

А.В. Смирнов
К.Б. Калиновский

**КОММЕНТАРИЙ
К УГОЛОВНО-
ПРОЦЕССУАЛЬНОМУ
КОДЕКСУ
РОССИЙСКОЙ
ФЕДЕРАЦИИ
ПОСТАТЕЙНЫЙ**

Под общей редакцией профессора А.В. Смирнова

Третье издание, переработанное и дополненное


МОСКВА
2007

УДК 343.1(470+571)

ББК 67.411(2Рос)

С50

Авторы комментария:

А.В. Смирнов, проф. юридического факультета Санкт-Петербургского государственного университета, д-р юр. наук — общая редакция, введение, гл. 1—11, 15, 16, 18, 33—35; в соавторстве — гл. 17, комм. к ст. 128, гл. 25, 26,

К.Б. Калиновский, заведующий кафедрой уголовно-правовых дисциплин Северо-Западного филиала Российской академии правосудия, канд. юр. наук, доц. — гл. 12—14, 19—32; в соавторстве — гл. 17, комм. к ст. 128, гл. 25, 26

Смирнов А.В.

С50 Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации. Постатейный / А.В. Смирнов, К.Б. Калиновский ; под общ. ред. проф. А.В. Смирнова. — 3-е изд., перераб. и доп. — М. : КНОРУС, 2007. — 992 с.

ISBN 978-5-85971-720-0

Настоящее издание предлагает читателям текст УПК РФ с постатейными комментариями с учетом изменений и дополнений по состоянию на 1 марта 2007 г.

Особенностью Комментария является то, что он не сводится лишь к пересказу научным языком законодательного материала, но преследует иную, более актуальную цель — выявить основные пробелы, коллизии и неясные положения, имеющиеся в уголовно-процессуальном законе и представляющие особую трудность при его практическом применении. Авторы Комментария предлагают решения сложных юридических проблем, не нашедших прямого ответа в тексте УПК. При этом они руководствуются положениями российского законодательства, международно-правовыми нормами, теорией уголовного судопроизводства, решениями Конституционного Суда РФ и Европейского Суда по правам человека, обобщениями судебной и следственной практики, наработанной с момента введения в действие УПК РФ, а также собственным опытом участия в судебных процессах.

Для судей, прокуроров, следователей, дознавателей, адвокатов, а также преподавателей, аспирантов и студентов юридических вузов и факультетов.

УДК 343.1(470+571)

ББК 67.411(2Рос)

ISBN 978-5-85971-720-0

© Смирнов А.В., Калиновский К.Б., 2007

© КНОРУС, 2007

ОГЛАВЛЕНИЕ

Список принятых сокращений	16
Предисловие	17

Часть первая

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Раздел I. ОСНОВНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Глава 1. Уголовно-процессуальное законодательство	28
Статья 1. Законы, определяющие порядок уголовного судопроизводства	28
Статья 2. Действие уголовно-процессуального закона в пространстве	38
Статья 3. Действие уголовно-процессуального закона в отношении иностранных граждан и лиц без гражданства	40
Статья 4. Действие уголовно-процессуального закона во времени	50
Статья 5. Основные понятия, используемые в настоящем Кодексе	51
Глава 2. Принципы уголовного судопроизводства	73
Статья 6. Назначение уголовного судопроизводства	73
Статья 7. Законность при производстве по уголовному делу	74
Статья 8. Осуществление правосудия только судом	76
Статья 9. Уважение чести и достоинства личности	78
Статья 10. неприкосновенность личности	80
Статья 11. Охрана прав и свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве	83
Статья 12. неприкосновенность жилища	86
Статья 13. Тайна переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений	88
Статья 14. Презумпция невиновности	89
Статья 15. Состязательность сторон	91
Статья 16. Обеспечение подозреваемому и обвиняемому права на защиту	94
Статья 17. Свобода оценки доказательств	95
Статья 18. Язык уголовного судопроизводства	97
Статья 19. Право на обжалование процессуальных действий и решений	98
Глава 3. Уголовное преследование	99
Статья 20. Виды уголовного преследования	99
Статья 21. Обязанность осуществления уголовного преследования	101
Статья 22. Право потерпевшего на участие в уголовном преследовании	103
Статья 23. Привлечение к уголовному преследованию по заявлению коммерческой или иной организации	104
Глава 4. Основания отказа в возбуждении уголовного дела, прекращения уголовного дела и уголовного преследования	105
Статья 24. Основания отказа в возбуждении уголовного дела или прекращения уголовного дела	105
Статья 25. Прекращение уголовного дела в связи с примирением сторон	109
Статья 26. Прекращение уголовного дела в связи с изменением обстановки <i>(утратила силу на основании ФЗ от 08.12.2003 № 161-ФЗ)</i>	111
Статья 27. Основания прекращения уголовного преследования	111
Статья 28. Прекращение уголовного преследования в связи с деятельным раскаянием	114

Раздел II. УЧАСТНИКИ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

Глава 5. Суд	117
Статья 29. Полномочия суда	117
Статья 30. Состав суда	119
Статья 31. Подсудность уголовных дел	121
Статья 32. Территориальная подсудность уголовного дела	127
Статья 33. Определение подсудности при соединении уголовных дел	128
Статья 34. Передача уголовного дела по подсудности	128
Статья 35. Изменение территориальной подсудности уголовного дела	130
Статья 36. Недопустимость споров о подсудности	132

Глава 6. Участники уголовного судопроизводства со стороны обвинения	132
Статья 37. Прокурор	132
Статья 38. Следователь	137
Статья 39. Начальник следственного отдела	141
Статья 40. Орган дознания	144
Статья 41. Дознаватель	148
Статья 42. Потерпевший	150
Статья 43. Частный обвинитель	157
Статья 44. Гражданский истец	158
Статья 45. Представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя	164
Глава 7. Участники уголовного судопроизводства со стороны защиты	166
Статья 46. Подозреваемый	166
Статья 47. Обвиняемый	169
Статья 48. Законные представители несовершеннолетнего подозреваемого и обвиняемого	174
Статья 49. Защитник	175
Статья 50. Приглашение, назначение и замена защитника, оплата его труда	178
Статья 51. Обязательное участие защитника	183
Статья 52. Отказ от защитника	185
Статья 53. Полномочия защитника	187
Статья 54. Гражданский ответчик	191
Статья 55. Представитель гражданского ответчика	196
Глава 8. Иные участники уголовного судопроизводства	196
Статья 56. Свидетель	196
Статья 57. Эксперт	203
Статья 58. Специалист	206
Статья 59. Переводчик	208
Статья 60. Понятой	210
Глава 9. Обстоятельства, исключающие участие в уголовном судопроизводстве	212
Статья 61. Обстоятельства, исключающие участие в производстве по уголовному делу	212
Статья 62. Недопустимость участия в производстве по уголовному делу лиц, подлежащих отводу	215
Статья 63. Недопустимость повторного участия судьи в рассмотрении уголовного дела	217
Статья 64. Заявление об отводе судьи	219
Статья 65. Порядок рассмотрения заявления об отводе судьи	220
Статья 66. Отвод прокурора	221
Статья 67. Отвод следователя или дознавателя	222
Статья 68. Отвод секретаря судебного заседания	223
Статья 69. Отвод переводчика	223
Статья 70. Отвод эксперта	224
Статья 71. Отвод специалиста	225
Статья 72. Обстоятельства, исключающие участие в производстве по уголовному делу защитника, представителя потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика	226
Раздел III. ДОКАЗАТЕЛЬСТВА И ДОКАЗЫВАНИЕ	
Глава 10. Доказательства в уголовном судопроизводстве	228
Статья 73. Обстоятельства, подлежащие доказыванию	228
Статья 74. Доказательства	232
Статья 75. Недопустимые доказательства	235
Статья 76. Показания подозреваемого	239
Статья 77. Показания обвиняемого	240
Статья 78. Показания потерпевшего	242
Статья 79. Показания свидетеля	243
Статья 80. Заключение и показания эксперта и специалиста	245
Статья 81. Вещественные доказательства	248
Статья 82. Хранение вещественных доказательств	254
Статья 83. Протоколы следственных действий и судебного заседания	262
Статья 84. Иные документы	263
Глава 11. Доказывание	265
Статья 85. Доказывание	265

Статья 86. Собираание доказательств	266
Статья 87. Проверка доказательств	270
Статья 88. Правила оценки доказательств	272
Статья 89. Использование в доказывании результатов оперативно-розыскной деятельности	274
Статья 90. Преюдиция	280

