

УДК 343.2
ББК 67.410.2
Е 60

Рецензенты: С. В. Шевструк, судья суда Советского района
г. Гомеля;
Т. П. Афонченко, канд. юрид. наук, доцент
Белорусского торгово-экономического
университета потребительской кооперации

Рекомендован к изданию научно-методическим советом учреждения образования «Белорусский торгово-экономический университет потребительской кооперации». Протокол № 2 от 8 октября 2013 г.

Емельянов, С. Л.

Е 60 Уголовный процесс. Особенная часть : курс лекций для реализации содержания образовательной программы переподготовки руководящих работников и специалистов / С. Л. Емельянов, А. З. Коробкин. – Гомель : учреждение образования «Белорусский торгово-экономический университет потребительской кооперации», 2014. – 272 с.
ISBN 978-985-540-111-8

В издании в логической последовательности изложены все темы дисциплины «Уголовный процесс. Особенная часть» согласно учебной программе.

Курс лекций предназначен для слушателей, освоивших содержание образовательной программы переподготовки руководящих работников и специалистов на уровне высшего образования по специальности 1-24 01 71 «Правоведение», а также для специалистов и руководителей организаций.

**УДК 343.2
ББК 67.410.2**

ISBN 978-985-540-111-8

© Емельянов С. Л., Коробкин А. З., 2014
© Учреждение образования «Белорусский торгово-экономический университет потребительской кооперации», 2014

ВВЕДЕНИЕ

Уголовный процесс – это специальная правовая дисциплина, являющаяся одной из основополагающих, фундаментальных в юридическом образовании. Ее цель – дать слушателям необходимые знания о порядке производства по материалам и уголовному делу, деятельности уполномоченных государственных органов и их должностных лиц по расследованию, рассмотрению и разрешению уголовных дел, а также о правах и обязанностях лиц, вовлекаемых в том или ином качестве в производство по уголовным делам. Рассматриваемая деятельность направлена на защиту личности, ее прав и свобод, укрепление законности и правопорядка, что является одной из важнейших задач, стоящих перед государством и обществом.

Задачей изучения дисциплины является формирование высокого уровня правосознания и научного мышления будущих юристов, выработка умений и навыков свободно ориентироваться в уголовно-процессуальном законодательстве, анализировать, толковать и применять его нормы. Усвоение этой правовой дисциплины является непременным условием получения высшего юридического образования.

Преподавание уголовного процесса решает важные задачи: воспитание будущих юристов в духе соблюдения и защиты прав и свобод граждан в ходе производства по уголовному делу, а также формирование у обучаемых уважения к закону и этическим принципам уголовно-процессуальной деятельности.

Для успешного обучения слушателям необходимо внимательно изучить действующее уголовно-процессуальное законодательство, ознакомиться с практикой его применения органами уголовного преследования и судами, а также международными договорами Республики Беларусь, определяющими права и свободы человека.

Настоящий курс лекций имеет целью ознакомление слушателей в систематизированном виде и в доступной форме с содержанием уголовно-процессуального права и практикой его применения, с последними изменениями и дополнениями в законодательстве.

Лаконичное и в то же время достаточно обстоятельное изложение отдельных тем дисциплины на основе серьезного обобщения уголовно-процессуального материала позволит обеспечить усвоение базовых основ соответствующей учебной дисциплины.

Тема 1. ВОЗБУЖДЕНИЕ УГОЛОВНОГО ДЕЛА

1.1. Понятие, содержание, задачи и значение стадии возбуждения уголовного дела

Возбуждение уголовного дела является первой стадией уголовного процесса и представляет собой производство по материалам в целях установления органом уголовного преследования наличия или отсутствия в поступивших материалах поводов и оснований к началу производства по уголовному делу.

Термин «возбуждение уголовного дела» наряду с указанным означает самостоятельный институт уголовно-процессуального права, а именно совокупность правовых норм, определяющих порядок приема, регистрации, проверки и разрешения сообщений о преступлениях, а также порядок судебного контроля, прокурорского надзора, процессуального контроля за законностью и обоснованностью принятия следователем, органом дознания соответствующих процессуальных решений на стадии возбуждения уголовного дела. Одновременно под термином «возбуждение уголовного дела» понимается непосредственно процессуальный акт, вынесенный органом дознания, начальником следственного подразделения, следователем, прокурором, в котором указывается решение о начале производства по уголовному делу и кто это производство будет осуществлять.

Стадию возбуждения уголовного дела характеризуют следующие признаки:

1. Задачи данной стадии:

- принятие и проверка сообщения о преступлении (повода);
- установление наличия (отсутствия) основания к возбуждению уголовного дела или обстоятельств, исключающих возбуждение уголовного дела;
- закрепление следов преступления;
- принятие мер по предотвращению или пресечению преступления.

2. Круг участников стадии возбуждения уголовного дела, который существенно ограничен. Основное правоотношение образуется и развивается между заявителем о преступлении, с одной стороны, и органом уголовного преследования, с другой стороны. Вместе с тем участниками данной стадии могут быть судья, специалист, понятой.

3. Четкие границы – момент начала и окончания. Стадия возбуждения уголовного дела начинается с появления повода и заканчивает-

ся установлением наличия (отсутствия) основания для возбуждения уголовного дела и принятием соответствующего процессуального решения.

4. Итоговый процессуальный документ, который отличает стадию возбуждения уголовного дела от всех других стадий, т. е. постановление о возбуждении уголовного дела либо об отказе в возбуждении уголовного дела.

Деятельность на стадии возбуждения уголовного дела носит уголовно-процессуальный характер. При этом уголовно-процессуальное законодательство предусматривает ряд условий (требований), призванных обеспечить соблюдение законности и обоснованности принимаемых на данной стадии решений.

Для признания деятельности на первоначальной стадии уголовного процесса правомерной необходима совокупность следующих процессуальных условий:

- наличие законного повода к возбуждению уголовного дела;
- проведение этой деятельности в целях установления и уточнения оснований к возбуждению уголовного дела или к отказу в таковом;
- осуществление подобной деятельности субъектом, полномочным разрешать вопрос о возбуждении уголовного дела;
- ее реализация способами, предусмотренными уголовно-процессуальным законом;
- соблюдение сроков, предусмотренных законом.

Кроме того, по результатам признания деятельности обязательно должно быть принято соответствующее процессуальное решение.

Значение стадии возбуждения уголовного дела заключается в следующем:

• В результате деятельности на стадии возбуждения уголовного дела (выявление достаточных данных, указывающих на признаки преступления, и вынесение постановления о возбуждении уголовного дела) создаются необходимые условия для производства предварительного расследования.

• Стадия возбуждения уголовного дела является своего рода «фильтром», который не допускает производства предварительного расследования по информации, которая не содержит сведений о преступлениях.

• Применение мер процессуального принуждения и производство следственных действий возможно, по общему правилу, только после вынесения постановления о возбуждении уголовного дела. Именно поэтому стадия возбуждения уголовного дела служит гарантией от про-

извола и злоупотреблений со стороны должностных лиц и органов.

- Своевременное и обоснованное возбуждение уголовного дела направлено на защиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений, на организацию быстрого и полного расследования преступлений, обеспечение неотвратимости наказания. Как необоснованное возбуждение уголовного дела, так и необоснованный отказ в его возбуждении влекут за собой негативные последствия. В случае необоснованного возбуждения дела уголовному преследованию может быть подвергнуто невиновное лицо. Необоснованный отказ в возбуждении дела порождает, в свою очередь, ощущение безнаказанности у лиц, совершивших преступление, подрывает веру в неотвратимость уголовной ответственности.

1.2. Поводы и основания к возбуждению уголовного дела

Повод к возбуждению уголовного дела – это установленный законом источник информации о готовящемся или совершенном преступлении, надлежаще оформленный и переданный должностному лицу или органу, который уполномочен принимать решение о возбуждении уголовного дела.

Наличие повода порождает обязанность этих органов и лиц рассмотреть вопрос о необходимости возбуждения уголовного дела.

В соответствии со ст. 166 Уголовно-процессуального кодекса Республики Беларусь (далее – УПК) поводами к возбуждению уголовного дела являются:

- заявления граждан;
- явка с повинной;
- сообщение должностных лиц государственных органов, иных организаций;
- сообщение о преступлении в средствах массовой информации;
- непосредственное обнаружение органом уголовного преследования сведений, указывающих на признаки преступления.

Заявления граждан – это наиболее распространенный повод к возбуждению уголовного дела. Такое заявление представляет собой обращение физического лица в правоохранительный орган с информацией о готовящемся, совершаемом или совершенном преступлении.

Заявления граждан о преступлении могут быть устными и письменными. Письменное заявление должно быть подписано лицом, от которого оно исходит. Устное заявление заносится в протокол, кото-

рый подписывается заявителем и должностным лицом органа дознания, лицом, производящим дознание, следователем или прокурором, принявшими заявление. Протокол должен также содержать сведения о заявителе.

Заявитель предупреждается об уголовной ответственности за заведомо ложный донос, о чем в заявлении или протоколе делается отметка, которая удостоверяется подписью заявителя.

Если устное сообщение о преступлении сделано при производстве следственного действия или в ходе судебного разбирательства, то оно заносится соответственно в протокол следственного действия или протокол судебного заседания.

Если заявитель располагает какими-либо документами либо предметами, подтверждающими сделанное им заявление и могущими в последующем выполнять доказательственную функцию, то при отсутствии возражений гражданина последние приобщаются к протоколу, о чем в нем делается соответствующая запись.

Анонимные заявления не могут служить поводом к возбуждению уголовного дела. Если в анонимном заявлении содержатся сведения о преступлении, то производится предварительная проверка и, в случае если устанавливается наличие признаков преступления, возбуждается уголовное дело. Поводом к возбуждению дела будет непосредственное обнаружение органом уголовного преследования сведений, указывающих на признаки преступления.

В случае когда имеются основания полагать, что заявителю, членам его семьи, близким родственникам и иным лицам, которых он обоснованно считает своими близкими, могут угрожать убийством, применением насилия, уничтожением или повреждением имущества и применением других противоправных действий, в заявлении не указываются анкетные данные заявителя и не ставится его подпись.

Явкой с повинной считается добровольное сообщение лица о совершенном им преступлении, когда этому лицу еще не объявлено о вынесении постановления:

- о возбуждении в отношении него уголовного дела;
- о признании подозреваемым;
- о применении меры пресечения;
- о привлечении его в качестве обвиняемого.

Заявление о повинной может быть сделано как в письменной, так и устной форме и должно быть передано заявителем органу дознания, лицу, производящему дознание, следователю или прокурору. Устное заявление заносится в протокол, в котором подробно излагается сделанное заявление. Протокол подписывается явившимся с повинной

и должностным лицом, принявшим заявление.

По времени явка с повинной может предшествовать возбуждению уголовного дела, и тогда она является поводом к принятию такого решения. На практике известно немало случаев, когда лицо сообщает о совершенном преступлении в ходе производства дознания, предварительного следствия или судебного разбирательства. И в этих случаях сделанное заявление отражается не в протоколе производимого следственного действия, а в специально составляемом протоколе. Лишь суд, узнавший о явке с повинной в процессе рассмотрения дела по существу, отражает полученные им сведения в протоколе судебного заседания. В зависимости от характера сделанного обвиняемым заявления орган уголовного преследования решает вопрос о возбуждении нового уголовного дела или о необходимости включения полученных данных в уже имеющееся обвинение в качестве нового эпизода преступной деятельности. В последнем случае лицу предъявляется новое обвинение. Если же выявленное новое преступление не имеет связи с обвинением, инкриминированным данному лицу, уголовное дело после возбуждения направляется для самостоятельного расследования.

В случае если явившийся с повинной сообщает о совершении преступления совместно с другими лицами, заявивший о повинной предупреждается об уголовной ответственности за заведомо ложный донос.

Сообщение должностных лиц государственных органов, иных организаций о преступлении должно быть сделано в письменной форме. Хотя уголовно-процессуальное законодательство не регламентирует во всех деталях форму и содержание таких сообщений, но исходя из общих правил служебного делопроизводства названные сообщения должны быть сделаны на соответствующем фирменном бланке, иметь штамп или печать, а также подпись полномочного должностного лица данной организации. В случае необходимости к сообщению о совершенном преступлении могут прилагаться различного рода документы или предметы, подтверждающие достоверность изложенных в сообщении данных. При этом должностные лица указанных организаций не предупреждаются об уголовной ответственности по ст. 400 Уголовного кодекса Республики Беларусь (далее – УК) за заведомо ложный донос, поскольку субъектом данного преступления они не являются.

Сообщение в средствах массовой информации может быть поводом к возбуждению уголовного дела в случае, когда это сообщение может быть подтверждено имеющимися в указанных средствах материалами, из которых усматриваются признаки преступления.

Под средством массовой информации следует понимать форму периодического распространения массовой информации с использованием печати, телевизионного и радиовещания, глобальной компьютерной сети «Интернет». Видами средств массовой информации являются газета, журнал, бюллетень, радио-, теле-, видео-, кинохроникальная программа, иная совокупность информационных сообщений и (или) материалов (передач), носящих периодический характер и предназначенных для неопределенного круга лиц (закон о средствах массовой информации).

Должностное лицо средств массовой информации, которое распространило сообщение о преступлении, по требованию органа уголовного преследования обязано передать находящиеся в его распоряжении документы и иные материалы, подтверждающие сделанное сообщение.

Источник информации и имя лица, представившего сведения, должны быть названы только по требованию органа, ведущего уголовный процесс, если это необходимо для предварительного расследования или рассмотрения дел, находящихся в его производстве.

Непосредственное обнаружение органом уголовного преследования сведений, указывающих на признаки преступления, является самостоятельным поводом к возбуждению уголовного дела. Сущность данного повода выражается в личном восприятии должностными лицами указанных органов событий, фактов или явлений, в которых ими усматриваются или выявляются признаки конкретного преступления, обуславливающие принятие решения о возбуждении уголовного дела. На практике возбуждение уголовного дела в связи с этим поводом является функциональным выражением практической реализации принципа публичности.

В зависимости от сложившейся (или возникшей) ситуации непосредственное выявление признаков преступления может происходить в результате покушения преступных элементов на следователя, прокурора или на других лиц, чему оказались очевидцами названные работники правоохранительных органов. Последние могут непосредственно выявить признаки преступления в процессе выполнения своих уголовно-процессуальных функций: *следователь* – при расследовании уголовных дел, находящихся в его производстве; *прокурор (государственный обвинитель)* – в результате надзора за соблюдением законов в ходе дознания или предварительного следствия, а также в ходе судебного разбирательства; *орган дознания* при осуществлении оперативно-розыскной деятельности или иных функций, связанных

с охраной общественного порядка, государственной или таможенной границы, общественной и государственной безопасности страны.

Повод является лишь предлогом для обсуждения вопроса о возможности или невозможности возбуждения уголовного дела. Для принятия по данному вопросу позитивного решения требуется наличие соответствующих оснований.

Основаниями к возбуждению уголовного дела являются:

- наличие достаточных данных, указывающих на признаки преступления, при отсутствии обстоятельств, исключающих производство по уголовному делу;
- исчезновение лица, если в течение десяти суток с момента подачи заявления оперативно-розыскными мероприятиями, проведенными в этот срок, установить местонахождение лица не представляется возможным (ст. 166 УПК).

Обращает на себя внимание то, что в диспозиции данной нормы речь идет о двух явлениях: фактических данных и признаках преступления. Таким образом, основание к возбуждению уголовного дела характеризуется как с юридической стороны (наличие признаков преступления), так и с фактической (достаточность данных).

Указания на фактические данные о совершенном преступлении могут содержаться уже в самом поводе к возбуждению уголовного дела, например в заявлении, сообщении о преступлении. Но только эта исходная (первичная) информация не может быть положена в основу решения по существу, так как закон говорит о достаточности данных для принятия такого решения, а это означает, что в его основу должны быть положены не единичные фактические данные, а определенная их совокупность. Речь, следовательно, должна идти о выполнении определенной системы познавательных действий для введения в уголовный процесс совокупности фактических данных о признаках конкретного преступления. Это могут быть объяснения граждан; материалы проверок, ревизий; кино-, фото-, видео- и аудиодокументы; протоколы осмотра предметов, документов, помещений и т. п.

На стадии возбуждения уголовного дела фиксируется лишь факт обнаружения признаков преступления, что является законным основанием для проведения предварительного расследования. Закон не требует, чтобы на момент принятия решения по вопросу о возбуждении уголовного дела обязательно были выявлены все признаки состава преступления (это, главным образом, задача последующих стадий процесса). Как показывает практика, имеющиеся данные должны, как минимум, указывать на наличие события (деяния), содержащего все или некоторые признаки преступления, т. е. иметь отношение к объ-

ективной стороне и объекту преступления.

1.3. Процессуальный порядок разрешения заявлений и сообщений о преступлениях

Обязанность по приему, регистрации и проверке сообщений о преступлениях возлагается на органы уголовного преследования. Заявления или сообщения о преступлении, поступившие в суд, за исключением поданных в порядке частного обвинения, направляются прокурору, о чем должен быть уведомлен заявитель.

Порядок приема, регистрации и учета заявлений и сообщений о преступлениях детально регулируется ведомственными нормативными правовыми актами.

Заявителю выдается документ о регистрации принятого заявления или сообщения о преступлении с указанием должностного лица, принявшего заявление или сообщение, и времени их регистрации. Необоснованный отказ в приеме заявления или сообщения о преступлении может быть обжалован прокурору.

После приема и регистрации повода к возбуждению уголовного дела проводится его проверка, которая заключается в проведении проверочных действий – собирании дополнительных доказательств, подтверждающих или опровергающих первоначальную информацию о преступлении и необходимых для принятия решения. В рамках таких действий могут быть получены объяснения, образцы для сравнительного исследования, назначена проверка финансово-хозяйственной деятельности, истребованы дополнительные документы, произведены осмотр места происшествия, трупа, местности, предметов, документов, освидетельствование, экспертизы, задержание и личный обыск при задержании, а также может быть проведено извлечение трупа из места захоронения (эксгумация). Таким образом, на стадии возбуждения уголовного дела осуществление следственных действий и применение мер процессуального принуждения (помимо перечисленных) не допускается.

Необходимо отметить, что в соответствии со ст. 226 УПК до возбуждения уголовного дела допускается назначение судебно-медицинской экспертизы для определения причин смерти и степени тяжести телесных повреждений и иных экспертиз, выводы которых могут иметь существенное значение для решения вопроса о возбуждении уголовного дела. Не могут назначаться экспертизы, связанные с применением мер процессуального принуждения в отношении физических лиц.

Вышеизложенное свидетельствует о том, что деятельность на стадии возбуждения уголовного дела представляет собой форму уголовно-процессуального доказывания, являющегося составной частью (подсистемой) целостной системы доказывания в уголовном процессе.

Решение по заявлению или сообщению должно быть принято в срок не позднее трех суток, а при необходимости проверки достаточности наличия или отсутствия оснований к возбуждению уголовного дела – не позднее десяти суток.

В случае невозможности принятия решения до десяти суток этот срок может быть продлен начальником следственного подразделения, а по материалам, находящимся в органе дознания или у прокурора, – прокурором до одного месяца. В необходимых случаях вышестоящим начальником следственного подразделения, вышестоящим прокурором срок проверки по заявлению или сообщению о преступлении может быть продлен до трех месяцев. При направлении прокурором в соответствии с пунктами 2 и 4¹ ст. 179 УПК материалов для проведения дополнительной проверки им устанавливается срок до десяти суток.

По поступившему заявлению или сообщению о преступлении либо при непосредственном обнаружении признаков преступления орган дознания, начальник следственного подразделения, следователь или прокурор принимают одно из следующих решений:

- о возбуждении уголовного дела;
- об отказе в возбуждении уголовного дела;
- о передаче заявления, сообщения о подследственности;
- о прекращении проверки и разъяснении заявителю права возбудить в суде в соответствии со ст. 426 УПК уголовное дело частного обвинения.

К исключительной компетенции органов предварительного следствия в соответствии с их подследственностью с учетом особенностей, установленных гл. 49 УПК, относится принятие решений по поступившим заявлениям или сообщениям о преступлениях:

- связанных со смертью человека;
- против половой неприкосновенности или половой свободы, предусмотренных статьями 166–170 УК;
- совершенных депутатами Палаты представителей, членами Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь, должностными лицами, занимающими ответственное положение, указанными в ч. 5 ст. 4 УК;
- совершенных должностными лицами прокуратуры, Следственного комитета Республики Беларусь, органов внутренних дел, государственной безопасности, финансовых расследований Комитета госу-

дарственного контроля Республики Беларусь в связи с их служебной или профессиональной деятельностью.

О принятом решении сообщается заявителю и одновременно ему разъясняется право на обжалование решения.

При направлении заявления или сообщения по подследственности орган уголовного преследования обязан принять меры к предотвращению или пресечению преступления, а равно к закреплению следов преступления. Какое-либо указание на характер и виды этих мер в законе отсутствует. Поэтому применение меры по сохранению следов преступления определяется, очевидно, конкретной ситуацией и особенностями содеянного. К таким мерам можно отнести охрану места происшествия, его ограждение и фотографирование, временный запрет осуществления производственной деятельности или эксплуатации отдельных устройств и механизмов и т. д.

1.4. Процессуальный порядок возбуждения уголовного дела

Порядок возбуждения уголовного дела предусматривает производство ряда процессуальных (установленных уголовно-процессуальным законом) и организационных (определенных ведомственными нормативными актами) действий. Процессуальная деятельность по возбуждению дела состоит из принятия решения, вынесения постановления, направления копии постановления прокурору. Организационная деятельность предполагает заполнение и направление в информационный центр карточки формы № 1 на совершенное преступление.

Уголовно-процессуальный кодекс Республики Беларусь предусматривает различный порядок возбуждения уголовных дел в зависимости от видов уголовного преследования (обвинения), от должностного положения лиц, в отношении которых возбуждается уголовное дело. Имеются и различия в полномочиях лиц, наделенных правом возбуждения уголовного дела.

В зависимости от характера и тяжести совершенного преступления уголовное преследование и обвинение в суде осуществляются в публичном, частно-публичном порядке и в порядке частного обвинения.

Уголовное дело публичного обвинения может быть возбуждено как по факту совершения преступления, так и в отношении конкретного лица. Уголовное дело возбуждается в отношении конкретного лица, когда фактические данные преступления, о котором сообщается, указывают на совершение деяния определенным лицом (сведения о взятке, злоупотреблении служебным положением и т. д.). Такие де-

ла орган уголовного преследования обязан возбуждать независимо от волеизъявления лиц, пострадавших от преступления.

Уголовные дела частного-публичного обвинения о преступлениях, перечисленных в ч. 4 ст. 26 УПК, возбуждаются не иначе как по заявлению лица, пострадавшего от преступления, его законного представителя или представителя юридического лица.

Уголовные дела частного обвинения возбуждаются лицом, пострадавшим от преступления, либо его представителем, а также представителем юридического лица путем подачи в районный (городской) суд заявления о совершении в отношении его преступления, предусмотренного частями 2 и 3 ст. 26 УПК.

Прокурор вправе возбудить уголовное дело частного и частного-публичного обвинения и при отсутствии заявления лица, пострадавшего от преступления, если они затрагивают существенные интересы государства и общества или совершены в отношении лица, находящегося в служебной или иной зависимости от обвиняемого либо по иным причинам не способного самостоятельно защищать свои права и законные интересы. Дело, возбужденное прокурором, направляется для производства предварительного следствия. Производство по такому делу за примирением лица, пострадавшего от преступления, с обвиняемым в ходе предварительного следствия прекращению не подлежит.

Решение о возбуждении дела в отношении лица, обладающего служебным иммунитетом, принимается в порядке, предусмотренном гл. 49 УПК.

Согласно ст. 175 УПК, о возбуждении уголовного дела орган дознания, следователь или прокурор выносят постановление, в котором указываются следующие сведения: время и место его вынесения; кем оно составлено; повод и основание к возбуждению дела; статья уголовного закона, по признакам которой оно возбуждается; данные о лице, в отношении которого возбуждено уголовное дело; дальнейшее направление дела. При этом нужно учитывать, что в постановлении о возбуждении уголовного дела по факту исчезновения лица статья УК не указывается.

Копия постановления о возбуждении уголовного дела в течение 24 ч направляется прокурору. О принятом решении сообщается заявителю.

После вынесения постановления о возбуждении уголовного дела выполняется следующее:

- *прокурор* направляет уголовное дело в соответствии с подследственностью, определенной ст. 182 УПК, нижестоящему прокурору либо приступает к производству предварительного следствия;
- *начальник следственного подразделения* поручает производство

предварительного следствия следователю либо приступает к производству предварительного следствия;

- *следователь* приступает к производству предварительного следствия;

- *орган дознания* после производства неотложных следственных и других процессуальных действий направляет уголовное дело для производства предварительного следствия.

1.5. Отказ в возбуждении уголовного дела

Отказ в возбуждении дела – это итоговое решение стадии возбуждения дела, которым завершается уголовный процесс в целом. В связи с этим отказ в возбуждении дела относится к числу основных уголовно-процессуальных решений.

Основаниями к отказу в возбуждении уголовного дела являются: отсутствие достаточных данных, указывающих на признаки преступления; наличие данных, полученных в ходе оперативно-розыскных мероприятий, о том, что исчезновение лица не связано с совершением преступления; наличие обстоятельств, исключающих производство по уголовному делу, предусмотренных ч. 1 ст. 29 УПК.

В соответствии с указанной статьей, уголовное дело не может быть возбуждено:

- За отсутствием общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом. Это основание означает, что установлено отсутствие самого деяния, в связи с которым поступило сообщение о преступлении, соответствующие последствия не имели места либо наступили независимо от чьей-либо воли, например вследствие дей-

ствия сил природы, либо эти последствия наступили от действий лица, которому причинен вред.

- За отсутствием в деянии состава преступления. Это основание означает, что проверяемое событие (деяние) было, однако оно не является преступным (например, если установлены предусмотренные гл. 6 УК обстоятельства, исключающие преступность деяния, деяние не является преступлением в силу малозначительности, лицо не достигло возраста наступления уголовной ответственности).

- За отсутствием заявления лица, пострадавшего от преступления, если уголовное дело возбуждается и рассматривается не иначе как по его заявлению, кроме случаев, предусмотренных ч. 5 ст. 26 УПК.

- В отношении умершего, за исключением случаев, когда производство по уголовному делу необходимо для реабилитации умершего.

- В отношении лица, о котором имеются вступивший в законную силу приговор по тому же обвинению либо определение (постановление) суда о прекращении производства по уголовному делу по тому же основанию.

- В отношении лица, о котором имеются неотмененное постановление органа дознания, следователя, прокурора о прекращении производства по уголовному делу по тому же обвинению или постановление об отказе в возбуждении уголовного дела.

- В случае вступления в силу закона, устранивающего наказуемость деяния.

- При наличии оснований для освобождения от уголовной ответственности, предусмотренных статьями особенной части УК.

- В случае отказа должностного лица (органа) в даче согласия на возбуждение уголовного дела в отношении лица, обладающего служебным иммунитетом.

- В отношении лица, уголовное преследование которого по просьбе органа уголовного преследования, направленной Генеральной прокуратурой Республики Беларусь в иностранное государство, осуществляется на территории этого иностранного государства по тому же подозрению, обвинению.

При отсутствии оснований для возбуждения уголовного дела орган дознания, следователь, прокурор выносят мотивированное постановление об отказе в возбуждении уголовного дела.

Копия постановления об отказе в возбуждении уголовного дела в течение 24 ч направляется заявителю и прокурору. При этом заявителю должны быть разъяснены права и порядок обжалования постановления.

Отказ в возбуждении уголовного дела может быть обжалован заинтересованными лицами начальнику следственного подразделения, прокурору или в суд.

Если из поступившего заявления или сообщения усматриваются нарушения политических, трудовых, жилищных, семейных и иных прав граждан, а также нарушения законных интересов организаций, защищаемых в порядке гражданского судопроизводства, то одновременно с отказом в возбуждении уголовного дела заинтересованным лицам должны быть разъяснены право и порядок обращения в суд для восстановления нарушенных прав и интересов в порядке гражданско-

го судопроизводства.

Тема 2. ПРЕДВАРИТЕЛЬНОЕ РАССЛЕДОВАНИЕ

2.1. Понятие и формы предварительного расследования

Предварительное расследование – самостоятельная стадия уголовного процесса, которая следует за возбуждением уголовного дела. В этой стадии органы предварительного расследования принимают меры к установлению предусмотренного уголовным законом общественно опасного деяния, выясняют все обстоятельства его совершения; виновность обвиняемого в совершении преступления; обстоятельства, влияющие на степень и характер ответственности обвиняемого; характер и размер вреда, причиненного преступлением; обстоятельства, способствовавшие совершению преступления и т. д. (ст. 89 УПК).

В ходе предварительного расследования не только создаются необходимые условия для правильного рассмотрения дела в суде, но решаются и частные задачи, а именно: раскрытие преступления; выявление обстоятельств, способствовавших его совершению; всестороннее, полное и объективное исследование обстоятельств дела с целью изобличения виновных, создания необходимых предпосылок для подготовки, назначения и проведения судебного разбирательства.

Стадия предварительного расследования является обязательной для большинства уголовных дел. Исключение составляют лишь дела частного обвинения и ускоренного производства. Однако в предусмотренных законом случаях предварительное расследование может быть произведено и по этим делам.

Именно на этой стадии происходит уголовное преследование виновных и отказ от уголовного преследования невиновных, привлечение лица в качестве обвиняемого и определяются пределы последующего судебного разбирательства.

Стадия предварительного расследования заканчивается направлением уголовного дела прокурором в суд либо прекращением предварительного расследования.

Таким образом, *предварительное расследование* представляет собой одну из стадий уголовного процесса, содержание которой заключается в деятельности органов предварительного расследования и прокурора по уголовному преследованию виновных и отказу от уголов-

ного преследования невиновных, обеспечению обоснованного привлечения лица в качестве обвиняемого и установлению всех обстоятельств совершенного преступления для правильного разрешения уголовного дела.

Предварительное расследование не только создает необходимые условия для рассмотрения дела в суде, но имеет и самостоятельное значение. Так, на этой стадии уполномоченные законом должностные лица и органы принимают в ходе расследования меры по предупреждению и пресечению преступлений, а также прекращают производство по уголовному делу по результатам предварительного следствия

и дознания независимо от судебного разбирательства.

Значение данной стадии состоит еще и в том, что обеспечивается реализация уголовной ответственности или же реабилитация невиновного. Проведение предварительного расследования пресекает преступную деятельность лица, привлекаемого в качестве обвиняемого, и способствует предупреждению преступлений со стороны других лиц. Гарантией законности проведения предварительного расследования служит прокурорский надзор, процессуальный ведомственный контроль и судебный контроль за действиями и решениями органа дознания, лица, производящего дознание, и следователя.

Предварительное расследование имеет и важное юридическое значение: результаты уголовно-процессуальной деятельности на этой стадии являются необходимыми условиями осуществления правосудия по конкретному уголовному делу.

Основу структуры предварительного расследования образуют такие его этапы, как общее расследование, суммарное производство и специальное расследование.

Общее производство ведется еще без обвиняемого, следовательно, в отношении относительно неопределенного (общего) круга лиц. Даже если в это время уже имеются подозрения против какого-либо конкретного лица, оно не только считается невиновным в силу закона (презумпция невиновности), но пока не считается виновным даже органами уголовного преследования, поскольку обвинение против него официально еще не выдвинуто. Процессуальное содержание этапа общего расследования составляет, как правило, производство первоначальных следственных действий, а также (при наличии к тому оснований) задержание подозреваемого.

Суммарное производство заключается в том, что после того как предполагаемый виновный установлен, необходимо оценить сово-

купность собранных по делу доказательств (как бы суммировать их), предъявить этому лицу обвинение и выяснить его доводы в свою защиту, т. е. этап суммарного производства предназначен для выдвижения первоначального обвинения и конкретизации позиции, занятой стороной защиты. Этому этапу соответствует вынесение постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого, предъявление обвинения, допрос обвиняемого и решение вопроса об избрании ему меры пресечения.

Специальное расследование производится в отношении конкретного обвиняемого. На данном этапе с учетом подтверждения или опровержения доводов защиты, выдвинутых в ходе или после суммарного этапа, еще раз проверяется обоснованность обвинительных доказательств и определяется окончательное обвинение. Этот этап начинается после допроса обвиняемого и завершается составлением постановления о передаче дела прокурору для направления в суд.

Следует также выделять и четвертый этап предварительного расследования – *деятельность прокурора по делу, поступившему для направления в суд*, поскольку данный этап формально считается частью рассматриваемой стадии.

Уголовно-процессуальный кодекс Республики Беларусь предусматривает две формы предварительного расследования: предварительное следствие и дознание.

К общим чертам этих форм предварительного расследования относятся следующие:

- единые задачи (ст. 7 УПК);
- равная обязанность осуществления уголовного преследования (ст. 27 УПК);
- соблюдение единой процессуальной формы при производстве по уголовным делам;
- равное доказательственное значение установленных по делу фактов;
- как следователь, так и лицо, производящее дознание, наделены необходимыми процессуальными полномочиями, которые носят властный характер (статьи 36 и 39 УПК);
- как следователь, так и лицо, производящее дознание, наделены в основном процессуальной самостоятельностью при принятии решений по уголовному делу и несут полную ответственность за законное, своевременное и обоснованное проведение предварительного расследования;
- правила, закрепленные в гл. 22 УПК, распространяются как на предварительное следствие, так и на дознание.

Вместе с тем, между предварительным следствием и дознанием имеются следующие отличия:

- По органам. Предварительное следствие производят следователи Следственного комитета и Комитета государственной безопасности Республики Беларусь (далее – СК и КГБ), а дознание – органы дознания, перечисленные в ст. 37 УПК.

- По объему расследования. Органы дознания осуществляют производство только неотложных следственных и других процессуальных действий по уголовным делам, дальнейшее расследование по которым вплоть до окончания проводит следователь.

- По срокам (статьи 186 и 190 УПК).

- По степени процессуальной самостоятельности. Постановления лица, производящего дознание, о производстве процессуальных действий, перечисленных в ч. 5 ст. 38 УПК, подлежат утверждению начальником органа дознания. Кроме того, лицо, производящее дознание, не обладает правом, предусмотренным ч. 4 ст. 36 УПК, которое предоставляется следователю. Следователь может приостановить исполнение ряда указаний надзирающего прокурора и начальника следственного подразделения в случае их обжалования вышестоящему прокурору и вышестоящему начальнику следственного подразделения соответственно.

При наличии признаков преступления орган дознания передает заявление или сообщение с собранными материалами проверки по подследственности, определенной ст. 182 УПК, или возбуждает уголовное дело. Об обнаруженном преступлении и возбуждении уголовного дела орган дознания немедленно уведомляет прокурора.

По возбужденному уголовному делу лицо, производящее дознание, проводит неотложные следственные и другие процессуальные действия для установления и закрепления следов преступления: осмотр, обыск, выемку, наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления, прослушивание и запись переговоров, предъявление для опознания, освидетельствование, задержание и допрос подозреваемых, допрос потерпевших и свидетелей, получение образцов для сравнительного исследования, назначение экспертизы.

Следует иметь в виду, что указанный перечень неотложных следственных и других процессуальных действий является исчерпывающим.

Рассматриваемая деятельность органа дознания должна быть осуществлена в течение десяти суток со дня возбуждения уголовного дела, после чего уголовное дело подлежит передаче следователю. По

переданному делу орган дознания может производить следственные действия и оперативно-розыскные мероприятия только по поручению следователя, а также обязан производить оперативно-розыскные мероприятия, если не представилось возможным установить лицо, совершившее преступление, до его установления.

2.2. Общие условия предварительного расследования

Общие условия предварительного расследования – это установленные уголовно-процессуальным законом и основанные на принципах уголовного процесса правила, которые выражают специфические особенности данного вида уголовно-процессуальной деятельности, наиболее существенные требования, предъявляемые к ней.

Условно можно выделить три крупные группы общих условий предварительного расследования, связанные с выбором надлежащего субъекта расследования и его процессуальным положением; обеспечением всесторонности, полноты, объективности и быстроты расследования; обеспечением прав и законных интересов участников расследования.

Первая группа включает следующие общие условия:

1. *Определение органов, уполномоченных законом осуществлять предварительное следствие и дознание* (ст. 180 УПК). Предварительное расследование по уголовным делам производится следователями Следственного комитета Республики Беларусь, органами государственной безопасности, а также органами дознания. К органам дознания относятся государственные органы и должностные лица, перечисленные в ст. 37 УПК. Прокурор вправе принять к своему производству возбужденное им уголовное дело.

2. *Обязательность предварительного следствия* (статьи 181 и 189 УПК). Предварительное следствие обязательно по всем уголовным делам, за исключением дел о преступлениях, указанных в ч. 2 ст. 26 УПК; по всем делам о преступлениях, совершенных несовершеннолетними; по делам о предусмотренных уголовным законом общественно опасных деяниях невменяемых или лиц, заболевших психическим расстройством (заболеванием) после совершения преступления.

3. *Установление подследственности* (ст. 182 УПК), т. е. признаков уголовного дела, в зависимости от которых определяется орган, полномочный вести расследование по данному делу. Можно выделить следующие виды подследственности:

- предметная (родовая);
- территориальная (местная);
- альтернативная (смешанная);
- по связи дел;
- универсальная.

Предметный (или родовой) – вид подследственности уголовного дела, определяемый уголовно-правовой характеристикой преступления, т. е. его квалификацией.

Территориальная (местная) подследственность призвана разграничить компетенцию органов расследования одного уровня и ведомства в зависимости от места совершения преступления (ст. 184 УПК). Предварительное расследование производится по месту совершения преступления, а в случае если его невозможно определить – по месту его обнаружения или выявления. В целях обеспечения наибольшей быстроты, объективности и полноты исследования обстоятельств уголовного дела предварительное расследование может производиться по месту нахождения подозреваемого, обвиняемого или большинства свидетелей.

В случае необходимости производства следственных действий и других процессуальных действий в другой местности следователь, орган дознания вправе произвести их лично либо поручить производство этих действий следователю или органу дознания по территориальности. Следователь может поручить производство оперативно-розыскных мероприятий, следственных и других процессуальных действий органу дознания по месту предварительного расследования или по месту их производства. Поручение дается в письменной форме и подлежит выполнению в срок не позднее десяти суток, если иной срок не согласован со следователем, органом дознания, давшими поручение.

Следователь, установив, что данное уголовное дело ему не подследственно, обязан произвести неотложные следственные и другие процессуальные действия и направить дело по подследственности.

Альтернативная (смешанная) подследственность характеризуется тем, что расследование некоторых категорий преступлений в зависимости от тех или иных обстоятельств может входить в компетенцию либо одного, либо другого органа.

По уголовным делам, возбужденным по фактам исчезновения лиц, в соответствии с пунктом 2 ст. 167 УПК, предварительное следствие производится следователями Следственного комитета Республики Беларусь до установления общественно опасного деяния, предусмотрен-

ного уголовным законом. Если в ходе расследования будет установлено, что в отношении исчезнувшего лица совершено преступление, уголовное дело о котором подследственно следователю органов государственной безопасности, следователь СК передает последнему указанное дело по подследственности.

Подследственность по связи дел определяется такими фактами, как выявление преступления в процессе предварительного расследования и соединение уголовных дел. В соответствии с ч. 3 ст. 182 УПК, если в ходе расследования будут выявлены преступления, дела о которых относятся к подследственности другого органа предварительного следствия, расследование продолжается органом, его осуществляющим (либо подследственность определяется прокурором).

Согласно ч. 4 ст. 182 УПК, при соединении дел по обвинению одного или нескольких лиц в совершении преступлений, подследственных разным органам предварительного следствия, расследование проводится органом, по времени первым возбудившим уголовное дело (либо подследственность определяется прокурором).

Универсальная подследственность опосредуется исключительной компетенцией того или иного органа уголовного преследования и не зависит от наличия предметного признака. Такая подследственность имеет место в случаях принятия прокурором дела к своему производству (ч. 4 ст. 34 УПК); передачи дела Генеральным прокурором Республики Беларусь от одного органа предварительного следствия другому вне зависимости от подследственности в целях обеспечения всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств уголовного дела (ч. 5 ст. 182 УПК).

4. *Производство предварительного расследования следственной группой.* Предварительное расследование по уголовному делу в случае сложности или трудоемкости расследования может быть поручено группе следователей (следственной группе), о чем указывается в постановлении о возбуждении уголовного дела или выносятся отдельное постановление. Решение об этом вправе принять прокурор, его заместитель или начальник следственного подразделения. Решение о поручении расследования уголовного дела группе следователей СК и КГБ принимается начальниками следственных подразделений этих государственных органов либо по согласованию с ними. В постановлении должны быть указаны все следователи, которым поручено производство предварительного следствия, в их числе следователь – руководитель следственной группы (ст. 185 УПК).

В качестве оснований создания следственных групп может высту-

пать значительное количество эпизодов, участников совершения преступления, пострадавших, обширная территория преступной деятельности, необходимость проверки значительного количества версий, производства трудоемких следственных действий и др.

Особенность процессуального положения следователей, включенных в группу, состоит в том, что только один из них принимает дело к своему производству и руководит действиями других следователей. Руководитель следственной группы принимает все ключевые решения по уголовному делу: о соединении и выделении дел, прекращении, приостановлении и возобновлении производства по ним, о привлечении лица в качестве обвиняемого и т. д. Приняв дело к своему производству, следователь-руководитель полностью отвечает за результаты расследования.

Подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик, их представители должны быть ознакомлены с постановлением о предварительном расследовании уголовного дела группой следователей, об изменении состава следственной группы, и им разъясняется право на отвод любого следователя из состава группы.

5. *Деятельность органов дознания по уголовным делам.* Данное условие рассмотрено выше.

Вторую группу образуют следующие общие условия предварительного расследования (условия, связанные с всесторонностью, полнотой, объективностью и быстротой расследования):

1. *Установление начала, срока и окончания производства предварительного расследования.* Быстрота расследования обеспечивается его своевременным началом, определенным сроком производства и предусмотренными законом формами окончания.

Стадия предварительного расследования начинается с момента вынесения постановления о возбуждении дела. Следователь, орган дознания, лицо, производящее дознание, обязаны незамедлительно приступить к предварительному расследованию по возбужденному или переданному им делу. О принятии дела к своему производству они выносят постановление. Копия постановления не позднее 24 ч направляется прокурору. Если дело возбуждается и принимается к производству одним и тем же должностным лицом, то составляется единое постановление о возбуждении уголовного дела и принятии его к своему производству.

Предварительное следствие по уголовным делам должно быть закончено не позднее чем в двухмесячный срок со дня возбуждения

уголовного дела и до передачи дела прокурору для направления в суд или до дня прекращения производства по делу. В указанный срок не включается время, в течение которого предварительное следствие было приостановлено.

Срок предварительного следствия может быть продлен прокурорами района, города и приравненными к ним прокурорами или их заместителями по уголовным делам, находящимся в производстве прокурора, до трех месяцев. Прокурорами области, г. Минска и приравненными к ним прокурорами или их заместителями по уголовным делам, находящимся в производстве прокурора, срок продлевается до шести месяцев.

Срок предварительного следствия может быть продлен начальником следственного отдела района, города, района в городе и приравненных к нему отделов или лицом, исполняющим его обязанности, до трех месяцев. Начальником вышестоящего следственного подразделения или его заместителем срок продлевается до шести месяцев. Копия постановления о продлении срока предварительного следствия в течение 24 ч направляется соответствующему прокурору.

Дальнейшее продление срока предварительного следствия может быть произведено только в исключительных случаях Генеральным прокурором, председателями СК и КГБ или их заместителями.

При возвращении, направлении прокурором или его заместителем уголовного дела для производства дополнительно предварительного следствия, а также при возобновлении производства по уголовным делам, по которым оно было приостановлено или прекращено, следствие производится в срок до одного месяца со дня принятия следователем дела к своему производству. Дальнейшее продление срока следствия производится на общих основаниях в порядке, предусмотренном настоящей статьей. При этом учитывается и срок, ранее затраченный на производство по уголовному делу.

В случае необходимости продления срока следствия следователь обязан составить об этом мотивированное постановление о возбуждении ходатайства и представить его соответствующему прокурору, начальнику следственного подразделения или их заместителям не позднее трех суток до истечения срока следствия.

Производство предварительного расследования заканчивается вынесением постановления о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд, постановления о прекращении производства по уголовному делу либо постановления о передаче дела прокурору для направления в суд для решения вопроса о применении принудитель-

ных мер безопасности и лечения.

В случае если предварительное следствие по уголовному делу или руководство следственной группой осуществлялись прокурором, вынесения постановления о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд не требуется.

2. *Соединение, выделение и восстановление уголовных дел.* На основании постановления органа уголовного преследования в одном производстве могут быть соединены:

- уголовные дела по обвинению или подозрению нескольких лиц в соучастии в одном или нескольких преступлениях, одного лица в совершении нескольких преступлений, в заранее не обещанном укрывательстве этих преступлений или в недонесении о них;
- уголовные дела, возбужденные по факту исчезновения лица и совершения общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом, связанного с исчезновением данного лица.

Недопустимо соединять дела о преступлениях, по которым одно и то же лицо является обвиняемым и потерпевшим, за исключением дел частного обвинения.

В соответствии с ч. 1¹ ст. 164 УПК, допускается также соединение уголовных дел в случаях, когда лица, подлежащие привлечению в качестве обвиняемых (подозреваемых), не установлены, но имеются достаточные основания полагать, что несколько преступлений совершены одним лицом или группой лиц.

Срок производства по уголовному делу, в котором соединены несколько дел, исчисляется со дня возбуждения дела, которое возбуждено по времени первым. При этом в общий срок предварительного расследования по такому делу включается все календарное время, фактически затраченное на его производство.

Указанный порядок исчисления общего срока не распространяется на случаи соединения нескольких дел, по которым не были установлены лица, подлежащие привлечению в качестве обвиняемых (подозреваемых). В таких случаях общим сроком является наибольший срок производства по одному из соединенных дел.

В силу ст. 165 УПК орган уголовного преследования вправе выделить из уголовного дела в отдельное производство другое уголовное дело в отношении следующих лиц:

- отдельных обвиняемых по уголовным делам по обвинению нескольких лиц при наличии оснований для приостановления предварительного расследования, указанных в пунктах 1–4 ч. 1 ст. 246 УПК;
- несовершеннолетнего обвиняемого, привлеченного к уголовной

ответственности вместе с совершеннолетними обвиняемыми;

- обвиняемого, заявившего ходатайство об освобождении его от уголовной ответственности по основаниям, предусмотренным ст. 88¹ УК.

Дело может быть выделено в отдельное производство, если в ходе предварительного расследования выясняется отсутствие связи между отдельными преступлениями либо лицами, их совершившими.

По уголовным делам о нескольких преступлениях с учетом мест совершения отдельных преступлений, сложности и трудоемкости расследования при доказанности вины конкретного обвиняемого по отдельным обвинениям возможно выделение дела, принятие мер к окончанию по нему производства и направление в суд по этим обвинениям.

Выделение уголовного дела допускается при условии, что это существенно не отразится на всесторонности, полноте, объективности исследования обстоятельств дела.

Подлежит выделению в отдельное производство дело о ставшем известным в ходе расследования преступлении, совершенном другим лицом.

Могут быть выделены из уголовного дела также материалы, необходимые для возбуждения уголовного дела о ставшем известным преступлении.

Подлежат выделению из уголовного дела материалы, не имеющие отношения к уголовному делу. Такие материалы возвращаются органу или организации, которые их представили.

В выделенном деле или материалах должны содержаться подлинники либо копии процессуальных документов.

Срок предварительного расследования по выделенному уголовному делу исчисляется со дня вынесения соответствующего постановления о выделении дела.

Всесторонность, полнота и объективность расследования ставятся под угрозу, если само уголовное дело или его материалы будут по каким-либо причинам недоступны. Поэтому закон предусматривает восстановление утраченных уголовных дел.

Восстановление утраченного уголовного дела либо его отдельных материалов производится по постановлению начальника следственного подразделения, начальника органа дознания, прокурора (ст. 165¹ УПК). Восстановление уголовного дела производится по сохранившимся предметам, копиям документов, которые могут быть признаны доказательствами в порядке, установленном УПК, и путем проведения следственных и других процессуальных действий.

Сроки производства дознания, предварительного следствия, со-

держания под стражей и домашнего ареста при восстановлении уголовного дела исчисляются в общем порядке.

3. *Соблюдение общих правил производства следственных действий, порядка оформления протокола следственного действия, удостоверения факта отказа от подписания или невозможности подписания протокола следственного действия.* Согласно ст. 192 УПК, следователь, лицо, производящее дознание, привлекая лиц к участию в следственных действиях, предусмотренных УПК, удостоверяют их личности, разъясняют им права и обязанности, а также порядок производства следственного действия. Производство следственных действий в ночное время не допускается, за исключением случаев, не терпящих отлагательства. При производстве следственных действий могут применяться различные технические средства. К участию в следственных действиях может быть привлечен работник органа дознания.

Протокол следственного действия составляется в ходе производства следственного действия или непосредственно после его окончания и должен быть составлен в соответствии с требованиями ст. 193 УПК. В протоколе указываются место и дата производства следственного действия, время его начала и окончания с точностью до минуты, должность и фамилия лица, составившего протокол, а также фамилия, имя, отчество каждого лица, участвующего в производстве следственного действия, а в необходимых случаях и его адрес и другие данные о личности. В протоколе излагаются действия в том порядке,

в каком они имели место, выявленные и имеющие значение для дела обстоятельства, а также заявления лиц, участвовавших в производстве следственного действия.

Если при производстве следственного действия применялись научно-технические средства, то они должны быть указаны в протоколе. Кроме того, в протоколе должно быть отмечено, что перед их применением об этом были уведомлены лица, участвующие в производстве следственного действия. К протоколу прилагаются фотографические негативы и снимки, киноленты, диапозитивы, фонограммы допроса, кассеты видеозаписи, видеограммы, чертежи, планы, схемы, слепки и оттиски следов, выполненные при производстве следственного действия, а также изъятые при этом предметы.

Протокол может быть написан от руки или изготовлен с помощью технических средств. После чего он предъявляется для ознакомления всем лицам, участвовавшим в производстве следственного действия.

Им разъясняется право делать замечания, подлежащие внесению в протокол. Протокол подписывается следователем, лицом, производящим дознание, допрошенным лицом, переводчиком, специалистом, понятыми и другими лицами, участвовавшими в производстве следственного действия.

