного процесса – обвиняемый, наделенный широкими правами на оспаривание обвинения и располагающий возможностью активно влиять на ход и направление расследования. В связи с этим, при предъявлении обвинения обвиняемому разъясняются права, предусмотренные ст. 47 УПК, и должны быть приняты меры к их обеспечению.

Привлечение в качестве обвиняемого состоит из ряда последовательно совершаемых следователем действий:

1) вынесение мотивированного постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого;

2) предъявление его лицу, в отношении которого оно вынесено;

3) допрос этого лица в качестве обвиняемого.

11.2. Основания и процессуальный порядок привлечения в качестве обвиняемого

Основанием для привлечения к ответственности в качестве обвиняемого является наличие «достаточных доказательств», указывающих на совершение лицом преступления и необходимость его обвинения в совершении преступления (ч. 1 ст. 221 УПК).

Категория «достаточность доказательств» раскрывает как количественную, так и качественную стороны явления, поскольку доказательства, обосновывающие решение о привлечении в качестве обвиняемого, должны быть достоверными, а их количество составить совокупность данных, необходимых для принятия верного решения.

Для привлечения к ответственности в качестве обвиняемого необходимо наличие материально-правовых и процессуальных оснований. В основе материально-правовых оснований находится факт совершения деяния, содержащего

состав преступления, а в основе процессуальных оснований лежит доказанность совершения преступления определенным лицом.

Достаточной является такая совокупность доказательств, собранных по уголовному делу, которая позволяет сделать выводы о том, какое совершено уголовно наказуемое деяние, где, когда, каким образом и кем. Поскольку в постановлении о привлечении лица в качестве обвиняемого указываются не только определенное лицо и совершенные им деяния, но и дается юридическая оценка этих деяний (квалификация преступления), то к моменту вынесения постановления в деле должны быть также доказательства в обоснование квалификации содеянного.

Вопрос о достаточности доказательств для привлечения лица в качестве обвиняемого решается следователем в каждом конкретном случае, с учетом всех установленных по делу обстоятельств. Но в любом случае, к моменту вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого должно быть доказано деяние, по поводу которого ведется расследование: действительно ли оно имело место; совершено ли оно лицом, о привлечении которого в качестве обвиняемого решается вопрос; содержится ли в деянии этого лица состав конкретного преступления; отсутствуют ли обстоятельства, исключающие производство по делу и уголовную ответственность этого лица.

Привлечение в качестве обвиняемого должно осуществляться сразу же, как только будут установлены данные обстоятельства. Привлекая лицо в качестве обвиняемого, следователь должен быть убежден в обоснованности своего решения, в том что оно единственно правильное в сложившейся ситуации.

В равной степени недопустимо и поспешное принятие решения о привлечении в качестве обвиняемого, и затягивание с этим, так как в последнем случае серьезно ущемляются права и законные интересы обвиняемого, он лишается возможности своевременно начать защиту от обвинения. Таким образом, при наличии оснований для вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого, оно должно быть вынесено безотлагательно.

Привлечение в качестве обвиняемого начинается с вынесения постановления о привлечении к ответственности в качестве обвиняемого, которое состоит из вводной, описательной и резолютивной частей.

В водной части указываются: фамилия, имя и отчество лица, привлекаемого в качестве обвиняемого, число, месяц, год и место его рождения; дата и место его составления, кем оно составлено.

В описательной части излагаются фактические обстоятельства совершенного обвиняемым преступления, дается описание преступления с указанием места, времени и способа его совершения, мотивов совершения преступления, обстоятельств, характеризующих личность обвиняемого, и характера и размера причиненного вреда, а также дается юридическая оценка преступления, с указанием его квалификации в соответствии с пунктом, частью и конкретной статьи УК.

В резолютивной части формулируется решение о привлечении к ответственности в качестве обвиняемого и предъявлении ему обвинения.

Важным требованием, предъявляемым к постановлению о привлечении к ответственности в качестве обвиняемого, является необходимость описания каждого инкриминируемого эпизода преступной деятельности лица. Несоблюдение этого требования является существенным нарушением уголовно-процессуального закона.

При обвинении лица в совершении нескольких преступлений, в постановлении раскрываются деяния вменяемые обвиняемому по каждой статье УК, а в случае привлечения к ответственности в качестве обвиняемого несколько лиц, в отношении каждого из них составляется отдельное постановление, в котором раскрывается роль каждого в совершении преступления.

Постановление о привлечении в качестве обвиняемого не требует утверждения его прокурором, которому лишь направляется копия данного решения.

После вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого следует процедура предъявления обвинения, которая должна быть проведена не позднее двух суток с момента

вынесения данного постановления. При неявке обвиняемого или его защитника в установленный следователем срок, а также в случаях, когда место нахождения обвиняемого не известно, обвинение предъявляется в день фактической явки обвиняемого или в день его привода.

Порядок предъявления обвинения регламентируется ст. 224-227 УПК. Обвинение должно быть предъявлено лицу в присутствии защитника, если он участвует в уголовном деле. В связи с этим, следователь извещает обвиняемого о дне предъявления обвинения и разъясняет ему право самостоятельно пригласить защитника либо ходатайствовать об обеспечении участия бесплатного защитника за счет государства.

Удостоверившись в личности обвиняемого, следователь объявляет ему и его защитнику, постановление о привлечении данного лица к ответственности в качестве обвиняемого, разъясняет обвиняемому существо предъявленного обвинения, а также его права, что удостоверяется подписями обвиняемого, его защитника и следователя на постановлении с указанием даты и времени предъявления обвинения.

Затем следователь вручает обвиняемому и его защитнику копию постановления о привлечении данного лица в качестве обвиняемого.

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

Допрос обвиняемого является неотъемлемой составной частью привлечения в качестве обвиняемого и имеет большое значение как для следователя, так и для самого обвиняемого.

Допрашивая обвиняемого, следователь устанавливает его отношение к предъявленному обвинению; проверяет правильность сделанных выводов в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого; получает сведения об иных обстоятельствах, свидетельствующих о дополнительных фактах преступной деятельности обвиняемых или же лиц, не привлеченных к ответственности.

Одновременно показания обвиняемого, отрицающего свою вину или указывающего на обстоятельства, смягчающие его ответственность, дают возможность следователю тщательно

проверить эти объяснения, а также, в совокупности с собранными по делу доказательствами, дать им объективную оценку. Тем самым допрос обвиняемого является одним из средств реализации им конституционного права на защиту. Но поскольку давать показания – это право обвиняемого, а не его обязанность, допрос его может и не состояться. При этом обвиняемый не несет уголовной ответственности за отказ от дачи показаний или за дачу ложных показаний.

Следователь допрашивает обвиняемого немедленно после предъявления ему обвинения, с предоставлением ему возможности свидания с защитником наедине до проведения допроса. Обвиняемый может быть допрошен и без защитника, если он отказался от его приглашения, за исключением случаев обязательного участия защитника.

В начале допроса следователь выясняет у обвиняемого, признает ли он себя виновным, желает ли дать показания по существу предъявленного обвинения и на каком языке. В случае отказа обвиняемого от дачи показаний следователь делает соответствующую запись в протоколе его допроса. Повторный допрос обвиняемого по тому же обвинению, в случае его отказа от дачи показаний на первом допросе, может проводиться только по просьбе самого обвиняемого. Показания обвиняемого заносятся в протокол, который составляется в соответствии с требованиями ст. 228 УПК. В протоколе первого допроса указываются данные о личности обвиняемого, в том числе фамилия, имя, отчество, число, месяц, год и место рождения, гражданство, национальность, образование, семейное положение, место работы, род занятий или должность, место жительства, прежняя судимость, а также другие сведения, важные для обстоятельства дела.

11.3. Изменение и дополнение обвинения. Частичное прекращение уголовного преследования

После предъявления обвинения предварительное расследование продолжается, следователь осуществляет дальнейшее собирание доказательств с учетом объяснений лица по предъявленному ему обвинению и возможных доводов защиты. В ходе дальнейшего расследования обвинение может не найти

подтверждения фактами в том объеме, в котором оно было сформулировано в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого. Возможна несколько иная, чем раньше, оценка тех или других доказательств, могут измениться юридические признаки известных действий, обнаружиться необходимость применения другого уголовного закона и т.д.

Таким образом, если в ходе последующего предварительного расследования возникнут основания для изменения предъявленного обвинения, то следователь выносит новое постановление о привлечении к ответственности в качестве обвиняемого и должен вновь предъявить его обвиняемому.

Если предъявленное обвинение не находит в дальнейшем подтверждения в какой-либо части, то следователь своим постановлением прекращает уголовное преследование в данной части, о чем ставит в известность обвиняемого, его защитника и прокурора. В основе этих положений уголовно-процессуального закона лежит идея о том, что, с одной стороны, на предварительном следствии допускается любое изменение предъявленного обвинения, с другой стороны, о том, что обо всяком изменении обвинения обвиняемый должен ставиться в известность, причем до окончания расследования дела. Такое положение вытекает из необходимости правильного установления обстоятельств совершенного преступления и прочно гарантирует право обвиняемого на защиту от обвинения, уточняемого в ходе предварительного следствия.

Вопросы и задания для самоконтроля:

1. Что является основанием для привлечения лица в качестве обвиняемого?
2. Охарактеризуйте форму и содержание постановления о привлечении в качестве обвиняемого.
3. Каковы основания и порядок изменения обвинения?

Литература

Ефремова Н.Н. Привлечение в качестве обвиняемого. учеб.-практ. пособие. Омск, 2007.

Коротков А.П., Синицын А.П., Тимофеев А.В. Процессуальные акты предварительного следствия и дознания / под ред. А.И. Бастрыкина. М., 2010.

Курс уголовного процесса / под ред. д.ю.н., проф. Л.В. Головко. М., 2016.

Настольная книга следователя / отв. ред. О.Н. Коршунова, В.С. Шадрин; рук. авт. кол. Н.П. Дудин. СПб., 2008.

Потапкин С.Н. Привлечение в качестве обвиняемого. Саранск, 2011.

Рахматулоев А.Э. Уголовный процесс: учебник. Худжанд, 2016.

Статкус В.Ф., Цоколов И.А., Жидких А.А. Предъявление обвинения и составление обвинительного заключения: практ. пособ. / под ред. И.А. Попова. М., 2002.

Уголовно-процессуальное право / под ред. Н.А. Кудратова. Душанбе, 2016.

ГЛАВА 12. ПРИОСТАНОВЛЕНИЕ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО СЛЕДСТВИЯ

В результате изучения главы 12 обучающийся должен:

знать:

– сущность и значение приостановления предварительного следствия;

– основания и условия приостановления;

– процессуальный порядок приостановления предварительного следствия;

– основания возобновления предварительного следствия.

уметь:

– анализировать положения уголовно-процессуального закона, регламентирующие основания и порядок приостановления предварительного следствия;

– правильно толковать уголовно-процессуальные нормы главы 26 УПК.

12.1. Понятие и значение приостановления предварительного следствия

Предварительное расследование по уголовному делу по общему правилу должно осуществляться непрерывно с момента возбуждения дела и до его окончания. Однако в ходе расследования уголовных дел могут возникнуть ситуации, когда независимо от следователя, в силу объективно сложившихся условий, расследование не может быть продолжено и завершено. В этом случае принимается решение о приостановлении предварительного расследования. Приостановление предварительного следствия представляет собой временный перерыв в расследовании, вызванный обстоятельствами, препятствующими его окончанию в установленном законом порядке. Суть акта приостановления расследования заключается в том, что им констатируется наличие указанных в законе обстоятельств, препятствующих завершению процессуальной деятельности по делу. Этим стимулируются усилия органов расследования, направленные на устранение таких обстоятельств. По смыслу положений гл. 26 УПК, приостановив предварительное

следствие и прервав выполнение процессуальных действий, следователь должен принять меры к устранению обстоятельств, которые мешают продолжению расследования.

Время, на которое было приостановлено расследование (с момента вынесения постановления о приостановлении расследования и до момента вынесения постановления о возобновлении предварительного следствия) не включается в срок следствия по уголовному делу.

Таким образом, значение института приостановления производства по уголовному делу определяется тем, что юридическими последствиями принятого решения о приостановлении предварительного следствия является не только перерыв в производстве следственных действий, но и соблюдение временных показателей предварительного следствия.

12.2. Основания и условия приостановления предварительного следствия

Основаниями для приостановления предварительного расследования являются указанные в законе (ч. 1 ст. 230 УПК) фактические обстоятельства, которые препятствуют завершению расследования. Это ситуации, когда:

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

2) обвиняемый скрылся от следствия или суда, либо когда по иным причинам не установлено его местонахождение;

3) обвиняемый заболел психическим или иным тяжким заболеванием, удостоверенным врачом государственного медицинского учреждения;

4) местонахождение обвиняемого известно, однако отсутствует реальная возможность его участия в деле, в связи с решением вопроса о лишении обвиняемого иммунитета либо его выдачи иностранному государству, а также в связи с нахождением в экспедиции, служебной командировке более двух месяцев.

Этот перечень является исчерпывающим, и никакие иные обстоятельства (болезнь потерпевшего или свидетелей, невозможность производства в данный момент каких-либо следственных действий и т.п.) не могут служить основаниями для

приостановления следствия. В подобных ситуациях следователь должен ходатайствовать о продлении сроков расследования.

Но для того, чтобы решение о приостановлении производства по делу было бы законным, наличие только основания для этого недостаточно. Следователь должен выполнить ряд процессуальных условий, предусмотренных законом. В соответствии с ч. 4, 5 ст. 230 УПК условиями приостановления предварительного следствия являются:

1) выполнение всех необходимых и возможных в отсутствии обвиняемого процессуальных действий;

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

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

12.3. Процессуальный порядок приостановления предварительного следствия

О приостановлении предварительного следствия выносится мотивированное постановление. В соответствии с ч. 3 ст. 231 УПК после приостановления предварительного следствия производство по данному делу следственных действий не допускается.

Закон (ч. 1 ст. 231 УПК) обязывает следователя уведомить о приостановлении расследования потерпевшего и его представителя, гражданского истца, гражданского ответчика или их представителей и разъяснить им порядок обжалования этого решения. Если следствие приостановлено в связи с отсутствием реальной возможности участия обвиняемого (подозреваемого) по делу или в связи с их тяжкой болезнью, о принятом решении должны быть уведомлены обвиняемый, подозреваемый и их защитник. Указанные лица могут обжаловать решение о приостановлении предварительного следствия прокурору в течение пяти суток.

В соответствии с ч. 3 ст. 230 УПК, если по делу привлечены несколько обвиняемых, а основания для

приостановления относятся не ко всем, следователь вправе выделить и приостановить дело в отношении отдельных обвиняемых или приостановить производство по всему делу.

Как уже отмечалось, приостановив предварительное следствие и прервав выполнение процессуальных действий, следователь должен принять меры к устранению обстоятельств, которые мешают продолжению расследования. Так, в случае приостановления дела в связи с неустановлением лица, совершившего преступление, следователь принимает меры к его установлению и привлечению в качестве обвиняемого. Если обвиняемый скрылся, то следователь обязан принять меры по его розыску. Розыск объявляется вынесением соответствующего постановления либо указанием об этом в постановлении о приостановлении производства расследования по делу (ст. 232 УПК). Производство розыска поручается органам дознания. При наличии предусмотренных законом оснований в отношении разыскиваемого обвиняемого может быть избрана мера пресечения.

В случае, когда обвиняемый (подозреваемый) заболел тяжкой болезнью, следователь должен принять меры для направления его на лечение. Основанием для приостановления расследования может быть не любое заболевание, а только тяжкое, то есть, такое, которое реально препятствует продолжению расследования и участию в нем обвиняемого. Для уточнения характера заболевания следователь может назначить судебно-медицинскую экспертизу. Однако во время ее производства расследование по делу не может быть приостановлено.

Копия постановления о приостановлении расследования направляется прокурору (ч. 2 ст. 230 УПК), который вправе признать данное решение незаконным или необоснованным и отметить его.

12.4 Возобновление предварительного следствия по приостановленному делу

Если основания, вызвавшие приостановление расследования по уголовному делу, устранены (то есть, было установлено лицо, совершившее преступление, либо найден

скрывшийся обвиняемый, либо заболевший обвиняемый выздоровел), то производство предварительного следствия должно быть возобновлено и завершено в установленном законом порядке. Кроме того, предварительное расследование может быть возобновлено также в тех случаях, когда возникла необходимость провести по делу дополнительные следственные действия.

Согласно ч. 2 ст. 233 УПК решение о возобновлении предварительного следствия может быть принято на основании постановления прокурора в связи с отменой постановления следователя о приостановлении предварительного расследования.

О возобновлении предварительного следствия сообщается обвиняемому, его защитнику, потерпевшему, его представителю, гражданскому истцу, гражданскому ответчику или их представителям. Срок, в течение которого расследование по делу было приостановлено, не входит в общий срок предварительного следствия (ч. 4 ст. 164 УПК). В том случае, если возобновляется расследование дела, срок следствия по которому истек, прокурор продлевает срок следствия в порядке, установленном ч. 5 ст. 164 УПК.

Вопросы и задания для самоконтроля:

1. Что означает приостановление предварительного следствия?
2. Назовите основания приостановления предварительного следствия.
3. Какие условия должен выполнить следователь при приостановлении предварительного следствия в связи с неустановлением лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого?

Литература:

Быков В.М., Попов А.М. Приостановление и возобновление предварительного расследования. Челябинск, 2006.

Курс уголовного процесса / под ред. д.ю.н., проф. Л.В. Головко. М., 2016.

Настольная книга следователя / отв. ред. О.Н. Коршунова, В.С. Шадрин. СПб., 2008.

Рахматулоев А.Э. Уголовный процесс: учебник. Худжанд, 2016.

Руководство по расследованию преступлений: учеб. пособ. / рук авт. кол. А.В. Гриненко. М., 2002.

Уголовно-процессуальное право / под ред. Н.А. Кудратова. Душанбе, 2016.

ГЛАВА 13. ФОРМЫ И ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ ПОРЯДОК ОКОНЧАНИЯ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО СЛЕДСТВИЯ

В результате изучения главы 13 обучающийся должен:

знать:

– формы окончания предварительного следствия;

– основания и процессуальный порядок прекращения уголовного дела и уголовного преследования;

– действия следователя при окончании предварительного следствия составлением обвинительного заключения;

– структуру и содержание обвинительного заключения;

– действия и решения прокурора по делу, поступившему с обвинительным заключением.

уметь:

– анализировать положения уголовно-процессуального закона, регламентирующие процессуальный порядок окончания предварительного следствия при прекращении уголовного дела и составлении обвинительного заключения;

– правильно толковать уголовно-процессуальные нормы глав 27-29 УПК.

13.1. Сущность и формы окончания предварительного следствия

Проведя расследование обстоятельств совершенного преступления и оценив собранные по делу доказательства, следователь вправе прийти к выводу, что предварительное расследование произведено всесторонне и полно, все намеченные версии проверены и все обстоятельства, подлежащие доказыванию, установлены. В этом случае он принимает решение об окончании расследования. Таким образом, сущность окончания предварительного следствия состоит в том, что следователь подводит итоги работы по расследованию преступления, оценивает собранные доказательства с точки зрения полноты и всесторонности исследования всех обстоятельств совершенного преступления и достаточности доказательств для принятия окончательного решения по делу.

Исходя из положений глав 27, 28 и 45 УПК, производство предварительного следствия может быть закончено в одной из следующих форм:

1) *составлением обвинительного заключения с последующим направлением дела в суд;*

2) *составлением постановления о прекращении уголовного дела;*

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

При окончании предварительного расследования в любой из этих форм следователь выполняет ряд процессуальных действий:

1) оценивает собранные по делу доказательства с точки зрения их достаточности для формирования достоверного вывода о возможности и форме окончания расследования;

2) систематизирует материалы уголовного дела;

3) объявляет участникам расследования об окончании собирания доказательств и разъясняет им право на ознакомление с материалами дела;

4) рассматривает и разрешает заявленные заинтересованными участниками процесса ходатайства;

5) выносит итоговое процессуальное решение, завершающее расследование по делу.

13.2. Прекращение уголовного дела: основания и процессуальный порядок

Прекращение уголовного дела – это деятельность следователя, являющаяся составной частью предварительного расследования, которая выражается в решении, принимаемом в порядке и на основаниях, предусмотренных УПК, о прекращении процессуальной деятельности по изобличению подозреваемого, обвиняемого в совершении преступления в связи с наличием оснований, препятствующих дальнейшему производству по делу или позволяющих освободить указанных лиц от уголовной ответственности.

Прекращение уголовного дела как форму окончания предварительного следствия нельзя рассматривать лишь как

единовременный акт, заключающийся в вынесении соответствующего постановления. Прекращение уголовного дела представляет собой этап процессуальной деятельности, содержание которого составляет разрешение ряда важных вопросов:

1) анализ и оценка собранных по делу доказательств в их совокупности;

2) систематизация и надлежащее оформление материалов уголовного дела;

3) составление постановления о прекращении уголовного дела;

4) разрешение всех вопросов, вытекающих из решения о прекращении дела (отмена меры пресечения в отношении обвиняемого или подозреваемого, снятие ареста с имущества и т.д.);

5) сообщение о прекращении дела заинтересованным лицам.

Вынесением постановления о прекращении уголовного дела оно разрешается по существу. При прекращении уголовного дела органы предварительного расследования самостоятельно, без направления дела в суд, завершают исследование фактов, по поводу которых было начато производство. Постановление следователя о прекращении дела может быть отменено прокурором в случае и в порядке, предусмотренном законом. Если же жалоба не была удовлетворена прокурором (вышестоящим прокурором), то заинтересованное лицо вправе обратиться с жалобой на решение о прекращении уголовного дела в суд.

Прекращение уголовного дела является также институтом уголовно-процессуального права. Его нормы сосредоточены в различных разделах уголовно-процессуального закона: основания прекращения уголовных дел предусмотрены ст.ст. 28-32 УПК, порядок же их применения и некоторые особенности регламентируется ст. 234-238 УПК. Это создает определенные трудности для правоприменителя при практическом решении вопросов о прекращении производства по делу.

В теории уголовного процесса и в тексте УПК (ч. 2 ст. 234) наряду с понятием «прекращение уголовного дела» используется

понятие «прекращение уголовного преследования». Первое понятие – «прекращение уголовного дела» – является более широким, так как прекращение уголовного дела всегда влечет за собой и прекращение уголовного преследования. Прекращение же уголовного преследования не всегда означает прекращение уголовного дела. Если по делу привлечено в качестве обвиняемых несколько лиц, то уголовное преследование может быть прекращено в отношении одного или некоторых из обвиняемых. При этом производство по уголовному делу в целом продолжается и оно может быть направлено в суд для его рассмотрения по существу.

Правильное, основанное на законе прекращение уголовного дела имеет важное значение. Признание его одной из форм окончания предварительного расследования позволяет рассматривать прекращение дела в качестве правомерного завершения уголовно-процессуальной деятельности, равного по своему процессуальному значению направлению дела в суд с обвинительным заключением. Отказ от уголовного преследования невиновных, освобождение их от ответственности в полной мере отвечают назначению уголовного судопроизводства.

Уголовные дела могут быть прекращены производством только при наличии указанных в законе оснований**.** Основание прекращения уголовного дела является причиной прекращения уголовно-процессуальной деятельности. Каждое из оснований прекращения уголовного дела носит самостоятельный характер. Они не могут ни подменять, ни дополнять друг друга. Действующий закон (гл. 27 УПК) дает исчерпывающий перечень оснований прекращения уголовных дел, если:

1) имеются обстоятельства, исключающие производство по делу (ч. 1 ст. 27 УПК);

2) при недоказанности участия подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления, если исчерпаны все возможности для сбора дополнительных доказательств (абзац 2 ч. 1 ст. 234 УПК);

3) имеются обстоятельства, позволяющие следователю с согласия прокурора освободить лицо от уголовной ответственности (ст. 29-32 УПК).

Основания к прекращению уголовного дела принято классифицировать по различным критериям. Одним из наиболее распространенных является деление оснований на материально-правовые и процессуальные. К материально-правовым относят все основания, которые исключают наличие события или состава преступления либо возможность фактического привлечения к уголовной ответственности или же применения наказания. Отнесение этих оснований к материально-правовым объясняется тем, что эти основания связаны с понятием преступления и предусмотрены уголовным законом или вытекают из принципов уголовного права.

Процессуальные основания в отличие от материально-правовых специально указаны в процессуальном законе. Они исключают возможность ведения уголовного судопроизводства, несмотря на наличие всех обстоятельств, свидетельствующих о совершенном преступлении и допускающих применение наказания. Эти основания определяются как процедурные. Например, при прекращении дела в связи с наличием вступившего в силу приговора суда по тому же основанию констатируется факт того, что данный вопрос уже находил разрешение в уголовном судопроизводстве, что препятствует его новому рассмотрению.

К материально-правовым основаниям прекращения уголовного дела относят: отсутствие события преступления, отсутствие состава преступления, истечение сроков давности, наличие акта амнистии, устраняющего применение наказания за совершенное деяние, недостижение к моменту совершения общественно опасного деяния возраста, по достижении которого согласно закону наступает уголовная ответственность, смерть лица, совершившего преступление, наличие обстоятельств, при которых возможно освобождение лица от уголовной ответственности.

К процессуальным основаниям прекращения уголовного дела относятся: наличие приговора, вступившего в законную силу по тому же обвинению либо определения или постановления суда о прекращении дела по тому же обвинению; наличие неотмененного постановления дознавателя, следователя, прокурора о прекращении дела по этому же обвинению, отсутствие

жалобы потерпевшего, если дело может быть возбуждено не иначе, как по его жалобе; примирение потерпевшего с обвиняемым по делам, возбуждаемым не иначе, как по жалобам потерпевших.

В процессуальной литературе предложены и иные классификации оснований для прекращения уголовного дела. Так, эти основания принято делить на реабилитирующие и нереабилитирующие. Реабилитирующими являются такие основания, как отсутствие события преступления и отсутствие в деянии состава преступления (абзацы 1, 2 ч. 1 ст. 27 УПК) и недоказанность участия подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления, если исчерпаны все возможности для сбора дополнительных доказательств (абзац 2 ч. 1 ст. 234 УПК). Они означают признание невиновности лица в совершении преступления. В случае прекращения дела по этим основаниям следователь или прокурор принимают предусмотренные УПК меры по реабилитации лица и возмещению вреда, причиненного ему в результате уголовного преследования (гл. 47 УПК).

Все остальные основания прекращения дела считаются нереабилитирующими, так как в постановлении следователя содержится вывод о виновности лица в совершении преступления.

Порядок прекращения уголовного дела установлен ст. 235-236 УПК: о прекращении уголовного дела следователь выносит мотивированное постановление, копия которого направляется прокурору. В постановлении, состоящем из вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной частей, указываются:

– время и место его составления, фамилия, имя, отчество и должность следователя;

– обстоятельства, послужившие поводом и основанием для возбуждения дела, и результаты его расследования с указанием данных о лицах, подозревавшихся или обвинявшихся по делу в совершении преступления, его сущности, уголовно-правовой квалификации и применявшихся мерах пресечения;

– решение следователя о прекращении производства по делу со ссылкой на статью УПК, послужившую основанием для

прекращения дела, решение об отмене меры пресечения, ареста на имущество, решение о судьбе вещественных доказательств.

Если уголовное дело или уголовное преследование прекращаются по реабилитирующим основаниям, то не допускается включение в постановление формулировок, ставящих под сомнение невиновность лица, в отношении которого прекращено дело.

Если прекращение дела допускается только по согласию обвиняемого или потерпевшего, о наличии такого согласия должно быть указано в постановлении.

Только при согласии подозреваемого и обвиняемого допускается прекращение уголовного дела в связи с истечением сроков давности привлечения к уголовной ответственности, принятием акта об амнистии (ч. 3 ст. 27 УПК), раскаянием обвиняемого (подозреваемого), примирением с потерпевшим и возмещением причиненного вреда, изменением обстановки (ч. 2 ст. 28 УПК).

Прекратив уголовное дело, следователь, в соответствии со ст. 236 УПК, письменно уведомляет об этом подозреваемого, обвиняемого, их защитников, потерпевшего и его представителя, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей, а также лицо или учреждение, по заявлениям которых дело было возбуждено. В случае прекращения дела в отношении призывника, следователь сообщает об этом в семидневный срок в районный (городской) военный комиссариат.

Указанным лицам разъясняется право ознакомления с материалами дела и порядок обжалования постановления о его прекращении. По просьбе этих лиц им вручается копия постановления о прекращении дела. В случае заявления ходатайства следователь проводит ознакомление с материалами дела.

Если расследованием установлены факты, требующие применения мер дисциплинарного воздействия либо мер административного взыскания в отношении лица, привлекающегося в качестве обвиняемого или иных лиц, следователь прекращает уголовное дело, доводит об этих фактах до сведения администрации по месту его работы и направляет

материалы в компетентные органы для применения мер административного и дисциплинарного взысканий, если сроки давности привлечения к административной и дисциплинарной ответственности не истекли.

Постановление следователя о прекращении уголовного дела может быть обжаловано подозреваемым, обвиняемым, их защитниками, потерпевшим и его представителем, гражданским истцом, гражданским ответчиком или их представителями, а также лицом или представителем учреждения, по заявлениям которых было возбуждено дело, прокурору, осуществляющему надзор за следствием, в течение семи суток с момента вручения им копии этого постановления или уведомления о прекращении дела (ч. 1 ст. 237 УПК).

В случаях, когда прекращение дела произведено с согласия прокурора, постановление обжалуется вышестоящему прокурору.

Пропущенный по уважительной причине срок на подачу жалобы может быть восстановлен прокурором, к которому поступила жалоба.

Отказ прокурора в удовлетворении жалобы на незаконное или необоснованное прекращение уголовного дела может быть обжалован в суд. Судья, признав жалобу обоснованной, выносит мотивированное постановление об удовлетворении жалобы и отмене постановления о прекращении дела. Это постановление судьи направляется прокурору для исполнения (ч. 4 ст. 124 УПК).