Раздел IV. МЕРЫ ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРИНУЖДЕНИЯ

Глава 12. Задержание подозреваемого	282
Статья 91. Основания задержания подозреваемого	282
Статья 92. Порядок задержания подозреваемого	285
Статья 93. Личный обыск подозреваемого	288
Статья 94. Основания освобождения подозреваемого	289
Статья 95. Порядок содержания подозреваемых под стражей	291
Статья 96. Уведомление о задержании подозреваемого	293
Глава 13. Меры пресечения	294
Статья 97. Основания для избрания меры пресечения	294
Статья 98. Меры пресечения	298
Статья 99. Обстоятельства, учитываемые при избрании меры пресечения	300
Статья 100. Избрание меры пресечения в отношении подозреваемого	300
Статья 101. Постановление и определение об избрании меры пресечения	303
Статья 102. Подписка о невыезде и надлежащем поведении	306
Статья 103. Личное поручительство	308
Статья 104. Наблюдение командования воинской части	310
Статья 105. Присмотр за несовершеннолетним подозреваемым или обвиняемым	311
Статья 106. Залог	314
Статья 107. Домашний арест	317
Статья 108. Заключение под стражу	320
Статья 109. Сроки содержания под стражей	332
Статья 110. Отмена или изменение меры пресечения	339
Глава 14. Иные меры процессуального принуждения	341
Статья 111. Основания применения иных мер процессуального принуждения	341
Статья 112. Обязательство о явке	343
Статья 113. Привод	344
Статья 114. Временное отстранение от должности	346
Статья 115. Наложение ареста на имущество	350
Статья 116. Особенности порядка наложения ареста на ценные бумаги	358
Статья 117. Денежное взыскание	361
Статья 118. Порядок наложения денежного взыскания и обращения залога в доход государства	363

Раздел V. ХОДАТАЙСТВА И ЖАЛОБЫ

Глава 15. Ходатайства	366
Статья 119. Лица, имеющие право заявить ходатайство	366
Статья 120. Заявление ходатайства	367
Статья 121. Сроки рассмотрения ходатайства	367
Статья 122. Разрешение ходатайства	368
Глава 16. Обжалование действий и решений суда и должностных лиц, осуществляющих уголовное судопроизводство	369
Статья 123. Право обжалования	369
Статья 124. Порядок рассмотрения жалобы прокурором	370
Статья 125. Судебный порядок рассмотрения жалоб	371
Статья 126. Порядок направления жалобы подозреваемого, обвиняемого, содержащегося под стражей	375
Статья 127. Жалоба и представление на приговор, определение, постановление суда	376

Раздел VI. ИНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Глава 17. Процессуальные сроки. Процессуальные издержки	377
Статья 128. Исчисление срока	377
Статья 129. Соблюдение и продление срока	380
Статья 130. Восстановление пропущенного срока	381

Статья 131. Процессуальные издержки	382
Статья 132. Взыскание процессуальных издержек	389
Глава 18. Реабилитация	392
Статья 133. Основания возникновения права на реабилитацию	392
Статья 134. Признание права на реабилитацию	396
Статья 135. Возмещение имущественного вреда	397
Статья 136. Возмещение морального вреда	399
Статья 137. Обжалование решения о производстве выплат	400
Статья 138. Восстановление иных прав реабилитированного	401
Статья 139. Возмещение вреда юридическим лицам	402

Часть вторая ДОСУДЕБНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

Раздел VII. ВОЗБУЖДЕНИЕ УГОЛОВНОГО ДЕЛА

Глава 19. Поводы и основание для возбуждения уголовного дела	404
Статья 140. Поводы и основание для возбуждения уголовного дела	404
Статья 141. Заявление о преступлении	407
Статья 142. Явка с повинной	410
Статья 143. Рапорт об обнаружении признаков преступления	412
Статья 144. Порядок рассмотрения сообщения о преступлении	415
Статья 145. Решения, принимаемые по результатам рассмотрения сообщения о преступлении	422
Глава 20. Порядок возбуждения уголовного дела	425
Статья 146. Возбуждение уголовного дела публичного обвинения	425
Статья 147. Возбуждение уголовного дела частно-публичного обвинения	432
Статья 148. Отказ в возбуждении уголовного дела	433
Статья 149. Направление уголовного дела	436

Раздел VIII. ПРЕДВАРИТЕЛЬНОЕ РАССЛЕДОВАНИЕ

Глава 21. Общие условия предварительного расследования	437
Статья 150. Формы предварительного расследования	437
Статья 151. Подследственность	440
Статья 152. Место производства предварительного расследования	448
Статья 153. Соединение уголовных дел	451
Статья 154. Выделение уголовного дела	454
Статья 155. Выделение в отдельное производство материалов уголовного дела	457
Статья 156. Начало производства предварительного расследования	458
Статья 157. Производство неотложных следственных действий	459
Статья 158. Окончание предварительного расследования	463
Статья 158 ¹ . Восстановление уголовных дел	465
Статья 159. Обязательность рассмотрения ходатайства	467
Статья 160. Меры поощрения о детях, об иждивенцах подозреваемого или обвиняемого и меры по обеспечению сохранности его имущества	469
Статья 161. Недопустимость разглашения данных предварительного расследования	470
Глава 22. Предварительное следствие	472
Статья 162. Срок предварительного следствия	472
Статья 163. Производство предварительного следствия следственной группой	475
Статья 164. Общие правила производства следственных действий	478
Статья 165. Судебный порядок получения разрешения на производство следственного действия	481
Статья 166. Протокол следственного действия	484
Статья 167. Удостоверение факта отказа от подписания или невозможности подписания протокола следственного действия	488
Статья 168. Участие специалиста	489
Статья 169. Участие переводчика	490
Статья 170. Участие понятых	491
Глава 23. Привлечение в качестве обвиняемого. Предъявление обвинения	494
Статья 171. Порядок привлечения в качестве обвиняемого	494

Статья 172. Порядок предъявления обвинения	499
Статья 173. Допрос обвиняемого	502
Статья 174. Протокол допроса обвиняемого	504
Статья 175. Изменение и дополнение обвинения. Частичное прекращение уголовного преследования	505
Глава 24. Осмотр. Освидетельствование. Следственный эксперимент	506
Статья 176. Основания производства осмотра	506
Статья 177. Порядок производства осмотра	509
Статья 178. Осмотр трупа. Эксгумация	512
Статья 179. Освидетельствование	513
Статья 180. Протоколы осмотра и освидетельствования	515
Статья 181. Следственный эксперимент	516
Глава 25. Обыск. Выемка. Наложение ареста на почтово-телеграфные отправления. Контроль и запись переговоров	517
Статья 182. Основания и порядок производства обыска	517
Статья 183. Основания и порядок производства выемки	524
Статья 184. Личный обыск	527
Статья 185. Наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотр и выемка	529
Статья 186. Контроль и запись переговоров	531
Глава 26. Допрос. Очная ставка. Оповещение. Проверка показаний	534
Статья 187. Место и время допроса	534
Статья 188. Порядок вызова на допрос	535
Статья 189. Общие правила проведения допроса	536
Статья 190. Протокол допроса	540
Статья 191. Особенности допроса несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля	542
Статья 192. Очная ставка	543
Статья 193. Предъявление для опознания	545
Статья 194. Проверка показаний на месте	550
Глава 27. Производство судебной экспертизы	551
Статья 195. Порядок назначения судебной экспертизы	551
Статья 196. Обязательное назначение судебной экспертизы	557
Статья 197. Присутствие следователя при производстве судебной экспертизы	559
Статья 198. Права подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля при назначении и производстве судебной экспертизы	560
Статья 199. Порядок направления материалов уголовного дела для производства судебной экспертизы	563
Статья 200. Комиссионная судебная экспертиза	568
Статья 201. Комплексная судебная экспертиза	569
Статья 202. Получение образцов для сравнительного исследования	570
Статья 203. Помещение в медицинский или психиатрический стационар для производства судебной экспертизы	573
Статья 204. Заключение эксперта	576
Статья 205. Допрос эксперта	577
Статья 206. Предъявление заключения эксперта	578
Статья 207. Дополнительная и повторная судебные экспертизы	579
Глава 28. Приостановление и возобновление предварительного следствия	581
Статья 208. Основания, порядок и сроки приостановления предварительного следствия	581
Статья 209. Действия следователя после приостановления предварительного следствия	586
Статья 210. Розыск подозреваемого, обвиняемого	589
Статья 211. Возобновление приостановленного предварительного следствия	590
Глава 29. Прекращение уголовного дела	592
Статья 212. Основания прекращения уголовного дела и уголовного преследования	592
Статья 213. Постановление о прекращении уголовного дела и уголовного преследования	593
Статья 214. Отмена постановления о прекращении уголовного дела или уголовного преследования	597
Глава 30. Направление уголовного дела с обвинительным заключением прокурору	599
Статья 215. Окончание предварительного следствия с обвинительным заключением	599
Статья 216. Ознакомление потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика или их представителей с материалами уголовного дела	603
Статья 217. Ознакомление обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела	605