В соответствии со ст. 194 УПК, если лица, участвующие в производстве следственного действия, откажутся подписать протокол следственного действия, об этом делается отметка в протоколе, которая заверяется подписью лица, производившего следственное действие. Таким лицам должна быть предоставлена возможность дать объяснение о причинах отказа, которое заносится в протокол.

Если подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, свидетель в силу физических недостатков или состояния здоровья не могут подписать протокол их допроса, следователь, лицо, производящее дознание, вправе с согласия допрашиваемых пригласить иное лицо, которое удостоверяет своей подписью правильность записи их показаний. Этот протокол подписывают следователь, лицо, производящее дознание, проводившие допрос. В протоколе иного следственного действия в таких случаях делается отметка о невозможности его подписания указанными лицами, которая заверяется подписями следователя, лица, производящего дознание, и иных лиц, если они участвовали в производстве данного следственного действия.

4. *Недопустимость разглашения данных предварительного расследования.* Статья 198 УПК закрепляет требование о недопустимости разглашения данных предварительного расследования. Они могут быть преданы гласности лишь с разрешения следователя, лица, производящего дознание, и только в том объеме, в каком ими будет признано это возможным, если разглашение не противоречит интересам предварительного расследования и не связано с нарушением прав и законных интересов участников уголовного процесса.

Следователь, лицо, производящее дознание, вправе предупредить защитника, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, представителей, свидетелей, эксперта, специалиста, переводчика, понятых и других лиц, присутствующих при производстве следственных и других процессуальных действий, о недопустимости разглашения без их разрешения имеющихся в деле сведений. У этих лиц берется подписка с предупреждением об ответственности в соответствии со ст. 407 УК.

5. *Право внесения представления об устранении нарушений закона, причин и условий, способствующих совершению преступления.*

Орган уголовного преследования, установив при производстве по уголовному делу нарушения закона, причины и условия, способствовавшие совершению преступления, вправе внести в соответствующие организации или должностному лицу представление о принятии мер по устранению нарушений закона, причин и условий, способствовавших совершению преступления, которое подлежит рассмотрению с обязательным уведомлением о принятых мерах в месячный срок со дня получения представления (ст. 199 УПК).

Уголовно-процессуальный кодекс Республики Беларусь не раскрывает содержание понятия «причины и условия, способствующие совершению преступления». В юридической литературе преобладающим является утверждение о том, что в качестве полной причины преступления выступают несколько факторов: антиобщественная установка личности (внутренняя готовность субъекта совершить преступление); внешние обстоятельства, сформировавшие эти взгляды (условия воспитания в семье, обстановка в трудовом коллективе, ближайшее бытовое окружение); конкретная жизненная ситуация (непосредственный повод, вызвавший у человека решимость совершить преступление). Под условиями понимаются обстоятельства, облегчившие возникновение преступного намерения, совершение преступления и достижение преступного результата. В большинстве случаев органы расследования реагируют именно на них. Наиболее часто условия совершения преступления кроются в следующих сферах жизни общества: управленческой (нарушение технологии, недостатки в учете), кадровой (назначение на должности некомпетентных лиц), правовой (наличие пробелов в нормативном регулировании, неудовлетворительная работа отдельных сотрудников правоохранительных органов и т. д.).

Представление является процессуальным актом, в силу чего все содержащиеся в нем выводы должны быть основаны только на доказательствах, добытых путем производства следственных действий.

6. *Участие специалиста, понятых.* В соответствии со ст. 200 УПК, орган уголовного преследования вправе вызвать для участия в производстве следственного и иного процессуального действия специалиста, не заинтересованного в исходе уголовного дела. Требование следователя, лица, производящего дознание, о вызове специалиста обязательно для руководителей организаций, где работает специалист.

Перед началом производства следственного и иного процессуального действия орган уголовного преследования удостоверяется в личности и компетентности специалиста, выясняет его отношение к по-

дозреваемому, обвиняемому и потерпевшему, разъясняет специалисту его права и обязанности, предусмотренные ст. 62 УПК, и предупреждает об ответственности, установленной законодательными актами, о чем делается отметка в протоколе и удостоверяется подписью специалиста.

Согласно ст. 202 УПК следственные действия в случаях, предусмотренных УПК, производятся с участием не менее двух понятых. По усмотрению органа уголовного преследования понятые могут участвовать в производстве следственных действий и в иных случаях.

Перед началом производства следственного действия следователь, лицо, производящее дознание, разъясняют понятым цель следственного действия, их права и обязанности, предусмотренные ст. 64 УПК, предупреждают об ответственности, установленной законодательными актами, о чем делается отметка в протоколе следственного действия, которая удостоверяется подписями понятых.

К *третьей группе* относятся следующие общие условия предварительного расследования (условия, связанные с обеспечением прав и законных интересов участников расследования):

1. *Обязательность разъяснения и обеспечения прав участникам следственного действия.* В ст. 195 УПК закреплено правило, согласно которому следователь, лицо, производящее дознание, обязаны разъяснить подозреваемому, обвиняемому, потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику и их представителям, другим лицам, участвующим в производстве следственного действия, их права и обеспечить возможность осуществления этих прав в ходе расследования дела. Одновременно им должны быть разъяснены возложенные на них обязанности и последствия их невыполнения.

2. *Обязательность рассмотрения ходатайств.* Статья 196 УПК предусматривает, что следователь, лицо, производящее дознание, обязаны рассмотреть все заявленные по уголовному делу ходатайства. При этом они не вправе отказать подозреваемому, обвиняемому, их защитникам, потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику, представителям в допросе свидетелей, в проведении экспертиз и других следственных действий, если обстоятельства, об установлении которых они ходатайствуют, могут иметь значение для дела.

О результатах рассмотрения ходатайства в срок не более трех суток сообщается лицу, его заявившему. При полном или частичном отказе в удовлетворении ходатайства следователь, дознаватель обязаны вынести постановление с указанием мотивов отказа.

Порядок заявления ходатайств и их рассмотрения и разрешения

регламентирован статьями 135–137 УПК.

3. *Применение мер по обеспечению безопасности участников следственного действия.* В ст. 193 УПК содержится положение о том, что при необходимости обеспечить безопасность потерпевшего, его представителя, свидетеля, членов семей, близких родственников и иных лиц, которых они обоснованно считают близкими, следователь, лицо, производящее дознание, вправе в протоколе следственного действия, в котором участвуют потерпевший, его представитель, свидетель, не приводить данные об их личности. В этом случае следователь, лицо, производящее дознание, обязаны вынести постановление, в котором излагаются причины принятого решения о сохранении в тайне данных о личности участника следственного действия, указываются вымышленные данные о личности и приводится образец подписи, которые они будут использовать в протоколах следственных действий с его участием.

4. *Применение мер попечения о детях, иждивенцах и по обеспечению сохранности имущества подозреваемого, обвиняемого.* В силу ст. 197 УПК, следователь, лицо, производящее дознание, не позднее следующего дня после применения меры пресечения в виде заключения под стражу в отношении подозреваемого, обвиняемого, если дети указанных лиц остаются без попечения родителей, уведомляют об этом управление (отдел) образования районного, городского исполнительного комитета, местной администрации района в городе по месту жительства родителей (родителя) для обеспечения государственной защиты детей. Если у заключенного под стражу подозреваемого, обвиняемого остались без присмотра и помощи престарелые родители, другие иждивенцы, следователь, лицо, производящее дознание, обязаны принять меры по передаче их на попечение или под опеку родственникам либо другим лицам и учреждениям. Кроме того, должны быть приняты меры по обеспечению сохранности имущества и жилища задержанных или заключенных под стражу подозреваемого, обвиняемого.

Нужно учитывать, что согласно закону о порядке и условиях содержания лиц под стражей женщины, содержащиеся под стражей, могут иметь при себе детей в возрасте до трех лет (ст. 23 указанного закона).

Передача на попечение или под опеку возможна лишь с согласия лиц, которым передаются иждивенцы (ст. 151 Кодекса законов о браке и семье Республики Беларусь). Если родственников или иных лиц,

способных осуществлять присмотр и уход, найти не удастся, следует обращаться в органы местного самоуправления, выполняющие функции опеки и попечительства и обязанные принимать участие в решении подобного рода вопросов.

Оставшееся без присмотра и охраны имущество и жилище передается родственникам подозреваемого, обвиняемого или другим лицам, пользующимся доверием подозреваемого, обвиняемого и обладающим возможностью обеспечить сохранность. При необходимости жилище, занимаемое подозреваемым, обвиняемым, на период его временного отсутствия передается органам местного самоуправления или опечатывается. Решение следователя (лица, производящего дознание) о принятии мер попечения и сохранности имущества на основании пункта 24 ст. 6 УПК оформляется соответствующим постановлением, в котором указываются основания и мотивы принятого решения, конкретные меры и лица, ответственные за их реализацию. Копию постановления целесообразно вручать лицам, ответственным за исполнение указанных в постановлении обеспечительных мер.

О принятых мерах попечения и мерах по обеспечению сохранности имущества и жилища письменно уведомляются подозреваемый, обвиняемый, и им вручается копия протокола описи имущества.

5. Участие переводчика. В соответствии со ст. 201 УПК, орган уголовного преследования при производстве следственных и иных процессуальных действий обязан обеспечить участие переводчика в случаях, предусмотренных ст. 21 УПК.

Перед началом производства следственного и иного процессуального действия, в котором участвует переводчик, следователь, лицо, производящее дознание, удостоверяются в личности и компетентности переводчика, выясняют его отношение к подозреваемому, обвиняемому и потерпевшему, разъясняют переводчику его права и обязанности, предусмотренные ст. 63 УПК, и предупреждают об ответственности, установленной законодательными актами, а также об уголовной ответственности за отказ или уклонение от исполнения возложенных на него обязанностей и за заведомо неправильный перевод, о чем делается отметка в протоколе следственного и иного процессуального действия, которая удостоверяется подписью переводчика.

2.3. Следственные действия

Следственные действия – это предусмотренные Уголовно-процес-

суальным кодексом Республики Беларусь и производимые в соответствии с его положениями действия органов уголовного преследования по собиранию и проверке доказательств, совершаемые в ходе производства по материалам и уголовному делу.

Значение следственных действий состоит в том, что они являются основным способом собирания доказательств, а значит, и основным средством установления истины по уголовному делу. К другим способам собирания доказательств можно отнести такие, как истребование и принятие представленных предметов и документов.

Направленность следственных действий на собирание и проверку доказательств позволяет разграничивать их с иными процессуальными действиями.

В то же время содержание любого следственного действия определяется не его целью (получением доказательств), которая присуща каждому из них, а методом познания, присутствующим в обязательном порядке в его производстве. Разумеется, при производстве подавляющего большинства следственных действий применяется несколько методов познания. В этом случае их сущность заключается в основном, определяющем методе познания.

Система следственных действий установлена в главах 23–26 УПК и включает осмотр, освидетельствование, следственный эксперимент, обыск, выемку, наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления, прослушивание и запись переговоров, допрос, очную ставку, предъявление для опознания, проверку показаний на месте, назначение и проведение экспертизы.

Процессуальная форма следственных действий охватывает три группы норм, регламентирующих условия проведения следственных действий, процедуру проведения следственных действий, меры, гарантирующие производство следственных действий.

Первый элемент процессуальной формы следственных действий – это условия их производства. Они складываются из условий общего и специального характера.

К общим условиям производства следственных действий относятся:

- наличие возбужденного уголовного дела (за исключением условий, предусмотренных ч. 2 ст. 173 УПК);
- установление надлежащего субъекта проведения следственного действия;
- установление надлежащих места и времени производства следственного действия;
- недопустимость применения насилия, угроз и иных незаконных мер;

- недопустимость создания опасности для жизни и здоровья участников следственного действия и иных лиц;
- запрет действий, унижающих честь и достоинство;
- применение технических средств и способов обнаружения и изъятия следов преступления и вещественных доказательств.

К числу специальных условий относятся материальные и процессуальные основания для производства следственных действий. Материальные основания – это наличие конкретных данных о том, что могут быть получены доказательства определенного вида с помощью именно этих действий. Неправильное их определение ведет к незаконной подмене одних следственных действий другими.

Поскольку ряд следственных действий затрагивает конституционные права граждан и интересы третьих лиц, процессуальные основания для проведения следственных действий могут требовать специальной процессуальной формы. В зависимости от формы принятия решения о производстве следственных действий условно можно разделить на три группы:

- Не требующие процессуальных решений. Это осмотр (за исключением осмотра жилища без согласия проживающих в нем лиц), допрос, очная ставка, предъявление для опознания, следственный эксперимент, проверка показаний на месте.
- Требующие специального решения следователя в форме постановления. К ним относятся осмотр жилища, освидетельствование, эксгумация, обыск, выемка, наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления, прослушивание и запись переговоров, назначение и проведение экспертизы.
- Требующие постановления следователя, санкционированного прокурором. Это обыск, осмотр жилища, выемка в жилище, наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления и их выемка, выемка документов, содержащих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну, прослушивание и запись переговоров, ведущихся по техническим каналам связи, и иных переговоров; извлечение трупа из места захоронения (эксгумация), назначение и проведение судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы с помещением подозреваемого или обвиняемого, не содержащегося под стражей, в государственную организацию здравоохранения.

К специальным условиям проведения следственного действия относятся также требования, предъявляемые к кругу его участников и их правовому статусу (правам и обязанностям).

Второй элемент процессуальной формы следственных действий –

это их процедура, т. е. последовательность и приемы проведения следственного действия. Последовательность проведения следственного действия складывается из нескольких этапов. Первый этап – подготовительный. На нем принимается и оформляется решение о проведении следственного действия. Второй этап связан с удостоверением в личности участников процесса, разъяснением им прав и обязанностей, задач и порядка проведения следственного действия. Третий этап составляет осуществление познавательных приемов и операций, а на четвертом фиксируются ход и результаты следственного действия в соответствующем протоколе.

Третий элемент процессуальной формы следственных действий – это меры их обеспечения. Нарушения процессуальных норм об основаниях, условиях и правилах производства следственных действий влекут негативные последствия. Для участников процесса это могут быть меры принуждения, уголовная ответственность. Для органов предварительного расследования в качестве основной санкции выступает утрата доказательственного значения результатов следственного действия.

Ниже приводится характеристика отдельных следственных действий.

Осмотр – это осуществляемое следователем, лицом, производящим дознание, обследование (непосредственное восприятие и исследование) различных объектов в целях обнаружения следов преступления, выяснения обстановки происшествия и установления других обстоятельств, имеющих значение для дела.

Осмотр – самостоятельное следственное действие, охватывающее различные виды осмотра:

- Осмотр места происшествия. Место происшествия – это участок местности, техническое сооружение или помещение, на (в) котором обнаружены предметы и следы, указывающие на возможное совершение преступления. Место происшествия не всегда совпадает с местом преступления.

- Осмотр трупа. Осмотр трупа может быть элементом осмотра места происшествия, но если труп удален с него по тем или иным причинам (требовалось срочно провести в морге вскрытие трупа для определения причин смерти и т. п.), осмотр трупа становится самостоятельной разновидностью данного следственного действия, проводимого там, куда он перемещен.

- Осмотр местности. Таковым является обследование определенной территории или водного пространства, не являющихся местом происшествия.

- Осмотр помещения. Под помещениями подразумеваются такие

помещения, которые не являются ни местом происшествия, ни жилищем, но каким-либо образом связаны с обстоятельствами, подлежащими доказыванию по делу. Таким помещением может быть, например, склад, который подлежит осмотру с целью выяснения условий хранения материальных ценностей.

- Осмотр жилища и иного законного владения.

- Осмотр предметов и документов. Он производится непосредственно в ходе осмотра места происшествия, местности, помещений. Вместе с тем, если окажется затруднительным осуществить осмотр на месте, то он приобретает самостоятельный характер.

Основанием для проведения осмотра является наличие достаточных данных полагать, что в ходе его могут быть обнаружены следы преступления и иные материальные объекты, выяснены другие обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела.

Осмотр осуществляется на месте производства следственного действия. Если для проведения осмотра потребуются продолжительное время или осмотр на месте обнаружения следов преступления и иных материальных объектов значительно затруднен, объекты должны быть изъяты, упакованы, опечатаны и без повреждений доставлены в другое удобное для осмотра место.

К участию в осмотре следователь, лицо, производящее дознание, вправе привлечь подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля, а также специалиста.

Изъятию подлежат только те объекты, которые могут иметь отношение к уголовному делу. При возможности изымаются сами следы вместе с предметом или его частью. Изъятые объекты упаковываются, опечатываются за подписью следователя, лица, производящего дознание, и лиц, участвующих в осмотре. Все обнаруженное и изъятое при осмотре должно быть предъявлено участникам осмотра.

Лица, участвующие в осмотре, вправе обращать внимание следователя, дознавателя на все, что по их мнению может способствовать выяснению обстоятельств уголовного дела.

Осмотр жилища и иного законного владения проводится только с согласия собственника или проживающих в нем совершеннолетних лиц, а при отсутствии такого согласия – по постановлению следователя, органа дознания с санкции прокурора, которое должно быть предъявлено до начала осмотра, и с участием понятых. Если жилище или иное законное владение являются местом происшествия либо хранения предметов со следами преступления, а также веществ и предметов, за хранение которых предусмотрена уголовная ответственность, и их осмотр не терпит отлагательства, то он может быть прове-

ден без санкции прокурора с последующим направлением ему в течение 24 ч сообщения об этом.

При осмотре жилища и иного законного владения должно быть обеспечено присутствие проживающего в нем совершеннолетнего лица. В случае невозможности его присутствия приглашаются представители организации, осуществляющей эксплуатацию жилищного фонда, или местного исполнительного и распорядительного органа. При невозможности обеспечить присутствие указанных лиц при проведении осмотра жилища или иного законного владения, которые являются местом происшествия либо хранения орудий преступления, других предметов со следами преступления, допускается проведение осмотра без участия указанных лиц.

Осмотр в помещениях организаций проводится в присутствии представителей администрации, а в местах, где хранятся материальные ценности, – в присутствии материально ответственного лица.

Осмотр в помещениях, занимаемых дипломатическими представительствами и консульскими учреждениями, а также зарубежными представительствами и учреждениями, пользующимися дипломатическим иммунитетом, а равно в помещениях, в которых их сотрудники с членами семьи проживают, может проводиться лишь по просьбе или с согласия главы соответствующего представительства или учреждения и в его присутствии. Такое согласие испрашивается через Министерство иностранных дел Республики Беларусь. При проведении осмотра обязательно присутствие прокурора и представителя Министерства иностранных дел Республики Беларусь.

Наружный осмотр трупа на месте его обнаружения проводится, как правило, с участием врача – специалиста в области судебной медицины. Для осмотра трупа могут привлекаться также другие специалисты. При этом неопознанные трупы подлежат обязательному фотографированию и дактилоскопированию.

При необходимости извлечения трупа из места захоронения (эксгумации) для осмотра председатели СК и КГБ, а также следователь, лицо, производящее дознание, выносят постановление. Постановление следователя, лица, производящего дознание, должно быть санкционировано прокурором или его заместителем. Данный процессуальный акт обязателен для администрации места захоронения, членов семьи и родственников умершего.

Эксгумация обладает рядом признаков следственного действия (например, выемки): о ее производстве выносится постановление, присутствует врач-специалист, составляется протокол эксгумации. Но она не может считаться следственным действием, так как не обладает

его главным признаком – получением доказательственной информации. Такая информация может быть выявлена при осмотре эксгумированного трупа (либо при его опознании, экспертном исследовании, получении образцов). По этой причине эксгумацию следует рассматривать как необходимую предпосылку осмотра либо другого следственного действия.

Освидетельствование – это следственное действие, заключающееся в осмотре тела человека в целях обнаружения особых примет, следов преступления, телесных повреждений, выявления состояния опьянения или иных свойств и признаков, имеющих значение для уголовного дела, если для этого не требуется проведения экспертизы.

Исходя из своего содержания освидетельствование, по сути, представляет собой разновидность осмотра. Принципиальное отличие освидетельствования от осмотра состоит в том, что объектом освидетельствования является живой человек.

Основанием для проведения освидетельствования является наличие достаточных данных полагать, что в его ходе могут быть обнаружены особые приметы, следы преступления, телесные повреждения, выявлены состояние опьянения, иные свойства и признаки, имеющие значение для дела.

Может быть проведено освидетельствование подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего в случае совершения в отношении его тяжкого или особо тяжкого преступления.

О проведении освидетельствования следователь, лицо, производящее дознание, выносят постановление, которое обязательно для подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего. В случае отказа они могут быть освидетельствованы принудительно.

Необходимо отметить, что состояние опьянения или иных свойств и признаков, имеющих значение для дела, простым наблюдением следователь установить не может, поэтому необходимо направление освидетельствуемого в соответствующее медицинское учреждение (например, в наркологический диспансер).

Освидетельствование проводится следователем, лицом, производящим дознание, а при необходимости – с участием врача или иного специалиста. Следователь, лицо, производящее дознание, не присутствуют при освидетельствовании лица другого пола, если освидетельствование сопровождается обнажением тела этого лица. В этом случае освидетельствование проводится врачом в присутствии понятых одного пола с освидетельствуемым.

Следственный эксперимент – это следственное действие, заклю-

чающееся в воспроизведении действия, обстановки или иных обстоятельств определенного события в целях проверки и уточнения данных, имеющих значение для уголовного дела.

Основанием для проведения следственного эксперимента является необходимость проверки и уточнения полученных при производстве предварительного расследования данных, имеющих значение для дела.

При проведении следственного эксперимента воспроизводятся действия, обстановка или иные обстоятельства определенного события с тем, чтобы проверить возможность восприятия каких-либо фактов (например, слышать какие-либо звуки), совершения определенных действий (например, преодолеть расстояние за определенный период времени), наступления какого-либо события (например, пригодность ключа для открывания определенного замка), а также выявить последовательность произошедшего события (например, «технологический процесс» изготовления наркотических средств, поддельных денег) и механизм образования следов. Таким образом, при производстве следственного эксперимента применяется экспериментальный метод познания, содержанием которого являются опытные действия.

В случае необходимости к участию в следственном эксперименте могут привлекаться подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, свидетель, специалист, эксперт и лица, проводящие опытные действия с их согласия. Участникам следственного эксперимента разъясняются его цели и порядок проведения.

Следственный эксперимент в жилище и ином законном владении проводится только с согласия собственника или проживающих в нем совершеннолетних лиц либо по постановлению следователя, органа дознания с санкции прокурора или его заместителя, которое должно быть предъявлено до начала следственного эксперимента, и с участием понятых.

Нужно иметь в виду, что результаты следственного эксперимента могут свидетельствовать лишь о возможности или невозможности проверяемого события или действия и не означают того, что в действительности проверяемое событие или действие имело место.

Обыск – это следственное действие, состоящее в отыскании и изъятии орудий преступления, предметов, документов и ценностей, которые могут иметь значение для уголовного дела, а также обнаружении разыскиваемых лиц и трупов, осуществляемых в ходе принудительного обследования помещений, иных мест, физических лиц.

Уголовно-процессуальным кодексом Республики Беларусь предусмотрены следующие виды обыска:

- обыск в жилище и ином законном владении;
- обыск в помещениях организаций;
- обыск в помещениях, занимаемых дипломатическими представительствами и консульскими учреждениями, а также представительствами и учреждениями иностранных государств и международных организаций, пользующихся дипломатическим иммунитетом, а также в помещениях, в которых проживают сотрудники представительств и учреждений и их семьи;
- личный обыск, заключающийся в отыскании и изъятии предметов и документов, осуществляемых в ходе принудительного обследования физических лиц.

Основанием для проведения обыска является наличие достаточных данных полагать, что в каком-либо помещении или ином месте либо у какого-либо лица находятся орудия преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела, а также могут быть обнаружены разыскиваемые лица и трупы.

Обыск следует разграничивать со сходным с ним осмотром. Во-первых, основу обыска составляют действия розыскного характера, направленные на установление местонахождения предметов и документов, на выявление их действительной связи с уголовным делом и на исключение возможности уничтожения либо избавления от них, т. е. придания им обезличенного характера. Основу осмотра составляют обозрение и наблюдение определенного объекта, выявление предметов, могущих иметь доказательственное значение по делу, в пространственных рамках именно этого объекта. Осмотр не предполагает поиск посредством выхода за пределы осматриваемого объекта и вторжения (проникновения) в сферы, недоступные обычному наблюдению. Он может только создавать основания и порождать необходимость этого, и тогда соответствующее должностное лицо производит обыск. В данном случае следственные действия проводятся в связке «осмотр – обыск». Во-вторых, осмотр имеет более широкие цели, включая детальное исследование и фиксацию обстановки места происшествия, местности, жилища, следов преступления. В то же время перед осмотром не ставится цель обнаружения разыскиваемых лиц и трупов. В-третьих, обыск по общему правилу производится в месте или помещении, которое находится в законном (титульном) владении определенного физического, юридического лица, в то время как осмотр может проводиться как в титульном владении (например, в жилище), так и в месте, у которого нет конкретного владельца (например, на улице населенного пункта). В-четвертых, в качестве объекта осмотра не может выступать живой человек.

О проведении обыска следователем, органом дознания выносится постановление. Постановление о проведении обыска должно быть санкционировано прокурором, за исключением случаев их проведения по постановлению председателей СК и КГБ. В исключительных случаях, когда имеется реальное опасение, что разыскиваемый и подлежащий изъятию объект может быть из-за промедления с его обнаружением утрачен, поврежден или использован в преступных целях либо разыскиваемое лицо может скрыться, обыск может быть проведен без санкции прокурора с последующим направлением ему в течение 24 ч сообщения о проведенном обыске.

До начала проведения обыска следователь, лицо, производящее дознание, обязаны предъявить постановление об его проведении. Приступая к обыску, следователь, лицо, производящее дознание, предлагают выдать добровольно подлежащие изъятию орудия преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела. Если они выданы добровольно и нет оснований опасаться сокрытия подлежащих изъятию орудий преступления, предметов, документов и ценностей, следователь, дознаватель вправе не проводить дальнейших поисков.

При проведении обыска могут вскрываться запертые помещения и хранилища, если владелец отказывается добровольно их открыть. При этом не должны допускаться не вызываемые необходимостью повреждения запоров дверей и других предметов.

Следователь, лицо, производящее дознание, вправе запретить лицам, находящимся в помещении или месте, где проводятся обыск, и лицам, приходящим в это помещение или место, покидать его, а также общаться друг с другом или иными лицами до окончания обыска.

Следователь, лицо, производящее дознание, обязаны принимать меры для того, чтобы не были оглашены выявленные при обыске обстоятельства частной жизни лица, занимающего данное помещение, или других лиц.

Обыск проводится с участием понятых, за исключением проведения личного обыска в случаях, указанных в ч. 2 ст. 211 УПК. В необходимых случаях при обыске участвует специалист. Обыск в жилище и ином законном владении, в помещениях организаций, в помещениях, занимаемых обладающими дипломатическим иммунитетом представительствами и учреждениями, сотрудниками этих представительств и учреждений и их семьями, проводится по правилам осмотра в указанных местах.

При проведении обыска следователь, лицо, производящее дознание, обязаны ограничиваться изъятием предметов и документов, ко-

торые могут иметь отношение к делу. Предметы, документы и ценности, запрещенные к обращению, подлежат изъятию независимо от их отношения к делу. Изымаемые орудия преступления, предметы, документы и ценности предъявляются участвующим при этом лицам, упаковываются и опечатываются на месте обыска за подписями следователя, дознавателя и других участвующих лиц.

При наличии оснований, предусмотренных ст. 208 УПК, и с соблюдением требований ст. 210 УПК следователь, лицо, производящее дознание, должностное лицо органа предварительного расследования вправе провести личный обыск подозреваемого или обвиняемого в целях обнаружения и изъятия орудий преступления, предметов, документов и ценностей, находящихся на их теле, в одежде и имеющихся при них вещах. Под должностными лицами органа предварительного расследования следует понимать начальников следственных подразделений, указанных в пункте 15 ст. 6 УПК, должностных лиц органов дознания, перечисленных в ч. 1 ст. 37 УПК.

Объект личного обыска обладает характерным признаком – наличием очевидной пространственной связи с лицом, подвергаемым личному обыску. Эта связь выражается в том, что объектом обыска является сам человек, а также находящиеся непосредственно на нем и при нем вещи и предметы. Вещи и предметы, принадлежность которых предполагается обыскиваемому лицу на основании неочевидной связи (чемодан, стоящий на земле рядом с местонахождением подозреваемого или находящийся в камере хранения, и т. д.), не могут входить в объект личного обыска. Они изымаются и осматриваются в процессе других действий: осмотра, выемки либо обыска.

Личный обыск может быть проведен без вынесения постановления и без санкции прокурора, а также без участия понятых, если он проводится при задержании лица или заключении его под стражу, а также при наличии достаточных оснований полагать, что лицо, находящееся в помещении или ином месте, в котором проводится обыск, скрывает при себе орудие преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела.

Проведение личного обыска допускается только лицом того же пола, что и обыскиваемый, с участием специалистов и понятых того же пола.

Лицом, проводящим обыск, составляется протокол с соблюдением требований статей 193 и 194 УПК. В протоколе должно быть также указано, в каком месте и при каких обстоятельствах были обнаружены предметы, документы и ценности, выданы они добровольно или изъяты принудительно. Все изымаемые предметы должны быть перечислены в протоколе с точным указанием количества, меры, массы,

индивидуальных признаков и, по возможности, стоимости.

Если при проведении обыска были предприняты попытки уничтожить или спрятать предметы, документы и ценности, подлежащие изъятию, это должно быть отражено в протоколе с указанием принятых мер.

Копия протокола обыска вручается под расписку лицу, у которого он был проведен, либо совершеннолетнему члену его семьи, а при их отсутствии – представителю организации, осуществляющей эксплуатацию жилищного фонда, или местного исполнительного и распорядительного органа. Если обыск проводился в организации, копия протокола вручается под расписку ее представителю.

Выемка – это следственное действие, заключающееся в изъятии индивидуально определенных предметов и документов, если точно известно, где и у кого они находятся.

Основанием для проведения выемки являются достаточные данные о наличии определенных предметов и документов, имеющих значение для уголовного дела, если точно известно, где и у кого они находятся.

Выделим отличия выемки от обыска:

- При обыске подлежащие изъятию объекты, как правило, известны ориентировочно. Задача выемки – изъять вполне определенные предметы или документы.

- При выемке, как правило, точно известно, где и у кого находятся предметы и документы, подлежащие изъятию. При обыске их необходимо отыскать.

- Обыск всегда связан с принуждением, а выемка вполне может быть осуществлена и в порядке добровольной выдачи.

Уголовно-процессуальный кодекс Республики Беларусь предусматривает следующие виды выемки:

- выемка в жилище и ином законном владении;
- выемка в помещениях организаций;
- выемка в помещениях, занимаемых дипломатическими представительствами и консульскими учреждениями, а также представительствами и учреждениями иностранных государств и международных организаций, пользующихся дипломатическим иммунитетом, а также в помещениях, в которых проживают сотрудники представительств, учреждений и их семьи.

Следовательно, орган дознания о проведении выемки выносят постановление. Постановление о проведении выемки документов, содержащих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну, должно быть санкционировано прокурором, за исключением случаев их проведения по постановлению председателей СК и КГБ. При

этом важно учитывать, что документы, в которых имеются сведения, составляющие предмет адвокатской тайны, не могут быть получены от адвоката и использованы в качестве доказательств (ст. 16 Закона Республики Беларусь от 30 декабря 2011 г. № 334-З «Об адвокатуре и адвокатской деятельности в Республике Беларусь»).

До начала проведения выемки следователь, лицо, производящее дознание, обязаны предъявить постановление об ее проведении. Следователь, лицо, производящее дознание, при осуществлении выемки предлагают выдать предметы и документы, подлежащие изъятию. В случае отказа в этом выемка проводится принудительно. По ст. 210 УПК в ходе выемки, как и в ходе обыска, могут вскрываться запертые помещения и хранилища, если владелец отказывается добровольно их открыть, при этом не должны допускаться не вызываемые необходимостью повреждения запоров дверей и других предметов. В необходимых случаях при выемке участвует специалист.

Следователь, лицо, производящее дознание, вправе запретить лицам, находящимся в помещении или месте, где проводится выемка, и лицам, приходящим в это помещение или место, покидать его, а также общаться друг с другом или иными лицами до окончания выемки.

Следователь, лицо, производящее дознание, обязаны принимать меры для того, чтобы не были оглашены выявленные при выемке обстоятельства частной жизни лица, занимающего данное помещение, или других лиц.

При проведении выемки следователь, лицо, производящее дознание, обязаны ограничиваться изъятием предметов и документов, которые могут иметь отношение к делу. Предметы, документы и ценности, запрещенные к обращению, подлежат изъятию независимо от их отношения к делу. Изымаемые орудия преступления, предметы, документы и ценности предъявляются участвующим при этом лицам, упаковываются и опечатываются на месте обыска или выемки за подписями следователя, дознавателя и других участвующих лиц.

Выемка в жилище и ином законном владении, в помещениях организаций, в помещениях, занимаемых обладающими дипломатическим иммунитетом представительствами и учреждениями, сотрудниками этих представительств и учреждений и их семьями, проводится по правилам осмотра в указанных местах.

Следует отметить, что при проведении выемки в помещениях организаций представители администрации данных организаций вправе в присутствии лица, производящего выемку, изготовить копии с изъятых документов и иных носителей информации. Об изготовлении копий и соответствии их изымаемым подлинникам производится от-

метка в протоколе выемки. Копии, не соответствующие изъятым подлинникам, являются недействительными.

По результатам выемки составляется протокол, содержание которого аналогично содержанию протокола обыска.

Наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления – это следственное действие, представляющее собой комплекс трех процессуальных действий: ареста почтово-телеграфных отправлений, их осмотра и выемки. Первое из них – не следственное, а организационно-распорядительное действие, а осмотр и выемка – два самостоятельных следственных действия, производимые одно за другим. В некоторых случаях, когда в отпадлении не содержится искомой информации, указанный комплекс ограничивается арестом и осмотром корреспонденции, без ее выемки.

Данное следственное действие заключается в следующем:

- задержании почтово-телеграфных отправлений;
- незамедлительном уведомлении следователя, дознавателя об их поступлении;
- осмотре – непосредственном восприятии и исследовании полученной информации;
- изъятии отправлений, если они имеют значение для правильного рассмотрения и разрешения уголовного дела.

Основанием для наложения ареста на почтово-телеграфные и иные отправления является наличие достаточных оснований полагать, что письма, телеграммы, радиограммы, бандероли, посылки и другие почтово-телеграфные и иные отправления могут содержать сведения, документы и предметы, имеющие значение для уголовного дела.

Закон не определяет, почтово-телеграфные отправления каких лиц подлежат аресту, осмотру и выемке. В первую очередь это подозреваемые и обвиняемые. Но контроль отправлений может осуществляться и в отношении свидетелей, потерпевших и иных лиц, если имеются данные о том, что они обмениваются информацией, имеющей значение для дела.

Наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления, осмотр и выемка их в почтово-телеграфных учреждениях проводятся по постановлению председателей СК и КГБ либо по постановлению следователя, органа дознания с санкции прокурора.

В постановлении указываются:

- фамилия, имя, отчество лица, почтово-телеграфные и иные отправления которого должны задерживаться, точный адрес этого лица;
- основания для наложения ареста и проведения выемки;
- виды почтово-телеграфных и иных отправлений, подлежащих

аресту;

- срок действия ареста;
- наименование учреждения связи, на которое возлагается обязанность задерживать почтово-телеграфные и иные отправления и немедленно сообщать об этом следователю, органу дознания.

Данное постановление направляется следователем, органом дознания в соответствующее учреждение связи, которому предлагается задерживать почтово-телеграфные и иные отправления и немедленно сообщать об этом следователю, органу дознания.

Осмотр, выемка и снятие копий с задержанных почтово-телеграфных и иных отправлений проводятся следователем, лицом, производящим дознание, в учреждении связи с участием представителя данного учреждения. В необходимых случаях для участия в проведении осмотра и выемки почтово-телеграфных и иных отправлений следователь, дознаватель вправе вызвать соответствующего специалиста, а также переводчика. В каждом случае осмотра почтово-телеграфных и иных отправлений составляется протокол с соблюдением требований статей 193 и 194 УПК, в котором указывается, кем и какие почтово-телеграфные и иные отправления были подвергнуты осмотру, скопированы и отправлены адресату или изъяты.

Наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления отменяется постановлением следователя, органа дознания. В любом случае данная мера не может осуществляться свыше срока предварительного расследования по уголовному делу.

Прослушивание и запись переговоров – это комплекс мероприятий, состоящий из негласного прослушивания и записи соответствующими учреждениями переговоров, осуществляемых с использованием технических средств связи, иных переговоров подозреваемого, обвиняемого, других лиц и последующего осмотра и прослушивания полученных фонограмм следователем, дознавателем.

Данное следственное действие может иметь место только по делам о тяжких и особо тяжких преступлениях.

Под другими лицами понимаются любые лица, так или иначе связанные с подозреваемым, обвиняемым. Под иными переговорами нужно понимать устную речь, передаваемую без помощи технических средств связи. Прослушивание и фиксация такой речи могут осуществляться с помощью акустической аппаратуры, в том числе сопряженной с записью видеоизображения.

Основанием для проведения прослушивания и записи переговоров является наличие достаточных данных полагать, что переговоры с использованием технических средств связи и иные переговоры подо-

зреваемого, обвиняемого и других лиц могут содержать сведения, имеющие значение для дела.

Проведение прослушивания и записи переговоров допускается только с санкции прокурора или по постановлению председателей СК и КГБ.

О необходимости осуществления прослушивания переговоров и их записи следователь, орган дознания выносят мотивированное постановление, в котором указываются:

- уголовное дело и основания, по которым должно производиться данное следственное действие;
- фамилия, имя, отчество лиц, чьи переговоры подлежат прослушиванию и записи, в течение какого срока;
- учреждение, которому поручается техническое осуществление прослушивания и записи переговоров.

Данное постановление направляется следователем, органом дознания в соответствующее учреждение для исполнения.

Прослушивание и запись переговоров в любом случае не могут осуществляться свыше срока предварительного расследования уголовного дела и отменяются постановлением следователя, органа дознания. Следователь, лицо, производящее дознание, в течение всего установленного срока вправе в любое время истребовать фонограмму для осмотра и прослушивания. Она передается следователю, лицу, производящему дознание, в печатанном виде с сопроводительным письмом, в котором должны быть указаны время начала и окончания записи переговоров и необходимые технические характеристики использованных средств.

Осмотр и прослушивание фонограммы проводятся следователем, лицом, производящим дознание, при необходимости с участием специалиста, о чем составляется протокол с соблюдением требований статей 193 и 194 УПК, в котором должна быть дословно воспроизведена часть фонограммы переговоров, имеющая отношение к уголовному делу. Фонограмма приобщается к протоколу, при этом ее часть, не имеющая отношения к делу, после окончания производства по уголовному делу уничтожается.

Допрос – это следственное действие, заключающееся в общении в виде беседы следователя, лица, производящего дознание, с допрашиваемым в целях получения сведений об обстоятельствах, имеющих значение для уголовного дела.

Основаниями для производства допроса являются достаточные данные, указывающие на то, что соответствующее лицо обладает ин-

формацией, имеющей значение для уголовного дела. Кроме того, в УПК содержится требование о допросе подозреваемого и обвиняемого по обстоятельствам задержания или по предъявленному обвинению.

Допрос проводится по месту производства предварительного расследования или, по усмотрению следователя, лица, производящего дознание, по месту нахождения допрашиваемого.

Допрос не может длиться непрерывно более четырех часов. Продолжение допроса допускается после часового перерыва, причем общая продолжительность допроса в течение дня не должна превышать восьми часов. В случае медицинских показаний продолжительность допроса устанавливается на основании заключения врача, работающего в государственной организации здравоохранения.

Потерпевший, свидетель, а также находящиеся на свободе подозреваемый, обвиняемый вызываются на допрос повесткой, которая вручается вызываемому лицу под расписку, а при его отсутствии – кому-либо из совершеннолетних членов его семьи либо администрации по месту его работы, которые обязаны передать повестку вызываемому на допрос. Допрашиваемый может быть вызван с использованием и других средств связи.

Указанные лица обязаны явиться по вызову на допрос. В случае их неявки без уважительных причин они могут быть подвергнуты приводу. Лица, содержащиеся под стражей, вызываются на допрос через администрацию места заключения. Вызов на допрос в качестве потерпевшего или свидетеля лица, не достигшего шестнадцати лет, проводится через его родителей или иных законных представителей.

Перед допросом следователь, лицо, производящее дознание, должны выяснить данные о личности допрашиваемого. Если возникают сомнения, владеет ли допрашиваемый языком, на котором ведется производство по уголовному делу, выясняется, на каком языке он желает давать показания.

Лицу, вызванному на допрос, сообщается, в качестве кого, по какому уголовному делу оно будет допрошено, разъясняются права и обязанности, предусмотренные статьями 41, 43, 50 и 60 УПК, в том числе и право отказаться от дачи показаний в отношении его самого, членов его семьи и близких родственников, о чем делается отметка в протоколе. Лицо, вызванное на допрос в качестве потерпевшего или свидетеля, предупреждается об уголовной ответственности за отказ или уклонение от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний.

Допрос начинается с предложения рассказать об известных до-

прашиваемому лицу обстоятельствах уголовного дела. По окончании свободного рассказа допрашиваемому могут быть заданы вопросы, направленные на уточнение и дополнение показаний (за исключением наводящих). Допрашиваемый вправе пользоваться документами

и записями, которые по его ходатайству или с его согласия могут быть приобщены к протоколу допроса. В ходе допроса следователь, лицо, производящее дознание, могут предъявить допрашиваемому вещественные доказательства и документы, а по окончании свободного рассказа огласить показания, имеющиеся в уголовном деле, воспроизвести звуко- и видеозапись или кино съемку.

Ход и результаты допроса отражаются в протоколе, в котором показания записываются от первого лица и по возможности дословно, вопросы и ответы на них записываются в той последовательности, которая имела место при допросе. В протоколе должны найти отражение и те вопросы участвующих в допросе лиц, которые были отведены следователем, лицом, производящим дознание, или на которые отказался отвечать допрашиваемый, с указанием мотивов отвода или отказа.

Предъявление вещественных доказательств и документов, оглашение протоколов и воспроизведение звуко- и видеозаписи, кино съемки следственных действий, а также показаний допрашиваемого подлежат обязательному отражению в протоколе.

После свободного рассказа допрашиваемый вправе записать свои показания собственноручно. После собственноручного изложения показаний и их подписания допрашиваемым следователь, лицо, производящее дознание, могут задать вопросы, направленные на уточнение и дополнение показаний.

По окончании допроса протокол предъявляется для прочтения допрашиваемому либо оглашается по его просьбе. Требования допрашиваемого внести в протокол дополнения и уточнения подлежат обязательному исполнению.

Факт ознакомления с показаниями и правильность их записи удостоверяются допрашиваемым своей подписью в конце протокола. Допрашиваемым подписывается также каждая страница протокола. Если в допросе участвовал переводчик, то он также подписывает каждую страницу и протокол в целом, а также перевод собственноручно записанных показаний допрашиваемого. В протоколе указываются все лица, участвовавшие в допросе, и каждый из них должен подписать протокол.

Если применялась звуко- и видеозапись, то в ней должны отра-

жаться сведения, указанные в ст. 218 УПК, и весь ход допроса. По окончании допроса звуко- и видеозапись полностью воспроизводится, после чего у допрашиваемого выясняется, имеет ли он дополнения или уточнения к сказанному им, удостоверяет ли правильность записи. Заявлением допрашиваемого о таком удостоверении заканчивается звуко- и видеозапись. Фонограмма и видеограмма хранятся при уголовном деле и по окончании предварительного расследования опечатываются.

Потерпевшие и свидетели, вызванные по одному и тому же делу, допрашиваются порознь и в отсутствие других потерпевших и свидетелей. Следователь, лицо, производящее дознание, принимают меры к тому, чтобы потерпевшие и свидетели по одному делу до допроса не могли общаться между собой.

Перед допросом следователь, лицо, производящее дознание, удостоверяются в личности потерпевшего, свидетеля и выясняют их отношение к подозреваемому или обвиняемому, разъясняют им процессуальные права и обязанности, предусмотренные статьями 50 и 60 УПК, предупреждают об уголовной ответственности за отказ либо уклонение от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. При этом следователь, лицо, производящее дознание, обязаны разъяснить, что потерпевший или свидетель вправе отказаться от дачи показаний, уличающих в совершении преступлений их самих, членов их семей и близких родственников. Потерпевший или свидетель, не воспользовавшиеся этим правом, предупреждаются об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний. О разъяснении прав и обязанностей, предупреждении об уголовной ответственности делается отметка в протоколе, которая удостоверяется подписью допрашиваемого лица.

При допросе несовершеннолетних потерпевшего и свидетеля в возрасте до четырнадцати лет педагог или психолог участвуют обязательно, а от четырнадцати до шестнадцати лет – по усмотрению следователя, дознавателя. При допросе несовершеннолетних потерпевшего и свидетеля могут участвовать их родители или другие законные представители.

Потерпевшие и свидетели в возрасте до шестнадцати лет не предупреждаются об ответственности за отказ или уклонение от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний, им лишь указывается на необходимость говорить только правду.

Участвующим при допросе педагогу или психологу, законным представителям несовершеннолетних потерпевшего и свидетеля разъясняется право делать подлежащие занесению в протокол замечания о

нарушении прав и законных интересов допрашиваемых, а также с разрешения следователя, дознавателя задавать вопросы допрашиваемому. Следователь, лицо, производящее дознание, вправе отвести вопрос, но должны занести его в протокол и указать причину отвода.

Очная ставка – это следственное действие, состоящее в одновременном допросе двух ранее допрошенных лиц в целях устранения существенных противоречий, имеющих в их показаниях относительно одних и тех же обстоятельств дела.

Основаниями для проведения очной ставки являются наличие в показаниях ранее допрошенных лиц существенных противоречий и достаточных данных о возможности их преодоления в рамках рассматриваемого следственного действия. Если имеющиеся противоречия можно исследовать иным более простым путем (например, дополнительным допросом лиц, дающих противоречивые показания), необходимость в очной ставке отсутствует.

Перед началом очной ставки следователь, лицо, производящее дознание, разъясняют ее участникам их права и обязанности, предусмотренные УПК, а также порядок производства этого следственного действия. Если очная ставка проводится с участием потерпевшего и свидетеля, то они предупреждаются об уголовной ответственности за отказ или уклонение от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний, о чем делается отметка в протоколе.

Поскольку очная ставка является разновидностью допроса, то при участии в ней несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого должно быть обеспечено также участие защитника, педагога или психолога и законного представителя. Кроме того, должно быть обеспечено участие педагога или психолога в очной ставке с участием несовершеннолетних потерпевшего и свидетеля.

Следователь, лицо, производящее дознание, выясняют у лиц, между которыми проводится очная ставка, знают ли они друг друга и в каких отношениях находятся между собой. Участникам очной ставки поочередно задаются вопросы по тем обстоятельствам, для выяснения которых проводится очная ставка. Лица, между которыми проводится очная ставка, могут с разрешения следователя, дознавателя задавать вопросы друг другу, о чем делается отметка в протоколе.

При проведении очной ставки следователь, лицо, производящее дознание, вправе предъявить приобщенные к уголовному делу вещественные доказательства и документы. Оглашение показаний участников очной ставки, содержащихся в протоколах предыдущих допросов, а также воспроизведение звуко- и видеозаписи этих показаний допускается лишь после дачи ими показаний на очной ставке и зане-

сения их в протокол.

В протоколе очной ставки показания допрашиваемых лиц записываются в той очередности, в какой они давались. Каждый участник очной ставки подписывает свои показания и каждую страницу протокола в отдельности.

Предъявление для опознания – это следственное действие, заключающееся в демонстрации следователем, лицом, производящим дознание, свидетелю, потерпевшему, подозреваемому, обвиняемому лица или объекта с целью установления тождества или различия с ранее наблюдавшимся лицом или объектом.

Для предъявления для опознания могут быть предъявлены физические лица, фотографии лица, предметы, трупы, животные. Не исключено и опознание местности и строений.

Основанием для предъявления для опознания является наличие достаточных данных о том, что подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, свидетель могут опознать лицо или объект по приметам и особенностям, которыми они обладают.

С психологической точки зрения акт опознания представляет собой мысленную идентификацию опознающим двух объектов – реально предъявляемого ему и идеального, сохранившегося в памяти.

Опознающий предварительно допрашивается об обстоятельствах, при которых он наблюдал опознаваемое лицо или объект, о приметах и особенностях, по которым он может их опознать. Здесь имеются в виду особенности речи, голоса, походки и т. д.

Лицо предъявляется для опознания вместе с другими лицами, по возможности сходными внешностью с опознаваемым. Общее число лиц, предъявляемых для опознания, должно быть не менее трех.

Перед началом предъявления для опознания опознаваемому предлагается в отсутствие опознающего занять любое место среди предъявленных для опознания лиц, о чем делается отметка в протоколе.

При невозможности предъявления лица для опознания может быть проведено опознание по его фотографии, предъявленной одновременно с фотографиями других лиц, по возможности сходных по внешности с опознаваемым, в количестве не менее трех. Следует, однако, иметь в виду, что предъявление лица в натуре, после того как оно опознано по фотографии, ставит результаты опознания под сомнение, так как первое опознание в отношении второго по существу играет роль наводящего вопроса.

Предмет предъявляется в группе однородных предметов в количестве не менее трех. Труп (в том числе фрагменты трупа) и животное предъявляются для опознания в единственном числе.

Если опознающим являются потерпевший или свидетель, они перед опознанием предупреждаются об уголовной ответственности за отказ или уклонение от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний, о чем делается отметка в протоколе.

Опознающему предлагается указать на лицо или предмет, о которых он дал показания. Наводящие вопросы не допускаются. Если опознающий указал на одно из предъявленных ему лиц или на один из предметов, ему предлагается объяснить, по каким приметам или особенностям он узнал данное лицо или предмет. Опознание проводится с участием понятых.

В целях обеспечения безопасности опознающего предъявление лица для опознания может быть проведено в условиях, исключающих визуальное наблюдение опознаваемым опознающего. В этих случаях понятые должны находиться в месте нахождения опознающего. Понятым и опознающему должна быть обеспечена возможность визуального наблюдения лиц, предъявленных для опознания.

О предъявлении для опознания составляется протокол с соблюдением требований статей 193 и 194 УПК. В протоколе указываются условия, ход, результаты опознания и по возможности дословно излагаются объяснения опознающего. Если предъявление лица для опознания проводилось в условиях, исключающих визуальное наблюдение опознаваемым опознающего, об этом также делается отметка в протоколе.