В случае отмены постановления следователя о прекращении уголовного дела производство по делу возобновляется (ст. 238 УПК). О возобновлении производства по делу письменно уведомляются подозреваемый, обвиняемый, их защитники, потерпевший и его представитель, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители, а также лицо или учреждение, по заявлению которых дело было возбуждено.

13.3. Окончание предварительного следствия с обвинительным заключением

Основной формой окончания предварительного следствия является составление обвинительного заключения и передача уголовного дела прокурору для последующего направления в суд.

Прежде, чем приступить к составлению обвинительного заключения, следователь обязан выполнить ряд процессуальных действий, связанных с реализацией прав участников предварительного расследования по ознакомлению с его материалами.

В соответствии со ст. 239 УПК, следователь, признав предварительное следствие законченным, а собранные доказательства достаточными для составления обвинительного заключения, уведомляет об этом заинтересованных участников процесса (обвиняемого, его защитника, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей) и разъясняет им право на ознакомление со всеми материалами дела как лично, так и с помощью своих представителей. Если указанные лица по уважительным причинам не могут явиться для ознакомления с уголовным делом в назначенное время, следователь откладывает ознакомление на срок не более чем пять суток.

В исключительных случаях, следователь по уголовным делам о тяжких и особо тяжких преступлениях, когда обвиняемый находится за пределами Республики Таджикистан и уклоняется от явки к следствию уведомляет защитника об окончании предварительного следствия, его праве на ознакомление с материалами дела и подачу ходатайства о дополнении предварительного следствия (ч. 5 ст. 239 УПК).

Исходя из положений гл. 28 УПК, начинают ознакомление с материалами дела, в случае их ходатайства об этом, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители (ст. 240 УПК); обвиняемый и его защитник знакомятся с делом последними (ст. 241 УПК).

Потерпевший знакомится с делом в полном объеме или с частью материалов, ознакомиться с которыми он изъявил желание. Гражданский истец, гражданский ответчик или их представители знакомятся с материалами уголовного дела в той части, которая относится к гражданскому иску (ст. 240 УПК). Все они имеют право выписывать из дела любые сведения в любом объеме снимать копии с документов, в том числе с помощью технических средств, которые должны быть заверены следователем.

После этого следователь предъявляет обвиняемому и его защитнику подшитые и пронумерованные материалы уголовного дела. Для ознакомления этим участникам процесса предъявляются также вещественные доказательства и, по просьбе обвиняемого или его защитника, фонограммы, аудио- и видеозаписи, фотографии и иные приложения к протоколам следственных действий (ч. 1 ст. 241 УПК).

По ходатайству обвиняемого и его защитника следователь предоставляет им возможность знакомиться с материалами уголовного дела вместе или раздельно. Если в производстве по уголовному делу участвует несколько обвиняемых, то последовательность представления им и их защитникам материалов уголовного дела устанавливается следователем.

В соответствии с ч. 2 ст. 241 УПК в процессе ознакомления с материалами уголовного дела, состоящего из нескольких томов, обвиняемый и его защитник вправе повторно обращаться к любому из них, а также выписывать любые сведения и в любом объеме, снимать копии с документов, в том числе с помощью технических средств. Копии документов и выписки из уголовного дела, в котором содержатся сведения, составляющие государственную или иную охраняемую законом тайну, хранятся при уголовном деле и предоставляются обвиняемому и его защитнику во время судебного разбирательства.

Обвиняемый и защитник не могут ограничиваться во времени, необходимом им для ознакомления с материалами уголовного дела. Но согласно ч. 3 ст. 241 УПК, если обвиняемый и защитник явно затягивают ознакомление с материалами дела, то следователь и прокурор вправе своим мотивированным постановлением установить определенный срок, достаточный для ознакомления с материалами дела. В случае затягивания завершения ознакомления с материалами уголовного дела без уважительных причин постановлением следователя либо прокурора ознакомление с материалами уголовного дела считается оконченным.

В случае невозможности избранного обвиняемым защитника явиться для ознакомления с материалами уголовного дела, следователь по истечении 5 суток вправе предложить

обвиняемому или при наличии ходатайства обвиняемого принять меры для явки другого защитника. Если обвиняемый отказывается от назначенного защитника, то следователь предъявляет ему материалы уголовного дела для ознакомления без участия защитника, за исключением случаев, когда участие защитника в уголовном деле является обязательным.

Все лица, имеющие право на ознакомление с материалами уголовного дела, могут заявить ходатайства о дополнении предварительного следствия или иные ходатайства. Они заявляются устно или письменно. Устные ходатайства заносятся в протокол, а письменные – приобщаются к делу.

Следователь обязан разрешить заявленное ходатайство. Если ходатайство признано необоснованным, следователь выносит мотивированное постановление об отказе в удовлетворении заявленного ходатайства, которое доводится до заявителя. При этом, согласно ч. 3 ст. 243 УПК, следователь не вправе отказать в удовлетворении ходатайства об установлении обстоятельств, имеющих значение для дела.

Если же следователь признает ходатайство обоснованным, то он проводит те процессуальные действия, о которых просит участник процесса. В этом случае все указанные лица вправе ознакомиться с новыми материалами (ч. 4 ст. 243 УПК).

13.4. Обвинительное заключение: понятие, значение, содержание

После ознакомления участников расследования с материалами уголовного дела и разрешения заявленных ими ходатайств следователь составляет по делу обвинительное заключение. Это процессуальный акт (решение), в котором подводятся итоги предварительного следствия, дается оценка собранным доказательствам и формулируется решение о направлении уголовного дела в суд.

Обвинительное заключение содержит формулировку обвинения и доказательства, подтверждающие событие преступления и виновность лица в его совершении. Этот процессуальный акт определяет в последующем пределы

судебного разбирательства; его копия вручается обвиняемому после его утверждения прокурором.

В соответствии со ст. 244 УПК обвинительное заключение состоит из вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной частей.

Во вводной части следователь указывает фамилию, имя, отчество обвиняемого (обвиняемых), в отношении которого (которых) составляется обвинительное заключение, и статью, часть, пункт уголовного закона, по которой квалифицируются его действия.

В описательно-мотивировочной части излагаются сущность обвинения (место и время совершения преступления; способы, мотивы, последствия и другие существенные обстоятельства); сведения о потерпевшем, характере и размере нанесенного вреда, сведения о гражданском истце и ответчике. Затем следователь должен привести доказательства, подтверждающие виновность обвиняемого и указать обстоятельства, смягчающие и отягчающие обвинение, а также доводы, приводимые обвиняемым в свою защиту и результаты проверки этих доводов.

При этом следователь должен сделать ссылки на тома и листы дела.

В резолютивной части обвинительного заключения приводятся сведения о личности обвиняемого и излагается формулировка предъявленного обвинения с указанием уголовного закона (статьи, части, пункта), предусматривающего ответственность за данное преступление.

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

К обвинительному заключению, в соответствии со ст. 245 УПК, составляются два приложения:

1. Список подлежащих вызову в судебное заседание лиц (потерпевших, свидетелей, экспертов) с указанием места их жительства или места нахождения;

2. Справка о сроках следствия; об избранных мерах пресечения с указанием времени содержания под стражей и домашнего ареста; имеющихся в деле вещественных

доказательствах и месте их нахождения; гражданском иске; принятых мерах по обеспечению гражданского иска и возможной конфискации имущества; процессуальных издержках; а при наличии у обвиняемого, потерпевшего иждивенцев – о принятых мерах по обеспечению их прав.

В справке должны быть указаны соответствующие листы уголовного дела.

Следователь подписывает обвинительное заключение и после этого уголовное дело немедленно направляется прокурору.

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

В соответствии с ч. 1 ст. 247 УПК, прокурор, получив от следователя уголовное дело с обвинительным заключением, в течение 7 суток должен изучить его и проверить:

– имело ли место деяние, вмененное обвиняемому, и содержит ли это деяние состав преступления;

– нет ли в деле обстоятельств, влекущих его прекращение;

– обосновано ли предъявленное обвинение, подтверждается ли оно имеющимися в деле доказательствами;

– предъявлено ли обвинение по всем установленным и доказанным по делу преступным деяниям обвиняемого;

– привлечены ли в качестве обвиняемых все лица, в отношении которых по делу добыты доказательства о совершении ими преступлений;

– правильно ли квалифицированы деяния обвиняемого;

– правильно ли избрана мера пресечения и нет ли в деле оснований для ее изменения либо отмены;

– приняты ли меры обеспечения гражданского иска и возможной конфискации имущества;

– составлено ли обвинительное заключение в соответствии с требованиями УПК;

– не допущены ли в производстве предварительного следствия существенные нарушения уголовно-процессуального закона;

– произведено ли предварительное следствие всесторонне, полно и объективно;

– определены ли обстоятельства, способствовавшие совершению преступления, и приняты ли меры для предупреждения его последствий.

По итогам изучения дела прокурор принимает одно из следующих решений (ст. 248 УПК):

– утвердить обвинительное заключение;

– исключить своим постановлением отдельные пункты обвинения;

– переквалифицировать действия обвиняемого, применив закон о менее тяжком преступлении;

– прекратить уголовное дело в полном объеме или в отношении отдельных обвиняемых;

– возвратить дело следователю со своими письменными указаниями для производства дополнительного следствия или пересоставления обвинительного заключения;

– в исключительных случаях по уголовным делам о тяжких и особо тяжких преступлениях, когда обвиняемый находится за пределами Республики Таджикистан и уклоняется от явки к следствию, в отсутствие подсудимого утвердить обвинительное заключение и направить дело в суд с ходатайством о проведении судебного разбирательства;

– лично составить новое обвинительное заключение.

Обвинительное заключение по уголовному делу о преступлениях, по которым УК предусмотрено наказание в виде пожизненного лишения свободы или смертная казнь, утверждаются Генпрокурором, его заместителями, Главным военным прокурором, прокурором Горно-Бадахшанской автономной области, областей, города Душанбе, транспортного прокурора Таджикистана и их заместителями.

Рассматривая уголовное дело, поступившее с обвинительным заключением, прокурор вправе своим постановлением отменить или изменить ранее избранную обвиняемому меру пресечения, а также избрать другую меру пресечения за исключением заключения под стражу и домашнего ареста (ст. 249 УПК).

После утверждения или составления нового обвинительного заключения прокурор обеспечивает вручение

обвиняемому копии обвинительного заключения и приложений к нему. Обвиняемому, не владеющему языком, на котором составлено обвинительное заключение, копия должна быть вручена в переводе на язык, которым он владеет. По требованию защитника или потерпевшего копия обвинительного заключения предоставляется и им. По ходатайству прокурора, следователя или дознавателя обвиняемому, находящемуся под стражей, администрацией места заключения под стражей вручается копия обвинительного заключения под расписку с указанием даты и времени вручения и подписью обвиняемого. Подлинная копия расписки представляется в суд.

Утвердив обвинительное заключение, прокурор направляет дело в суд, о чем уведомляет всех заинтересованных участников процесса (ст. 250 УПК). Копия обвинительного заключения вручается прокурором обвиняемому. По требованию защитника и потерпевшего копия обвинительного заключения предоставляется и им.

Вопросы и задания для самоконтроля:

1. Назовите основания прекращения уголовного дела и уголовного преследования.
2. Какие основания прекращения уголовного дела являются реабилитирующими?
3. Кто из участников процесса имеет право на ознакомление с материалами уголовного дела после окончания предварительного следствия?
4. Каков порядок ознакомления обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела?
5. Перечислите виды решений, принимаемых прокурором по делу, поступившему с обвинительным заключением.

Литература:

Васильева Е.Г. Правовые и теоретические проблемы прекращения уголовного преследования и производства по уголовному делу. М., 2006.

Винницкий Л.В., Русман А.А., Русман Г.С. Прекращение уголовного дела в связи с примирением сторон на стадии предварительного расследования. М., 2011.

Волынская О.В. Прекращение уголовного дела и уголовного преследования: теоретические и организационно-правовые проблемы : монография. М., 2007.

Курс уголовного процесса / под ред. д.ю.н., проф. Л.В. Головко. М., 2016.

Настольная книга следователя / отв. ред. О.Н. Коршунова, В.С. Шадрина. СПб., 2008.

Рахматулоев А.Э. Уголовный процесс: учебник. Худжанд, 2016.

Статкус В.Ф., Цоколов И.А., Жидких А.А. Предъявление обвинения и составление обвинительного заключения: практ. пособие / под ред. И.А. Попова. М., 2002.

Уголовно-процессуальное право / под ред. Н.А. Кудратова. Душанбе, 2016.

Чащин А.Н. Досудебное производство в уголовном процессе. М., 2013.

Шадрин В.С. Уголовно-процессуальная деятельность прокурора и органов предварительного расследования. Досудебное производство. СПб., 2005.

Юлдошев Р.Р. Научно-практический комментарий к отдельным главам Уголовно-процессуального кодекса Республики Таджикистан. М., 2016.

ЧАСТЬ 3. СУДЕБНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

ГЛАВА 14. ПОДСУДНОСТЬ УГОЛОВНЫХ ДЕЛ. НАЗНАЧЕНИЕ И ПОДГОТОВКА СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

В результате изучения главы 14 обучающийся должен:

знать:

– сущность и значение стадии подготовки дела к судебному разбирательству;

– формы совершения подготовительных действий к судебному разбирательству;

– вопросы, разрешаемые судьей при подготовке дела к слушанию;

– решения, принимаемые в стадии совершения подготовительных действий.

уметь:

– анализировать положения уголовно-процессуального закона, регламентирующие порядок подготовки дела к судебному разбирательству;

– правильно толковать уголовно-процессуальные нормы глав 30-31 УПК.

14.1. Сущность и значение стадии подготовки дела к судебному разбирательству

Уголовное дело, поступившее от прокурора с обвинительным заключением, прежде чем будет внесено в судебное разбирательство, проходит стадию подготовки к судебному заседанию. Сущность данной стадии процесса заключается в том, что судья выясняет наличие юридических оснований для рассмотрения дела по существу. При этом не предрешаются вопросы о виновности подсудимого.

Стадия подготовки дела к слушанию преследует две цели:

1) установить, нет ли каких-либо препятствий для продолжения уголовного судопроизводства по делу, для проведения судебного заседания и рассмотрения дела по существу;

2) создать необходимые условия для предстоящего

судебного заседания.

Таким образом, данная стадия выступает, с одной стороны, как проверочная по отношению к досудебным стадиям, а с другой – как подготовительная по отношению к стадии судебного разбирательства.

Постановление судьи о назначении судебного заседания определяет границы судебного разбирательства. С момента вынесения решения о назначении судебного заседания обвиняемый становится подсудимым (ч. 2 ст. 47 УПК).

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

Подготовительные действия к судебному заседанию должны быть осуществлены судьей не позднее четырнадцати суток с момента поступления дела в суд. Для особо сложных и большого объема дел срок совершения подготовительных действий может быть продлен по постановлению председателя суда до одного месяца (ч. 3 ст. 261 УПК).

14.2. Порядок подготовки к судебному разбирательству. Вопросы, разрешаемые судьей при подготовке дела к слушанию

В соответствии с положениями гл. 31 УПК подготовительные действия к судебному разбирательству осуществляются судьей единолично. УПК не предусматривает какой-либо процессуальной формы совершения судьей подготовительных действий.

При подготовке дела к судебному разбирательству судья должен разрешить две группы вопросов:

Сначала судья рассматривает и разрешает вопросы, связанные с проверкой оснований для назначения судебного заседания (ст. 262 УПК):

– подсудно ли уголовное дело данному суду;

– нет ли обстоятельств, влекущих прекращение либо приостановление производства по делу;

– не допущены ли при производстве дознания и предварительного следствия нарушения уголовно-процессуального закона, препятствующие назначению судебного заседания;

– вручены ли копии обвинительного заключения или постановления о возбуждении уголовного дела по ускоренному производству;

– подлежит ли изменению или отмене примененная в отношении обвиняемого мера пресечения;

– приняты ли меры, обеспечивающие возмещение ущерба, причиненного преступлением, и возможную конфискацию имущества;

– подлежат ли удовлетворению заявления и ходатайства.

При разрешении заявлений и ходатайств судья вправе вызвать для объяснения лицо или представителя организации, заявивших ходатайство. О результатах разрешения ходатайства уведомляется лицо или организация, заявившее ходатайство. Отказ в ходатайстве обжалованию не подлежит, однако оно может быть повторно заявлено в судебном заседании.

Если судья приходит к выводу о возможности назначения судебного заседания, то, по смыслу ст. 263 УПК, он должен разрешить вопросы, связанные с подготовкой рассмотрения дела:

– о месте и времени судебного разбирательства;

– о рассмотрении уголовного дела единолично или коллегиально (ст. 34 УПК);

– о назначении защитника в случаях его обязательного участия (ч. 1 ст. 51 УПК);

– о вызове в судебное заседание лиц в соответствии со списком обвинительного заключения (ч. 1 ст. 245 УПК);

– о рассмотрении уголовного дела в закрытом судебном заседании (ст. 273 УПК);

– о мере пресечения в отношении лица, обвиняемого по делу.

14.3. Решения, принимаемые в стадии совершения подготовительных действий

По итогам совершения подготовительных действий судья, в соответствии с ч. 1 ст. 261 УПК, принимает одно из следующих решений:

– *о назначении судебного заседания;*

– *о возвращении дела для дополнительного расследования;*

– *о приостановлении производства по делу;*

– *о направлении дела по подсудности;*

– *о прекращении дела.*

Данные решения принимаются в форме постановления, в которых должны указываться время и место вынесения постановления; должность, фамилия, имя и отчество судьи, основания и сущность принятых решений.

Решение о назначении судебного разбирательства (ст. 263 УПК) принимается, если отсутствуют основания, препятствующие рассмотрению уголовного дела в суде, то есть, если дело подсудно данному суду, расследовано с соблюдением требований закона и нет оснований для приостановления или прекращения дела. Стороны должны быть извещены о времени начала судебного разбирательства в срок не менее, чем за пять суток.

Решение о направлении дела по подсудности (ст. 258, 266 УПК) судья принимает, если установит, что дело не подсудно данному суду.

Подсудность уголовных дел – это установленные законом свойства уголовного дела, на основе которых решается вопрос о том, какой суд и в каком составе полномочен рассматривать данное дело. Необходимость соблюдения правил о подсудности связана с гарантиями права на судебную защиту, исключающими возможность передачи дел в суд не в соответствии с требованиями закона, а по мотивам целесообразности и по усмотрению государственных органов и должностных лиц.

Исходя из положений гл. 30 УПК, можно выделить родовую (предметную) и территориальную (местную) подсудность.

Родовая подсудность определяется характером и тяжестью

совершенного преступления, а в некоторых случаях – особенностями субъекта преступления.

В соответствии со ст. 251 УПК городскому и районному суду подсудны все дела, кроме дел, подсудных вышестоящим судам.

Суду Горно-Бадахшанской автономной области, областным судам, суду города Душанбе подсудны все дела о преступлениях, за которые могут быть назначены пожизненное лишение свободы или смертная казнь (ст. 253 УПК).

Верховному Суду подсудны уголовные дела о преступлениях, за которые могут быть назначены пожизненное лишение свободы или смертная казнь, если данные преступления совершенны в районах и городах республиканского подчинения, а также уголовные дела, содержащие сведения, составляющие государственную тайну (ст. 253 УПК).

В соответствии со ст. 257 УПК, при обвинении лица (лиц) в совершении нескольких преступлений, которые подсудны разноименным судам, дело обо всех преступлениях рассматривается вышестоящим из этих судов.

Вышестоящий суд также вправе в исключительных случаях принять к своему производству любое дело, подсудное нижестоящему суду (ст. 255 УПК).

Военным судам, в соответствии со ст. 254 УПК, подсудны уголовные дела:

– о преступлениях, совершенных военнослужащими, а также военнообязанными во время прохождения ими сборов;

– о преступлениях, совершенных военнослужащими подразделений и частей милиции, сформированных по призыву МВД;

– о преступлениях против установленного порядка несения службы, совершенных лицами начальствующего состава исправительно-трудовых учреждений;

Если указанные выше лица совершили преступление в период прохождения ими службы, но к моменту рассмотрения дела в суде, были уволены, уголовное дело в их отношении также рассматривается военными судами.

– о шпионаже.

При обвинении лица (лиц) в совершении одного или нескольких преступлений, если дело хотя бы об одном из преступлений подсудно Военному суду, дело обо всех преступлениях рассматривается Военным судом.

При обвинении в совершении преступления группы лиц, если дело в отношении хотя бы одного из обвиняемых подсудно Военному суду, дело в отношении всех обвиняемых рассматривается Военным судом.

Кроме того, военные суды вместе с уголовными делами рассматривают гражданские иски воинских частей, предприятий, учреждений и организаций, других юридических лиц, независимо от форм собственности, а также граждан о возмещении материального ущерба, причиненного им преступлениями, совершенными военнослужащими.

Территориальная подсудность определяет, какой из одноименных судов будет рассматривать данное уголовное дело. В соответствии со ст. 256 УПК уголовное дело подлежит рассмотрению в том суде, в районе деятельности которого совершено преступление. Если определить место совершения преступления невозможно, дело подсудно тому суду, в районе деятельности которого закончено предварительное следствие или дознание по делу. Если преступление начато в месте, на которое распространяется юрисдикция одного суда, а окончено в месте, на которое распространяется юрисдикция другого суда, то данное уголовное дело подсудно суду по месту окончания преступления. Когда преступления совершены в разных местах, то уголовное дело рассматривается судом, юрисдикция которого распространяется на то место, где совершено большинство расследованных по данному уголовному делу преступлений или совершено наиболее тяжкое из них.

Территориальная подсудность может быть изменена в отдельных случаях в целях полного и объективного рассмотрения уголовного дела. При этом передача дела допускается лишь до начала его рассмотрения в судебном заседании (ст. 259 УПК).

Вопрос о передаче дела из районного (городского) суда в другой в пределах Горно-Бадахшанской автономной области, областей и города Душанбе разрешается соответственно

председателем суда Горно-Бадахшанской автономной области, председателями областных судов и суда города Душанбе.

Вопрос о передаче дела в суд Горно-Бадахшанской автономной области, судов областей и города Душанбе с одного суда в другие городские и районные суды республиканского подчинения, разрешается председателем Верховного Суда или его заместителем.

Споры о подсудности между судами не допускаются. Любое уголовное дело, переданное из одного суда в другой с соблюдением правил о подсудности подлежит безусловному принятию к производству тем судом, которому оно передано (ст. 260 УПК).

Если судья установит, что находящееся в его производстве дело подсудно другому такому же суду, он вправе оставить дело в своем производстве только в случае, если он уже приступил к его рассмотрению в судебном заседании. Однако, если дело подсудно вышестоящему суду или военному суду, оно во всех случаях подлежит направлению по подсудности.

Передача в нижестоящий суд дела, рассмотрение которого начато в судебном заседании вышестоящего суда, не допускается.

Решение о возвращении дела для дополнительного расследования (ст. 264 УПК) принимается судьей в случаях, если по делу допущены существенные нарушения уголовного процессуального закона. В соответствии со ст. 375 УПК существенными нарушениями уголовно-процессуального закона признаются нарушения принципов и иных общих положений УПК при производстве по делу, которые путем лишения или стеснения гарантированных законом прав участвующих в деле лиц, несоблюдения процедуры судопроизводства или иным путем мешают всесторонне и объективно исследовать обстоятельства дела, влияют или могут повлиять на вынесение правосудного приговора.

О возвращении уголовного дела для дополнительного расследования судья выносит мотивированное постановление, в котором должно быть указано, какие конкретно следственные действия необходимо провести при дополнительном расследовании. Одновременно судья обязан решить вопрос о мере

пресечения в отношении обвиняемого. После этого дело возвращается прокурору для его передачи следователю. При необходимости прокурор продлевает срок содержания обвиняемого под стражей.

Решение о приостановлении производства по делу (ст.265 УПК) принимается судьей в случаях:

– когда обвиняемый скрылся от суда и его местонахождение неизвестно;

– тяжкого заболевания обвиняемого, удостоверенного врачом государственного медицинского учреждения;

– представления суда, судьи в Конституционный Суд Республики Таджикистан о конституционности закона, примененного в данном уголовном деле;

– назначения экспертизы.

При приостановлении производства по делу в случаях, когда обвиняемый скрылся от суда и его местонахождение неизвестно, дело возвращается прокурору для организации розыска обвиняемого. Производство по делу возобновляется, когда отпали основания для его приостановления.

Решение о прекращении производства по делу (ст. 268 УПК) выносится судьей при установлении им следующих оснований:

– истечения сроков давности привлечения к уголовной ответственности;

– принятия акта об амнистии;

– примирения потерпевшего с обвиняемым по уголовным делам частного обвинения;

– отсутствия жалобы потерпевшего, если уголовное дело может быть возбуждено не иначе, как по его жалобе, кроме случаев, когда прокурору предоставлено право возбуждать дело и при отсутствии заявления потерпевшего;

– смерть лица, совершившего преступление, за исключением случаев, когда производство по делу необходимо для установления невиновности умершего или возобновления дела в отношении других лиц по вновь открывшимся обстоятельствам;

– если имеется вступивший в законную силу приговор по тому же обвинению, либо определение или постановление суда о прекращении дела по тому же основанию;

– если имеется не отмененное постановление дознавателя, следователя, прокурора о прекращении уголовного дела по тому же обвинению или постановление об отказе в возбуждении уголовного дела.

Кроме того, по ходатайству прокурора и согласия потерпевшего судья также может прекратить дело в случаях раскаяния обвиняемого, его примирения с потерпевшим и возмещения причиненного вреда, а также в случае изменения обстановки (ст. 28 УПК).

Приняв решение о прекращении дела, судья меняет меру пресечения гражданского иска и разрешает вопрос о вещественных доказательствах. Копия постановления судьи о прекращении дела направляется прокурору, а также вручается лицу, привлекавшемуся к уголовной ответственности, и потерпевшему.

На данное решение судьи может быть принесена жалоба и возражение.

Вопросы и задания для самоконтроля:

1. Какие задачи решаются в стадии подготовки дела к судебному разбирательству?
2. Охарактеризуйте порядок подготовки дела к судебному заседанию.
3. Какие вопросы судья разрешает при осуществлении по делу подготовительных действий к судебному разбирательству?
4. Какие решения могут быть приняты судьей в данной стадии процесса?

Литература:

Загорский Г.И. Актуальные проблемы судебного разбирательства по уголовным делам. М., 2014.

Зиннатов Р.Ф. Функциональная деятельность судьи на стадии подготовки уголовного дела к судебному заседанию. М., 2008.

Ишимов П.Л. Производство предварительного слушания в суде первой инстанции. М., 2006.

Курс уголовного процесса / под ред. д.ю.н., проф. Л.В. Головко. М., 2016.

Рахматулоев А.Э. Уголовный процесс: учебник. Худжанд, 2016.

Трифонова К.А., Зайцева Е.А. Правовой институт возвращения уголовного дела на дополнительное расследование. М., 2014.

Уголовно-процессуальное право / под ред. Н.А. Кудратова. Душанбе, 2016.

Юрченко Л.В. Оценочные действия судьи на этапе подготовки к судебному заседанию. М., 2008.

ГЛАВА 15. ОБЩИЕ УСЛОВИЯ СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

В результате изучения главы 15 обучающийся должен*:*

знать:

– сущность и значение общих условий судебного разбирательства в уголовном процессе;

– понятие системы общих условий судебного разбирательства;

– нормативное положение и характерные черты отдельных общих условий судебного разбирательства.

уметь:

– правильно толковать уголовно-процессуальные нормы главы 32 УПК;

– применять знания об общих условиях судебного разбирательства при производстве по уголовному делу в судебных стадиях процесса.

15.1. Понятие и значение общих условий судебного разбирательства

Судебное разбирательство является основной стадией уголовного процесса. В соответствии с Конституцией, правосудие осуществляется только судом, который обеспечивает защиту прав и законных интересов граждан, вовлеченных в сферу уголовного судопроизводства. Таким образом, суд осуществляет правозащитную и правовосстановительную деятельность, которые являются исключительным правом судебной власти. Это обусловлено тем, что именно в стадии судебного разбирательства суд с участием сторон рассматривает уголовное дело по существу, устанавливает виновность подсудимого, применяет к виновному уголовное наказание или оправдывает невиновного.

Приговор суда как акт правосудия может быть постановлен лишь в результате судебного разбирательства. Весь комплекс процессуальных действий и мер, осуществляемых на досудебных стадиях процесса, направлен на обеспечение правосудия по уголовному делу и эффективное производство судебного разбирательства, основанного на принципах законности и

состязательности, гарантирующих объективность, обоснованность и достоверность результатов исследуемых доказательств, защиту прав и законных интересов граждан в ходе уголовного судопроизводства.

Осуществляя данную деятельность, суд вступает в определенные взаимоотношения с прокурором, подсудимым, его защитником и иными участниками процесса, а также представителями общественных объединений. Именно суд, судья сохраняя объективность и беспристрастность, обеспечевают сторонам необходимые условия для реализации их прав на полное исследование обстоятельств дела.

В ходе судебного разбирательства могут быть использованы достижения и данные самых различных отраслей знания: проводятся разнообразные экспертные исследования, суд все чаще прибегает к консультациям специалистов. Судебное разбирательство ныне – это сложнейший коллективный труд, и взаимоотношения его участников во многом определяют правильность разрешения уголовного дела.

Особое положение стадии судебного разбирательства в системе уголовного судопроизводства предопределило и ее особую нормативную регламентацию. УПК детально определяет порядок судебного разбирательства, процедуру проведения каждой из его частей. Но, кроме того, законом предусмотрены и определенные общие правила, закрепляющие основы рассмотрения и разрешения дела судом первой инстанции, которые одинаково должны соблюдаться на всей стадии судебного разбирательства, вне зависимости от конкретной ее части. Соблюдение этих правил обязательно при производстве по каждому уголовному делу, независимо от его фактических обстоятельств, особенностей субъекта преступления, состава суда и т.п.