Статья 218. Протокол ознакомления с материалами уголовного дела	609
Статья 219. Разрешение ходатайства	610
Статья 220. Обвинительное заключение	611
Глава 31. Действия и решения прокурора по уголовному делу, поступившему с обвинительным заключением	616
Статья 221. Решение прокурора по уголовному делу	616
Статья 222. Направление уголовного дела в суд	620
Глава 32. Дознание	622
Статья 223. Порядок и сроки дознания	622
Статья 224. Особенности избрания в качестве меры пресечения заключения под стражу	625
Статья 225. Обвинительный акт	627
Статья 226. Решение прокурора по уголовному делу, поступившему с обвинительным актом	630

Часть третья

СУДЕБНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

Раздел IX. ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ

Глава 33. Общий порядок подготовки к судебному заседанию	634
Статья 227. Полномочия судьи по поступившему в суд уголовному делу	634
Статья 228. Вопросы, подлежащие выяснению по поступившему в суд уголовному делу	637
Статья 229. Основания проведения предварительного слушания	639
Статья 230. Меры по обеспечению гражданского иска и возможной конфискации имущества	640
Статья 231. Назначение судебного заседания	641
Статья 232. Вызовы в судебное заседание	644
Статья 233. Срок начала разбирательства в судебном заседании	645
Глава 34. Предварительное слушание	646
Статья 234. Порядок проведения предварительного слушания	646
Статья 235. Ходатайство об исключении доказательства	649
Статья 236. Виды решений, принимаемых судьей на предварительном слушании	652
Статья 237. Возвращение уголовного дела прокурору	654
Статья 238. Приостановление производства по уголовному делу	661
Статья 239. Прекращение уголовного дела или уголовного преследования	663
Глава 35. Общие условия судебного разбирательства	665
Статья 240. Непосредственность и устность	665
Статья 241. Гласность	668
Статья 242. Неизменность состава суда	671
Статья 243. Председательствующий	671
Статья 244. Равенство прав сторон	674
Статья 245. Секретарь судебного заседания	675
Статья 246. Участие обвинителя	676
Статья 247. Участие подсудимого	679
Статья 248. Участие защитника	683
Статья 249. Участие потерпевшего	684
Статья 250. Участие гражданского истца или гражданского ответчика	685
Статья 251. Участие специалиста	686
Статья 252. Пределы судебного разбирательства	686
Статья 253. Отложение и приостановление судебного разбирательства	689
Статья 254. Прекращение уголовного дела в судебном заседании	691
Статья 255. Решение вопроса о мере пресечения	692
Статья 256. Порядок вынесения определения, постановления	695
Статья 257. Регламент судебного заседания	695
Статья 258. Меры воздействия за нарушение порядка в судебном заседании	697
Статья 259. Протокол судебного заседания	698
Статья 260. Замечания на протокол судебного заседания	702
Глава 36. Подготовительная часть судебного заседания	703
Статья 261. Открытие судебного заседания	703
Статья 262. Проверка явки в суд	704

Статья 263. Разъяснение переводчику его прав	704
Статья 264. Удаление свидетелей из зала судебного заседания	705
Статья 265. Установление личности подсудимого и своевременности вручения ему копии обвинительного заключения или обвинительного акта	706
Статья 266. Объявление состава суда, других участников судебного разбирательства и разъяснение им права отвода	707
Статья 267. Разъяснение подсудимому его прав	708
Статья 268. Разъяснение потерпевшему, гражданскому истцу и гражданскому ответчику их прав	708
Статья 269. Разъяснение эксперту его прав	708
Статья 270. Разъяснение специалисту его прав	709
Статья 271. Заявление и разрешение ходатайств	709
Статья 272. Разрешение вопроса о возможности рассмотрения уголовного дела в отсутствие кого-либо из участников уголовного судопроизводства	710
Глава 37. Судебное следствие	711
Статья 273. Начало судебного следствия	711
Статья 274. Порядок исследования доказательств	713
Статья 275. Допрос подсудимого	714
Статья 276. Оглашение показаний подсудимого	717
Статья 277. Допрос потерпевшего	718
Статья 278. Допрос свидетелей	719
Статья 279. Использование потерпевшим и свидетелем письменных заметок и документов	721
Статья 280. Особенности допроса несовершеннолетнего потерпевшего и свидетеля	722
Статья 281. Оглашение показаний потерпевшего и свидетеля	724
Статья 282. Допрос эксперта	728
Статья 283. Производство судебной экспертизы	728
Статья 284. Осмотр вещественных доказательств	729
Статья 285. Оглашение протоколов следственных действий и иных документов	730
Статья 286. Приобщение к материалам уголовного дела документов, представленных суду	731
Статья 287. Осмотр местности и помещения	731
Статья 288. Следственный эксперимент	732
Статья 289. Предъявление для опознания	732
Статья 290. Освидетельствование	733
Статья 291. Окончание судебного следствия	733
Глава 38. Прения сторон и последнее слово подсудимого	734
Статья 292. Содержание и порядок прений сторон	734
Статья 293. Последнее слово подсудимого	736
Статья 294. Возобновление судебного следствия	737
Статья 295. Удаление суда в совещательную комнату для постановления приговора	737
Глава 39. Постановление приговора	738
Статья 296. Постановление приговора именем Российской Федерации	738
Статья 297. Законность, обоснованность и справедливость приговора	738
Статья 298. Тайна совещания судей	740
Статья 299. Вопросы, разрешаемые судом при постановлении приговора	741
Статья 300. Решение вопроса о вменяемости подсудимого	744
Статья 301. Порядок совещания судей при коллегиальном рассмотрении уголовного дела	745
Статья 302. Виды приговоров	746
Статья 303. Составление приговора	748
Статья 304. Вводная часть приговора	749
Статья 305. Описательно-мотивировочная часть оправдательного приговора	750
Статья 306. Резолютивная часть оправдательного приговора	751
Статья 307. Описательно-мотивировочная часть обвинительного приговора	753
Статья 308. Резолютивная часть обвинительного приговора	758
Статья 309. Иные вопросы, подлежащие решению в резолютивной части приговора	759
Статья 310. Провозглашение приговора	760
Статья 311. Освобождение подсудимого из-под стражи	761
Статья 312. Вручение копии приговора	762
Статья 313. Вопросы, решаемые судом одновременно с постановлением приговора	762

Раздел X. ОСОБЫЙ ПОРЯДОК СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

Глава 40. Особый порядок принятия судебного решения при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением	764
Статья 314. Основания применения особого порядка принятия судебного решения	764
Статья 315. Порядок заявления ходатайства	766
Статья 316. Порядок проведения судебного заседания и постановления приговора	768
Статья 317. Пределы обжалования приговора	771

Раздел XI. ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА У МИРОВОГО СУДЬИ

Глава 41. Производство по уголовным делам, подсудным мировому судье	773
Статья 318. Возбуждение уголовного дела частного обвинения	773
Статья 319. Полномочия мирового судьи по уголовному делу частного обвинения	774
Статья 320. Полномочия мирового судьи по уголовному делу с обвинительным актом	776
Статья 321. Рассмотрение уголовного дела в судебном заседании	777
Статья 322. Приговор мирового судьи	778
Статья 323. Обжалование приговора и постановления мирового судьи	778

Раздел XII. ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА В СУДЕ С УЧАСТИЕМ ПРИСЯЖНЫХ ЗАСЕДАТЕЛЕЙ

Глава 42. Производство по уголовным делам, рассматриваемым судом с участием присяжных заседателей	779
Статья 324. Порядок производства в суде с участием присяжных заседателей	779
Статья 325. Особенности проведения предварительного слушания	780
Статья 326. Составление предварительного списка присяжных заседателей	781
Статья 327. Подготовительная часть судебного заседания	784
Статья 328. Формирование коллегии присяжных заседателей	787
Статья 329. Замена присяжного заседателя запасным	791
Статья 330. Роспуск коллегии присяжных заседателей ввиду тенденциозности ее состава	792
Статья 331. Старшина присяжных заседателей	793
Статья 332. Принятие присяжными заседателями присяги	794
Статья 333. Права присяжных заседателей	795
Статья 334. Полномочия судьи и присяжных заседателей	798
Статья 335. Особенности судебного следствия в суде с участием присяжных заседателей	798
Статья 336. Прения сторон	800
Статья 337. Реплики сторон и последнее слово подсудимого	801
Статья 338. Постановка вопросов, подлежащих разрешению присяжными заседателями	801
Статья 339. Содержание вопросов присяжным заседателям	803
Статья 340. Напутственное слово председательствующего	806
Статья 341. Тайна совещания присяжных заседателей	809
Статья 342. Порядок проведения совещания и голосования в совещательной комнате	809
Статья 343. Вынесение вердикта	810
Статья 344. Дополнительные разъяснения председательствующего. Уточнение поставленных вопросов. Возобновление судебного следствия	812
Статья 345. Провозглашение вердикта	813
Статья 346. Действия председательствующего после провозглашения вердикта	813
Статья 347. Обсуждение последствий вердикта	814
Статья 348. Обязательность вердикта	815
Статья 349. Правовые последствия признания подсудимого заслуживающим снисхождения	816
Статья 350. Виды решений, принимаемых председательствующим	817
Статья 351. Постановление приговора	818
Статья 352. Прекращение рассмотрения уголовного дела в связи с установленной невменяемостью подсудимого	820
Статья 353. Особенности ведения протокола судебного заседания	821