Проверка показаний на месте – это следственное действие, состоящее в проверке и уточнении ранее данных показаний подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего или свидетеля на месте, связанном с исследуемым событием, в следующих целях:

- установление новых фактических данных;
- уточнение маршрута и места, где совершались проверяемые действия;
- выявление достоверности показаний путем их сопоставления с обстановкой события.

Данное следственное действие отличается от допроса на местности и от опознания объектов на местности тем, что включает воспроизведение действий. Оно отличается также от осмотра с участием лица и следственного эксперимента тем, что включает дачу показаний.

Основаниями для проведения проверки показаний на месте являются достаточные данные полагать, что могут быть установлены новые фактические данные, уточнены маршрут и место, где совершались проверяемые действия, выявлена достоверность ранее данных показаний.

Проверка показаний на месте заключается в том, что ранее допрошенное лицо воспроизводит на месте обстановку и обстоятельства исследуемого события; отыскивает и указывает предметы, документы, следы, имеющие значение для уголовного дела; демонстрирует определенные действия; показывает, какую роль в исследуемом событии играли те или иные предметы; обращает внимание на изменения в обстановке места события; конкретизирует и уточняет свои прежние показания. Какое-либо постороннее вмешательство в эти действия и наводящие вопросы недопустимы.

Проверка показаний на месте проводится с участием понятых, а в необходимых случаях – с участием специалиста. Не допускается одновременная проверка показаний на месте нескольких лиц.

Проверка показаний на месте начинается с предложения лицу указать маршрут и место, где его показания будут проверяться. После свободного рассказа и демонстрации действий лицу, показания которого проверяются, могут быть заданы вопросы. Это лицо, а также другие участники уголовного процесса вправе требовать дополнительного допроса их в связи с проводимым следственным действием.

В необходимых случаях при проведении проверки показаний на месте проводятся измерения, фотографирование, звуко- и видеозапись, киносъемка, составляются планы и схемы, изымаются предметы, документы, следы и иные объекты, имеющие значение для уголовного дела.

Назначение и проведение экспертизы – это следственное действие, заключающееся в принятии следователем, лицом, производящим дознание, решения о проведении экспертизы и непосредственном производстве экспертного исследования специалистами, обладающими знаниями в науке, технике, искусстве или ремесле.

Основаниями назначения экспертизы является необходимость использования для установления обстоятельств, имеющих значение для дела, специальных знаний в области науки, техники, искусства или ремесла, а также требование УПК об обязательном назначении и проведении отдельных экспертиз.

Признав необходимым назначение экспертизы, следователь, лицо, производящее дознание, выносят об этом постановление, в котором указываются основания назначения экспертизы; фамилия эксперта или наименование организации, в которой должна быть проведена экспертиза; вопросы, поставленные перед экспертом; материалы, предоставляемые в распоряжение эксперта. Постановление следователя, лица, производящего дознание, о назначении экспертизы обязательно к ис-

полнению лицами, организациями, которым оно адресовано и в компетенцию которых это входит.

Экспертиза проводится специалистами экспертных учреждений, иных государственных или негосударственных организаций либо другими сведущими лицами, назначенными следователем, лицом, производящим дознание.

До направления постановления для исполнения следователь, лицо, производящее дознание, обязаны ознакомить с ним подозреваемого, обвиняемого, за исключением случаев, когда обвиняемый находится в розыске, их законных представителей, а также подвергаемых экспертизе потерпевшего и свидетеля и разъяснить им права, установленные ст. 229 УПК. Об этом составляется протокол, который подписывается следователем, лицом, производящим дознание, и лицом, ознакомленным с постановлением. Постановление о назначении судебно-психиатрической экспертизы и заключение экспертов не объявляются лицам, если их психическое состояние делает это невозможным.

При назначении и проведении экспертизы подозреваемый, обвиняемый, их законные представители и защитник, а также потерпевший и свидетель, подвергаемые экспертизе, имеют право:

- знакомиться с постановлением о назначении экспертизы;
- заявлять отвод эксперту или ходатайствовать об отстранении экспертного учреждения от проведения экспертизы в случае установления обстоятельств, ставящих под сомнение незаинтересованность в исходе уголовного дела руководителя экспертного учреждения, в котором работает сведущее лицо;
- просить о привлечении в качестве экспертов указанных ими лиц или специалистов конкретных судебно-экспертных учреждений;
- представить дополнительные вопросы для получения по ним заключения эксперта;
- присутствовать с разрешения следователя, лица, производящего дознание, при проведении экспертизы, давать объяснения эксперту;
- знакомиться с заключением эксперта или сообщением о невозможности дать заключение и выписывать из него необходимые сведения.

Экспертиза свидетелей проводится только с их согласия, которое дается ими письменно. Если эти лица не достигли совершеннолетия, письменное согласие на проведение экспертизы дается их родителями, усыновителями, опекунами или попечителями. Письменное согласие может быть отражено в протоколе ознакомления с постановлением о назначении экспертизы либо в самом постановлении о назначении экспертизы, о чем должна быть сделана соответствующая

отметка.

Требования ст. 229 УПК распространяются также и на случаи назначения и проведения экспертиз до возбуждения уголовного дела в порядке, предусмотренном статьями 173 и 226 УПК.

Вышеперечисленные права подозреваемый и обвиняемый имеют при назначении экспертиз, касающихся установления обстоятельств, имеющих значение для выданного в отношении их подозрения или обвинения. Данное положение распространяется также на законных представителей и защитников подозреваемых и обвиняемых.

В случае удовлетворения ходатайства, заявленного подозреваемым, обвиняемым, их законными представителями и защитником, потерпевшим, свидетелем, следователь, лицо, производящее дознание, соответственно изменяют или дополняют свое постановление о назначении экспертизы. В случае полного или частичного отказа в удовлетворении ходатайства следователь, лицо, производящее дознание, выносят мотивированное постановление, которое объявляется под расписку лицу, заявившему это ходатайство.

Заключения ведомственных инспекций, акты ревизий, консультации специалистов, имеющиеся в уголовном деле, не исключают возможности назначения экспертизы по тем же вопросам.

Следователь, лицо, производящее дознание, вправе присутствовать при проведении экспертизы.

Назначение и проведение экспертизы обязательно, если необходимо установить:

- причину смерти, характер и степень тяжести телесных повреждений;
- возраст подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, когда это имеет значение для уголовного дела, а документы о возрасте отсутствуют или вызывают сомнение;
- психическое или физическое состояние подозреваемого, обвиняемого, когда возникает сомнение по поводу их вменяемости или способности самостоятельно защищать свои права и законные интересы в уголовном процессе;
- психическое или физическое состояние потерпевшего, когда возникает сомнение в его способности правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела, и давать о них показания.

При проведении экспертизы в экспертном учреждении следователь, лицо, производящее дознание, направляют руководителю этого учреждения свое постановление и необходимые материалы. Руководитель экспертного учреждения поручает проведение экспертизы од-

ному или нескольким экспертам и разъясняет экспертам их права и обязанности, предусмотренные ст. 61 УПК, предупреждает об ответственности, установленной законодательными актами, а также об уголовной ответственности за отказ либо уклонение без уважительных причин от исполнения возложенных на них обязанностей или за дачу заведомо ложного заключения, о чем берет у них подписку, которая вместе с заключением эксперта направляется следователю, дознавателю. Согласно пункту 8 ч. 4 ст. 61 УПК руководителю экспертного учреждения может быть дано следователем, лицом, производящим дознание, поручение предупредить эксперта об уголовной ответственности за разглашение данных предварительного расследования без их разрешения.

Если экспертиза проводится вне экспертного учреждения, следователь, лицо, производящее дознание, до вынесения постановления о назначении экспертизы должны удостовериться в личности лица, которому они намерены поручить проведение экспертизы, его компетентности, выяснить его отношения с подозреваемым, обвиняемым, потерпевшим и лицом, подвергаемым экспертизе, и проверить, нет ли оснований для отвода эксперта.

Выяснив необходимые сведения, следователь, лицо, производящее дознание, выносят постановление о назначении экспертизы, вручают его эксперту, разъясняют ему права и обязанности, предусмотренные ст. 61 УПК, и предупреждают об ответственности, установленной законодательными актами, а также об уголовной ответственности за отказ либо уклонение без уважительных причин от исполнения возложенных на него обязанностей или за дачу заведомо ложного заключения. О выполнении этих действий следователь, лицо, производящее дознание, делают отметку в постановлении о назначении экспертизы, которая удостоверяется подписью эксперта.

При производстве по уголовным делам могут назначаться и проводиться комиссионные, комплексные, дополнительные и повторные экспертизы.

Комиссионная экспертиза проводится несколькими экспертами одной специальности (профиля) в случае необходимости проведения сложных экспертных исследований. При проведении комиссионной экспертизы эксперты совместно анализируют полученные результаты и, придя к единому мнению (выводу), составляют и подписывают единое заключение или акт о невозможности дать заключение. В случае разногласия между экспертами каждый из них или часть экспертов дают отдельное заключение, либо эксперт, мнение которого расходится с выводами большинства, формулирует его в заключении отдельно.

Комплексная экспертиза проводится экспертами различных специальностей в пределах своей компетенции в случаях, когда для производства исследований необходимы познания в разных отраслях знаний. В заключении комплексной экспертизы должно быть указано, какие исследования, в каком объеме провел каждый эксперт и к каким выводам пришел. Каждый эксперт подписывает ту часть заключения, в которой содержатся его исследования и выводы. Общий вывод (выводы) делают эксперты, компетентные в оценке полученных результатов. Если основанием для окончательного вывода комиссии или его части являются факты, установленные одним из экспертов (отдельными экспертами), то об этом должно быть указано в заключении. В случае разногласия экспертов каждый из них или часть экспертов дает отдельное заключение, либо эксперт, мнение которого расходится с выводами большинства, формулирует его в заключении отдельно. Если проведение экспертизы поручено экспертному учреждению, то организация комплексных исследований возлагается на его руководителя.

При недостаточной ясности или неполноте заключения, а также в случае возникновения новых вопросов в отношении ранее исследованных обстоятельств может быть назначена дополнительная экспертиза, проведение которой поручается тому же или другому эксперту (экспертам).

В случае необоснованности заключения эксперта, наличия сомнений в его правильности может быть назначена повторная экспертиза, проведение которой поручается другому эксперту (экспертам).

Следователь, лицо, производящее дознание, вправе получить образцы почерка или иные образцы для сравнительного исследования у подозреваемого или обвиняемого, у потерпевшего, а также у свидетеля с его согласия в случаях, когда возникла необходимость проверить, не оставлены ли ими следы на месте происшествия или на вещественных доказательствах.

При получении образцов для сравнительного исследования не должны применяться методы, опасные для жизни и здоровья человека или унижающие его честь и достоинство.

О получении образцов для сравнительного исследования следователь, лицо, производящее дознание, выносят постановление.

Получение образцов проводится в необходимых случаях с участием специалистов, о чем составляется протокол. Если получение образцов для сравнительного исследования является частью экспертного исследования, оно проводится экспертом. В таком случае сведения об этом действии эксперт отражает в своем заключении.

При производстве по уголовному делу может возникнуть необходимость в стационарном наблюдении за подозреваемым или обвиняемым в случае назначения судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы.

Помещение в государственную организацию здравоохранения для проведения судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы подозреваемого или обвиняемого, не содержащихся под стражей, производится по постановлению следователя, органа дознания с санкции прокурора или его заместителя в порядке, предусмотренном статьями 227–229 УПК.

Время нахождения подозреваемого или обвиняемого в государственной организации здравоохранения включается в срок содержания под стражей.

При помещении подозреваемого в государственную организацию здравоохранения для проведения стационарной судебно-психиатрической экспертизы срок, в течение которого ему должно быть предъявлено обвинение, прерывается до получения заключения врачебно-консультационной комиссии врачей-специалистов в области оказания психиатрической помощи о психическом состоянии подозреваемого.

После проведения исследования с учетом его результатов эксперт (эксперты) от своего имени составляет заключение, которое включает информацию:

- о том, когда, где, кем (фамилия, имя, отчество, образование, специальность, стаж работы по специальности, ученая степень и ученое звание, занимаемая должность), на каком основании проведена экспертиза;
- об отметке, удостоверенной подписью эксперта, о том, что он предупрежден об ответственности, установленной законодательными актами, а также об уголовной ответственности за отказ или уклонение от исполнения без уважительных причин возложенных на него обязанностей или за дачу заведомо ложного заключения;
- о том, кто присутствовал при проведении экспертизы и какие давал пояснения;
- о том, какие материалы использовал эксперт и какие произвел исследования;
- о поставленных эксперту вопросах и мотивированных ответах.

Если при проведении экспертизы эксперт установит обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела, по поводу которых ему не были поставлены вопросы, он вправе указать на них в своем заключении.

Заключение дается в письменной форме и подписывается экспер-

том (экспертами). К нему должны быть приложены оставшиеся после исследования вещественные доказательства, образцы, полученные экспериментальным путем и используемые для сравнения, а также фотографии, схемы, графики, таблицы и другие дополнительные материалы, подтверждающие выводы эксперта. Приложение к заключению также подписывается экспертом.

Если эксперт убеждается, что поставленные вопросы выходят за пределы его специальных знаний или предоставленные ему материалы непригодны или недостаточны для дачи заключения и не могут быть восполнены, либо если состояние науки и экспертной практики не позволяет ответить на поставленные вопросы, он составляет мотивированное сообщение о невозможности дачи заключения и направляет его в орган, ведущий уголовный процесс и назначивший экспертизу.

Следователь, лицо, производящее дознание, вправе получить объяснение от эксперта в случае проведения экспертизы до возбуждения уголовного дела или допросить эксперта для разъяснения данного им заключения. Эксперт может изложить свои ответы собственноручно. Получение объяснения либо допрос эксперта до представления им заключения не допускаются.

Заключение эксперта или его сообщение о невозможности дачи заключения, а также объяснение или протокол допроса эксперта до окончания предварительного расследования предъявляются подозреваемому, обвиняемому, защитнику, а также по их просьбе потерпевшему и свидетелю, подвергшимся экспертизе, которые вправе давать свои объяснения и заявлять ходатайства по выводам эксперта. В случае полного или частичного отказа в удовлетворении ходатайства следователь, дознаватель выносят мотивированное постановление, которое под расписку объявляется лицу, заявившему ходатайство.

Об ознакомлении с заключением эксперта, объяснением либо протоколом его допроса составляется протокол, в котором отражаются сделанные заявления или ходатайства.

Указанные правила предъявления заключения эксперта применяются и в случаях, когда экспертиза была проведена до привлечения лица в качестве обвиняемого либо признания его подозреваемым или потерпевшим, а также в случаях, когда экспертиза проведена до возбуждения уголовного дела.

2.4. Привлечение в качестве обвиняемого

Понятие «привлечение лица в качестве обвиняемого» процессуа-

листами используется в четырех значениях:

- решение следователя, оформляемое постановлением о привлечении лица в качестве обвиняемого;
- специальный этап стадии предварительного расследования – промежуток времени, в течение которого решается вопрос о наделении лица статусом обвиняемого, объявляется ему об этом и производится допрос обвиняемого;
- совокупность определенного рода уголовно-процессуальных действий и решений, осуществляемых и принимаемых на одноименном этапе;
- процессуальный институт – совокупность норм, касающихся оснований, условий и процедуры наделения гражданина уголовно-процессуальным статусом обвиняемого.

В каком бы значении не употреблялось рассматриваемое понятие, сущность его опосредована, прежде всего, назначением и местом в уголовном процессе решения о привлечении лица в качестве обвиняемого, которое оформляется постановлением, принимается на одноименном этапе досудебного производства, является основным элементом осуществляемой в этот промежуток времени деятельности и регулируется правовыми нормами вышеуказанного уголовно-процессуального института.

Следует особо подчеркнуть, что уголовно-процессуальный закон под привлечением в качестве обвиняемого понимает исключительно вынесение соответствующего постановления.

Привлечение лица в качестве обвиняемого как властное решение следователя о том, что им собрана достаточная совокупность доказательств, позволяющая инкриминировать конкретному лицу совершение общественно опасного деяния, является одним из важнейших актов досудебного производства. Данное процессуальное решение является определенным итогом деятельности по установлению обстоятельств, входящих в предмет доказывания. В то же время оно обуславливает границы дальнейшего производства по уголовному делу, которое будет осуществляться только в отношении лица или лиц, привлеченных в качестве обвиняемых и только по тем преступлениям, которые им вменялись в вину. Обвинение, сформулированное в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого, предопределяет рамки обвинения, выраженного в постановлении о передаче дела прокурору для направления в суд, в судебном разбирательстве, в приговоре.

С момента вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого лицо становится обвиняемым, наделяясь при этом правом на защиту от сформулированного против него обвинения и иными

правами, установленными в ст. 43 УПК.

Следователь, принявший решение о привлечении лица в качестве обвиняемого, считает это лицо виновным в совершении преступления. Однако от имени государства лицо признается виновным лишь в момент вступления в законную силу обвинительного приговора суда.

С момента привлечения лица в качестве обвиняемого расширяются полномочия органа предварительного расследования по применению мер процессуального принуждения.

Обвинение в совершении преступления может иметь место лишь при наличии достаточных доказательств, дающих основания для обвинения лица в совершении преступления. Таким образом, основанием предъявления обвинения является доказанность обстоятельств, составляющих содержание предъявляемого обвинения.

К предмету доказывания при привлечении лица в качестве обвиняемого относится следующее:

- расследуемое деяние (время, место, способ и другие обстоятельства его совершения);
- виновность в совершении преступления лица, которому предъявляется обвинение;
- соответствие между обстоятельствами, установленными с помощью собранных доказательств, и составом преступления, предусмотренным конкретной статьей УК;
- отсутствие обстоятельств, исключающих уголовную ответственность или позволяющих освободить от нее;
- отсутствие служебного иммунитета.

При определении оснований, достаточных для привлечения в качестве обвиняемого, учитываются как сам факт установления обстоятельств, подлежащих доказыванию, так и степень их доказанности.

Какая совокупность доказательств достаточна для того, чтобы считать установленным каждое из отмеченных выше обстоятельств, решает лицо, производящее предварительное расследование, в результате оценки совокупности собранных и проверенных им доказательств. Эта совокупность на данном этапе не может быть исчерпывающей, поскольку еще не допрошен обвиняемый и не проверены его показания. Тем не менее решение следователя по уголовному делу должно быть правильным, своевременным и единственно возможным.

Таким образом, обоснованным решение о привлечении в качестве обвиняемого может быть только при достижении такого уровня знаний, который исключал бы в данный момент вывод о невинности

обвиняемого.

Необоснованная задержка предъявления обвинения может иметь отрицательные последствия: будет стеснено право обвиняемого на защиту; это лишит следователя возможности активных действий по собиранию, проверке доказательств и применению мер процессуального принуждения.

Постановление о привлечении в качестве обвиняемого должно быть вынесено своевременно, т. е. как только будут собраны доказательства, относящиеся к конкретному лицу и достаточные для вывода о том, что его действия содержат состав преступления.

В постановлении о привлечении в качестве обвиняемого должны быть указаны:

- время и место его составления, кем составлено; фамилия, имя и отчество лица, привлекаемого в качестве обвиняемого, число, месяц, год и место его рождения;
- описание инкриминируемого обвиняемому преступления с указанием времени, места его совершения, а также иных обстоятельств, подлежащих доказыванию в соответствии со ст. 89 УПК;
- уголовный закон (пункт, часть, статья), предусматривающий ответственность за данное преступление;
- решение о привлечении лица в качестве обвиняемого по расследуемому делу.

При обвинении в совершении нескольких преступлений, подпадающих под действие разных статей уголовного закона, в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого должно быть указано, какие конкретные действия по каждому пункту, части, статье уголовного закона вменяются обвиняемому.

В УПК не содержится требования приводить в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого доказательства. Это законодатель оставляет на усмотрение следователя. В постановлении приводятся те доказательства, которые сочтет возможным указать следователь. Насколько целесообразно указывать доказательства в постановлении, в каждом конкретном случае следователь, дознаватель должны решить сами.

Следователь извещает обвиняемого о дне предъявления обвинения и одновременно разъясняет ему право пригласить защитника либо ходатайствовать перед следователем об обеспечении участия защитника.

По уголовным делам, по которым участие защитника обязательно, следователь принимает меры по обеспечению его участия, если защитник не приглашен самим обвиняемым, его законным представи-

телем либо другими лицами по его поручению.

Обвиняемый, не содержащийся под стражей, вызывается для предъявления обвинения и на допрос повесткой. В повестке должно быть указано, кто вызывается в качестве обвиняемого, куда, день и час явки, а также последствия неявки. Содержание повестки может быть передано также телефонограммой, телеграммой или с использованием других средств связи.

Повестка вручается обвиняемому под расписку, а в случае его временного отсутствия – совершеннолетнему члену его семьи либо администрации по месту работы, которые обязаны передать повестку вызываемому на допрос обвиняемому.

Уважительными причинами неявки обвиняемого по вызову следователя, дознавателя признаются следующие:

- заболевание, лишающее обвиняемого возможности явиться;
- смерть члена семьи или близкого родственника;
- стихийные бедствия;
- иные обстоятельства, лишающие обвиняемого возможности явиться в назначенный срок.

О причинах неявки в назначенный срок обвиняемый обязан уведомить следователя. В случае неявки без уважительных причин обвиняемый может быть доставлен приводом.

Обвиняемый, содержащийся под стражей, вызывается через администрацию места заключения.

Обвинение предъявляется в присутствии защитника, если его участие обязательно или об этом ходатайствовали обвиняемый, его законный представитель, и не позднее трех суток с момента вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого. В случае неявки обвиняемого или его защитника обвинение может быть предъявлено и по истечении трех суток. Обвиняемому, доставленному приводом, обвинение предъявляется в день привода. При этом следователь должен принять меры по обеспечению участия защитника при предъявлении обвинения в тех случаях, когда участие защитника обязательно.

Удостоверившись в личности обвиняемого и в полномочиях защитника, законного представителя, следователь разъясняет обвиняемому его права и обязанности, о чем составляется протокол, объявляет обвиняемому постановление о привлечении в качестве обвиняемого и разъясняет ему сущность предъявленного обвинения.

Выполнение указанных действий удостоверяется подписями обвиняемого, защитника, законного представителя и следователя на по-

становлении о привлечении в качестве обвиняемого с указанием даты и часа предъявления обвинения.

В случае отказа обвиняемого от подписи следователь, защитник, если он участвовал при предъявлении обвинения, законный представитель удостоверяют на постановлении о привлечении в качестве обвиняемого, что текст постановления обвиняемому объявлен и ему разъяснена сущность обвинения.

Обвиняемому вручаются копии постановления о привлечении его в качестве обвиняемого и протокола о разъяснении его прав. Копия постановления о привлечении в качестве обвиняемого направляется прокурору.

Следователь обязан допросить обвиняемого немедленно после предъявления ему обвинения. В случае отказа обвиняемого от дачи показаний об этом делается отметка в протоколе его допроса.

Допрос обвиняемого проводится в соответствии с общими правилами допроса. О допросе обвиняемого следователь составляет протокол.

В начале допроса следователь должен выяснить у обвиняемого, желает ли он сообщить свое отношение к предъявленному обвинению, признает ли его полностью или частично либо отрицает свою вину в предъявленном ему обвинении, о чем делается запись в протоколе допроса.

В протоколе первого допроса указываются данные о личности обвиняемого, в том числе фамилия, имя, отчество, время и место рождения, гражданство, образование, семейное положение, место работы, род занятий или должность, место жительства, судимость и другие сведения, необходимые для удостоверения личности. В протоколах последующих допросов данные о личности обвиняемого, если они не изменились, можно ограничить указанием его фамилии, имени и отчества.

Обвиняемые, вызванные по одному и тому же делу, допрашиваются отдельно. Следователь принимает меры для того, чтобы они не могли общаться между собой.

Если при производстве предварительного расследования возникнут основания для изменения предъявленного обвинения или его дополнения, следователь обязан вынести новое постановление о привлечении в качестве обвиняемого, объявить его в общем порядке и допросить обвиняемого по новому обвинению.

В тех случаях, когда предъявленное обвинение в какой-либо части не нашло подтверждения, следователь своим постановлением прекращает уголовное преследование в этой части, о чем уведомляет обвиняемого и других участников уголовного процесса (имеются в виду участники уголовного процесса, защищающие свои или представляе-

мые права и интересы).

2.5. Приостановление и прекращение предварительного расследования

Приостановление предварительного расследования – это вызванный объективно существующей невозможностью продолжить и закончить расследование и облеченный в процессуальную форму перерыв в процессуальной деятельности следователя, в ходе которого принимаются меры непроцессуального характера по устранению обстоятельств, послуживших основанием для приостановления предварительного расследования, в целях его возобновления и окончания.

В соответствии с ч. 1 ст. 246 УПК, основаниями приостановления предварительного расследования являются следующие:

- неустановление лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого;
- когда обвиняемый скрылся от органа уголовного преследования либо по иным причинам не установлено его местонахождение;
- если местонахождение обвиняемого известно, однако отсутствует реальная возможность его участия в производстве по уголовному делу в связи с рассмотрением вопроса о выдаче иностранным государством, а также в связи с невозможностью по объективным причинам прибыть к месту производства предварительного расследования;
- временное психическое расстройство (заболевание) или иное заболевание обвиняемого, препятствующие его участию в производстве процессуальных действий и удостоверенные врачом, работающим в государственной организации здравоохранения;
- невозможность производства следственных действий, без которых не может быть принято решение об окончании предварительного расследования;
- обнаружение безвестно исчезнувшего лица.

Для приостановления предварительного расследования требуется также соблюдение определенных условий.

Обязательным общим условием приостановления предварительного расследования является выполнение всех следственных действий, проведение которых возможно в отсутствие обвиняемого.

К числу частных условий относятся следующие:

- Истечение срока производства предварительного расследования в тех случаях, когда не установлено лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого; обвиняемый скрылся от органа уголовно-

го преследования либо по иным причинам не установлено его местонахождение, не обнаружено безвестно исчезнувшее лицо. При наличии других оснований приостановления предварительного расследования производство по делу может быть приостановлено и до окончания срока предварительного расследования.

- Принятие всех мер по розыску обвиняемого, а равно по установлению лица, совершившего преступление, либо по обнаружению безвестно исчезнувшего лица.

О приостановлении предварительного расследования следователь выносит мотивированное постановление, копию которого направляют прокурору.

Если по уголовному делу привлечены два или несколько обвиняемых, а основания для приостановления предварительного расследования относятся не ко всем обвиняемым, следователь вправе выделить в отдельное производство и приостановить предварительное расследование в отношении отдельных обвиняемых или приостановить производство по всему делу, если по нему не может быть продолжено предварительное расследование без участия всех обвиняемых.

О приостановлении предварительного расследования следователь обязан письменно уведомить потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей и одновременно разъяснить им, что постановление о приостановлении предварительного расследования может быть обжаловано прокурору. В случае приостановления предварительного расследования по основаниям, предусмотренным пунктами 3–5 ч. 1 ст. 246 УПК, об этом уведомляются также обвиняемый, его защитник и законный представитель.

Производство по уголовному делу, расследование по которому приостановлено, не допускается.

После приостановления предварительного расследования следователь:

- в случаях, предусмотренных пунктом 1 ч. 1 ст. 246 УПК, принимает как непосредственно, так и через органы дознания меры по установлению лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого;

- в случаях, предусмотренных пунктами 2 и 6 ч. 1 ст. 246 УПК, принимает меры по установлению местонахождения обвиняемого, розыску скрывшегося обвиняемого или обнаружению безвестно исчезнувшего лица.

При отсутствии сведений о месте нахождения обвиняемого следователь поручает производство розыска органу дознания. Об этом поручении указывается в постановлении о приостановлении предварительного расследования или выносится отдельное постановление. Розыск об-

виняемого может быть объявлен как во время производства предварительного расследования, так и одновременно с его приостановлением.

При наличии оснований, указанных в ст. 117 УПК, в отношении разыскиваемого обвиняемого может быть применена мера пресечения. В случаях, предусмотренных ст. 126 УПК, в отношении его с санкции прокурора может быть применена мера пресечения в виде заключения под стражу.

В случае если у разыскиваемого обвиняемого остаются дети без попечения родителей, о его розыске не позднее следующего дня после принятия решения уведомляется управление (отдел) образования районного, городского исполнительного комитета, местной администрации района в городе по его месту жительства для обеспечения государственной защиты детей.

Если отпала необходимость в розыске обвиняемого, следователь выносит постановление о прекращении розыска.

Приостановленное предварительное расследование возобновляется мотивированным постановлением следователя в следующих случаях:

- после того как отпали основания для приостановления;
- после того как возникла необходимость производства следственных действий, которые могут быть осуществлены без участия обвиняемого.

Приостановленное предварительное расследование может быть возобновлено также мотивированным постановлением прокурора, начальника следственного подразделения или их заместителями в связи с отменой постановления следователя о приостановлении предварительного расследования.

При возобновлении производства по уголовным делам, по которым оно было приостановлено, следствие производится в срок до одного месяца со дня принятия следователем дела к своему производству.

О возобновлении предварительного расследования сообщается обвиняемому, его защитнику и законному представителю, а также потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику и их представителям.

Производство по уголовному делу, предварительное расследование по которому приостановлено, подлежит прекращению по истечении срока давности привлечения к уголовной ответственности, установленного уголовным законом, если по делу нет сведений о приостановлении либо перерыве срока давности.

Прекращение предварительного расследования, являясь одной из форм окончания предварительного расследования, представляет собой облеченный в процессуальную форму официальный отказ государ-

ства в лице органа уголовного преследования от дальнейшего производства по уголовному делу и привлечения лица к уголовной ответственности.

Необходимо различать понятия «прекращение предварительного расследования» и «прекращение уголовного преследования». В первом случае производство по уголовному делу прекращается в полном объеме с ликвидацией всех имевшихся правоотношений. Во втором случае решение о прекращении производства по уголовному делу принимается в отношении конкретного лица, которое ранее имело статус подозреваемого или обвиняемого. При этом производство в целом не прекращается, а продолжается в общем порядке.

Решение о прекращении предварительного расследования (уголовного преследования) принимается лишь в том случае, когда в результате доказывания будут установлены основания для такого решения.

В силу ст. 250 УПК основаниями к прекращению предварительного расследования и уголовного преследования являются:

- наличие обстоятельств, указанных в ч. 1 ст. 29 и частях 1, 1¹ ст. 30 УПК;

- недоказанность участия подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления, если исчерпаны все возможности для собирания дополнительных доказательств.

К обстоятельствам, указанным в ч. 1 ст. 29 УПК, помимо тех, которые были рассмотрены в первой теме данного курса лекций, относятся:

- истечение сроков давности;
- наличие акта амнистии, если он устраняет применение наказания за совершенное общественно опасное деяние, а также акта амнистии либо иного акта иностранного государства, если они устраняют применение наказания за общественно опасное деяние, совершенное на его территории лицом, уголовное преследование которого осуществляется на территории Республики Беларусь по просьбе органа иностранного государства;

- примирение лица, пострадавшего от преступления, с обвиняемым (по делам частного и частно-публичного обвинения), за исключением случаев, указанных в частях 5 и 6 ст. 26 УПК.

Согласно ч. 1 ст. 30 УПК, а также статьям 86, 87, 88, 89 и 118 УК, суд, прокурор или следователь с согласия прокурора вправе прекратить производство по уголовному делу и освободить лицо от уголовной ответственности в силу утраты деянием общественной опасности, а также в связи со следующим:

- деятельным раскаянием;

- примирением с потерпевшим;
- применением мер административного взыскания;
- наличием оснований, предусмотренных ст. 20 УК в отношении участника преступной организации или банды;
- передачей несовершеннолетнего под наблюдение родителей или лиц, их заменяющих.

При этом прекращение производства по уголовному делу в связи с деятельным раскаянием, примирением с потерпевшим и применением мер административного взыскания не допускается, если обвиняемый или потерпевший против этого возражают.

Часть 1¹ ст. 30 УПК закрепляет, что прокурор прекращает производство по уголовному делу ввиду принятия акта об освобождении лица от уголовной ответственности в случаях, предусмотренных ст. 88¹ УК.

При недоказанности участия подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления против них прекращается уголовное преследование в связи с несовершением ими того предусмотренного уголовным законом деяния, которое им выдвигалось в подозрении или обвинении. По истечении срока предварительного расследования производство по уголовному делу приостанавливается в соответствии с пунктом 1 ч. 1 ст. 246 УПК.

Если по делу привлечено несколько подозреваемых, обвиняемых, а основания к прекращению уголовного преследования относятся не ко всем подозреваемым или обвиняемым, то уголовное преследование прекращается в отношении отдельных подозреваемых, обвиняемых, о чем выносится постановление.

О прекращении предварительного расследования либо уголовного преследования следователь, орган дознания выносят мотивированное постановление, в котором указываются:

- время и место его составления, фамилия и должность следователя, лица, производящего дознание, и начальника органа дознания;
- обстоятельства, послужившие поводом и основанием для возбуждения уголовного дела;
- результаты расследования, включающие данные о лицах, подозревавшихся или обвинявшихся в совершении преступления, а также об уголовно-правовой квалификации и применявшихся мерах пресечения;
- решение следователя, органа дознания о прекращении предварительного расследования либо уголовного преследования со ссылкой на пункт, часть, статью УПК, послужившие основанием для прекращения предварительного расследования либо уголовного преследования;

ния, а также об отмене меры пресечения, меры временного отстранения от должности, ареста на имущество, временного ограничения права на выезд из Республики Беларусь, о судьбе вещественных доказательств.

В случае прекращения производства по уголовному делу по основаниям, указанным в пунктах 3 и 4 ч. 1 ст. 29 УПК, следователь, лицо, производящее дознание, разъясняют подозреваемому или обвиняемому правовой характер и правовые последствия принятия такого решения и выясняют у подозреваемого или обвиняемого, согласны ли они на прекращение производства по уголовному делу по данным основаниям.

Копия постановления в течение 24 ч направляется прокурору.

При прекращении предварительного расследования либо уголовного преследования по основаниям, предусмотренным пунктами 1 и 2 ч. 1 ст. 29 и ч. 2 ст. 250 УПК, не допускается включение в постановление формулировок, ставящих под сомнение невиновность лица, в отношении которого прекращено предварительное расследование либо уголовное преследование.

О прекращении предварительного расследования (уголовного преследования) и основаниях его прекращения следователь, лицо, производящее дознание, письменно уведомляют участников уголовного процесса, защищающих свои или представляемые права и интересы, лицо или представителя государственного органа, иной организации, по заявлениям которых дело было возбуждено, а также разъясняют им право ознакомления с уголовным делом и порядок обжалования постановления (оно может быть обжаловано прокурору или в суд). По просьбе этих лиц им вручается копия постановления о прекращении предварительного расследования (уголовного преследования).

Предварительное расследование уголовного дела возобновляется в случае отмены постановления следователя, органа дознания о прекращении предварительного расследования дела прокурором, начальником следственного подразделения или судом.

Возобновление прекращенного предварительного расследования допускается лишь до истечения срока давности привлечения лица к уголовной ответственности, за исключением случаев удовлетворения прокурором, начальником следственного подразделения или судом жалобы об отмене постановления о прекращении предварительного расследования за истечением сроков давности привлечения лица к уголовной ответственности.

О возобновлении прекращенного предварительного расследования письменно уведомляются те же вышеназванные заинтересованные лица.

2.6. Окончание предварительного расследования с передачей уголовного дела прокурору для направления в суд

Окончание предварительного расследования с передачей уголовного дела прокурору для направления в суд, являясь одной из форм окончания предварительного расследования, представляет собой обремененное в процессуальную форму завершение производства по уголовному делу, обусловленное выполнением по нему всех необходимых следственных действий и получением достаточных доказательств для его передачи прокурору для направления в суд.

Достаточными признаются доказательства, которыми не только установлены обстоятельства, указанные в ст. 89 УПК, но и выявлены причины и условия, способствующие совершению преступления.

Следователь, приняв решение об окончании предварительного расследования, уведомляет об этом потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика или их представителей, а также обвиняемого, его законного представителя, защитника, если он участвует в деле, и разъясняет им право знакомиться с уголовным делом, а равно заявлять ходатайства о дополнении предварительного расследования или принятии по делу иных решений.

Следователь одновременно с уведомлением указанных лиц назначает время, в которое они могут явиться для ознакомления с уголовным делом. Явку обвиняемого, содержащегося под стражей, для ознакомления с уголовным делом обеспечивает администрация мест содержания под стражей.

Уголовное дело должно быть предъявлено для ознакомления обвиняемому не позднее чем за месяц до истечения предельного срока содержания обвиняемого под стражей.

Если защитник обвиняемого по уважительным причинам не может явиться для ознакомления с делом в назначенное время, следователь, дознаватель откладывают ознакомление на срок не более пяти суток. В случае неявки защитника в течение этого срока следователь, дознаватель принимают меры к явке другого защитника.

В настоящее время УПК не предусматривает правило, в соответствии с которым обвиняемый, его законный представитель и защитник могли бы приступать к ознакомлению с делом только после того, как с делом полностью ознакомятся потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик, их представители (в случае их явки). Однако, как вытекает из ч. 5 ст. 257 УПК, окончание ознакомления с ма-

териалами дела первой из названных групп лиц должно следовать после окончания ознакомления с данными материалами второй группой участников процесса.

Следователь разъясняет названным участникам процесса порядок и условия ознакомления с уголовным делом, сроки ознакомления, о чем составляется соответствующий протокол.

Предъявляемое для ознакомления уголовное дело должно быть подшито и пронумеровано. Материалы, имеющие отношение к обеспечению безопасности участников уголовного процесса, к уголовному делу не подшиваются.

При наличии в материалах уголовного дела сведений, составляющих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну, следователь предупреждает потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей, обвиняемого, его законного представителя и защитника об ответственности за разглашение таких сведений, о чем у них берется подписка.

Гражданский истец, гражданский ответчик и их представители знакомятся с уголовным делом в той части, которая относится к гражданскому иску. Следует отметить, что материалы, являющиеся носителями доказательственной информации, должны им предъявляться в полном объеме, за исключением материалов, относящихся к выявлению причин и условий, способствующих совершению преступления, и к обстоятельствам, влияющим на степень и характер уголовной ответственности обвиняемого. Группа процессуальных документов, связанных с обеспечением либо ограничением прав участников процесса, предоставляется гражданскому истцу и гражданскому ответчику в части, касающейся обеспечения (ограничения) только их прав. К таковым, в частности, относятся постановление о признании гражданским истцом или гражданским ответчиком, постановление о наложении ареста на имущество, протокол описи имущества, постановление о производстве обыска, протокол обыска (когда обыск проводится в целях отыскания имущества обвиняемого).

Уголовно-процессуальный кодекс Республики Беларусь допускает выписывать из дела сведения, представленные для ознакомления, в любом объеме, а также копировать материалы уголовного дела (с разрешения следователя).

Общий срок для ознакомления всех потерпевших, гражданских истцов, гражданских ответчиков и их представителей с уголовным делом не может превышать одного месяца. При участии в деле нескольких потерпевших, гражданских истцов, гражданских ответчиков и их представителей допускается одновременное ознакомление их

с уголовным делом.

По ходатайству обвиняемого, его законного представителя и защитника они могут знакомиться с уголовным делом вместе или отдельно. Началом ознакомления с уголовным делом является предъявление дела обвиняемому.

Независимо от числа обвиняемых, привлеченных к ответственности по уголовному делу, общий срок ознакомления их и их законных представителей, защитников с делом не может превышать одного месяца. В исключительных случаях срок ознакомления обвиняемого, его законного представителя и защитника с уголовным делом может быть продлен прокурором.

По окончании ознакомления участников уголовного процесса с уголовным делом следователь обязан выяснить, заявляют ли они ходатайства и о чем именно, а также заявлено ли обвиняемым ходатайство об освобождении его от уголовной ответственности по основаниям, предусмотренным ст. 88¹ УК. Копия такого ходатайства приобщается к уголовному делу.

Об ознакомлении с уголовным делом обвиняемого, его законного представителя и защитника, а также потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей следователь составляет протокол, в котором указывается, какие материалы предъявлены для ознакомления и какие ходатайства заявлены. Если ознакомление с уголовным делом указанными лицами происходило совместно, то составляются единые протоколы.

В случае когда участник уголовного процесса заявит о намерении изложить ходатайство в письменной форме, для его подготовки может быть предоставлено время до трех суток, о чем делается отметка в протоколе, а письменное ходатайство затем приобщается к уголовному делу. Время подготовки письменного ходатайства входит в срок ознакомления с уголовным делом.

Ходатайства об установлении обстоятельств, имеющих значение для дела, подлежат удовлетворению. В таких случаях предварительное расследование должно быть дополнено.

После производства дополнительно следственных действий следователь обязан вновь уведомить участников уголовного процесса об окончании предварительного расследования, предоставить им возможность ознакомиться с дополнительными материалами дела, а по их ходатайству – и с уголовным делом. При этом срок повторного ознакомления не может превышать один месяц.

В случае полного или частичного отказа в удовлетворении заявленного ходатайства следователь выносит об этом мотивированное

постановление, копию которого направляют заявителю. Данное решение может быть обжаловано прокурору.

Выполнив изложенные выше требования, следователь выносит постановление о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд.

В постановлении о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд должны быть указаны:

- время и место его вынесения, кем оно составлено;
- сведения о личности обвиняемого;
- общественно опасное деяние (деяния), предусмотренное уголовным законом, совершенное обвиняемым;
- уголовный закон (пункт, часть, статья), предусматривающий ответственность за совершенное общественно опасное деяние;
- решение о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд.

Одновременно с постановлением о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд следователь представляет прокурору справку, в которой со ссылкой на листы уголовного дела приводятся данные о движении уголовного дела и сроках расследования; о лицах, привлеченных в качестве обвиняемых, и предъявленном им обвинении; о мерах пресечения, примененных в отношении их, с указанием времени содержания под стражей или домашнего ареста; о вещественных доказательствах; о гражданском иске, мерах, принятых для его обеспечения, и о возможной конфискации имущества; о процессуальных издержках.

После подписания следователем постановления о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд дело не позднее суток направляется прокурору, осуществляющему надзор.

Вместе с уголовным делом следователь представляет прокурору справку о результатах проведенного по делу предварительного расследования, а для представления в суд – список лиц, подлежащих вызову в судебное заседание. В справке указываются:

- сведения о личности обвиняемого, сущность предъявленного ему обвинения с указанием обстоятельств, установленных по делу и вмененных в вину всем обвиняемым и каждому в отдельности;
- сведения о потерпевшем;
- доказательства, подтверждающие виновность обвиняемого;
- обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность обвиняемого;
- доводы, приводимые обвиняемым в свою защиту, и результаты проверки этих доводов;

- уголовный закон, предусматривающий ответственность за совершенное преступление.

Справка должна содержать ссылки на тома и листы уголовного дела и не подлежит приобщению к уголовному делу.

В списке лиц, подлежащих вызову в судебное заседание, указываются их место жительства или место нахождения и листы дела, на которых изложены их показания или заключения. В случаях, предусмотренных ч. 8 ст. 193 УПК, в этом списке содержатся только вымышленные данные лица, подлежащего вызову в судебное заседание, без указания его места жительства.

Стадию предварительного расследования завершают действия и решения прокурора по уголовному делу, поступившему для направления в суд.

Получив от следователя уголовное дело с постановлением о передаче дела прокурору для направления в суд, прокурор обязан проверить:

- имело ли место деяние, вмененное обвиняемому, и имеется ли в этом деянии состав преступления;
- нет ли в деле обстоятельств, влекущих его прекращение;
- заявлено ли обвиняемым ходатайство об освобождении его от уголовной ответственности по основаниям, предусмотренным ст. 88¹ УК;
- обосновано ли предъявленное обвинение имеющимися в уголовном деле доказательствами;
- предъявлено ли обвинение по всем установленным и указанным в уголовном деле общественно опасным деяниям обвиняемого;
- привлечены ли в качестве обвиняемых все лица, изобличенные в совершении преступления;
- правильно ли квалифицированы общественно опасные деяния обвиняемого;
- правильно ли применена мера пресечения и нет ли в деле оснований для ее изменения либо отмены;
- приняты ли меры обеспечения гражданского иска и возможной конфискации имущества;
- выявлены ли причины и условия, способствовавшие совершению преступления, и приняты ли меры к их устранению;
- произведено ли исследование обстоятельств уголовного дела всесторонне, полно и объективно;
- составлено ли постановление о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд в соответствии с требованиями УПК;
- не допущены ли при производстве предварительного расследования нарушения уголовно-процессуального закона.

Часть 1 ст. 264 УПК предусматривает общий порядок принятия решения прокурором по поступившему к нему уголовному делу. В соответствии с ним прокурор обязан в срок не более пяти суток, а по сложным и многоэпизодным уголовным делам – не более пятнадцати суток принять одно из следующих решений:

- Направить уголовное дело в суд, согласившись с постановлением следователя. При этом прокурор вправе исключить своим постановлением отдельные пункты обвинения, изменить квалификацию деяний обвиняемого с применением закона о менее тяжком преступлении, прекратить уголовное преследование в отношении отдельных обвиняемых.

- Прекратить предварительное расследование уголовного дела в отношении всех обвиняемых и в полном объеме по основаниям, предусмотренным ч. 1 ст. 250 УПК.

- Возвратить уголовное дело следователю со своими письменными указаниями для производства дополнительного предварительного расследования, а также для предъявления нового обвинения в случае необходимости его дополнения, изменения на более тяжкое или на существенно отличающееся по фактическим обстоятельствам от первоначального обвинения либо для составления нового постановления, если составленное по делу не соответствует предъявляемым требованиям. О возвращении уголовного дела следователю прокурором выносится постановление.

Специальный порядок принятия решения прокурором по поступившему к нему уголовному делу установлен в ч. 2 ст. 264 УПК. Он состоит в том, что в случае заявления обвиняемым ходатайства об освобождении его от уголовной ответственности по основаниям, предусмотренным ст. 88¹ УК, прокурор принимает решение по уголовному делу после рассмотрения в установленном порядке данного ходатайства. По итогам рассмотрения ходатайства прокурор направляет уголовное дело в суд в соответствии с пунктом 1 ч. 1 ст. 264 УПК либо прекращает предварительное расследование по уголовному делу

в

соот-

ветствии с ч. 1¹ ст. 30 УПК.

Прокурор также обладает правом своим постановлением отменить или изменить ранее примененную меру пресечения либо применить меру пресечения, если она не была применена ранее. В случае отмены, изменения или применения меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста прокурор руководствуется правилами, предусмотренными статьями 125 и 126 УПК. Кроме того, прокурор вправе изменить список лиц, подлежащих вызову в судебное заседание.

Согласно ст. 266 УПК прокурор, согласившись с постановлением следователя, немедленно своим постановлением направляет дело в суд по подсудности и уведомляет об этом обвиняемого, его защитника и законного представителя, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей, разъяснив при этом, что в дальнейшем всякие ходатайства и жалобы по делу направляются непосредственно в суд.

Копию постановления следователя о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд прокурор вместе с уведомлением направляет обвиняемому и потерпевшему с переводом на их родной язык или на другой язык, которым они владеют. Если прокурором были изменены объем обвинения или квалификация общественно опасного деяния либо применена, изменена или отменена мера пресечения, указанным лицам направляются копии соответствующих постановлений.

Вместе с уголовным делом в суд направляется постановление следователя о передаче дела прокурору для направления в суд и список лиц, подлежащих вызову в судебное заседание.

В случае если предварительное расследование уголовного дела или руководство следственной группой осуществлялись прокурором, то после выполнения требований статей 255–259 УПК прокурор немедленно своим постановлением направляет уголовное дело в суд по подсудности с соблюдением требований, указанных в ч. 1 ст. 266 УПК. К постановлению прилагается список лиц, подлежащих вызову в судебное заседание.

Тема 3. ПОДСУДНОСТЬ

3.1. Понятие и виды подсудности, значение правил подсудности

Подсудность – это установленные уголовно-процессуальным законом признаки уголовного дела, в зависимости от которых оно подлежит рассмотрению и разрешению:

- судом определенного звена в качестве суда первой инстанции;
- определенным составом судей суда первой инстанции с учетом требований закона.

Институт подсудности не распространяется на деятельность судов второй и надзорной инстанций, а также судов, рассматривающих уголовное дело по вновь открывшимся обстоятельствам.

Вопрос о подсудности уголовного дела рассматривается и разрешается прокурором при направлении дела в суд, а также судьями су-

дов первой инстанции при получении дела от прокурора для его рассмотрения и разрешения по существу.

Подсудность уголовных дел имеет важное процессуальное и организационное значение.

Во-первых, правила подсудности обеспечивают право гражданина, обвиняемого в совершении преступления, на справедливое и публичное разбирательство дела компетентным, независимым и беспристрастным судом, действующим на основании и во исполнение закона. Данное право обвиняемому гарантировано требованиями ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах. Подсудность устанавливается законом, и в строгом соответствии с ним каждое уголовное дело направляется в тот суд, к подсудности которого оно отнесено.

Во-вторых, институт подсудности обеспечивает своевременность, полноту, всесторонность и объективность исследования обстоятельств уголовного дела.

В-третьих, подсудность как уголовно-процессуальный институт позволяет упорядочить работу судов разных звеньев.

В-четвертых, рассматриваемый институт дает возможность оптимизировать работу судов с точки зрения временных и финансовых затрат по осуществлению правосудия.

Можно выделить родовую (предметную), персональную, территориальную, исключительную подсудность, а также подсудность по связи уголовных дел.

Родовая (предметная) подсудность определяется характером совершенного преступления, выраженным в его уголовно-правовой характеристике (уголовно-правовой квалификации).

Этот признак используется для разграничения подсудности уголовных дел между различными звеньями судов первой инстанции и их судебными составами.

Большинство уголовных дел рассматриваются по первой инстанции районными (городскими) судами. Им подсудны все уголовные дела о всех преступлениях, за исключением дел, подсудных вышестоящим и военным судам. Областному, Минскому городскому судам подсудны уголовные дела о преступлениях против мира и безопасности человечества, преступлениях против государства, а также о преступлениях, за которые может быть назначена смертная казнь. Подсудность дел военным судам также определяется предметным признаком. Белорусскому военному суду подсудны те же дела, которые подсудны областному, Минскому городскому судам. Все остальные дела, подсудные военным судам, по предметному признаку рассмат-

риваются межгарнизонными военными судами.

Уголовные дела в суде первой инстанции рассматриваются единолично или коллегиально. Судья единолично рассматривает дела о преступлениях, за которые максимальное наказание, предусмотренное уголовным законом, не превышает десяти лет лишения свободы. Коллегия в составе судьи и двух народных заседателей рассматривает дела о преступлениях, за которые уголовным законом предусматривается наказание свыше десяти лет лишения свободы или смертная казнь.