Такие общие правила производства судебного разбирательства, создающие предпосылки его всесторонности, полноты и объективности, гарантирующие права и законные интересы его участников, принято называть общими условиями судебного разбирательства.

В действующем УПК общим условиям судебного разбирательства посвящена гл. 32. Именно здесь сосредоточены те

важнейшие положения, которые выражают наиболее существенные стороны, наиболее характерные черты основной стадии уголовного процесса и отражают специфические особенности деятельности по рассмотрению и разрешению уголовных дел. В своей совокупности общие условия образуют своеобразный правовой каркас, то есть ту правовую конструкцию, на которой основывается стадия судебного разбирательства. Именно на базе общих условий осуществляется подробная регламентация всего порядка рассмотрения уголовных дел судом первой инстанции и производства конкретных процессуальных действий.

Общие условия судебного разбирательства, будучи тесно связаны между собой, обеспечивают решение задач, стоящих перед судебным производством, строгое соблюдение прав и законных интересов всех тех, кто был вовлечен в процесс расследования.

Таким образом, общие условия судебного разбирательства - это закрепленные законом правила, которые отражают наиболее характерные черты данной стадии процесса, обеспечивают реализацию в ней принципов уголовного судопроизводства и гарантируют соблюдение прав и законных интересов участников судебного разбирательства. В общих условиях заложены основы порядка судебного разбирательства в целом и на отдельных его частях.

К общим условиям судебного разбирательства законом отнесены правила о непосредственности и устности судебного разбирательства; неизменность состава суда; роль и полномочия председательствующего; равенство прав сторон в судебном разбирательстве, полномочия участников судебного разбирательства; пределы судебного разбирательства; порядок вынесения определений и постановлений; направление дела для дополнительного расследования; распорядок судебного заседания; меры воздействия за нарушение порядка в судебном заседании; протокол судебного заседания

Эти положения являются фундаментом рассмотрения любого дела в первой и кассационной инстанциях, а также при

осуществлении подготовки дела к судебному заседанию, проводимом в режиме предварительного слушания.

15.2. Система общих условий судебного разбирательства

Непосредственность и устность судебного разбирательства

В судебном разбирательстве все доказательства по уголовному делу подлежат непосредственному исследованию. Этот порядок призван обеспечить свободное, независимое от суждения лиц, производивших предварительное следствие (дознание), восприятие, как самим судом, так и всеми участниками судебного разбирательства, обстоятельств уголовного дела. Непосредственность относится в первую очередь к судебному следствию и заключается в том, что суд первой инстанции должен путем личного восприятия заслушать показания подсудимого, потерпевшего, свидетелей, заключение эксперта, осмотреть вещественные доказательства, огласить протоколы и иные документы, произвести другие судебные действия по исследованию доказательств.

Непосредственное исследование доказательств в судебном заседании необходимо для его наглядности и убедительности, поскольку восприятие доказательств воочию способствует устранению искажения информации и противоречий, возникших у сторон.

Обязательным условием непосредственности исследования материалов уголовного дела в судебном заседании является его устность, которая обеспечивается путем заслушивания устных показаний участников судебного разбирательства, оглашением протоколов и иных документов, необходимых для исследования доказательств. Приговор суда может быть основан лишь на тех доказательствах, которые были исследованы в судебном заседании. Устное восприятие судебного разбирательства его участниками способствует получению объективной информации, исследуемой судом, позволяет реализовать им свои права в виде постановки вопросов, получения ответов, объяснений, а также заявления ходатайств.

Неизменность состава суда. Одной из важных гарантий непосредственности, устности и объективности судебного

разбирательства, установленной ч. 1 ст. 274 УПК, служит неизменность состава суда, в соответствии с которой уголовное дело рассматривается одним и тем же судьей или в одном и том же составе суда. Если судья или один из судей лишен возможности продолжать участие в заседании, он заменяется другим судьей, и разбирательство уголовного дела начинается сначала. Неучастие судьи в любой части судебного разбирательства лишает его права принимать решения по уголовному делу, как и рассмотрение дела неполным составом суда, не позволяет считать поставленный им приговор законным. Постановление приговора незаконным составом суда является нарушением уголовно-процессуального закона, влекущим отмену постановленного приговора.

Правило о неизменности состава суда распространяется не только на судей, но и на народных заседателей. Наравне с основными народными заседателями, в судебном заседании может принимать участие и один запасной народный заседатель, который может заменить народного заседателя, не могущего продолжать участвовать в судебном заседании. Таким образом, к рассмотрению уголовного дела, требующего продолжительного времени для судебного разбирательства, может привлекаться запасной народный заседатель. Присутствующий в зале судебного заседания с начала разбирательства данного дела запасной народный заседатель, в случае выбытия одного из основных народных заседателей, заменяет его и разбирательство дела продолжается.

Для соблюдения правила о неизменности состава суда запасной народный заседатель в течение всего судебного разбирательства находится в зале судебного заседания.

Роль и полномочия председательствующего. Председательствующий руководит судебным заседанием, принимая все предусмотренные уголовно-процессуальным законом меры к всестороннему, полному и объективному исследованию обстоятельств уголовного дела, устраняя из судебного разбирательства все, не имеющее отношения к делу, обеспечивая состязательность, равноправие сторон, а также воспитательное воздействие судебного процесса. Председательствующий – это профессиональный судья, который

вправе рассматривать дело единолично, с участием народных заседателей либо в составе коллегии из трех профессиональных судей.

Председательствующий обеспечивает соблюдение распорядка судебного заседания, осуществляет контроль за порядком и регламентом от открытия и до окончания судебного разбирательства, разъясняет всем его участникам их права и обязанности, следит за тем, чтобы права участников процесса и других лиц соблюдались, а обязанности выполнялись.

Председательствующий обеспечивает правильное ведение протокола судебного заседания, подписывая его вместе с секретарем судебного заседания. Спорные вопросы, касающиеся распоряжения председательствующего, разногласия между судьей и народными заседателями разрешаются большинством голосов состава суда. Возражения кого-либо из лиц, участвующих в судебном разбирательстве, против действий председательствующего заносятся в протокол судебного заседания и не влекут их приостановление или отмену.

Равенство прав сторон. В судебном заседании стороны обвинения и защиты пользуются равными правами на заявление отводов и ходатайств, представление доказательств, участие в их исследовании, выступление в судебных прениях, представление суду письменных формулировок по таким вопросам, как: 1) Имеет ли место деяние, в совершении которого обвиняется подсудимый; 2) доказано ли, что деяние совершил подсудимый; 3) является ли это деяние преступлением и какими пунктом, частью, статьей УК оно предусмотрено; 4) виновен ли подсудимый в совершении этого преступления, имеются ли обстоятельства, смягчающие или отягчающие наказание; 5) подлежит ли подсудимый наказанию за совершенное им преступление; 6) какое наказание должно быть назначено подсудимому, а также на участие в рассмотрении всех иных вопросов, возникающих при судебном разбирательстве уголовного дела.

Участие обвинителя (ст. 279 УПК). Участие государственного обвинителя обязательно в судебном разбирательстве уголовного дела публичного и частно-публичного обвинения, а также при разбирательстве уголовного дела частного

обвинения, если оно было возбуждено прокурором, независимо от позиции лица, пострадавщего от преступления. Обвинение по делам частного обвинения в судебном заседании поддерживает частный обвинитель или его представитель.

Государственный обвинитель представляет доказательства и участвует в их исследовании, излагает суду свое мнение по существу обвинения, а также по другим вопросам, возникающим во время судебного разбирательства, представляет суду предложения о применении уголовного закона и назначении подсудимому наказания.

Прокурор предъявляет или поддерживает предъявленный по делу гражданский иск, если этого требует охрана прав граждан, общественных или государственных интересов.

Если в ходе судебного разбирательства государственный обвинитель придет к убеждению, что представленные доказательства не подтверждают предъявленного подсудимому обвинения, он отказывается от обвинения и излагает суду мотивы отказа. Полный или частичный отказ государственного обвинителя от обвинения в ходе судебного разбирательства влечет за собой прекращение уголовного дела или уголовного преследования полностью или в соответствующей части за отсутствием события преступления, отсутствием в деянии подсудимого состава преступления; непричастностью подсудимого к совершению преступления, при истечении сроков давности уголовного преследования; смерти подозреваемого или обвиняемого, за исключением случаев, когда производство по уголовному делу необходимо для реабилитации умершего; при отсутствии заявления потерпевшего, если уголовное дело может быть возбуждено не иначе как по его заявлению. Государственный обвинитель может также до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора изменить обвинение в сторону его смягчения.

Отказ государственного обвинителя от обвинения, если от обвинения отказался также потерпевший, является основанием для вынесения судом определения (постановления) о прекращении дела.

Если потерпевший не отказался от обвинения, суд продолжает разбирательство дела и решает вопрос о виновности или невиновности подсудимого в общем порядке (ч. 11 ст. 279 УПК).

Участие подсудимого (ст. 280 УПК). Судебное разбирательство уголовного дела проводится при обязательном участии подсудимого. При неявке подсудимого уголовное дело должно быть отложено.

Суд вправе подвергнуть подсудимого, не явившегося без уважительных причин, приводу, а равно применить или изменить в отношении его меру пресечения. При отказе подсудимого, содержащегося под стражей явиться в судебное заседание, суд, судья вправе рассмотреть дело в его отсутствие с обязательным участием защитника.

В исключительных случаях суд может рассмотреть уголовное дело о тяжких и особо тяжких преступлениях в отсутствие подсудимого, находящегося за пределами Республики Таджикистан и уклоняющегося от явки в суд, если это лицо не было привлечено к ответственности на территории иностранного государства по данному уголовному делу. В случае устранения исключительных обстоятельств, предусмотренных в ч. 4 ст. 280 УПК, приговор или определение суда, вынесенные заочно, по ходатайству осуждённого или его защитника отменяются в порядке, предусмотренном в соответствии с требованиями гл. 42 УПК. Судебное разбирательство в таком случае проводится в общем порядке.

Участие защитника (ст. 281 УПК). Одной из форм реализации конституционных требований, гарантирующих каждому подсудимому право на получение квалифицированной юридической помощи, служит участие защитника в судебном разбирательстве. Защитник подсудимого участвует в исследовании доказательств, заявляет ходатайства, излагает суду свое мнение по существу обвинения и его доказанности, об обстоятельствах, смягчающих наказание подсудимого или оправдывающих его, о мере наказания, а также по другим вопросам, возникающим в судебном разбирательстве.

При неявке защитника и невозможности его замены разбирательство уголовного дела откладывается. В случае невозможности участия назначенного или избранного защитника на судебном заседании в период не менее 5 суток суд, судья имеют право предложить подсудимому пригласить другого защитника или принять меры по назначению защитника. В случае замены защитника суд предоставляет вновь вступившему в уголовное дело защитнику время для ознакомления с материалами уголовного дела и подготовки к участию в судебном разбирательстве. Замена защитника не влечет повторения действий, которые к тому времени были совершены в суде. По ходатайству защитника суд может повторить допросы свидетелей, потерпевших, экспертов либо иные судебные действия.

Участие потерпевшего (ст. 282 УПК). Судебное разбирательство уголовного дела происходит при участии потерпевшего и (или) его представителя.

При неявке потерпевшего, суд решает вопрос о разбирательстве дела или отложения его в зависимости от того, возможно ли в отсутствие потерпевшего полное выяснение всех обстоятельств дела и защита его прав и законных интересов. Если на судебное заседание явился представитель потерпевшего, суд решает этот вопрос с учетом мнения представителя.

По уголовному делу частного обвинения неявка потерпевшего без уважительных причин влечет прекращение рассмотрения дела. Однако по ходатайству подсудимого дело может быть рассмотрено по существу в отстутствие потерпевшего.

Участие гражданского истца или гражданского ответчика (ст. 283 УПК). В судебном разбирательстве участвуют гражданский истец, гражданский ответчик или их представители в пределах обеспечения прав и законных интересов, с целью разрешения судом вопросов, направленных на возмещение материального вреда, причиненного преступлением.

При неявке гражданского истца или его представителя в суд первой инстанции, гражданский иск может быть оставлен без рассмотрения. Суд, судя вправе по ходатайству гражданского истца или его представителя рассмотреть гражданский иск в отсутствии гражданского истца. Суд также вправе рассмотреть иск

в отсутствие гражданского истца, если: 1) иск поддерживает прокурор; 2) признаёт это необходимым.

Пределы судебного разбирательства (ст. 285 УПК). Разбирательство уголовного дела в суде производится только в отношении обвиняемого и лишь по предъявленному ему обвинению.

Обвинение в процессе судебного разбирательства может быть изменено государственным, частным обвинителем или судом по своей инициативе или по ходатайству сторон на менее тяжкое. Изменение обвинения в **суде** допускается, если этим не ухудшается положение подсудимого и не нарушается его право на защиту.

Направление дела для дополнительного расследования (ст. 287 УПК). Суд, судья по ходатайству сторон, могут направить дело на дополнительное расследование, если в ходе судебного разбирательства будут выявлены новые, не известные ранее и имеющие значение для дела обстоятельства, исследование которых в судебном заседании невозможно без проведения дополнительного расследования. Направляя дело для дополнительного расследования, суд, судья обязаны решить вопрос о мере пресечения в отношении подсудимого.

После окончания дополнительного расследования и при поступлении дела в суд, вопрос о назначении судебного заседания разрешается в общем порядке.

Порядок вынесения определений, постановлений в судебном разбирательстве (ст. 290 УПК). По всем вопросам, разрешаемым судом во время судебного разбирательства, суд, судья выносит определения, который подлежит оглашению в судебном заседании.

Определения (постановления) о направлении дела для дополнительного расследования, о прекращении дела, изменения или отмены меры пресечения об отводах, о назначении экспертизы, а также частные определения выносятся в совещательной комнате и излагаются в виде отдельных документов.

Все иные определения или постановления по усмотрению суда выносятся в зале судебного заседания с занесением в протокол, о чем делается запись в протоколе судебного заседания.

Распорядок судебного заседания (ст. 291 УПК). Судебное разбирательство уголовных дел производится в соответствии с установленной УПК процессуальной формой с целью создания условий повышения авторитета суда, воспитательного воздействия на сознание участников процесса и оптимального осуществления правосудия.

При входе суда (судьи) в зал судебного заседания, с обращения секретаря судебного заседания все присутствующие встают. Все участники судебного разбирательства обращаются к суду со словами «Уважаемый суд», дают показания и делают заявления стоя. Отступление от этого правила может быть допущено с разрешения председательствующего.

Требования председательствующего по обеспечению порядка судебного заседания обязательны для лиц, присутствующих в зале суда. Не выполнение указаний председательствующего, влекут применение определенных законом мер воздействия.

Меры воздействия за нарушение порядка в судебном заседании (ст. 292 УПК). Нарушениями порядка в судебном заседании признаются такие действия присутствующих лиц, которые связаны с несоблюдением требований уголовно-процессуального законодательства и созданием помех для осуществления судом своих полномочий. Поддержание порядка в процессе судебного заседания возлагается на председательствующего. При нарушении порядка в судебном заседании, неподчинении законным распоряжениям председательствующего, участник процесса предупреждается, что повторное нарушение порядка повлечет удаление его из зала судебного заседания или наложение денежного взыскания в размере до двух показателей для расчетов. Удаление может быть произведено в отношении любого участника процесса, кроме обвинителя и защитника. Денежное взыскание не может быть наложено на подсудимого, защитника и государственного обвинителя. Если из зала судебного заседания был удален подсудимый, то приговор должен быть провозглашен в его присутствии, или объявлен ему под расписку немедленно после провозглашения. Об удалении из зала судебного заседания

участника процесса и наложении денежного взыскания суд выносит определение (постановление). Лица, присутствующие в зале судебного заседания, но не являющиеся участниками процесса, в случае нарушения ими порядка, по распоряжению председательствующего удаляются из зала судебного заседания. Кроме того, на них судом может быть наложено денежное взыскание в размере до двух показателей для расчетов.

Признав, что участником судебного разбирательства или присутствующим в зале судебного заседания совершено административное нарушение, связанное с явным неуважением к суду и установленным в суде правилам, суд, допросив правонарушителя и проверив его доводы, вправе в том же судебном заседании вынести определение (постановление) о применении к нему одного из административных взысканий, предусмотренных КоАП. Если в действиях нарушителя порядка в судебном заседании имеются признаки преступления, суд направляет соответствующие материалы прокурору для решения вопроса о возбуждении уголовного дела.

Протокол судебного заседания (ст. 293 УПК). В ходе судебного заседания ведется протокол. Протокол судебного заседания – это процессуальный документ, который служит источником сведений в отношении исследуемых доказательств в процессе судебного разбирательства. Протокол судебного заседания является «зеркалом» уголовного процесса, служит гарантией соблюдения процессуальных норм председательствующим и всеми участниками процесса, обеспечивает возможность объективной проверки вышестоящими судебными органами законности процессуальных действий всех участников судебного разбирательства. Протокол может быть написан от руки или напечатан, либо изготовлен компьютерным способом. Для обеспечения полноты протокола может быть применено стенографирование, а также технические средства.

В протоколе судебного заседания обязательно указываются:

– время его начала и окончания;

– фамилия, имя и отчество состава суда, секретаря, переводчика, обвинителя, защитника, подсудимого, а также

потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей, других вызванных судом лиц;

– рассматриваемое дело;

– данные о личности подсудимого и мера пресечения;

– действия суда в том порядке, в каком они имели место;

– заявления, возражения и ходатайства, участвующих в деле лиц;

– определение суда (постановление судьи), вынесенное без удаления в совещательную комнату;

– указания на вынесение определения (постановления) в совещательной комнате;

– разъяснение участвующим в деле лицам 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;

– указания на факты, которые участвующие в деле лица просили удостоверить в протоколе;

– основное содержание выступлений сторон в судебных прениях;

– последнее слово подсудимого;

– указание об оглашении приговора, и разъяснении порядка и срока его обжалования и опротестования.

Протокол должен быть подготовлен, подписан председательствующим и секретарем не позднее пяти суток по окончании судебного заседания.

Председательствующий обязан обеспечить сторонам возможность ознакомиться с протоколом судебного заседания в полном объеме по мере их подготовки. В течение пяти суток после подписания протокола судебного заседания стороны вправе подавать замечания по протоколу. Председательствующим по делу указанный срок по ходатайству сторон может быть продлен до десяти суток.

Замечания на протокол судебного заседания рассматриваются председательствующим, который для уточнения вправе вызвать лиц, их подавших. Замечания прокурора и

защитника рассматриваются с их участием. Неявка названных лиц не является препятствием для рассмотрения замечаний.

Председательствующий по результатам рассмотрения замечаний выносит мотивированное постановление об удостоверении их правильности либо об их отклонении. Замечания на протокол и постановление судьи приобщается в протокол судебного заседания.

Вопросы и задания для самоконтроля:

1. В чем состоит сущность и значение стадии судебного разбирательства?
2. Дайте определение и перечислите общие условия судебного разбирательства.
3. Каков порядок вынесения определений, постановлений в судебном заседании?
4. Назовите регламент судебного заседания.
5. Какие предусмотрены меры воздействия за нарушение порядка судебного заседания?
6. Что такое «протокол судебного заседания» и «замечания на протокол судебного заседания»?

Литература:

Загорский Г.И. Актуальные проблемы судебного разбирательства по уголовным делам. М., 2014.

Курс уголовного процесса / под ред. д.ю.н., проф. Л.В. Головко. М., 2016.

Пронин К.В. Дискреционные полномочия суда в уголовном судопроизводстве. М., 2011.

Рахматулоев А.Э. Уголовный процесс: учебник. Худжанд, 2016.

Уголовно-процессуальное право / под ред. Н.А. Кудратова. Душанбе, 2016.

Якимович Ю.К. Рассмотрение уголовного дела судом первой инстанции в обычном порядке. Томск, 2005.

ГЛАВА 16. СОДЕРЖАНИЕ И ПОРЯДОК СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА. ПРИГОВОР

В результате изучения главы 16 обучающийся должен*:*

знать:

– содержание структурных частей судебного разбирательства;

– порядок подготовительной части судебного разбирательства;

– содержание и процедуру судебного следствия;

– порядок проведения судебных прений и последнего слова подсудимого;

– содержание, виды и порядок постановления приговора.

уметь:

– правильно толковать требования уголовно-процессуальных норм, регламентирующих порядок судебного следствия и постановления приговора (гл. 33-36 УПК);

– обеспечивать права участников судебного разбирательства.

16.1. Подготовительная часть судебного заседания

Судебное разбирательство, являясь центральной стадией уголовного судопроизводства, состоит из ряда последовательно сменяющих друг друга и взаимосвязанных частей: подготовительной части, судебного следствия, прений сторон, последнего слова подсудимого и постановления приговора.

Каждая часть судебного разбирательства проводится в соответствии с требованиями норм УПК, имеет свое содержание и назначение, для каждой характерны определенные уголовно-процессуальные действия, последовательность осуществления которых создает необходимые условия для постановления судом законного, обоснованного и справедливого приговора.

Подготовительная часть судебного разбирательства заключается в выполнении судом и сторонами определенных процессуальных действий, цель которых – обеспечить полное и правильное выяснение обстоятельств дела, проверку и оценку

доказательств в следующей части судебного разбирательства – на судебном следствии.

Подготовительная часть судебного разбирательства начинается его открытием и протекает до изложения государственным обвинителем предъявленного подсудимому обвинения, а по делам частного обвинения – до изложения заявления частным обвинителем.

В соответствии с гл. 33 УПК председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое дело подлежит разбирательству.

Затем секретарь судебного заседания докладывает о явке лиц, вызванных судом, и о причинах неявки, и явившиеся свидетели удаляются из зала судебного заседания. Председательствующий устанавливает личность подсудимого и дату вручения ему копии обвинительного заключения или постановления органа дознания о возбуждении уголовного дела. Судебное разбирательство дела не может быть начато ранее трех суток со дня вручения подсудимому данных процессуальных документов, если об этом не ходатайствует сам подсудимый.

После этого председательствующий объявляет состав суда, сообщает, кто является обвинителем, защитником, потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком или их представителями, а также секретарем судебного заседания, экспертом, специалистом и переводчиком и разъясняет сторонам право на заявление отвода составу суда, равно как и любому другому из перечисленных в настоящей статье участников процесса.

Если в судебном заседании присутствует запасной заседатель, председательствующий объявляет об этом. Запасному судье также может быть заявлен отвод.

Далее председательствующий разъясняет подсудимому, потерпевшему, гражданскому ответчику, гражданскому истцу, эксперту и специалисту их права и опрашивает стороны о наличии у них ходатайств об истребовании дополнительных доказательств, и суд разрешает заявленные ходатайства. Потерпевшему по делам частного и частно-публичного обвинения, по делам о

преступлениях небольшой и средней тяжести разъясняется его право на примирение с подсудимым.

При неявке кого-либо из участников судебного разбирательства суд, с учетом мнения сторон, разрешает вопрос о возможности слушания дела в его отсутствие и выносит определение или постановление об отложении судебного разбирательства или о его продолжении, а также о вызове или приводе неявившегося участника.

16.2. Судебное следствие

Судебное следствие (гл. 34 УПК) является центральной частью судебного разбирательства. Судебное следствие не является повторением предварительного следствия. Это самостоятельное, полное, объективное, всестороннее исследование обстоятельств дела и доказательств, производимое судом с участием сторон в совершенно новых, по сравнению с предварительным расследованием, условиях и обставленное рядом гарантий, которыми не обладает предварительное расследование.

Судебное следствие включает множество судебных действий, которые логически могут быть объединены в три относительно самостоятельные группы:

а) действия, связанные с началом судебного следствия;

б) исследование доказательств;

в) окончание судебного следствия.

Процессуальные действия, связанные с началом судебного следствия:

а) государственным обвинителем излагается предъявленное обвинение;

б) суд выясняет позицию подсудимого и его защитника по поводу обвинения;

в) судом определяется порядок исследования доказательств.

Согласно ст. 308 УПК судебное следствие начинается с оглашения государственным обвинителем предъявленного подсудимому обвинения, а по уголовным дела частного обвинения – с изложения заявления частным обвинителем. После изложения обвинения председательствующий судья опрашивает подсудимого,

понятно ли ему обвинение и признает ли он себя виновным. Подсудимому предоставлено право выразить суду позицию защиты по делу посредством краткого вступительного заявления.

В случае признания подсудимым своей вины и, когда сделанное признание не оспаривается какой-либо из сторон и не вызывает у суда сомнений, суд с согласия сторон, после выяснения у подсудимого 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. При этом председательствующий должен разъяснить сторонам, что отказ от исследования доказательств влечет недопустимость обжалования или опротестования приговора по основанию его необоснованности.

Упрощенный порядок судебного следствия не применяется по делам о преступлениях несовершеннолетних, о тяжких и особо тяжких преступлениях, а также в случаях, когда хотя бы один из подсудимых не признает своей вины и дело в отношении него невозможно выделить в отдельное производство. Ходатайство о проведении процесса в упрощенном порядке судебного расследования заявляется подсудимым с согласия государственного или частного обвинителя и потерпевшего. В случае отклонения ходатайства подсудимого или несогласия государственного или частного обвинителя с проведением судебного процесса в упрощенном порядке, процесс проводится на общих основаниях. Если суд посчитает, что признанная вина подсудимого обоснована, подтверждена собранными доказательствами, он выносит обвинительный приговор и подсудимому назначается наказание. При этом назначенное подсудимому наказание не может быть выше двух третей срока или размера максимального наказания, предусмотренного за данное преступление.

Проведение процесса в упрощенном порядке судебного следствия при наличии соответствующих оснований, не исключает прекращение производства по делу.

Исследование доказательств включает в себя, прежде всего, допросы. Перед допросом подсудимого председательствующий разъясняет его право не давать показания

по поводу предъявленного обвинения и других обстоятельств дела, а также то, что все, им сказанное, может быть использовано против него.

Допрос подсудимого, при согласии им дать показания, начинает защитник и другие участники процесса со стороны защиты, затем – государственный обвинитель и иные участники судебного разбирательства со стороны обвинения. Председательствующий устраняет наводящие вопросы и вопросы, не имеющие отношения к делу.

Суд задает вопросы подсудимому после его допроса сторонами. С разрешения председательствующего подсудимый вправе дать показания в любой момент судебного следствия (ч. 2 ст. 309 УПК).

Оглашение показаний подсудимого и воспроизведение приложенных к протоколу допроса материалов фотографирования, аудио- и (или) видеозаписи, киносъемки его показаний могут иметь место при наличии существенных противоречий между показаниями, данными подсудимым в ходе предварительного следствия или дознания в суде; при отказе подсудимого от дачи показаний в суде; а также когда дело рассматривается в отсутствие подсудимого.

Допрос потерпевшего осуществляется вначале стороной обвинения, затем – стороной защиты. Потерпевший, с разрешения председательствующего, может дать показания в любой момент судебного следствия (ст. 313 УПК).

Свидетели допрашиваются порознь и в отсутствие недопрошенных свидетелей. Первой допрашивает свидетеля та сторона, по ходатайству которой он вызван в судебное заседание. Суд допрашивает свидетеля после его допроса сторонами (ст. 314 УПК).

Показания потерпевшего и свидетеля, данные ими ранее, в ходе предварительного расследования или судебного разбирательства, могут быть оглашены с согласия сторон в случае неявки потерпевшего и свидетеля в судебное разбирательство. Если неявка потерпевшего и свидетеля была вызвана их смертью или тяжелой болезнью, стихийным бедствием или иным чрезвычайным обстоятельством, либо если потерпевший или

свидетель, являющиеся иностранными гражданами, отказались явиться по вызову суда, оглашение их показаний возможно по инициативе суда или по ходатайству стороны (ст. 317 УПК).

При допросе потерпевших и свидетелей в возрасте до четырнадцати лет, и по усмотрению суда при допросе этих лиц в возрасте от четырнадцати до шестнадцати лет вызывается педагог. В случае необходимости вызываются также родители или иные законные представители несовершеннолетнего. Указанные лица могут с разрешения председательствующего задавать потерпевшему и свидетелю вопросы. Перед допросом потерпевшего и свидетеля, не достигшего шестнадцатилетнего возраста, председательствующий разъясняет им значение полных и правдивых показаний. Об ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний эти лица не предупреждаются и подписка у них не отбирается.

Допрос эксперта, давшего заключение в ходе предварительного расследования, для разъяснения или дополнения данного им заключения осуществляется судом по ходатайству сторон или по собственной инициативе. После оглашения заключения эксперта ему могут быть заданы вопросы сторонами. При этом первой вопросы задает сторона, по инициативе которой была назначена экспертиза.

По собственной инициативе или по ходатайству сторон, суд может назначить судебную экспертизу, в том числе дополнительную или повторную. Вопросы на разрешение эксперта формулируются судом с учетом мнения сторон.

Осмотр вещественных доказательств производится в любой момент судебного следствия по ходатайству сторон. Лица, которым предъявлены вещественные доказательства, вправе обращать внимание суда на обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела (ч. 4 ст. 321 УПК).

Протоколы следственных действий, удостоверяющие обстоятельства и факты, установленные при осмотре, освидетельствовании, выемке, обыске, наложении ареста на имущество, задержании, предъявлении для опознания, следственном эксперименте, прослушивании телефонных и иных переговоров обвиняемого, подсудимого или иных причастных к

преступлению лиц, а также документы, приобщенные к делу или представленные в судебном заседании, если в них изложены или удостоверены обстоятельства, имеющие значение для дела, подлежат оглашению председательствующим полностью или частично.

Оглашение протоколов следственных действий и иных документов осуществляется по решению суда полностью или частично, если в них изложены или удостоверены обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела. Документы, представленные в судебное заседание, по определению (постановлению) суда, судьи могут быть приобщены к делу (ч. 2 ст. 322 УПК).

Суд, с участием сторон, а, при необходимости, и с участием свидетелей, эксперта и специалиста, может провести осмотр местности и помещения.