Раздел XIII. ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ ВТОРОЙ ИНСТАНЦИИ

Глава 43. Апелляционное и кассационное обжалование судебных решений, не вступивших в законную силу	822
---	-----

Статья 354. Право апелляционного и кассационного обжалования	822
Статья 355. Порядок принесения жалобы и представления	823
Статья 356. Сроки обжалования приговоров	825
Статья 357. Порядок восстановления срока обжалования	826
Статья 358. Извещение о принесенных жалобах и представлениях	826
Статья 359. Последствия подачи жалобы или представления	827
Статья 360. Пределы рассмотрения уголовного дела судом апелляционной или кассационной инстанции	828
Глава 44. Апелляционный порядок рассмотрения уголовного дела	830
Статья 361. Предмет судебного разбирательства в апелляционном порядке	830
Статья 362. Сроки начала рассмотрения уголовного дела в апелляционной инстанции	830
Статья 363. Апелляционные жалоба или представление	830
Статья 364. Назначение и подготовка заседания суда апелляционной инстанции	831
Статья 365. Судебное следствие	832
Статья 366. Прения сторон. Последнее слово подсудимого	833
Статья 367. Решения, принимаемые судом апелляционной инстанции	833
Статья 368. Постановление приговора	835
Статья 369. Основания отмены или изменения приговора суда первой инстанции	835
Статья 370. Отмена или изменение оправдательного приговора	835
Статья 371. Обжалование приговора и постановления суда апелляционной инстанции	836
Статья 372. Протокол судебного заседания	836
Глава 45. Кассационный порядок рассмотрения уголовного дела	836
Статья 373. Предмет судебного разбирательства в суде кассационной инстанции	836
Статья 374. Сроки рассмотрения уголовного дела судом кассационной инстанции	836
Статья 375. Кассационные жалоба и представление	837
Статья 376. Назначение судебного заседания	837
Статья 377. Порядок рассмотрения уголовного дела судом кассационной инстанции	839
Статья 378. Решения, принимаемые судом кассационной инстанции	842
Статья 379. Основания отмены или изменения судебного решения в кассационном порядке	843
Статья 380. Несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам уголовного дела	844
Статья 381. Нарушение уголовно-процессуального закона	845
Статья 382. Неправильное применение уголовного закона	849
Статья 383. Несправедливость приговора	850
Статья 384. Отмена обвинительного приговора с прекращением уголовного дела	850
Статья 385. Отмена оправдательного приговора	851
Статья 386. Отмена приговора с направлением уголовного дела на новое судебное разбирательство	853
Статья 387. Изменение приговора	854
Статья 388. Кассационное определение	856
Статья 389. Повторное рассмотрение уголовного дела судом кассационной инстанции	857
Раздел XIV. ИСПОЛНЕНИЕ ПРИГОВОРА	
Глава 46. Обращение к исполнению приговоров, определений и постановлений	858
Статья 390. Вступление приговора в законную силу и обращение его к исполнению	858
Статья 391. Вступление определения или постановления суда в законную силу и обращение его к исполнению	859
Статья 392. Обязательность приговора, определения, постановления суда	859
Статья 393. Порядок обращения к исполнению приговора, определения, постановления суда	860
Статья 394. Извещение об обращении приговора к исполнению	863
Статья 395. Предоставление родственникам свидания с осужденным	863
Глава 47. Производство по рассмотрению и разрешению вопросов, связанных с исполнением приговора	864
Статья 396. Суды, разрешающие вопросы, связанные с исполнением приговора	864
Статья 397. Вопросы, подлежащие рассмотрению судом при исполнении приговора	865
Статья 398. Отсрочка исполнения приговора	868
Статья 399. Порядок разрешения вопросов, связанных с исполнением приговора	869
Статья 400. Рассмотрение ходатайства о снятии судимости	870
Статья 401. Обжалование постановления суда	871

**Раздел XV. ПЕРЕСМОТР ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ ПРИГОВОРОВ,
ОПРЕДЕЛЕНИЙ И ПОСТАНОВЛЕНИЙ СУДА**

Глава 48. Производство в надзорной инстанции	872
Статья 402. Право обжалования вступивших в законную силу приговора, определения, постановления суда	872
Статья 403. Суды, рассматривающие надзорные жалобы или представления	874
Статья 404. Порядок принесения надзорных жалоб или представления	875
Статья 405. Недопустимость поворота к худшему при пересмотре судебного решения в порядке надзора	876
Статья 406. Порядок рассмотрения надзорных жалоб или представления	878
Статья 407. Порядок рассмотрения уголовного дела судом надзорной инстанции	880
Статья 408. Решение суда надзорной инстанции	882
Статья 409. Основания отмены или изменения судебного решения, вступившего в законную силу	884
Статья 410. Пределы прав суда надзорной инстанции	885
Статья 411. Рассмотрение уголовного дела после отмены первоначального приговора суда или определения суда кассационной инстанции	888
Статья 412. Внесение повторных надзорных жалоб или представлений	888
Глава 49. Возобновление производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств	888
Статья 413. Основания возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств	889
Статья 414. Сроки возобновления производства	895
Статья 415. Возбуждение производства	897
Статья 416. Действия прокурора по окончании проверки или расследования	899
Статья 417. Порядок разрешения судом вопроса о возобновлении производства по уголовному делу	900
Статья 418. Решение суда по заключению прокурора	901
Статья 419. Производство по уголовному делу после отмены судебных решений	902

Часть четвертая

ОСОБЫЙ ПОРЯДОК УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

**Раздел XVI. ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА
ПО ОТДЕЛЬНЫМ КАТЕГОРИЯМ УГОЛОВНЫХ ДЕЛ**

Глава 50. Производство по уголовным делам в отношении несовершеннолетних	904
Статья 420. Порядок производства по уголовным делам в отношении несовершеннолетних	904
Статья 421. Обстоятельства, подлежащие установлению	905
Статья 422. Выделение в отдельное производство уголовного дела в отношении несовершеннолетнего	906
Статья 423. Задержание несовершеннолетнего подозреваемого. Избрание несовершеннолетнему подозреваемому, обвиняемому меры пресечения	906
Статья 424. Порядок вызова несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого	907
Статья 425. Допрос несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого	907
Статья 426. Участие законного представителя несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого в ходе досудебного производства по уголовному делу	908
Статья 427. Прекращение уголовного преследования с применением принудительной меры воспитательного воздействия	910
Статья 428. Участие законного представителя несовершеннолетнего подсудимого в судебном заседании	912
Статья 429. Удаление несовершеннолетнего подсудимого из зала судебного заседания	913
Статья 430. Вопросы, разрешаемые судом при постановлении приговора в отношении несовершеннолетнего	913
Статья 431. Освобождение судом несовершеннолетнего подсудимого от уголовной ответственности с применением принудительных мер воспитательного воздействия	914
Статья 432. Освобождение судом несовершеннолетнего подсудимого от наказания с направлением в специализированное учреждение для несовершеннолетних	915
Глава 51. Производство о применении принудительных мер медицинского характера	917
Статья 433. Основания для производства о применении принудительных мер медицинского характера	917
Статья 434. Обстоятельства, подлежащие доказыванию	919

Статья 435. Помещение в психиатрический стационар	920
Статья 436. Выделение уголовного дела	920
Статья 437. Участие законного представителя	921
Статья 438. Участие защитника	922
Статья 439. Окончание предварительного следствия	923
Статья 440. Назначение судебного заседания	924
Статья 441. Судебное разбирательство	925
Статья 442. Вопросы, разрешаемые судом при принятии решения по уголовному делу	925
Статья 443. Постановление суда	926
Статья 444. Порядок обжалования постановления суда	928
Статья 445. Прекращение, изменение и продление применения принудительной меры медицинского характера	929
Статья 446. Возобновление уголовного дела в отношении лица, к которому применена принудительная мера медицинского характера	931

Раздел XVII. ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ В ОТНОШЕНИИ ОТДЕЛЬНЫХ КАТЕГОРИЙ ЛИЦ

Глава 52. Особенности производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц	932
Статья 447. Категории лиц, в отношении которых применяется особый порядок производства по уголовным делам	932
Статья 448. Возбуждение уголовного дела	933
Статья 449. Задержание	937
Статья 450. Особенности избрания меры пресечения и производства отдельных следственных действий	938
Статья 451. Направление уголовного дела в суд	940
Статья 452. Рассмотрение уголовного дела в отношении члена Совета Федерации, депутата Государственной Думы, судьи федерального суда	940