Персональная подсудность обуславливается особыми качествами субъекта, совершившего преступление.

В соответствии с персональной подсудностью:

- Верховному Суду Республики Беларусь подсудны уголовные дела о преступлениях, совершенных высшими должностными лицами государства, депутатами Палаты представителей, членами Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь и судьями.

- К компетенции военных судов отнесены дела о преступлениях, совершенных:

- лицами, имеющими статус военнослужащих, лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел, Следственного комитета Республики Беларусь, органов финансовых расследований Комитета государственного контроля Республики Беларусь, органов и подразделений по чрезвычайным ситуациям, прокурорских работников, должностных лиц таможенных органов;

- должностными лицами из числа гражданского персонала Вооруженных Сил Республики Беларусь, других войск и воинских формирований Республики Беларусь и иных органов, указанных в предыдущем пункте, в связи с исполнением ими служебных обязанностей.

- Дела о преступлениях несовершеннолетних рассматриваются коллегиально.

В соответствии с Законом Республики Беларусь от 4 января 2010 г. № 100-З «О статусе военнослужащих», статус военнослужащих имеют:

- военнослужащие, проходящие военную службу по контракту, в том числе обучающиеся в военных учебных заведениях;

- военнослужащие, проходящие военную службу по призыву;

- граждане, проходящие службу в резерве, – при нахождении на занятиях или учебных сборах, определенных программами подготовки резервистов;

- военнообязанные – при нахождении на военных или специальных сборах.

Военному суду также подсудны дела о преступлениях, совершен-

ных группой лиц, если хотя бы одно из этих лиц обладает статусом военнослужащего при невозможности выделения дела в отношении его в отдельное производство.

Территориальная подсудность призвана разграничить компетенцию одноименных судов в зависимости от места совершения преступления.

Уголовное дело подлежит рассмотрению в суде по месту совершения преступления. Если преступление было начато в месте деятельности одного суда, а окончено в месте деятельности другого суда, дело подсудно суду по месту окончания преступления.

В случаях когда место совершения преступления определить невозможно или если преступления совершены в разных местах, дела рассматриваются судами по месту окончания предварительного расследования либо по месту совершения одного из преступлений, последнего или же наиболее тяжкого из них.

Исключительная подсудность характеризуется тем, что она опосредуется исключительной компетенцией вышестоящих судов и не зависит от предметного признака.

Согласно ч. 1¹ ст. 268 УПК, областному, Минскому городскому судам подсудны уголовные дела, в материалах которых содержатся сведения, составляющие государственные секреты, за исключением дел, подсудных военным судам.

Областные, Минский городской, Белорусский военный суды вправе принять к своему производству в качестве суда первой инстанции любое уголовное дело, подсудное нижестоящему суду (ч. 2 ст. 268 УПК). Верховный Суд Республики Беларусь вправе принять к своему производству по собственной инициативе любое уголовное дело (ч. 2 ст. 269 УПК).

Подсудность по связи дел опосредуется фактом объединения уголовных дел.

Данный вид подследственности регламентирован ст. 272 УПК. При обвинении одного лица или группы лиц в совершении нескольких преступлений, уголовные дела о которых подсудны разноименным судам, дело о всех преступлениях рассматривается вышестоящим судом.

Если в одном производстве соединяется несколько дел, подсудных одноименным судам, то такие дела подлежат соединению с делом, которое поступило для рассмотрения в суд по времени первым.

Если дело по обвинению одного лица или группы лиц в совершении нескольких преступлений подсудно военному суду в отношении

хотя бы одного лица или одного преступления, дело о всех лицах и преступлениях рассматривается военным судом.

3.2. Передача уголовного дела по подсудности

Передача уголовного дела по подсудности из одного суда в другой может иметь место по процессуальным и организационным основаниям.

К процессуальным относят следующие основания:

1. *Неподсудность дела суду.* Согласно ст. 273 УПК суд, установив, что находившееся в его производстве дело подсудно другому суду такого же уровня, вправе с согласия сторон обвинения и защиты оставить уголовное дело в своем производстве, но только в случае, если он уже приступил к его рассмотрению в судебном заседании. Однако если дело подсудно вышестоящему или военному суду, оно во всех случаях подлежит направлению по подсудности.

На основании изложенного можно констатировать следующее. Если дело подсудно другому одноименному суду, то суд, в который поступило это дело, обязан передать его по подсудности в случае, когда он не приступил к его рассмотрению. Кроме того, факт начала рассмотрения такого дела не порождает обязанность продолжать по нему разбирательство, т. е. дело все равно может быть передано по подсудности.

Передача в нижестоящий суд дела, начатого рассмотрением в судебном заседании вышестоящего суда, не допускается. Тем самым предполагается передача в обязательном порядке дела в нижестоящий суд до начала судебного заседания.

2. *Целесообразность передачи дела.* В отдельных случаях в целях наиболее быстрого, всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств уголовного дела с согласия сторон обвинения и защиты оно может быть передано для рассмотрения в другой одноименный или вышестоящий суд. При этом передача дела допускается лишь до начала его рассмотрения в судебном заседании. Данный вопрос разрешается председателем вышестоящего суда или его заместителем по представлению прокурора или суда, которому подсудно дело, о чем выносятся постановления. В то же время вопрос о передаче дела в суд другой области, г. Минска, военный суд или в Верховный Суд Республики Беларусь разрешается Председателем Верховного Суда Республики Беларусь или его заместителем, о чем так-

же выносится постановление.

На передачу дела в Верховный Суд Республики Беларусь необходимо согласие лишь обвиняемого и его защитника. В данном случае получение согласия стороны обвинения не требуется.

Организационные основания. Необходимость передачи дела в другой суд может возникать по причинам сугубо организационного характера. О таких причинах упоминается в постановлении Пленума Верховного Суда Республики Беларусь «О некоторых вопросах применения уголовно-процессуального закона в суде первой инстанции». Согласно пункту 4 постановления, если рассмотрение дела в том суде, к подсудности которого оно отнесено законом, невозможно (например, в связи с недопустимостью повторного участия судьи в рассмотрении дела, наличием обстоятельств, устранивающих судью от участия в деле или создающих невозможность рассмотрения дела в данном суде), председатель вышестоящего суда или его заместитель по представлению прокурора или суда, которому подсудно дело, вправе передать его для рассмотрения в другой одноименный или вышестоящий суд с обязательным извещением сторон о причинах передачи дела, о чем выносится постановление. В представлении о передаче дела и постановлении об этом следует изложить мотивы изменения подсудности.

Во всех остальных случаях дело может быть передано для рассмотрения в другой одноименный или вышестоящий суд в целях наиболее быстрого, полного, всестороннего и объективного исследования его обстоятельств только с согласия сторон обвинения и защиты.

Споры о подсудности между судами не допускаются. Всякое уголовное дело, направленное из одного суда в другой в порядке, предусмотренном статьями 272–274 УПК, подлежит безусловному принятию к производству тем судом, в который оно направлено. Причем следует иметь в виду, что данное требование относится только к территориальной подсудности. Таким образом, недопустимо принятие направленного другим судом дела к производству при несоблюдении предметной или персональной подсудности.

Тема 4. НАЗНАЧЕНИЕ И ПОДГОТОВКА СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

4.1. Понятие, значение и задачи стадии назначения и подготовки судебного разбирательства

Стадия назначения и подготовки судебного разбирательства – это стадия уголовного процесса, содержанием которой является деятельность судьи по проверке поступившего к нему уголовного дела на предмет отсутствия (наличия) оснований, препятствующих его рассмотрению в судебном заседании, а также по созданию надлежащих условий для рассмотрения и разрешения уголовного дела судом первой инстанции.

Рассматриваемая стадия является первоначальной стадией судебного производства, предшествующей стадии судебного разбирательства. Она начинается с момента поступления уголовного дела в суд и заканчивается выполнением секретарем судебного заседания (секретарем судебного заседания – помощником судьи) подготовительных действий к судебному разбирательству. В первую очередь, судья единолично выясняет вопросы, перечисленные в ст. 277 УПК, и принимает одно из решений, указанных в ч. 1 ст. 276 УПК. Если принято решение о назначении судебного разбирательства, секретарь судебного заседания (секретарь судебного заседания – помощник судьи) в соответствии со ст. 283 УПК проводит подготовительные действия к судебному разбирательству.

Стадия назначения и подготовки судебного разбирательства имеет ряд признаков, обусловленных ее местом и ролью в уголовном процессе:

- Вопросы, подлежащие разрешению на данной стадии, рассматриваются судьей единолично. При этом судебное заседание не проводится. Деятельность иных участников процесса ограничивается направлением в суд письменных ходатайств и заявлений. Могут рассматриваться ходатайства об изменении подсудности, о прекращении или приостановлении производства по делу, о принятии мер по обеспечению возмещения причиненного преступлением вреда, об участии защитника, о вызове в судебное заседание определенных лиц, о рассмотрении дела в закрытом судебном заседании, об ознакомлении с материалами дела. Также могут рассматриваться заявления о признании потерпевшим, исковые заявления.

- Осуществляя действия и принимая решения на данной стадии, судья не вправе предрешать вопрос о виновности лица, в отношении которого осуществляется производство по уголовному делу.

Значение стадии назначения и подготовки судебного разбирательства состоит в следующем:

- она является контрольной по отношению к предыдущим стадиям уголовного процесса, поскольку в рамках этой стадии судья проверя-

ет материалы поступившего к нему уголовного дела;

- данная стадия является подготовительной по отношению к стадии судебного разбирательства, поскольку на ней осуществляется ряд действий, направленных на создание надлежащих условий для наиболее эффективного и полного судебного разбирательства.

Исходя из сказанного, можно назвать три основные задачи, решаемые на рассматриваемой стадии, а именно:

- судебный контроль за качеством предварительного расследования;
- проверка отсутствия обстоятельств, препятствующих рассмотрению уголовного дела по существу в ходе судебного разбирательства;
- проведение комплекса подготовительных действий, организационно обеспечивающих успешное проведение судебного разбирательства.

4.2. Вопросы, подлежащие выяснению по поступившему суд уголовному делу, и принимаемые по нему решения

В соответствии со ст. 277 УПК, по поступившему в суд уголовному делу судья должен выяснить следующие вопросы:

- Подсудно ли дело данному суду.
- Не имеются ли обстоятельства, влекущие прекращение либо приостановление производства по делу.
- Подлежит ли изменению или отмене примененная в отношении обвиняемого мера пресечения.
- Приняты ли меры, обеспечивающие возмещение вреда, причиненного преступлением, и возможную конфискацию имущества.
- Подлежат ли удовлетворению заявления и ходатайства.

Приведенные вопросы выясняются в той последовательности, в которой они перечислены в указанной статье. На каждый из них должен быть дан положительный или отрицательный ответ. Если по делу в качестве обвиняемых привлечено несколько лиц, то эти вопросы разрешаются в отношении каждого в отдельности.

В том случае, если судья устанавливает, что поступившее в суд дело неподсудно данному суду, то он прекращает проверку этого дела и принимает решение о направлении его по подсудности.

Решение о прекращении производства по делу принимается при наличии оснований, указанных в пунктах 3–11 и 13 ч. 1 ст. 29 УПК, при этом прекращение производства за истечением сроков давности или вследствие акта амнистии допускается только с согласия обвиняемого. Следует отметить, что не подлежит прекращению производство по делу ввиду отсутствия общественно опасного деяния, преду-

смотренного уголовным законом, и состава преступления, поскольку судья не вправе рассматривать вопросы, касающиеся доказанности соответствующих обстоятельств.

Не может быть прекращено на стадии назначения и подготовки судебного разбирательства производство по делу и по основаниям, указанным в частях 1, 1¹ ст. 30 и ч. 2 ст. 250 УПК.

Приняв решение о прекращении производства по делу, судья отменяет меру пресечения и иные меры процессуального принуждения, меры обеспечения гражданского иска и конфискации имущества и разрешает вопрос о вещественных доказательствах. Копия постановления судьи о прекращении производства по делу направляется прокурору, а также вручается лицу, привлекавшемуся к уголовной ответственности, и потерпевшему.

Согласно частям 1 и 2 ст. 280 УПК, судья своим постановлением приостанавливает производство по уголовному делу в следующих случаях:

- когда обвиняемый скрылся от суда и его местопребывание неизвестно;
- когда установлено временное психическое расстройство (заболевание) или иное заболевание обвиняемого, препятствующее его участию в производстве процессуальных действий и удостоверенное врачом, работающим в государственной организации здравоохранения.

При приостановлении производства по делу по первому основанию судья объявляет розыск скрывшегося обвиняемого и одновременно решает вопрос об изменении меры пресечения. При этом отдельное постановление судьи о розыске обвиняемого направляется прокурору для организации розыска. В случае если у разыскиваемого обвиняемого остаются дети без попечения родителей, о его розыске не позднее следующего дня после принятия решения уведомляется управление (отдел) образования районного, городского исполнительного комитета, местной администрации района в городе по его месту жительства для обеспечения государственной защиты детей.

Производство по делу возобновляется, когда отпали основания для его приостановления, о чем судья выносит постановление.

Необходимо отметить, что судье предоставлено право отменять или изменять меру пресечения, избранную в отношении обвиняемого.

Если на четвертый вопрос дается отрицательный ответ, нужно иметь в виду, что в случае непринятия органом уголовного преследования мер, обеспечивающих возмещение вреда, причиненного преступлением, и возможную конфискацию имущества, судья выносит поста-

новление о наложении ареста на имущество обвиняемого и обязывает названный орган в установленный судом срок принять соответствующие меры обеспечения. Постановление для исполнения в этой части направляется органу уголовного преследования.

Выяснение пятого вопроса имеет временные ограничения. При этом ходатайства, поступившие после назначения дела к судебному разбирательству, но до его начала, подлежат разрешению в подготовительной части судебного заседания.

При отсутствии оснований, препятствующих рассмотрению уголовного дела в суде, судья принимает решение о назначении судебного разбирательства.

Итоговыми решениями по результатам проверки материалов уголовного дела являются:

- направление дела по подсудности;
- прекращение производства по делу;
- приостановление производства по делу;
- назначение судебного разбирательства.

Принятые решения облекаются в форму постановления, в котором должны указываться время и место его вынесения; должность и фамилия судьи, вынесшего постановление; основания и сущность принятых решений. Кроме того, в постановлении о назначении судебного разбирательства разрешаются следующие вопросы:

- О месте и времени судебного разбирательства. Судебное разбирательство уголовного дела должно быть начато в судебном заседании не позднее четырнадцати суток с момента вынесения судьей постановления о его назначении, а по делам особой сложности – не позднее тридцати суток.

- О рассмотрении дела единолично или коллегиально.
- Об участии в судебном разбирательстве защитника, если его участие обязательно.
- О лицах, подлежащих вызову в судебное заседание.
- О рассмотрении дела в закрытом судебном заседании в случаях, предусмотренных ст. 287 УПК.

В данном постановлении должны содержаться также решения о назначении судебного разбирательства, мере пресечения в отношении обвиняемого, данные о его личности и квалификация предъявленного ему обвинения.

Все решения по делу должны быть приняты не позднее четырнадцати суток со дня поступления дела в суд, а по делам, подсудным Верховному Суду Республики Беларусь, областным, Минскому го-

родскому и Белорусскому военному судам, – в срок до одного месяца. В исключительных случаях с учетом особой сложности и большого объема дела срок может быть продлен по постановлению председателя суда до одного и до трех месяцев соответственно.

4.3. Подготовительные действия к судебному заседанию

После вынесения постановления о назначении судебного разбирательства судья не менее чем за пять суток извещает стороны о месте и времени начала судебного разбирательства. При несоблюдении этого срока рассмотрение уголовного дела откладывается.

По ходатайству сторон судья предоставляет им возможность ознакомиться с уголовным делом, выписывать из него необходимые сведения или копировать с разрешения судьи интересующие их материалы дела.

После вынесения судьей постановления о назначении судебного разбирательства секретарь судебного заседания (секретарь судебного заседания – помощник судьи) выполняет следующее:

- направляет обвиняемому и потерпевшему с переводом на их родной язык или на другой язык, которым они владеют, копию постановления о назначении судебного разбирательства, а также копию постановления о мере пресечения в отношении обвиняемого, если она судьей была изменена или отменена либо продлена в случае нахождения обвиняемого под стражей, домашним арестом;
- вызывает в судебное заседание лиц, о необходимости вызова которых судья указал в постановлении о назначении судебного разбирательства;
- по указанию судьи принимает иные меры к подготовке судебного разбирательства.

Тема 5. СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО

5.1. Понятие, задачи и значение стадии судебного разбирательства

Судебное разбирательство – это центральная стадия уголовного процесса, содержанием которой является деятельность суда первой инстанции по рассмотрению и разрешению уголовного дела по существу. На ней разрешаются главные вопросы уголовного дела: о ви-

новности либо невиновности лица, обвиняемого в совершении преступления, и о применении либо о неприменении к лицу, признанному виновным в совершении преступления, наказания или иной меры уголовной ответственности.

Начинается данная стадия с открытием судебного заседания и заканчивается постановлением приговора и его провозглашением.

Именно на стадии судебного разбирательства наиболее зримо и открыто реализуется главная функция судебной власти – отправление правосудия по уголовным делам в целях защиты прав, свобод и законных интересов граждан в уголовном процессе.

Предшествующие судебному разбирательству стадии, по существу, подготавливают условия для правильного принятия решения по уголовному делу судом. Деятельность суда во многом зависит от успешности проведенного по делу предварительного расследования и от строгого соблюдения требований УПК на стадии назначения и подготовки судебного разбирательства.

Однако было бы неправильно считать, что суд использует для разрешения дела только данные, добытые в ходе предварительного расследования, проверяя правильность и обоснованность выводов органов предварительного расследования. Судебное разбирательство – это новое самостоятельное исследование всех обстоятельств уголовного дела, необходимых для его правильного разрешения, но проводимое в иных процессуальных условиях с участием сторон, при полном их процессуальном равноправии и в условиях состязательности. При этом суд не связан с выводами органов предварительного расследования, не ограничен исследованием имеющихся в деле доказательств. Суд в этой стадии исследует помимо доказательств, собранных в ходе предварительного расследования, также новые доказательства, собранные в ходе судебного разбирательства.

Все последующие стадии уголовного процесса имеют своей целью проверку законности и обоснованности вынесенного в первой инстанции приговора и его исполнения. В случае отмены приговора в кассационной или надзорной инстанции признание лица виновным и назначение ему наказания допустимо лишь при проведении нового судебного разбирательства (за исключением случаев прекращения производства по делу судами указанных инстанций). При этом вышестоящие суды не вправе предрешать вопросы о доказанности или недоказанности обвинения, достоверности или недостоверности того или иного доказательства и преимуществах одних доказательств перед другими, применении того или иного уголовного закона и о мере

наказания. Решение данных вопросов – прерогатива суда, осуществляющего правосудие путем рассмотрения уголовного дела в первой инстанции.

Такое положение обусловлено тем, что процессуальная форма, предусмотренная для производства в суде первой инстанции, в наибольшей степени обеспечивает всестороннее, полное и объективное исследование обстоятельств дела в условиях широкого проявления принципов уголовного процесса.

Таким образом, значение стадии судебного разбирательства состоит в том, что она представляет собой *центральную* стадию уголовного процесса, в рамках которой осуществляется правосудие и обеспечиваются права всех лиц, вовлеченных в производство по уголовному делу.

Задачи стадии судебного разбирательства делятся следующим образом:

- основные – решение вопросов о виновности обвиняемого и его наказании;
- производные – решение вопросов о гражданском иске, судьбе вещественных доказательств, других вопросов, определенных ст. 352 УПК.

5.2. Общие условия судебного разбирательства

Общие условия судебного разбирательства – это установленные уголовно-процессуальным законом и основанные на принципах уголовного процесса правила, которые выражают специфические особенности данного вида уголовно-процессуальной деятельности, наиболее существенные требования, предъявляемые к ней.

Система общих условий судебного разбирательства установлена в соответствующих статьях гл. 34 УПК. К общим относятся следующие условия судебного разбирательства:

1. *Непосредственность, устность и непрерывность судебного разбирательства.* В судебном разбирательстве все доказательства, предъявленные сторонами обвинения и защиты, подлежат непосредственному исследованию. Термин «непосредственное исследование» означает, что в ходе судебного разбирательства судья лично должен убедиться в наличии доказательственной базы по уголовному делу. Суд должен заслушать показания обвиняемого, потерпевшего, свидетелей, огласить и исследовать заключения экспертов, осмотреть вещественные доказательства, огласить протоколы и другие документы, произ-

вести иные судебные действия по исследованию доказательств, за исключением случаев, предусмотренных УПК.

Исследуя доказательства, суд оценивает по внутреннему убеждению их относимость, допустимость, достоверность и достаточность для установления обстоятельств дела, подлежащих доказыванию.

Закон предусматривает случаи возможного ограничения непосредственности судебного разбирательства. Так, оглашение показаний, данных при производстве предварительного расследования, возможно в случаях, предусмотренных УПК. При сокращенном порядке судебного следствия непосредственно исследуются лишь те доказательства, на которые укажут стороны.

Приговор суда может быть основан лишь на тех доказательствах, которые были исследованы в судебном разбирательстве, а при сокращенном порядке судебного следствия – и на доказательствах, полученных при производстве предварительного расследования и не оспоренных в судебном заседании сторонами.

Понятие «устность судебного разбирательства» означает, что все доказательства исследуются в судебном разбирательстве в форме судебного допроса. Это означает, что в суде вся информация передается изустно и воспринимается органами слуха участников судебного разбирательства.

Судья озвучивает все свои действия, а также требует от участников уголовного процесса, чтобы они обращались к суду в устной форме. Запрещено подменять выступления кого-либо из участников предоставлением ими письменных заявлений, объяснений и т. п. Содержащиеся в материалах уголовного дела документы также оглашаются в судебном заседании. Выступления участников уголовного процесса, а также иные озвученные сведения подлежат занесению в протокол судебного заседания. В то же время принцип устности судебного разбирательства не исключает возможности визуального изучения необходимых материалов дела и письменного изложения позиций сторон в оценке исследуемых доказательств.

Судебное разбирательство по каждому уголовному делу ведется непрерывно в течение рабочего дня, кроме случаев объявления перерыва по ходатайству сторон или усмотрению суда. Приступив к рассмотрению уголовного дела, суд не вправе рассматривать другие дела в течение рабочего дня. Рассмотрение других дел в случае объявления перерыва может быть начато не ранее следующего рабочего дня.

После перерыва судебное разбирательство продолжается. При этом необходимости в повторении выполненных действий, как правило, не имеется.

2. *Обеспечение гласности судебного разбирательства.* Суд должен обеспечить открытое судебное разбирательство уголовных дел. Закрытое судебное заседание допускается по мотивированному определению (постановлению) суда лишь по основаниям, предусмотренным ст. 23 УПК.

Суд вправе предупредить участвующих в закрытом судебном заседании лиц о недопустимости разглашения без его разрешения данных заседания, о чем у них берется подписка с предупреждением об ответственности в соответствии со ст. 407 УК. В целях защиты сведений, составляющих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну, содержащихся в материалах уголовного дела, суд предупреждает лиц, участвующих в закрытом судебном заседании, об ответственности за разглашение таких сведений, о чем у них берется подписка.

Рассмотрение уголовных дел в закрытом судебном заседании осуществляется с соблюдением всех правил УПК. Определение (постановление) суда о рассмотрении дела в закрытом судебном заседании может быть вынесено в отношении всего разбирательства либо отдельных его частей.

В целях охраны тайны переписки и телеграфных сообщений личная переписка и личные телеграфные сообщения граждан могут быть оглашены в открытом судебном заседании только с согласия лиц, между которыми эта переписка и телеграфные сообщения происходили. В противном случае такая переписка и телеграфные сообщения оглашаются и исследуются в закрытом судебном заседании. Указанные правила применяются и при исследовании звуко- и видеозаписи, носящей личный характер.

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

Лица, не достигшие шестнадцатилетнего возраста, если они не являются обвиняемыми, потерпевшими или свидетелями по уголовному делу, не допускаются в зал судебного заседания.

Приговор, определение (постановление) суда провозглашаются публично. В случае рассмотрения уголовного дела в закрытом судебном заседании может оглашаться только резолютивная часть приговора, определения (постановления).

3. *Неизменность состава суда при судебном разбирательстве уголовного дела.* Уголовное дело должно быть рассмотрено одним и тем же судьей или в одном и том же составе суда. В случае невозможно-

сти кого-либо из судей продолжать участвовать в судебном разбирательстве, он заменяется другим судьей, и разбирательство уголовного дела начинается сначала, за исключением случаев, предусмотренных ст. 289 УПК.

К обстоятельствам, лишаящим судью возможности продолжить участие в судебном разбирательстве и требующим его замены, относятся удовлетворение заявленного отвода судье и обнаружение или появление оснований к приостановлению или прекращению полномочий судьи.

В соответствии с пунктом 2 ст. 391 УПК, приговор подлежит отмене в любом случае, если он постановлен незаконным составом суда.

4. *Участие запасного судьи или народного заседателя.* К коллегиальному рассмотрению уголовного дела, требующего продолжительного времени для судебного разбирательства, могут привлекаться запасной судья и народный заседатель. Они присутствуют в зале судебного заседания с начала разбирательства данного дела и в случае выбытия одного из судей или народных заседателей заменяют его. При этом разбирательство дела продолжается.

5. *Участие председательствующего в судебном заседании.* Уголовные дела в судебном заседании по первой инстанции могут быть рассмотрены судьей единолично или судом в составе судьи и двух народных заседателей. Судья, рассматривающий дело единолично, или председательствующий (судья районного (городского) суда и вышестоящих судов) при коллегиальном рассмотрении дела является председательствующим в судебном заседании.

Председательствующий руководит судебным заседанием; в интересах правосудия принимает все предусмотренные УПК меры по обеспечению равенства прав сторон, сохраняя объективность и беспристрастность; создает необходимые условия для всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств уголовного дела. Председательствующий также обеспечивает соблюдение распорядка судебного заседания, разъясняет участникам судебного разбирательства их права и обязанности. В случае возражений кого-либо из участников против действий председательствующего, если эти возражения не будут приняты судом, они заносятся в протокол судебного заседания.

6. *Участие секретаря судебного заседания (секретаря судебного заседания – помощника судьи).* Проверяет явку лиц, вызванных в судебное заседание; по поручению председательствующего осуществляет другие процессуальные действия, предусмотренные УПК; ведет про-

токол судебного заседания. Он обязан полно и правильно излагать в протоколе действия и решения суда, а равно действия участников судебного разбирательства, имевшие место в ходе заседания.

В случае разногласия с председательствующим по поводу содержания протокола секретарь судебного заседания (секретарь судебного заседания – помощник судьи) вправе приложить к протоколу свои замечания, которые рассматриваются в порядке, предусмотренном статьями 309 и 310 УПК.

Секретарю судебного заседания (секретарю судебного заседания – помощнику судьи) может быть заявлен отвод, который разрешается по правилам, установленным ст. 83 УПК. Предыдущее участие в качестве секретаря судебного заседания (секретаря судебного заседания – помощника судьи) не является основанием для отвода.

7. Равенство прав сторон в судебном разбирательстве. Государственный, частный обвинитель, обвиняемый, его защитник и законный представитель, а также потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители пользуются равными правами:

- на заявление отводов и ходатайств;
- на представление доказательств, участие в их исследовании;
- на выступление в судебных прениях;
- на представление суду письменных формулировок по вопросам, указанным в пунктах 1–16 ч. 1 ст. 352 УПК;
- на участие в рассмотрении иных вопросов, возникающих при судебном разбирательстве уголовного дела.

Однако реализация прав осуществляется с учетом особенностей процессуального статуса того либо иного участника уголовного судопроизводства. Так, гражданский ответчик может использовать права, перечисленные выше, лишь в пределах разрешения вопросов, касающихся гражданского иска.

8. Участие государственного обвинителя в судебном разбирательстве. По всем делам публичного и частно-публичного обвинения, а также по делам частного обвинения, возбужденным прокурором, участие государственного обвинителя в судебном разбирательстве уголовного дела обязательно. Исключение составляют дела ускоренного производства, в судебном разбирательстве которых государственный обвинитель участвует по усмотрению прокурора, направившего дело в суд.

По сложным и многоэпизодным уголовным делам государственное обвинение могут поддерживать несколько прокуроров.

При неявке государственного обвинителя суд откладывает судебное разбирательство. О неявке государственного обвинителя суд сообщает вышестоящему прокурору.

В случае невозможности участия государственного обвинителя в судебном разбирательстве уголовного дела допускается его замена, не препятствующая дальнейшему рассмотрению дела. Вновь вступившему в дело государственному обвинителю должно быть предоставлено время, необходимое для подготовки к участию в судебном разбирательстве.

Государственный обвинитель осуществляет следующее:

- оглашает обвинение;
- представляет доказательства и участвует в их исследовании;
- излагает суду свое мнение по существу обвинения, а также по другим вопросам, возникающим во время судебного разбирательства;
- высказывает суду предложения о применении уголовного закона и назначении обвиняемому наказания;
- предъявляет или поддерживает предъявленный по уголовному делу гражданский иск, если этого требует защита прав граждан, государственных или общественных интересов.

Государственный обвинитель может изменить обвинение в случае и порядке, предусмотренных ч. 2 ст. 301 УПК, а также отказаться от обвинения (полностью или частично), если придет к выводу, что оно не нашло подтверждения в судебном разбирательстве. Отказ от обвинения возможен до начала судебного следствия, в ходе его или по окончании, в том числе и в судебных прениях.

В случае отказа государственного обвинителя от обвинения, если от обвинения отказались также потерпевший, гражданский истец или их представители, суд своим определением (постановлением) прекращает производство по уголовному делу в соответствии с пунктом 2 ч. 1 ст. 29 УПК. Если потерпевший, гражданский истец или их представители настаивают на обвинении, суд продолжает разбирательство и разрешает уголовное дело в общем порядке. Государственный обвинитель в этом случае освобождается от дальнейшего участия в судебном разбирательстве, а обвинение поддерживают потерпевший, гражданский истец или их представители. Потерпевшему или гражданскому истцу по их ходатайству суд должен предоставить время для приглашения представителя.

По делам частного обвинения в судебном разбирательстве обвинение поддерживают лица, указанные в ст. 51 и ч. 4 ст. 428 УПК. В случае вступления прокурора в судебное разбирательство по делам частного обвинения в соответствии с ч. 6 ст. 26 УПК он поддерживает обвинение в качестве государственного обвинителя.

9. Участие обвиняемого в судебном разбирательстве. Судебное

разбирательство уголовного дела судом первой инстанции происходит при обязательном участии обвиняемого, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 ст. 294 УПК. При неявке обвиняемого разбирательство дела должно быть отложено. Суд вправе подвергнуть не явившегося без уважительных причин обвиняемого приводу, а равно применить или изменить в отношении его меру пресечения.

Разбирательство уголовного дела в отсутствие обвиняемого может быть допущено лишь в следующих случаях:

- лицо, обвиняемое в совершении преступления, не представляющего большой общественной опасности, или менее тяжкого преступления, признает свою вину и ходатайствует о разбирательстве дела в его отсутствие;
- обвиняемый находится вне пределов Республики Беларусь и уклоняется от явки в судебное заседание.

10. *Участие защитника в судебном разбирательстве.* Защитник обвиняемого представляет доказательства, участвует в исследовании доказательств, излагает суду свое мнение по существу обвинения и его доказанности, об обстоятельствах, смягчающих ответственность обвиняемого или оправдывающих его, о применении уголовного закона и назначении наказания, а также по другим вопросам, возникающим в судебном разбирательстве.

При неявке защитника разбирательство дела откладывается. Замена защитника производится по правилам, предусмотренным ч. 3 ст. 46 УПК, согласно которым, если явка защитника невозможна в течение трех суток, суд может предложить обвиняемому пригласить другого защитника или принять меры к вызову защитника по назначению. Замена защитника не препятствует дальнейшему рассмотрению уголовного дела. Вновь вступившему в дело защитнику должно быть предоставлено время, необходимое для подготовки к участию в судебном разбирательстве.

Особо отметим, что, решая вопрос о замене неявившегося защитника другим, суд должен учитывать не только продолжительность времени, в течение которого невозможно участие в деле защитника, но и то, сколько времени может понадобиться на обеспечение вновь вступившему в дело защитнику возможности ознакомиться со всеми материалами уголовного дела.

О неявке защитника суд сообщает президиуму коллегии адвокатов.

11. *Участие потерпевшего в судебном разбирательстве.* Судебное разбирательство уголовного дела судом первой инстанции происходит при участии потерпевшего и (или) его представителя. Предста-

вители могут принимать участие в разбирательстве вместо потерпевшего в силу его неспособности по возрасту или состоянию здоровья выражать свою волю в уголовном процессе.

При неявке потерпевшего суд решает вопрос о разбирательстве уголовного дела или отложении его в зависимости от того, возможны ли в отсутствие потерпевшего полное выяснение всех обстоятельств дела и защита его прав и законных интересов. Если в судебное заседание явился представитель потерпевшего, суд решает этот вопрос с учетом мнения представителя. По ходатайству потерпевшего суд может освободить его от присутствия в судебном заседании, обязав явиться в определенное время для дачи показаний.

По делам частного обвинения неявка без уважительных причин частного обвинителя в судебное заседание суда первой инстанции влечет прекращение производства по уголовному делу.

12. *Участие гражданского истца и гражданского ответчика в судебном разбирательстве.* В судебном разбирательстве участвуют гражданский истец, гражданский ответчик и представители. При неявке без уважительных причин гражданского истца или его представителя в судебное заседание суда первой инстанции гражданский иск может быть оставлен без рассмотрения, причем за гражданским истцом сохраняется право предъявить иск в порядке гражданского судопроизводства.

Суд вправе по ходатайству гражданского истца или его представителя рассмотреть гражданский иск в его отсутствие. В то же время суд обязан рассмотреть гражданский иск независимо от явки гражданского истца или его представителя, если признает это необходимым или если иск поддерживает прокурор.

Неявка гражданского ответчика или его представителя не является препятствием для рассмотрения гражданского иска.

13. *Участие эксперта, специалиста, переводчика в судебном разбирательстве.* Разбирательство уголовного дела в заседании суда первой инстанции происходит при участии эксперта, специалиста, переводчика в случаях и порядке, предусмотренных гл. 26, статьями 200, 21 и 201 УПК соответственно.

При неявке эксперта, специалиста, переводчика и невозможности их замены разбирательство уголовного дела откладывается.

14. *Установление пределов судебного разбирательства.* Судебное разбирательство уголовного дела проводится только в отношении обвиняемого и лишь по тому обвинению, которое ему предъявлено в установленном УПК порядке. Таким образом, суд не может вынести

приговор в отношении лица, которое не было привлечено в качестве обвиняемого по данному уголовному делу. Однако и в отношении обвиняемого приговор может быть вынесен лишь в пределах предъявленного ему обвинения.

Если в ходе судебного следствия возникнет необходимость в изменении обвинения на более тяжкое либо в предъявлении нового обвинения, ухудшающего положение обвиняемого или существенно отличающегося по своему содержанию от ранее предъявленного обвинения, суд только по ходатайству государственного обвинителя объявляет перерыв на срок до десяти суток для составления им нового постановления о привлечении в качестве обвиняемого в соответствии с требованиями ст. 241 УПК.

Ухудшение положения обвиняемого будет иметь место в следующих случаях:

- когда обвинение дополняется новыми эпизодами преступной деятельности или установлением новых отягчающих обстоятельств;
- когда действия обвиняемого переквалифицируются на статью УК с более строгой санкцией (при равенстве верхнего предела санкции более тяжким обвинением будет применение статьи с более строгой нижней санкцией);
- при переходе со статьи УК, допускающей наряду с лишением свободы менее строгие меры наказания, на статью, в которой предусмотрено лишь лишение свободы;
- при изменении формы соучастия на более общественно опасную (от исполнителя к организатору).

Существенно отличающимся от первоначального по фактическим обстоятельствам считается такое обвинение, которое связано с вменением другого преступления, изменением формулировки обвинения, нарушающими право обвиняемого на защиту. Различающимися по фактическим обстоятельствам должны признаваться обвинения в преступлениях, составы которых характеризуются различными признаками объекта, субъекта, объективной или субъективной стороны преступления (как при неизменности, так и при смягчении квалификации). Таковыми, в частности, должны признаваться обвинения в краже и в хищении путем присвоения или растраты.

После составления государственным обвинителем нового постановления о привлечении в качестве обвиняемого суд копию этого постановления вручает обвиняемому, законному представителю и защитнику и должен, как правило, предоставить им время, необходимое для подготовки к защите, сроком не менее пяти суток. Продолжение су-

дебного разбирательства без предоставления названного срока возможно только по просьбе обвиняемого, его защитника и законного представителя (пункт 17 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь № 6 от 26 сентября 2002 г. «О некоторых вопросах применения уголовно-процессуального закона в суде первой инстанции»).

При продолжении судебного разбирательства государственный обвинитель объявляет обвиняемому, его законному представителю, защитнику, если он участвует в судебном заседании, новое постановление и допрашивает его по новому обвинению. После допроса обвиняемого государственным обвинителем допрос обвиняемого по новому обвинению производят другие участники судебного разбирательства.

В случае соединения судом уголовных дел по обвинению одного и того же лица в совершении нескольких преступлений государственный обвинитель при предъявлении обвинения в указанном выше порядке обязан составить новое постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого с описанием всех инкриминируемых обвиняемому преступлений.

В случае предъявления государственным обвинителем в судебном заседании более тяжкого обвинения, влекущего изменение подсудности, суд принимает решение в соответствии с правилами ст. 278 УПК.

Государственный обвинитель вправе исключить из обвинения отдельные пункты, а также квалифицировать действия обвиняемого по статье УК, предусматривающей ответственность за менее тяжкое преступление, чем то, в совершении которого лицу было предъявлено обвинение. В этих случаях составления нового постановления о привлечении в качестве обвиняемого не требуется, а позиция государственного обвинителя заносится в протокол судебного заседания.

Суд вправе изменить квалификацию преступления независимо от позиции государственного обвинителя, если это не ухудшает положения обвиняемого и не требует изменения сущности обвинения.

15. *Отложение судебного разбирательства и приостановление производства по уголовному делу.* При невозможности разбирательства уголовного дела вследствие неявки в судебное заседание кого-либо из вызванных лиц суд своим определением (постановлением) откладывает разбирательство уголовного дела. Одновременно принимаются меры по вызову или приводу неявившихся лиц.

Если обвиняемый скрылся, а также в случае временного психического расстройства (заболевания) или иного заболевания обвиняемого, исключающих возможность его явки в судебное заседание, суд приостанавливает производство в отношении этого обвиняемого до его

розыска или выздоровления и продолжает разбирательство в отношении остальных обвиняемых. Розыск скрывшегося обвиняемого осуществляется определением (постановлением) суда с одновременным решением вопроса об изменении ранее примененной в отношении его меры пресечения. При этом определение (постановление) суда о розыске обвиняемого направляется прокурору для организации розыска.

В случае если у разыскиваемого обвиняемого остаются дети без попечения родителей, о его розыске не позднее следующего дня после принятия решения уведомляется управление (отдел) образования районного, городского исполнительного комитета, местной администрации района в городе по его месту жительства для обеспечения государственной защиты детей.

При приостановлении производства по уголовному делу в случае временного психического расстройства (заболевания) или иного заболевания обвиняемого суд должен решить вопрос об отмене или изменении примененной в отношении его меры пресечения.

При необходимости производства экспертизы суд может отложить судебное разбирательство по уголовному делу на срок ее проведения.

Если в ходе судебного разбирательства уголовного дела выяснится, что предъявленных доказательств недостаточно для постановления приговора, суд только по ходатайству сторон приостанавливает производство по делу на срок до одного месяца и предлагает государственному обвинителю организовать проведение дополнительно следственных и иных процессуальных действий в порядке, предусмотренном УПК, для получения новых доказательств, подтверждающих либо опровергающих предъявленное обвинение. По ходатайству государственного обвинителя указанный срок может быть продлен судом до двух месяцев. С представленными государственным обвинителем дополнительно материалами суд знакомит обвиняемого, его защитника, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, представителей, после чего они исследуются в судебном заседании в обычном порядке. При непредставлении государственным обвинителем дополнительно материалов суд принимает решение на основании исследованных в судебном заседании доказательств.

Государственный обвинитель, как и орган уголовного преследования, не вправе в ходе собирания новых доказательств принимать процессуальные решения, от которых зависит дальнейшее движение дела (например, приостановить или прекратить производство по делу, возбудить в рамках данного производства уголовное дело в отношении нового лица). Такие процессуальные решения не имеют юридической силы. Ходатайство государственного обвинителя о продлении срока,

предоставленного ему для получения новых доказательств, до двух месяцев подлежит разрешению на общих основаниях в судебном заседании с обязательным вызовом сторон.

Когда ходатайство о приостановлении производства по делу для собирания дополнительных доказательств сторонами не было заявлено или государственный обвинитель не представил новых доказательств после истечения срока, установленного судом, суд должен принять по делу решение на основании уже имеющихся и исследованных в судебном заседании доказательств. Если при собирании дополнительных доказательств будут установлены основания для предъявления лицу нового обвинения, то государственный обвинитель, представив их суду, вправе просить суд об объявлении в судебном заседании перерыва для выполнения требований ч. 2 ст. 301 УПК.

Отложенное судебное разбирательство уголовного дела или приостановленное производство по делу возобновляются, когда отпали основания, по которым производство по делу было отложено или приостановлено.

16. Прекращение производства по уголовному делу в судебном заседании. Производство по уголовному делу подлежит прекращению в судебном заседании в следующих случаях:

- если будут установлены обстоятельства, указанные в пунктах 3–11 и 13 ч. 1 ст. 29 УПК;
- при отказе государственного обвинителя от обвинения, если от обвинения отказались также потерпевший, гражданский истец или их представители.

Суд вправе прекратить производство по уголовному делу в судебном заседании по основаниям, указанным в ч. 1 ст. 30 УПК.

При прекращении производства по уголовному делу отменяются примененные меры пресечения и иные меры процессуального принуждения, а также меры обеспечения гражданского иска и конфискации имущества, разрешается вопрос о вещественных доказательствах и разъясняется право на возмещение причиненного вреда. Копия определения (постановления) о прекращении производства по уголовному делу направляется лицу, привлекавшемуся в качестве обвиняемого, потерпевшему или их законным представителям.

17. Решение вопроса о мере пресечения и иной мере процессуального принуждения. В ходе судебного разбирательства суд вправе применить, изменить или отменить меру пресечения и иную меру процессуального принуждения в отношении обвиняемого. По истечении указанного в ч. 13 ст. 127 УПК срока содержания под стражей суд должен изменить обвиняемому меру пресечения.

18. *Соблюдение порядка вынесения определений, постановлений в судебном заседании.* По всем вопросам, разрешаемым судом во время судебного разбирательства, суд выносит определения (постановления), которые подлежат оглашению в судебном заседании. Определения (постановления) о прекращении производства по уголовному делу, о применении, изменении или отмене меры пресечения и иных мер процессуального принуждения, об отводах, о назначении экспертизы, а также частные определения выносятся в совещательной комнате и излагаются в виде отдельных документов. Все иные определения (постановления) по усмотрению суда выносятся либо в указанном порядке, либо на месте в зале судебного заседания с занесением определения (постановления) в протокол судебного заседания.

19. *Установление распорядка судебного заседания.* Судебное разбирательство происходит в условиях, обеспечивающих работу суда и безопасность участников уголовного процесса.

При входе суда в зал судебного заседания секретарь судебного заседания (секретарь судебного заседания – помощник судьи) объявляет: «Прошу встать. Суд идет». Все присутствующие в зале судебного заседания встают, после чего по приглашению председательствующего занимают свои места. Все участники судебного разбирательства обращаются к суду со словами «Высокий суд», дают показания и делают заявления стоя. Отступление от этого правила может быть допущено с разрешения председательствующего.

Все участники судебного разбирательства, а равно все присутствующие в зале судебного заседания граждане должны подчиняться распоряжениям председательствующего о соблюдении порядка в судебном заседании. Лица, находящиеся в состоянии опьянения, в зал судебного заседания не допускаются.

Лица, не достигшие шестнадцатилетнего возраста, в зал судебного заседания не допускаются, за исключением случаев, когда они вызваны судом.

20. *Применение мер воздействия за нарушение порядка в судебном заседании.* При нарушении порядка в судебном заседании, неподчинении законным распоряжениям председательствующего участник судебного разбирательства предупреждается, что повторное нарушение порядка повлечет наложение административного взыскания и удаление его из зала судебного заседания. Удаление может быть произведено в отношении любого участника судебного разбирательства, кроме государственного и частного обвинителей и защитника. При неподчинении государственного обвинителя или защитника законным распоряжениям председательствующего суд сообщает об этом вышестоящему прокурору, президиуму коллегии адвокатов, квали-

фикационной комиссии адвокатов соответственно.

Если из зала судебного заседания был удален обвиняемый, то приговор должен быть провозглашен в его присутствии или объявлен ему под расписку немедленно после провозглашения.

Об удалении из зала судебного заседания участника судебного разбирательства суд выносит определение (постановление).

Иные участники судебного разбирательства, а также лица, присутствующие в зале судебного заседания, но не являющиеся участниками судебного разбирательства, в случае нарушения ими порядка в судебном заседании по распоряжению председательствующего удаляются из зала судебного заседания.

Если в действиях нарушителя порядка в судебном заседании имеются признаки преступления либо административного правонарушения, суд направляет материалы для возбуждения против него в соответствующем порядке уголовного или административного дела.

21. *Ведение протокола судебного заседания, права внесения замечаний на протокол судебного заседания.* В судебном заседании ведется протокол, который является единственным документом, отражающим ход судебного разбирательства. Протокол может быть написан от руки или подготовлен с помощью технических средств.

В протоколе судебного заседания обязательно указываются:

- место и дата заседания, время его начала и окончания;
- какое уголовное дело рассматривается;
- наименование и состав суда, секретарь судебного заседания (секретарь судебного заседания – помощник судьи), переводчик, государственный и частный обвинитель, защитник, обвиняемый, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик, другие вызванные судом лица);
- данные о личности обвиняемого и примененной в отношении него мере пресечения;
- действия суда в том порядке, в каком они имели место;
- заявления, возражения и ходатайства участников судебного разбирательства;
- определения (постановления) суда, вынесенные без удаления в совещательную комнату, указания на вынесение определений (постановлений) в совещательной комнате;
- разъяснения участникам судебного разбирательства их прав и обязанностей;
- содержание показаний; вопросы, заданные эксперту, и его ответы; результаты произведенных в судебном заседании осмотров и других действий по исследованию доказательств (при этом должны быть зафиксированы последовательность допроса названных лиц сторонами, содержание поставленных вопросов и ответов на них);

- факты, которые участвующие в судебном разбирательстве лица просили удостоверить в протоколе;
- основное содержание выступлений сторон в судебных прениях и последнего слова обвиняемого;
- указание о провозглашении приговора и разъяснении порядка и срока его обжалования;
- указание о разъяснении порядка и срока ознакомления с протоколом судебного заседания и подачи на него замечаний;
- факты, свидетельствующие о нарушении порядка в судебном заседании, если они имели место, данные о личности нарушителя, а также меры воздействия, принятые судом в отношении нарушителя.

Для обеспечения полноты протокола могут применяться стенографирование, звуко- или видеозапись. В этом случае стенограмма, фонограмма или видеозапись прилагаются к протоколу судебного заседания, в котором делается соответствующая запись.

К протоколу судебного заседания могут прилагаться в письменной форме речи участников судебных прений, а также предлагаемые ими формулировки решений по вопросам, указанным в пунктах 1–16 ст. 352 УПК, по их ходатайствам.

Протокол должен быть подготовлен и подписан председательствующим и секретарем судебного заседания (секретарем судебного заседания – помощником судьи) не позднее десяти суток после окончания судебного разбирательства. В ходе судебного заседания протокол может быть подготовлен по частям, которые, как и протокол в целом, подписываются председательствующим и секретарем судебного заседания (секретарем судебного заседания – помощником судьи).

За качественное и своевременное составление протокола несут ответственность председательствующий и секретарь судебного заседания (секретарь судебного заседания – помощник судьи), который в случае разногласия с председательствующим по поводу содержания протокола может приложить к нему свои замечания, подлежащие рассмотрению в порядке статей 309 и 310 УПК.

Председательствующий обязан обеспечить сторонам возможность ознакомиться с протоколом судебного заседания в полном объеме или с его частями по мере их подготовки. Стороны, а также лицо, допрошенное в судебном заседании, вправе ходатайствовать об ознакомлении с записью в протоколе их показаний. Такая возможность должна быть предоставлена не позднее следующего дня после заявления ходатайства.

Об изготовлении и подписании протокола заинтересованные участники процесса должны быть своевременно извещены. Если обвиняемый ходатайствует об ознакомлении с протоколом судебного за-

седания совместно с защитником, суд уведомляет об этом защитника. В случае неявки защитника обвиняемому должно быть разъяснено, что он может ознакомиться с протоколом самостоятельно. При отказе от ознакомления составляется соответствующий акт (пункт 22 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь № 7 от 24 сентября 2009 г. «Об обеспечении права на защиту в уголовном процессе»).

В течение пяти суток после ознакомления с протоколом судебного заседания стороны вправе подать замечания на протокол. Указанный срок по ходатайству сторон может быть продлен до десяти суток председательствующим в судебном заседании. Неявка сторон без уважительных причин для ознакомления с протоколом судебного заседания не признается нарушением уголовно-процессуального закона, влекущим отмену судебного решения по уголовному делу.

Замечания на протокол судебного заседания рассматриваются в срок не более десяти суток со дня их поступления в суд председательствующим, который в необходимых случаях вправе вызвать лиц, их подавших. По результатам рассмотрения замечаний председательствующий выносит мотивированное постановление об удостоверении их правильности либо об их отклонении. Замечания на протокол и постановление приобщаются к протоколу судебного заседания.

Замечания на протокол должны быть рассмотрены до направления уголовного дела в суд кассационной инстанции.

В случае освобождения председательствующего от должности или его смерти, а также в иных случаях, исключающих возможность рассмотрения им замечаний, они приобщаются к протоколу судебного заседания.

5.3. Структура стадии судебного разбирательства

Структура и содержание стадии судебного разбирательства определяются установленной процедурой судебного разбирательства. Порядок судебного разбирательства включает пять последовательно сменяющихся друг друга этапов (частей):

- подготовительная часть судебного заседания;
- судебное следствие;
- прения и реплики сторон;
- последнее слово обвиняемого;
- постановление приговора.