В ходе судебного следствия может быть осуществлено предъявление для опознания, проведены следственный эксперимент и освидетельствование (ст. 324-326 УПК).

По завершении исследования представленных сторонами доказательств, председательствующий опрашивает стороны, желают ли они дополнить судебное следствие. В случае заявления ходатайства о дополнении судебного следствия, суд обсуждает и разрешает его.

После разрешения ходатайств и выполнения связанных с этим необходимых судебных действий, председательствующий объявляет судебное следствие оконченным.

Судебное следствие может быть возобновлено, если участники прений сторон или подсудимый в последнем слове сообщат о новых обстоятельствах, имеющих значение для уголовного дела, или заявят о необходимости предъявить суду для исследования новые доказательства. После разрешения ходатайства и выполнения необходимых судебных действий председательствующий объявляет судебное следствие законченным (ч. 2 ст. 327 УПК).

16.3. Прения сторон и последнее слово подсудимого

Судебные прения (ст. 328 УПК) подводят итог судебному следствию и содержат обоснование тех выводов, к которым пришли участники процесса. Тем самым эти лица могут отстаивать свои законные интересы и, в то же время, они способствуют формированию внутреннего убеждения судей. Судебные прения состоят из речей обвинителя и защитника. При отсутствии защитника в прениях участвует подсудимый.

В прениях также могут участвовать потерпевший и его представитель. Гражданский истец, гражданский ответчик, их представители, подсудимый могут ходатайствовать об участии в прениях.

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

Участники прений не вправе ссылаться на доказательства, которые не рассматривались в судебном заседании или признаны судом недопустимыми.

Суд не вправе ограничивать продолжительность прений сторон. При этом председательствующий вправе останавливать участвующих в прениях лиц, если они касаются обстоятельств, не имеющих отношения к рассматриваемому уголовному делу.

После произнесения речей всеми участниками прений сторон, каждый из них может выступить еще по одному разу с репликой. Право последней реплики принадлежит подсудимому или его защитнику.

Участники судебных прений по их окончании, до удаления суда в совещательную комнату, вправе представить суду в письменном виде предлагаемую ими формулировку решения по вопросам, разрешаемым в приговоре суда. Предлагаемая формулировка не имеет для суда обязательной силы.

После окончания прений сторон председательствующий предоставляет подсудимому последнее слово. Никакие вопросы к подсудимому во время его последнего слова не допускаются. Суд

не может ограничивать продолжительность последнего слова подсудимого определенным временем. При этом председательствующий вправе останавливать подсудимого в случаях, когда он касается обстоятельств, не имеющих отношения к рассматриваемому уголовному делу.

Заслушав последнее слово подсудимого, суд удаляется в совещательную комнату для постановления приговора, о чем председательствующий объявляет присутствующим в зале судебного заседания.

16.4. Понятие приговора суда, его виды, содержание и порядок постановления

Постановление приговора является заключительной частью судебного разбирательства.

Приговором суда называется решение, вынесенное судом первой инстанции о виновности или невиновности подсудимого (абзац 28 ст. 6 УПК).

Приговор завершает деятельность суда первой инстанции. Это единственный процессуальный документ, который выносится именем Республики Таджикистан, и только приговором суда лицо может быть признано виновным в совершении преступления и подвергнуто уголовному наказанию.

Процессуальное значение приговора заключается в том, что он обеспечивает защиту прав и законных интересов всех участников процесса и является основой для дальнейшего развертывания институтов судебной защиты (обжалование решения суда в вышестоящих судебных инстанциях).

Социальное значение приговора заключается в том, что он дает оценку социальной опасности совершенного преступления от имени государства, выражает отношение общества к преступному деянию и способствует формированию общественного правосознания.

К приговору предъявляются требования законности, обоснованности, справедливости. Приговор признается законным, если он постановлен на основе закона и с соблюдением всех его требований. Приговор признается обоснованным, если он вынесен на основании лишь тех представленных суду доказательств,

которые всесторонне, полно и объективно исследованы в судебном заседании. Приговор признается справедливым, если наказание, назначенное виновному, определено в соответствии со статьей УК, предусматривающей ответственность за совершенное преступление, и с учетом личности виновного, отягчающих и смягчающих обстоятельств наказания. Каждый невиновный должен быть оправдан.

Кроме того, приговор должен быть мотивированным. Это означает, что в нем должны быть приведены доводы, аргументы суда, разъясняющие и подтверждающие те выводы и решения, к которым пришел суд и которые содержатся в описательной и резолютивной частях приговора.

Приговор суда может быть *оправдательным* или *обвинительным* (ст. 338 УПК). Оправдательный приговор выносится в случаях, если:

– отсутствует событие преступления;

– в деянии подсудимого нет состава преступления;

– не доказано участие подсудимого в совершении преступления.

Оправдание по любому из перечисленных оснований означает признание невиновности подсудимого и влечет за собой его полную реабилитацию.

Обвинительный приговор не может быть основан на предположениях и постановляется лишь при условии, что в ходе судебного разбирательства виновность подсудимого в совершении преступления подтверждена совокупностью исследованных судом доказательств.

Обвинительный приговор может быть:

1) с назначением наказания, подлежащего отбыванию осужденным;

2) с назначением наказания и освобождением от его отбывания, если издан акт амнистии, освобождающий от применения наказания, назначенного осужденному данным приговором; если время нахождения подсудимого под стражей по данному уголовному делу, с учетом правил зачета предварительного заключения поглощает наказание, назначенное ему судом; если истекли сроки давности уголовной

ответственности.

3) без назначения наказания.

Приговор постановляется судом в совещательной комнате. Во время постановления приговора в этой комнате могут находиться лишь судьи, входящие в состав суда по данному уголовному делу. Судьи не вправе разглашать суждения, имевшие место при обсуждении и постановлении приговора.

Суд обсуждает в совещательной комнате вопросы, подлежащие разрешению в приговоре, в том порядке, в котором они даны в ст. 335 УПК:

– имеет ли место деяние, в совершении которого обвиняется подсудимый;

– доказано ли, что деяние совершил подсудимый;

– является ли это деяние преступлением и какой именно статьей уголовного закона оно предусмотрено;

– виновен ли подсудимый в совершении этого преступления и имеются ли обстоятельства, смягчающие и отягчающие его ответственность;

– подлежит ли подсудимый наказанию за совершенное им преступление;

– какое наказание должно быть назначено подсудимому;

– в исправительном учреждении какого вида и режима должен отбывать наказание осужденный к лишению свободы;

– подлежит ли удовлетворению гражданский иск, в чью пользу и в каком размере, а также подлежит ли возмещению имущественный вред, если гражданский иск не был предъявлен;

– как поступить с имуществом, на которое наложен арест для обеспечения гражданского иска или возможной конфискации;

– как поступить с вещественными доказательствами;

– на кого и в каком размере должны быть возложены процессуальные издержки;

– должен ли суд лишить подсудимого специального или военного звания, а также орденов, медалей или почетного звания;

– о применении принудительных мер медицинского характера в случаях, предусмотренных ч. 2 ст. 98 УК;

– о мере пресечения в отношении подсудимого.

Если подсудимый обвиняется в совершении нескольких преступлений, суд разрешает вопросы, указанные в п. 1-6 ч. 1 ст. 335 УПК, по каждому преступлению в отдельности.

Если в совершении преступления обвиняется несколько подсудимых, суд разрешает эти вопросы в отношении каждого подсудимого в отдельности, определяя роль и степень его участия в совершенном деянии.

Если уголовное дело рассматривалось коллегиальным составом суда, председательствующий ставит на разрешение указанные выше вопросы. При разрешении каждого вопроса судья не вправе воздержаться от голосования. Все вопросы разрешаются большинством голосов. Председательствующий подает свой голос последним. Судья, оставшийся в меньшинстве, имеет право выразить свое особое мнение относительно выносимого приговора в письменной форме, которое приобщается к приговору, но не подлежит оглашению вместе с приговором.

Приговор должен быть написан от руки или изготовлен с помощью технических средств одним из судей, участвующих в его постановлении. Приговор подписывается всеми судьями, в том числе и судьей, оставшимся при особом мнении.

Приговор излагается на языке, на котором происходило судебное разбирательство и состоит из вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной частей.

Во вводной части приговора указывается (ст. 342 УПК) на:

– вынесение приговора именем Республики Таджикистан;

– ремя и место вынесения приговора;

– наименование суда, вынесшего приговор, состав суда, секретарь судебного заседания, обвинитель, защитник;

– имя, отчество и фамилия подсудимого, год, месяц, день и место его рождения, место жительства, место работы, занятие, образование, семейное положение и иные сведения о личности подсудимого, имеющие значение для дела;

– уголовный закон, предусматривающий преступление, в совершении которого обвиняется подсудимый.

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 приговоре приводятся доказательства, на которых основаны выводы суда в отношении подсудимого, 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.

В резолютивной части обвинительного приговора должны быть указаны:

– фамилия, имя и отчество подсудимого;

– решение о признании подсудимого виновным в совершении преступления;

– часть, пункты и статья уголовного закона, по которой подсудимый признан виновным;

– вид и размер наказания, назначенного подсудимому за каждое преступление, в совершении которого он признан виновным и окончательная мера наказания, подлежащая отбытию на основании ст. 67, 68 УК, вид и режим исправительного учреждения;

– длительность испытательного срока при условном осуждении и обязанности, которые возлагаются на осужденного;

– решение о назначении дополнительного наказания;

– решение о зачете времени предварительного заключения под стражу, если подсудимый до постановления приговора был задержан или к нему применялись меры пресечения в виде содержания под стражей, домашнего ареста или он помещался в психиатрическое учреждение;

– решение о мере пресечения в отношении подсудимого до вступления приговора в законную силу.

В описательно-мотивировочной части оправдательного приговора излагаются: сущность предъявленного обвинения, обстоятельства дела, установленные судом; доказательства, послужившие основанием для оправдания подсудимого; мотивы, в соответствии с которыми доказательства, предъявленные

обвинением, отвергаются; мотивы решения в отношении гражданского иска.

В резолютивной части оправдательного приговора должны содержаться: фамилия, имя и отчество подсудимого; решение о признании подсудимого невиновным и о его оправдании; основания оправдания; решение об отмене меры пресечения, если она была избрана; решение об отмене обеспечения конфискации имущества, если такие меры были приняты.

Кроме того, в *резолютивной части как обвинительного, так и оправдательного приговора* должны содержаться: решение по предъявленному гражданскому иску; решение вопроса о вещественных доказательствах; решение о распределении процессуальных издержек; разъяснение порядка и срока кассационного обжалования или опротестования приговора.

После подписания приговора суд возвращается в зал судебного заседания, и председательствующий провозглашает приговор. Все присутствующие в зале судебного заседания, включая состав суда, выслушивают приговор стоя.

Председательствующий разъясняет подсудимому, другим сторонам содержание приговора, порядок и сроки его обжалования. Если подсудимому назначена смертная казнь, ему разъясняется также право ходатайствовать о помиловании.

Не позднее 5 суток после провозглашения приговора копия приговора должна быть вручена осужденному или оправданному. В этот же срок копия приговора вручается государственному обвинителю и за исключением дел, рассматриваемых в закрытых судебных заседаниях, защитнику, потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику и их представителям по просьбе указанных лиц.

Вопросы и задания для самоконтроля:

1. Назовите части судебного разбирательства.
2. Какие действия составляют содержание подготовительной части судебного разбирательства?
3. В каких случаях суд вправе огласить показания свидетеля, данные на предварительном следствии?

4. Кто принимает участие в судебных прениях?
5. Какие виды приговоров существуют?
6. Назовите основания вынесения оправдательного приговора.
7. Какие вопросы суд разрешает при постановлении приговора?

Литература:

Абашева Ф.А. Осуществление правосудия по уголовным делам судами первой инстанции (концептуальные основы). Ижевск, 2012.

Азаров В.А., Константинова В.А. Промежуточные решения суда первой инстанции при осуществлении правосудия по уголовным делам. М., 2013.

Безлепкин Б.Т. Настольная книга судьи по уголовному процессу. М., 2008.

Бозров В.М., Костовская Н.В. Судебное решение и оценка доказательств по уголовному делу. М., 2013.

Головинская И.В. Судебный приговор. Владимир, 2008.

Горевой Е.Д. Внутреннее судейское убеждение в оценке доказательств по уголовным делам. М., 2008.

Загорский Г.И. Постановление приговора: проблемы теории и практики. М., 2013.

Корчагин А.Ю. Судебное разбирательство уголовных дел: понятие, организация, тактика. М., 2006.

Курс уголовного процесса / под ред. д.ю.н., проф. Л.В. Головко. М., 2016.

Манова Н.С. Досудебное и судебное производство: сущность и проблемы дифференциации процессуальных форм. Саратов, 2003.

Машовец А.О. Судебное следствие в уголовном процессе России: теоретико-доктринальный, нормативно-правовой и прикладной аспекты. М., 2016.

Рахматулоев А.Э. Уголовный процесс: учебник. Худжанд, 2016.

Сычева О.А. Тактика судебного следствия. М., 2012.

Уголовно-процессуальное право / под ред. Н.А. Кудратова. Душанбе, 2016.

Чайковская М.А. Свойства приговора. М., 2013.

ГЛАВА 17. ПЕРЕСМОТР ПРИГОВОРОВ, ОПРЕДЕЛЕНИЙ И ПОСТАНОВЛЕНИЙ СУДА, НЕ ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ

В результате изучения главы 17 обучающийся должен*:*

знать:

– пределы прав суда кассационной инстанции;

– порядок принесения кассационной жалобы и представления, сроки, пределы и предмет судебного разбирательства;

– решения, принимаемые судом кассационной инстанции.

уметь:

– ориентироваться в уголовно-процессуальном законодательстве, регламентирующем порядок производства в суде кассационной инстанции;

– правильно толковать требования уголовно-процессуальных норм, регламентирующих деятельность суда кассационной инстанции.

17.1. Понятие, сущность и значение производства в суде второй (кассационной) инстанции

Вынесенное судом первой инстанции решение, в том числе и приговор, немедленно не вступает в законную силу. Участники процесса, не согласные с решением, имеют право обжаловать его в суд второй инстанции. Принесение такой жалобы возбуждает производство по пересмотру судебного решения (приговора, определения, постановления) вышестоящим судом – судом кассационной инстанции.

Предметом пересмотра в кассационном порядке являются решения судов первой инстанции, не вступившие в законную силу, с точки зрения их законности, обоснованности и справедливости.

Право на обжалование не вступивших в законную силу решений гарантировано Конституцией (ч. 1 ст. 19). Каждый вправе требовать, чтобы его дело было рассмотрено компетентным, независимым и беспристрастным судом, учрежденным в соответствии с законом. И каждый приговор может быть обжалован сторонами и проверен компетентной инстанцией. Это,

однако, не означает, что каждый обжалуемый и проверяемый приговор обязательно должен быть отменен или изменен.

Право кассационного обжалования приговора принадлежит всем заинтересованным участникам процесса: осужденному, оправданному, их защитникам и законным представителям, потерпевшему и его представителю. Гражданский истец, гражданский ответчик или их представители вправе обжаловать приговор в части, относящейся к гражданскому иску; право обжаловать приговор в части нарушенных имущественных прав и интересов имеют и другие лица.

Право опротестования приговора принадлежит прокурору, участвовавшему в суде в качестве государственного обвинителя. Генпрокурор, прокуроры Горно-Бадахшанской автономной области, города Душанбе, областей, городов, районов, приравненные к ним прокуроры и их заместители в пределах своей компетенции вправе опротестовать приговор, независимо от участия в судебном разбирательстве уголовного дела.

Процедура обжалования определения или постановления, вынесенных во время судебного разбирательства, приводит в действие правовой механизм защиты прав граждан, законные интересы которых связаны с принятыми в приговоре решениями, обязывая суд второй инстанции установить, правосуден ли приговор, дать мотивированный ответ на каждый довод жалобы или протеста, принять меры к устранению нарушений прав и законных интересов участников уголовного судопроизводства, обеспечению законности и обоснованности обжалованного судебного решения.

Тем самым кассационная проверка законности и обоснованности судебных решений служит средством выявления и устранения судебных ошибок еще до вступления решения суда в законную силу, важнейшей гарантией правильного осуществления правосудия, прав и законных интересов участников процесса. Кроме того, путем кассационной проверки решений нижестоящих судов осуществляется процессуальное руководство их деятельностью со стороны вышестоящих судебных инстанций.

Для кассационного производства свойственны следующие основные черты:

1) свобода обжалования. Это проявляется в том, что правом принесения жалоб наделен широкий круг заинтересованных лиц; в кассационном порядке может быть обжалован любой приговор любого суда;

2) широкие полномочия суда второй инстанции по отмене и изменению приговора и, вместе с тем, недопустимость в кассационном производстве поворота к худшему. Последнее характеризует полномочия кассационной инстанции по изменению и отмене решений, содержащихся в приговоре суда первой инстанции, и последствия рассмотрения дела в кассационном порядке в целом с позиции интересов осужденного, обеспечивая ему заинтересованность в обжаловании приговора;

3) проверка не только законности, но и обоснованности приговора.

Таким образом, производство в суде второй инстанции – самостоятельная стадия уголовного судопроизводства, сущность которой состоит в рассмотрении уголовного дела, по которому приговор или иное решение суда не вступило в законную силу, вышестоящим судом общей юрисдикции по жалобам осужденного, оправданного, их защитников и законных представителей, потерпевшего и его представителей; гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей в части гражданского иска, а также по представлению прокурора.

Таким образом, публично-правовое значение производства в суде второй инстанции состоит в том, что им обеспечивается исполнение лишь законных и обоснованных приговоров, что необходимо не только в интересах правосудия, но и в интересах личности.

17.2. Порядок производства в кассационной инстанции

В кассационном порядке могут быть обжалованы и опротестованы:

– приговоры городских и районных судов – в областной суд, суд Горно-Бадахшанской автономной области, приговоры районных судов города Душанбе – в суд города Душанбе;

– приговоры судов районов и городов республиканского подчинения – в Верховный Суд;

– приговоры суда Горно-Бадахшанской автономной области, областного суда и суда города Душанбе – в Верховный Суд;

– приговоры военных судов гарнизонов – в Военную коллегию Верховного Суда;

– приговоры судебных коллегий Верховного Суда – в Верховный Суд.

Кассационные жалобы и протесты приносятся через суд, вынесший приговор, однако подача жалобы или протеста непосредственно в кассационную инстанцию не является препятствием для рассмотрения жалобы или протеста.

Приговор, вынесенный при повторном рассмотрении дела, может быть обжалован или опротестован в общем порядке.

Жалобы и протесты на приговор суда могут быть поданы сторонами в течение 10 суток с момента провозглашения приговора, а если осужденный содержится под стражей – в тот же срок с момента вручения ему копии приговора. В течение срока, установленного для обжалования приговора, дело не может быть истребовано из суда. Жалоба или протест, поданный с пропуском срока, оставляются без рассмотрения.

В случае пропуска срока на подачу жалобы или протеста по уважительной причине лица, имеющие право подать жалобу или протест, могут ходатайствовать перед судом, постановившим приговор, о восстановлении пропущенного срока. Ходатайство о восстановлении срока рассматривается в судебном разбирательстве и судья вправе вызвать лицо, возбудившее ходатайство, для дачи объяснений.

Постановление судьи об отказе в восстановлении пропущенного срока может быть обжаловано или опротестовано в вышестоящий суд, который вправе восстановить пропущенный срок и рассмотреть дело по жалобе или протесту.

О принесении протеста или подаче жалобы судья, вынесший приговор, извещает осужденного или оправданного, защитника, обвинителя, потерпевшего и его представителя, а также гражданского истца, гражданского ответчика или их

представителей, если протест или жалоба затрагивают их интересы, разъясняет, что они вправе ознакомиться с жалобой или протестом и представить на них возражения в письменном виде. По их просьбе суд вручает им копии протеста или жалобы, поданных другой стороной. Возражения, поступившие на протест или жалобу, приобщаются к делу (ст. 361 УПК).

Подача жалобы и принесение протеста приостанавливает приведение приговора в исполнение. По истечении срока, установленного для обжалования или опротестования приговора, судья, вынесший приговор, направляет дело с поступившими жалобами, протестом и возражением на них в кассационную инстанцию, о чем сообщается сторонам. Лицо, подавшее жалобу или принесшее протест, вправе отозвать их до начала заседания суда кассационной инстанции. Лицо, обжаловавшее или опротестовавшее приговор, вправе изменить либо дополнить новыми доводами свою жалобу или протест. При этом в дополнительном протесте прокурора или 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 осужденного, если такое требование не содержалось в первоначальном протесте или жалобе.

На определение (постановление) суда первой инстанции, могут быть принесены частная жалоба или частный протест лицами.

Не подлежат обжалованию и опротестованию определение (постановление), касающееся исследования доказательств, ходатайств участников процесса, а также соблюдения порядка в зале судебного заседания, кроме определений (постановлений) о наложении штрафа.

Частная жалоба или протест на определения (постановления) суда первой инстанции подаются сторонами в вышестоящий суд в течении 10 суток со дня вынесения обжалуемого решения.

В случае обжалования или опротестования определения (постановления), вынесенного во время судебного разбирательства, закончившегося вынесением приговора, дело

направляется в вышестоящую судебную инстанцию только по истечении срока, установленного для обжалования приговора. При этом, если на приговор поданы кассационная жалоба или протест, проверка частной жалобы или частного протеста производится той судебной инстанцией, которая рассматривает дело в кассационном порядке.

Обжаловать определение суда и постановление судьи вправе также лица, не являющиеся сторонами в данном деле, если определение или постановление касается их интересов.

Рассмотрение дела в кассационной инстанции осуществляется областным судом, а также судом Горно-Бадахшанской автономной области, судом города Душанбе, которые должны рассмотреть поступившее по кассационной жалобе или протесту дело не позднее 14 суток со дня его поступления. При особой сложности дела или в других исключительных случаях председатель соответствующего суда своим постановлением может продлить этот срок, но не более чем на четырнадцать суток.

Верховный Суд должен рассмотреть поступившее по кассационной жалобе или протесту дело не позднее 1 месяца со дня его поступления. В исключительных случаях председатель Верховного Суда или его заместитель своим постановлением могут продлить этот срок, но не более чем на 1 месяц.

В случае продления срока рассмотрения дела в кассационной инстанции участвующие в деле лица должны быть об этом заблаговременно извещены.

Дела по кассационным жалобам и протестам рассматриваются кассационной коллегией в составе трех судей. Народные заседатели в суде второй инстанции участия не принимают, поскольку проверка законности и обоснованности приговора требует профессиональной подготовки.

Суд кассационной инстанции рассматривает дела в открытом судебном заседании, за исключением случаев, когда это может привести к разглашению охраняемой законом государственной и иной тайны, а также по делам о преступлениях лиц, не достигших шестнадцатилетнего возраста, о преступлениях против свободы, о половых и других преступлениях в целях

предотвращения разглашения сведений об интимных сторонах жизни участвующих в деле лиц, либо сведений, унижающих их достоинство, а также в случаях, когда этого требуют интересы обеспечения безопасности участников процесса и или их близких родственников.

В суде кассационной инстанции дело не пересматривается по существу, и доказательства не исследуются.

В процедуре заседания суда кассационной инстанции можно выделить три части. Первая, подготовительная, проводится председательствующим судьей, который открывает судебное заседание и объявляет, какое дело, по чьей кассационной жалобе или протесту подлежит рассмотрению, удостоверяется, кто явился и были ли неявившиеся лица своевременно извещены о дне судебного заседания. Затем суд решает, можно ли в отсутствии неявившихся участников процесса рассмотреть дело.

Далее председательствующий объявляет состав суда, называет прокурора и переводчика, спрашивает, есть ли отводы.

Вторая, основная часть заседания, в которой по кассационным жалобам и протестам суд проверяет законность, обоснованность, и справедливость приговора и иного судебного решения. Судья-докладчик сообщает содержание приговора или иного обжалуемого решения, а также кассационные жалобы или протеста. При этом он не вправе предрешать оценку доводов кассационного преставления, жалобы своим докладом.

После доклада судьи прокурор (если дело слушается по его представлению) обосновывает свое представление.

В случае представления дополнительных материалов председательствующий оглашает их и передает для ознакомления прокурору и сторонам, если они участвуют в заседании.

После этого осужденный, оправданный, их защитники и законные представители, потерпевший и его представитель, а также гражданский истец и гражданский ответчик или их представители, участвующие в заседании, дают объяснения, которые не являются допросом с целью получения доказательств. Объяснения служат для обоснования, защиты позиции, отстаиваемой данным субъектом (является ли приговор законным

и обоснованным, нужно ли его отменить, изменить, оставить без изменения и почему), уяснению этой позиции судом.

Далее суд удаляется в совещательную комнату для вынесения определения.

Завершающая, третья часть заседания – это вынесение и оглашение определения, принятого судом.

17.3. Пределы прав суда кассационной инстанции и решения, принимаемые им

В кассационном порядке проверяется законность, обоснованность и справедливость решения лишь в той части, в которой оно обжаловано. Если при рассмотрении уголовного дела будут установлены обстоятельства, которые касаются интересов других лиц, осужденных или оправданных по этому же уголовному делу и в отношении которых жалоба или представление не были принесены, то уголовное дело должно быть проверено и в отношении этих лиц. При этом не может быть допущено ухудшение их положения.

При кассационном рассмотрении дела независимо от доводов жалобы или представления суд обязан проверить, не имеется ли нарушений уголовно-процессуального закона. Установив наличие таких нарушений, влекущих отмену обвинительного приговора, суд кассационной инстанции обязан отменить такой приговор в отношении всех осужденных, которых касаются допущенные нарушения, независимо от того, кто из них подал жалобу и в отношении кого принесен кассационный протест.

При рассмотрении уголовного дела в кассационном порядке суд вправе принять следующие решения:

– об оставлении приговора без изменения, а жалобы или протеста без удовлетворения;

– об отмене приговора и прекращении уголовного дела;

– об изменении приговора;

– об отмене приговора и направлении дела на новое расследование или новое судебное разбирательство.

Суд кассационной инстанции вправе отменить или изменить судебное решение при наличии *следующих оснований*:

– несоответствии выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам уголовного дела, установленным судом первой инстанции;

– существенном нарушении уголовно-процессуального закона;

– неправильном применении уголовного закона;

– односторонности или неполноте дознания, предварительного или судебного следствия;

– несоответствии назначенного наказания тяжести преступления и личности осужденного.

Несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам уголовного дела (ст. 374 УПК) имеет место, если:

1) выводы суда не подтверждаются доказательствами, рассмотренными в судебном заседании;

2) суд не учел обстоятельства, которые могли существенно повлиять на выводы суда;

3) при наличии противоречивых доказательств, имеющих существенное значение для выводов суда, в приговоре не указано, по каким основаниям суд принял одни из этих доказательств и отверг другие;

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

Во всех указанных случаях приговор либо не подкреплен исследованными в суде доказательствами, либо допущена логическая ошибка в его обосновании, влекущая противоречивость и неубедительность приговора, в частности, когда при анализе доказательств не объяснено, почему одно доказательство признано достоверным, а другое отвергнуто, возможно, также противоречие описательной и резолютивной частей приговора.

При постановлении приговора должны получить оценку все рассмотренные в судебном заседании доказательства, как подтверждающие выводы суда по вопросам, разрешаемым при постановлении приговора, так и противоречащие этим выводам.

Суд в соответствии с требованиями закона должен указать в приговоре, почему одни доказательства признанны ими достоверными, а другие отвергнутыми. По делу в отношении нескольких подсудимых, или по делу, по которому подсудимый обвиняется в совершении нескольких преступлений, приговор должен содержать анализ доказательств в отношении каждого подсудимого и по каждому обвинению.

Существенным нарушением уголовно-процессуального закона (ст.375 УПК) является такое нарушением, которое путем лишения или ограничения гарантированных законом прав участников уголовного судопроизводства, несоблюдения процедуры судопроизводства или иным путем, повлияли или могли повлиять на постановление законного, обоснованного и справедливого приговора. Тем самым не всякое процессуальное нарушение влечет отмену или изменение судебного решения. Это зависит от характера нарушений и от обстоятельств конкретного уголовного дела и определяется кассационной инстанцией для каждого случая.

Приговор подлежит отмене, во всяком случае, если имело место:

– непрекращение уголовного дела судом при наличии к тому оснований УПК;

– вынесение судом решения незаконным составом суда;

– рассмотрение уголовного дела в отсутствие подсудимого;

– рассмотрение уголовного дела без участия защитника, если его участие является обязательным;

– нарушение права подсудимого давать показания на родном языке или языке, которым он владеет, и пользоваться помощью переводчика;

– непредоставление подсудимому права участия в прениях сторон;

– непредоставление подсудимому последнего слова;

– нарушение тайны совещания судей при постановлении приговора;

– обоснование приговора доказательствами, признанными судом недопустимыми;

– отсутствие подписи судьи или одного из судей, если уголовное дело рассматривалось судом коллегиально, на соответствующем судебном решении;

– отсутствие протокола судебного заседания.

Неправильное применение уголовного закона (ст. 376 УПК) может проявиться в применении ненадлежащего закона, неприменении закона, подлежащего применению, в неправильном истолковании закона. При этом закон не перечисляет виды нарушений или неправильного применения норм материального права. Это могут быть нарушение требований Общей части УК или применение не той статьи или не тех пунктов и (или) части статьи Особенной части УК, которые подлежали применению или назначение наказания более строгого, чем предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК.

Эти нарушения разнообразны и выражаются, например, в ошибочном применении или, наоборот, неприменении норм об обстоятельствах, исключающих преступность деяния, например, о необходимой обороне, о добровольном отказе от преступления, о соучастии; совокупности и др.

Односторонность или неполнота дознания, предварительного или судебного следствия (ст. 373 УПК) имеют место, если остались невыясненными такие обстоятельства, установление которых могло иметь существенное значение при вынесении приговора.