Часть пятая

МЕЖДУНАРОДНОЕ СОТРУДНИЧЕСТВО В СФЕРЕ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

Раздел XVIII. ПОРЯДОК ВЗАИМОДЕЙСТВИЯ СУДОВ, ПРОКУРОРОВ, СЛЕДОВАТЕЛЕЙ И ОРГАНОВ ДОЗНАНИЯ С СООТВЕТСТВУЮЩИМИ КОМПЕТЕНТНЫМИ ОРГАНАМИ И ДОЛЖНОСТНЫМИ ЛИЦАМИ ИНОСТРАННЫХ ГОСУДАРСТВ И МЕЖДУНАРОДНЫМИ ОРГАНИЗАЦИЯМИ

Глава 53. Основные положения о порядке взаимодействия судов, прокуроров, следователей и органов дознания с соответствующими компетентными органами и должностными лицами иностранных государств и международными организациями	942
Статья 453. Направление запроса о правовой помощи	942
Статья 454. Содержание и форма запроса	944
Статья 455. Юридическая сила доказательств, полученных на территории иностранного государства	946
Статья 456. Вызов свидетеля, потерпевшего, эксперта, гражданского истца, гражданского ответчика, их представителей, находящихся за пределами территории Российской Федерации	947
Статья 457. Исполнение в Российской Федерации запроса о правовой помощи	949
Статья 458. Направление материалов уголовного дела для осуществления уголовного преследования	950
Статья 459. Исполнение запросов об осуществлении уголовного преследования или о возбуждении уголовного дела на территории Российской Федерации	951
Глава 54. Выдача лица для уголовного преследования или исполнения приговора	952
Статья 460. Направление запроса о выдаче лица, находящегося на территории иностранного государства	952
Статья 461. Пределы уголовной ответственности лица, выданного Российской Федерации	955
Статья 462. Исполнение запроса о выдаче лица, находящегося на территории Российской Федерации	956
Статья 463. Обжалование решения о выдаче лица и судебная проверка его законности и обоснованности	958
Статья 464. Отказ в выдаче лица	960
Статья 465. Отсрочка в выдаче лица и выдача лица на время	962

Статья 466. Избрание или применение избранной меры пресечения для обеспечения возможной выдачи лица	963
Статья 467. Передача выдаваемого лица	964
Статья 468. Передача предметов	964
Глава 55. Передача лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является	965
Статья 469. Основания передачи лица, осужденного к лишению свободы	965
Статья 470. Порядок рассмотрения судом вопросов, связанных с передачей лица, осужденного к лишению свободы	966
Статья 471. Основания отказа в передаче лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является	967
Статья 472. Порядок разрешения судом вопросов, связанных с исполнением приговора суда иностранного государства	968
Статья 473. <i>Утратила силу на основании ФЗ от 04.07.2003. г. № 92-ФЗ</i>	970

Часть шестая

БЛАНКИ ПРОЦЕССУАЛЬНЫХ ДОКУМЕНТОВ

Раздел XIX. ПРИМЕНЕНИЕ БЛАНКОВ ПРОЦЕССУАЛЬНЫХ ДОКУМЕНТОВ. ПОРЯДОК ПРИМЕНЕНИЯ БЛАНКОВ ПРОЦЕССУАЛЬНЫХ ДОКУМЕНТОВ

Статья 474. Оформление процессуальных действий и решений на бланках процессуальных документов	972
Статья 475. Оформление процессуальных действий и решений при отсутствии бланков процессуальных документов в перечне, предусмотренном главой 57 настоящего Кодекса	972
Глава 57. Перечень бланков процессуальных документов	973
Статья 476. Перечень бланков процессуальных документов досудебного производства	973
Статья 477. Перечень бланков процессуальных документов судебного производства	973
ПРИЛОЖЕНИЕ	974

СПИСОК ПРИНЯТЫХ СОКРАЩЕНИЙ

БВС РФ	— Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации;
ВС РФ	— Верховный Суд Российской Федерации;
в т.ч.	— в том числе;
<i>ГК</i>	— Гражданский кодекс Российской Федерации;
<i>ГПК</i>	— Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации;
<i>ЖК</i>	— Жилищный кодекс Российской Федерации;
<i>КоАП</i>	— Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях;
комм.	— комментарий;
КС РФ	— Конституционный Суд Российской Федерации;
ОВД	— Органы внутренних дел;
ОРД	— оперативно-розыскная деятельность;
РГ	— Российская газета;
РФ	— Российская Федерация;
СЗ РФ	— Собрание законодательства Российской Федерации;
<i>СК</i>	— Семейный кодекс Российской Федерации;
СК по УД	— Судебная коллегия по уголовным делам;
<i>ТК</i>	— Трудовой кодекс Российской Федерации;
т.к.	— так как;
т.н.	— так называемый;
<i>УИК</i>	— Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации;
<i>УК</i>	— Уголовный кодекс Российской Федерации;
<i>УПК</i>	— Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации (если не указано иное);
утв.	— утверждено (ный)
ФЗ	— федеральный закон;
ФКЗ	— федеральный конституционный закон.

ПРЕДИСЛОВИЕ

С момента принятия нового Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации прошло 5 лет. Этот срок достаточен для оценки его юридических качеств и практической эффективности. Цель УПК РФ — социальная. Концепция судебной реформы в Российской Федерации, важнейшей частью которой явилась разработка нового УПК, провозгласила, что она направлена «на пробуждение общественной совести во имя достижения правды в экстремальных условиях борьбы человека за свою жизнь, свободу и доброе имя»¹. Для уголовного судопроизводства — это защита прав человека и внедрение в процесс реальной состязательности сторон. При разработке УПК РФ ставилась задача привести российское уголовно-процессуальное законодательство в соответствие с принципами уголовного судопроизводства и нормами о защите прав человека, провозглашенными в Конституции Российской Федерации, Концепции судебной реформы в Российской Федерации и международно-правовых актах (в первую очередь Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод от 04.11.50), обязательства по выполнению которых приняла на себя наша страна. Кодекс в известной степени должен был послужить «пропуском» новой России в общество цивилизованных государств, которые и сами придают реформам уголовной юстиции первостепенное значение. Всеобщее осознание необходимости новой философии и практики в борьбе с преступностью породило в Европе лавину масштабных судебных преобразований. Их социально-политической основой служит окончательная победа в современном цивилизованном мире либеральных идей и историческая смерть авторитаризма. Уголовное судопроизводство — последняя «бастилия», падение которой происходит прямо на наших глазах. В целом ряде стран (Великобритании, Германии, Испании, Италии, Финляндии, Франции и др.) как на теоретическом, так и на законодательном уровне идут интенсивные поиски моделей уголовного процесса, отвечающих реалиям стремительно меняющегося мира. Не является исключением и судебная реформа в России.

Вместе с тем российский законодатель стремился в максимальной степени обеспечить преемственность уголовно-процессуального законодательства, сохранив многие положения прежнего Уголовно-процессуального кодекса 1960 г., которые оправдали себя на практике.

Не все эти задачи были с одинаковым успехом решены в УПК РФ. Как показывает анализ его содержания, предпринятый в настоящем Комментарии, он все еще не свободен от многочисленных недостатков и противоречий. Прежде всего, необходимо отметить определенную эклектичность этого процессуального закона, порой неорганичное соединение разнородных, иногда прямо противоположных принципов и подходов. Старое и новое встретились в нем и как бы остановились перед решающей схваткой, судей в котором может быть только сама юридическая и политическая практика. В этом, содержательном, смысле УПК РФ 2001 г. не оставляет впечатления правового памятника, созданного на века, — скорее, это акт переходного периода. Доказательством тому служат многочисленные изменения, которые были внесены в уголовно-процессуальное право как отдельными законами, так и решениями

¹ Концепция судебной реформы в Российской Федерации. М., 1992. С. 79.

Конституционного Суда РФ. Нельзя исключить и того, что УПК РФ рискует повторить судьбу Устава уголовного судопроизводства 1864 г., который после первых опытов своего практического применения подвергся значительной переделке в консервативном направлении. Так, под видом направления судом дела прокурору для исправления недостатков обвинительного заключения уже частично реанимирован инквизиционный институт дополнительного расследования — якобы в целях исправления допущенных следователями процессуальных нарушений и защиты прав личности. Вновь введено заочное судебное разбирательство по делам о тяжких и особо тяжких преступлениях, а также разрешен пересмотр в надзорном порядке вступивших в законную силу оправдательных приговоров и обвинительных приговоров в сторону, не благоприятную для осужденного.