Подготовительная часть судебного заседания представляет собой начальный этап судебного разбирательства в суде первой инстанции, в ходе которого создаются надлежащие условия для последующего рассмотрения и разрешения уголовного дела, а также наиболее полным образом обеспечиваются права и законные интересы лиц, вовлеченных в уголовный процесс.

Подготовительная часть судебного заседания представляет собой определенный алгоритм действий суда и иных участников:

1. *Открытие судебного заседания (ст. 311 УПК)*. В ранее назначенное время председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое уголовное дело подлежит разбирательству (фамилия, имя и отчество обвиняемого, статьи УК, по которым лицу было предъявлено обвинение).

2. *Проверка явки в судебное заседание (ст. 312 УПК)*. Секретарь судебного заседания (секретарь судебного заседания – помощник судьи) докладывает председательствующему о явке в суд сторон и иных лиц, вызванных в судебное заседание, и сообщает о причинах неявки отсутствующих.

3. *Разъяснение переводчику его прав и обязанностей (ст. 313 УПК)*. Председательствующий разъясняет переводчику его права и обязанности, предусмотренные ст. 63 УПК.

4. *Удаление свидетелей из зала судебного заседания (ст. 314 УПК)*. Явившиеся свидетели до начала их допроса подлежат удалению из зала судебного заседания. Это делается во избежание влияния на свидетелей информации, которая будет оглашена в ходе судебного слушания. Кроме того, председательствующий принимает меры к тому, чтобы не допрошенные судом свидетели не общались с допрошенными свидетелями, а также с иными лицами, находящимися в зале судебного заседания.

5. *Объявление состава суда и других участников судебного заседания (ст. 315 УПК)*. Председательствующий объявляет состав суда, сообщает, кто является государственным и частным обвинителями, защитником, потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком, представителями, а также секретарем судебного заседания (секретарем судебного заседания – помощником судьи), экспертом, специалистом и переводчиком. Если в судебном заседании присутствуют запасной судья или народный заседатель, председательствующий объявляет об этом.

6. *Установление личности обвиняемого и своевременности вручения ему копий процессуальных документов (ст. 316 УПК)*. Установление личности обвиняемого производится по официальным документам. При этом председательствующий выясняет фамилию, имя, отчество обвиняемого, дату и место рождения, гражданство, степень

владения языком, на котором ведется судопроизводство, место жительства, занятие, образование, семейное положение и другие данные, касающиеся его личности. К другим данным, касающимся личности обвиняемого, могут быть отнесены, например, данные об имеющейся у него инвалидности, о наличии у него государственных наград, почетных, воинских и иных званий, данные о состоянии его здоровья, о наличии судимостей, отбывании наказания в местах лишения свободы и т. д. Затем председательствующий выясняет, вручены ли обвиняемому и когда именно копии постановлений о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд, об изменении обвинения, если оно имело место, о назначении судебного разбирательства. Нужно подчеркнуть, что судебное разбирательство дела не может быть начато ранее пяти суток со дня вручения копий указанных документов.

7. *Разъяснение обвиняемому его прав и обязанностей (ст. 317 УПК).* Председательствующий разъясняет обвиняемому его права и обязанности в судебном разбирательстве, предусмотренные ст. 43 УПК.

8. *Разъяснение потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику и их представителям их прав и обязанностей (ст. 318 УПК).* Председательствующий разъясняет потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику и их представителям их права и обязанности в судебном разбирательстве, предусмотренные статьями 50, 53, 55, 57 и 59 УПК соответственно. Потерпевшему по делу частного обвинения, кроме того, разъясняется его право на примирение с обвиняемым.

9. *Разъяснение эксперту, специалисту их прав и обязанностей (статьи 319 и 320 УПК).* Председательствующий разъясняет эксперту, специалисту их права и обязанности, предусмотренные статьями 61 и 62 УПК соответственно.

10. *Разъяснение права отвода и разрешение заявленных отводов (ст. 321 УПК).* Председательствующий разъясняет сторонам их право заявления отвода составу суда, кому-либо из судей и другим участникам судебного разбирательства в соответствии с правилами гл. 9 УПК. Если в судебном заседании присутствуют запасной судья или народный заседатель, им также может быть заявлен отвод. Заявленные отводы суд разрешает в установленном законом порядке.

11. *Заявление и разрешение ходатайств (ст. 322 УПК).* Председательствующий опрашивает стороны, имеются ли у них ходатайства о вызове новых свидетелей, экспертов и специалистов и об истребовании вещественных доказательств и документов, а также другие ходатайства. Лицо, заявившее ходатайство, обязано указать, для установления каких именно обстоятельств необходимы дополнительные до-

казательства. Суд, выслушав мнения остальных участников судебного разбирательства, должен рассмотреть каждое заявленное ходатайство, удовлетворить его, если обстоятельства, подлежащие выяснению, имеют значение для уголовного дела, или вынести мотивированное определение (постановление) о полном или частичном отказе в удовлетворении ходатайства. Лицо, которому судом отказано в удовлетворении ходатайства, вправе заявить его в дальнейшем. В любом случае суд не вправе отказать в удовлетворении ходатайства о допросе в судебном заседании в качестве свидетелей лиц, явившихся в суд по инициативе сторон.

12. *Разрешение вопроса о возможности рассмотрения уголовного дела в отсутствие кого-либо из участников уголовного процесса (ст. 323 УПК).* При неявке кого-либо из участников уголовного процесса суд выслушивает мнения сторон о возможности разбирательства уголовного дела и выносит определение (постановление) об отложении разбирательства или о его продолжении и о вызове в следующее судебное заседание неявившихся лиц или об их приводе.

Судебное следствие представляет собой центральный этап судебного разбирательства, в рамках которого происходит исследование доказательств, как содержащихся в материалах уголовного дела, так и дополнительно представленных в суд сторонами.

Основным отличием судебного следствия от следствия предварительного является то, что в судебном заседании основные участники судебного следствия – стороны, а не суд. Суд организует деятельность сторон по исследованию доказательств, фиксацию проводимых действий и их результатов в протоколе судебного заседания. В то же время он может предложить сторонам представить дополнительные доказательства, задавать вопросы допрашиваемым лицам, проводить по собственной инициативе следственные действия. Специфика судебного следствия состоит и в том, что в его ходе далеко не все следственные действия могут быть проведены. Маловероятно, что в ходе судебного следствия могут быть произведены, например, обыск или выемка, эксгумация трупа, ограничено производство очной ставки, которая чаще выступает здесь в виде составной части допроса судом определенных лиц.

Структуру судебного следствия составляют действия суда, которые можно объединить в три группы:

- действия, связанные с началом судебного следствия;
- действия по исследованию доказательств;
- действия, связанные с окончанием судебного следствия.

Судебное следствие начинается с оглашения государственным об-

винителем предъявленного лицу обвинения, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 ст. 455 УПК, а по делам частного обвинения – с изложения заявления частным обвинителем или его представителем. Председательствующий опрашивает обвиняемого, понятно ли ему обвинение, разъясняет сущность обвинения и выясняет его отношение к предъявленному обвинению.

Первой представляет доказательства сторона обвинения. Государственный обвинитель, а по делам частного обвинения частный обвинитель или его представитель излагают суду доказательства, которые, по их мнению, подтверждают виновность лица в совершенном преступлении. Порядок исследования доказательств определяется судом по согласованию со сторонами. По вопросам установления либо изменения порядка исследования доказательств суд выносит определение (постановление). Обвиняемый с разрешения председательствующего вправе давать показания в любой момент судебного следствия.

В случае признания обвиняемым своей вины и когда сделанное признание не оспаривается какой-либо из сторон и не вызывает у суда сомнений, суд с согласия сторон после допроса обвиняемого и выяснения у него, не является ли его признание вынужденным, вправе ограничиться исследованием лишь тех доказательств, на которые укажут стороны, либо объявить судебное следствие законченным и перейти к судебным прениям (данные, характеризующие личность обвиняемого, должны быть исследованы во всех случаях). При этом суд должен разъяснить сторонам, что отказ от исследования доказательств влечет недопустимость обжалования или опротестования приговора по этому основанию. Данные правила не применяются по уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних, а также о преступлениях, за совершение которых по закону могут быть назначены лишение свободы на срок свыше десяти лет или смертная казнь, и в случаях, когда хотя бы один из обвиняемых не признает своей вины и дело

в отношении его невозможно выделить в отдельное производство.

Перед допросом обвиняемого председательствующий разъясняет его право давать показания по поводу предъявленного обвинения и других обстоятельств уголовного дела и обращает его внимание на то, что все им сказанное может быть использовано против него. При согласии обвиняемого дать показания первой его допрашивает сторона обвинения, а затем сторона защиты. Председательствующий устраняет наводящие вопросы и вопросы, не имеющие отношения к делу. Под наводящим вопросом понимается вопрос, в котором как в прямой, так и в завуалированной, скрытой форме содержится кон-

кретный, определенный ответ на поставленный вопрос или очерчен вариант такого ответа. Под вопросом, не имеющим отношения к уголовному делу, следует понимать вопрос, который выходит за пределы судебного разбирательства, установленного в ст. 301 УПК.

Суд задает вопросы обвиняемому после допроса его сторонами, однако уточняющие вопросы могут быть заданы судом при допросе обвиняемого любой из сторон. В отличие от наводящего вопроса, уточняющий вопрос задается обвиняемому по той информации об обстоятельствах дела, которая уже прозвучала в его показаниях. Такой вопрос задается с целью уточнения показаний подсудимого и не наводит его на определенный ответ.

Допрос одного обвиняемого в отсутствие другого допускается по ходатайству сторон или инициативе суда, о чем выносятся определение (постановление). В этом случае после возвращения удаленного обвиняемого в зал судебного заседания председательствующий сообщает ему содержание показаний, данных в его отсутствие, и предоставляет ему возможность задавать вопросы обвиняемому, допрошенному в его отсутствие.

Оглашение показаний обвиняемого, данных при досудебном производстве, а также воспроизведение звукозаписи его показаний, видеозаписи или киносъемки допроса производятся по усмотрению суда или по ходатайству сторон в следующих случаях:

- при наличии существенных противоречий между этими показаниями и показаниями, данными в судебном заседании;
- при отказе обвиняемого от дачи показаний в судебном заседании;
- когда дело рассматривается в отсутствие обвиняемого.

Не допускается воспроизведение звуко-, видеозаписи и киносъемки без предварительного оглашения показаний, содержащихся в соответствующем протоколе допроса или протоколе судебного заседания.

Допрос потерпевшего осуществляется в соответствии с правилами допроса свидетелей, предусмотренными ст. 330 УПК. Потерпевший с разрешения председательствующего может давать показания в любой момент судебного следствия.

Допрос свидетеля осуществляется в отсутствие других недопрошенных свидетелей. При допросе председательствующий устанавливает личность свидетеля, выясняет его отношение к обвиняемому и потерпевшему, разъясняет гражданский долг и обязанность давать правдивые показания по уголовному делу, а также ответственность за отказ либо уклонение от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. Свидетелю разъясняется также, что он вправе отказаться от дачи показаний в отношении его самого, членов его семьи или

близких родственников. Лицам, освобожденным по закону от обязанности давать показания, но пожелавшим их дать, разъясняется ответственность за дачу заведомо ложных показаний. У свидетеля берется подписка о том, что ему разъяснены его обязанности и ответственность. Подписка приобщается к протоколу судебного заседания.

Первыми допрашиваются свидетели обвинения, а затем свидетели защиты. При этом первой задает вопросы та сторона, по ходатайству которой этот свидетель вызван в судебное заседание. Судьи задают вопросы свидетелю после допроса его сторонами, однако уточняющие вопросы могут быть заданы ими в любой момент его допроса. Допрошенные свидетели остаются в зале судебного заседания и не могут его покинуть до окончания судебного следствия без разрешения суда и согласия сторон. В случае, предусмотренном ст. 193 УПК, в целях обеспечения безопасности свидетеля, членов его семьи, близких родственников и иных лиц, которых он считает своими близкими, без оглашения действительных данных о личности свидетеля суд вправе провести его допрос вне визуального наблюдения лиц, присутствующих в зале судебного заседания, о чем судом выносятся определение (постановление).

Обвиняемый, потерпевший и свидетель могут пользоваться письменными заметками. Эти заметки должны быть предъявлены суду по его требованию. Обвиняемому, потерпевшему и свидетелю разрешается прочтение имеющихся у них документов, относящихся к их показаниям. Эти документы предъявляются суду и по его определению (постановлению) могут быть приобщены к уголовному делу.

При допросе потерпевших и свидетелей в возрасте до четырнадцати лет, а по усмотрению суда и при допросе лиц в возрасте от четырнадцати до шестнадцати лет участвует педагог или психолог, а также могут участвовать родители или иные законные представители несовершеннолетнего. Указанные лица с разрешения председательствующего могут задавать вопросы потерпевшему и свидетелю.

Перед допросом потерпевшего и свидетеля, не достигших шестнадцатилетнего возраста, председательствующий разъясняет им права и обязанности, предусмотренные статьями 50 и 60 УПК. Об ответственности за отказ либо уклонение от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний эти лица не предупреждаются, и подписка у них не берется. По ходатайству сторон или по инициативе суда допрос потерпевшего и свидетеля, не достигших восемнадцатилетнего возраста, может быть проведен в отсутствие обвиняемого, о чем суд выносит определение (постановление). После возвращения обвиняемого в зал судебного заседания ему должны быть сообщены показа-

ния этих лиц и предоставлена возможность задавать им вопросы. Потерпевший и свидетель, не достигшие шестнадцатилетнего возраста, удаляются из зала судебного заседания по окончании их допроса, кроме случаев, когда суд признает необходимым их дальнейшее присутствие.

Оглашение показаний потерпевшего и свидетеля, данных при досудебном производстве, а также воспроизведение звукозаписи их показаний, видеозаписи или киносъемки допроса допускаются по усмотрению суда или по ходатайству сторон в следующих случаях:

- при наличии существенных противоречий между этими показаниями и показаниями, данными в судебном заседании;
- при отсутствии в судебном заседании потерпевшего или свидетеля по причинам, исключающим возможность их явки (к обстоятельствам, исключающим возможность явки лица в суд, могут быть отнесены тяжелое заболевание, продолжительная командировка, выбытие с места жительства при невозможности установить местонахождение и т. п.; решая вопрос о признании конкретных обстоятельств исключающими возможность явки лица, суд в каждом случае должен выяснить мнение сторон);
- при наличии обстоятельств, предусмотренных ст. 68 УПК.

Если потерпевший или свидетель, освобожденные по закону от обязанности свидетельствовать против обвиняемого, не дали согласия на дачу показаний в судебном заседании, их показания, данные при досудебном производстве, не могут быть оглашены. Не могут быть также воспроизведены звукозапись их показаний, видеозапись или киносъемка допроса. Не допускается воспроизведение звуко-, видеозаписи и киносъемки без предварительного оглашения показаний, содержащихся в соответствующем протоколе допроса или протоколе судебного заседания.

По ходатайству сторон или по собственной инициативе суд вправе *назначить экспертизу*. Экспертизу проводят эксперты, которые давали заключение в ходе досудебного производства, либо другие эксперты, назначенные судом.

Назначение экспертизы судом следует рассматривать как самостоятельное процессуальное действие, а не как повторное или дополнительное по отношению к экспертизе, проведенной в ходе досудебного производства, даже если для выполнения этой экспертизы приглашен эксперт, дававший заключение в ходе досудебного производства (пункт 8 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь № 1 от 29 марта 2001 г. «О судебной экспертизе по уголовным делам»).

Экспертиза в судебном заседании проводится в соответствии с правилами, изложенными в гл. 26 УПК (ч. 2 ст. 334 УПК), о чем выносится определение (постановление). Определение (постановление) о назначении экспертизы либо об отказе в ее назначении выносится в совещательной комнате, оформляется в виде отдельного документа и оглашается в судебном заседании (ч. 2 ст. 305 УПК).

В судебном заседании эксперт с разрешения председательствующего вправе задавать вопросы допрашиваемым лицам, знакомиться с материалами уголовного дела, участвовать в осмотрах, экспериментах и других судебных действиях, касающихся предмета экспертизы. При необходимости представления эксперту образцов для сравнительного исследования применяются правила ст. 234 УПК.

При выяснении всех обстоятельств, имеющих значение для дачи заключения, председательствующий предлагает сторонам представить в письменном виде вопросы эксперту. Поставленные вопросы должны быть оглашены и по ним заслушаны мнения участников судебного разбирательства. Рассмотрев вопросы, суд своим определением (постановлением) устраняет те из них, которые не относятся к уголовному делу или компетенции эксперта, окончательно формулирует новые вопросы.

Помимо вопросов, предлагаемых на разрешение эксперта, должны быть указаны те вопросы из представленных участниками судебного разбирательства, которые отклонены, а также мотивы их отклонения. Суд не связан формулировкой и перечнем вопросов, предложенных участниками судебного разбирательства, а также поставленных перед экспертом в ходе досудебного производства. Вопросы, поставленные перед экспертом, должны быть конкретными, ясными, не допускающими возможности их двоякого толкования, взаимосвязанными и логически последовательными. Вопросы, поставленные перед экспертом, и его заключение по ним не могут выходить за пределы специальных знаний лица, которому поручено проведение экспертизы. Недопустима постановка перед экспертом правовых вопросов как не входящих в его компетенцию (например, имело ли место хищение либо недостача, убийство или самоубийство и т. п.).

Передавая эксперту определение (постановление), в котором сформулированы вопросы, председательствующий выясняет, какое время потребуется для проведения экспертизы и составления заключения. Если дальнейшее рассмотрение дела может вестись без участия эксперта, суд продолжает судебное разбирательство, установив время, когда эксперт должен представить свое заключение, или принимает решение об отложении дела на срок проведения экспертизы (ч. 4 ст. 302 УПК).

Получив определение (постановление) суда со сформулированными вопросами, эксперт приступает к проведению экспертизы и составлению заключения.

Эксперт дает заключение в письменной форме и оглашает его в судебном заседании. Заключение вместе с вопросами приобщается к уголовному делу. Эксперт вправе включить в заключение выводы по обстоятельствам уголовного дела, относящимся к его компетенции, о которых ему не были поставлены вопросы.

В случае вызова в судебное заседание эксперта, давшего заключение в ходе досудебного производства, суд может после оглашения заключения, если оно не вызывает возражений у сторон, не назначать экспертизу и ограничиться *допросом эксперта*.

После оглашения заключения эксперта, данного им в ходе досудебного производства или в судебном заседании, эксперт может быть допрошен для разъяснения или уточнения заключения. Вопросы эксперту задают стороны, при этом первой задает сторона, по ходатайству которой назначена экспертиза. Суд вправе задать эксперту вопросы в любой момент допроса.

Суд может назначить дополнительную или повторную экспертизу в случаях, предусмотренных ст. 239 УПК, о чем выносит определение (постановление). Дополнительная или повторная экспертиза проводится в соответствии с правилами, закрепленными статьями 226–238 УПК.

Приобщенные к уголовному делу в ходе досудебного производства и представленные вещественные доказательства должны быть осмотрены судом и предъявлены сторонам. *Осмотр вещественных доказательств* производится в любой момент судебного следствия как по ходатайству сторон, так и по инициативе суда. Вещественные доказательства могут быть предъявлены для осмотра свидетелям, эксперту и специалисту. Лица, которым предъявлены вещественные доказательства, вправе обращать внимание суда на обстоятельства, связанные с осмотром. Осмотр вещественных доказательств может про-

изводиться судом по месту их нахождения. Как правило, такие ситуации возникают тогда, когда вещественные доказательства громоздки и не могут быть доставлены в зал судебного разбирательства. Вещественными доказательствами по делу могут быть предметы или документы, имеющие особую историческую, научную, художественную и культурную ценность, находящиеся в специальных хранилищах и т. д.

Подлежат оглашению полностью или частично протоколы следственных действий, удостоверяющие обстоятельства и факты, установленные при осмотре, освидетельствовании, выемке, обыске,

предъявлении для опознания, следственном эксперименте, прослушивании и записи переговоров, ведущихся по техническим каналам связи, и иных переговоров обвиняемого или других лиц, а также документы, приобщенные к уголовному делу или представленные в судебном заседании, если в них изложены или удостоверены обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела. Представленные суду документы могут быть по определению (постановлению) суда приобщены к уголовному делу. *Оглашение протоколов следственных действий и документов* производится в любой момент судебного следствия как по ходатайству сторон, так и по инициативе суда.

В случаях, предусмотренных статьями 328, 331, 333, 338 УПК, показания обвиняемого, потерпевшего, свидетеля, а также протоколы следственных действий и документы оглашаются по поручению суда стороной, которая ходатайствовала об их оглашении, либо судом.

В статьях 340–343 УПК регламентирован порядок проведения следующих следственных действий: осмотр местности и помещения, следственный эксперимент, предъявление для опознания, освидетельствование.

Осмотр местности и помещения проводится судом с участием сторон, а при необходимости – и с участием свидетелей, эксперта и специалиста. О проведении осмотра помещения суд выносит определение (постановление). По прибытии на место осмотра председательствующий объявляет о продолжении судебного заседания, и суд приступает к осмотру. При этом обвиняемому, потерпевшему, свидетелю, эксперту и специалисту могут быть заданы вопросы судом и сторонами в связи с осмотром.

Следственный эксперимент проводится судом с участием сторон, а при необходимости – и с участием свидетелей, эксперта и специалиста с соблюдением правил, предусмотренных ст. 207 УПК. О проведении следственного эксперимента суд выносит определение (постановление).

Предъявление в суде лица или объекта для опознания проводится в соответствии с правилами статей 223 и 224 УПК.

Освидетельствование в судебном заседании проводится по определению (постановлению) суда в случаях, предусмотренных частями 1 и 2 ст. 206 УПК. Освидетельствование, сопровождающееся обнажением освидетельствуемого, проводится в отдельном помещении врачом, которым составляется и подписывается акт освидетельствования. После этого указанные лица возвращаются в зал судебного заседания, где в присутствии сторон сообщают суду о следах и приметах на теле освидетельствованного, если они обнаружены, отвечают на

вопросы сторон и судей. Акт освидетельствования приобщается к уголовному делу.

По завершении исследования всех доказательств председательствующий опрашивает стороны, желают ли они дополнить судебное следствие и чем именно. В случае заявления ходатайств о дополнении судебного следствия суд обсуждает эти ходатайства и разрешает их. После разрешения ходатайств и выполнения необходимых судебных действий председательствующий объявляет судебное следствие законченным.

Судебные прения – это этап (часть) судебного разбирательства, в котором участники со стороны обвинения и защиты выступают с речами, подводя итоги судебного следствия, представляя суду свою обоснованную окончательную позицию по рассмотренному уголовному делу.

В соответствии со ст. 345 УПК судебные прения включают речи государственного и частного обвинителей, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика или их представителей, защитника, обвиняемого, самостоятельно осуществляющего свою защиту, или его законного представителя. Участие государственного обвинителя и защитника в прениях является их обязанностью.

Последовательность выступлений участников судебных прений устанавливается судом по их предложениям, но во всех случаях первым выступает государственный или частный обвинитель.

Участники судебных прений не вправе ссылаться на доказательства, которые не исследовались в судебном заседании. При необходимости предъявить суду для исследования новые доказательства, они могут ходатайствовать о возобновлении судебного следствия.

Суд не может ограничивать продолжительность прений сторон определенным временем, но председательствующий вправе останавливать участвующих в прениях лиц, если они касаются обстоятельств, не имеющих отношения к рассматриваемому делу.

По содержанию судебные прения должны включать в себя ответы сторон на основные вопросы, которые подлежат разрешению судом при постановлении приговора.

В речи государственного обвинителя подводятся итоги деятельности, направленной на изобличение обвиняемого в совершении преступления. Речь обвинителя может быть двух видов: обвинительной или состоящей из обоснованного отказа от обвинения полностью или в определенной части. Первый вид речи предполагает доказывание обвинительного тезиса, т. е. в ней необходимо показать, какие доказательства подтверждают виновность обвиняемого. Обязательным эле-

ментом такой речи является обоснование уголовно-правовой квалификации совершенного преступления и меры наказания, подлежащей применению. При наличии вреда, причиненного преступлением, гражданского иска прокурор также предлагает свое решение вопроса

о возмещении вреда или судьбы гражданского иска соответственно.

Речь потерпевшего – частного обвинителя по своей направленности является обвинительной и поэтому может иметь то же содержание, что и речь государственного обвинителя. Однако в отличие от представителя публичного обвинения – прокурора, обязанного изложить в прениях соображения по всем вопросам, потерпевший по своему усмотрению принимает решение о необходимости выступления и о тех аспектах дела, которые ему следует осветить. Речь потерпевшего, как правило, не имеет строгой последовательности изложения своих доводов, не носит юридической оценки деяния обвиняемого и доказательств.

В речи гражданского истца обосновываются исковые требования, т. е. основание и размеры заявленного иска. Поэтому гражданский истец доказывает в своем выступлении совершение преступления обвиняемым, наличие непосредственной причинной связи между преступным деянием и наступившим вредом и его размером. Он может высказать свое мнение и о других связанных с гражданским иском вопросах, например об основаниях и мотивах оправдания, поскольку от этого зависит судьба заявленного иска. Однако именно предъявленным иском ограничен круг процессуальных интересов гражданского истца. Поэтому он не вправе касаться в своей речи ни юридической оценки преступления, ни вопроса о мере наказания.

В речи гражданского ответчика также излагаются вопросы, относящиеся к гражданскому иску. Обычно ее содержание сводится к доказыванию фактов, подтверждающих несовершение обвиняемым преступления, отсутствие вреда от действий обвиняемого, причинение вреда, меньшего по своим размерам указанного в иске, отсутствие обязанности гражданского ответчика возмещать нанесенный преступлением вред.

Речь защитника по своему содержанию включает в себя изложение его мнения по тем же вопросам, которые анализируются в речи государственного обвинителя, но под углом зрения отстаивания интересов обвиняемого. Основное внимание в защитительной речи концентрируется на том, что опровергает обвинение, свидетельствует о его недоказанности (в целом или в части), необходимости изменения квалификации преступления и применения нормы УК, преду-

сматривающей менее тяжкое преступление; о наличии смягчающих ответственность обстоятельств; о необходимости назначения подзащитному минимального наказания. Вообще, конкретные содержание, структура и объем речи защитника обуславливаются наличием трех основных защитительных позиций, существующих в адвокатской практике. Первая позиция – о смягчении наказания, вторая – о пере-квалификации деяния, третья – об оправдании обвиняемого.

В своей защитительной речи обвиняемый вправе высказаться по любому вопросу, разрешаемому судом при постановлении приговора. Он может отказаться от выступления в судебных прениях.

После произнесения речей всеми участниками судебных прений каждый из них может выступить еще по одному разу с замечаниями (репликами) относительно сказанного в их речах. Реплика не может быть повторением или продолжением части речи участников судебных прений. Право последнего замечания (реплики) принадлежит обвиняемому или его защитнику.

Каждый участник судебных прений может представить суду в письменной форме свою речь, а также предлагаемую им формулировку решения по вопросам, указанным в пунктах 1–16 ст. 352 УПК. Предлагаемая формулировка не имеет для суда обязательной силы.

После окончания судебных прений председательствующий предоставляет обвиняемому последнее слово.

Последнее слово обвиняемого – это этап (часть) судебного разбирательства, где обвиняемому предоставляется право на изложение суду и участникам судебного заседания собственного мнения относительно рассмотренного уголовного дела в связи с инкриминируемым ему преступным деянием.

Никакие вопросы к обвиняемому во время его последнего слова не допускаются. Суд не может ограничивать продолжительность последнего слова обвиняемого определенным временем, но председательствующий вправе останавливать обвиняемого в случаях, когда он касается обстоятельств, не имеющих отношения к рассматриваемому уголовному делу.

Если обвиняемый в последнем слове сообщит о новых обстоятельствах, имеющих значение для уголовного дела, суд по ходатайству сторон или по своей инициативе возобновляет судебное следствие. По окончании возобновленного судебного следствия суд вновь открывает судебные прения и предоставляет обвиняемому последнее слово.

Обвиняемый может быть лишен последнего слова в случаях заочного рассмотрения дела, удаления за нарушение порядка в судебном

заседании.

Под влиянием последнего слова обвиняемого в значительной мере формируется внутреннее убеждение судей. Именно поэтому, заслушав его, суд с целью сохранения впечатлений от последнего обращения обвиняемого немедленно удаляется в совещательную комнату для постановления приговора, о чем председательствующий объявляет присутствующим в зале судебного заседания. Если же суд, находясь в совещательной комнате, придет к выводу, что для правильного разрешения уголовного дела необходимо дополнительное исследование его обстоятельств, он возвращается в зал судебного заседания и возобновляет судебное следствие.

Постановление приговора – это этап (часть) судебного разбирательства, включающий в себя:

- совещание судей, в процессе которого обсуждаются все вопросы, подлежащие разрешению по делу (кроме постановления приговора судьями единолично);
- принятие решений по обсужденным вопросам;
- составление приговора;
- подписание приговора;
- провозглашение приговора.

Приговор – решение, вынесенное судом первой инстанции по вопросу о виновности или невиновности обвиняемого, о применении или неприменении к нему наказания и по другим вопросам, подлежащим разрешению.

Под приговором следует также понимать процессуальный акт, в котором излагается соответствующее решение.

Приговор суда – важнейший акт правосудия. В ст. 26 Конституции Республики Беларусь и ст. 9 УПК закреплено, что лицо может быть признано виновным в совершении преступления только по приговору суда. В соответствии со ст. 349 УПК судьи постановляют приговоры именем Республики Беларусь. Таким образом приговору придается значение акта государственной власти. Он является актом применения закона при отправлении правосудия по уголовным делам. Постановленный именем Республики Беларусь и вступивший в законную силу приговор обязателен для исполнения на всей территории государства всеми физическими и юридическими лицами (ст. 400 УПК). Приговор, вступивший в законную силу, обладает свойством преюдициальности. Обстоятельства, установленные вступившим в законную силу приговором, признаются судом, прокурором, следователем, дознавателем без дополнительной проверки. При этом не может предрешаться виновность лиц, не участвовавших ранее в производстве по рас-

смаатриваемому уголовному делу.

Без общеобязательности приговора его законная сила имеет формальный характер и теряет реальное значение. Поэтому в случае необходимости исполнение приговора обеспечивается государственным принуждением.

Специфическая особенность, отличающая приговор от других актов правоприменения, заключается в том, что он выносится только судом в предусмотренном законом процессуальном порядке и содержит решение основных вопросов уголовного дела. Приговором завершается рассмотрение дела в суде первой инстанции, на лицо возлагается уголовная ответственность либо исключается возможность его привлечения к ответственности по данному делу. Следовательно, приговор является актом применения норм не только уголовно-процессуального, но и уголовного права. Применение уголовно-правовых норм происходит при вынесении как обвинительного, так и оправдательного приговора, когда устанавливается отсутствие оснований для такого применения (например, если в приговоре обосновывается, что в деянии нет состава преступления).

В ст. 350 УПК закреплены требования, предъявляемые к приговору как к решению суда.

Приговор суда должен быть *законным*. Он признается таковым, если постановлен на основе закона и с соблюдением всех его требований. Законность приговора означает, что он по своей форме соответствует закону, по своему содержанию основывается на материалах дела, которое было рассмотрено судом в точном соответствии с требованиями уголовно-процессуального закона. Данное требование означает также, что правильно применен уголовный закон и все иные законы.

Приговор суда должен быть *обоснованным*, т. е. он должен быть постановлен на основании лишь тех представленных суду доказательств, которые всесторонне, полно и объективно исследованы в судебном заседании. Обоснованность приговора означает, что суд при его постановлении исходил из материалов дела, рассмотренных в судебном заседании; строил свои выводы на достоверных доказательствах; дал оценку доказательствам в совокупности, которая исключает другое решение, кроме принятого судом; глубоко проанализировал состав преступления и его квалифицирующие признаки; в случае признания лица виновным назначил наказание с учетом характера и степени общественной опасности преступления, его личности и обстоятельств дела, смягчающих и отягчающих ответственность; в случае признания обвиняемого невиновным – оправдал его.

Приговор суда должен быть *мотивированным*. Приговор признается мотивированным, если в нем приведены доказательства, на которых основаны выводы суда и мотивы принятых им решений.

Приговор суда должен быть *справедливым*. Приговор признается таковым, если наказание, назначенное виновному, определено в соответствии со статьей УК, предусматривающей ответственность за совершенное преступление, и с учетом его личности. Каждый невиновный подлежит оправданию. Необходимо подчеркнуть, что существует узкое и широкое понимание справедливости приговора. В узком смысле справедливость приговора трактуется уголовно-процессуальным законом. В более широком понимании понятием справедливости приговора охватывается его законность, обоснованность, т. е. правильное по существу и по форме решение, отвечающее не только правовым, но и социально-нравственным принципам отношения к человеку и совершенному им деянию. Справедливость приговора выражается в его нравственной оценке в глазах общества с позиции социальной справедливости.

Приговор как процессуальный документ должен отвечать требованиям, изложенным в ст. 358 УПК. В данной статье указана структура приговора и отражены требования к его оформлению.

Приговор должен быть составлен в ясных, понятных выражениях, в третьем лице, с соблюдением правил общей и юридической грамотности. Следует исключить при его составлении употребление сокращений и слов, не приемлемых в официальных документах, излишнюю детализацию способов совершения отдельных видов преступлений (например, незаконного изготовления оружия, наркотиков, изнасилования). Исправления, дописки, подчистки в приговоре недопустимы. Несоблюдение этого положения является нарушением уголовно-процессуального закона и может повлечь отмену приговора (пункт 26 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь № 9 от 28 сентября 2001 г. «О приговоре суда»).

Согласно ст. 335 УПК приговор суда может быть обвинительным или оправдательным.

Обвинительный приговор может быть постановлен:

- с назначением уголовного наказания, подлежащего отбыванию осужденным;
- с назначением уголовного наказания и освобождением от его отбывания;
- без назначения уголовного наказания.

Обвинительный приговор постановляется лишь при условии, что в ходе судебного разбирательства виновность обвиняемого в совер-

шении преступления подтверждена совокупностью исследованных судом доказательств. Приговор не может быть основан на предположениях.

Постановляя обвинительный приговор с назначением наказания осужденному, суд должен точно определить его вид, размер, срок и начало исчисления срока отбывания наказания.

Суд постановляет обвинительный приговор с назначением наказания и освобождением от его отбывания в случае, если время содержания обвиняемого под стражей по данному делу с учетом правил зачета предварительного заключения, установленных ст. 75 УК, поглощает наказание, назначенное судом.

Суд постановляет обвинительный приговор без назначения наказания в соответствии со ст. 79 УК, а также если к моменту его вынесения наступила смерть обвиняемого.

Оправдательный приговор постановляется в следующих случаях:

- если отсутствует общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом;
- если в деянии обвиняемого отсутствует состав преступления;
- если не доказано участие обвиняемого в совершении преступления.

При постановлении оправдательного приговора за недоказанностью участия обвиняемого в совершении преступления, если лицо, совершившее преступление, остается неустановленным, суд выносит постановление (определение) о передаче уголовного дела прокурору для организации производства дополнительно предварительного расследования и установления лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого.

Оправдание по любому из перечисленных оснований означает признание невиновности обвиняемого и влечет его полную реабилитацию.

Приговор постановляется судом в совещательной комнате. Во время постановления приговора в этой комнате могут находиться лишь судьи, входящие в состав суда по данному уголовному делу. Присутствие запасных судей и народных заседателей, а также иных лиц не допускается.

По окончании рабочего времени, а также в течение рабочего дня суд вправе сделать перерыв для отдыха с выходом из совещательной комнаты. Судьи не вправе разглашать суждения, имевшие место при обсуждении и постановлении приговора.

Время провозглашения приговора должно быть объявлено участникам судебного заседания перед удалением судей в совещательную комнату.

При постановлении приговора суд в совещательной комнате раз-

решает следующие вопросы:

1. Доказано ли, что имело место деяние, в совершении которого обвиняется лицо.

2. Доказано ли, что деяние совершил обвиняемый.

3. Является ли это деяние преступлением и какой именно статьей УК предусмотрена ответственность за его совершение.

4. Виновен ли обвиняемый в совершении этого деяния.

5. Имеются ли обстоятельства, смягчающие или отягчающие ответственность обвиняемого.

6. Подлежит ли обвиняемый наказанию за совершенное им преступление.

7. Какое наказание должно быть назначено обвиняемому.

8. Подлежит ли обвиняемый дополнительному наказанию и какому именно.

9. Имеются ли основания для постановления приговора без назначения наказания, с отсрочкой исполнения наказания, с условным неприменением наказания или с освобождением от отбывания наказания.

10. В исправительном учреждении какого вида и в условиях какого режима должен отбывать наказание осужденный к лишению свободы.

11. Подлежит ли удовлетворению гражданский иск, в чью пользу и в каком размере; о взыскании государственной пошлины.

12. Как следует поступить с имуществом, на которое наложен арест.

13. Как следует поступить с вещественными доказательствами.

14. На кого и в каком размере должны быть возложены процессуальные издержки.

15. Применять ли принудительные меры безопасности и лечения в случаях, предусмотренных ст. 101 УК.

16. Какую меру пресечения и иную меру процессуального принуждения следует избрать в отношении обвиняемого.

Если лицо обвиняется в совершении нескольких преступлений, суд разрешает вопросы, указанные в пунктах 1–7, по каждому преступлению в отдельности. Эти же вопросы в тех случаях, когда в совершении преступления обвиняется несколько лиц, суд разрешает в отношении каждого обвиняемого в отдельности, определяя роль и степень его участия в совершенном деянии.

Если в ходе предварительного расследования или судебного разбирательства возникал вопрос о вменяемости обвиняемого, суд обязан при постановлении приговора еще раз обсудить этот вопрос. Признав, что обвиняемый во время совершения общественно опасного деяния находился в невменяемом состоянии или после совершения преступления заболел психическим расстройством (заболеванием),

лишающим его возможности осознавать значение своих действий или руководить ими, суд выносит решение в соответствии с правилами гл. 46 УПК.

При коллегиальном рассмотрении уголовного дела постановлению приговора предшествует совещание судей. Председательствующий ставит на разрешение вопросы в порядке, указанном в ст. 352 УПК.

При разрешении каждого вопроса никто из судей не вправе воздержаться от голосования, за исключением случаев, предусмотренных ч. 3 ст. 352 УПК. Все вопросы разрешаются большинством голосов. Председательствующий подает свой голос последним.

Судье, голосовавшему за оправдание обвиняемого и оставшемуся в меньшинстве, предоставляется право воздержаться от голосования по вопросам применения уголовного закона. Если другие судьи разошлись во мнениях о квалификации преступления или о мере наказания, то голос, поданный за оправдание, присоединяется к голосу, поданному за квалификацию по закону, предусматривающему менее тяжкое преступление, и за назначение менее строгого наказания.

Исключительная мера наказания – смертная казнь – может быть назначена обвиняемому, признанному виновным, только по единогласному решению всех судей.

Судья, оставшийся в меньшинстве, вправе изложить свое особое мнение в совещательной комнате в письменной форме. Особое мнение приобщается к уголовному делу и оглашению в зале судебного заседания не подлежит.

Если на приговор суда, по которому один из судей остался при особом мнении, не поступят кассационные жалоба или протест, суд, рассматривавший уголовное дело, по вступлении приговора в законную силу направляет данное дело председателю вышестоящего суда для решения вопроса о принесении протеста в порядке надзора.

После разрешения вопросов, указанных в статьях 352 и 353 УПК, суд переходит к постановлению приговора. Приговор излагается на языке, на котором проходило судебное разбирательство, и состоит из вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной частей. Приговор может быть написан от руки или подготовлен с помощью технических средств одним из судей, участвующих в его постановлении, и подписывается всеми судьями. Судья, оставшийся при особом мнении, не подписывает приговор, о чем напротив его фамилии делается отметка «особое мнение».

Содержание обвинительного и оправдательного приговора определено в статьях 359–364 УПК.

Во *вводной части* *обоих видов приговора* указываются:

- постановление приговора именем Республики Беларусь;

- время и место постановления приговора;
- наименование суда, постановившего приговор, состав суда, государственный и частный обвинители, защитник;
- фамилия, имя и отчество обвиняемого, дата и место его рождения, гражданство, место жительства, место работы, занятие, образование, семейное положение и иные сведения о личности обвиняемого, имеющие значение для уголовного дела;
- статья УК, предусматривающая преступление, в совершении которого лицо обвиняется (пункт, часть, статья).

Описательно-мотивировочная часть обвинительного приговора должна содержать описание преступного деяния, признанного судом доказанным, с указанием места, времени, способа его совершения, формы вины, мотивов, целей и последствий преступления. В описании способа совершения преступления необходимо раскрыть, какие преступные действия и каким образом были совершены обвиняемым, либо в чем конкретно выразалось его бездействие, какие именно требования им не выполнены, если диспозиция статьи УК носит бланкетный характер. О последствиях преступления надлежит указывать как в случаях, когда они имеют характер квалифицирующего признака, так и тогда, когда они не влияют на квалификацию. Если преступлением причинен имущественный вред, необходимо указать физическое или юридическое лицо, понесшее вред. В приговоре приводятся доказательства, на которых основаны выводы суда о виновности обвиняемого, и мотивы, по которым суд отверг другие доказательства. Указываются обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность, а в случае признания части обвинения необоснованной или установления неправильной квалификации преступления – основания и мотивы изменения обвинения, мотивы решения всех вопросов, относящихся к назначению уголовного наказания, освобождению от него или от его реального отбывания, применению иных мер уголовной ответственности либо принудительных мер безопасности и лечения. Должно содержаться обоснование принятых решений и по другим вопросам, указанным в ст. 352 УПК.

В описательно-мотивировочной части обвинительного приговора недопустимы выводы, свидетельствующие о виновности в совершении преступления лица (лиц), в отношении которого (которых) судебное разбирательство не проводилось. Если отдельные участники преступного деяния освобождены от уголовной ответственности по предусмотренным в законе основаниям либо дело в отношении некоторых выделено в отдельное производство, в приговоре указывается, что преступление совершено обвиняемым с другим лицом (лицами)

без указания его (их) фамилии.

Если при сокращенном порядке судебного следствия исследование доказательств ограничилось допросом обвиняемого, в приговоре вывод о виновности мотивируется этими показаниями с указанием в описательно-мотивировочной части приговора, что признание вины обвиняемым не является вынужденным, не оспаривается какой-либо из сторон и не вызывает у суда сомнений. Суд вправе в этих случаях привести доказательства виновности обвиняемого, не раскрывая их содержания, полученные при производстве предварительного расследования, но не оспоренные сторонами (ч. 4 ст. 286 и ч. 4 ст. 360 УПК).

В резолютивной части обвинительного приговора должно быть указано следующее:

- фамилия, имя и отчество обвиняемого;
- решение о признании обвиняемого виновным в совершении преступления;
- уголовный закон (пункт, часть, статья), по которому лицо признано виновным;
- вид, срок и размер наказания, назначенного обвиняемому за каждое преступление, в совершении которого он признан виновным; окончательная мера наказания, подлежащая отбыванию на основании статей 72–74 УК; вид исправительного учреждения, в котором должен отбывать наказание осужденный к лишению свободы, и условия режима;
- длительность испытательного срока при условном неприменении наказания и обязанности, которые возлагаются на осужденного;
- решение о назначении обвиняемому дополнительного наказания;
- решение о зачете времени предварительного заключения под стражу, если обвиняемый до постановления приговора был задержан или к нему применялась мера пресечения в виде заключения под стражу, или если он помещался в психиатрический стационар или иную государственную организацию здравоохранения;
- решение о мере пресечения и иной мере процессуального принуждения в отношении обвиняемого до вступления приговора в законную силу.

Если лицу предъявлено обвинение по нескольким статьям уголовного закона, то в резолютивной части приговора должно быть точно указано, по каким из них обвиняемый оправдан и по каким осужден. В случае освобождения обвиняемого от отбывания наказания или вынесения приговора без назначения наказания об этом указывается в резолютивной части приговора.

В описательно-мотивировочной части оправдательного пригово-

ра излагаются сущность предъявленного обвинения, обстоятельства уголовного дела, установленные судом; доказательства, послужившие основанием для оправдания обвиняемого; мотивы, объясняющие, почему суд признает недостоверными или недостаточными доказательства, на которых было основано утверждение о виновности обвиняемого в совершении преступления; мотивы решения в отношении гражданского иска.

Не допускается включение в оправдательный приговор формулировок, ставящих под сомнение невиновность оправданного.

В резолютивной части оправдательного приговора должно быть указано следующее:

- фамилия, имя и отчество обвиняемого;
- решение о признании обвиняемого невиновным и его оправдании, основания оправдания;
- решение об отмене меры пресечения и иной меры процессуального принуждения, если она была применена;
- решение об отмене мер обеспечения возмещения вреда и конфискации имущества, если такие меры были приняты.

В резолютивной части как обвинительного, так и оправдательного приговора, кроме вопросов, перечисленных в статьях 361 и 363 УПК, должно быть указано следующее:

- решение по предъявленному гражданскому иску;
- решение вопроса о вещественных доказательствах;
- решение о взыскании процессуальных издержек;
- разъяснение порядка и срока кассационного обжалования (опротестования) приговора.

После подписания приговора суд возвращается в зал судебного заседания и председательствующий провозглашает приговор. С согласия сторон допускается провозглашение только резолютивной части приговора. Все присутствующие в зале судебного заседания, не включая состава суда, выслушивают приговор стоя.

Если приговор изложен на языке, которым обвиняемый не владеет, то вслед за провозглашением приговора или синхронно он должен быть переведен вслух переводчиком на родной язык обвиняемого или на другой язык, которым он владеет.

Датой постановления приговора считается день его подписания составом суда, а местом – город или иной населенный пункт, где он постановлен. Приговор провозглашается председательствующим после выхода из совещательной комнаты независимо от присутствия в зале обвиняемого и других участников процесса. Если обвиняемый за нарушение порядка был удален из зала судебного заседания, приго-

вор должен быть провозглашен в его присутствии или объявлен ему под расписку немедленно после провозглашения (ч. 2 ст. 307 УПК).

После провозглашения приговора председательствующий разъясняет сторонам порядок и сроки ознакомления с протоколом судебного заседания и принесения на него замечаний, а также порядок и срок кассационного обжалования приговора. При назначении наказания с применением статей 77, 78 и 93 УК обвиняемому также разъясняются последствия нарушения условий отбывания наказания или невыполнения требований, установленных при отсрочке исполнения приговора. Если обвиняемый осужден к исключительной мере наказания – смертной казни, председательствующий разъясняет ему право ходатайствовать о помиловании после вступления приговора в законную силу.

При оправдании обвиняемого либо при постановлении обвинительного приговора без назначения наказания или с освобождением от отбывания наказания, а также с осуждением к наказанию, не связанному с лишением свободы, или к условному неприменению наказания обвиняемый, находящийся под стражей, подлежит немедленному освобождению.

Не позднее пяти суток после провозглашения приговора его копия должна быть вручена обвиняемому, защитнику, государственному и частному обвинителям. В тот же срок копия приговора вручается потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику, представителям, если в суд поступила просьба от указанных лиц.

Суд не позднее следующего дня после постановления обвинительного приговора в отношении обвиняемого, осужденного к наказанию в виде ограничения свободы с направлением в исправительное учреждение открытого типа, ареста, лишения свободы, пожизненного заключения, смертной казни, если дети указанного лица остаются без попечения родителей, уведомляет об этом управление (отдел) образования районного, городского исполнительного комитета, местной администрации района в городе по месту жительства родителей (родителя) для обеспечения государственной защиты детей. При наличии у обвиняемого, осужденного к наказанию в виде ограничения свободы с направлением в исправительное учреждение открытого типа, ареста, лишения свободы, пожизненного заключения, смертной казни, престарелых родителей, других иждивенцев, оставшихся без присмотра, одновременно с постановлением обвинительного приговора суд выносит определение (постановление) о передаче указанных лиц на попечение или под опеку родственникам либо другим лицам и учреждениям, а при наличии у него имущества или жилища, остающихся без присмотра, – о передаче их на хранение родственникам или местным исполнительным и распорядительным органам.

В случае участия защитника в деле по назначению суд одновременно с постановлением приговора выносит определение (постановление) об оплате труда защитника за осуществление защиты.

Процессуальные решения, названные в частях 1 и 2 ст. 368 УПК, могут быть приняты и после провозглашения приговора по заявлению заинтересованных лиц.

После провозглашения приговора председательствующий в судебном заседании или председатель суда по просьбе членов семьи и близких родственников обвиняемого, содержащегося под стражей, должен предоставить им возможность свидания с обвиняемым.

Тема 6. КАССАЦИОННОЕ ПРОИЗВОДСТВО

6.1. Понятие и значение стадии кассационного производства, основные черты кассации

Кассационное производство – это проверка судом кассационной (второй) инстанции законности и обоснованности судебных приговоров, определений и постановлений, не вступивших в законную силу, по жалобам заинтересованных лиц, а также по протесту прокурора.

Стадия кассационного производства состоит из двух частей:

- кассационное обжалование и опротестование приговоров, определений, постановлений, не вступивших в законную силу, и проведение судом первой инстанции в связи с поступившими жалобами и протестами процессуальных действий до направления уголовного дела, жалоб, протестов, возражений на них в суд кассационной инстанции;
- рассмотрение судом кассационной инстанции уголовных дел по жалобам и протестам и принятие по результатам проверки законности и обоснованности приговоров, определений, постановлений соответствующих решений.

Важнейшими задачами кассационного производства являются выявление, устранение и предупреждение судебных ошибок по конкретным уголовным делам, обеспечение правильного и единообразного применения законодательства судами первой инстанции.

Решение указанных задач способствует тому, чтобы только действительно законные и обоснованные решения вступали в законную силу и тем самым приобретали свойство общеобязательности. Кассационная проверка позволяет выявить большую часть судебных ошибок и поэтому служит способом охраны прав и законных интересов личности, способом укрепления правопорядка. В этом состоит

значение кассационного производства.

Кассационному производству свойственен метод, отличающий его от других стадий уголовного процесса. Здесь допускаются широкие возможности для обжалования, но не проводятся судебные действия, связанные с получением и проверкой уголовно-процессуальных доказательств (за исключением назначения экспертиз, истребования отдельных документов). Судебное решение проверяется по его содержанию и форме, соответствию его материалам уголовного дела. О законности и обоснованности выводов суда первой инстанции, о правильности исследования им доказательств и о других важных для оценки правосудности решения обстоятельств суд кассационной инстанции судит, прежде всего, по протоколу судебного заседания и другим материалам уголовного дела, кассационным жалобам и протестам. Кроме того, допускается представлять в кассационную инстанцию дополнительные (новые) материалы, свидетельствующие о незаконности и необоснованности проверяемого судебного решения.