При этом, дознание, предварительное или судебное следствие в любом случае признается односторонним или неполным, если по делу:

– не были допрошены лица, чьи показания имеют существенное значение для дела, или не была проведена экспертиза, когда ее проведение по закону является обязательным, а равно не были истребованы документы или приобщены вещественные доказательства, имеющие существенное значение;

– не были исследованы обстоятельства, указанные в определении суда, передавшего уголовное дело на новое расследование или новое судебное разбирательство;

– не были установлены с достаточной полнотой данные о личности обвиняемого.

Такое основание для отмены или изменения решения, как *несоответствие назначенного судом наказания* (ст. 377 УПК), означает несправедливость приговора, так как назначенное наказание должно соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного. То есть несправедливым является приговор, по которому было назначено наказание, которое хотя и не выходит за пределы, предусмотренные соответствующей статьей Особенной части УК, но по своему виду или размеру является несправедливым, как вследствие чрезмерной мягкости, так и вследствие чрезмерной суровости.

Приговор может быть отменен в связи с необходимостью назначения более строгого наказания, но лишь в случаях, когда по этим основаниям имеется представление прокурора либо жалоба частного обвинителя, потерпевшего или его представителя. Основаниями смягчить осужденным наказание в кассационной инстанции обычно является то, что суды не всегда учитывают конкретные обстоятельства и обстановку, в условиях которой было совершено преступление; данные о личности виновного; по делам о хищениях – отсутствие материального ущерба либо его возмещение.

Несправедливый приговор одновременно является, тем самым, незаконным и необоснованным.

Пределы прав суда кассационной инстанции. Суд при рассмотрении дела в кассационном порядке может смягчить назначенное судом первой инстанции наказание или применить закон о менее тяжком преступлении, но не вправе усилить наказание, а равно применить закон о более тяжком преступлении.

Отмена приговора возможна в связи с необходимостью применения закона о более тяжком преступлении либо за мягкостью наказания лишь в случаях, когда по этим основаниям принесен протест прокурором или подана жалоба потерпевшим.

Суд кассационной инстанции может оставить приговор или другое обжалуемое решение без изменения, а жалобу или представление без удовлетворения в том случае, когда в кассационных жалобах отсутствуют кассационные основания и судебная коллегия приходит к выводу о том, что вынесенное судом

первой инстанции судебное решение, проверенное в пределах жалобы и представления, соответствует закону и является обоснованным и справедливым. При этом в кассационном определении должны быть указаны те доводы суда, по которым жалоба или представление оставлены без удовлетворения, иное влечет за собой отмену кассационного определения.

Вместе с тем, суд кассационной инстанции правомочен отменить приговор или иное обжалуемое решение с прекращением дела. Такое решение, кассационная инстанция принимает при наличии любого основания, которое должно влечь вынесение оправдательного приговора, а именно: не установлено событие преступления; не доказана виновность осужденного в совершении преступления; в деянии осужденного отсутствуют признаки преступления.

В то же время наряду с перечисленными основаниями приговор должен быть отменен, а дело прекращено в случаях, исключающих производство по уголовному делу (ст. 27 УПК).

Передача дела на новое рассмотрение в суд первой инстанции имеет место в случаях, когда при рассмотрении дела был нарушен уголовно-процессуальный закон.

Отменяя приговор и направляя дело на новое судебное рассмотрение, суд кассационной инстанции вправе давать только такие указания суду первой инстанции, которые не предрешают выводы суда первой инстанции. Например, суд кассационной инстанции вправе указать, какие обстоятельства должны быть проверены, указать на противоречивость доказательств, обсудить вопрос о квалификации преступления, но он не вправе предрешать выводы, которые предстоит сделать суду при новом рассмотрении дела.

Изменение приговора кассационной инстанцией допускается путем применения к осужденному закона о менее тяжком преступлении и снижения наказания, в соответствии с измененной квалификацией содеянного. При этом она не вправе применить закон о более тяжком преступлении или усилить назначенное наказание.

В случае, если назначено наказание более строгое, чем предусмотрено статьей Особенной части УК, суд кассационной

инстанции вправе снизить наказание без изменения квалификации.

Суд кассационной инстанции вправе отменить назначение осужденному более мягкого вида исправительного учреждения, чем предусмотрено уголовным законом, и назначить вид исправительного учреждения, в соответствии с требованиями УК.

Не позднее 7 суток после вынесения определения суда кассационной инстанции, оно направляется вместе с делом для исполнения в суд, постановивший приговор.

Определение суда кассационной инстанции может быть обжаловано осужденным, оправданным, их защитниками и представителями, потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком или их законными представителями (другими лицами, имущественные права и интересы которых нарушены) или опротестовано прокурором в надзорном порядке, а также оно может быть пересмотрено ввиду вновь открывшихся обстоятельств.

Вопросы и задания для самоконтроля:

1. В чем сущность производства в суде кассационной инстанции?
2. Кто имеет право на принесение кассационной жалобы и в какой срок?
3. Каковы основания для отмены или изменения приговора судом кассационной инстанции?
4. Каковы пределы прав суда кассационной инстанции?

Литература:

Апелляция, кассация, надзор: новелы ГПК РФ, УПК РФ. Первые результаты применения: монография. В 2 ч. Ч. I / под общ. ред. докт. юрид.наук, проф. Н.А. Колоколова. М., 2015.

Апелляция, кассация, надзор: новелы ГПК РФ, УПК РФ. Первые результаты применения: монография. В 2 ч. Ч. II / под общ. ред. докт. юрид.наук, проф. Н.А. Колоколова. М., 2015.

Божьев В.П. Пределы прав суда кассационной инстанции // Законность. 2003. № 11.

Корнуков В.М. Научный портрет профессора В.А. Познанского и «лики» российской кассации // Вестник Саратовской государственной академии права. 2001. № 3.

Курс уголовного процесса / под ред. д.ю.н., проф. Л.В. Головко. М., 2016.

Познанский В.А. Вопросы теории и практики кассационного производства в советском уголовном процессе. Саратов, 1978.

Рахматулоев А.Э. Уголовный процесс: учебник. Худжанд, 2016.

Темушкин О.П. Организационно-правовые формы проверки законности и обоснованности приговоров. М., 1978.

Уголовно-процессуальное право / под ред. Н.А. Кудратова. Душанбе, 2016.

ГЛАВА 18. ИСПОЛНЕНИЕ ПРИГОВОРА

В результате изучения главы 18 обучающийся должен:

знать:

– сущность и значение стадии исполнения приговора;

– порядок вступление приговора в законную силу;

– порядок обращения к исполнению приговора, определения и постановления суда;

– процессуальные вопросы, разрешаемые в стадии исполнения приговора и порядок их разрешения.

уметь:

– анализировать положения уголовно-процессуального закона, регламентирующие деятельность суда в стадии исполнения приговора;

– правильно толковать уголовно-процессуальные нормы гл. 40, 41 УПК.

18.1. Понятие и значение стадии исполнения приговора

Исполнение приговора является завершающей стадией уголовного процесса. Она начинается с момента вступления приговора в законную силу и включает в себя ряд действий и решений, обеспечивающих реализацию этого акта правосудия.

Исполнение приговора относится к судебным стадиям процесса. То есть субъектом, осуществляющим деятельность на данной стадии, является суд. В содержание этой стадии уголовного судопроизводства не входит деятельность тех должностных лиц и органов, которые непосредственно исполняют судебные решения. Фактическое исполнение приговора в большинстве случаев носит непроцессуальный характер и регламентируется уголовно-исполнительным правом.

Исходя из положений гл. 40, 41 УПК, в содержание стадии исполнения приговора входят следующие действия суда:

1) обращение вступившего в законную силу приговора к исполнению;

2) непосредственное исполнение приговора в случаях, предусмотренных законом;

3) разрешение процессуальных вопросов, возникающих в ходе фактического исполнения приговора;

4) осуществление контроля за надлежащим исполнением приговора.

В соответствии со ст. 386 УПК, приговор суда первой инстанции вступает в законную силу по истечении срока на кассационное обжалование или опротестование, если он не был обжалован или опротестован. В случае принесения жалобы или протеста в кассационном порядке приговор, если он не отменен, вступает в законную силу в день вынесения кассационного определения.

Вступивший в законную силу приговор, определение и постановление суда обязательны для всех предприятий, учреждений, организаций, должностных лиц, граждан и подлежат исполнению на всей территории Республики Таджикистан. Неисполнение приговора суда может повлечь за собой уголовную ответственность по ст. 363 УК.

До обращения приговора к исполнению председательствующий при рассмотрении дела судья или председатель суда обязан предоставить близким родственникам осужденного, содержащегося под стражей, возможность свидания с ним по их просьбе (ст. 352, 389 УПК).

Порядок обращения приговора к исполнению

Согласно ч. 2 ст. 386 УПК, вступивший в законную силу приговор обращается к исполнению судом первой инстанции, в котором рассматривалось уголовное дело, не позднее трех суток со дня вступления приговора в законную силу или возвращения уголовного дела из суда кассационной инстанции.

Судья выносит распоряжение об исполнении приговора, которое направляется вместе с копией приговора тому органу, на который в соответствии с уголовно-исполнительным законодательством возложена обязанность фактического исполнения приговора. В случае изменения приговора суда первой инстанции при рассмотрении дела в кассационном порядке к копии приговора прилагаются копии определения суда кассационной инстанции (ст. 388 УПК).

Выписка из вступившего в силу приговора суда, связанного с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, направляется в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (ч. 3 ст. 388 УПК).

Органы, исполняющие приговор, немедленно извещают суд, постановивший приговор, о приведении его в исполнение. Администрация исправительного учреждения должна извещать суд, постановивший приговор, о месте отбывания наказания осужденным (ч. 4 ст. 388 УПК).

После вступления в законную силу приговора, которым осужденный, содержащийся под стражей, приговорен к аресту или лишению свободы, администрация места заключения обязана известить одного из близких родственников осужденного о том, куда он направляется для отбывания наказания (ст. 389 УПК).

Об обращении приговора к исполнению в случае удовлетворения гражданского иска извещается гражданский истец.

В некоторых случаях суд лично исполняет свой приговор в определенной части до его вступления в законную силу. Так, оправдательный приговор и обвинительный приговор без назначения наказания либо освобождающий подсудимого от наказания, либо с назначением наказания, не связанного с лишением свободы, приводится в исполнение немедленно по провозглашении приговора. В случае нахождения подсудимого под стражей суд освобождает его из-под стражи в зале судебного заседания (ст. 349 УПК).

18.2. Вопросы, разрешаемые судом в стадии исполнения приговора и порядок их разрешения

В ходе фактического исполнения приговора могут возникнуть вопросы процессуального характера, которые разрешаются в ходе судебного заседания. В зависимости от характера этих вопросов они могут разрешаться либо судом, постановившим приговор, либо судом по месту отбывания наказания, либо судом по месту жительства осужденного.

В соответствии с ч. 1 ст. 400 УПК, *суд, постановивший приговор,* разрешает следующие вопросы:

– об отсрочке исполнения приговора,

– об освобождении от отбывания наказания в связи с истечением срока давности обвинительного приговора,

– о замене ограничения свободы и штрафа другими мерами наказания,

– о разрешении сомнений и неясностей, возникающих при исполнении приговора.

Согласно ч. 3 ст. 400 УПК, *суд по месту отбывания наказания осужденным* разрешает следующие вопросы:

– об освобождении от отбывания наказания в связи с тяжелой болезнью;

– об условно-досрочном освобождении от наказания;

– о замене не отбытой части наказания более мягким наказанием;

– о прекращении применения принудительной меры медицинского характера, соединенной с исполнением наказания;

– о переводе из исправительного учреждения одного вида в исправительное учреждение другого вида.

Исходя из положений ч. 4 ст. 400 УПК, *суд по месту жительства осужденного* решает вопросы об отмене условного наказания и об отмене условно-досрочного освобождения от наказания.

Указанные вопросы рассматриваются в судебном заседании единолично судьей, кроме вопроса о применении принудительных мер медицинского характера к осужденному, заболевшему во время отбывания наказания психическим расстройством или иной тяжелой болезнью, препятствующей отбыванию наказания. Данный вопрос в соответствии с ч. 1 ст. 401 УПК, рассматривается судом коллегиально.

О рассмотрения судом данных вопросов извещаются прокурор и осужденный. Вопрос о вызове осужденного, содержащегося под стражей, решается судом. Если вопрос касается исполнения приговора в части гражданского иска, вызывается гражданский истец. Неявка указанных лиц не препятствует рассмотрению дела.

При рассмотрении вопросов об условно-досрочном освобождении от наказания, о замене неотбытой части наказания

более мягким, о переводе осужденного из исправительного учреждения одного вида в исправительное учреждение другого вида может быть вызван представитель органа, ведающего исполнением наказания.

Если дело рассматривается судом по совместному представлению органа, ведающего исполнением наказания, наблюдательной комиссии или комиссии по правам ребенка либо по представлению органа, ведающего исполнением наказания, согласованному с этими комиссиями, судья извещает эти органы о времени и месте рассмотрения представления.

При рассмотрении судом вопроса об отмене условного осуждения или продлении испытательного срока условно осужденному, в судебное заседание вызываются представители органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного.

Рассмотрение дела начинается докладом судьи (или председательствующего при коллегиальном рассмотрении), после чего заслушиваются явившиеся лица. По результатам рассмотрения указанных вопросов суд выносит определение, а судья – постановление, которые подлежат оглашению в зале судебного заседания. Копия определения (постановления) направляется в пятидневный срок осужденному, прокурору, органу, по представлению которого рассматривался вопрос, а также гражданскому истцу, если вопрос касался исполнения приговора в части гражданского иска.

Рассмотрение ходатайства о снятии судимости осуществляется районным или городским судом по месту жительства лица, отбывшего наказание, по его ходатайству. Участие в судебном заседании лица, в отношении которого рассматривается ходатайство о снятии судимости, обязательно (ст. 402 УПК).

В случае отказа в снятии судимости повторное ходатайство об этом может быть возбуждено перед судом не ранее, чем по истечении одного года со дня вынесения постановления об отказе.

Вопросы и задания для самоконтроля:

1. Каков порядок вступления приговора в законную силу?
2. Какие процессуальные вопросы разрешаются судом в стадии исполнения приговора и каков порядок их разрешения?

Литература:

Адаменко В.Д. Процессуальные стадии, связанные с реализацией приговора, определения и постановления суда. Кемерово, 1993.

Добровольская Т.Н. Деятельность суда, связанная с исполнением приговора. М., 1979.

Курс уголовного процесса / под ред. д.ю.н., проф. Л.В. Головко. М., 2016.

Левченко О.В., Камардина А.А. Реализация принципов уголовного судопроизводства судом в стадии исполнения приговора. М., 2013.

Рахматулоев А.Э. Уголовный процесс: учебник. Худжанд, 2016.

Уголовно-процессуальное право / под ред. Н.А. Кудратова. Душанбе, 2016.

ГЛАВА 19. ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

В результате изучения главы 19 обучающийся должен:

знать:

– порядок принесения надзорной жалобы и представления;

– порядок рассмотрения дела судом надзорной инстанции;

– решения, принимаемые судом надзорной инстанции и пределы его прав.

уметь:

– правильно толковать нормы главы 42 УПК, регламентирующих производство в суде надзорной инстанции.

19.1. Понятие и значение производства в надзорной инстанции, его отличие от кассационного производства. Суды, рассматривающие надзорные жалобы и представления

Приговор, вступивший в законную силу, приобретает свойство непоколебимости, значимость закона, и его исполнение обеспечивается всей принудительной силой государства. Во многом именно поэтому деятельность по его пересмотру принято относить к исключительным стадиям процесса.

Уголовно-процессуальным законодательством Таджикистана предусматривается две формы пересмотра вступивших в законную силу приговоров, определений и постановлений суда:

1) производства в суде надзорной инстанции;

2) возобновление производства ввиду вновь открывшихся обстоятельств.

Данные процедуры призваны обеспечить исправление судебных ошибок с тем, чтобы, исходя из принципов справедливости, соразмерности и правовой безопасности, гарантировать эффективную защиту конституционных ценностей, прежде всего, прав и свобод человека и гражданина. По своему содержанию и предназначению пересмотр вступивших в законную силу, т.е. окончательных судебных решений – дополнительный способ обеспечения правосудности приговоров, который, имея

резервное значение, используется, когда неприменимы или исчерпаны все другие средства процессуально-правовой защиты.

Производство в надзорной инстанции - это стадия уголовного процесса, в которой вышестоящий суд по жалобе осужденного, оправданного, их защитника или законного представителя потерпевшего, а также протеста прокурора, проверяет: законность и обоснованность вступивших в законную силу приговоров, определений и постановлений судов первой инстанции; а также определений и постановлений судебных органов, вынесенных в кассационном или надзорном порядке.

Деятельность суда надзорной инстанции имеет ряд ниженазванных общих черт с деятельностью суда кассационной инстанции:

– исправление судебных ошибок и обеспечение единства судебной практики;

– выступают важнейшими гарантиями прав и законных интересов участников процесса;

– установленные законом основания к отмене или изменению судебных решений;

– формами процессуального руководства вышестоящих судов над деятельностью нижестоящих.

Вместе с тем, между этими формами проверки судебных решений есть и ряд следующих существенных различий:

1) По предмету пересмотра. В кассационном порядке пересматриваются судебные решения, не вступившие в законную силу, а в надзорном – приговор, определение или постановление, вступившие в законную силу.

2) Суд кассационной инстанции, при проверке приговора или иного судебного решения по общему правилу, ограничен доводами кассационной жалобы или протеста и вправе проверить материалы уголовного дела только в пределах, заявленных в жалобе или протесте требований. Надзорная инстанция также в пределах доводов надзорной жалобы или протеста проверяет судебное решение. Но в интересах законности суд надзорной инстанции вправе выйти за пределы доводов надзорной жалобы или протеста, и рассмотреть уголовное дело в полном объеме, в

том числе в отношении лиц, которые не обжаловали судебные решения в порядке надзора.

3) Различными являются сроки принесения кассационных и надзорных жалоб или протеста. Согласно ч.1 ст. 359 УПК жалобы и протесты на приговор суда могут быть поданы сторонами в течении десяти суток с момента провозглашения приговора, а если осужденный содержится под стражей, в тот же срок, с момента вручения ему копии приговора.

Ст. 405 УПК гласит: Пересмотр в порядке надзора вынесенного обвинительного приговора, определения, постановления суда, в связи с необходимостью применения закона о более тяжком преступлении, за мягкостью наказания или по иным основаниям, влекущим ухудшение положения осужденнного, а также пересмотр оправдательного приговора либо определения, постановления суда о прекращении производства по уголовному делу допускаются в течение одного года по вступлении их законную силу.

Кроме того, кассационные жалобы и протесты приносятся в суд, вынесший обжалуемое или опротестованное решение, а надзорные – непосредственно в суд надзорной инстанции.

Надзорный протест или жалоба приносятся на следующие судебные акты:

– определение суда кассационной инстанции суда Горно-Бадахшанской автономной области, судов областей, суда города Душанбе, в отношении приговора, определения и решения судов города и района, вступивших в законную силу - соответственно в Президиум суда Горно-Бадахшанской автономной области, судов областей, суда города Душанбе;

– приговора, определения или решения судов городов и районов республиканского подчинения, вступивших в законную силу, определения или решения суда Горно-Бадахшанской автономной области, судов областей, суда города Душанбе, вступивших в законную силу, которые приняли их в качестве суда первой инстанции, если этот приговор, определение или решение не было рассмотрено в Верховном Суде в кассационном порядке, решение Президиума суда Горно-Бадахшанской автономной области, судов областей, суда города Душанбе, приговор,

определение или решение Верховного Суда, вступивших в законную силу, если они не были рассмотрены в кассационном порядке в судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда в судебную коллегию по уголовным делам Верховного Суда;

– приговор, определение и решение военных судов гарнизонов, вступивших в законную силу в военную коллегию Верховного Суда;

– определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда, определение военной коллегии Верховного Суда

– в Президиум Верховного Суда.

В соответствии со ст. 406 УПК надзорный протест или жалоба должны содержать:

– наименование суда, в который они подаются;

– фамилия, имя, отчество лица, подавшего протест или жалобу, с указанием его процессуального положения, места жительства или места нахождения;

– наименование суда, рассматривавшего дело, и содержание принятого судебного акта;

– указание на судебный акт, который опротестуется или обжалуется;

– ссылка на нарушение закона при рассмотрении уголовного дела;

– доводы лица, подавшего протест или жалобу.

В надзорной жалобе лицом, не принимавшим участия в деле, должно быть указано, какие права, свободы или законные интересы этого лица нарушены вступившим в законную силу судебным решением.

Надзорная жалоба должна быть подписана лицом, подавшим жалобу, а надзорный протест должен подписываться прокурором, принесшим протест.

Надзорный протест или жалоба возвращается судом без рассмотрения в случаях, если:

– они не отвечают вышеназванным требованиям (ст. 406 УПК);

– представлены лицом, не имеющим права на обращение в надзорную инстанцию;

– пропущен срок подачи протеста или жалобы в порядке надзора к судебным актам;

– до принятия протеста или жалобы для рассмотрения поступил запрос об их отзыве или оставлении без рассмотрения;

– протест или жалоба представлены с нарушением порядка принесения (ст. 404 УПК).

19.2. Порядок производства в суде надзорной инстанции

Производство в надзорной инстанции можно условно разделить на два этапа.

На первом этапе надзорный протест или жалоба после поступления передаются председателем соответствующего суда или его заместителем судье данного суда. Судя, рассматривающий жалобу или протест, истребует соответствующее уголовное дело из нижестоящего суда.

Изучив надзорный протест или жалобу, судья выносит одно из следующих решений:

– об оставлении без внимания протеста или надзорной жалобы;

– о возбуждении надзорного производства и передаче надзорного протеста или жалобы на рассмотрение суда надзорной инстанции.

Председатель Верховного Суда и его заместители, председатели судов Горно-Бадахшанской автономной области, областных судов и суда города Душанбе вправе не согласиться с решением судьи надзорной инстанции об оставлении без внимания надзорного протеста или жалобы и вынести постановление об отмене решении судьи, возбуждении надзорного производства и передаче надзорного протеста или жалобы с уголовным делом на рассмотрение суда надзорной инстанции.

Второй этап надзорного производства – это рассмотрение жалобы или протеста в судебном заседании суда надзорной инстанции.

Рассмотрение дела в надзорном порядке производится судебной коллегией по уголовным делам и Военной коллегией Верховного Суда в составе трех судей. Президиум суда Горно-Бадахшанской автономной области, областей, суда города

Душанбе и Верховного Суда рассматривают дела в надзорном порядке в составе не менее двух третей членов Президиума.

В рассмотрении уголовного дела в порядке надзора принимает участие соответствующий прокурор. Суд, который рассматривает дело в порядке надзора, имеет право, если считает необходимым, пригласить осужденного в судебное заседание.

Уголовное дело докладывается председателем суда или по его назначению членом президиума или судьей, ранее не участвовавшим в рассмотрении дела. Докладчик излагает обстоятельства дела, содержание приговора, определения, постановления, протеста или жалобы. Докладчику могут быть заданы вопросы судьями, рассматривающими дело, а также прокурором. Если в судебном заседании участвуют осужденный, оправданный, их защитники, законные представители, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик, их представители, они вправе после доклада судьи давать свои устные объяснения. Затем прокурор дает заключение по надзорному протесту или жалобе, после которого стороны удаляются из зала судебного заседания.

В обсуждении жалобы или протеста принимают участие соответственно только члены президиумов судов Горно-Бадахшанской автономной области, областей, суда города Душанбе, судебной коллегии по уголовным делам, Военной коллегии и Президиума Верховного Суда.

Президиумы судов при рассмотрении дела в порядке надзора выносят постановления, которые принимаются двумя третями голосов членов президиумов, участвовавших в заседаниях. При равенстве голосов протест или жалоба, считается оставленным без удовлетворения.

Судебная коллегия по уголовным делам и Военная коллегия Верховного Суда при рассмотрении дела в порядке надзора выносят определение в совещательной комнате, которое принимается большинством голосов и подписывается председательствующим и членами коллегий, участвующими в рассмотрении жалобы или протеста.

Постановление Президиума подписывается председательствующим в судебном заседании. Судебные акты

приобщаются к уголовному делу вместе с надзорным протестом или жалобой.

19.3. Пределы прав надзорной инстанции

Суд надзорной инстанции при рассмотрении уголовного дела не связан с доводами протеста или жалобы и обязан проверить все производство по делу в полном объеме. Если по делу осуждено несколько лиц, а протест или жалоба принесены в отношении одного или части осужденных, суд обязан проверить дело в отношении всех осужденных.

Суд при рассмотрении уголовного дела в порядке надзора может смягчить назначенное осужденному наказание или применить закон о менее тяжком преступлении, изменить режим отбывания наказания, установить фактическое начало исчисления срока отбывания наказания и решить иные вопросы, связанные с изменением приговора, но не вправе усилить наказание, а равно применить закон о более тяжком преступлении. Признав неправильным оправдание обвиняемого или прекращение производства по уголовному делу в суде первой или кассационной инстанции, равно как и назначение осужденному наказания, по своей мягкости не соответствующего содеянному, суд надзорной инстанции вправе с соблюдением требований ст. 378 УПК отменить приговор или определение и направить дело на новое судебное рассмотрение соответственно в суд первой или кассационной инстанции.

Когда по уголовному делу осуждено или оправдано несколько обвиняемых, суд не имеет право отменить судебные решения в части тех осужденных или оправданных, в отношении которых протест не принесён, если отмена приговора, определения, постановления ухудшает их положение.

В результате рассмотрения уголовного дела суд надзорной инстанции вправе:

– оставить протест или жалобу без удовлетворения;

– отменить приговор и все последующие определения и постановления и прекратить производство по уголовному делу либо передать его на новое расследование или новое судебное разбирательство;

– отменить кассационное определение, а также последующие определения и постановления, если они были вынесены, и передать дело на новое кассационное рассмотрение;

– отменить определения и постановления, вынесенные в порядке надзора, и оставить в силе с изменением или без изменения приговор суда и кассационное определение;

– внести изменения в приговор, определение или постановление суда.

Постановление суда надзорной инстанции вступает в законную силу с момента его провозглашения.

Вопросы и задания для самоконтроля:

1. В чем состоит сущность производства в надзорной инстанции?
2. Назовите общие и отличительные черты кассационного и надзорного производства.
3. Перечислите суды, рассматривающие надзорные жалобы и представления.
4. Каков порядок производства в суде надзорной инстанции?
5. Назовите виды решений, принимаемых судом надзорной инстанции.

Литература:

Апелляция, кассация, надзор: новелы ГПК РФ, УПК РФ. Первые результаты применения: монография. В 2 ч. Ч. I / под общ. ред. докт. юрид.наук, проф. Н.А. Колоколова. М., 2015.

Апелляция, кассация, надзор: новелы ГПК РФ, УПК РФ. Первые результаты применения: монография. В 2 ч. Ч. II / под общ. ред. докт. юрид.наук, проф. Н.А. Колоколова. М., 2015.

Безмельницына Э.О. Участие прокурора в судах второй, кассационной и надзорной инстанций. Волгоград, 2011.

Курс уголовного процесса / под ред. д.ю.н., проф. Л.В. Головко. М., 2016.

Мерзлякова М.В., Прошляков А.Д. Пересмотр вступивших в законную силу приговоров, определений и постановлений в порядке надзора. М., 2011.

Потапов В.Д. Основные начала проверки судебных решений в контрольно-проверочных стадиях и производствах уголовного судопроизводства России. М., 2012.

Рахматулоев А.Э. Уголовный процесс: учебник. Худжанд, 2016.

Уголовно-процессуальное право / под ред. Н.А. Кудратова. Душанбе, 2016.

ГЛАВА 20. ВОЗОБНОВЛЕНИЕ ПРОИЗВОДСТВА ПО УГОЛОВНОМУ ДЕЛУ ВВИДУ ВНОВЬ ОТКРЫВШИХСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВ

В результате изучения главы 20 обучающийся должен:

знать:

– сущность и задачи возобновления производства по уголовному делу ввиду вновь открывшихся обстоятельств;

– основания возобновления производства по уголовным делам ввиду вновь открывшихся обстоятельств;

– виды вновь открывшихся обстоятельств;

– порядок возбуждения производства по делу ввиду вновь открывшихся обстоятельств;

– суды, рассматривающие вопросы о возобновлении производства по делу ввиду вновь открывшихся обстоятельств и порядок их рассмотрения.

уметь:

– анализировать положения уголовно-процессуального закона, регламентирующие основания и порядок возобновления производства по уголовному делу ввиду вновь открывшихся обстоятельств;

– правильно толковать уголовно-процессуальные нормы главы 43 УПК.

20.1. Понятие и значение стадии возобновления уголовного дела ввиду вновь открывшихся обстоятельств

Возобновление дел по вновь открывшимся обстоятельствам – это одна из форм пересмотра судебных решений, вступивших в законную силу, которая имеет ряд общих черт с другой такой формой – деятельностью судов надзорной инстанции:

1) у них единый предмет проверки – приговоры, определения и постановления суда, вступившие в законную силу;

2) единые задачи (проверка законности и обоснованности судебных решений для исключения судебных ошибок и обеспечения прав и законных интересов участников процесса).

Вместе с тем пересмотр судебных решений ввиду вновь открывшихся обстоятельств является самостоятельным видом

производства с особым процессуальным порядком выявления и устранения допущенных при рассмотрении уголовных дел судебных ошибок, связанных с тем, что при разрешении дела суду не были известны обстоятельства, которые могли повлиять на его выводы, либо они появились после разрешения дела.

То есть, если основанием для пересмотра судебных решений в надзорном порядке являются допущенные по делу нарушения закона, которые усматриваются из материалов уголовного дела, то основаниями для возобновления дела ввиду вновь открывшихся обстоятельств служат только такие обстоятельства, которые не были известны суду при рассмотрении дела и отсутствовали в его материалах, либо появившиеся после рассмотрения дела.

Таким образом, *основаниями возобновления производства по уголовному делу являются вновь открывшиеся обстоятельства, то есть такие обстоятельства, которые существовали на момент вступления приговора или иного судебного решения в законную силу, но не были известны суду* (ст. 417 УПК).