Не безупречен новый российский Кодекс и с точки зрения формы. Нередкие коллизии ряда норм УПК РФ друг с другом или с положениями других нормативных актов подчас требуют от правоприменителя владения сложным искусством толкования закона, а при отсутствии такового заставляют его ожидать разъяснений свыше.

Однако, как ни относиться к УПК РФ, следует признать, что он представляет собой весьма оригинальный закон, которым в юридический обиход введена по существу новая модель уголовного процесса, не имеющая прямых аналогов ни в отечественной истории права, ни в зарубежном законодательстве. Ее главные особенности, на наш взгляд, заключаются в следующем.

1. Кодекс закрепляет смешанный, следственно-состязательный (континентальный) тип процесса с преобладанием по букве закона состязательных элементов. При этом состязательность наиболее ярко проявляется в судебных стадиях. Суд не рассматривается как орган уголовного преследования, он не должен выступать ни на стороне обвинения, ни на стороне защиты, лишь создавая необходимые условия для исполнения сторонами их процессуальных обязанностей и осуществления предоставленных им прав (ч. 3 ст. 15). Так, суд приступает к рассмотрению дела только по обвинению, представленному уголовным преследователем, и не вправе выходить за рамки, очерченные в обвинении (ст. 252). Он не имеет права возбуждать уголовные дела, поскольку движущей силой состязательного процесса является лишь спор сторон по поводу обвинения. По той же причине полный или частичный отказ государственного обвинителя от обвинения в ходе судебного разбирательства влечет прекращение уголовного дела либо уголовного преследования в целом или в соответствующей его части (ч. 7 ст. 246). В УПК формально не предусмотрено право суда возвращать уголовные дела для производства дополнительного расследования, ибо предоставление стороне обвинения в случае обнаружения неполноты проведенного расследования, недостатка доказательств в пользу предъявленного обвинения повторной возможности доказывать виновность означало бы нарушение принципа равенства сторон и объективно делало суд адептом уголовного преследования. Сторона защиты получила право самостоятельно, хотя и в ограниченном объеме, собирать доказательства (ч. 3 ст. 86); вызывать в суд свидетелей и специалистов, представлять другие необходимые ей доказательства (п. 6 ч. 1 ст. 220, п. 6 ч. 1 ст. 225, п. 4 ч. 2 ст. 231, ч. 4 ст. 271), что до известной степени могло бы уравнивать ее в процессе доказывания со стороной обвинения. Усилено действие состязательного принципа непосредственности исследования в суде доказательств: оглашение и использование в судебном разбирательстве протоколов допросов не явившихся в судебное заседа-

ние свидетелей и потерпевших, допускается, как правило, только с согласия сторон (ч. 1 ст. 281); подчеркивается право суда проводить в судебном разбирательстве не только допрос, осмотр и экспертизу, но и такие следственные действия, как следственный эксперимент, предъявление для опознания, освидетельствование (ст. 288—290).

Тем не менее, общее требование Кодекса о том, чтобы уголовное судопроизводство осуществлялось на основе состязательности сторон (ч. 1 ст. 15), нельзя признать полностью реализованным, поскольку на досудебных стадиях процесса законодатель сохранил существенные элементы следственного (инквизиционного, или розыскного) порядка судопроизводства, при котором уголовный преследователь сосредоточивает в своих руках не только обвинительную, но и значительную часть судебной власти, т.е. права принятия решений по делу. Так, следователь, дознаватель и прокурор могут на досудебном производстве принимать окончательное решение по существу дела, прекращая уголовное дело или уголовное преследование не только по реабилитирующим, но и по т.н. нереабилитирующим основаниям, устанавливая при этом виновность лица в совершении преступления (гл. 4). Именно уголовный преследователь (дознаватель, следователь и прокурор) выносит на предварительном расследовании решение об отводе своих процессуальных противников — защитника или представителя гражданского ответчика (ст. 72). Но главное наследие инквизиционного порядка в российском уголовном процессе состоит в том, что прокурор, следователь и дознаватель, *наряду с судом*, собирают и используют доказательства, с помощью которых *устанавливают* наличие или отсутствие обстоятельств, подлежащих доказыванию при производстве по уголовному делу (ч. 1 ст. 74), т.е. сразу получают *судебные* доказательства, в то время как в процессуальных системах, последовательно придерживающихся состязательного начала (Англия, США, Италия и др.), предусмотрена особая судебная процедура проверки и признания допустимыми в качестве судебных доказательств, которые сторона уголовного преследования собрала на предварительном производстве и представила перед судом. Именно органы предварительного расследования в российском уголовном процессе фактически решают вопрос, какие ходатайства стороны защиты и других участников процесса о приобщении к материалам дела доказательств удовлетворить, а какие нет (ст. 159). Наконец, следователь и прокурор предъявляют официальное обвинение не в судебном заседании, перед лицом независимого суда, как это и должно происходить в подлинно состязательном судопроизводстве, а самостоятельно, в сугубо инквизиционном порядке (гл. 23). То есть уголовные преследователи — прокурор, следователь и дознаватель — на досудебном производстве фактически являются не стороной в деле, а «хозяевами процесса», подменяя здесь судью, что и является главным признаком инквизиционности.

2. Однако, по мысли законодателя, в УПК РФ предусмотрен и противовес диктату органов уголовного преследования — судебный контроль над законностью и обоснованностью не только действий, но и бездействия, а также решений дознавателя, следователя и прокурора (ст. 125, 165 и др.). Судебный порядок рассмотрения жалоб на решения и действия (бездействие) дознавателя, следователя, прокурора вводит, по сути, апелляционную процедуру проверки законности и обоснованности актов органов предварительного расследования. Благодаря судебному контролю российское предварительное расследование начинает до некоторой степени напоминать современный германский тип уголовного судопроизводства. Как и там, судебный орган в лице одного из своих судей разрешает определенные вопросы, возникающие на стадии пред-

варительной подготовки, не принимая дело к своему производству, т.е. не становясь следователем. Однако имеются и существенные различия. Главной задачей немецкого судьи, действующего на стадии предварительного расследования, является проведение по ходатайству сторон судебных следственных действий по легализации доказательств, и он, как правило, не занимается рассмотрением жалоб. Российский судья, напротив, рассматривает жалобы, и в этом отношении новый российский процесс проявляет известное сходство с французской формой, где уделяется повышенное внимание обжалованию действий судебной полиции и решений следственного судьи в следственную камеру апелляционного суда. Впрочем, и здесь обнаруживается то же самое принципиальное различие, что и при сопоставлении российского процессуального порядка с германским судопроизводством. Судья, действующий на французском предварительном следствии, есть в первую очередь следователь, поэтому судебное присутствие имеет там активный характер. В чем смысл этого противопоставления? В том, что российские судьи разрешают жалобы, в то время как французские и немецкие следственные судьи их предотвращают. Следственные судьи в большей степени способны на это именно потому, что непосредственно участвуют в доказывании, внося в него элемент состязательности и, тем самым, предотвращая многие из возможных конфликтов. Они обеспечивают непосредственность исследования доказательств судебным органом уже на стадии предварительной подготовки, что делает возможным получать (легализовать) здесь доказательства в качестве судебных. Вместе с тем немецкая и французская модели участия суда на предварительном расследовании также далеко не безупречны. Последовательное проведение состязательного начала требует, чтобы действия суда на предварительном расследовании не превращались в фактическое участие в уголовном преследовании за счет превращения судьи в ведущего дело следователя (УПК Франции). Не делает предварительную подготовку целиком состязательной и лишь эпизодическое подключение судьи к расследованию для закрепления по требованию полиции и прокуратуры доказательств или для судебного контроля над мерами процессуального принуждения (УПК ФРГ). Предварительное следствие сможет стать полностью состязательным только в том случае, когда судебный контроль над ним будет состоять из четырех элементов: 1) принятие судом решений о применении мер процессуального принуждения; 2) рассмотрение жалоб на действия органов уголовного преследования; 3) легализация судом представленных сторонами доказательств в качестве судебных; 4) контроль над процессом предъявления здесь первоначального обвинения. Пример в этом отношении представляет испанский Органический закон о суде присяжных 1995 г., который учредил оригинальную процедуру досудебной подготовки, где следственные судебские действия, направленные на собирание и закрепление доказательств (по ходатайствам сторон) чередуются с состязательными предварительными слушаниями. На них стороны могут заявлять ходатайства о проведении судьей следственных действий, о прекращении дела, излагать свои соображения о квалификации, об изменении обвинительного заключения и т.д. Следственный судья на этих слушаниях принимает т.н. «постановление, констатирующее состав преступления», а также решения по ходатайствам сторон, в т.ч. о проведении тех или иных следственных действий. В конце предварительного следствия он же выносит постановление о назначении судебного разбирательства с участием присяжных, если, конечно, для этого имеются достаточные основания.