Таким образом, основа кассационной проверки – исследование документов. Порядок кассационного производства в этой связи характерен, прежде всего, своей экономичностью при достаточно высокой эффективности. Он позволяет не повторять дорогостоящей процедуры судебного разбирательства с целью проверки состоявшегося судебного решения.

Особенности кассационного производства проявляются в его принципах (в юридической литературе их также именуют основными чертами, началами кассационного производства). Основными чертами кассационного производства являются свобода обжалования, ревизионный характер кассационной проверки, представление (истребование) новых материалов, недопустимость (запрет) поворота обжалованного обвиняемым приговора к худшему.

Свобода обжалования означает возможность принесения кассационной жалобы широким кругом лиц из числа участников (сторон) судебного разбирательства (ст. 370 УПК). Подать кассационную жалобу вправе обвиняемый, его защитник и законный представитель, потерпевший, частный обвинитель или их представители, гражданский истец, гражданский ответчик.

Прокурор обязан опротестовать в кассационном порядке каждый приговор, постановленный с нарушениями уголовного или уголовно-процессуального закона. Право принесения протеста принадлежит прокурору, участвовавшему в рассмотрении дела в качестве государственного обвинителя. Генеральный прокурор Республики Беларусь, прокуроры 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.

Гражданский истец, гражданский ответчик или их представители вправе обжаловать в кассационном порядке приговор в части, относящейся к гражданскому иску.

Оправданное судом лицо вправе обжаловать в кассационном порядке оправдательный приговор в части мотивов и оснований оправдания.

Если кассационная жалоба подана лицом, которому такое право законом не предоставлено, а равно принесен протест прокурором вне пределов его компетенции, то жалоба или протест подлежат возврату лицам, их подавшим.

В случаях обжалования приговора законным представителем несовершеннолетнего обвиняемого или потерпевшего, которые ко дню кассационного рассмотрения дела достигли совершеннолетия, жалоба должна быть рассмотрена судом кассационной инстанции по существу (пункт 2 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь № 12 от 27 сентября 2007 г. «О практике применения судами норм уголовно-процессуального кодекса, регулирующих кассационное производство»).

Вышеуказанные лица вправе обжаловать приговор любого суда, за исключением приговора Верховного Суда Республики Беларусь.

Свобода кассационного обжалования гарантирует права и законные интересы сторон и в известной мере предопределяет эффективность деятельности суда второй инстанции.

Правило о свободе кассационного обжалования наделяет каждую сторону процесса следующими правами:

- обжаловать приговор в объеме, необходимом и достаточном для защиты своих прав и законных интересов;
- принести жалобу как через суд, вынесший приговор, так и непосредственно в кассационную инстанцию;
- отозвать поданную жалобу и устранить кассационное рассмотрение дела.

Ревизионный порядок рассмотрения дела судом второй инстанции свидетельствует, что данный суд не связан доводами кассационной жалобы или протеста. Он обязан проверить все дело в полном объеме, в отношении которого не принесены кассационный протест либо жалоба потерпевшего (ст. 378 УПК).

Представление новых (дополнительных) материалов в кассационную инстанцию необходимо для подтверждения доводов, изложен-

ных в жалобе или протесте. Лица, указанные в ст. 370 УПК, вправе представить в кассационную инстанцию дополнительные материалы как до, так и во время рассмотрения дела. В интересах ревизионной проверки дела новые материалы могут быть затребованы и самой кассационной инстанцией.

Основное назначение новых материалов – в дополнительном подтверждении наличия или отсутствия в деле кассационных оснований.

Новыми материалами могут быть как письменные материалы, так и предметы, документы. Чаще всего ими являются справки, характеристики, больничные листы, личные счета на вклады, заявления лиц об обстоятельствах дела, письменные мнения специалистов по вопросам, относящимся к экспертизе.

Новыми становятся такие материалы, которые обладают свойством кассационной относимости (пригодности) по источнику и форме получения. Не могут быть дополнительные материалы добыты следственным путем. Процессуальное значение новых материалов устанавливается кассационной инстанцией по результатам их проверки и оценки.

Лицо, представляющее суду дополнительные материалы, обязано указать, каким путем они получены и в связи с чем возникла необходимость их представления. О принятии или отклонении дополнительных материалов суд, выслушав мнения сторон, выносит определение. Дополнительные материалы, если они имеют значение для разрешения уголовного дела, могут послужить основанием для изменения приговора или его отмены с прекращением производства по уголовному делу при условии, что сведения, содержащиеся в этих материалах, не требуют проверки и оценки судом первой инстанции (например, документы, свидетельствующие о недостижении обвиняемым возраста, с которого наступает уголовная ответственность, о снятии прежней судимости и т. п.). Во всех других случаях дополнительные материалы могут служить основанием лишь для отмены приговора с направлением дела на новое судебное рассмотрение.

Недопустимость поворота к худшему при проверке дела по жалобе обвиняемого или его защитника гарантируется законом с целью обеспечения свободы обжалования. Кассационная инстанция вправе отменить или изменить приговор в связи с необходимостью применения закона о более тяжком преступлении либо за мягкостью наказания, а равно и по другим основаниям, могущим повлечь ухудшение положения обвиняемого, только в тех случаях, когда именно по этим основаниям принесен прокурором протест или подана жалоба потер-

певшим, частным обвинителем или их представителями. Сама кассационная инстанция, независимо от того, по чьей инициативе внесено дело на ее рассмотрение, не вправе усилить наказание или применить закон о более тяжком преступлении. Оправдательный приговор, определение о прекращении производства по уголовному делу или иное решение, вынесенные в пользу обвиняемого, не могут быть отменены по мотивам существенного нарушения уголовно-процессуального закона, если невиновность обвиняемого не оспаривается сторонами. Оправдательный приговор может быть отменен в кассационном порядке не иначе как по жалобе потерпевшего, частного обвинителя или их представителей, представителя гражданского истца, либо по жалобе обвиняемого, оправданного судом, либо по протесту прокурора.

Вместе с тем кассационная инстанция вправе внести в приговор изменения, касающиеся увеличения размера удовлетворенного судом первой инстанции гражданского иска, если по делу не требуется собирания или дополнительной проверки доказательств, обстоятельства дела в части причиненного вреда установлены в судебном разбирательстве полно и правильно, но допущена ошибка в применении норм материального права.

После отмены приговора в кассационной инстанции при новом рассмотрении дела суд первой инстанции может усилить наказание, применить закон о более тяжком преступлении либо иным образом ухудшить положение обвиняемого только при условии, если первоначальный приговор был отменен по кассационной жалобе потерпевшего, частного обвинителя или их представителей либо по кассационному протесту прокурора в связи с необходимостью применения закона о более тяжком преступлении либо за мягкостью наказания, а равно и по другим основаниям, влекущим ухудшение положения обвиняемого.

6.2. Порядок и сроки кассационного обжалования и опротестования приговора, кассационные жалобы и протесты, их содержание

Могут быть обжалованы и опротестованы в кассационном порядке не вступившие в законную силу:

- приговоры, определения, постановления районных (городских) судов – в областной, Минский городской суды;
- приговоры, определения, постановления областных, Минского

городского судов – в Верховный Суд Республики Беларусь;

- приговоры, определения, постановления межгарнизонных военных судов – в Белорусский военный суд;

- приговоры, определения, постановления Белорусского военного суда – в военную коллегия Верховного Суда Республики Беларусь.

Определения суда и постановления судьи, вынесенные в случаях, предусмотренных ч. 1 ст. 33 УПК, обжалованию не подлежат, но могут быть опротестованы прокурором. Определения суда и постановления судьи, вынесенные в случаях, предусмотренных статьями 273, 274, 278–280, 302, 307, 310, 322, 323, 325, 327, ч. 5 ст. 330, статьями 334, 347, 402 и 403 УПК, обжалованию и опротестованию в кассационном порядке не подлежат.

В случаях обжалования или опротестования определения (постановления), вынесенного во время судебного разбирательства уголовного дела, закончившегося постановлением приговора, дело подлежит направлению в кассационную инстанцию только по истечении срока, установленного для обжалования и опротестования приговора.

Если определение суда или постановление судьи, вынесенное во время судебного разбирательства уголовного дела, кассационному обжалованию и опротестованию не подлежит (пункт 3 ч. 1 ст. 377 УПК), а одна из сторон считает, что данное процессуальное решение повлияло на правильность приговора (например, определение или постановление об отказе в удовлетворении ходатайства), его законность и обоснованность проверяется судом кассационной инстанции при рассмотрении дела по жалобе или протесту на приговор суда.

Кассационные жалобы подаются, а кассационные протесты приносятся через суд, постановивший приговор. Подача жалобы или принесение протеста непосредственно в кассационную инстанцию не являются препятствием для рассмотрения жалобы или протеста. В этом случае жалобы и протесты направляются в суд первой инстанции для приобщения к уголовному делу.

Приговор, постановленный при повторном рассмотрении уголовного дела, может быть обжалован или опротестован в общем порядке.

Кассационные жалоба и протест должны содержать следующее:

- наименование суда, которому адресуется жалоба или протест;
- данные о лице, подавшем жалобу или принесшем протест, с указанием его процессуального положения, места жительства или места нахождения;
- приговор или иное решение, которые обжалуются или опротестовываются, и наименование суда, постановившего этот приговор или принявшего решение;

- доводы лица, подавшего жалобу или принесшего протест, с указанием на то, в чем заключается неправильность приговора или иного решения и в чем состоит его просьба;

- перечень прилагаемых к жалобе или протесту материалов;

- дату и подпись лица, подавшего жалобу или принесшего протест.

Если жалоба или протест не соответствуют предъявляемым требованиям или не содержат указания на обстоятельства, относящиеся к предмету кассационного рассмотрения, что препятствует рассмотрению уголовного дела, то они считаются поданными, но возвращаются судьей, и назначается срок для их пересоставления. При невозвращении жалобы или протеста в установленный судом срок жалоба или протест считаются неподанными.

О подаче жалобы или принесении протеста суд первой инстанции извещает обвиняемого и других участников уголовного процесса, интересов которых касаются жалоба или протест. Обвиняемый и другие участники уголовного процесса вправе ознакомиться с поступившими в суд жалобами и протестами и подать на них свои возражения. Причем обвиняемому по его просьбе вручается копия жалобы или протеста. В то же время, если в кассационной жалобе потерпевшего, частного обвинителя, их представителей, кассационном протесте прокурора содержится просьба об отмене или изменении приговора по основаниям, могущим повлечь ухудшение положения обвиняемого, их копии вручаются обвиняемому, а копия протеста также и потерпевшему независимо от его просьбы.

Возражения, поступившие на жалобу или протест, приобщаются к уголовному делу или направляются в дополнение к нему в течение суток.

Дополнительные кассационные жалобы и протесты и письменные возражения на них могут быть поданы в кассационную инстанцию не позднее чем за трое суток до начала рассмотрения уголовного дела.

Участники уголовного процесса, подавшие жалобу или принесшие протест, вправе их отозвать. Об отзыве жалобы или протеста извещаются участники уголовного процесса, интересов которых это касается.

Кассационные жалобы и протесты на приговор суда первой инстанции могут быть поданы в течение десяти суток со дня провозглашения приговора, а обвиняемым, содержащимся под стражей, – в тот же срок со дня вручения ему копии приговора.

В течение срока, установленного для обжалования и опротестования приговора, уголовное дело не может быть истребовано из суда. Прокурор, а также обвиняемый, его защитник и законные представители, потерпевший, частный обвинитель, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители вправе ознакомиться в суде

с поступившими жалобами или протестом.

Кассационные жалоба или протест, поданные с пропуском срока, возвращаются лицу, подавшему жалобу или принесшему протест.

В случае пропуска срока на обжалование или опротестование приговора по уважительным причинам лица, имеющие право на подачу кассационной жалобы или принесение кассационного протеста, могут ходатайствовать перед судом, постановившим приговор, о восстановлении пропущенного срока. Вопрос о восстановлении срока решается судом, постановившим приговор, а при единоличном рассмотрении дела – судьей, которые вправе вызвать лицо, возбудившее ходатайство, для дачи объяснений.

Определение суда, постановление судьи об отказе в восстановлении пропущенного срока могут быть обжалованы или опротестованы в общем порядке в вышестоящий суд, который вправе восстановить пропущенный срок и рассмотреть уголовное дело по жалобе или протесту по существу.

Подача кассационной жалобы или принесение кассационного протеста на приговор приостанавливают приведение приговора в исполнение.

По истечении срока, установленного для обжалования или опротестования, суд, постановивший приговор, направляет уголовное дело с поступившими жалобами, протестом и возражениями на них в кассационную инстанцию и извещает заинтересованных лиц о дне рассмотрения дела в кассационной инстанции. Несоблюдение этого требования влечет отложение слушания дела.

Лицо, обжаловавшее или опротестовавшее приговор, не позднее чем за трое суток до начала судебного заседания вправе изменить либо дополнить новыми доводами свою жалобу или протест. При этом в дополнительном протесте прокурора или его заявлении об изменении протеста, равно как и в дополнительной жалобе потерпевшего, частного обвинителя или их представителей, поданных по истечении срока обжалования и опротестования приговора, не может быть поставлен вопрос об ухудшении положения обвиняемого, если такое требование не содержалось в первоначальных жалобе или протесте.

6.3. Сроки и порядок рассмотрения дела в кассационной инстанции, виды решений кассационной инстанции

По кассационным жалобам и протестам суд проверяет правиль-

ность применения закона к установленным судом фактам и соблюдение при судебном разбирательстве и разрешении уголовного дела по существу требований УПК. В случае обнаружения нарушений закона, влекущих отмену или изменение приговора, суд руководствуется правилами статей 385–388 УПК.

Уголовные дела по кассационным жалобам и протестам рассматриваются кассационной коллегией в составе трех профессиональных судей, один из которых является председательствующим.

Суды кассационной инстанции должны рассмотреть поступившее по кассационной жалобе (протесту) уголовное дело в день, назначенный судом первой инстанции, но не позднее одного месяца со дня его поступления. В исключительных случаях председатель или заместитель председателя соответствующего суда могут продлить этот срок, но не более чем на два месяца.

Стороны не менее чем за пять суток до рассмотрения уголовного дела должны быть извещены судом кассационной инстанции о месте и времени его рассмотрения.

В случае изменения или продления срока рассмотрения уголовного дела в кассационной инстанции участники уголовного процесса, указанные в ст. 373 УПК, должны быть заблаговременно извещены о дне его рассмотрения. Не позднее чем за трое суток до рассмотрения уголовного дела в помещении суда кассационной инстанции должно быть вывешено объявление о времени его рассмотрения.

Суд кассационной инстанции рассматривает уголовные дела в открытом судебном заседании, за исключением случаев, указанных в ст. 23 УПК.

В заседании суда, рассматривающего уголовное дело в кассационном порядке, могут участвовать прокурор, защитник, а также потерпевший, частный обвинитель, гражданский истец, гражданский ответчик, представители. Вопрос об участии обвиняемого, содержащегося под стражей или домашним арестом, в заседании суда, рассматривающего уголовное дело в кассационном порядке, разрешается этим судом. Явившийся в судебное заседание обвиняемый в любом случае допускается к даче объяснений. Обвиняемый, содержащийся под стражей или домашним арестом, в отношении которого подана кассационная жалоба потерпевшим, частным обвинителем или их представителями либо принесен кассационный протест прокурором по основаниям, могущим повлечь ухудшение его положения, вызывается в заседание суда кассационной инстанции по его ходатайству. Участие обвиняемого, которому назначено наказание в виде смертной казни,

и его защитника в рассмотрении уголовного дела в суде кассационной инстанции обязательно. При рассмотрении судом кассационных жалоб или протестов по основаниям, могущим повлечь ухудшение положения обвиняемого, участие защитника в случаях, указанных в ст. 45 УПК, обязательно.

Неявка лиц, за исключением указанных в ч. 3 ст. 382 УПК, своевременно извещенных о дне рассмотрения уголовного дела, не препятствует его рассмотрению.

Согласно ст. 384 УПК, председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое уголовное дело подлежит рассмотрению. Затем он удостоверяется, кто явился по уголовному делу, выясняет, своевременно ли стороны извещены о дне рассмотрения уголовного дела, вручена ли копия жалобы или протеста обвиняемому и потерпевшему в случаях, предусмотренных ч. 3 ст. 373 УПК, после чего суд решает вопрос о возможности рассмотрения уголовного дела. После этого председательствующий объявляет состав суда, фамилии прокурора и переводчика и опрашивает явившихся по делу лиц, имеются ли у них заявления об отводе. Председательствующий также опрашивает явившихся по делу лиц об имеющихся у них ходатайствах. По заявленным ходатайствам суд выносит определение.

Рассмотрение уголовного дела откладывается в следующих случаях:

- в заседание суда кассационной инстанции не явились лица, участие которых в нем является по закону обязательным;
- обвиняемому не была вручена копия кассационной жалобы потерпевшего, частного обвинителя, их представителей, кассационного протеста прокурора, содержащих просьбу об отмене или изменении приговора по основаниям, могущим повлечь ухудшение положения обвиняемого, а потерпевшему – копия протеста по этим основаниям;
- стороны своевременно не извещены о месте и времени рассмотрения уголовного дела.

Рассмотрение уголовного дела начинается с доклада одного из судей, который излагает существо дела, жалобы или протеста. После доклада судьи лица, подавшие жалобы, дают объяснения, а прокурор высказывает свое мнение по ним, а также о законности и обоснованности приговора. В случае рассмотрения дела по протесту после изложения судьей существа дела прокурор обосновывает протест, а затем заслушиваются объяснения других участников процесса. В случае представления дополнительных материалов председательствующий или судья знакомит с ними лиц, указанных в ст. 382 УПК, если они участвуют в судебном заседании.

Обвиняемый, его защитник и законный представитель, потерпев-

ший, частный обвинитель, гражданский истец, гражданский ответчик, представители, если они участвуют в судебном заседании, дают объяснения. Свидетели, эксперты, допрошенные в суде первой инстанции, могут быть вызваны в суд кассационной инстанции для дачи разъяснений по существу данных ими показаний или заключений, если их вызов по ходатайству сторон или по своей инициативе суд признает необходимым.

При рассмотрении уголовного дела суд по ходатайству сторон или по собственной инициативе вправе выполнить следующее:

- назначить судебно-психиатрическую экспертизу;
- назначить повторную или дополнительную экспертизу, если ее проведение возможно по имеющимся в деле материалам;
- истребовать документы, связанные с состоянием здоровья, семейным положением и данными о прошлых судимостях осужденного (рассмотрение дела при этом откладывается).

Заслушав участников судебного заседания, суд удаляется в совещательную комнату для вынесения определения.

В соответствии с правилами ст. 307 УПК, к участникам судебного заседания и лицам, присутствующим при рассмотрении дела, могут быть применены меры воздействия за нарушение порядка судебного заседания.

В результате рассмотрения уголовного дела в кассационном порядке суд принимает одно из следующих решений:

1. Оставляет приговор без изменения, а жалобы или протест – без удовлетворения.

2. Отменяет приговор и направляет дело на новое судебное разбирательство в суд первой инстанции. Отменяя приговор с направлением уголовного дела на новое рассмотрение в суд первой инстанции, суд кассационной инстанции указывает в определении, должно ли быть начато производство по уголовному делу со стадии назначения судебного разбирательства или со стадии судебного разбирательства. В случае отмены приговора ввиду нарушений, допущенных при судебном разбирательстве дела в суде первой инстанции, дело направляется на новое судебное разбирательство в суд, который постановил приговор, но в ином составе, или в другой суд.

3. Отменяет приговор и прекращает производство по уголовному делу. Суд при рассмотрении уголовного дела в кассационном порядке отменяет обвинительный приговор и прекращает производство по уголовному делу в следующих случаях:

- при наличии оснований, указанных в статьях 29 и 30 УПК;
- если доказательствами, исследованными судом первой инстан-

ции, предъявленное лицу обвинение не подтверждено и нет оснований для нового судебного разбирательства.

4. Изменяет приговор. Если при рассмотрении уголовного дела в кассационном порядке будет установлено, что судом первой инстанции неправильно применен уголовный закон или назначено наказание, не соответствующее тяжести преступления и личности обвиняемого, кассационная инстанция может, не передавая дело на новое рассмотрение, внести необходимые изменения в приговор с соблюдением требований ст. 386 УПК.

При внесении в приговор суда первой инстанции изменений суд кассационной инстанции вправе с учетом положений ч. 1 ст. 386 УПК выполнить следующее:

- применить закон о менее тяжком преступлении и назначить обвиняемому наказание в соответствии с новой квалификацией деяния;
- смягчить назначенное судом наказание, вид исправительного учреждения, условия отбывания наказания в виде ограничения свободы;
- внести в приговор иные изменения, если это не повлечет ухудшение положения обвиняемого.

По кассационным жалобам потерпевшего, частного обвинителя, их представителей, кассационному протесту прокурора суд кассационной инстанции вправе с учетом положений ч. 2 ст. 386 УПК выполнить следующее:

- не выходя за пределы предъявленного обвинения или за пределы обвинения, поддержанного при судебном разбирательстве уголовного дела в суде первой инстанции государственным или частным обвинителем, применить закон о более тяжком преступлении и назначить в связи с этим более строгое наказание;
- увеличить срок, размер наказания, назначить более строгий вид наказания, за исключением пожизненного заключения и смертной казни, если назначенное по приговору суда первой инстанции наказание будет признано явно несправедливым вследствие мягкости;
- назначить дополнительное наказание в соответствии с требованиями уголовного закона, если оно необоснованно не назначено судом первой инстанции;
- увеличить срок или размер наказания, если это вызвано неприемлемостью либо неправильным применением норм уголовного закона, регулирующих назначение наказания в соответствии со статьями 65, 66, 71–73 УК, а также изменить фактическое начало исчисления срока отбывания наказания в связи с неправильным его исчислением, зачетом времени предварительного заключения под стражу, применением

акта амнистии;

- заменить назначенный судом первой инстанции обвиняемому более мягкий вид исправительного учреждения, чем предусмотрено законом, и определенный судом первой инстанции режим отбывания наказания в виде лишения свободы на более строгие;

- применить в отношении обвиняемого положения статей 106 и 107 УК.

5. Откладывает разбирательство уголовного дела в случаях, предусмотренных частями 2¹ и 6 ст. 384 УПК.

При вынесении определения суд руководствуется требованиями статей 351, 354 и 358 УПК. Резолютивная часть вынесенного определения немедленно оглашается в зале судебного заседания председательствующим либо одним из судей.

В силу ст. 397 УПК, кассационное определение состоит из вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной частей.

Во вводной части определения должны быть указаны:

- время и место вынесения определения;
- наименование суда и состав кассационной коллегии, вынесшей определение;

- лица, подавшие кассационную жалобу или принесшие кассационный протест;

- лица, участвовавшие в рассмотрении дела в кассационной инстанции.

В описательно-мотивировочной части определения должны быть изложены содержание резолютивной части приговора; краткое содержание доводов лица, подавшего жалобу или принесшего протест, а также возражений других лиц, участвующих в судебном заседании суда кассационной инстанции; мотивы принятого решения. Если жалоба или протест оставлены без удовлетворения, указываются основания, по которым доводы, содержащиеся в жалобе или протесте, признаны необоснованными или несущественными. При отмене или изменении приговора указывается, требования каких статей уголовного или уголовно-процессуального закона нарушены и в чем состоят эти нарушения, а также указываются основания, по которым назначенное судом первой инстанции наказание признано несправедливым. В случае направления дела на новое судебное разбирательство указывается, какие нарушения закона должны быть устранены. При этом кассационная инстанция не вправе предрешать вопросы о доказанности или недоказанности обвинения, достоверности или недостоверности того или иного доказательства и преимуществах одних до-

казательств перед другими, применении судом первой инстанции того или иного уголовного закона и о мере наказания.

В резолютивной части определения указывается решение суда кассационной инстанции по жалобе или протесту.

Указания суда, рассмотревшего дело в кассационном порядке, обязательны при новом судебном разбирательстве уголовного дела судом первой инстанции.

6.4. Понятие и виды кассационных оснований к отмене или изменению приговора

Основания к отмене или изменению приговора представляют собой обстоятельства, свидетельствующие о нарушении требований закона в судебном разбирательстве.

Основаниями к отмене или изменению приговора при рассмотрении уголовного дела в кассационном порядке являются:

- односторонность или неполнота судебного следствия;
- несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам дела;
- существенное нарушение уголовно-процессуального закона;
- неправильное применение уголовного закона;
- несоответствие назначенного судом наказания тяжести преступления и личности обвиняемого.

Односторонним или неполно проведенным признается судебное следствие, когда вследствие необоснованного отклонения ходатайства сторон (стороны) остались невыясненными такие обстоятельства, установление которых могло иметь существенное значение при поста-

новлении приговора, а также если судом не были исследованы доказательства, имеющие значение для правильного разрешения дела, о существовании которых было известно суду, а также не была проведена экспертиза, когда ее проведение по закону является обязательным.

Судебное следствие признается односторонним или неполным в следующих случаях:

- если по уголовному делу не были исследованы обстоятельства, указанные в определении суда, передавшего уголовное дело на новое судебное разбирательство;
- если по уголовному делу не были установлены с достаточной полнотой данные о личности обвиняемого.

Приговор признается не соответствующим фактическим обстоятельствам уголовного дела в следующих случаях:

- выводы суда не подтверждаются доказательствами, исследованными в судебном заседании;
- суд не учел обстоятельств, которые могли существенно повлиять на его выводы;
- при наличии противоречивых доказательств, имеющих существенное значение для выводов суда, в приговоре не указано, по каким основаниям суд принял одно из этих доказательств и отверг другие;
- выводы суда, изложенные в приговоре, содержат существенные противоречия, которые повлияли или могли повлиять на решение вопроса о виновности или невиновности обвиняемого, на правильность применения уголовного закона или определение меры наказания.

Существенными нарушениями уголовно-процессуального закона признаются такие нарушения, которые путем лишения или стеснения гарантированных законом прав участников уголовного процесса при судебном рассмотрении уголовного дела или иным путем помешали суду всесторонне, полно и объективно исследовать обстоятельства уголовного дела и повлияли или могли повлиять на постановление законного и обоснованного приговора.

Приговор подлежит отмене в следующих случаях:

- судом при наличии оснований, предусмотренных ч. 1 ст. 303 УПК, производство по уголовному делу не было прекращено;
- приговор постановлен незаконным составом суда;
- уголовное дело рассмотрено в отсутствие обвиняемого, кроме случаев, предусмотренных ст. 294 УПК;
- уголовное дело рассмотрено без участия защитника в тех случаях, когда по закону его участие обязательно;
- нарушена тайна совещания судей при постановлении приговора;
- приговор не подписан кем-либо из судей, кроме случаев, предусмотренных ст. 354 УПК;
- в уголовном деле отсутствует протокол судебного заседания.

Суд кассационной инстанции вправе признать существенными и другие нарушения уголовно-процессуального закона, если они помешали всестороннему, полному и объективному исследованию обстоятельств уголовного дела и повлияли или могли повлиять на постановление законного и обоснованного приговора. В частности, к таким нарушениям следует относить необеспечение обвиняемого, не владеющего языком судопроизводства, переводчиком; прекращение производства по делу в случае отказа государственного обвинителя от обвинения, если против этого возражает потерпевший, его представи-

тель или их мнение осталось невыясненным; проведение судебного разбирательства ранее пяти суток со дня вручения обвиняемому процессуальных документов, указанных в ч. 2 ст. 316 УПК; проведение судебного следствия в сокращенном порядке без получения согласия сторон или без разъяснения им последствий рассмотрения дела в таком порядке; ограничение обвиняемого в праве пригласить защитника; неотстранение от участия в производстве по уголовному делу защитника, подлежавшего отводу; ограничение обвиняемого в праве давать показания в судебном разбирательстве, в том числе по новому обвинению, предъявленному в суде государственным обвинителем; непредоставление обвиняемому или потерпевшему в случаях, предусмотренных законом, выступить с речью в судебных прениях; осуществление защиты одним лицом двух обвиняемых, между интересами которых имеются противоречия; непредоставление обвиняемому последнего слова; признание обвиняемого виновным в совершении преступления, по которому обвинение ему не предъявлялось.

Неправильным применением уголовного закона является следующее:

- применение закона, не подлежащего применению;
- неприменение закона, подлежащего применению;
- истолкование закона, противоречащее его точному смыслу.

Неправильное применение уголовного закона может иметь место, когда судом первой инстанции:

- применен закон, который утратил силу или не вступил в законную силу;
- неправильно применены статьи закона, регламентирующие такие обстоятельства, исключаяющие уголовную ответственность, как крайняя необходимость, необходимая оборона и др. (гл. 6 УК);
- отягчающим ответственность признано обстоятельство, не указанное в ст. 64 УК;
- назначено наказание, выходящее за пределы санкции соответствующей статьи УК, или неправильно назначено наказание при повторности преступлений, по совокупности преступлений или приговоров;
- применены не та статья, часть или пункт статьи особенной части УК, которые предусматривают ответственность за совершенное деяние;
- назначено наказание или к лицу применены иные меры уголовной ответственности, которые в силу положений общей части УК назначаться или применяться не могли.

Не соответствующим тяжести преступления и личности обвиняемого признается наказание, когда оно хотя и не выходит за преде-

лы, предусмотренные соответствующим уголовным законом, но по своему сроку, размеру является явно несправедливым как вследствие мягкости, так и вследствие строгости. Вывод о явной несправедливости наказания вследствие его мягкости или строгости может быть сделан, если суд первой инстанции неправильно оценил общественную опасность преступления, личность обвиняемого, степень его вины, оставил без внимания или недостаточно учел какое-либо из обстоятельств, смягчающих или отягчающих его ответственность. Явно несправедливым может быть признано как основное, так и дополнительное наказание, назначенное по приговору суда.

Тема 7. ИСПОЛНЕНИЕ ПРИГОВОРА

7.1. Понятие и значение стадии исполнения приговора

Стадия исполнения приговора – это завершающая стадия уголовного процесса, содержанием которой является деятельность суда по обращению приговора к исполнению и разрешению ряда вопросов, возникающих при исполнении приговора и после его исполнения.

Она начинается с момента вступления приговора в законную силу и включает в себя ряд процессуальных действий и решений, обеспечивающих реализацию этого акта правосудия.

Уголовно-процессуальная деятельность на стадии исполнения приговора не может рассматриваться как совокупность взаимосвязанных и последовательных действий и решений. Уголовный процесс начинается только тогда, когда возникают обстоятельства, указанные в законе и требующие судебного решения. В связи с этим соответствующая деятельность носит дискретный (прерывистый) характер. Причем данная стадия может возникать неоднократно в связи с изменением судебных решений или возникновением вопросов, которые нуждаются в судебном решении.

На рассматриваемой стадии осуществляются лишь те действия и решения суда, других участников, которые носят процессуальный характер, регламентируются уголовно-процессуальным законом. Вся иная деятельность по исполнению приговора, проводимая административными органами государства, учреждениями и организациями, лежит за пределами уголовного процесса. Эта деятельность регламентируется другими отраслями права.

Многообразие и разнородность вопросов, возникающих на стадии исполнения приговора, влекут за собой и различия в характере действий судьи, необходимых для их разрешения. Осуществляемые в

связи с этим действия судьи можно разделить на три группы.

Первая группа действий может быть названа как «процессуально-административная». К ней следует отнести действия суда двух видов:

- действия суда, связанные с обращением приговора к исполнению, которые заключаются в направлении распоряжения об исполнении приговора вместе с его копией тому органу, на который возложена обязанность приведения приговора в исполнение;
- обязательное отслеживание судом приведения в исполнение приговора, определения или постановления уполномоченными органами.

Названные действия суда не носят характер процессуальных в чистом виде: предмет и метод правового регулирования, особенно во втором случае, не уголовно-процессуальные, а носят черты, более свойственные административным правоотношениям.

Вторая группа действий связана с установлением, исследованием и оценкой различных по своему конкретному содержанию фактов, абсолютно не связанных с обстоятельствами самого преступления и вынесенного по нему приговора, но прямо указанных законами (Уголовный кодекс, Уголовно-исполнительный кодекс, Уголовно-процессуальный кодекс Республики Беларусь), которые должны решаться на стадии исполнения приговора. К таковым законодатель относит вопросы об отсрочке исполнения наказания, об условно-досрочном освобождении от наказания, о переводе осужденного из воспитательной колонии в исправительную колонию и многие другие.

Итоговым процессуальным решением в этих случаях будет постановление судьи.

Третья группа действий уже связана с «вторжением» судьи в сам приговор. Это разрешение в стадии исполнения приговора всякого рода сомнений и неясностей, возникающих при приведении его в исполнение.

Очевидно, что между действиями первой группы, с одной стороны, и действиями второй и третьей групп, с другой стороны, есть существенное различие.

Первая группа судебных действий – это действия, осуществляемые во внепроцессуальном порядке. Они не сопровождаются принятием процессуально значимых решений и не требуют своего процессуального оформления постановлением судьи или иным решением. Распоряжение об исполнении приговора итоговым процессуальным документом в уголовном процессе считать нельзя.

Действия второй и третьей групп – это действия, осуществляемые в порядке, предписанном уголовно-процессуальным законом, и требующие от судьи принятия итогового процессуального решения. Оно

выражается в самостоятельном процессуальном документе – в постановлении судьи.

Кроме того, действия второй и третьей групп обладают и другими атрибутами, свойственными отправлению правосудия. К таким атрибутам (характерным чертам) следует отнести следующие:

- для деятельности суда при решении этих вопросов характерно судебное заседание;
- здесь находят выражение такие принципы уголовного процесса, как осуществление правосудия только судом, независимость судей и подчинение их только закону, гласность судебного разбирательства;
- широкий круг участников процесса: осужденный, судья, прокурор и др.

Тем не менее под правосудием следует понимать лишь деятельность, состоящую в разрешении уголовного дела по существу в суде первой инстанции. Кроме того, к правосудию необходимо относить и деятельность судов кассационной и надзорной инстанций, когда суд непосредственно анализирует само уголовное дело, а следовательно, исследует и дает ответы на вопросы, подлежащие разрешению судом первой инстанции. В других же случаях правосудие как форма или функция судебной власти отсутствует.

Наличие таких признаков, как итоговое процессуальное решение, выражаемое в постановлении, судебное заседание, реализация принципов процесса, широкий круг его участников и другие атрибуты не могут свидетельствовать о том, что имеет место такая форма (функция) судебной власти, как правосудие. И лишь только если судом (судьей) решаются вопросы, входящие в предмет доказывания по уголовным делам, или разрешаются при постановлении приговора – происходит отправление правосудия. В стадии исполнения приговора эти вопросы не должны решаться и не решаются, уголовное дело не истребуется, не изучается и ни на какой предмет не анализируется.

Задачами стадии исполнения приговора являются:

- своевременное и эффективное исполнение предписаний судебных решений, в первую очередь приговоров;
- решение вопросов, которые возникают во время исполнения приговора.

Значение стадии исполнения приговора раскрывается через следующие положения:

- в ней наиболее ярко реализуется уголовно-правовой принцип неотвратимости ответственности и наказания;
- стадия обеспечивает защиту прав и законных интересов участников уголовного процесса, в том числе оправданных и осужденных;

- она оказывает воспитательно-превентивное воздействие как на участников уголовного процесса, так и на других граждан.

7.2. Вступление приговора, определения, постановления суда в законную силу и обращение их к исполнению

В соответствии со ст. 399 УПК приговор, определение, постановление суда вступают в законную силу по истечении срока на кассационные обжалование и опротестование. Обжалованные или опротестованные приговор, определение, постановление суда вступают в законную силу с момента принятия по ним решения судом кассационной инстанции. Приговор, определение, постановление суда, не подлежащие кассационным обжалованию и опротестованию, вступают в силу с момента их провозглашения.

Вступившие в законную силу приговор, определение, постановление обращаются к исполнению судом, их постановившим, не позднее трех суток со дня вступления их в законную силу или возвращения уголовного дела из суда кассационной инстанции. Обвинительный приговор без назначения наказания, а также освобождающий обвиняемого от наказания или оправдательный приговор приводятся в исполнение немедленно по их провозглашению.

Определение и постановление суда вступают в законную силу и обращаются к исполнению по истечении срока на их обжалование и опротестование, а в случае принесения частных жалоб или протеста – по рассмотрении дела судом кассационной инстанции. Определение и постановление суда, не подлежащие обжалованию и опротестованию, вступают в законную силу и обращаются к исполнению немедленно по их вынесении.

Протест прокурора на определение суда об условно-досрочном освобождении, о замене наказания более мягким и об освобождении от отбывания наказания по заболеванию приостанавливает исполнение определения.

Суд, постановивший приговор, вынесший определение или постановление, обязан осуществлять контроль за их исполнением. Надзор за исполнением наказания, назначенного судом, осуществляется прокурором.

Вступившие в законную силу приговор, определение и постановление суда обязательны для исполнения на территории Республики Беларусь всеми физическими и юридическими лицами. Неисполнение приговора, определения или постановления суда либо воспрепятство-

вание их исполнению влекут ответственность по ст. 423 УК.

Судом вместе с копией приговора направляется письменное распоряжение об исполнении приговора в орган, который в соответствии с уголовно-исполнительным законодательством обязан обеспечить его исполнение. В отношении пенсионера, осужденного к лишению свободы, копия приговора направляется в орган, выплачивающий пенсию. В случае изменения приговора при рассмотрении уголовного дела в кассационном или надзорном порядке к копии приговора прилагаются копии определения или постановления суда кассационной или надзорной инстанции. Суд вправе в целях повышения воспитательного воздействия приговора, определения, постановления направить их копии по месту работы, учебы или жительства осужденного.

Органы, ведающие исполнением наказания, в срок не позднее десяти суток обязаны известить суд, постановивший приговор, вынесший определение, постановление, о принятии их к исполнению (ст. 401 УПК).

7.3. Вопросы, разрешаемые судом в стадии исполнения приговора

Согласно статьям 402 и 402¹ УПК судами, разрешающими вопросы, связанные с приведением приговора, определения, постановления в исполнение, являются суд, постановивший приговор или вынесший определение, постановление; суд по месту исполнения приговора; суд по месту отбывания наказания осужденным; суд по месту жительства осужденного или лица, отбывшего наказание.

По большинству вопросов уголовно-процессуальным законом предусмотрено их рассмотрение названными судами на основе альтернативности.

Вопросы об отсрочке исполнения наказания; изменении или прекращении применения принудительных мер безопасности и лечения; прекращении принудительного лечения в отношении лиц, страдающих хроническим алкоголизмом, наркоманией и токсикоманией; о взыскании процессуальных издержек, если они не были взысканы при постановлении приговора; всякого рода сомнения и неясности, возникающие при исполнении судебных решений, – рассматриваются судом, постановившим приговор или вынесшим определение, постановление, либо судом по месту исполнения этих судебных решений. Если указанные вопросы рассмотрены судом по месту исполнения приговора, определения, постановления, то копии этих документов

направляются суду, принявшему эти решения.

Уголовно-процессуальный кодекс Республики Беларусь не раскрывает содержание и характер сомнений и неясностей, которые суд вправе разрешить в порядке исполнения приговора. В то же время в постановлении Пленума Верховного Суда СССР «О некоторых процессуальных вопросах, возникших в судебной практике при исполнении приговоров» № 18 от 22 декабря 1964 г. отмечено, что суды при необходимости вправе разрешать лишь такие сомнения и неясности, возникшие в результате недостатков приговора, решение которых не затрагивает существо приговора и не влечет ухудшения положения осужденного, как, например:

- о применении акта амнистии, если это является обязательным и суд при постановлении приговора не осуществлял обсуждение указанного вопроса;
- об отмене меры пресечения в случаях, когда при оправдании обвиняемого или осуждении его с освобождением от наказания в приговоре суда не указано об отмене меры пресечения;
- об отмене мер обеспечения гражданского иска или конфискации имущества, если при вынесении оправдательного приговора или отказе в иске либо неприменении конфискации приговором эти меры не отменены;
- о зачете предварительного заключения в срок отбытия наказания, если такой зачет не произведен приговором суда либо допущена неточность при его исчислении;
- о зачете отбытого наказания при назначении наказания по совокупности нескольких приговоров, если такой зачет не произведен приговором суда либо произведен неточно;
- о судьбе вещественных доказательств, если она не решена приговором суда;
- об оплате труда защитника, участвующего в деле по назначению суда, если этот вопрос не разрешен одновременно с вынесением приговора;
- о судьбе детей осужденного, оставшихся без надзора, и о передаче их на попечение родственников либо других лиц или учреждений в случаях, когда суд по ошибке не решил эти вопросы при вынесении приговора;
- об освобождении имущества от ареста в случаях, когда арест наложен на имущество, на которое по закону не допускается обращение взыскания;
- об определении вида исправительной колонии лицам, осужденным к лишению свободы, если в приговоре не определен вид испра-

вительной колонии; при наличии к тому достаточных оснований суд может определить вид исправительной колонии с более мягкими условиями режима, но не может определить его с более строгими условиями режима;

- об уточнении должности или вида деятельности, если в приговоре суда при назначении меры наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью неточно определены должность или вид деятельности;

- об устранении ошибок, допущенных в приговоре при написании фамилии, имени, отчества или иных биографических данных осужденного, а также опечаток и арифметических ошибок, если они очевидны и исправление их не может вызвать сомнение.

Кроме того, суды могут устранять иные неясности, возникшие после вынесения приговора в связи с изменением обстоятельств и условий к моменту их исполнения. В частности, к таким вопросам относятся:

- неприведение приговора в исполнение в части конфискации имущества, если актом амнистии или помилования осужденный полностью освобожден от наказания и если ко дню издания акта об амнистии или помилования приговор в части конфискации не был приведен в исполнение;

- обращение конфискации на дополнительно обнаруженное имущество осужденного, приобретенное до вынесения приговора и подлежащее по закону конфискации, а также на имущество, приобретенное хотя бы и после вынесения приговора, но на денежные средства или за счет имущества, подлежащих конфискации по приговору;

- уточнение перечня вещей и предметов, подлежащих конфискации по приговору суда, если в приговоре сделано указание на конфискацию части имущества, принадлежащего осужденному;

- возвращение удержанных сумм с осужденного к исправительным работам, если приговор впоследствии отменен вышестоящим судом и производство по делу прекращено после частичного или полного отбытия осужденным исправительных работ (пункты 2 и 3 постановления).

Вопросы о замене дальнейшего отбывания пожизненного заключения лишением свободы либо смертной казни пожизненным заключением разрешаются судом, постановившим приговор, или одноименным судом по месту отбывания наказания.

Вопросы об отмене условного неприменения наказания и направлении осужденного для отбывания наказания, назначенного приговором в соответствии со ст. 78 УК, об освобождении от наказания

осужденного, в отношении которого исполнение приговора отсрочено по основаниям, предусмотренным ст. 77 УК, а также об отмене такой отсрочки исполнения наказания и направлении осужденного для отбывания лишения свободы разрешаются судом по месту жительства осужденного или судом, постановившим приговор.

Освобождение от наказания, смягчение наказания либо иное улучшение положения осужденного ввиду вступления в силу уголовного закона, имеющего в соответствии со ст. 9 УК обратную силу, производятся судом, постановившим приговор, или судом по месту отбывания наказания по заявлению осужденного либо по представлению органа, ведающего исполнением наказания, или наблюдательной комиссии.

Ходатайства о снятии судимости в соответствии со ст. 98 УК рассматриваются судами по месту жительства лиц, отбывших наказание, или судом, постановившим приговор.

Некоторые процессуальные вопросы рассматриваются на безальтернативной основе только одним из судов.

Освобождение от наказания по заболеванию, условно-досрочное освобождение от наказания, замена неотбытой части наказания более мягким наказанием, перевод осужденного к наказанию в виде ограничения свободы с направлением в исправительное учреждение открытого типа для отбывания наказания в виде ограничения свободы без направления в исправительное учреждение открытого типа, перевод из одной исправительной колонии или воспитательной колонии в другую исправительную колонию иного вида, из исправительной колонии в тюрьму и из тюрьмы в исправительную колонию разрешаются судом по месту отбывания наказания осужденным независимо от того, каким судом был постановлен приговор, вынесены определение или постановление.

Вопросы о замене штрафа общественными работами или принудительными мерами воспитательного характера в соответствии с ч. 2 ст. 111 УК разрешаются судом, постановившим приговор.

Вопросы установления превентивного надзора за лицами, указанными в ч. 3 и пункте 1 ч. 4 ст. 80 УК, разрешаются судом по месту отбывания ими наказания. Вопросы установления превентивного надзора в отношении лиц, указанных в пункте 2 ч. 4 ст. 80 УК, а также вопросы продления и прекращения превентивного надзора, изменения требований превентивного надзора разрешаются судом по месту жительства лиц, за которыми установлен превентивный надзор (ст. 402¹ УПК). Превентивный надзор приостанавливается и возоб-

новляется судами, указанными в пунктах 1 и 2 ч. 4 и в пункте 1 ч. 5 ст. 402¹ УПК.

Ходатайства лиц о включении времени отбывания исправительных работ в общий трудовой стаж рассматриваются судами по месту жительства лиц, отбывших исправительные работы.

7.4. Порядок разрешения судом вопросов, связанных с исполнением приговора, определения, постановления

Вопросы, связанные с исполнением приговора (определения, постановления), разрешаются судьей единолично в судебном заседании с участием прокурора (ст. 402² УПК). Ходатайства о снятии судимости и включении времени отбывания исправительных работ в общий трудовой стаж рассматриваются судьей единолично в открытом судебном заседании с вызовом осужденного, участием прокурора (ст. 403 УПК).

В судебное заседание, как правило, вызывается осужденный. Если вопрос касается исполнения приговора в части гражданского иска, вызывается также гражданский истец.

При разрешении в порядке статей 402 и 402² УПК вопросов, связанных с исполнением приговора, суд по ходатайству осужденного, его законного представителя допускает к участию в деле защитника, приглашенного ими, а также близкими родственниками, другими лицами по поручению или с согласия осужденного.

При разрешении судом вопросов об освобождении от наказания, о смягчении наказания или об ином улучшении положения осужденного в соответствии со ст. 9 УК, об условно-досрочном освобождении от наказания, о замене неотбытой части наказания более мягким наказанием, о переводе осужденного к наказанию в виде ограничения свободы с направлением в исправительное учреждение открытого типа для отбывания наказания в виде ограничения свободы без направления в исправительное учреждение открытого типа, о переводе из одной исправительной колонии или воспитательной колонии в другую исправительную колонию иного вида, из исправительной колонии в тюрьму и из тюрьмы в исправительную колонию в судебное заседание вызывается представитель органа, ведающего исполнением наказания, а также приглашается представитель наблюдательной комиссии или комиссии по делам несовершеннолетних при местном исполнительном и распорядительном органе.

Освобождение от наказания, смягчение наказания либо иное улуч-

шение положения осужденного в соответствии со ст. 9 УК производятся судом по заявлению осужденного либо по представлению органа, ведающего исполнением наказания, или наблюдательной комиссии (ч. 5 ст. 402 УПК).

При разрешении судом вопросов об освобождении осужденного от отбывания наказания по заболеванию обязательно присутствие председателя или члена врачебно-консультационной комиссии, давшей заключение.

При рассмотрении судом вопросов, связанных с сокращением испытательного срока осужденному с условным неприменением наказания, освобождением от наказания осужденного, в отношении которого исполнение наказания в виде лишения свободы было отсрочено, либо связанных с направлением этих лиц для отбывания наказания, назначенного приговором, вызываются представители органов, осуществляющих контроль за поведением осужденных.

При рассмотрении судом вопросов установления, продления или прекращения превентивного надзора, а также изменения требований превентивного надзора вызываются представители администрации исправительного учреждения либо органа внутренних дел, а также лицо, в отношении которого устанавливается, продлевается или прекращается превентивный надзор, а также изменяются требования превентивного надзора.

При установлении судом в качестве требования превентивного надзора обязанности лица не выезжать за пределы Республики Беларусь либо при отмене этого требования превентивного надзора, а также при прекращении превентивного надзора, предусматривающего указанное требование, суд не позднее одного дня с даты принятия соответствующего решения в установленном порядке направляет сведения о лице для включения в банк данных о гражданах Республики Беларусь, право на выезд которых из Республики Беларусь временно ограничено, или в список лиц, право на выезд которых из Республики Беларусь временно ограничено.

При рассмотрении судом ходатайств о снятии судимости и включении времени отбывания исправительных работ в общий трудовой стаж вызывается представитель органа, ведающего исполнением наказания, возбудивший ходатайство.

В назначенное время председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какой материал подлежит рассмотрению.

Секретарь судебного заседания (секретарь судебного заседания – помощник судьи) докладывает председательствующему о явке лиц, вызванных в судебное заседание, и сообщает о причинах неявки от-

сутствующих.

Председательствующий объявляет состав суда, сообщает, кто является прокурором, секретарем судебного заседания (секретарем судебного заседания – помощником судьи) и переводчиком, устанавливает личность осужденного. При этом выясняются анкетные данные, указанные в ч. 1 ст. 316 УПК. Затем председательствующим устанавливаются личность и полномочия других лиц, указанных в частях 2–6 ст. 402² УПК, разъясняет осужденному его право заявления отвода составу суда, секретарю судебного заседания (секретарю судебного заседания – помощнику судьи) и переводчику, опрашивает осужденного, а также вызванных в судебное заседание лиц, имеются ли у них ходатайства.

Заявленные отводы суд разрешает в порядке, предусмотренном статьями 79–87 УПК, а ходатайства – в соответствии со ст. 322 УПК.

Рассмотрение дела начинается с доклада судьи, после чего он заслушивает явившихся в судебное заседание лиц. Затем в судебном заседании исследуются имеющиеся в деле документы. После этого заслушивается заключение прокурора. После дачи прокурором заключения судья удаляется в совещательную комнату для вынесения постановления, которое должно быть оглашено в судебном заседании.

Повторное ходатайство о снятии судимости может быть возбуждено не ранее одного года со дня вынесения постановления об отказе. Ходатайства о включении времени отбывания исправительных работ в общий трудовой стаж могут быть заявлены в течение года после их отбытия.