20.2. Виды вновь открывшихся обстоятельств и порядок их установления

В соответствии с ч. 2 ст. 417 УПК вновь открывшимися обстоятельствами являются:

1) установленные вступившим в законную силу приговором суда заведомая ложность показаний потерпевшего или свидетеля, заключения эксперта, а равно подложность вещественных доказательств, протоколов следственных и судебных действий и иных документов или заведомая неправильность перевода, повлекшие за собой постановление незаконного или необоснованного приговора, определения или постановления;

2) установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия дознавателя, следователя или прокурора, повлекшие постановление незаконного и необоснованного приговора, определения или постановления;

3) установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия судьи, совершенные им при рассмотрении данного уголовного дела;

4) признание Конституционным Судом закона, который суд применил во время рассмотрения конкретного уголовного дела, противоречащим Конституции;

5) иные обстоятельства, неизвестные суду при вынесении приговора, определения, 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 дело было прекращено.

Такие обстоятельства, как заведомая ложность доказательств, преступные действия дознавателя, следователя, прокурора и судьи, повлекшие постановление незаконного и необоснованного приговора, определения или постановления, могут быть установлены помимо приговора суда, постановлением судьи, прокурора, следователя или дознавателя о прекращении уголовного дела за истечением срока давности, вследствие акта амнистии или помилования, в связи со смертью обвиняемого или недостижением возраста для привлечения в качестве обвиняемого.

Днем открытия новых обстоятельств считается (ч. 4 ст. 418 УПК):

– день вступления в законную силу решения Конституционного Суда о признании противоречия закона, примененного судом во время рассмотрения конкретного уголовного дела, Конституции;

– день вступления в законную силу приговора (определения, постановления) в отношении лиц, виновных в даче заведомо ложных показаний, представлении ложных доказательств, неправильном переводе или преступных действиях, совершенных следователем, прокурором, судьей в ходе расследования или рассмотрении дела;

– день подписания прокурором заключения о необходимости возобновления производства ввиду вновь открывшихся обстоятельств.

Право возбуждения производства ввиду вновь открывшихся обстоятельств принадлежит прокурору, за исключением такого вновь открывшегося обстоятельства, как признание Конституционным Судом закона, который суд применил во время рассмотрения конкретного уголовного дела, противоречащим Конституции. Пересмотр приговора по данному обстоятельству осуществляется по представлению председателя Верховного Суда Президиумом Верховного Суда.

Поводами к возбуждению производства ввиду вновь открывшихся обстоятельств могут быть заявления граждан, сообщения должностных лиц, данные, полученные в ходе расследования и рассмотрения других уголовных дел (ч. 2 ст. 419 УПК).

Если в поступившем заявлении или сообщении имеется ссылка на наличие приговора суда, вынесенного в связи с заведомой ложностью доказательств либо преступными действиями, совершенными следователем, прокурором, судьей в ходе расследования или рассмотрении дела, прокурор своим постановлением возбуждает производство ввиду вновь открывшихся обстоятельств, проводит соответствующую проверку, истребует копию приговора и справку о вступлении приговора в законную силу.

Если в заявлении или сообщении указывается на иные вновь открывшиеся обстоятельства, прокурор выносит постановление о возбуждении производства ввиду таких обстоятельств и производит их расследование или дает поручение об этом следователю. При таком расследовании иных вновь открывшихся обстоятельств могут производиться допросы, осмотры, экспертизы и иные следственные действия (ч. 4 ст. 419 УПК).

По окончании проверки или расследования и при наличии основания для возобновления производства по уголовному делу прокурор направляет уголовное дело со своим заключением, а также копией приговора и материалами проверки или расследования в соответствующий суд.

При отсутствии оснований для возобновления производства по уголовному делу прокурор своим постановлением

прекращает возбужденное им производство. Данное постановление доводится до сведения заинтересованных лиц с разъяснением им права обжаловать его в суд, который правомочен решать вопрос о возобновлении производства по данному делу ввиду вновь открывшихся обстоятельств.

20.3. Порядок разрешения судом вопроса о возобновлении производства по делу. Виды решений, принимаемых в данной стадии процесса

Пересмотр обвинительного приговора ввиду вновь открывшихся обстоятельств в пользу осужденного никакими сроками не ограничен. Смерть осужденного не является препятствием к возобновлению производства ввиду вновь открывшихся обстоятельств в целях его реабилитации.

Пересмотр оправдательного приговора, определения, постановления о прекращении дела, а также пересмотр обвинительного приговора по мотивам мягкости наказания или необходимости применения к осужденному закона о более тяжком преступлении допускается лишь в течение сроков давности привлечения к уголовной ответственности и не позднее одного года со дня открытия новых обстоятельств (ч. 3 ст. 418 УПК).

Вопрос о возобновлении дела ввиду вновь открывшихся обстоятельств (ч. 1 ст. 421 УПК) рассматривается следующими судами:

– в отношении приговоров, определений и постановлений районных (городских) судов – президиумом суда Горно-Бадахшанской автономной области, областных судов и суда города Душанбе;

– в отношении приговоров, определений и постановлений суда Горно-Бадахшанской автономной области, областного суда, суда города Душанбе, судов городов и районов республиканского подчинения – Судебной коллегией по уголовным делам Верховного Суда;

– в отношении приговоров, определений и постановлений военных судов гарнизонов – Военной коллегией Верховного Суда;

– в отношении приговоров, определений, вынесенных в первой инстанции, и постановлений Верховного Суда – Президиумом 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 ввиду вновь открывшихся обстоятельств.

Рассмотрев заключение прокурора о возобновлении производства по уголовному делу ввиду вновь открывшихся обстоятельств (ст. 422 УПК), суд выносит одно из следующих решений:

– об отмене приговора, определения суда или постановления судьи и передача дела для производства дополнительного расследования или нового судебного разбирательства;

– об отмене приговора, определения или постановления суда и о прекращении дела, когда не требуется новое расследование или судебное разбирательство для принятия окончательного решения по делу;

– об отклонении представления председателя Верховного Суда или заключения прокурора.

Расследование и судебное разбирательство по делу после отмены судебных решений ввиду вновь открывшихся обстоятельств, а также обжалование и опротестование вынесенных новых судебных решений производится в общем порядке.

Вопросы и задания для самоконтроля:

1. Назовите виды вновь открывшихся обстоятельств.
2. Каковы сроки возбуждения производства по делу ввиду вновь открывшихся обстоятельств?
3. Назовите виды решений, принимаемых судом по заключению прокурора о возобновлении производства по делу.

Литература:

Ведищев Н.П. Возобновление производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств. М., 2003.

Давыдов В.А. Возобновление уголовного судопроизводства ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств: теория и практика исправления судебных ошибок. М., 2011.

Курс уголовного процесса / под ред. д.ю.н., проф. Л.В. Головко. М., 2016.

Манова Н.С. Досудебное и судебное производство: сущность и проблемы дифференциации процессуальных форм. Саратов, 2003.

Муратова Н.Г. Система судебного контроля в уголовном судопроизводстве: вопросы теории, законодательного регулирования и практики. Казань, 2004.

Рахматулоев А.Э. Уголовный процесс: учебник. Худжанд, 2016.

Уголовно-процессуальное право / под ред. Н.А. Кудратова. Душанбе, 2016.

ГЛАВА 21. ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ В ОТНОШЕНИИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

В результате изучения главы 21 обучающийся должен:

знать:

– общую характеристику производства по делам о преступлениях несовершеннолетних;

– особенности предварительного расследования по делам о преступлениях несовершеннолетних;

– особенности судебного разбирательства по делам данной категории.

уметь:

– анализировать положения уголовно-процессуального закона, регламентирующие порядок производства по делам несовершеннолетних;

– правильно толковать уголовно-процессуальные нормы главы 44 УПК.

21.1. Общая характеристика особенностей производства по уголовным делам в отношении несовершеннолетних

Уголовное судопроизводство по делам о преступлениях несовершеннолетних, в соответствии с положениями ст. 424 УПК, определяется общими правилами, а также нормами гл. 44 УПК, в которой предусмотрены некоторые специальные правила осуществления уголовно-процессуальной деятельности по делам о преступлениях, совершенных несовершеннолетними. Эти правила действуют безотносительно к видам преступлений, совершаемых подростками. Они обусловлены как возрастными признаками субъекта преступления, так и социальной политикой государства в отношении несовершеннолетних. Сущность уголовной политики как части общесоциальной политики государства в отношении подростков – правонарушителей заключается в том, что наказание за совершенное преступление назначается, в первую очередь, с целью исправления несовершеннолетнего, предупреждения совершения им новых преступлений.

21.2. Особенности предварительного расследования и судебного разбирательства дел о преступлениях несовершеннолетних

По делам несовершеннолетних предусмотрены некоторые особенности в предмете доказывания. Согласно ч. 1 ст. 425 УПК по делам данной категории наряду с доказыванием обстоятельств, указанных в ст. 85 УПК, устанавливаются также:

1) возраст несовершеннолетнего, число, месяц и год рождения;

2) условия жизни, обучения и воспитания подростка, уровень интеллектуального, волевого и психического развития, особенности характера и темперамента, потребности, интересы и иные особенности его личности;

3) влияние на несовершеннолетнего старших по возрасту и иных лиц.

Эти обстоятельства по своей сущности лишь детализируют компоненты общего предмета доказывания, ориентируя следствие и суд на углубленное исследование тех обстоятельств, которые имеют значение для повышения воспитательной и профилактической направленности уголовного судопроизводства, индивидуализации ответственности и наказания каждого несовершеннолетнего.

При производстве предварительного расследования и судебного разбирательства по уголовному делу о преступлении, совершенном несовершеннолетним, должно быть обращено особое внимание на установление психологических особенностей личности подростка, а если имеются данные об его отставании в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством, устанавливается также, мог ли несовершеннолетний в полной мере сознавать фактический характер и значение своих действий либо руководить ими.

Правовым последствием установления данного обстоятельства является прекращение уголовного преследования несовершеннолетнего, хотя и достигшего возраста уголовной ответственности, но который не мог в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий либо руководить ими вследствие отставания в психическом

развитии, не связанного с душевной болезнью. Такое лицо не подлежит уголовной ответственности (ч. 4 ст. 23 УК).

При установлении степени умственной отсталости несовершеннолетнего выясняется не просто соответствие уровня развития подростка возрастной норме. Диагностика отклонений в психическом развитии несовершеннолетнего является лишь первым этапом экспертной оценки. Второй и основной этап состоит именно в решении вопроса о том, мог ли несовершеннолетний, обладающий установленными возрастными особенностями психики, в ситуации совершения инкриминируемого ему преступления полностью сознавать фактический характер своих действий и руководить ими.

Решение этого главного вопроса в случаях психической отсталости, не связанной с душевной болезнью, осуществляется на основании степени отклонения реального уровня психического развития несовершеннолетнего от существующих возрастных стандартов. При этом возможны три варианта ответов:

1) несовершеннолетний в полной мере мог сознавать значение своих действий и руководить ими;

2) несовершеннолетний не в полной мере мог осознавать фактический характер своих действий и руководить ими;

3) несовершеннолетний не мог сознавать значения своих действий и руководить ими.

При первом варианте заключения эксперта наличие умственной отсталости у несовершеннолетнего, как представляется, должно быть учтено судом в качестве смягчающего его ответственность обстоятельства при назначении вида и размера наказания.

Третий вариант ответа, как правило, связан с наличием психической патологии и по существу означает признание подростка невменяемым, что, как было отмечено выше, влечет прекращение в его отношении уголовного преследования в связи с отсутствием состава преступления.

Более сложной является ситуация, когда несовершеннолетний не в полной мере понимал значение своих действий в силу отставания в психическом развитии. Значение данного фактора не может быть сведено лишь к обстоятельству,

смягчающему ответственность. При установлении экспертом невозможности подростка в полной мере понимать значение своих действий в силу отставания в психическом развитии в заключении должны быть отражены и причины такого отставания, а также рекомендации в возможных путях коррекции личности несовершеннолетнего, устранения такого отставания с помощью медико-педагогических мер воздействия. В подобных случаях заключение эксперта должно служить основанием для применения к несовершеннолетнему рекомендованных экспертом мер воздействия, в том числе для обязательного применения соответствующих принудительных мер воспитательного характера.

УПК обязывает органы предварительного расследования и суд установить возможное влияние на несовершеннолетнего старших по возрасту и иных лиц. Данное обстоятельство может выступать в качестве причины совершения подростком преступления либо условия, способствующего совершению им преступления.

Предварительное расследование по делам о преступлениях несовершеннолетних может осуществляться только в форме следствия (ч. 2 ст. 160 УПК).

Особенностью предварительного расследования дел данной категории является также то, что УПК предусматривает специальное основание для прекращения уголовного дела в отношении несовершеннолетнего и освобождения его от уголовного наказания с применением принудительной меры воспитательного характера или с направлением его в специализированное лечебно-воспитательное учреждение. Возможность применения к несовершеннолетнему указанных мер воздействия и их эффективность зависят от того, насколько органы предварительного расследования и суд достоверно и полно установят те обстоятельства, которые составляют особенности предмета доказывания по делам данной категории.

Суд при рассмотрении уголовного дела о преступлении небольшой или средней тяжести вправе прекратить его и применить к несовершеннолетнему принудительную меру воспитательного воздействия, если придет к выводу о том, что

несовершеннолетний может быть исправлен без применения уголовного наказания (ст. 436 УПК). Кроме того, суд вправе вынести обвинительный приговор с освобождением несовершеннолетнего от наказания и применением указанных мер воздействия (ст. 437 УПК).

Если несовершеннолетний совершил преступление в соучастии с взрослыми лицами, то уголовное дело в его отношении, по возможности должно быть выделено в отдельное производство (ст. 426 УПК).

УПК предусматривает особый порядок применения в отношении несовершеннолетних подозреваемых и обвиняемых мер процессуального принуждения. Так, при решении вопроса о применении меры пресечения в отношении несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого в каждом случае должна обсуждаться возможность применения к нему такой меры пресечения, как отдача под присмотр (ч. 1 ст.427 УПК).

К несовершеннолетнему подозреваемому или обвиняемому заключение под стражу в качестве меры пресечения может быть применено в исключительных случаях, если он подозревается или обвиняется в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления (ч. 2 ст. 427). Срок содержания несовершеннолетнего под стражей в качестве меры пресечения на предварительном следствии может быть продлен на срок только до шести месяцев (ч. 3 ст. 427 УПК).

О задержании, заключении под стражу или продлении срока содержания под стражей несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого незамедлительно извещаются родители или другие его законные представители.

Вызов несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, не находящегося под стражей, к прокурору, следователю, дознавателю, а также в суд производится через его родителей или других законных представителей.

УПК предусматривает специальные правила для допроса несовершеннолетнего обвиняемого и подозреваемого. Допрос не может продолжаться без перерыва более 2 часов, а в общей сложности более 4 часов в день (ст. 429 УПК). В допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого участвует

защитник, который вправе задавать ему вопросы, а по окончании допроса знакомиться с протоколом и делать замечания о правильности и полноте сделанных в нем записей. В допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, не достигшего возраста 16 лет либо достигшего этого возраста, но страдающего психическим расстройством или отстающего в психическом развитии, участие педагога и психолога обязательно. В остальных случаях следователь обеспечивает участие педагога или психолога в допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого по ходатайству защитника либо по собственной инициативе. Педагог и психолог вправе с разрешения следователя задавать вопросы несовершеннолетнему подозреваемому, обвиняемому, а по окончании допроса знакомиться с протоколом допроса и делать письменные замечания о правильности и полноте сделанных в нем записей.

По делам несовершеннолетних в ходе досудебного производства и в судебном разбирательстве участвуют их законные представители, которые допускаются к участию в деле по постановлению следователя с момента первого допроса несовершеннолетнего в качестве подозреваемого или обвиняемого.

В соответствии с положениями ст. 431 УПК законный представитель имеет право:

1) знать, в чем подозревается или обвиняется несовершеннолетний;

2) присутствовать при предъявлении обвинения;

3) участвовать в допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, а также, с разрешения следователя, – в иных следственных действиях, производимых с его участием и участием защитника;

4) знакомиться с протоколами следственных действий, в которых он принимал участие, и делать письменные замечания о правильности и полноте сделанных в них записей;

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

6) представлять доказательства;

7) по окончании расследования знакомиться со всеми материалами уголовного дела, выписывать из него любые сведения и в любом объеме.

Следователь вправе по окончании предварительного расследования вынести постановление о непредъявлении несовершеннолетнему обвиняемому для ознакомления тех материалов уголовного дела, которые могут оказать на него отрицательное воздействие. Ознакомление с этими материалами законного представителя несовершеннолетнего обвиняемого является обязательным.

Законный представитель может быть отстранен от участия в уголовном деле, если имеются основания считать, что его действия наносят ущерб интересам несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого или направлены на воспрепятствование объективному расследованию дела. Об этом следователь выносит постановление. В этом случае к участию в уголовном деле допускается другой законный представитель несовершеннолетнего (ч. 4 ст. 431 УПК).

В судебном разбирательстве законный представитель несовершеннолетнего имеет право заявлять ходатайства и отводы, давать показания, представлять доказательства, приносить жалобы на действия и решения суда, участвовать в заседании суда кассационной инстанции.

Законный представитель мотивированным решением суда может быть отстранен от участия в судебном разбирательстве, если есть основания считать, что его действия наносят ущерб интересам несовершеннолетнего подсудимого или направлены на воспрепятствование объективному рассмотрению дела. В этом случае допускается другой законный представитель несовершеннолетнего подсудимого (ст. 433 УПК).

В соответствии со ст. 434 УПК, при рассмотрении уголовного дела в отношении несовершеннолетнего суд по своей инициативе или по ходатайству защитника, законного представителя, прокурора вправе с учетом мнения сторон удалить несовершеннолетнего подсудимого из зала судебного заседания на время исследования обстоятельств, которые могут оказать на него отрицательное влияние. После возвращения несовершеннолетнего

председательствующий сообщает ему в необходимом объеме и форме содержания доказательств, рассмотренных в его отсутствие, и представляет несовершеннолетнему возможность задать вопросы лицам, допрошенным без его участия.

Суд, получив после окончания предварительного расследования уголовное дело с обвинительным заключением вправе прекратить его и применить в отношении несовершеннолетнего обвиняемого принудительные меры воспитательного воздействия.

При постановлении приговора в отношении несовершеннолетнего суд наряду с общими вопросами обязан решить вопрос о возможности освобождения несовершеннолетнего от наказания, условного осуждения либо назначения ему наказания, не связанного с лишением свободы.

Вопросы и задания для самоконтроля:

1. В чем особенности предмета доказывания по делам несовершеннолетних?
2. Назовите особенности применения в отношении несовершеннолетних мер пресечения.
3. Каковы права законного представителя несовершеннолетнего обвиняемого?

Литература:

Дудин Н.П., Луговцева С.А. Судебное разбирательство дел в отношении несовершеннолетних. СПб., 2005.

Курс уголовного процесса / под ред. д.ю.н., проф. Л.В. Головко. М., 2016.

Очередин В.Т. Обеспечение законности при расследовании преступлений несовершеннолетних. Волгоград, 2009.

Пекинские правила (Минимальные стандартные правила ООН, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних). Приняты резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 29 декабря 1985 г. ООН // Доступ из справ. – правовой системы «КонсультантПлюс».

Практика применения уголовно-процессуального кодекса РФ. 6-е издание / под ред. В.М. Лебедева. М., 2013.

Рахматулоев А.Э. Уголовный процесс: учебник. Худжанд, 2016.

Судебное производство в уголовном процессе Российской Федерации / под общ. ред. А.И. Карпова. М., 2009.

Уголовно-процессуальное право / под ред. Н.А. Кудратова. Душанбе, 2016.

ГЛАВА 22. ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА О ПРИМЕНЕНИИ ПРИНУДИТЕЛЬНЫХ МЕР МЕДИЦИНСКОГО ХАРАКТЕРА

В результате изучения главы 22 обучающийся должен:

знать:

– основания применения принудительных мер медицинского характера;

– особенности предварительного расследования и судебного разбирательства по делам о применении принудительных мер медицинского характера.

уметь:

– анализировать положения уголовно-процессуального закона, регламентирующие порядок производства по применению принудительных мер медицинского характера;

– правильно толковать уголовно-процессуальные нормы главы 45 УПК.

22.1. Основания применения принудительных мер медицинского характера

Психическое состояние лица, совершившего общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом, имеет важное значение для решения вопроса о привлечении данного лица к уголовной ответственности и его наказании, а также для определения процессуального порядка производства по уголовному делу.

Необходимым условием ответственности лица за совершенное деяние является такое состояние его психики, когда оно может отдавать себе отчет в своих действиях и руководить ими. То есть, лицо может являться субъектом преступления и нести за него уголовную ответственность только в том случае, если оно является вменяемым.

Если же на момент совершения общественно опасного деяния лицо страдало душевной болезнью и вследствие этого не понимало характера совершаемых действий и не могло руководить ими либо если лицо заболело душевной болезнью после

совершения преступления и в связи с этим потеряло возможность понимать фактический характер содеянного, то оно не может быть привлечено к ответственности и подвергнуто уголовному наказанию.

Однако, если такие лица в силу характера своего заболевания и тяжести совершенных деяний представляют опасность для общества, то к ним должны быть применены принудительные меры медицинского характера. Принудительные меры медицинского характера не являются мерами уголовного наказания. Но в связи с тем, что они существенно ограничивают конституционные права и свободы личности и, прежде всего, право на личную неприкосновенность, их применение возможно только по решению суда.

Исходя из положений закона (ст. 438 УПК), принудительные меры медицинского характера могут быть применены только при *совокупности следующих оснований:*

1) совершение лицом деяния, запрещенного уголовным законом;

2) совершение деяния в состоянии невменяемости, либо наличие у лица в момент производства по делу психического расстройства, которое делает невозможным назначение или исполнение наказания;

3) опасность, которую представляет лицо для себя и других лиц вследствие характера своего заболевания и тяжести совершенного деяния.

Назначение принудительного лечения не обязательно в каждом случае, когда общественно опасное деяние совершено невменяемым лицом или лицом, заболевшим душевной болезнью после совершения преступления. Этот вопрос решается судом, исходя из общественной опасности совершенного деяния, а также характера заболевания лица. Если лицо не представляет опасности для себя и окружающих, то материалы дела могут быть переданы в органы здравоохранения для решения вопроса о лечении этого лица.

Согласно положениям уголовного закона, лицо, совершившее общественно опасное деяние в состоянии невменяемости, полностью освобождается от уголовной ответственности и не может быть привлечено к ней, даже если оно

выздоровеет после применения принудительных мер медицинского характера.

Если лицо заболело душевной болезнью, лишившей его возможности понимать фактический характер происходящего, после совершения преступления и после применения к нему принудительных мер медицинского характера выздоровело, то суд может применить к нему меры уголовного наказания, если не истек срок давности и нет других оснований для освобождения его от уголовной ответственности. При этом срок применения к лицу принудительного лечения засчитывается в общий срок отбывания наказания.

Производство по применению принудительных мер медицинского характера в отношении невменяемых и лиц, у которых после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение и исполнение наказания, имеет целый ряд особенностей (гл. 45 УПК).

22.2. Особенности предварительного следствия и судебного разбирательства по делам о применении принудительных мер медицинского характера

При осуществлении досудебного производства по делам о применении принудительных мер медицинского характера могут быть выделены следующие особенности:

1) расследование таких дел может осуществляться только в форме предварительного следствия (ч. 2 ст. 160 УПК);

2) при установлении обстоятельств предмета доказывания должно быть обращено особое внимание на наличие, характер и степень опасности психического расстройства у лица до, в момент и после совершения общественно опасного деяния, а также на то, связано ли психическое расстройство лица с опасностью для него или других лиц (ст. 439 УПК);

3) если до установления факта психического расстройства лицо содержалось под стражей, то по требованию прокурора суд принимает решение о переводе лица в специализированное психиатрическое учреждение, приспособленное для содержания арестованных (ст. 440 УПК);

4) если указанные лица совершили преступление в соучастии, то дело в их отношении, по возможности, должно быть выделено в отдельное производство (ст. 441 УПК);

5) по делам лиц, в отношении которых ведется производство по применению принудительных мер медицинского характера, обязательно участие их законного представителя, в качестве которого выступают близкие родственники больного (ст. 443 УПК). Законный представитель имеет право:

– знать, в совершении какого деяния уличается представляемое им лицо;

– заявлять ходатайства и отводы, представлять доказательства;

– участвовать с разрешения следователя в следственных действиях, проводимых по его ходатайству или ходатайству защитника;

– знакомиться с протоколами следственных действий, в которых он принимал участие, и делать письменные замечания о правильности и полноте сделанных в них записей;

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

– получать копию постановления о прекращении дела или о направлении дела в суд для применения принудительных мер медицинского характера;

– участвовать в судебном разбирательстве;

– приносить жалобы на действия и решения следователя, прокурора и суда, а также знать о принесенных по делу жалобах и протестах, подавать на них возражения и участвовать в судебном рассмотрении заявленных жалоб.

6) по таким делам обязательно производство судебно-психиатрической экспертизы (ст. 209 УПК);

7) обязательно участие защитника, который вступает в дело с момента установления факта невменяемости или психического расстройства лица, в отношении которого ведется производство, если ранее уже не участвовал в деле (ст. 444 УПК);

8) предварительное следствие по делам указанной категории завершается либо составлением постановления о

прекращении уголовного дела, если, по мнению следователя, лицо не представляет опасности для себя и других лиц или если имеются иные основания для прекращения производства по делу, либо постановлением о направлении дела в суд для применения принудительных мер медицинского характера.

Лицу, в отношении которого ведется производство о применении принудительной меры медицинского характера, должно быть предоставлено право лично осуществлять принадлежащие ему процессуальные права (подозреваемого, обвиняемого), если его психическое состояние позволяет ему осуществлять такие права. При этом учитываются заключения экспертов, участвующих в производстве судебно-психиатрической экспертизы, и, при необходимости, медицинское заключение психиатрического стационара.

Судебное разбирательство по делам о применении принудительных мер медицинского характера осуществляется в общем порядке с некоторыми особенностями (ст. 447-449 УПК):

1) судебное следствие начинается с изложения прокурором доводов о необходимости применения к лицу принудительных мер медицинского характера;

2) в ходе судебного разбирательства должны быть разрешены следующие вопросы (ст. 448 УПК):

– имело ли место деяние, предусмотренное уголовным законом;

– совершило ли деяние лицо, о котором рассматривается дело;

– совершило ли деяние лицо, в состоянии невменяемости;

– заболело ли данное лицо после совершения преступления психическим расстройством, делающим невозможным назначение или исполнение наказания;

– представляет ли болезненное психическое расстройство лица опасность для него или других лиц;

– подлежит ли применению принудительная мера медицинского характера, и какая именно.

Лицу, в отношении которого решается вопрос о прекращении, об изменении или о продлении применения к нему принудительной меры медицинского характера, должно быть

предоставлено право лично участвовать в судебном заседании, если его психическое состояние позволяет ему участвовать в судебном заседании.

3) судебное разбирательство завершается принятием одного из следующих решений:

а) о применении принудительных мер медицинского характера и освобождении лица от уголовной ответственности;

б) об отказе в применении принудительных мер медицинского характера и прекращении уголовного дела, если суд сочтет, что лицо не представляет опасности для себя и окружающих, либо усмотрит наличие оснований для прекращения производства по делу;

в) о возвращении дела для дополнительного расследования и составления обвинительного заключения, если психическое заболевание лица не установлено либо оно не препятствует назначению лицу уголовного наказания (ст. 449 УПК).

В случае прекращения уголовного дела копия постановления суда в течение 5 суток направляется в орган здравоохранения для решения вопроса о лечении лица, нуждающегося в психиатрической помощи.

Изменение, прекращение и продление применения принудительных мер медицинского характера осуществляется судом, назначившим принудительное лечение, либо судом по месту применения принудительного лечения по ходатайству администрации психиатрического стационара, законного представителя лица или его защитника.

Суд прекращает, изменяет, или продлевает применение принудительных мер медицинского характера на следующие шесть месяцев по представлению администрации учреждения, оказывающего психиатрическую помощь, и заключению комиссии врачей-психиатров (ч. 1 ст. 451 УПК).

В соответствии с положениями ст. 452 УПК, если принудительные меры медицинского характера были применены к лицу, психическое расстройство у которого наступило после совершения преступления, то в случае его выздоровления суд своим решением прекращает применение указанных мер и решает вопрос о направлении дела для производства дознания или

предварительного следствия и привлечения данного лица в качестве обвиняемого.

Вопросы и задания для самоконтроля:

1. Назовите особенности предварительного расследования при производстве о применении принудительных мер медицинского характера.

3. Какие решения могут быть приняты судом по делам о применении принудительных мер медицинского характера?

Литература:

Курс уголовного процесса / под ред. д.ю.н., проф. Л.В. Головко. М., 2016.

Рахматулоев А.Э. Уголовный процесс: учебник. Худжанд, 2016.

Спасенников Б.А. Принудительные меры медицинского характера: история, теория, практика. СПб., 2003.

Судебное производство в уголовном процессе Российской Федерации: практическое пособие по применению Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации / под общ. ред. А.И. Карпова. М., 2009.

Татьянина Л.Г. Рассмотрение уголовного дела в суде в отношении лиц, имеющих психические недостатки. Ижевск, 2003.

Уголовно-процессуальное право / под ред. Н.А. Кудратова. Душанбе, 2016.

ГЛАВА 23. УСКОРЕННОЕ ПРОИЗВОДСТВО

В результате изучения главы 23 обучающийся должен:

знать:

– сущность и значение ускоренного досудебного производства;

– правила осуществления ускоренного производства.

уметь:

– анализировать положения гл. 46 УПК о порядке осуществления ускоренного производства.