Сказанное позволяет предположить, что в будущем развитие и российского уголовного судопроизводства теоретически имеет шанс пойти по пути усиления полномочий судебных органов на предварительном расследовании в указанных направлениях. При этом общие суды вряд ли в состоянии будут справиться с этой задачей, поскольку совмещение обязанностей по полномасштабному судебному контролю с рассмотрением и разрешением уголовных дел в первой инстанции в кадровом и техническом отношении будет для них, скорее всего, непосильной задачей. Приемлемое решение этой проблемы заключается, на наш взгляд, в формировании самостоятельного института следственных судей, полностью независимых и ведомственно обособленных от органов, осуществляющих уголовное преследование (прокуратуры, МВД, ФСБ и т.д.). Отдаленно прослеживается некоторое движение в этом направлении. Так, Концепция судебной реформы в Российской Федерации предусматривает выделение органов предварительного следствия в самостоятельную централизованную федеральную структуру — т.н. следственный комитет. Однако если единый следственный орган будет организован в недрах «правоохранительных» ведомств — прокуратуры или МВД, положение с качеством расследования и соблюдением прав человека в этой сфере вряд ли изменится в лучшую сторону, а скорее всего, даже ухудшится. Ведь вместо нескольких «маленьких инквизиторов», конкуренция между которыми до некоторой степени обеспечивает систему сдержек и противовесов, страна получит одного следственного «Левиафана», слишком мощного для того, чтобы поставить его под реальный демократический контроль. Не следует уповать и на действенный прокурорский надзор за таким органом, поскольку прокуратура, имея в своем составе единый следственный комитет, будет по-прежнему связана ответственностью за результаты его работы, более того, рискует практически сделаться придатком этого по-настоящему властного органа.

3. Положения ч. 3 ст. 86 УПК РФ о праве защитника самостоятельно собирать доказательства путем получения предметов, документов, других сведений, опроса лиц с их согласия и т.д. подкрепляются рядом процессуальных гарантий. Так, по окончании предварительного расследования и ознакомления обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела следователь обязан выяснить, какие свидетели, эксперты, специалисты подлежат вызову в судебное заседание для допроса и подтверждения позиции стороны защиты (ч. 4 ст. 217). В обвинительном заключении указывается перечень доказательств, на которые ссылается сторона защиты (п. 6 ч. 1 ст. 220). Кроме того, к обвинительному заключению прилагается список подлежащих вызову в судебное заседание лиц со стороны защиты (ч. 4 ст. 220), и даже прокурор не вправе исключить свидетелей из списка, предложенного защитой (п. 3 ч. 2 ст. 221). Суд в дальнейшем также не вправе отказать в удовлетворении ходатайства о допросе в судебном заседании лица в качестве свидетеля или специалиста, явившегося в суд по инициативе сторон (ч. 4 ст. 271). Таким образом, защитник имеет практическую возможность добиться допроса ранее опрошенных им лиц в судебном разбирательстве, даже если следователь и дознаватель отказали ему в этом на предварительном расследовании. Представляется, что письменные объяснения, полученные в результате опроса, также могут быть представлены следователю, дознавателю и в суд в качестве иных документов (ст. 84), что не исключает в дальнейшем допроса этих лиц как свидетелей, ибо этого требует принцип непосредственности исследования доказательств.

4. В УПК РФ сохраняется строго формализованное предварительное расследование, в ходе которого должны соблюдаться многочисленные процедурные правила, направленные на письменное удостоверение результатов предварительного расследования и обеспечение прав участников процесса (в первую очередь права обвиняемого на защиту). Это придает предварительному расследованию высокий процессуальный статус. Однако допущенные здесь процессуальные и материально-правовые нарушения часто не могут быть восполнены в суде, что неизбежно порождает острейшую проблему возвращения уголовного дела для исправления допущенных недостатков (см. комм. к ст. 237). УПК РФ предусматривает возможность направления дела на дополнительное расследование только по решению прокурора (п. 3 ч. 1 ст. 221), суд же лишен этого права. Как отмечалось выше, запрет на направление дела на дополнительное расследование судом имеет состязательный характер. Но возвращение дела прокурору и следователю из судебных стадий для исправления существенных нарушений процессуального закона, допущенных на досудебных стадиях процесса, оказалось настолько привлекательным, что было санкционировано Конституционным Судом РФ (см. комм. к ст. 237). Однако такое решение проблемы опасно приближает нас к возвращению к розыскному институту направления судом уголовного дела на дополнительное расследование. На наш взгляд, возможен и иной, состязательный путь выхода из этого кризиса. Это предоставление стороне защиты необходимого времени для надлежащего ознакомления в суде с материалами дела или измененным обвинением, в т.ч. и в сторону его ухудшения (с отложением судебного заседания на необходимый срок). При этом возможно и проведение по ходатайству защиты дополнительных судебных следственных действий, а также (по примеру французского судопроизводства) введение института судебных отдельных поручений органам предварительного расследования, благодаря которым, не передавая дело для проведения дополнительного расследования, можно получать сведения о фактических обстоятельствах, необходимых для обеспечения права обвиняемого на защиту. И только в том случае, когда защита изначально заявит о своей несогласии с поворотом обвинения к худшему непосредственно в суде, дело сможет быть направлено на дополнительное расследование для перепредъявления обвинения.

5. Существенной особенностью современного российского уголовного процесса, точнее условий, в которых он функционирует, является постоянный конституционный судебный надзор, благодаря которому стало реально исполнимо требование закона о том, что Конституция РФ служит прямым источником уголовно-процессуального права (ч. 1 ст. 1 УПК). Нельзя сказать, что все постановления Конституционного Суда по вопросам уголовного судопроизводства бесспорны (некоторые из них дают пищу для критики), но нельзя отрицать следующие их важные особенности. Во-первых, обычные граждане, даже обвиняемые и подозреваемые в совершении преступлений, имеют определенную возможность, опираясь на рычаг права, влиять не только на исход своего конкретного дела, но и непосредственно на закон. Во-вторых, Конституционный Суд посредством этих решений фактически осуществляет то, что принято называть судебным надзором в интересах закона, когда конкретное дело не пересматривается по жалобе, но из него извлекается вывод, имеющий на будущее обязательную силу. В данном случае общие принципы извлекаются Конституционным Судом из Конституции РФ и международного права. Поскольку эти принципы, как правило, сформулированы весьма широко, Конституционный Суд пользуется оп-

ределенной свободой в их толковании. Его постановления с полным основанием могут считаться самостоятельным источником права, поскольку, по сути, создают *судебные прецеденты*¹, т.е. обоснованные в судебных решениях новые правовые нормы, обязательные в дальнейшем для применения всеми судебными и иными органами.

Иначе должен решаться вопрос в отношении разъяснений, содержащихся в постановлениях Верховного Суда, принятых в период действия прежнего уголовно-процессуального законодательства. Верховный Суд не наделен полномочиями по исправлению законов, подобными тем, которые имеет Конституционный Суд, поэтому данные Верховным Судом толкования уголовно-процессуальных норм могут сохранять значение для практики применения УПК РФ лишь в тех пределах, в которых УПК РФ регулирует процессуальные отношения аналогично УПК РСФСР. В этой связи авторы настоящего Комментария воздерживались от использования разъяснений пленумов Верховного Суда РФ (РСФСР), а также Верховного Суда СССР, если они не отвечают названному условию.

После всех перечисленных преобразований российское уголовное судопроизводство представляет собой достаточно самобытный тип процесса, не повторяющий в основных своих чертах ни один из известных зарубежных образцов. Однако в некоторых своих частных моментах он впервые в истории отечественного законодательства обнаруживает явную тенденцию к сближению с англо-американской моделью уголовного судопроизводства. При этом речь идет не только об английском по своему происхождению институте суда присяжных, который в первый раз был введен в России еще Уставами уголовного судопроизводства 1864 г., а в Российской Федерации воссоздан в 1993 г. Важнейшим англо-американским заимствованием последних лет является т.н. *правило об исключении доказательств*. Согласно ч. 1 ст. 75 УПК РФ «доказательства, полученные с нарушением требований настоящего Кодекса, являются недопустимыми. Недопустимые доказательства не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу обвинения, а также использоваться для доказывания любого из обстоятельств, предусмотренных статьей 73 настоящего Кодекса». Данная норма, принята во исполнение требования ч. 2 ст. 50 Конституции РФ. Однако следует отметить, что в уголовном процессе Англии и особенно США оно не имеет универсального характера, распространяясь лишь на отдельные ситуации, связанные с получением тех или иных видов доказательств (недопустимость показаний с чужих слов; результатов предъявления опознания без участия защитника; недопустимость признательных показаний, полученных без надлежащего предупреждения задержанного о его процессуальных правах, и т.д.) Норма же, закрепленная в ч. 1 ст. 75 УПК РФ, звучит слишком категорично и при буквальном ее толковании охватывает все без исключения случаи процессуальных нарушений, допущенных при собирании и проверке доказательств, невзирая на то, насколько существенным является каждое из них. Некритическое восприятие этого правила способно создать значительные трудности в судебной и следственной практике. Решение вопроса на теоретическом и практическом уровнях — одна из острейших проблем российского уголовного судопроизводства (более подробно о нашем взгляде на эту проблему см. комм. к ст. 75).