Тема 8. НАДЗОРНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

8.1. Понятие и значение стадии надзорного производства

Как правило, незаконные приговоры, определения, постановления суда отменяются или изменяются при рассмотрении в кассационной инстанции. Однако, во-первых, не каждое уголовное дело становится предметом рассмотрения в кассационном порядке, во-вторых, и после рассмотрения дела в кассационной инстанции нередко остаются не обнаруженными серьезные ошибки и нарушения норм уголовного и уголовно-процессуального закона, допущенные по делу, которые колеблют законность и обоснованность приговоров и других судебных постановлений. Могут также иметь место случаи, когда сама кассационная инстанция неверно разрешила дело. Для устранения нару-

шений подобного рода и существует стадия надзорного производства, являющегося таким образом формой надзора и руководства судебной деятельностью нижестоящих судов со стороны вышестоящих судов.

Надзорное производство – это исключительная стадия уголовного процесса, представляющая собой проверку судом надлежащей надзорной инстанции законности и обоснованности вступивших в законную силу судебных приговоров, определений, постановлений по протестам соответствующих должностных лиц прокуратуры и суда в целях выявления и устранения ошибок, допущенных судами первой, второй и надзорной инстанции.

Как самостоятельная стадия уголовного процесса надзорное производство может быть условно подразделено на два взаимосвязанных между собой этапа, каждый из которых включает в себя несколько частей.

Первый этап – *возбуждение надзорного производства* – представляет собой три относительно самостоятельные части:

- рассмотрение надзорной жалобы уполномоченными на то должностными лицами суда или прокуратуры;
- истребование в необходимых случаях уголовного дела и его изучение;
- принятие процессуального решения о принесении надзорного протеста или об отказе в удовлетворении жалобы.

Второй этап – *рассмотрение уголовного дела судом надзорной инстанции* – включает в себя следующее:

- подготовительную часть судебного заседания;
- доклад дела судьей;
- объяснения явившихся лиц;
- заключение прокурора или поддержание им протеста;
- принятие и оглашение решения.

При проверке судебных постановлений, вступивших в законную силу, используются методы и принципы, свойственные также кассационному производству, – ревизионное начало и недопустимость поворота к худшему. Согласно ст. 414 УПК при рассмотрении уголовного дела в порядке надзора суд не связан доводами протеста и обязан проверить все производство по делу в полном объеме. Если по делу осуждено несколько лиц, а протест принесен 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 применить закон о более тяжком преступлении, а также усилить наказание, за исключением случаев, предусмотренных пунктами 4 и 5 ч. 3 ст. 396 УПК.

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 статей 387 и 388 УПК отменить приговор или определение и направить дело на новое судебное рассмотрение в суд первой или кассационной инстанции соответственно.

Если неосновательное прекращение производства по уголовному делу или незаконное смягчение наказания осужденному были допущены при рассмотрении дела в порядке надзора, вышестоящая надзорная инстанция вправе отменить определение или постановление нижестоящей надзорной инстанции и оставить в силе с изменением или без изменения приговор суда и кассационное определение.

В случае когда по уголовному делу осуждено или оправдано несколько обвиняемых, суд не имеет права отменить приговор, определение, постановление в части тех осужденных или оправданных, в отношении которых протест не приносится, если отмена приговора, определения, постановления ухудшает их положение.

Необходимо также обратить внимание на общность задач надзорного и кассационного производств, а также оснований к отмене или изменению проверяемых на соответствующих стадиях судебных решений.

В рамках надзорного производства проверяются решения, вступившие в законную силу и потому обладающие свойством обязательности для всех физических и юридических лиц. В данной связи рассматриваемое производство отличается от кассационной проверки рядом общих условий его осуществления.

Жалоба, принесенная на приговор или иное судебное решение заинтересованным лицом, не влечет за собой направление дела в надзорную инстанцию. Пересмотр судебных решений в порядке надзора проводится только по протесту уполномоченного на то законом прокурора, председателя суда или их заместителей. Тем самым обеспечивается стабильность судебных решений.

В порядке судебного надзора может быть проверен более широкий круг судебных решений, в том числе решения, не подлежащие кассационному обжалованию или опротестованию; определения кассаци-

онной инстанции; постановления (определения) нижестоящих надзорных инстанций.

Начало надзорного производства и пересмотр судебного решения не ограничены какими-либо сроками, если в протесте ставится вопрос о необоснованности осуждения лица или о смягчении ему наказания. Однако пересмотр в порядке надзора 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 осужденного, а также пересмотр оправдательного приговора либо определения, постановления суда о прекращении производства по уголовному делу допускаются в течение одного года по вступлении их в законную силу.

В надзорном производстве, как и в кассационном, проверка законности и обоснованности судебного решения ведется по материалам уголовного дела и дополнительным материалам, представленным вместе с протестом (представление дополнительных материалов в надзорном производстве не предусмотрено УПК, но допускается судебной практикой). В то же время, если в кассационной инстанции могут быть исследованы любые новые материалы, то в надзорной – только те, что относятся к обстоятельствам, которые были предметом исследования в суде и не свидетельствуют о наличии вновь открывшихся обстоятельств. Так, во внимание не могут быть приняты данные о совершении осужденным иных преступлений, которые не были раскрыты к моменту приговора, или материалы, указывающие на заведомую ложность показаний свидетеля. Подобные материалы могут быть

изучены на стадии возобновления дел по вновь открывшимся обстоятельствам. Дополнительные материалы подлежат оценке в совокупности с имеющимися в деле доказательствами и наряду с ними могут быть положены в основу решения только об отмене приговора (пункт 18 постановления Пленума Верховного Суда СССР № 2 от 5 апреля 1985 г. «О применении судами законодательства, регламентирующего пересмотр в порядке надзора приговоров, определений, постановлений по уголовным делам»).

Порядок рассмотрения дела судом надзорной инстанции отличается от процедуры, установленной для кассационного производства. В первую очередь это касается ограничения таких начал, как гласность и состязательность.

В кассационном порядке соответствующее судебное решение мо-

жет быть пересмотрено только один раз, а в порядке надзора оно может быть пересмотрено неоднократно, поскольку надзорных инстанций несколько и одна (вышестоящая) обладает правом пересмотра решений другой (нижестоящей). При этом должен соблюдаться принцип инстанционности, т. е. дело пересматривается надзорными инстанциями последовательно, начиная с нижестоящей надзорной инстанции и заканчивая Президиумом Верховного Суда Республики Беларусь.

Надзорное производство служит гарантией защиты прав и законных интересов личности, а также реализации целей правосудия по уголовным делам. Восстановление справедливости по конкретным делам – всего лишь одна из сторон деятельности судов надзорной инстанции. Другая, не менее важная сторона – формирование судебной практики, направление ее по пути правильного и единообразного применения законодательства.

8.2. Возбуждение надзорного производства

Пересмотр дела в порядке судебного надзора производится по протестам уполномоченных на то должностных лиц суда и прокуратуры. Поводами к принесению надзорного протеста являются:

- Письменные жалобы осужденного, оправданного, их защитников и законных представителей, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика или их представителей на вступившие в законную силу приговор, определение, постановление суда. Данные жалобы должны быть рассмотрены не позднее одного месяца со дня их поступления, а в случае истребования уголовного дела в связи с их подачей – не позднее одного месяца со дня поступления дела. Председателю Верховного Суда, Генеральному прокурору Республики Беларусь и их заместителям надзорная жалоба может быть подана в случае оставления ее без удовлетворения председателями областных, Минского городского, Белорусского военного судов, прокурорами областей, г. Минска и приравненными к ним прокурорами.

- Истребование лицами, указанными в ст. 404 УПК, по собственной инициативе в пределах их компетенции любого уголовного дела для проверки и разрешения вопроса о принесении протеста.

- Получение вышестоящим прокурором представления нижестоящего прокурора о принесении протеста в порядке надзора. Право истребования уголовных дел из районных (городских), межгарнизонных военных судов принадлежит также районным (городским) и при-

равненным к ним прокурорам, которые в необходимых случаях вносят вышестоящему прокурору представление о принесении протеста в порядке надзора.

- Поступление в надзорную инстанцию уголовного дела из суда первой инстанции при наличии особого мнения судьи для решения вопроса о принесении протеста в порядке надзора.

С момента возникновения указанных поводов возбуждается надзорное производство.

Основанием принесения надзорного протеста является наличие данных о незаконности или необоснованности судебных решений по истребованному делу.

Согласно ст. 410 УПК, усмотрев, что приговор, определение или постановление суда по истребованному уголовному делу являются незаконными или необоснованными, лица, указанные в ст. 404 УПК, приносят протест и направляют дело с протестом в соответствующую надзорную инстанцию.

В случае если лицо, истребовавшее дело, не обнаружило в нем основания для принесения протеста, дело возвращается в суд, из которого оно было истребовано. Протест в этом случае не приносится, о чем сообщается лицам, по жалобам которых дело было истребовано для проверки.

Протесты в порядке надзора вправе приносить следующие лица:

- Председатель Верховного Суда и Генеральный прокурор Республики Беларусь – на приговоры, определения, постановления любого суда Республики Беларусь, за исключением постановлений Пленума Верховного Суда Республики Беларусь;

- заместители Председателя Верховного Суда и Генерального прокурора Республики Беларусь – на приговоры, определения, постановления любого суда Республики Беларусь, за исключением постановлений Президиума и Пленума Верховного Суда Республики Беларусь;

- председатели областного, Минского городского судов, прокуроры областей, г. Минска и Белорусский транспортный прокурор в пределах своей компетенции – на приговоры, определения, постановления районного (городского) суда и определения судебной коллегии по уголовным делам соответственно областного, Минского городского судов, рассматривавших дело в кассационном порядке;

- председатель Белорусского военного суда, прокуроры областей, г. Минска, Белорусский военный прокурор и Белорусский транспортный прокурор в пределах своей компетенции – на приговоры, определения, постановления межгарнизонных военных судов и кассаци-

онные определения судебной коллегии по уголовным делам Белорусского военного суда.

Лицо, принесшее протест, вправе его отозвать. Отзыв протеста допускается до начала судебного заседания, в котором протест подлежит рассмотрению.

Генеральный прокурор и Председатель Верховного Суда Республики Беларусь в соответствии с их компетенцией вправе приостановить до разрешения дела в порядке надзора исполнение опротестованных приговора, определения, постановления любого суда Республики Беларусь, кроме постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь.

Заместители Генерального прокурора и Председателя Верховного Суда Республики Беларусь в соответствии с их компетенцией вправе приостановить до разрешения дела в порядке надзора исполнение опротестованных приговора, определения, постановления любого суда Республики Беларусь, за исключением постановлений Президиума и Пленума Верховного Суда Республики Беларусь.

Председатели областного, Минского городского, Белорусского военного судов, прокуроры областей, г. Минска, Белорусский транспортный прокурор и Белорусский военный прокурор в соответствии с их компетенцией вправе приостановить до разрешения дела в порядке надзора исполнение опротестованных приговора, определения, постановления районного (городского) суда, межгарнизонного военного суда и определения судебной коллегии по уголовным делам областного, Минского городского судов, Белорусского военного суда соответственно.

При наличии данных, свидетельствующих о явном нарушении закона, названные в настоящей статье лица вправе одновременно с истребованием уголовного дела приостанавливать исполнение приговора, определения, постановления суда до их опротестования на срок не более трех месяцев.

8.3. Порядок рассмотрения уголовных дел судом надзорной инстанции

В соответствии со ст. 407 УПК судами, рассматривающими уголовные дела в порядке надзора, являются:

- Президиумы областного, Минского городского судов. Они рассматривают уголовные дела по протестам на кассационные определе-

ния этих судов и на вступившие в законную силу приговоры, определения и постановления районных (городских) судов.

- Президиум Белорусского военного суда. Он рассматривает уголовные дела по протестам на кассационные определения этого суда и на вступившие в законную силу приговоры, определения и постановления межгарнизонных военных судов.

- Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Республики Беларусь. Она рассматривает уголовные дела по протестам на постановления президиумов областных, Минского городского судов или при отсутствии кворума в президиумах указанных судов по протестам на вступившие в законную силу приговоры, определения, постановления районных (городских) судов, а также приговоры, определения, постановления областных, Минского городского судов, если они не были предметом кассационного рассмотрения в Верховном Суде Республики Беларусь.

- Военная коллегия Верховного Суда Республики Беларусь. Она рассматривает уголовные дела по протестам на постановления президиума Белорусского военного суда или при отсутствии кворума в президиуме указанного суда по протестам на вступившие в законную силу приговоры, определения, постановления межгарнизонных военных судов, а также приговоры, определения и постановления Белорусского военного суда, если они не были предметом кассационного рассмотрения в Верховном Суде Республики Беларусь.

- Президиум Верховного Суда Республики Беларусь. Он рассматривает уголовные дела по протестам на приговоры и определения судебной коллегии по уголовным делам и военной коллегии Верховного Суда Республики Беларусь.

- Пленум Верховного Суда Республики Беларусь. Он рассматривает уголовные дела по протестам на постановления Президиума Верховного Суда Республики Беларусь или при отсутствии кворума в Президиуме Верховного Суда Республики Беларусь по протестам на вступившие в законную силу приговоры, определения, постановления районных (городских), межгарнизонных военных судов, областных, Минского городского, Белорусского военного судов.

Если в рассмотрении уголовного дела в суде первой или кассационной инстанции принимало участие большинство членов президиумов областного, Минского городского, Белорусского военного судов, то председатели областного, Минского городского, Белорусского военного судов или прокуроры области, г. Минска, Белорусский транспортный прокурор, Белорусский военный прокурор, принесшие про-

тест, направляют уголовное дело Председателю Верховного Суда или Генеральному прокурору Республики Беларусь соответственно для обсуждения вопроса о принесении протеста в порядке надзора в судебную коллегия по уголовным делам, военную коллегия Верховного Суда Республики Беларусь.

Если в уголовном деле, подлежащем рассмотрению в президиумах областного, Минского городского, Белорусского военных судов, принимало участие в суде первой или кассационной инстанции большинство членов президиума, то дело по протесту Генерального прокурора, Председателя Верховного Суда Республики Беларусь или их заместителей передается на рассмотрение в порядке надзора в судебную коллегия по уголовным делам, военную коллегия Верховного Суда Республики Беларусь.

Если в уголовном деле, подлежащем рассмотрению в Президиуме Верховного Суда Республики Беларусь, принимало участие большинство членов Президиума Верховного Суда Республики Беларусь в суде первой или второй инстанции либо в порядке надзора, то заместители Председателя Верховного Суда и Генерального прокурора Республики Беларусь, принесшие протест, направляют уголовное дело Председателю Верховного Суда и Генеральному прокурору Республики Беларусь соответственно для решения вопроса о принесении протеста в порядке надзора в Пленум Верховного Суда Республики Беларусь.

Если в уголовном деле, подлежащем рассмотрению в Президиуме Верховного Суда Республики Беларусь по протесту Председателя Верховного Суда и Генерального прокурора Республики Беларусь, принимало участие большинство членов Президиума Верховного Суда Республики Беларусь в суде первой или второй инстанции либо в порядке надзора, дело передается на рассмотрение в порядке надзора в Пленум Верховного Суда Республики Беларусь.

Уголовные дела по протестам на кассационные определения судов и на вступившие в законную силу приговоры, определения и постановления рассматриваются при наличии большинства членов президиума соответствующего суда либо не менее двух третей членов Пленума Верховного Суда Республики Беларусь.

Вступившие в законную силу судебные решения должны быть пересмотрены судом надзорной инстанции в судебном заседании не позднее одного месяца, а Пленумом Верховного Суда Республики Беларусь – не позднее трех месяцев со дня поступления уголовного дела с протестом.

В рассмотрении уголовного дела в порядке надзора принимают

участие:

- в президиумах областного, Минского городского, Белорусского военного судов – прокуроры области, г. Минска, Белорусский транспортный прокурор, Белорусский военный прокурор либо их заместители;

- в судебной коллегии по уголовным делам и военной коллегии Верховного Суда Республики Беларусь – прокурор, уполномоченный Генеральным прокурором Республики Беларусь;

- в Президиуме и Пленуме Верховного Суда Республики Беларусь – Генеральный прокурор Республики Беларусь или его заместители.

В необходимых случаях на заседание суда, рассматривающего уголовное дело в порядке надзора, для дачи объяснений могут быть приглашены осужденный, оправданный, их защитники, законные представители, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик, представители. Приглашаемым на заседание лицам обеспечивается возможность ознакомления с протестом.

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. Докладчику могут быть заданы вопросы судьями, рассматривающими дело. Если в судебном заседании участвуют осужденный, оправданный, их защитники, законные представители, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик, представители, они вправе после доклада судьи давать свои устные объяснения.

Затем слово предоставляется прокурору для поддержания принесенного им или вышестоящим прокурором протеста или для дачи заключения по уголовному делу, рассматриваемому по протесту председателя суда или его заместителя.

В обсуждении протеста принимают участие соответственно только члены президиумов областного, Минского городского, Белорусского военного судов, Президиума или Пленума Верховного Суда Республики Беларусь. Президиумы областного, Минского городского, Белорусского военного судов, Президиум и Пленум Верховного Суда Республики Беларусь выносят постановление, а судебная коллегия по уголовным делам и военная коллегия Верховного Суда Республики Беларусь – определение, которые принимаются большинством голосов. При равенстве голосов протест, рассмотренный в президиумах областного, Минского городского, Белорусского военного судов, Президиуме и Пленуме Верховного Суда Республики Беларусь, считается

оставленным без удовлетворения.

Определение (постановление) суда надзорной инстанции составляется в совещательной комнате. Резолютивная часть вынесенного определения (постановления) немедленно оглашается в зале судебного заседания председательствующим либо одним из судей.

В результате рассмотрения уголовного дела в порядке надзора суд может выполнить следующее:

- оставить протест без удовлетворения;
- отменить приговор и все последующие определения и постановления и прекратить производство по уголовному делу либо передать его на 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.

Суд, рассматривающий дело в порядке надзора, при наличии оснований, предусмотренных ст. 33 УПК, выносит частное определение (постановление).

Суд, рассматривающий уголовное дело в порядке надзора, не вправе устанавливать или считать доказанными факты, которые не были установлены в приговоре или отвергнуты им, а равно не вправе предрешать вопросы о доказанности или недоказанности обвинения, о достоверности или недостоверности того или иного доказательства и о преимуществах одних доказательств перед другими, о применении судом первой инстанции того или иного уголовного закона и о мере наказания. Равным образом суд при рассмотрении уголовного дела в порядке надзора, отменяя кассационное определение, не вправе предрешать выводы, которые могут быть сделаны кассационной инстанцией при вторичном рассмотрении дела.

Постановление, вынесенное при рассмотрении уголовного дела президиумами областного, Минского городского, Белорусского военного судов, Президиумом либо Пленумом Верховного Суда Республики Беларусь, или определение судебной коллегии по уголовным делам либо военной коллегии Верховного Суда Республики Беларусь в порядке надзора должны соответствовать требованиям ст. 397 УПК. Определение подписывается всем составом суда, постановление президиума – председательствующим в заседании президиума, а поста-

новление Пленума Верховного Суда Республики Беларусь – председательствующим в заседании и секретарем Пленума Верховного Суда Республики Беларусь. Определение или постановление суда приобщаются к уголовному делу вместе с протестом.

После отмены первоначального приговора судебное разбирательство уголовного дела проводится в общем порядке. Указания суда, рассматривающего уголовное дело в порядке надзора, обязательны при вторичном рассмотрении дела судом.

Усиление наказания либо применение закона о более тяжком преступлении при новом рассмотрении уголовного дела судом первой инстанции допускаются только при условии, если первоначальный приговор был отменен в порядке надзора за мягкостью наказания или в связи с необходимостью применения закона о более тяжком преступлении.

Тема 9. ПРОИЗВОДСТВО ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ ПО ВНОВЬ ОТКРЫВШИМСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ

9.1. Понятие и значение стадии производства по уголовным делам по вновь открывшимся обстоятельствам

Незаконный, необоснованный приговор постановляется по различным причинам. Чаще всего следственные и судебные ошибки обусловлены неполнотой, необъективностью и односторонностью исследования обстоятельств уголовного дела и неправильной оценкой имею-

щихся в нем доказательств. Однако некоторые судебные ошибки допускаются потому, что отдельные, важные для правильного разрешения дела обстоятельства не были известны участникам уголовного процесса и были обнаружены после вступления судебного решения в законную силу. В этих случаях исправление судебных решений осуществляется на стадии производства по уголовным делам по вновь открывшимся обстоятельствам. Данное производство выступает в качестве механизма, дополняющего все обычные способы обеспечения правосудности приговоров. Оно используется, когда не применимы или были исчерпаны другие средства процессуально-правовой защиты.

Производство по уголовным делам по вновь открывшимся обстоя-

тельствам – это исключительная стадия уголовного процесса, на которой осуществляется внесудебная деятельность органа уголовного преследования и деятельность вышестоящего суда по проверке законности и обоснованности вступивших в законную силу приговоров, иных судебных решений в свете вновь открывшихся обстоятельств, не известных суду в момент рассмотрения дела и имеющих существенное значение для правильного его разрешения.

Производство по уголовным делам по вновь открывшимся обстоятельствам состоит из двух частей:

- проведение органом уголовного преследования по поступившим заявлениям или сообщениям проверки по вновь открывшимся обстоятельствам или их расследование и принятие прокурором решения по результатам данной деятельности;

- рассмотрение вышестоящим судом заключения прокурора о необходимости возобновления производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам и принятие им по результатам пересмотра вступивших в законную силу судебных постановлений нижестоящего суда одного из предусмотренных УПК решений.

Рассматриваемая стадия имеет ряд общих черт со стадией надзорного производства, поскольку в этих стадиях осуществляется пересмотр (проверка) судебных решений, вступивших в законную силу. Тем не менее они имеют существенные отличия.

Надзорное производство возбуждается на основании обстоятельств, которые были известны (могли быть известны) на предыдущих стадиях уголовного процесса и были предметом обсуждения сторон. Другими словами, речь идет о таком основании для возбуждения надзорного производства, как односторонность или неполнота судебного следствия. Основанием же возбуждения производства ввиду вновь открывшихся обстоятельств являются юридические факты, которые остались неизвестными (не могли стать известными) в течение всего хода производства по делу до вступления судебного решения в законную силу. При этом важно подчеркнуть, что уголовно-процессуальный закон говорит об обнаружении преимущественно таких фактов, которые объективно существовали на момент постановления приговора, а не таких, которые появились после вступления приговора в законную силу.

Этимологический смысл понятия «вновь открывшиеся обстоятельства», содержащийся в УПК, заключается в том, что эти обстоятельства должны быть в виде общего правила новыми не по времени возникновения, а новыми для органа, ведущего уголовный процесс.

Причем они должны быть настолько существенными, что при их подтверждении будут поставлены под сомнение законность и обоснованность приговора.

Из своеобразия оснований возбуждения рассматриваемых производств вытекает различный характер принимаемых судами решений. Суд надзорной инстанции может, в частности, изменить проверяемое судебное решение. Суд, пересматривающий дело ввиду наличия вновь открывшихся обстоятельств, не вправе внести изменения в судебное решение, а может лишь его отменить.

Вопрос о возобновлении производства по вновь открывшимся обстоятельствам может быть поставлен только прокурором, тогда как субъектами постановки вопроса о рассмотрении дел в порядке надзора могут быть прокуроры и председатели соответствующих судов.

Если в порядке надзора дело пересматривается очередной вышестоящей судебной инстанцией, то по вновь открывшимся обстоятельствам рассмотрение может иметь место в той же судебной инстанции, которая уже рассматривала дело в порядке надзора.

Возобновлению производства по вновь открывшимся обстоятельствам во всех случаях должны предшествовать проверка или расследование этих обстоятельств; при пересмотре же приговоров в порядке надзора никакого дополнительного расследования по делу до отмены приговора закон не допускает.

Суммируя, укажем, что признаки, присущие вновь открывшимся обстоятельствам, включают в себя следующее:

- неизвестность их суду по причинам, от него не зависящим, и, соответственно, невозможность учета данных обстоятельств во время производства по делу и постановления приговора;
- существенность этих обстоятельств для дела;
- наличие вновь открывшихся обстоятельств в объективной действительности до постановления приговора;
- открытие новых обстоятельств лишь после вступления приговора в законную силу.

Значение рассматриваемой стадии состоит в том, что она является важной гарантией правильного осуществления правосудия, служит одним из средств обеспечения прав и законных интересов граждан в уголовном процессе.

9.2. Основания и сроки возобновления производства по уголовному делу по вновь открывшимся

обстоятельствам

Согласно ст. 418 УПК основаниями возобновления производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам являются:

1. Установленная вступившим в законную силу приговором суда заведомая ложность показаний потерпевшего, свидетеля, заключения эксперта, подложность вещественных доказательств, протоколов следственных и судебных действий и иных документов или заведомая неправильность перевода, повлекшие постановление незаконного приговора, вынесение незаконного определения или постановления.

2. Установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия должностных лиц органа уголовного преследования, повлекшие постановление незаконного приговора, вынесение незаконного определения или постановления.

3. Установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия судей, совершенные ими при рассмотрении данного дела.

4. Установленные проверкой или расследованием в порядке, предусмотренном ст. 420 УПК, и изложенные в заключении прокурора иные обстоятельства, не известные суду при постановлении приговора, вынесении определения или постановления, которые сами по себе или вместе с ранее установленными обстоятельствами свидетельствуют *о невиновности осужденного или совершении им иного по степени тяжести преступления, чем то, за которое он осужден, либо о виновности оправданного лица или лица, в отношении которого производство по делу было прекращено.*

К числу иных обстоятельств практика относит установление данных, свидетельствующих о совершении преступления не тем лицом, которое было осуждено; наличие в живых потерпевшего, считавшегося убитым; выявление новых соучастников преступления; установление факта смерти потерпевшего в случаях, когда виновный был осужден за причиненный вред здоровью; самооговор осужденного; получение в процессе расследования других преступлений таких данных, которые существенно влияют на характер обвинения по данному делу; факты, устанавливающие причастность или непричастность обвиняемого к совершению преступления (например, алиби обвиняемого); невменяемость осужденного, отбывающего наказание, в момент совершения преступления. К ним относятся и неправильные показания свидетелей или потерпевших, когда они явились результатом их добросовестного заблуждения, ошибочность заключения эксперта,

оговор одним обвиняемым другого и т. д.

Признание вновь открывшегося обстоятельства в преступном действии судьи, совершенном при рассмотрении уголовного дела, законодатель не связывает с последствием в виде вынесения им незаконного или необоснованного решения (приговора, постановления). Само по себе преступное злоупотребление судьи – это уже юридический факт, с которым связано наступление соответствующих последствий.

Обстоятельства, перечисленные в пунктах 1–3, могут быть установлены помимо приговора определением суда, постановлением судьи, прокурора, следователя, органа дознания о прекращении производства по уголовному делу за истечением срока давности, вследствие акта амнистии, если он устраняет применение наказания за совершенное общественно опасное деяние, или в связи со смертью обвиняемого.

Пересмотр обвинительного приговора по вновь открывшимся обстоятельствам в пользу осужденного сроками не ограничен.

Смерть осужденного не является препятствием к возобновлению производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам в целях реабилитации.

Пересмотр оправдательного приговора, определения или постановления о прекращении производства по уголовному делу, а также пересмотр обвинительного приговора по мотивам мягкости наказания или необходимости применения к осужденному закона о более тяжком преступлении допускаются лишь в течение сроков давности привлечения к уголовной ответственности и не позднее одного года со дня открытия новых обстоятельств.

Днем открытия новых обстоятельств считается:

- день вступления в законную силу постановленного приговора, вынесенных определения, постановления по основаниям, предусмотренным пунктами 1–3 ч. 2 ст. 418 УПК;
- день подписания прокурором заключения о необходимости возобновления производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам в случаях, предусмотренных пунктом 4 ч. 2 ст. 418 УПК.

9.3. Порядок возобновления производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам

Право возбуждения производства по вновь открывшимся обстоя-

тельствам принадлежит прокурору.

Поводами к возбуждению производства по вновь открывшимся обстоятельствам служат заявления граждан, сообщения должностных лиц, государственных органов, иных организаций, а также данные, полученные в ходе предварительного расследования и судебного разбирательства других уголовных дел.

Если в поступивших заявлении или сообщении имеется ссылка на наличие приговора, постановленного в связи с обстоятельствами, указанными в пунктах 1–3 ч. 2 ст. 418 УПК, прокурор организует проведение проверки по вновь открывшимся обстоятельствам, истребует копию приговора и справку суда о вступлении его в законную силу.

Если в заявлении или сообщении указывается на обстоятельства, перечисленные в пункте 4 ч. 2 ст. 418 УПК, прокурор в пределах своей компетенции выносит постановление о возбуждении производства по вновь открывшимся обстоятельствам и организует расследование этих обстоятельств. При этом расследование производится в соответствии с правилами гл. 22 УПК, в которой установлена система общих условий предварительного расследования и изложено их содержание. Таким образом, УПК допускает производство любых следственных и процессуальных действий в рамках указанного расследования.

Если расследование поручено следователю, он должен вынести постановление о принятии дела к своему производству. Без этого у него нет правовых оснований на проведение следственных действий. При определении срока расследования вновь открывшихся обстоятельств нужно ориентироваться на общий срок производства предварительного следствия. Осужденный, оправданный, а также лицо, в отношении которого в судебном порядке производство по делу было прекращено, допрашиваются без предупреждения об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. Соответствующий протокол именуется протоколом допроса осужденного или оправданного. Этим лицам предоставляются права, которыми в обычном производстве наделяется обвиняемый. На данном этапе нельзя производить задержание, избирать меры пресечения и предъявлять или перепредъявлять обвинение.

Если прокурор не усматривает оснований для возбуждения производства по вновь открывшимся обстоятельствам, он отказывает в этом своим мотивированным постановлением, о чем сообщает заявителям, которые могут обжаловать постановление вышестоящему прокурору или в суд.

По окончании проверки или расследования вновь открывшихся

обстоятельств при наличии оснований для возобновления производства по уголовному делу прокурор направляет дело со своим заключением, копией приговора в случаях, предусмотренных пунктами 1–3 ч. 2 ст. 418 УПК, или материалами расследования в случае, предусмотренном пунктом 4 ч. 2 той же статьи, в соответствующий суд, руководствуясь при этом ч. 1 ст. 422 УПК.

При отсутствии оснований для возобновления производства по уголовному делу прокурор своим мотивированным постановлением прекращает возбужденное им производство по вновь открывшимся обстоятельствам.

Постановление о прекращении производства по вновь открывшимся обстоятельствам доводится до сведения заинтересованных лиц с разъяснением им права обжаловать его вышестоящему прокурору.

Заключение прокурора о необходимости возобновления производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам рассматривается:

- в отношении приговоров, определений, постановлений районных (городских) судов – президиумами областного, Минского городского судов, а в отношении приговоров, определений, постановлений межгварнизонных военных судов – президиумом Белорусского военного суда;

- в отношении приговоров, определений, постановлений областных, Минского городского судов – судебной коллегией по уголовным делам Верховного Суда Республики Беларусь, а в отношении приговоров, определений, постановлений Белорусского военного суда – военной коллегией Верховного Суда Республики Беларусь;

- в отношении приговоров, определений, постановлений Верховного Суда Республики Беларусь – Президиумом Верховного Суда Республики Беларусь;

- в отношении постановлений Президиума Верховного Суда Республики Беларусь – Пленумом Верховного Суда Республики Беларусь.

Предыдущее рассмотрение уголовного дела в кассационном порядке или в порядке надзора не препятствует его рассмотрению в той же судебной инстанции в порядке возобновления производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам.

Заключение прокурора о возобновлении производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам рассматривается в судебном заседании в соответствии с правилами ст. 411 УПК.

Рассмотрев заключение прокурора о возобновлении производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам, суд выносит одно из следующих определений или постановлений:

- об отмене приговора, определения, постановления суда и о передаче дела прокурору для производства нового предварительного расследования или в соответствующий суд на новое судебное разбирательство;

- об отмене приговора, определения, постановления суда и о прекращении производства по уголовному делу, когда не требуется новое предварительное расследование или судебное разбирательство для принятия окончательного решения по уголовному делу;

- об отклонении заключения прокурора.

Предварительное расследование и судебное разбирательство по уголовному делу после отмены судебных решений по нему в связи с вновь открывшимися обстоятельствами, а также обжалование и опротестование вынесенных новых судебных решений производятся

в общем порядке.

При судебном разбирательстве уголовного дела, по которому был отменен приговор в связи с вновь открывшимися обстоятельствами, суд первой инстанции не связан размерами наказания, назначенного по отмененному приговору.

Тема 10. ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ОТДЕЛЬНЫМ КАТЕГОРИЯМ УГОЛОВНЫХ ДЕЛ

10.1. Производство по уголовным делам частного обвинения

Производство по уголовным делам частного обвинения – это особая форма производства по уголовным делам о преступлениях, перечисленных в частях 2 и 3 ст. 26 УПК, которые возбуждаются лицом, пострадавшим от преступления, его законным представителем или представителем юридического лица, и производство по которым подлежит прекращению в случае примирения его с обвиняемым.

Общие особенности дел частного обвинения заключаются в следующем:

- к ним относятся дела о преступлениях, отличающихся невысокой степенью общественной опасности, перечень которых строго ограничен в частях 2 и 3 ст. 26 УПК;

- они возбуждаются не иначе как по заявлению лица, пострадавшего от преступления, его законного представителя или представите-

ля юридического лица; исключение составляют случаи возбуждения такого дела прокурором, в результате чего оно становится делом публичного обвинения;

- по ним не проводится предварительное расследование;
- обвинение в суде поддерживает частный обвинитель, он имеет полную свободу распоряжения обвинением, вплоть до отказа от него, что влечет за собой прекращение производства по делу; данные последствия отказа от обвинения не наступают, если в процесс вступает прокурор;
- производство по делу подлежит прекращению за примирением сторон (если в деле не участвует прокурор).

Уголовное дело частного обвинения возбуждается лицом, пострадавшим от преступления, либо его представителем, а также представителем юридического лица путем подачи в районный (городской) суд заявления, которое должно содержать следующее:

- наименование суда, в который оно подается;
- изложение обстоятельств преступления, сведения о лице, его совершившем, и доказательства, подтверждающие виновность лица в совершении преступления;
- перечень лиц, подлежащих вызову в судебное заседание в качестве свидетелей;
- сведения о переводчике, эксперте, специалисте и иных лицах, которых заявитель считает необходимым вызвать в судебное заседание.

Заявление представляется суду в копиях по числу лиц, в отношении которых возбуждается дело частного обвинения.

Исходя из содержания ч. 1 ст. 427 и ч. 3 ст. 426 УПК можно сделать вывод о том, что уголовное дело считается возбужденным не с момента подачи заявления в суд, а с момента принятия судом заявления.

По поступившему в суд заявлению необходимо выяснить, подлежит ли деяние уголовному преследованию в порядке частного обвинения, обладает ли заявитель правом возбуждения уголовного дела частного обвинения, не имеется ли иных обстоятельств, исключающих производство по уголовному делу (например, указанных в ст. 29 УПК), подсудно ли дело данному суду, соответствует ли заявление требованиям, изложенным в ч. 2 ст. 426 УПК.

В зависимости от установленных обстоятельств судья принимает одно из следующих решений: о принятии заявления, когда оно соответствует требованиям закона; о возвращении заявления для его приведения в соответствие с требованиями ч. 2 ст. 426 УПК; о направлении уголовного дела прокурору для организации производства предварительного следствия, если обвиняемый является несовершенно-

нолетним; об отказе в принятии заявления при наличии обстоятельств, исключающих производство по делу.

В целях соблюдения сроков подготовки дел частного обвинения к судебному разбирательству решение по заявлению судье надлежит принять не позднее трех суток после его поступления (ст. 173 УПК). Решение по заявлению принимается судьей в форме постановления (пункт 36 ст. 6 УПК).

При признании заявления не отвечающим требованиям ч. 2 ст. 426 УПК и возвращении его для приведения в соответствие с законом судья в постановлении должен указать конкретные недостатки и в соответствии с ч. 1 ст. 427 УПК установить срок, достаточный для их исправления, не ущемляя право заявителя на доступ к правосудию. Данный срок не может превышать десяти суток.

Судья не вправе возвратить заявление по следующим мотивам:

- отсутствия достаточных доказательств, либо когда их самостоятельное получение заявителем невозможно или затруднительно (например, при отсутствии заключения эксперта, сведений о судимости, ха-

рактеристики на лицо, в отношении которого подано заявление и т. п.);

- неполноты данных о личности обвиняемого, которая может быть восполнена в судебном заседании (сведений о семейном положении, образовании, отношении к воинской службе и др.);

- в случае необходимости проведения проверки органом дознания.

При необходимости получения объяснений, заключений специалистов и иных данных суд направляет заявление в орган дознания для проведения проверки, которая должна быть закончена в срок до десяти суток. Нужно иметь в виду, что принятое судом заявление может быть направлено в орган дознания для проведения проверки, лишь когда представленных частным обвинителем данных недостаточно для назначения судебного разбирательства либо их получение в судебном заседании может привести к неоправданному затягиванию судебного разбирательства (постановление Пленума Верховного Суда Республики Беларусь № 1 от 31 марта 2010 г. «О практике применения судами норм Уголовно-процессуального кодекса, регулирующих производство по делам частного обвинения»).

После принятия заявления заявителю должны быть разъяснены права, предусмотренные ч. 1 ст. 50 УПК, а также его обязанность доказывания в судебном заседании вины обвиняемого и других обстоятельств, имеющих значение по уголовному делу (ч. 2 ст. 102 УПК).

О разъяснении заявителю его процессуальных прав составляется про-

токол, который подписывается судьей и лицом, подавшим заявление, и приобщается к материалам уголовного дела. С момента принятия судом заявления лицо, подавшее его, является частным обвинителем, а лицо, в отношении которого подано заявление, – обвиняемым (ч. 3 ст. 426 УПК).

При наличии оснований для назначения судебного разбирательства уголовного дела суд в срок до десяти суток с момента поступления заявления или материалов проверки, если она проводилась, обязан вызвать обвиняемого, ознакомить его с уголовным делом, вручить копию заявления, разъяснить права обвиняемого в судебном заседании, предусмотренные ст. 43 УПК. В случае неявки в суд лица, в отношении которого подано заявление, копия заявления и уведомление с разъяснением прав обвиняемого, а также возможности примирения сторон высылаются ему по почте.

При наличии оснований, предусмотренных пунктами 1, 3, 4, 6 ч. 1 ст. 45 УПК, судья также обеспечивает участие в производстве по делу защитника, если обвиняемый или лица, указанные в пункте 1 ч. 1 ст. 46 УПК, не пригласили его сами.

Суд обязан до начала судебного разбирательства разъяснить сторонам возможность примирения, которое позволяет ликвидировать возникший конфликт и способствует предупреждению правонарушений и преступлений. С этой целью судья вправе вызвать стороны в суд для совместной беседы.

Если примирение состоялось до начала судебного разбирательства, это должно быть подтверждено соответствующими письменными заявлениями как пострадавшего от преступления, так и обвиняемого.

Представитель пострадавшего вправе примириться с обвиняемым от имени доверителя лишь в случаях, когда это специально оговорено в выданной доверенности (пункт 1 ч. 2 ст. 59 УПК).

Не подлежит прекращению производство по уголовному делу частного обвинения за примирением с обвиняемым несовершеннолетнего или недееспособного потерпевшего, если против этого возражает его законный представитель.

Если примирение между сторонами не достигнуто, судья после выполнения требований частей 3 и 4 ст. 427 УПК назначает уголовное дело к разбирательству в судебном заседании в соответствии с правилами ст. 281 УПК.

Разбирательство уголовного дела частного обвинения в судебном заседании проводится судом по общим правилам судебного разбирательства, за изъятиями, установленными ст. 428 УПК.

Судебное разбирательство должно быть начато не позднее четырнадцати суток с момента принятия судом заявления или материалов проверки, если она проводилась. Если лицо было задержано в соответствии с правилами ст. 108 УПК, уголовное дело частного обвинения подлежит рассмотрению в течение 24 ч с момента его поступления в суд. При этом обязанность по обеспечению явки в суд этого лица, а также лиц, от которых были получены объяснения, возлагается на органы дознания.

При принятии судом встречного заявления от обвиняемого по уголовному делу частного обвинения оба уголовных дела частного обвинения могут быть соединены и рассматриваться в одном производстве. Соединение дел допускается по постановлению судьи до начала судебного заседания. При соединении дел в одном производстве лица, подавшие заявления, участвуют в судебном разбирательстве одновременно в качестве частного обвинителя и обвиняемого. Для подготовки к защите в связи с поступлением встречного заявления и соединением дел по ходатайству лица, в отношении которого подано встречное заявление, дело может быть отложено на срок не более трех суток. Допрос этих лиц об обстоятельствах совершения в отношении их преступления, изложенных ими в своих заявлениях, проводится по правилам допроса потерпевшего, а об обстоятельствах, изложенных во встречных заявлениях, – по правилам допроса обвиняемого.

Обвинение в судебном заседании поддерживают частный обвинитель или его представитель.

Судебное следствие начинается с изложения сущности обвинения частным обвинителем или его представителем. При рассмотрении соединенного уголовного дела частного обвинения сущность обвинения излагается в порядке поступления заявлений. Обвинитель представляет доказательства, участвует в их исследовании, излагает суду свое мнение по существу обвинения, о применении уголовного закона и назначении обвиняемому наказания, а также по другим вопросам, возникающим во время судебного разбирательства. Частный обвинитель вправе отказаться от обвинения.

Частный обвинитель, не являющийся пострадавшим от преступления, не вправе давать показания об обстоятельствах дела вместо потерпевшего. Если пострадавший от преступления не выступает в качестве частного обвинителя, он в соответствии с положениями ст. 49 УПК признается потерпевшим и допрашивается в судебном разбирательстве в этом качестве.

Неявка частного обвинителя или его представителя в судебное заседание суда первой инстанции без уважительных причин, указанных

в ч. 5 ст. 242 УПК, влечет прекращение производства по уголовному делу.

10.2. Производство по уголовным делам о преступлениях, совершенных лицами в возрасте до восемнадцати лет

Производство по уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних – это установленный уголовно-процессуальным законом, наряду с общими правилами производства по уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних, особый порядок проведения следственных и других процессуальных действий в связи с особенностями субъекта преступления.

Порядок производства по делам о преступлениях несовершеннолетних определяется общими правилами УПК, а также гл. 45 УПК.

В регламентации рассматриваемого производства учитываются социально-психологические особенности личности обвиняемых. Лица, не достигшие совершеннолетия к моменту совершения преступления, расцениваются законом как субъекты, не способные в полной мере самостоятельно осуществлять право на защиту. В УПК содержится целый ряд специальных правил, которые служат дополнительными гарантиями соблюдения прав и законных интересов несовершеннолетних, установления истины и применения уголовного закона.

Прежде всего в ч. 2 ст. 89 УПК установлен дополнительный предмет доказывания по делам о преступлениях несовершеннолетних:

- возраст несовершеннолетнего (число, месяц, год рождения);
- условия жизни и воспитания;
- степень интеллектуального, волевого и психического развития;
- наличие взрослых подстрекателей и иных соучастников.

Главная его особенность – требование установить обширные сведения о личности несовершеннолетнего обвиняемого, что, в свою очередь, обуславливает решение многих вопросов, возникающих в ходе производства по делу. Так, установление первого обстоятельства направлено на исключение случаев привлечения к уголовной ответствен-

ности лиц, не достигших возраста, с которого она наступает; на надение данных лиц дополнительными правами; выбор оптимальной меры пресечения; правильное решение вопроса назначения наказания.

Выяснение условий жизни и воспитания (обстановка и взаимоотношения в семье; обстановка по месту учебы или работы; обстоятельства, характеризующие связи и времяпрепровождение вне дома, работы или учебы) важно для назначения соответствующей меры уголов-

но-правового воздействия. В то же время сведения такого рода могут иметь значение и на стадии предварительного расследования – при организации и проведении конкретных уголовно-процессуальных мероприятий.

Степень интеллектуального, волевого и психического развития подлежит всестороннему исследованию, поскольку это позволяет установить, может ли несовершеннолетний в силу уровня соответствующего развития нести ответственность за содеянное и в какой мере (в таких случаях, как правило, назначаются судебно-психиатрическая, судебно-психологическая экспертиза).

Указание закона устанавливать наличие взрослых подстрекателей и иных соучастников основано на том, что данное обстоятельство имеет уголовно-правовое значение.

Особенностью производства по уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних является обязательное участие защитника и законного представителя несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого, а также педагога или психолога при их допросах. При этом надо иметь в виду, что участие защитника (адвоката) по делу о преступлении несовершеннолетнего обязательно, независимо от того, достиг ли обвиняемый совершеннолетия ко дню судебного разбирательства. Это же правило применяется и тогда, когда лицо обвиняется в преступлениях, одно из которых было совершено в возрасте до восемнадцати лет, а другое – после достижения совершеннолетия (пункт 8 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь № 3 от 28 июня 2002 г. «О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних»).

В случае достижения несовершеннолетним подозреваемым или обвиняемым восемнадцатилетнего возраста:

- участие защитника подозреваемого или обвиняемого обязательно и продолжается до окончания производства по уголовному делу;
- участие законных представителей подозреваемого или обвиняемого в предварительном расследовании или в судебном разбирательстве прекращается, о чем в соответствии с ч. 5 ст. 56 УПК орган, ведущий уголовный процесс, выносит мотивированное постановление (определение);
- участие педагога или психолога при допросе подозреваемого или обвиняемого необязательно.

Согласно ч. 3 ст. 44 УПК участие законного представителя несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) в качестве защитника не влечет прекращения его полномочий как законного представителя (пункт 8 постановления Пленума Верховного Суда Республики

Беларусь № 3 от 28 июня 2002 г. «О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних»).

По всем уголовным делам о преступлениях, совершенных несовершеннолетними, согласно ч. 2 ст. 181 УПК обязательно производство предварительного следствия. Оно обязательно независимо от достижения несовершеннолетним совершеннолетия к началу производства по делу (пункт 3 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь № 3 от 28 июня 2002 г. «О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних»).

Уголовное дело в отношении несовершеннолетнего, участвовавшего в совершении преступления вместе со взрослыми, может быть выделено в отдельное производство в ходе предварительного следствия, если это не создаст препятствий для всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств уголовного дела. К несовершеннолетнему обвиняемому, привлеченному по одному уголовному делу со взрослыми, применяются правила гл. 45 УПК.

При решении вопроса о применении меры пресечения в отношении несовершеннолетних подозреваемого или обвиняемого в каждом случае должна обсуждаться возможность применения такой меры, как отдача несовершеннолетнего под присмотр в порядке, предусмотренном ст. 123 УПК.

Задержание, а также заключение под стражу, домашний арест в качестве меры пресечения могут применяться к несовершеннолетнему при наличии оснований, указанных в статьях 108, 111, 112 и 117 УПК, лишь в случаях совершения менее тяжкого, тяжкого или особо тяжкого преступления.

При решении вопроса о даче санкции или вынесении постановления о заключении под стражу прокурор либо Министр внутренних дел, Председатель КГБ, директор Департамента финансовых расследований Комитета государственного контроля Республики Беларусь обязаны лично допросить несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого. Такой же порядок применяется при применении домашнего ареста.

О задержании, заключении под стражу или продлении срока содержания под стражей немедленно ставятся в известность родители или другие законные представители несовершеннолетнего.

В УПК установлен особый порядок вызова и допроса несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого.

Вызов несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого, не содержащихся под стражей, к следователю или в суд производится через их родителей или других законных представителей, а если

несовершеннолетний содержится в специальном детском учреждении – через администрацию этого учреждения.

Допрос несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого не может продолжаться без перерыва более двух часов, а в общей сложности – более четырех часов в день.

При допросе несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого защитник, педагог или психолог вправе с разрешения следователя, прокурора задавать вопросы допрашиваемому, а по окончании допроса знакомиться с протоколом и делать письменные замечания о правильности и полноте записи показаний. Эти права следователь, прокурор разъясняют педагогу или психологу перед допросом несовершеннолетнего, о чем делается отметка в протоколе допроса.

При наличии у несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого родителей или других законных представителей их участие в уголовном деле обязательно.

Законный представитель допускается к участию в уголовном деле постановлением следователя с момента первого допроса несовершеннолетнего в качестве подозреваемого или обвиняемого.

Следователь вправе по окончании предварительного следствия вынести постановление о непредъявлении несовершеннолетнему для ознакомления тех материалов уголовного дела, которые могут оказать на него отрицательное воздействие, а ознакомить с этими материалами его законного представителя. Законный представитель может быть отстранен от участия в уголовном деле, если в ходе предварительного следствия установлено, что его действия наносят ущерб интересам несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого. Об этом следователь выносит мотивированное постановление. В таком случае к участию в деле должен быть допущен другой законный представитель несовершеннолетнего.

Неявка законного представителя несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого, надлежащим образом извещенного о месте и времени проведения следственных действий с участием несовершеннолетних, не препятствует проведению следственных действий при наличии письменного согласия на это несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого.

Уголовные дела о преступлениях несовершеннолетних подлежат рассмотрению специальными судами по делам несовершеннолетних либо судьями, имеющими специальную подготовку.

Уголовные дела о преступлениях несовершеннолетних рассматриваются коллегией в составе судьи и двух народных заседателей.

При наличии оснований для рассмотрения уголовного дела в от-

ношении несовершеннолетнего обвиняемого в закрытом судебном заседании судья при назначении судебного разбирательства указывает об этом в постановлении с обязательным обоснованием такого решения. Если вопрос о рассмотрении уголовного дела в отношении несовершеннолетнего обвиняемого в закрытом судебном заседании возник в ходе судебного разбирательства, то решение принимает суд, о чем выносит мотивированное определение.

В судебное заседание должны быть вызваны родители или иные законные представители несовершеннолетнего обвиняемого, которые пользуются правами, предусмотренными ст. 57 УПК.

Законный представитель мотивированным определением суда может быть отстранен от участия в судебном разбирательстве, если в ходе судебного разбирательства установлено, что его действия наносят ущерб интересам несовершеннолетнего обвиняемого. В этом случае суд должен решить вопрос о допуске другого законного представителя несовершеннолетнего обвиняемого.

Неявка законного представителя несовершеннолетнего обвиняемого, надлежащим образом извещенного о месте и времени рассмотрения уголовного дела и не заявившего ходатайства об его отложении, не препятствует рассмотрению уголовного дела, если суд не найдет его участие необходимым.

Суд по ходатайству государственного обвинителя, защитника или законного представителя несовершеннолетнего обвиняемого, а также по своей инициативе вправе с учетом мнений сторон своим определением удалить несовершеннолетнего обвиняемого из зала судебного заседания на время исследования обстоятельств, которые могут оказать на него отрицательное воздействие. После возвращения несовершеннолетнего обвиняемого в зал судебного заседания суд сообщает ему содержание разбирательства, произошедшего в его отсутствие, и предоставляет несовершеннолетнему обвиняемому возможность задать вопросы лицам, допрошенным без его участия.