23.1 Понятие и общие правила осуществления ускоренного производства

В теории уголовного процесса существует устоявшееся мнение о том, что рационализация уголовного судопроизводства не только допускает, но и требует использования суммарных процедур, которые заняли прочное место в уголовно-процессуальном законодательстве многих зарубежных государств (как англо-саксонской, так и континентальной систем права). В настоящее время вопрос о том, должна ли в уголовном процессе Таджикистана существовать упрощенная форма досудебной деятельности, можно считать решенным. В соответствии с гл. 46 УПК допускается ускоренное досудебное производство по делам о преступлениях небольшой общественной опасности, перечень которых дан в ч. 1 ст. 453 УПК. Это такие составы преступлений, как ч. 1 ст. 111, ч. 1 ст. 125, ч. 1 ст. 126, ч. 1 ст. 131, ч. 4 ст. 196, ч. 1 ст. 230, ч. 1 ст. 232, ч. 1 ст. 234, ч. 1 ст. 237, ч. 1 ст. 147, ч. 1 ст. 253, ч. 1 ст. 254, ч. 1 ст. 255, ч. 1 ст. 294, ст. 334, ст. 339 УК.

Ускоренное производство по указанным преступлениям допускается в тех случаях, когда факт преступления очевиден, известно лицо, совершившее преступление, и оно не отрицает своей причастности к данному преступлению.

Суть ускоренного производства заключается в деятельности по собиранию в течение 7 – суточного срока органом дознания материалов об обстоятельствах совершенного преступления и личности правонарушителя без возбуждения уголовного дела. В частности, орган дознания до возбуждения

уголовного дела получает объяснения от лица, совершившего преступление, очевидцев и других лиц, истребует справку о наличии или отсутствии судимости у лица, совершившего преступление, данные, характеризующие его личность, и другие материалы, имеющие значение для рассмотрения дела в судебном заседании.

У лица, совершившего преступление, отбирается обязательство являться по вызовам органа дознания и суда и сообщать о перемене места жительства. В случае неявки в орган дознания или в судебное заседание лицо может быть подвергнуто приводу (ст. 453).

Затем, признав собранные материалы достаточными для направления их в суд, орган дознания выносит постановление о возбуждении уголовного дела, принимает его к своему производству и в течение 3 суток привлекает в качестве обвиняемого лицо, совершившее преступление, решает вопрос о мере пресечения в отношении обвиняемого, а также принимает решение о признании соответствующих лиц потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком (ст. 455 УПК).

Выполнив эти действия, орган дознания знакомит потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей с материалами уголовного дела и составляет по делу обвинительное заключение, которое вместе с материалами уголовного дела направляется прокурору.

Прокурор, в соответствии со ст. 456 УПК, при поступлении от органа дознания уголовного дела, законченного в порядке ускоренного производства, в срок не более 24 часов проверяет материалы дела и принимает по нему решение об утверждении обвинительного заключении, либо о прекращении уголовного дела в полном объеме или в отношении отдельных обвиняемых, либо о возвращении дела со своими письменными указаниями для производства дознания.

Кроме того, по указанным категориям уголовных дел может быть проведено дознание, если в течение 10 суток невозможно провести весь комплекс необходимых процессуальных действий: в течение семи суток не представляется возможным выяснить существенные обстоятельства совершения

преступления, либо в течение трех суток – осуществить привлечение лица в качестве обвиняемого, избрать ему меру пресечения, признать соответствующих лиц потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком и ознакомить их с материалами уголовного дела. В таких случаях дознание должно быть закончено не позднее двадцати суток со дня возбуждения уголовного дела или возвращения его прокурором (ст. 457 УПК).

Вопросы и задания для самоконтроля:

1. Каковы сроки ускоренного производства? Возможно ли их продление?
2. Охарактеризуйте особенности осуществления доказывания по делам, которые готовятся к судебному разбирательству в порядке ускоренного производства.
3. В каких случаях и кем может быть принято решение о проведении дознания по делу, подготовленному в порядке ускоренного производства?

Литература:

Гаврилов Б.Я., Кузнецов А.Н. Производство дознания в сокращенной форме : научно-практическое пособие. Воронеж, 2014.

Качалова О.В. Теоретические основы ускоренного производства в российском уголовном процессе. М., 2015.

Качалова О.В. Виды ускоренного производства в российском уголовном процессе. М., 2016.

Курс уголовного процесса / под ред. д.ю.н., проф. Л.В. Головко. М., 2016.

Рахматулоев А.Э. Уголовный процесс: учебник. Худжанд, 2016.

Уголовно-процессуальное право / под ред. Н.А. Кудратова. Душанбе, 2016.

Хайдаров М.П., Хайдаров З.П. Некоторые проблемы ускоренного производства в деятельности органов внутренних дел // Труды Академии. № 1 (19), 2013.

Юлдошев Р.Р. Ускоренное производство как форма проявления уголовного преследования в уголовном

судопроизводстве Республики Таджикистан // Проблемы управления органами расследования преступлений, уголовного процесса и криминалистики: сб. науч. статей. М.: Академия управления МВД России, 2011.

ГЛАВА 24. ПРОИЗВОДСТВО ПО ВОЗМЕЩЕНИЮ ВРЕДА, ПРИЧИНЕННОГО НЕЗАКОННЫМИ ДЕЙСТВИЯМИ СУДА И ОРГАНОВ, ОСУЩЕСТВЛЯЮЩИХ ДОСУДЕБНОЕ ПРОИЗВОДСТВО ПО УГОЛОВНОМУ ДЕЛУ

В результате изучения главы 24 обучающийся должен:

знать:

– основные положения института возмещения вреда, причиненного незаконными действиями суда и органов, осуществляющих досудебное производство по уголовному делу;

– содержание правоотношений, возникающих в связи с реабилитацией в уголовном судопроизводстве.

уметь:

– оперировать понятиями «основания возникновения права на возмещение вреда», «реабилитация в уголовном судопроизводстве»;

– принимать процессуальные решения относительно возникновения права на возмещение вреда, причиненного незаконными действиями суда и органов, осуществляющих досудебное производство по уголовному делу;

– правильно толковать требования уголовно-процессуальных норм главы 47 УПК.

24.1. Сущность института возмещения вреда, причиненного незаконными действиями суда и органов, осуществляющих досудебное производство по уголовному делу (реабилитации). Основания и условия возмещения вреда

Положение о том, что каждый гражданин имеет право на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями органов государственной власти или их должностных лиц, в ряде международно-правовых актов (Международном пакте о гражданских и политических правах, Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод и др.).

УПК на основе этих положений впервые закрепил самостоятельный институт возмещения вреда, причиненного незаконными действиями суда и органов, осуществляющих досудебное производство по уголовному делу (реабилитация),

предусмотрев основные понятия этого института: круг субъектов, подлежащих реабилитации; основания возникновения у них этого права; порядок реализации права на реабилитацию; виды вреда, подлежащего возмещению.

Реабилитация в уголовном процессе означает порядок восстановления прав и свобод лица, незаконно или необоснованно подвергнутого уголовному преследованию, и возмещения причиненного ему вреда. Право на реабилитацию включает в себя:

Право на реабилитацию включает в себя:

1) право на возмещение имущественного вреда;

2) устранение последствий морального вреда;

3) восстановление трудовых, пенсионных, жилищных и иных прав;

4) обеспечение возмещения вреда реабилитированному гражданину государством в полном объеме независимо от вины должностных лиц.

Говоря о значении реабилитации, следует выделять три аспекта: социальный, компенсационный, нравственный.

Социальный аспект заключается в том, что данный институт важен для формирования в стране правового государства, в котором обеспечена защита прав личности и возмещения ей вреда, причиненного незаконными действиями должностных лиц государства.

Компенсационный аспект значения реабилитации состоит в том, что она направлена на обеспечение реабилитированному возмещения вреда, причиненного в результате незаконных действий дознавателя, следователя, прокурора или суда и устранения последствий, связанных с незаконным уголовным преследованием, осуждением, применением мер процессуального принуждения.

Нравственный аспект значения реабилитации состоит в том, что она дает гражданину, вовлеченному в сферу уголовного судопроизводства, осознание своей защищенности со стороны закона путем реализации права требовать возмещения морального и имущественного вреда в случае незаконного или необоснованного привлечения к уголовной ответственности.

Исходя из положений ст. 461 УПК, субъектом права на реабилитацию и возмещения вреда, причиненного

неправомерными действиями должностных лиц органов предварительного расследования, прокуратуры и суда, является:

1) подсудимый, в отношении которого вынесен оправдательный приговор;

2) обвиняемый или подозреваемый, в отношении которого уголовное преследование прекращено по реабилитирующим основаниям (абзац 1, 2 ч. 1 ст. 27, абзац 2 ч. 1 ст. 234 УПК);

4) осужденный, в отношении которого отменен вступивший в законную силу обвинительный приговор и прекращено уголовное дело;

5) лицо, в отношении которого отменено решение суда о применении к нему принудительных мер медицинского характера по любому реабилитирующему основанию.

Право на возмещение вреда имеет также лицо незаконно или необоснованно подвергнутое мерам процессуального принуждения в ходе производства по делу.

Субъектом права на реабилитацию не может быть признано лицо, уголовное преследование которого было прекращено по нереабилитирующим основаниям (акт амнистии, истечение сроков давности и т.п.).

Актом реабилитации является постановление (определение) о прекращении уголовного преследования, или прекращении уголовного дела, об отмене или изменении иных незаконных решений или оправдательный приговор.

После принятия акта о реабилитации прокурор, следователь, дознаватель, орган дознания и суд обязаны разъяснить лицу, порядок восстановления его нарушенных прав и принять меры установленные уголовно-процессуальным законом к возмещению ему вреда причиненного незаконными действиями суда и органов, осуществляющих досудебное производство по уголовному делу.

Таким образом, основаниями возникновения права на реабилитацию являются:

1) причинение вреда в результате незаконного или необоснованного уголовного преследования;

2) причинение вреда в результате незаконного или необоснованного осуждения;

3) причинение вреда в результате незаконного или

необоснованного применения судом принудительной меры медицинского характера;

4) причинение вреда в результате незаконного или необоснованного применения мер процессуального принуждения.

Вред не подлежит возмещению в том случае, если гражданин в процессе дознания, предварительного следствия и судебного разбирательства путем самооговора способствовал осуществлению в его отношении уголовного преследования и его осуждения. Однако самооговор, явившийся следствием применения к гражданину насилия, угроз и иных незаконных мер, не препятствует возмещению вреда. При этом факт применения незаконных мер должен быть установлен следственными органами, прокурором или судом.

В случае смерти реабилитированного право на возмещение имущественного вреда переходит к его наследникам, близким родственникам или иждивенцам.

24.2. Порядок возмещения имущественного, морального вреда и восстановления иных прав реабилитированного

Возмещение реабилитированному имущественного вреда (ст. 462 УПК) включает в себя возмещение:

1) зарплаты, пенсии, пособий, убытков, упущенной выгоды и иных трудовых доходов, которых он лишился в результате уголовного преследования;

2) имущества, конфискованного или обращенного в доход государства на основании решения суда;

3) штрафов и процессуальных издержек, взысканных во исполнение приговора суда;

4) сумм, выплаченных гражданином за оказание юридической помощи;

5) иных расходов. В частности, могут быть возмещены суммы, взысканные с незаконно осужденного по гражданскому иску; расходы по оплате проезда по вызовам органов предварительного расследования или суда.

Суд, прокурор, следователь, орган дознания, приняв решение о полной или частичной реабилитации гражданина, должны признать за ним право на возмещение вреда. С этой целью

заинтересованному лицу направляется извещение с разъяснением порядка возмещения имущественного вреда и восстановления иных прав и копия оправдательного приговора или определения (постановления) о прекращении уголовного дела, об отмене или изменении иных незаконных решений.

Гражданин, получив указанные документы вправе обратиться с требованием о возмещении имущественного вреда в орган, вынесший оправдательный приговор, определение (постановление) о прекращении дела, об отмене или изменении иных незаконных решений, в течении 6 месяцев. Если дело прекращено или приговор изменен вышестоящим судом, требование о возмещении вреда направляется в суд, вынесший приговор.

Не позднее одного месяца со дня поступления заявления судья, прокурор, следователь, орган дознания определяет размер вреда, запросив в необходимых случаях расчет от финансовых органов и социального обеспечения, после чего выносят постановление о производстве выплат в возмещение этого вреда. Постановления судьи, прокурора, следователя, органа дознания о производстве выплат могут быть обжалованы в порядке, установленном требованиями УПК.

Заявления о производстве денежных выплат в возмещение имущественного вреда могут быть предъявлены в течение трех лет с момента получения реабилитированными лицами определения или постановления о производстве выплат (ст. 468 УПК).

Устранение последствий морального вреда (ст. 466 УПК) реабилитированному осуществляется путем:

1) взыскания по искам компенсации морального вреда в денежном выражении в порядке гражданского судопроизводства;

2) опровержения сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию реабилитированного в средствах массовой информации и опубликование в них сообщений о реабилитации;

3) направление судьей, прокурором, следователем, органом дознания по требованию реабилитированного лица, а в случае его смерти – по требованию его родственников письменных сообщений об отмене незаконных решений правоохранительных органов по месту его работы, учебы или по месту жительства.

Реабилитированные имеют право на *устранение любых*

негативных последствий уголовного преследования, которые не поддаются денежному выражению:

1) восстановление трудовых, пенсионных, жилищных и иных прав;

2) возвращение ему государственных наград, специальных, воинских и почетных званий, классного чина.

Эти вопросы разрешаются судом в порядке, установленном для разрешения вопросов в стадии исполнения приговора. Реабилитированный для этого должен обратиться с письменным требованием в суд первой инстанции по месту рассмотрения дела.

Заявление о восстановлении иных прав может быть предъявлено лицом в течение года с момента получения извещения, разъясняющего порядок восстановления прав (ст. 468 УПК).

УПК впервые предусмотрел право юридических лиц на возмещение вреда, причиненного незаконными или необоснованными действиями органов расследования, прокуратуры и суда в ходе уголовного судопроизводства. Основаниями для такого права являются негативные последствия для юридического лица, причиненные указанными действиями или решениями соответствующих должностных лиц правоохранительных органов и суда. Объем и порядок возмещения вреда аналогичен возмещению вреда реабилитированному гражданину.

Вопросы и задания для самоконтроля:

1. В чем сущность института реабилитации в уголовном судопроизводстве?
2. Кто имеет право на реабилитацию?
3. Какие виды вреда, причиненного незаконными действиями органов расследования, прокуратуры и суда в ходе уголовного судопроизводства, подлежат возмещению?
4. Каков порядок возмещения материального вреда реабилитированному лицу?

Литература:

Курс уголовного процесса / под ред. д.ю.н., проф. Л.В. Головко. М., 2016.

Рахматулоев А.Э. Уголовный процесс: учебник. Худжанд, 2016.

Татьянин Д.В. Реабилитация в уголовном процессе России (понятие, виды, основания). М., 2010.

Уголовно-процессуальное право / под ред. Н.А. Кудратова. Душанбе, 2016.

Химичева О.В., Бажанов А.В. Проблема реабилитации в уголовном судопроизводстве: имущественный вред, подлежащий возмещению: учебное пособие. М., 2012.

ГЛАВА 25. МЕЖДУНАРОДНОЕ СОТРУДНИЧЕСТВО В СФЕРЕ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

В результате изучения главы 25 обучающийся должен*:*

знать:

– сущность и значение международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства;

– особенности взаимодействия судов, прокуроров, следователей и органов дознания с соответствующими компетентными органами и должностными лицами иностранных государств и международными организациями;

– порядок направления запроса о правовой помощи, порядок выдачи лица для уголовного преследования или исполнения приговора, порядок передачи лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания.

уметь:

– правильно толковать требования уголовно-процессуальных норм, регламентирующих порядок международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства.

25.1. Понятие и значение международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства

Как правило, уголовное судопроизводство осуществляется силами национальных правоохранительных органов. Но возможны ситуации, когда лицо, совершив преступление на территории одного государства, уезжает в другое. В подобных случаях применяется такой институт международного права как экстрадиция (выдача).

Кроме того, в международных соглашениях предусматриваются обязанности договаривающихся государств об оказании друг другу правовой помощи по уголовным делам путем выполнения различных процессуальных действий (производство осмотров, обысков, экспертиз, допросов, составление и пересылка документов и др.).

В настоящее время в Таджикистане действуют двухсторонние договоры о правовой помощи по уголовным делам

с некоторыми бывшими союзными республиками и иными государствами мирового сообщества.

В действующий УПК впервые была введен Раздел XII (гл. 48-50), где закреплены нормы, регламентирующие различные аспекты международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства: оказание правовой помощи, выдачу лица для уголовного преследования и или исполнения приговора, передачу лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является (ст. 470-486 УПК).

Таким образом, *международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства* – это уголовно-процессуальная деятельность, основанная на принципах, нормах международного права, международных договоров и соглашений, а также законодательстве Республики Таджикистан, определяющая порядок взаимодействие судов, прокуроров, следователей и органов дознания с соответствующими компетентными органами и должностными лицами иностранных государств и международными организациями.

Международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства основано на оказании государствами взаимной правовой помощи по уголовным делам и осуществляется в целях укрепления законности в области правоприменительной деятельности, ее совершенствования и оптимизации на основе принципов международного права, а также консолидации и гармонизации внутригосударственных правовых систем.

Межгосударственное сотрудничество по уголовным делам основывается на общепризнанных принципах и нормах международного права, а также на международных договорах, принятых усилиями международного сообщества.

Принципами международного сотрудничества государств в рамках уголовного процесса являются:

1) неотвратимость ответственности за совершенное преступление;

2) гуманность;

3) осуществление сотрудничества по делам о преступлениях общеуголовного характера, а не по политическим, расовым и религиозным делам;

4) выполнение запросов на основе взаимных договоренностей (принцип взаимности).

25.2. Основные положения о порядке взаимодействия судов, прокуроров, следователей и органов дознания в рамках правовой помощи по уголовным делам

Если на территории иностранного государства необходимо провести какие-либо процессуальные действия, предусмотренные УПК, то суд, прокурор, следователь, дознаватель поручает их производство соответствующим органам иностранного государства, с которым имеется договор или международное соглашение об оказании взаимной правовой помощи.

Поручение о производстве отдельного следственного и судебного действия, их процессуальный порядок и основные положения взаимодействия судов, прокуроров, следователей и органов дознания с соответствующим органами и должностными лицами иностранных государств в порядке оказания правовой помощи по уголовным делам регламентируюся гл. 48 УПК.

Поручение о производстве процессуальных действий составляется в письменном виде, подписывается должностным лицом, его направляющим.

Доказательства, полученные на территории иностранного государства его должностными лицами в ходе исполнения ими поручений об оказании правовой помощи по уголовным делам или направленные в Таджикистан в приложении к поручению об осуществлении уголовного преследования в соответствии с международными договорами, международными соглашениями или на основе принципа взаимности, заверенные и переданные в установленном порядке, пользуются такой же юридической силой, как если бы они были получены на территории Таджикистана.

Свидетель, потерпевший, эксперт, гражданский истец, гражданский ответчик, их представители, находящиеся за пределами территории Таджикистана, могут быть с их согласия вызваны должностным лицом, в производстве которого находится

уголовное дело, для производства процессуальных действий на территории Республики Таджикистан.

Суд, прокурор, следователь, орган дознания исполняют переданные им в установленном порядке поручения органов и должностных лиц иностранных государств о производстве следственных или судебных действий по общим правилам УПК. При исполнении поручения могут быть применены также процессуальные нормы иностранного государства, если это предусмотрено международным договором с этим государством. В случаях, предусмотренных международным договором, при исполнении поручения может присутствовать представитель соответствующего учреждения иностранного государства.

Если поручение не может быть исполнено, полученные документы возвращаются соответственно иностранному органу, от которого исходило поручение, с указанием причин, препятствующих его исполнению. Поручение возвращается, если его исполнение может нанести ущерб суверенитету или безопасности, либо противоречит законодательству Республики Таджикистан.

В случае совершения на территории иностранного государства преступления лицом, имеющим таджикское гражданство, и возвратившимся затем в Таджикистан до возбуждения в его отношении уголовного преследования по месту совершения преступления, уголовное дело может быть возбуждено и расследовано компетентными органами Таджикистана по материалам об этом преступлении, представленным органом иностранного государства в Генпрокуратуру.

25.3. Выдача лица для уголовного преследования или исполнения приговора

Эффективным правовым средством, используемым в практике международного взаимодействия и сотрудничества государств в сфере уголовного процесса, служит институт экстрадиции, который обеспечивает неотвратимость ответственности лиц, совершивших деяние, предусмотренное уголовным законом.

Экстрадиция (выдача) – акт выдачи лица, подозреваемого в совершении преступления, направленного против интересов этого государства, для привлечения его к уголовной ответственности или исполнения вступившего в силу приговора суда этого государства, с целью оказания международной правовой помощи иностранному государству.

В соответствии со ст. 16 Конституции, гражданин Таджикистана не может быть выдан иностранному государству для осуществления его уголовного преследования.

Экстрадиция лица для уголовного преследования или исполнения приговора производится на основании международных правовых актов и договоров Республики Таджикистан. Так, нормы о выдаче лица содержатся в Конвенции ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ (20 декабря 1988 г.), Европейской конвенции о выдаче (13 декабря 1957 г.).

При необходимости экстрадиции Генпрокуратура в порядке, предусмотренным законодательством Таджикистана и международными договорами, обращается к соответствующему органу иностранного государства с требованием о выдаче лица, являющегося гражданином Таджикистана, совершившего преступление на ее территории, если в отношении этого лица вынесен обвинительный приговор или постановление о привлечении его в качестве обвиняемого.

Требование о выдаче гражданина иностранного государства, обвиняемого в совершении преступления или осужденного на территории иностранного государства, рассматривается Генпрокурором или его заместителем. При наличии требований нескольких государств о выдаче лица, решение о том, какому государству лицо подлежит выдаче, принимает Генпрокурор. О принятом решении Генеральный прокурор или его заместитель письменно уведомляет лицо, в отношении которого оно принято, и разъясняет ему право на обжалование данного решения в суд.

Условия и порядок выдачи определяется УПК и двусторонним договором Республики Таджикистан с иностранным государством. Если гражданин иностранного государства, в

отношении которого поступил запрос о выдаче, отбывает наказание за другое преступление на территории Республики Таджикистан, выдача может быть отсрочена до отбытия наказания или освобождения от наказания по любому законному основанию.

Если гражданин привлечен к уголовной ответственности, его выдача может быть отсрочена до постановления приговора, отбывания наказания или освобождения от уголовной ответственности или наказания по любому основанию. Если отсрочка выдачи может повлечь за собой истечение срока давности уголовного преследования или причинит ущерб расследованию преступления лицо, выдача которого требуется по ходатайству, может быть выдано на время.

Выдача лица на основе принципа взаимности означает, что в соответствии с заверениями иностранного государства, направившего запрос о выдаче, можно ожидать, что в аналогичной ситуации по запросу Таджикистана также будет произведена выдача.

Выдача лица может быть произведена в случаях, если:

1) уголовный закон предусматривает за совершение деяний наказание в виде лишения свободы, когда выдача лица производится для уголовного преследования;

2) лицо, в отношении которого направлен запрос о выдаче, осуждено к лишению свободы;

3) иностранное государство, направившее запрос, может гарантировать, что лицо будет преследоваться только за преступление, которое указано в запросе, и после окончания судебного разбирательства и отбытия наказания сможет свободно покинуть территорию данного государства, а также не будет выслано, передано либо выдано третьему государству без согласия Республики Таджикистан.

Выдача не допускается, если:

– лицу предоставлено Республикой Таджикистан политическое убежище;

– деяние, послужившее основанием для требования о выдаче, не признается Республикой Таджикистан преступлением;

– в отношении лица уже вынесен за то же преступление вступивший в законную силу приговор или прекращено производство по делу;

– имеются сведения о том, что в государстве выдачи лицо может быть подвергнуто пыткам;

– по законодательству Республики Таджикистан уголовное дело не может быть возбуждено или приговор не может быть приведен в исполнение вследствие истечения сроков давности или по иному законному основанию.

25.4. Передача лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является

Конституцией (ст. 16) определяется, что иностранные граждане и лица без гражданства пользуются провозглашенными правами и свободами и имеют равные с гражданами Таджикистана обязанности и ответственность, за исключением случаев, предусмотренных законом; Таджикистан может предоставить политическое убежище иностранным гражданам, ставшим жертвами нарушения прав человека.

Выдача лиц, обвиняемых в совершении преступления, а также передача осужденных для отбывания наказания в других государствах осуществляется на основании национального законодательства Республики Таджикистан и международных договоров.

Основанием для передачи лица, осужденного судом Таджикистана к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого он является, а равно для передачи гражданина Республики Таджикистан, осужденного судом иностранного государства к лишению свободы, для отбывания наказания в Таджикистане, является международный договор с соответствующим иностранным государством либо письменное соглашение на условиях взаимности Генпрокурора с компетентными органами и должностными лицами иностранного государства.

В передаче осужденного к лишению свободы для отбывания наказания в государстве, гражданином которого он является, может быть отказано в случаях, если:

– деяние, за которое лицо осуждено, не признается преступлением по законодательству государства, гражданином которого является осужденный;

– наказание не может быть исполнено в иностранном государстве вследствие истечения сроков давности или по иному основанию, предусмотренному законодательством этого государства;

– от осужденного или от иностранного государства не получены гарантии исполнения приговора в части гражданского иска;

– не достигнуто согласие о передаче осужденного на условиях, предусмотренных международным договором;

– осужденный имеет постоянное место жительства в Республике Таджикистан.

Гражданин Республики Таджикистан, осужденный к лишению свободы судом иностранного государства, его законный представитель или близкие родственники, а также компетентные органы иностранного государства с согласия осужденного могут обратиться к Генпрокурору с ходатайством об отбывании осужденным наказания в Таджикистане.

Вопросы и задания для самоконтроля:

1. Назовите принципы международного сотрудничества государств в рамках уголовного процесса.
2. Каковы основные направления международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства?
3. В каких случаях возможна, а в каких недопустима экстрадиция лица для осуществления уголовного преследования на территории иностранного государства?

Литература:

Бойцов А.И. Выдача преступников. СПб., 2004.

Курс уголовного процесса / под ред. д.ю.н., проф. Л.В. Головко. М., 2016.

Михайлов В.А. Международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства. М., 2011.

Рахматулоев А.Э. Уголовный процесс: учебник. Худжанд, 2016.

Сафаров Н.А. Экстрадиция в международном уголовном праве: проблемы теории и практики. М., 2005.

Уголовно-процессуальное право / под ред. Н.А. Кудратова. Душанбе, 2016.

Феоктистова Е.Е. Международное сотрудничество органов предварительного расследования по уголовным делам: процессуально-правовые и криминалистические аспекты. М., 2010.

ГЛАВА 26. УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН

В результате изучения главы 26 обучающийся должен:

знать:

– основные мировые модели уголовного судопроизводства;

– особенности правового механизма континентальной и англосаксонской систем уголовного судопроизводства;

– основные принципы уголовного процесса зарубежных стран.

уметь:

– различать особенности уголовно-процессуального законодательства таких стран континентальной системы, как Франция, Германия, Россия и таких стран англосаксонской системы, как Англия и США;

– анализировать уголовно-процессуальное законодательство Российской Федерации.

26.1. Общая характеристика уголовного процесса зарубежных стран

Основными моделями уголовного судопроизводства являются романо-германская (континентальная) и англосаксонская (островная) системы права. Их различия обусловлены ролью и значением в уголовном процессе судебных прецедентов, законодательства, судейских правил и норм международного права.

В основе правового механизма континентальной системы права находятся нормы действующего законодательства, которые являются основополагающими при принятии судебных решений. Странами континентальной (романо-германской) правовой системы являются Австрия, Германия, Испания, Италия, Португалия, Россия, Швейцария, Франция, государства Латинской Америки, некоторые страны Африки, Турция и др.

Правовым приоритетом стран англосаксонской системы является прецедентная сила судебных решений, в соответствии с которой судебные решения становятся источником права в случае рассмотрения всех последующих дел. Странами англосаксонской правовой системы являются Австралия, Англия, Индия, Канада,

Новая Зеландия, США, и др. В последнее время Австралия и Канада заявили о своей правовой автономии.

Главным принципом прецедентных судебных решений является правило stare decisis – стоять на решенном. Обязывающее воздействие данного правила заключается в том, что суд должен руководствоваться нормативным предписанием ранее принятого судебного решения, в связи с чем, решения вышестоящего суда являются обязательными для нижестоящих судов одной судебной системы.

Так, решение Верховного суда штата Флорида в США, является необходимым условием для принятия решений всеми судами данного штата, поскольку Верховный суд этого штата является высшей его судебной инстанцией. Вместе с тем, ранее вынесенные судебные решения данным судом являются обязательными для этого же суда при последующем рассмотрении подобных уголовных дел. Однако, принцип прецедентного права не является безусловным для его исполнения. Так, суд высшей инстанции Англии – Палата лордов, допускает, что в определенных случаях он вправе отступать от ранее принятых решений, поскольку обязательность последующего исполнения собственных решений должна носить гибкий характер, отражающий не только букву закона, но также справедливость и обоснованность решений. Но, более последовательно соблюдаются правила прецедентного права в Англии, чем в США, где кроме обязывающего воздействия прецедентной силы судебных решений, находится и правило убеждающего воздействия, по которому правовые решения принятые судом одного штата, могут быть только лишь рекомендательными для судов других штатов. Так, суды штата Нью-Йорк могут последовать судебному решению Верховного суда штата Флорида, лишь убедившись в справедливости и обоснованности такого решения.

Независимо от модели уголовного судопроизводства, уголовный процесс зарубежных стран характеризуется различным процессуальным положением его участников, особенностями процедуры доказывания и процессуальными гарантиями прав и законных интересов личности вовлеченной в данный процесс. В зависимости от уровня развития и целевого назначения,

содержанием уголовного судопроизводства могут являться следующие типы процесса: *состязательный, розыскной, обвинительный и смешанный.* Вместе с тем, большинство зарубежных стран относятся к состязательному и смешанному типу процесса.