Самым же экзотическим заимствованием из уголовного судопроизводства США являются т.н. *сделки о признании*, которые, правда, были восприняты УПК РФ в их

¹ См.: Витрук Н.В. Конституционное правосудие. М., 1998. С. 85.

европейской интерпретации. Этот институт с недавних пор был усвоен уголовно-процессуальным законодательством ряда западноевропейских государств (ст. 655, 689.2 УПК Испании, ст. 444—448 УПК Италии). Так, например, по итальянскому УПК по окончании предварительного следствия обвиняемый по согласованию с прокурором ходатайствует о сокращенном рассмотрении дела в суде уже на этапе предварительного слушания, которое проводится по письменным материалам предварительного следствия. Если по делу выносится обвинительный приговор, также применяется скидка с наказания в размере $\frac{1}{3}$ срока лишения свободы. На практике подобные соглашения воспринимаются как соглашение сторон о виновности, отчего заслужили неофициальное название «медленное признание вины». Согласно УПК РФ обвиняемый также вправе при наличии согласия государственного или частного обвинителя и потерпевшего заявить о согласии с предъявленным ему обвинением и ходатайствовать о постановлении приговора без проведения судебного разбирательства по уголовным делам о преступлениях, наказание за которые не превышает 10 лет лишения свободы (ст. 314). Если судья придет к выводу, что обвинение, с которым согласился подсудимый, обоснованно, подтверждается доказательствами, собранными по уголовному делу, то он постановляет обвинительный приговор и назначает подсудимому наказание, которое не может превышать $\frac{2}{3}$ максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление (ст. 316). По существу, сделки о признании есть не что иное, как переход к инквизиционной письменной процедуре в обмен на сокращение сроков наказания.

Не без влияния американского уголовного процесса изменил свою форму в российском процессе институт предания обвиняемого суду. Стадия подготовки к судебному заседанию в новом Кодексе заменила собой стадию предания суду (позднее — «полномочия судьи до судебного разбирательства дела»), о которой говорилось в прежнем уголовно-процессуальном законодательстве (ст. 109, 127, 254, 314, 374 УПК РСФСР). Главная цель, которую ранее преследовала стадия предания суду, состояла в определении судьей достаточности доказательств для рассмотрения дела в судебном заседании. Теперь такая задача перед судом не стоит. По УПК РФ вопрос о достаточности доказательств может рассматриваться судьей лишь в форме предварительного слушания по вопросу о наличии оснований для приостановления или прекращения уголовного дела (ст. 238, 239). Таким образом, вопрос о достаточности доказательств для рассмотрения дела в судебном разбирательстве, как правило, решает прокурор, направляя дело в суд в порядке ст. 222, п. 1 ч. 1 ст. 226. Это позволяет говорить о переходе российского уголовного судопроизводства в основном к *обвинительной* модели предания суду, когда данный вопрос относится к компетенции обвинителя и решается им при окончании предварительного расследования. Относительным новшеством является и само *предварительное слушание*, которое представляет собой подготовительный этап производства в суде первой инстанции, прообразом для которого служит английская судебная процедура *arraignment* — привлечение к суду. В последнее время предварительное слушание появилось и в ряде стран континентального права (Италии, Финляндии и др.). Согласно УПК РФ (гл. 34) оно предназначено для того, чтобы заранее выяснить или скорректировать позиции сторон по делу (например, обвинитель может здесь при определенных условиях изменить обвинение), проверить допустимость представленных доказательств и рассмотреть ходатайства о представлении в судебное заседание доказательств дополнительных, не исследованных

шихся на предварительном расследовании, попутно уведомив о них другую сторону. Ранее предварительное слушание предусматривалось в УПК РСФСР только для суда присяжных, ныне оно может проводиться при производстве по любому уголовному делу.

По примеру англо-американского уголовного процесса в УПК РФ введена норма, воспевающая пересмотр в надзорном порядке оправдательных приговоров, а также обвинительных приговоров по основаниям, влекущим ухудшение положения обвиняемого (ст. 405), хотя этот запрет и был в значительной степени смягчен Конституционным Судом РФ (см. комм. к ст. 405). Вместе с тем не лучшим заимствованием является демонстративное нежелание упоминать в УПК о необходимости достижения в процессе доказывания объективной истины.

Во вступительной статье невозможно упомянуть обо всех новациях нового уголовно-процессуального законодательства — их подробный анализ дан в комментариях к соответствующим статьям УПК. Однако и сказанного достаточно, чтобы сделать некоторые, пока сугубо юридические выводы. Главные из них — серьезная либерализация российского уголовно-процессуального законодательства и существенное расширение возможностей обвиняемого и других участников процесса по защите своих прав и законных интересов. Состязательность имеет, наконец, случай перейти в нашем судопроизводстве из разряда красивых, но не обеспеченных гарантиями, деклараций в сферу правовой действительности. При этом она — не самоцель, а единственное на сегодняшний день средство обеспечить в судопроизводстве законность и справедливость.

Однако следует сказать и другое. Как показывает опыт, практическая реализация состязательных и других либеральных начал в пореформенном уголовном процессе проходит трудно и противоречиво. Не все российские судьи, прокуроры и следователи оказались готовы принять процесс как спор равных сторон перед лицом беспристрастного и независимого суда. Часть следователей и прокуроров превратно поняли состязательность лишь как свое право с ожесточением преследовать избранную жертву, не слишком заботясь при этом об интересах истины. Пользуясь выражением А.И. Герцена, о таких можно сказать, что «прокурор, как ловкий тореадор, унижен и оскорблен, если травимый зверь уцелел»¹. Многие судьи по-прежнему склонны отождествлять свои задачи с задачами прокуратуры и предварительного расследования. Роль правосудия они видят не в беспристрастном и объективном разрешении спора обвинения и защиты, где реабилитация невиновного — такая же желанная цель, как и осуждение виновного, а в пресловутой «борьбе с преступностью». На усиление юридических гарантий стороны защиты, личности в целом наиболее инертная, а порой и прямо реакционная часть судебной-следственной системы отвечает откровенным снижением стандартов доказанности виновности, обоснованности и мотивированности решений, снисходительностью к процессуальным нарушениям и пренебрежением к законным интересам участников процесса. Вместо очевидных оправдательных приговоров часто применяется условное осуждение невиновных. К сожалению, судебная реформа пока не преуспела в одной из главных своих задач — обеспечении подлинной независимости судей. Слишком многие суды де-факто все еще остаются послуш-

¹ Герцен А.И. Былое и думы. Ч. II. М., 1932. С. 119.

ным придатком административной системы, боязливо оглядываясь на прокуратуру и другие органы власти. В таких условиях даже самая демократичная и совершенная процессуальная форма может оказаться неэффективной. Отсюда следует, что первой задачей ныне является решительное преобразование организации судов, прокуратуры и следствия, равно как и обеспечение действенного гражданского контроля за их деятельностью. Но одних законодательных усилий здесь уже недостаточно. Судебная реформа сегодня — это не кабинетная работа, а ежедневное напряженное сражение за человека, бой с бюрократическим чванством и невежеством, жестокосердием и властолюбием, которые ведут в судах честные юристы независимо от того, какую должность или ранг они занимают. От их умения и мужества во многом зависит будущее нашей страны, так что слово «судебный» в данном контексте воспринимается как «прикосновенный к судьбе». Авторы Комментария надеются, что их труд будет посильным вкладом в этой борьбе.

Смирнов Александр Витальевич
Калиновский Константин Борисович

**КОММЕНТАРИЙ
К УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОМУ КОДЕКСУ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
ПОСТАТЕЙНЫЙ**

В авторской редакции
Корректор *Н.А. Гежа*
Компьютерная верстка: *О.С. Курская*

Подписано в печать 12.04.2007.

Формат 70×100/16. Гарнитура «Times New RomanPS». Печать офсетная. Бумага газетная.
Усл. печ. л. 80,6. Уч.-изд. л. 72,8. Тираж 3000 экз. Заказ №

ЗАО «КНОРУС». 129110, Москва, ул. Большая Переяславская, 46.

Тел.: (495) 680-7254, 680-0671, 680-1278.

E-mail: office@knorus.ru <http://www.book.ru>

Отпечатано в полном соответствии с качеством предоставленных диапозитивов
в ОАО «Тверской ордена Трудового Красного Знамени
полиграфкомбинат детской литературы им. 50-летия СССР».
170040, г. Тверь, проспект 50 лет Октября, 46. ☎