Состязательный процесс основан на началах равенства сторон и разделении его основных функций: обвинения, защиты и разрешения уголовного дела, которые не могут возлагаться на один и тот же орган и одно и то же должностное лицо. При этом суд не является органом уголовного преследования, не выступает не на стороне обвинения ни на стороне защиты, создавая необходимые условия для исполнения сторонами их процессуальных обязанностей и осуществления их прав.

Состязательная форма процесса характерна для стран англо-саксонской системы права, к числу которых следует отнести Австрию, Великобританию, США и ряд других стран.

Смешанная форма уголовного процесса является наиболее предпочтительной для многих зарубежных стран, поскольку содержит в себе как элементы состязательности, характеризующиеся демократическими принципами процесса, гарантирующего частные и публичные интересы личности, так и элементы розыскного процесса, содержащего ограничения процессуальных прав сторон на различных стадиях процесса. К смешанной форме уголовного процесса следует отнести такие страны как Германия, Испания, Италия, Россия, Франция, Япония и др.

Таким образом, уголовный процесс демократических государств относится к смешанному типу, в котором обеспечиваются как частные, так и публичные интересы. Розыскные элементы процесса характерны для досудебных стадий, а состязательные находят себя в судебных стадиях уголовного судопроизводства. Уголовный процесс многих передовых, в политическом и экономическом отношении государств, находится под влиянием отдельных элементов как романо-германской, так и англосаксонской системы права. В основе выбора лежат гарантии обеспечения прав интересов участников процесса, а также интересы общества и государства.

26.2. Уголовный процесс Англии

Англия является такой страной где применяются правовые нормы принятые несколько веков назад. В Англии нет уголовно-процессуального кодекса, и порядок уголовного процесса регулируется законодательными актами принятыми парламентом в различные периоды исторического развития государства, а также множеством судебных решений. Уголовное судопроизводство основывается более чем на 300 законодательных актах, принятых в разное время парламентом, а также на многочисленных судебных решениях, образующих национальную прецедентную систему права.

Уголовное преследование в уголовном судопроизводстве Англии состоит из производства по делам в отношении тяжких преступлений, осуществляемых с обвинительным актом и по делам небольшой тяжести, составляющих суммарное производство.

Уголовное преследование в отношении тяжких преступлений начинается обвинителем, который собирает доказательства, для представления их магистратскому суду.

Расследование преступлений осуществляется в виде полицейского расследования или в виде предварительного производства в суде по выбору обвиняемого. Возможна и альтернативная подсудность, когда дела о преступлениях небольшой тяжести вправе расследовать суд, как по обвинительному акту, так и в суммарном порядке по выбору обвиняемого.

Предварительное расследование преступлений полицией может осуществляться по инициативе полиции и по просьбе потерпевшего, в ходе которого полиция вправе производить все необходимые следственные действия направленные на собирание доказательств.

Расследование оканчивается направлением полицией материалов в службу государственных обвинителей, которые находятся в каждом округе. Государственный обвинитель, принимая решение об участии в деле, руководствуется перспективой дела в суде и наличием публичного интереса, вправе отказаться поддерживать обвинение либо прекратить уголовное преследование.

В дальнейшем государственный обвинитель направляет материалы уголовного дела в магистерский суд, который проверяет материалы предварительного внесудебного расследования, одобренные государственным обвинителем, изучает собранные доказательства и заслушивает обвинителя. И лишь после принятии решения судьи о предании обвиняемого суду, обвинитель вправе составить обвинительный акт и передать его для утверждения в суд.

Судебное разбирательство уголовных дел осуществляется Центральным уголовным судом – Судом Короны с участием присяжных. Перед началом судебного разбирательства, судья утверждает обвинительный акт. При признании обвиняемым своей вины, судебное следствие как правило не проводится, ограничившись формальными вопросами, суд выносит подсудимому обвинительный приговор. Если подсудимый не признает себя виновным, суд начинает формировать скамью присяжных, состоящую из 12 человек. Судебное разбирательство с участием присяжных состоит из исследования доказательств сторонами обвинения и защиты, напутственного слова судьи, вынесения присяжными вердикта и назначения наказания.

Суммарное производство осуществляется в магистратских судах, в которых дело рассматривается одним или несколькими мировыми судьями принимающими решение по вопросам права, факта и назначения наказания. В том случае, когда подсудимый признает себя виновным, судебное следствие не проводится и суд посовещавшись и задав необходимые вопросы участникам процесса, выносит обвинительный приговор. При непризнании подсудим своей вины, судом исследуются доказательства представленные стороной защиты и обвинения, и затем выносится приговор.

Обжалование судебного решения осуществляется в апелляционном суде, который вправе смягчить или усилить наказание осужденному, отменить приговор, прекратить дело либо направить уголовное дело на новое судебное рассмотрение.

В случае, когда приговор вынесен в порядке суммарного судопроизводства, то апелляционная жалоба подается осужденным

в Суд Короны, рассматривающий ее окружным судьей и 2-4 мировыми судьями.

Высшей апелляционной инстанцией является Палата лордов, рассматривающая апелляционные жалобы в последней инстанции.

Главными источниками доказательств в английском уголовно-процессуальном праве служат: показания обвиняемого и свидетеля, заключение эксперта и письменные доказательства. Признание обвиняемым своей вины является важным доказательством, при условии проверки судом добровольности его признания. В качестве доказательств допускаются факты, имеющие достаточную доказательственную ценность, и которые могут быть признаны доказательствами, при условии, что их использование в качестве доказательства не запрещено правилами уголовного судопроизводства. Однако, вопрос касающийся допустимости доказательств часто зависит от усмотрения суда. Таким образом, в английском доказательственном праве сочетаются правила оценки формальных доказательств и правила свободной оценки доказательств по внутреннему убеждению.

26.3. Уголовный процесс США

Уголовно-процессуальная система США содержит черты как состязательного, так и обвинительного производства. Состязательность ее уголовного процесса заключается в том, что стороны по делу сами собирают и представляют суду доказательства. Судья же проявляет активность лишь в той мере, в какой необходимо гарантировать общую справедливость судебного состязания сторон. Обвинительное производство обусловлено гарантиями государства в своем споре с личностью, вызванные обязанностью обвинителя несущего бремя доказывания вины обвиняемого по каждому из элементов состава преступления, без содействия со стороны обвиняемого и без помощи суда.

Уголовно-процессуальное право США состоит из федерального права и права отдельных штатов. В основе федерального уголовно-процессуального права находится Конституция США, акты Конгресса, Федеральные правила

уголовного процесса для федеральных судов и иные правила, принимаемые Верховным Судом США и федеральными судами.

Уголовно-процессуальное право штатов основывается на отдельных правилах уголовного судопроизводства, утвержденных Верховным Судом США, а также на принятых в различное время законодательных актах и находящихся сейчас в Сводах законов штатов. Важным источником уголовно-процессуального права США является прецедентное право, основанное на принятых решениях по рассмотренным ранее уголовным делам.

Уголовное преследование в уголовном процессе США, как и в Англии, состоит из производства по делам в отношении тяжких преступлений, осуществляемых с обвинительным актом и по делам небольшой тяжести, составляющих суммарное производство.

Предварительное расследование в США начинается с уголовного преследования по жалобе потерпевшего в отношении лица, подозреваемого в совершении преступления. Право предварительного расследования принадлежит как полиции, так и федеральному бюро расследования. Важная роль в уголовном преследовании отводится прокуратуре, которая принимает в уголовном процессе основные решения, в том числе и такие как возбуждение уголовного преследования и его прекращение.

Производство предварительного расследования в суде допускается лишь по тяжким преступлениям. Судья сообщает обвиняемому, в чем его обвиняют, а также о его праве пользоваться услугами защитника и праве отказаться от предварительного слушания дела, обвинителем предъявляются доказательства, и затем производится допрос свидетелей.

Судья вправе как прекратить уголовное дело, так и привлечь лицо, к уголовной ответственности. При привлечении лица к уголовной ответственности материалы передаются в суд, которому подсудно это преступление. Лицо, задержанное по подозрению в преступлении имеет право встретиться с защитником или поговорить с ним по телефону, и в дальнейшем имеет право получать от него юридическую помощь.

После ознакомления с обвинительным актом, подозреваемый вправе ходатайствовать о признании вины или непризнании вины. Признание вины прекращает спор между

государственным обвинителем и подозреваемым, освобождая атторнейскую службу от необходимости сбора доказательств. Таким образом, обвиняемый признает себя виновным в совершении преступления, а обвинитель просит суд назначить более мягкую меру наказания. Подозреваемый становится обвиняемым лишь после назначения уголовного дела к слушанию.

Разбирательство уголовного дела в суде начинается с предъявления обвинения и если обвиняемый признает себя виновным, то затем судебное следствие не проводится, а осуществляется процедура назначения наказания.

При этом, важное значение отводится соблюдению "правила Миранды" (1966 г.), которое определяет такую правовую процедуру получения признания: до начала допроса лицо должно быть предупреждено о том, что оно имеет право хранить молчание, а его показания могут быть обращены против его интересов, а также данное лицо имеет право на помощь защитника.

Обвиняемому, который не признал себя виновным, предоставляется не менее 2 дней на подготовку к судебному разбирательству. Подсудимый имеет право на суд с участием присяжных по делам о преступлениях, за совершение которых предусмотрено наказание свыше 6 месяцев лишения свободы. При этом обвиняемый может ходатайствовать о замене рассмотрения уголовного дела присяжными, на суд в составе коллегии профессиональных судей, за исключением, когда за совершенное им преступление предусмотрена смертная казнь.

В уголовном процессе США значительное количество дел рассматривается в порядке суммарного производства, которое применяется по делам о менее опасных и малозначительных преступлениях. Упрощенный порядок разбирательства уголовных дел осуществляется в порядке суммарного производства в местных судах штатов, в районных федеральных судах, при рассмотрении дела судьей единолично. В случае признания лица виновным, судья назначает ему наказание, при отрицании вины, производится судебное разбирательство, которое оканчивается вынесением судебного приговора. Приговор, вступивший в законную силу, приводится в исполнение полицией.

В Конституции США не предусмотрено право осужденных по уголовным делам на обжалование обвинительных приговоров. Вместе с тем, в соответствии федеральным уголовно-процессуальным законодательством и законами штатов, осужденные по уголовным делам федеральной юрисдикции и юрисдикции штатов наделены правом подачи, как минимум одной жалобы на обвинительный приговор.

Формой обжалования приговора в вышестоящий суд является апелляция, которая возможна при условии, что обвиняемый не признал своей вины.

Осужденные судом штата, имеют право на обжалование обвинительного приговора в промежуточный апелляционный суд штата. Если этот суд оставит данный приговор в силе, то лицо вправе подать заявление о проверке судебного решения в верховный суд штата, а в дальнейшем и в Верховный Суд Соединенных Штатов по предмету конституционности разрешения поднятого в нем федерального вопроса. Уголовное дело в апелляционном порядке рассматривается профессиональными судьями.

26.4. Уголовный процесс Франции

Уголовное судопроизводство Франции регулируется УПК 1958 года, сменивший УПК 1808 года, принятый императором Франции Наполеоном Бонапартом, в котором были заложены важнейшие положения Декларации прав человека и гражданина 1789 года, что способствовало влиянию французского уголовно-процессуального законодательства на развитие и совершенствование законодательства многих стран мира.

В основе построения УПК 1958 года находится смешанная форма уголовного процесса, усиленная гарантиями обеспечения прав личности, в виде расширения прав участников процесса, а также повышением роли судебного контроля в досудебном производстве. Основными разделами УПК Франции являются:

1. Организация деятельности органов дознания и предварительного следствия;

2. Процедура разбирательства уголовных дел о проступках, уголовных деликтах и тяжких преступлениях;

3. Производство в суде кассационной инстанции;

4. Особые виды производств;

5. Исполнение приговора.

Существенные изменения УПК Франции связаны с судебной реформой уголовного судопроизводства 2000 года, в ходе которой решались задачи демократизации французского уголовного процесса и приведения его в соответствие с требованиями международных и европейских конвенций о правах человека и гражданина.

Уголовно-процессуальное законодательство Франции построено на принципах презумпции невиновности, разумном сроке уголовного судопроизводства, справедливости, состязательности, равенстве прав сторон, равенстве перед законом лиц, преследуемых за уголовные преступления, обеспечения прав потерпевших, гарантии права на защиту, адекватности мер процессуального принуждения совершенному деянию, праве на пересмотр судебных решений.

Важнейшими гарантиями обеспечения прав личности в соответствии с УПК Франции являются:

– обеспечение права лицу на встречу с адвокатом с момента задержания, за исключением дел, об отдельных особо тяжких преступлениях, где возможно свидание с адвокатом не позже 72 часов после его фактического задержания;

– заключение обвиняемого под стражу и о продлении содержания под стражей лишь по судебному решению;

– производство в суде апелляционной инстанции;

– производство в суде с участием присяжных заседателей (суд присяжных выступает в качестве суда первой инстанции в составе 3 профессиональных судей и 9 членов жюри, а также в качестве суда апелляционной инстанции в составе 12 членов жюри).

Уголовный процесс Франции состоит из досудебного производства, состоящего из дознания, возбуждения уголовного преследования и предварительного следствия, а также судебного производства.

В зависимости от меры совершенного деяния (преступления, проступка или правонарушения), строится

соответствующая уголовно-процессуальная деятельность. По делам о преступлениях: дознание – возбуждение уголовного преследования – предварительное следствие – предварительное следствие во второй инстанции – судебное разбирательство в первой инстанции (суде ассизов) – апелляционное производство в суде ассизов – кассационное производство.

По делам о проступках: дознание – возбуждение уголовного преследования – судебное разбирательство в исправительном суде – апелляционное производство – кассационное производство.

По делам о правонарушениях: дознание – возбуждение уголовного преследования – судебное разбирательство в полицейском суде – апелляционное производство – кассационное производство.

В начальной стадии процесса прокурор вправе принять решение о возбуждении уголовного преследования, об отказе в возбуждении преследовании или об условном отказе в возбуждении уголовного преследования, в случае возмещения причиненного вреда.

Предварительное следствие производит судебный следователь, который согласовывает с прокурором возможность поддержания обвинения и направления дела в обвинительную камеру.

Судебное разбирательство состоит из подготовительной части, формирования жюри, судебного следствия, судебных прений, составления вопросного листа и принятия решения.

В полицейском суде, судья рассматривает уголовные дела единолично, а в исправительном суде уголовные дела могут рассматриваться судьей как единолично, так и коллегией судей, в случае когда подсудимому вменяется наказание свыше пяти лет лишения свободы либо когда он находится под стражей.

Во французских судах возможно упрощенное производство по делам о малозначительных правонарушениях, наказание за которые не свыше 2-х месяцев лишения свободы. В этом случае дело ведет полицейский судья единолично, часто решения им принимаются на основе полицейских протоколов, заочно.

Дела об уголовных проступках завершаются процедурой возмещения ущерба и уплаты штрафа полицейскому агенту. Штраф не освобождает лицо от уголовной ответственности, но наличие уплаты штрафа, означает признание лицом факта правонарушения, который является заменой возможного наказания.

Проверка не вступившего в законную силу приговора, во Франции осуществляется в апелляционном порядке вышестоящим судом путем рассмотрения дела по существу, в пределах апелляционной жалобы.

Исключительными формами пересмотра судебных решений во Франции являются кассация и ревизия. Кассационное производство может осуществляться в интересах сторон и интересах закона и распространяется на судебные решения, не вступившие в законную силу, принятые с нарушением норм материального и процессуального права. Кассационная жалоба в интересах сторон подается участниками процесса, а в интересах закона подается представителем Генерального прокурора или Министра юстиции.

Ревизия приговора производится в отношении судебных решений вступивших в законную силу, по заявлению осужденного, для исправления имеющихся в нем фактических ошибок, связанных с несправедливостью и незаконностью приговора, на которую указывают вновь открывшиеся обстоятельства.

26.5. Уголовный процесс Германии

Уголовный процесс Германии относится к смешанному типу процесса и регулируется УПК от 7 апреля 1987 года, Законом о судоустройстве и другими федеральными законами страны.

В Германии функцию уголовного преследования осуществляет прокуратура, которая представляет собой систему структурных подразделений прокуратуры находящихся при общих судах всех уровней. При Верховном федеральном суде уголовное преследование производит генеральный прокурор и подчиненные ему прокуроры, которые подчиняются Министру юстиции. Такое же построение имеет и прокуратура земель.

В уголовном судопроизводстве ФРГ выделяются следующие стадии: предварительное расследование, предварительное слушание, судебное разбирательство, кассационное и ревизионное производство, возобновление дела по вновь открывшимся обстоятельствам и исполнение приговора. Поводом к возбуждению уголовного дела является заявление о преступлении, которое подается в прокуратуру, в полицию или в суд. Предварительное расследование в Германии осуществляется в форме дознания, которое производится прокурором, следственным судьей или сотрудником полиции по большинству уголовных дел.

Руководство расследованием осуществляется прокурором, который производит расследование лично, лишь в отношении тяжких и особо тяжких преступлений. По поручению прокурора предварительное расследование вправе производить должностные лица полиции, наделенные полномочиями проведения следственных действий, назначением судебных экспертиз, с целью собирания, проверки и оценки доказательств. По окончании расследования уголовное дело направляется прокурору для принятия решения о направлении его в суд.

В Германии предварительное расследование не содержит строго регламентированной законом процессуальной формы и зачастую осуществляется с использованием результатов оперативно-розыскной деятельности, применяя свободное доказывание, которое может быть преобразовано в доказательства лишь при легализации их в суде, который устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств совершенного преступления (доказательств) при непосредственном производстве следственных действий.

Полномочия судьи распространяются и на стадию предварительного расследования. Судья дает разрешение на производство освидетельствования, обыска, выемки и получения образцов для сравнительного исследования, при необходимости осуществления судебной экспертизы. Судья также принимает решения о применении мер процессуального принуждения, которые касаются прав и основных свобод человека и гражданина. При необходимости заключения под стражу прокурор ходатайствует перед судом об издании приказа об аресте. При

задержании лица, оно на следующий день доставляется для допроса к судье, который после допроса принимает решение об издании приказа об аресте или освобождении лица. Максимальный срок заключения лица под стражу 12 месяцев. Заключение под стражу избирается в отношении лица, лишь в исключительном случае, когда невозможно применения таких мер процессуального принуждения как подписка о невыезде, поручительство, или залог.

Окончание предварительного расследования осуществляется составлением обвинительного заключения и направлением дела в суд или прекращением уголовного дела. Решение прокурора о прекращении уголовного дела может быть обжаловано потерпевшим, вышестоящему прокурору.

Суд, получив уголовное дело с обвинительным заключением производит предварительное слушание, проверяет наличие оснований для рассмотрения дела по существу, в связи с чем вправе потребовать от прокурора или органов полиции представить дополнительные доказательства совершенного преступления и виновности лица. В том случае, когда нет сомнений в достаточности оснований для обвинения, суд выносит решение о назначении судебного разбирательства. Суд также вправе прекратить уголовное дело при наличии фактов малозначительности преступления, возмещения обвиняемым причиненного ущерба или недостаточной обоснованности обвинения.

Объем судебного разбирательства ограничен рамками обвинения сформулированного в обвинительном заключении и представляет собой самостоятельное исследование обстоятельств дела, основанное на принципах состязательности, равноправии сторон, гласности, устности, непосредственности исследования доказательств и их оценки по внутреннему убеждению.

Уголовное дело может быть рассмотрено в участковом суде судьей единолично или судом в составе одного профессионального судьи и двух заседателей. В земельном суде дело рассматривается большой палатой по уголовным делам в составе трех профессиональных судей и двух заседателей. В Верховном земельном суде Сенатом по уголовным делам в составе пяти

профессиональных судей рассматриваются уголовные дела о государственных преступлениях.

Судебное разбирательство завершается провозглашением обвинительного или оправдательного приговора, который может быть обжалован в кассационном или в ревизионном порядке. В кассационном производстве проверяется правильность применения закона и достоверность установленных фактических обстоятельств дела в отношении приговоров, вынесенных в участковом суде судьей единолично или судом с участием заседателей. В ревизионном производстве проверяются не фактические обстоятельства дела, которые считаются установленными, а исследуются приговоры с точки зрения их законности, то есть соблюдения при производстве по делу процессуального и материального закона.

Лишь после рассмотрения кассационной или ревизионной жалобы приговор вступает в законную силу и может быть обжалован либо в дальнейшем отменен лишь при возобновлении дела по вновь открывшимся обстоятельствам.

Судебная система Германии состоит из четырех звеньев. В первом звене находятся участковые суды, рассматривающие дела частного обвинения, а также уголовные дела о преступлениях, за совершение которых установлено наказание до 3 лет лишения свободы.

Во втором звене находятся уголовные палаты судов земель, которые рассматривают дела в качестве судов первой, апелляционной и ревизионной инстанций.

В третьем звене находятся сенаты по уголовным делам высших судов земель, которые выполняют функции судов первой, апелляционной и кассационной инстанций.

Четвертым звеном является Верховный федеральный суд Германии, который является только судом второй и ревизионной инстанций.

26.6. Уголовный процесс России

Уголовное судопроизводство Российской Федерации регулируется УПК 2001 года, который вступил в действие с 1 июля 2002 года. В основу концептуального построения УПК РФ был

положен принцип состязательности и равноправия сторон в уголовном судопроизводстве, который определил построение многих российских уголовно-процессуальных институтов и норм.

В соответствии с данным принципом было изменено процессуальное положение и полномочия суда, участников уголовного судопроизводства со стороны обвинения и защиты. Так, суд был освобожден от обязанности доказывания виновности обвиняемого. УПК РФ запрещает суду выступать, как на стороне обвинения, так и на стороне защиты, требуя от него обеспечения в ходе рассмотрения дела равных возможностей сторонам для реализации их полномочий.

Реформа досудебного производства 2007 года была связана с разделением функций прокурорского надзора и процессуального руководства предварительным расследованием. В результате существенно изменился статус прокурора, его полномочия в досудебном производстве в отношении следователя. Прокурор был лишен полномочий по личному участию в предварительном расследовании и многих властных полномочий в отношении следователя (права возбуждать уголовные дела, давать следователю обязательные к исполнению указания по делу, отстранять следователя от производства предварительного расследования и разрешать заявленные ему отводы, утверждать и отменять решения следователя, продлять срок предварительного расследования и т.д.). Все эти полномочия были переданы руководителю следственного органа. Одновременно были преобразованы существовавшие в России следственные подразделения: на основе следственного аппарата прокуратуры был создан Следственный комитет Российской Федерации.

За прокурором была сохранена функция надзора за процессуальной деятельностью следователя и дознавателя, а также руководство дознанием.

В настоящее время, прокурор вправе требовать от органов дознания и следственных органов устранения нарушений федерального законодательства, допущенных в ходе дознания или предварительного следствия, проверять законность и обоснованность решений следователя или руководителя следственного органа об отказе в возбуждении, приостановлении

или прекращении уголовного дела, утверждать обвинительное заключение, обвинительный акт или обвинительное постановление по уголовному делу, а также возвращать уголовное дело дознавателю, следователю со своими письменными указаниями о производстве дополнительного расследования, об изменении объема обвинения либо квалификации действий обвиняемых или для пересоставления обвинительного заключения, обвинительного акта или обвинительного постановления и устранения выявленных недостатков.

Рассмотрение уголовных дел в России осуществляется судом коллегиально или судьей единолично. Состав суда для рассмотрения конкретного дела формируется с учетом нагрузки и специализации судей в порядке, исключающем влияние на его формирование лиц, заинтересованных в исходе судебного разбирательства, в том числе с использованием автоматизированной информационной системы.

Суд первой инстанции рассматривает уголовные дела в следующем составе:

1) судья федерального суда общей;

2) судья федерального суда общей юрисдикции и коллегия из двенадцати присяжных заседателей – по ходатайству обвиняемого рассматривает уголовные дела о преступлениях, подсудных областному и равному ему суду;

3) коллегия из трех судей федерального суда общей юрисдикции – уголовные дела, связанные с рассмотрением ряда преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства(терроризм, массовые беспорядки, государственная измена, шпионаж и др.);

4) мировой судья – уголовные дела о преступлениях, перечисленных в законе, за совершение которых максимальное наказание не превышает трех лет лишения свободы.

Производство в суде второй инстанции осуществляется в виде рассмотрения уголовных дел в апелляционном порядке: в районном суде – судьей районного суда единолично и в вышестоящих судах – судом в составе трех судей федерального суда общей юрисдикции.

Судебные решения, вступившие в законную силу, пересматриваются в кассационном и надзорном порядке, а также ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств.

В кассационном порядке решения нижестоящих судов пересматриваются президиумом областного (и равного ему) суда, в составе не менее трех судей, а также Судебной коллегией по уголовным делам Верховного Суда РФ.

Рассмотрение уголовных дел в порядке надзора осуществляется Президиумом Верховного Суда РФ.

Стремление к дифференциации уголовного судопроизводства, расширению принципа диспозитивности и сокращению публичных начал уголовного судопроизводства при соблюдении гарантий прав участников процесса привело к тому, что УПК РФ предусматривает ряд дифференцированных судебных процедур:

1. Особый порядок принятия судебного решения при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением (гл. 40).

2. Особый порядок принятия судебного решения при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве (гл. 40.1).

3. Особенности производства у мирового судьи (гл. 41).

4. Особенности производства по уголовным делам, рассматриваемым судом с участием присяжных заседателей (гл. 42).

5. Особенности рассмотрения уголовных дел в отношении несовершеннолетних (гл. 50).

6. Производство по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц (гл. 52).

7. Производство по применению принудительных мер медицинского характера (гл. 51).

По каждой из этих категорий уголовных дел определены особенности в исследовании не только предмета доказывания, выяснения данных о личности подсудимого, установления возможности его исправления и перевоспитания без применения мер уголовного наказания, правила применения мер уголовного наказания и их исполнения. Закон определил особенности при производстве отдельных судебно-следственных действий, при проведении судебного разбирательства, а также гарантии

обеспечения законных прав и интересов лиц, участвующих в уголовном деле.

В основе российского уголовного процесса, как и другого континентального процесса, лежит правило, в соответствии с которым – признание подсудимым своей вины есть рядовое доказательство, а все сомнения в виновности обвиняемого, которые не могут быть устранены в порядке, установленном законом, толкуются в пользу обвиняемого, что связано с необходимостью повышения гарантий защиты прав и свобод человека, предусматривая различные механизмы контроля, в том числе со стороны суда. Особенностью российского уголовного процесса является дифференциация процессуальных форм, которая отличается от обычной процедуры, его стремлением сделать более эффективным уголовное производство, поскольку она позволяет учитывать интересы уголовного судопроизводства и особенности дела.

Вопросы и задания для самоконтроля:

1. Дайте общую характеристику уголовного процесса зарубежных стран.
2. Проанализируйте уголовное судопроизводство Российской Федерации.
3. Какие общие черты и отличия существуют между уголовным процессом Республики Таджикистан и России?

Литература:

Апарова Т.В. Суды и судебный процесс Великобритании. Англия, Уэльс, Шотландия. М., 1996.

Бернам У. Правовая система США. М., 2006.

Боботов С.В. Правосудие во Франции. М., 1994.

Головко Л.В. Дознание и предварительное следствие в уголовном процессе Франции. М., 1995.

Гуценко К.Ф., Головко Л.В., Филимонов Б.А. Уголовный процесс западных государств. М., 2002.

Давид Д., Жофре-Спинози К. Основные правовые системы современности / пер. с фр. В.А. Туманова. М., 1997.

Курс уголовного процесса / под ред. д.ю.н., проф. Л.В. Головко. М., 2016.

Рахматулоев А.Э. Уголовный процесс: учебник. Худжанд, 2016.

Стойко Н.Г. Уголовный процесс западных государств и России. СПб., 2006.

Уголовно-процессуальное право / под ред. Н.А. Кудратова. Душанбе, 2016.

Филимонов Б.А. Основы уголовного процесса Германии. М., 1994.

УГОЛОВНОЕ СУДОПРОИЗВОДСТВО РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН

Под редакцией Н.С. Мановой, Ю.В. Францифорова, Р.Р. Юлдошева

Учебник

Поступило в печать 20.08.2016. Подписано в печать 31.08.2016. Формат 60x84 $^{1}/_{16}$. Бумага офсетная. Гарнитура литературная. Печать офсетная.

Усл. печ. л. 29,52. Тираж 1000 экз.

Издательство «ТАДЖПРИНТ»
Эл. почта: inf.tajprint@outlook.com

http://kalinovsky-k.narod.ru/b/Tadjikistan/UPP_Tadjikistan_2017.pdf

Учебник подготовлен с учетом современного состояния системы законодательства Республики Таджикистан об уголовном судопроизводстве, науки уголовного процесса и потребностей практики. В нем учтены положения Конституции Республики Таджикистан, соответствующих международно-правовых актов, законов Республики Таджикистан и ведомственных нормативных актов, касающихся уголовного судопроизводства.

Настоящий учебник подготовлен и издан в рамках программы Филиала Американской Ассоциации Юристов в Республике Таджикистан «Реформа юридического образования», финансируемой Бюро по контролю за наркотиками и охране правопорядка Государственного Департамента США.

ДАННОЕ ИЗДАНИЕ РЕКОМЕНДОВАНО МИНИСТЕРСТВОМ ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН В КАЧЕСТВЕ УЧЕБНИКА ДЛЯ ВЫСШИХ УЧЕБНЫХ ЗАВЕДЕНИЙ

УГОЛОВНОЕ
СУДОПРОИЗВОДСТВО
РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН

УЧЕБНИК
ИЗДАН ПОД РЕДАКЦИЕЙ
Н. С. МАНОВОЙ
Ю. В. ФРАНЦИФОРОВА
Р. Р. ЮЛДОШЕВА

ISBN 978-99975-877-8-7

9 789997 587787