При постановлении приговора несовершеннолетнему обвиняемому суд наряду с вопросами, перечисленными в ст. 352 УПК, обязан обсудить вопрос о назначении наказания, не связанного с лишением свободы, а также об освобождении от наказания в соответствии с главами 15 и 16 УК. В случаях назначения наказания, не связанного с лишением свободы, суд уведомляет об этом орган, ведающий его исполнением, и возлагает на него осуществление контроля за поведением осужденного.

Если по уголовному делу о преступлении, не представляющем большой общественной опасности, или о совершенном впервые менее

тяжком преступлении будет признано, что несовершеннолетний, совершивший это преступление, может быть исправлен без применения мер уголовного наказания, суд вправе постановить обвинительный приговор и назначить ему принудительные меры воспитательного характера, предусмотренные ст. 117 УК. Копия приговора направляется в орган, ведающий исполнением принудительных мер воспитательного характера.

Согласно ч. 1 ст. 117 УК осуждение несовершеннолетнего за преступление, не представляющее большой общественной опасности, с применением принудительных мер воспитательного характера возможно и при совершении нескольких таких преступлений, а также при наличии прежней непогашенной судимости. В соответствии со ст. 117 УК несовершеннолетнему одновременно может быть назначено несколько принудительных мер воспитательного характера, например предупреждение и возложение обязанности публично или в иной форме, определяемой судом, принести извинение потерпевшему. При постановлении обвинительного приговора с применением вместо наказания принудительных мер воспитательного характера в его описательно-мотивировочной части надлежит указать мотивы такого решения.

Контроль за исполнением несовершеннолетним осужденным требований, предусмотренных назначенной ему принудительной мерой воспитательного характера, возлагается по постановлению судьи на орган, ведающий исполнением принудительных мер воспитательного характера. В случае злостного уклонения несовершеннолетнего осужденного в течение срока судимости от исполнения принудительной меры воспитательного характера судья по представлению органа, ведающего ее исполнением, отменяет принудительную меру воспитательного характера и заменяет ее на более строгую, предусмотренную ч. 2 ст. 117 УК.

Пребывание осужденного в специальном учебно-воспитательном или лечебно-воспитательном учреждении может быть прекращено досрочно судом, если несовершеннолетний исправился и нет необходимости в дальнейшем применении принудительной меры воспитательного характера, а равно в случаях возникновения обстоятельств, препятствующих нахождению осужденного в этих учреждениях. Вопрос о прекращении его пребывания в специальном учебно-воспитательном или лечебно-воспитательном учреждении рассматривается и решается по представлению органа, ведающего исполнением принудительных мер воспитательного характера, единолично судьей того суда, который постановил приговор, или районного суда по месту

жительству несовершеннолетнего осужденного в течение десяти суток со дня поступления представления.

В судебное заседание вызываются несовершеннолетний осужденный, его законный представитель, защитник, прокурор и представитель органа, ведающего исполнением принудительных мер воспитательного характера. Неявка указанных лиц не препятствует рассмотрению материалов.

По результатам рассмотрения материалов судья в совещательной комнате выносит постановление, которое подлежит оглашению в судебном заседании. Копия постановления в течение пяти суток направляется законному представителю несовершеннолетнего осужденного, в орган, ведающий исполнением принудительных мер воспитательного характера, прокурору и в суд, постановивший приговор. Данное постановление может быть обжаловано и опротестовано в порядке надзора.

10.3. Производство по уголовному делу о применении принудительных мер безопасности и лечения

Производство по уголовному делу о применении принудительных мер безопасности и лечения – это особое производство предварительного расследования и судебного разбирательства уголовных дел об общественно опасных деяниях невменяемых или лиц, заболевших психическим расстройством (заболеванием) после совершения преступления.

Рассматриваемое производство осуществляется в отношении лиц, которые на момент совершения общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом, были в состоянии невменяемости или заболели психическим расстройством (заболеванием) после совершения преступления.

Согласно ч. 2 ст. 442 УПК порядок производства по уголовным делам о применении принудительных мер безопасности и лечения определяется общими правилами и гл. 46 УПК. Оно начинается только с момента, когда судебно-психиатрической экспертизой будет определено, что подозреваемый или обвиняемый является невменяемым. Лица, которые имели статус подозреваемого или обвиняемого, после проведения экспертизы будут называться лицами, совершившими общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом.

Согласно ст. 442 УПК принудительные меры безопасности и лечения применяются судом к лицам, совершившим общественно опасные деяния, предусмотренные уголовным законом, в состоянии невменяемости или заболевшим после совершения преступления психическим расстройством (заболеванием), лишаящим их возможности сознавать значение своих действий или руководить ими, если эти лица по характеру совершенного ими деяния и своему психическому состоянию *представляют опасность для общества*. Данные меры применяются с целью предупреждения со стороны указанных лиц новых общественно опасных деяний, охраны и лечения таких лиц.

Принудительные меры безопасности и лечения могут быть назначены судом наряду с наказанием в отношении совершивших преступления лиц, признанных уменьшенно вменяемыми, с целью создания условий для лечения и достижения целей уголовной ответственности. Кроме того, они могут быть назначены в отношении совершивших преступления лиц, страдающих хроническим алкоголизмом, наркоманией или токсикоманией, с целью лечения и создания условий, способствующих достижению целей уголовной ответственности.

Согласно ст. 101 УК судом назначаются следующие принудительные меры безопасности и лечения:

- принудительное амбулаторное наблюдение и лечение у врача-психиатра;
- принудительное лечение в психиатрической больнице (отделении) с обычным наблюдением;
- принудительное лечение в психиатрической больнице (отделении) с усиленным наблюдением;
- принудительное лечение в психиатрической больнице (отделении) со строгим наблюдением.

В тех случаях, когда лицо по характеру совершенного им общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом, и своему психическому состоянию не представляет опасности для общества, но страдает психическим расстройством (заболеванием), принудительные меры безопасности и лечения не применяются, однако

о больном извещаются местные органы здравоохранения.

По делам о предусмотренных уголовным законом общественно опасных деяниях невменяемых, а также о преступлениях лиц, заболевших психическим расстройством (заболеванием) после совершения преступления, обязательно производство предварительного следствия. Если дело было возбуждено органом дознания, а затем в ходе

дознания установлены фактические данные, указывающие на наличие психического расстройства лица, в связи с совершением деяния которым было возбуждено дело, оно незамедлительно передается прокурору для направления по подследственности.

По таким делам предусмотрен особый предмет доказывания.

При производстве предварительного следствия должны быть выяснены следующие обстоятельства:

- время, место, способ и другие обстоятельства совершенного общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом;
- совершение лицом общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом;
- наличие у лица, совершившего общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом, психического расстройства (заболевания) в прошлом, степень и характер психического расстройства (заболевания) в момент совершения общественно опасного деяния и ко времени производства по уголовному делу;
- поведение лица, совершившего общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом, как до его совершения, так и после;
- характер и размер ущерба, причиненного общественно опасным деянием, предусмотренным уголовным законом.

Если у органа, ведущего уголовный процесс, возникает сомнение по поводу вменяемости лица, совершившего общественно опасное деяние, либо его способности самостоятельно защищать свои права и законные интересы, то он назначает судебно-психиатрическую экспертизу (ст. 228 УПК). Направление лица на судебно-психиатрическую экспертизу допускается лишь при наличии достаточных данных, указывающих, что именно это лицо совершило общественно опасное деяние, по поводу которого возбуждено уголовное дело и ведется предварительное следствие (ст. 443 УПК).

Если производство следственных действий с участием лица, совершившего общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом, в силу психического состояния данного лица является невозможным, следователь составляет об этом протокол с соблюдением требований статей 193 и 194 УПК. Данное правило должно распространяться не только на проведение следственных действий, но и на производство других процессуальных действий, когда невозможно участие этих лиц.

По рассматриваемой категории дел обязательно участие защитника и законного представителя невменяемого. Защитник допускается к участию в уголовном деле с момента вынесения постановления о назначении судебно-психиатрической экспертизы, если он ранее в

этом деле не участвовал.

Особенностью производства о применении принудительных мер безопасности и лечения является и то, что в отношении невменяемого не выносится постановление о привлечении в качестве обвиняемого, к нему не применяются меры пресечения, он не знакомится с материалами уголовного дела.

В целях создания необходимых условий для производства расследования в отношении вменяемых лиц, участвовавших в совершении деяния совместно (в соучастии) с лицом, страдающим психическим расстройством, в отношении последнего возможно выделение уголовного дела при условии, что это существенно не отразится на всесторонности, полноте, объективности исследования обстоятельств уголовного дела в судебном заседании. В целом же, по общему правилу, суд вправе одновременно рассмотреть вопрос о виновности одних лиц и вынести решение о применении принудительных мер безопасности и лечения в отношении других, совершивших указанное деяние в состоянии невменяемости или заболевших после совершения преступления психическим расстройством.

По окончании предварительного следствия следователь выносит одно из следующих постановлений:

- о прекращении производства по уголовному делу в случаях, предусмотренных ст. 250 УПК, или в случаях, когда по характеру совершенного общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом, и своему психическому состоянию лицо, совершившее это деяние, не представляет опасности для общества; о вынесении данного постановления следователь извещает защитника, законного представителя, потерпевшего и разъясняет им право на обжалование этого постановления;

- о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд при установлении оснований для применения к лицу, совершившему общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом, принудительных мер безопасности и лечения; это постановление выносится тогда, когда следователь придет к выводу, что лицо, совершившее общественно опасное деяние в состоянии невменяемости или заболевшее после этого психическим расстройством (заболеванием), по своему психическому состоянию представляет опасность для общества.

В постановлении о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд должны быть, помимо прочего, изложены обстоятельства дела, установленные в ходе предварительного следствия, и основания для применения судом принудительных мер безопасно-

сти и лечения.

Постановление вместе с уголовным делом направляется прокурору, который при согласии с постановлением передает дело в суд, а при несогласии возвращает дело для производства дополнительно предварительного следствия. При отсутствии оснований для применения принудительных мер безопасности и лечения прокурор прекращает производство по уголовному делу.

Если предварительное расследование уголовного дела или руководство следственной группой осуществлялись прокурором, им выносится постановление о прекращении производства по уголовному делу либо о направлении уголовного дела в суд для решения вопроса о применении принудительных мер безопасности и лечения.

При прекращении производства по уголовному делу, когда по характеру совершенного общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом, и своему психическому состоянию лицо, совершившее это деяние, не представляет опасности для общества, но страдает психическим расстройством (заболеванием), следователь или прокурор в пятидневный срок в письменной форме сообщают о нем в организацию здравоохранения по месту жительства данного лица или управление здравоохранения областного исполнительного комитета (комитет по здравоохранению Минского городского исполнительного комитета).

После поступления в суд уголовного дела для применения принудительных мер безопасности и лечения судья назначает его к разбирательству в судебном заседании, извещает об этом прокурора, защитника и законных представителей лица, совершившего общественно опасное деяние, вызывает потерпевших, свидетелей, а в необходимых случаях – и экспертов. Суд вправе вызвать в судебное заседание лицо, в отношении которого рассматривается уголовное дело, для дачи объяснений, если этому не препятствует характер его заболевания.

Разбирательство уголовного дела, поступившего в суд в порядке, предусмотренном ст. 445 УПК, происходит в судебном заседании в соответствии с правилами глав 35–38 УПК с обязательным участием прокурора и защитника.

В судебном заседании должны быть исследованы доказательства, устанавливающие или опровергающие совершение данным лицом общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом, заслушано заключение экспертов о психическом состоянии данного лица и исследованы другие обстоятельства, имеющие значение для разрешения вопроса о применении принудительных мер безопасности и лечения.

Судебное следствие начинается оглашением постановления следователя о передаче дела прокурору для направления в суд.

При слушании дела в отсутствие лица, в отношении которого ведется производство, его интересы представляют законные представители. Законный представитель имеет право участвовать в исследовании доказательств, заявлять ходатайства и отводы, представлять доказательства, а также он может быть допрошен в качестве свидетеля.

После окончания судебного следствия суд приступает к прениям сторон, которые (в отличие от общего порядка) имеют особенности. Прокурор (вместо обвинительной речи) и защитник высказывают свое мнение по вопросам, подлежащим разрешению в ходе судебного разбирательства.

В процессе судебного разбирательства уголовного дела должны быть исследованы и разрешены следующие вопросы:

- имело ли место общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом;
- совершило ли это деяние лицо, в отношении которого рассматривается уголовное дело;
- совершило ли данное лицо общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом, в состоянии невменяемости;
- заболело ли данное лицо после совершения преступления психическим расстройством (заболеванием), лишаящим его возможности отдавать себе отчет в своих действиях или руководить ими, и не является ли это заболевание временным расстройством душевной деятельности, требующим лишь приостановления производства по уголовному делу;
- представляет ли психическое расстройство (заболевание) данного лица опасность для него или других лиц либо возможность причинения им иного вреда;
- подлежит ли применению в отношении данного лица принудительная мера безопасности и лечения и какая именно.

Результатом рассмотрения дел данной категории является не приговор, а определение (постановление), принимаемое судом в совещательной комнате.

Признав доказанным, что общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом, совершено данным лицом в состоянии невменяемости или это лицо после совершения преступления заболело психическим расстройством (заболеванием), делающим невозможным назначение или исполнение наказания, суд выносит определение (постановление) в соответствии со статьями 101–102 УК о применении к нему принудительной меры безопасности и лечения с указанием какой именно.

Если вышеуказанное лицо не представляет опасности по своему психическому состоянию либо им совершено деяние, не представляющее большой общественной опасности, суд выносит определение (постановление) о прекращении производства по уголовному делу и неприменении принудительных мер безопасности и лечения.

В случае когда суд признает, что участие лица в совершении общественно опасного деяния не доказано, равно как и при установлении обстоятельств, предусмотренных статьями 29 и 30 УПК, суд выносит определение (постановление) о прекращении производства по уголовному делу по установленному им основанию вне зависимости от наличия и характера заболевания лица. Однако нормативное предписание о прекращении производства *по делу* ввиду недоказанности участия лица в совершении общественно опасного деяния (а не прекращении производства *в отношении конкретного лица*) не согласуется с требованием ч. 2¹ ст. 368 УПК, закрепляющей правило о том, что если лицо, совершившее преступление, остается неустановленным, суд выносит постановление (определение) о передаче уголовного дела прокурору для организации производства дополнительно предварительного расследования и установления лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого.

При прекращении производства по уголовному делу по основаниям, указанным в частях 2 и 3 ст. 448 УПК, копия определения (постановления) суда в пятидневный срок направляется в организацию здравоохранения по месту жительства данного лица или управление здравоохранения областного исполнительного комитета (комитет по здравоохранению Минского городского исполнительного комитета) для решения вопросов об оказании медицинской помощи или о направлении в психиатрический стационар.

В определении (постановлении) суда также должны разрешаться гражданский иск, судьба вещественных доказательств, процессуальные издержки.

Признав, что невменяемость лица, в отношении которого рассматривается уголовное дело, не установлена или заболевание лица не устраняет применения к нему мер наказания, суд своим определением (постановлением) возвращает уголовное дело прокурору для производства предварительного следствия.

Определение (постановление) суда может быть обжаловано в течение десяти суток защитником, законным представителем лица, в отношении которого рассматривалось уголовное дело, потерпевшим или его представителем, гражданским истцом, гражданским ответчиком или их представителями в части, относящейся к гражданскому

иску, и опротестовано прокурором в тот же срок в вышестоящий суд.

Лица, страдающие психическими расстройствами (заболеваниями), к которым по решению суда применяются принудительные меры безопасности и лечения, должны не реже одного раза в шесть месяцев подвергаться освидетельствованию комиссией врачей-психиатров для решения вопроса относительно возможности прекращения судом применения принудительных мер безопасности и лечения или изменения их вида. Заключение комиссии врачей-психиатров может быть обжаловано в суд в соответствии с законом (ст. 103 УК).

Суд вправе прекратить или изменить принудительные меры безопасности и лечения по представлению администрации психиатрического стационара и заключению врачебно-консультационной комиссии врачей-специалистов в области оказания психиатрической помощи. Данные вопросы рассматриваются судом, вынесшим определение (постановление) о применении указанных мер.

Основанием для прекращения принудительной меры безопасности и лечения является выздоровление лица либо такое изменение состояния его здоровья, которое устраняет необходимость в сохранении ранее принятой принудительной меры. Основанием изменения назначенной судом принудительной меры безопасности и лечения может быть такое улучшение или ухудшение состояния здоровья лица, которое требует изменения типа психиатрической больницы (отделения) и формы принудительного лечения.

О дне рассмотрения материалов суд извещает законного представителя лица, к которому применена принудительная мера безопасности и лечения, администрацию психиатрического стационара, защитника и прокурора. Участие в судебном заседании защитника и прокурора обязательно, неявка других лиц не препятствует рассмотрению материалов.

В судебном заседании подлежат исследованию представление организации здравоохранения, заключение врачебно-консультационной комиссии врачей-специалистов в области оказания психиатрической помощи, выслушиваются мнения участвующих в заседании лиц. Если заключение комиссии врачей-психиатров вызывает сомнение, суд по ходатайству участвующих в заседании лиц или по своей инициативе может назначить судебно-психиатрическую экспертизу, истребовать дополнительные документы.

О прекращении или изменении, а равно об отказе в прекращении или изменении принудительной меры безопасности и лечения судья в совещательной комнате выносит постановление и оглашает его в судебном заседании.

Если лицо, к которому вследствие его психического расстройства (заболевания) после совершения преступления была применена принудительная мера безопасности и лечения, будет признано врачом-консультационной комиссией врачей-специалистов в области оказания психиатрической помощи выздоровевшим, суд на основании заключения этой комиссии в соответствии со ст. 402 УПК выносит определение (постановление) о прекращении применения принудительной меры безопасности и лечения и решает вопрос о направлении дела для производства дознания или предварительного следствия, привлечения данного лица в качестве обвиняемого и передачи уголовного дела в суд в общем порядке.

Время, проведенное в психиатрическом стационаре, включается в срок содержания под стражей. При этом согласно ст. 105 УК один день принудительных мер соответствует одному дню лишения свободы.

По смыслу ст. 104 УК и ст. 451 УПК возобновление уголовного дела в отношении лица, к которому была применена принудительная мера безопасности и лечения вследствие его психического заболевания после совершения преступления, является правом суда. Суд, исходя из обстоятельств совершенного преступления, личности, совершившей это преступление, с учетом санкции за него и срока лечения принимает решение о возобновлении или невозобновлении производства по уголовному делу. Такое решение суд принимает одновременно с решением о прекращении принудительной меры безопасности и лечения.

10.4. Ускоренное производство

Ускоренное производство – это особая форма досудебного производства, представляющая собой деятельность следователя по расследованию преступлений, указанных в ч. 1 ст. 452 УПК, отличающаяся в силу наличия определенных уголовно-процессуальным законом условий специфическим порядком ее регламентации, направленная на максимальное приближение наказания к моменту совершения преступления и способствующая тем самым наиболее эффективному достижению задач уголовного процесса.

В рамках ускоренного производства следователь до возбуждения дела устанавливает обстоятельства совершенного преступления, возбуждает уголовное дело, привлекает лицо, совершившее преступление, в качестве обвиняемого, проводит иные процессуальные действия, заканчивает на общих основаниях и в общем порядке производство

и передает дело прокурору для направления в суд.

Поводы к началу уголовно-процессуальной деятельности при ускоренном производстве аналогичны поводам к возбуждению уголовного дела. Однако если на стадии возбуждения уголовного дела проводятся проверочные действия, направленные на установление наличия или отсутствия признаков преступления, при ускоренном производстве необходимость в производстве подобных действий отсутствует, так как к его началу факт преступления уже очевиден. Поэтому при ускоренном производстве изначально осуществляется процесс доказывания обстоятельств совершенного преступления.

Правомерно также рассматривать основание к возбуждению уголовного дела, предусмотренное пунктом 1 ст. 167 УПК, и основание к ускоренному производству в качестве тождественных понятий, но влекущих различающиеся по юридической силе последствия.

Ускоренное производство не является отдельной формой предварительного расследования, в том числе разновидностью предварительного следствия. Хотя при ускоренном производстве обстоятельства преступления должны быть установлены в том же объеме, как и при проведении предварительного следствия, их отличает порядок и средства установления данных обстоятельств.

В ч. 1 ст. 452 УПК предусмотрены четыре условия, при которых возможно ускоренное производство:

- когда в совершенном деянии содержатся признаки преступлений, не представляющих большой общественной опасности, или менее тяжких преступлений;
- когда факт преступления очевиден;
- когда известно лицо, подозреваемое в совершении преступления;
- когда это лицо не отрицает своей причастности к совершению преступления.

При наличии перечисленных условий следователь немедленно приступает к ускоренному производству. Порядок ускоренного производства определяется общими правилами УПК, за изъятиями, установленными гл. 47 УПК.

Ускоренное производство слагается из деятельности следователя до возбуждения уголовного дела и после возбуждения уголовного дела.

До возбуждения уголовного дела следователь получает объяснения от лица, совершившего преступление, очевидцев и других лиц об обстоятельствах совершенного преступления, истребует справку о наличии или отсутствии судимости у лица, совершившего преступление, характеризующие данные о личности и другие материалы, имею-

щие значение для рассмотрения дела в судебном заседании.

При ускоренном производстве до возбуждения уголовного дела, равно как при производстве предварительного следствия, доказыванию подлежат все обстоятельства, указанные в ч. 1 ст. 89 УПК. Требование ст. 90 УПК об обязанности органов уголовного преследования при производстве дознания и предварительного следствия выявлять причины и условия, способствовавшие совершению преступления, также относится и к ускоренному производству.

Фактические данные, полученные до возбуждения уголовного дела при ускоренном производстве с соблюдением принятых на стадии возбуждения уголовного дела процессуальных требований, являются доказательствами, на основании которых устанавливаются обстоятельства, имеющие значение как для возбуждения уголовного дела, так и для судебного разбирательства.

Меры пресечения в отношении лица, совершившего преступление, до возбуждения уголовного дела не применяются. У него берется обязательство являться по вызовам органа дознания и суда и сообщать им о перемене места жительства. В случае неявки в орган дознания или в судебное заседание лицо может быть подвергнуто приводу.

Признав собранные материалы достаточными для возбуждения уголовного дела и направления его в суд, следователь выполняет следующее:

- выносит постановление о возбуждении уголовного дела, принимает его к своему производству;
- привлекает в качестве обвиняемого лицо, совершившее преступление, в порядке, предусмотренном статьями 240–244 УПК;
- решает вопрос о мере пресечения в отношении обвиняемого в соответствии со статьями 116–126 УПК;
- налагает арест на имущество в порядке, предусмотренном ст. 132 УПК;
- принимает решение о признании лица потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком.

С момента вынесения в отношении лица постановления о возбуждении уголовного дела в процесс допускается защитник, который может быть приглашен подозреваемым с момента возбуждения дела, а после вынесения постановления о привлечении его в качестве обвиняемого – с момента предъявления обвинения.

Выполнив указанные действия, следователь заканчивает по основаниям и в порядке, предусмотренных статьями 255–262 УПК, ускоренное производство.

После выполнения всех необходимых процессуальных действий

следователь передает уголовное дело прокурору для направления в суд, о чем выносит постановление.

Следует отметить, что ускоренное производство должно быть закончено не позднее десяти суток со дня поступления в орган предварительного следствия заявления или сообщения о преступлении до передачи уголовного дела прокурору для направления в суд. Данный срок по мотивированному постановлению следователя может быть продлен до пятнадцати суток начальником следственного подразделения или его заместителем.

При поступлении от следователя уголовного дела, законченного в порядке ускоренного производства, прокурор или его заместитель обязаны в срок не более 24 ч проверить это дело и по основаниям и в порядке, предусмотренных статьями 263–266 УПК, принять решение о его дальнейшем движении.

При направлении уголовного дела в суд прокурор или его заместитель в постановлении высказывают мнение о рассмотрении уголовного дела без участия государственного обвинителя с предложением о применении к обвиняемому наказания или иных мер уголовной ответственности. В таком случае прокурор или его заместитель направляют обвиняемому и потерпевшему, помимо документов, перечисленных в ст. 266 УПК, копию постановления о направлении уголовного дела в суд.

Предварительное следствие по уголовным делам, возбужденным в порядке ускоренного производства, производится следователем по общим правилам УПК:

- если выполнение процессуальных и иных действий, предусмотренных ч. 3 ст. 452 и ст. 454 УПК, в течение срока, установленного ст. 453 УПК, невозможно;
- если прокурор возвратил уголовное дело, законченное в порядке ускоренного производства, для производства предварительного следствия;
- если преступление совершено несовершеннолетним, а также совершены предусмотренные уголовным законом общественно опасные деяния невменяемых или лиц, заболевших психическим расстройством (заболеванием) после совершения преступления.

По поступившему от прокурора в суд уголовному делу судья проводит подготовительные действия и принимает решения в соответствии с правилами гл. 33 УПК и положениями ст. 458 УПК не позднее пяти суток со дня поступления дела в суд.

В постановлении о назначении судебного разбирательства судья указывает о рассмотрении уголовного дела без участия государственного

обвинителя в соответствии с ч. 2 ст. 455 УПК. В случае назначения судебного разбирательства без участия государственного обвинителя в судебное заседание вызываются обвиняемый, защитник, если он участвует в деле, а также потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители. Указанные лица, а также прокурор, направивший уголовное дело в суд, должны быть извещены о месте и времени судебного разбирательства не менее чем за пять суток до его начала.

Рассмотрение уголовного дела ускоренного производства в судебном заседании проводится по общим правилам судебного разбирательства, а в случае когда государственный обвинитель в судебном разбирательстве не участвует, – и с изъятиями, установленными ст. 458 УПК.

Назначение судебного разбирательства без участия государственного обвинителя не препятствует прокурору в любой момент вступить в судебное разбирательство для поддержания обвинения.

При рассмотрении уголовного дела без участия государственного обвинителя председательствующий в подготовительной части судебного заседания выясняет, вручена ли обвиняемому и когда именно, наряду с копиями процессуальных документов, перечисленных в ч. 2 ст. 316 УПК, копия постановления о направлении уголовного дела в суд.

Неявка в судебное заседание без уважительных причин потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, их представителей не препятствует рассмотрению дела по существу.

Судебное следствие начинается без оглашения предъявленного лицу обвинения и проводится в сокращенном порядке, за изъятиями, установленными ст. 458 УПК. После выяснения председательствующим у обвиняемого его отношения к предъявленному обвинению обвиняемому предлагается дать показания по поводу предъявленного обвинения. Затем ему могут быть заданы вопросы потерпевшим, гражданским истцом, их представителями, защитником, гражданским ответчиком, его представителем.

Если признание обвиняемым своей вины никем не оспаривается и не вызывает у суда сомнений, то после допроса обвиняемого и заслушивания показаний (пояснений) потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, их представителей, ходатайствовавших о допросе, суд объявляет судебное следствие оконченным и переходит к судебным прениям.

В случае непризнания обвиняемым своей вины полностью или в части либо когда судом признано необходимым участие государственного обвинителя в судебном заседании, суд выносит постанов-

ление об отложении судебного разбирательства и вызове государственного обвинителя, после чего разбирательство уголовного дела происходит в судебном заседании в соответствии с правилами глав 35–37 УПК.

Не позднее пяти суток после провозглашения приговора по уголовному делу, рассмотренному судом в порядке ускоренного производства без участия государственного обвинителя, копия приговора должна быть вручена судом прокурору, направившему уголовное дело в суд.

10.5. Производство по возмещению вреда, причиненного физическому или юридическому лицу незаконными действиями органа, ведущего уголовный процесс

В соответствии со ст. 59 Конституции Республики Беларусь государственные органы и должностные лица обязаны в пределах своей компетенции принимать необходимые меры для защиты прав и свобод личности. Особую актуальность это требование приобретает в сфере производства по материалам и уголовному делу, где вторжение государства в личную жизнь гражданина наиболее ощутимо. В связи

с этим уголовно-процессуальное законодательство предусматривает ряд соответствующих гарантий, к числу которых относится закрепленное в гл. 48 УПК право на возмещение вреда, причиненного незаконными действиями органа, ведущего уголовный процесс.

Общую структуру оснований возникновения права на возмещение вреда можно представить в виде теоретической конструкции «совершение органом, ведущим уголовный процесс, незаконных действий, повлекших причинение вреда». Перечень незаконных действий закреплен в ст. 460 УПК. Ее особенностью является наличие ссылки на нормы Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК) (ст. 938, ч. 1 ст. 939 ГК). Анализ указанных законоположений позволяет систематизировать названные действия в следующие классификационные группы:

1. Незаконные действия, обусловленные подозрением или обвинением лица в совершении преступления или общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом (ч. 1 ст. 460 УПК, ч. 1 ст. 939 ГК):

- незаконное задержание;
- незаконное применение мер пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста, подписки о невыезде и надлежащем пове-

дении;

- незаконное применение меры процессуального принуждения в виде временного отстранения от должности;
- незаконное привлечение в качестве обвиняемого;
- незаконное помещение в психиатрический стационар;
- незаконное осуждение;
- незаконное применение принудительных мер безопасности и лечения.

2. Иные незаконные действия, обусловленные властно-принудительным характером деятельности органов уголовного преследования и суда (ст. 938 ГК). Конкретный перечень указанных действий законодатель ни в УПК, ни в ГК не дает. В связи с этим можно предположить, что их круг не ограничен. Вместе с тем они представляют собой общий гражданско-правовой деликт.

На основе анализа ч. 1 ст. 461 УПК можно выделить следующие группы лиц, имеющих право на возмещение вреда:

1. Лица, участие которых в уголовном процессе обусловлено подозрением или обвинением в совершении преступления или общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом:

- обвиняемый, оправданный судом;
- подозреваемый или обвиняемый, уголовное преследование против которого прекращено по основаниям, предусмотренным пунктами 1, 2, 8, 9 ч. 1 ст. 29 и ч. 2 ст. 250 УПК;
- лицо, незаконно помещенное в психиатрический стационар;
- лицо, к которому незаконно применена принудительная мера безопасности и лечения.

2. Участники уголовного процесса, защищающие свои или представляемые интересы:

- потерпевший;
- гражданский истец;
- гражданский ответчик;
- законные представители подозреваемого, обвиняемого, лица, совершившего общественно опасное деяние, потерпевшего, гражданского истца;
- представители потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика.

3. Иные лица, принимающие участие в уголовном процессе. В данную группу следует отнести юридическое лицо, которому в результате незаконных действий органа, ведущего уголовный процесс, причинен вред (нанесен ущерб деловой репутации).

4. Лица, которым право на возмещение вреда переходит в порядке

правопреемства:

- лица, признанные в установленном законом порядке наследниками лиц, указанных в первой классификационной группе;
- члены семьи умершего.

Нужно отметить, что ни у кого из указанных лиц право на возмещение вреда не возникает в случаях обоснованного применения мер процессуального принуждения; отмены обвинительного приговора или его изменения ввиду принятия акта амнистии, а также закона, устраняющего уголовную ответственность; равно как и в случаях, когда лицо добровольно оговорило себя в совершении преступления.

Пункт 2 ч. 1 ст. 461 УПК среди субъектов исследуемого права называет подозреваемого или обвиняемого, уголовное преследование против которого прекращено по реабилитирующим основаниям. Вместе с тем данное решение не является единственным процессуальным актом, указывающим на наличие оснований возникновения права на возмещение вреда. Применительно к различным стадиям уголовного процесса они также могут содержаться в таких решениях органа, ведущего уголовный процесс, как постановление о прекращении предварительного расследования и определение (постановление) о прекращении производства по уголовному делу. Поскольку прекращение уголовного преследования представляет собой специальный случай прекращения предварительного расследования либо производства по уголовному делу и отличается от последних персонализированным характером, представляется, что право на возмещение вреда возникает при вынесении любого из упомянутых процессуальных актов.

В соответствии со ст. 460 УПК в рамках рассматриваемого института подлежат возмещению физический, имущественный, моральный вред, причиненный физическому лицу; подлежат восстановлению нарушенные трудовые, пенсионные, жилищные, иные личные не-

имущественные права физического лица; подлежат возмещению имущественный вред и восстановлению – деловая репутация юридического лица.

Физическим вредом признаются вредные для здоровья и жизни физического лица последствия, наступившие в результате незаконных действий органа, ведущего уголовный процесс: расстройство здоровья, увечье, наступление инвалидности и иные последствия, связанные с ухудшением физического или психического здоровья лица, либо наступление смерти. Физический вред компенсируется в денежном выражении, включая затраты на лечение, потерю части заработка в связи с заболеванием, увечьем либо инвалидностью или убытки в связи с потерей кормильца и другие затраты.

Имущественным вредом признаются потеря физическим лицом заработка, пенсии, пособия, имущественных льгот, которых оно лишилось вследствие незаконных действий органа, ведущего уголовный процесс; незаконные изъятие и конфискация имущества, незаконное взыскание штрафа, процессуальных издержек; затраты на получение юридической помощи и иные расходы, понесенные в связи с производством по уголовному делу; фактические затраты и прямые убытки, понесенные юридическим лицом в результате незаконных действий органа, ведущего уголовный процесс.

Моральным вредом, последствия которого подлежат устранению в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом Республики Беларусь, признается причинение нравственных или физических страданий действиями, нарушающими личные неимущественные права гражданина, в том числе унижение его чести и достоинства, а также причинение ущерба деловой репутации.

Нарушениями трудовых, пенсионных, жилищных и иных личных неимущественных прав физического лица признаются потеря им прежней работы или должности, а также трудового стажа или права на получение полагающейся по закону пенсии, утрата права на занимаемую жилую площадь, которые связаны с незаконным применением мер процессуального принуждения при производстве предварительного расследования и судебном разбирательстве уголовного дела, незаконное лишение воинского или специального звания.

Согласно ч. 1 ст. 460 УПК и пункту 1 ст. 939 ГК вред, причиненный физическому или юридическому лицу возмещается в полном объеме независимо от вины лица, производящего дознание, органа дознания, следователя, прокурора, председателей СК и КГБ или лиц, исполняющих их обязанности, либо суда.

При этом согласно ч. 4 ст. 460 УПК упущенная выгода по основаниям и в порядке, предусмотренных УПК, возмещению не подлежит, т. е. допускается возмещение только реального вреда.

Право лиц на возмещение причиненного им вреда возникает с момента признания действий органа, ведущего уголовный процесс, незаконными.

При наличии оснований, предусмотренных ст. 460 УПК, орган, ведущий уголовный процесс, обязан признать за физическим либо юридическим лицом право на возмещение вреда, о чем выносит постановление (определение), в котором указывается вид причиненного вреда. Копия постановления (определения), а в необходимых случаях и другие документы, подтверждающие факт причинения вреда, направляются заинтересованному лицу или его представителю (наследнику)

с разъяснением их прав и порядка обращения за возмещением вреда, предусмотренных гл. 48 УПК.

Физическое или юридическое лицо, его представитель (наследник) после получения указанных документов вправе обратиться с требованием о возмещении имущественного вреда, а также производстве денежной компенсации физического вреда в орган, ведущий уголовный процесс, решением которого за ним признано право на возмещение вреда.

Требования о производстве денежных выплат в возмещение имущественного вреда или денежных компенсаций за причинение физического вреда могут быть предъявлены указанными лицами в течение трех лет со дня получения соответствующих документов, а требования о восстановлении нарушенных трудовых, пенсионных, жилищных и иных личных неимущественных прав – в течение года.

Названные сроки, пропущенные по уважительной причине, могут быть восстановлены органом, ведущим уголовный процесс, который в пределах своей компетенции вправе принимать решение о возмещении вреда. Отказ в восстановлении срока может быть обжалован в порядке, предусмотренном гл. 16 УПК.

Не позднее одного месяца со дня поступления требования орган, ведущий уголовный процесс, определяет размер подлежащего возмещению вреда. В необходимых случаях по его поручению расчет производится финансовыми и иными органами. Копия постановления (определения), заверенная гербовой печатью, вручается лицу, обратившемуся с требованием, для предъявления в органы, обязанные произвести выплату.

В ч. 7 ст. 460 УПК закреплено, что имущественный вред возмещается, а компенсация физического вреда производится за счет средств республиканского или местного бюджета (казны). Согласно пункту 1 ст. 939 ГК вред, причиненный незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда, возмещается за счет казны Республики Беларусь, а в случаях, предусмотренных законодательством, – за счет казны административно-территориальной единицы.

Орган, ведущий уголовный процесс, признав право физического лица на устранение последствий морального вреда, обязан принести лицу официальные извинения за причиненный вред; опубликовать опровержение порочащих лицо сведений в средствах массовой информации, если такие сведения были опубликованы в ходе досудебного и судебного производства по уголовному делу; направить по требованию физического лица, его законного представителя (наслед-

ника) в срок до десяти дней сообщение об отмене незаконных решений по месту его работы, службы, учебы или жительства.

Компенсация в денежном выражении за причиненный моральный вред может быть взыскана физическими лицами в порядке гражданского судопроизводства в сроки, предусмотренные законом.

В силу ст. 466 УПК требования о восстановлении нарушенных трудовых, пенсионных, жилищных или иных личных неимущественных прав физического лица разрешаются в установленном законом порядке. Эти требования разрешаются в порядке, установленном нормами отраслевого законодательства: гражданского, трудового, жилищного, пенсионного и др. Если требование не удовлетворено или лицо не согласно с принятым решением, оно вправе обратиться в суд в порядке гражданского судопроизводства.

Лицам, незаконно лишенным воинских и специальных званий, восстанавливаются соответствующие звания.

Восстановление деловой репутации юридического лица осуществляется путем опубликования опровержения порочащих юридическое лицо сведений в средствах массовой информации, если такие сведения были опубликованы в ходе досудебного или судебного производства по уголовному делу.

Постановление (определение) органа, ведущего уголовный процесс, в части размера и объема возмещения вреда либо об отказе в его возмещении может быть обжаловано лицами, имеющими право на возмещение вреда, в порядке, предусмотренном гл. 16 УПК (ст. 468 УПК).

10.6. Производство по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц

Производство по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц необходимо рассматривать как совокупность исключительных управомочивающих, обязывающих и запрещающих юридических норм, регулирующих особый порядок производства процессуальных и следственных действий в отношении либо с участием определенной законом категории граждан.

Назначение производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц состоит в том, что законодатель, исходя из той роли, которую определенные лица играют в государстве и обществе, в целях обеспечения их непрерывной и бесперебойной деятельности, повышения независимости установил особые процедуры при-

влечения их к уголовной ответственности.

Правовые предписания, устанавливающие особенности производства в отношении отдельных категорий лиц, касаются лишь ситуаций, когда перечисленные лица привлекаются к ответственности, т. е. получают правовое положение подозреваемого или обвиняемого. Особенности их участия в уголовном процессе в качестве иных участников процесса определяются другими нормами либо не оговариваются вообще. В частности, ч. 2 ст. 60 УПК устанавливает невозможность допроса в качестве свидетеля прокурора об обстоятельствах уголовного дела, которые стали им известны в связи с участием в производстве по уголовному делу, судьи – в связи с обсуждением в совещательной комнате вопросов, возникших при вынесении судебного решения. Но эти положения теряют актуальность при осуществлении уголовного преследования в отношении указанных лиц, поскольку в этом случае у них появляется возможность вообще не давать показания.

Нужно отметить, положения гл. 49 УПК не в равной степени распространены на участников, обозначенных в ст. 468¹ УПК. Внутри нее процедура привлечения их к уголовной ответственности также дифференцирована.

Особый порядок производства по уголовному делу применяется в отношении следующих лиц:

- лица, должность которого включена в кадровый реестр Главы государства Республики Беларусь;
- депутата Палаты представителей, члена Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь;
- депутата областного, Минского городского, районного, городского, поселкового, сельского Совета депутатов;
- судьи;
- народного заседателя в период исполнения им своих обязанностей в суде;
- прокурора, начальника следственного подразделения, следователя.

Указанный перечень должностных лиц является исчерпывающим.

Кадровый реестр Главы государства Республики Беларусь утвержден Указом Президента Республики Беларусь от 8 ноября 2001 г. № 644. Этим указом утвержден перечень должностей руководящих работников государственных органов и иных организаций, включаемых в кадровый реестр Главы государства Республики Беларусь. В перечень включены следующие должности: Премьер-министр Республики Беларусь, Председатель Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь, Председатель Палаты представителей

На-

ционального собрания Республики Беларусь, Председатель Конституционного Суда Республики Беларусь, Председатель Верховного Суда Республики Беларусь, Председатель Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь, Глава Администрации Президента Республики Беларусь, Государственный секретарь Совета Безопасности Республики Беларусь, Председатель Комитета государственного контроля Республики Беларусь, Генеральный прокурор Республики Беларусь, Председатель Правления Национального банка Республики Беларусь, Управляющий делами Президента Республики Беларусь (*перечисленные должности образуют Перечень высших государственных должностей*); заместители Премьер-министра Республики Беларусь, заместители Главы Администрации Президента Республики Беларусь, заместитель Председателя Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь, заместитель Председателя Палаты представителей Национального собрания Республики Беларусь, Председатель Центральной комиссии Республики Беларусь по выборам и проведению республиканских референдумов, заместители Государственного секретаря Совета Безопасности Республики Беларусь, Начальник Службы безопасности Президента Республики Беларусь, Начальник Оперативно-аналитического центра при Президенте Республики Беларусь, заместители Председателя Комитета государственного контроля Республики Беларусь, Председатель Президиума Национальной академии наук Беларуси, Председатель Национального статистического комитета Республики Беларусь, Председатель Следственного комитета Республики Беларусь, министры, председатели государственных комитетов, руководитель Аппарата Совета Министров Республики Беларусь, Уполномоченный по делам религий и национальностей, Председатель Федерации профсоюзов Беларуси, Председатель Правления Белорусского республиканского союза потребительских обществ, председатели облисполкомов и Минского горисполкома, Председатель Высшей аттестационной комиссии Республики Беларусь, заместители Председателя Президиума и главный ученый секретарь Национальной академии наук Беларуси, заместители Председателя Национального статистического комитета Республики Беларусь, заместители Председателя Следственного комитета Республики Беларусь, начальники управлений Следственного комитета Республики Беларусь по областям и Минску, заместители министров, председателей государственных комитетов, заместители Председателя и главный ученый секретарь Высшей аттестационной комиссии Республики Беларусь, заместители Председателя Правления Национального банка Республики Беларусь и

иные члены Правления Национального банка Республики Беларусь, заместители Управляющего делами Президента Республики Беларусь, руководители государственных организаций, подчиненных Совету Министров Республики Беларусь, послы Республики Беларусь, постоянные представители Республики Беларусь при международных организациях и в межгосударственных органах, генеральные консулы Республики Беларусь, помощники Президента Республики Беларусь, пресс-секретарь Президента Республики Беларусь, руководители структурных подразделений Администрации Президента Республики Беларусь, Начальник Государственной инспекции охраны животного и растительного мира при Президенте Республики Беларусь и его заместители, ректор Академии управления при Президенте Республики Беларусь, директор Информационно-аналитического центра при Администрации Президента Республики Беларусь, директор Национального центра законодательства и правовых исследований Республики Беларусь, директор Национального центра правовой информации Республики Беларусь, председатели комитетов государственного контроля областей, заместители директора Департамента финансовых расследований Комитета государственного контроля Республики Беларусь, заместители председателей, управляющие делами, другие члены облисполкомов и Минского горисполкома, председатели горисполкомов (городов областного подчинения), райисполкомов, главы администраций районов в городах, председатели областных и Минского городского Советов депутатов, руководители важнейших средств массовой информации, учредителями которых являются государственные органы, определяемых Президентом Республики Беларусь, руководители департаментов (фондов) с правами юридического лица в центральных аппаратах государственных органов, руководители иных важнейших организаций, определяемых Президентом Республики Беларусь, кроме названных в настоящем перечне, руководители исполнительных органов открытых акционерных обществ «Сберегательный банк «Беларусбанк», «Белагропромбанк», «Белорусский банк развития и реконструкции «Белинвестбанк», руководители государственных высших учебных заведений, заместитель Председателя Конституционного Суда Республики Беларусь, судьи Конституционного Суда Республики Беларусь, назначаемые Президентом Республики Беларусь, заместители Председателя Верховного Суда Республики Беларусь, судьи Верховного Суда Республики Беларусь, председатели областных судов и г. Минска, заместители Председателя Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь, судьи Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь, председатели областных хо-

заяственных судов, заместители Генерального прокурора Республики Бе-

ларусь, прокуроры областей и г. Минска; Белорусский транспортный прокурор, Белорусский военный прокурор, члены Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь, назначаемые Президентом Республики Беларусь, члены Центральной комиссии Республики Беларусь по выборам и проведению республиканских референдумов, назначаемые Президентом Республики Беларусь, начальник Секретариата Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь, начальник Секретариата Палаты представителей Национального собрания Республики Беларусь, руководители научно-практических центров Национальной академии наук Беларуси.

Порядок производства по уголовному делу в отношении лиц, указанных в ч. 1 ст. 468¹ УПК, определяется общими правилами УПК с изъятиями, установленными гл. 49.

Исключения, содержащиеся в указанной главе, касаются порядка возбуждения уголовного дела, привлечения лица в качестве подозреваемого, обвиняемого, применения задержания и иных мер процессуального принуждения, избрания мер пресечения и производства отдельных следственных действий.

Положения гл. 49 УПК надлежит рассматривать как специальные. Поэтому даже в тех случаях, когда законодатель не оговаривает исключительность этих правил, подлежать применению должны именно они. Так, в УПК не акцентируется внимание на использование иммунитетов при производстве по делам частного обвинения. Согласно общим правилам такие уголовные дела возбуждаются путем подачи в суд заявления потерпевшим или его законным представителем. Однако такой порядок не приемлем в отношении лица, обладающего иммунитетом. Во-первых, решение о возбуждении уголовного дела в отношении этого субъекта принимается уполномоченным на то должностным лицом и в рамках особой процедуры. Во-вторых, по уголовным делам в отношении рассматриваемой категории лиц обязательно предварительное следствие. В-третьих, существуют особенности применения к таким лицам мер уголовно-процессуального принуждения, которые могут быть использованы и по делам частного обвинения.

Решение о возбуждении уголовного дела в отношении лица, указанного в ч. 1 ст. 468¹ УПК, либо о привлечении его в качестве подозреваемого или обвиняемого по уголовному делу, возбужденному в отношении других лиц либо по факту совершенного преступления, принимается в отношении следующих лиц:

- лица, должность которого включена в кадровый реестр Главы

государства Республики Беларусь, – Генеральным прокурором Республики Беларусь, Председателем Следственного комитета Республики Беларусь, Председателем Комитета государственной безопасности Республики Беларусь или лицами, исполняющими их обязанности, с предварительного согласия Президента Республики Беларусь;

- депутата Палаты представителей, члена Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь – Генеральным прокурором Республики Беларусь, Председателем Следственного комитета Республики Беларусь, Председателем Комитета государственной бе-

зопасности Республики Беларусь или лицами, исполняющими их обязанности, с предварительного согласия соответствующей палаты Национального собрания Республики Беларусь, если иное не предусмотрено пунктом 1 ст. 468² УПК;

- депутата областного, Минского городского Совета депутатов – прокурором области, г. Минска соответственно и приравненным к нему прокурором или вышестоящим прокурором либо Председателем Следственного комитета Республики Беларусь, Председателем Комитета государственной безопасности Республики Беларусь или лицами, исполняющими их обязанности;

- депутата районного, городского, поселкового, сельского Совета депутатов – прокурором района, города соответственно и приравненным к нему прокурором или вышестоящим прокурором либо Председателем Следственного комитета Республики Беларусь, Председателем Комитета государственной безопасности Республики Беларусь или лицами, исполняющими их обязанности;

- судьи – Генеральным прокурором Республики Беларусь, Председателем Следственного комитета Республики Беларусь, Председателем Комитета государственной безопасности Республики Беларусь или лицами, исполняющими их обязанности, с предварительного согласия должностного лица, назначившего судью (государственного органа, избравшего его), если иное не предусмотрено пунктом 1 ст. 468² УПК;

- народного заседателя – прокурором, Председателем Следственного комитета Республики Беларусь, Председателем Комитета государственной безопасности Республики Беларусь или лицами, исполняющими их обязанности, с предварительного согласия должностного лица (органа), утвердившего списки народных заседателей;

- прокурора, начальника следственного подразделения, следователя – Генеральным прокурором Республики Беларусь, Председателем

Следственного комитета Республики Беларусь, Председателем Комитета государственной безопасности Республики Беларусь или лицами, исполняющими их обязанности, если иное не предусмотрено пунктом 1 ст. 468² УПК.

В случае отказа должностного лица (органа) в даче согласия на возбуждение уголовного дела в отношении лица, указанного в пунктах 1, 2, 5 и 6 ст. 468² УПК, либо на привлечение такого лица в качестве подозреваемого или обвиняемого по уголовному делу, возбужденному в отношении других лиц либо по факту совершенного преступления, соответственно уголовное дело не может быть возбуждено в отношении данного лица или производство по уголовному делу в отношении данного лица подлежит прекращению по основанию, предусмотренному пунктом 12 ч. 1 ст. 29 УПК.

Лицо, занимающее высшую государственную должность, а также лицо, должность которого включена в кадровый реестр Главы государства Республики Беларусь, назначенное на эту должность Президентом Республики Беларусь, не могут быть задержаны и иным образом лишены личной свободы без предварительного согласия Президента Республики Беларусь, за исключением случаев совершения измены государству либо задержания на месте совершения преступления.

Лицо, должность которого включена в кадровый реестр Главы государства Республики Беларусь, кроме лиц, указанных выше, не может быть задержано и иным образом лишено личной свободы без предварительного согласия Президента Республики Беларусь, за исключением случаев совершения измены государству, иного особо тяжкого преступления, а также задержания на месте совершения преступления.

Депутат Палаты представителей, член Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь не могут быть задержаны и иным образом лишены личной свободы без предварительного согласия соответствующей палаты Национального собрания Республики Беларусь, за исключением случаев совершения измены государству, иного особо тяжкого преступления, а также задержания на месте совершения преступления.

Судья, за исключением судьи, должность которого включена в кадровый реестр Главы государства Республики Беларусь, народный заседатель не могут быть задержаны и иным образом лишены личной свободы без предварительного согласия соответственно должностного лица, назначившего судью (государственного органа, избравшего его), должностного лица (органа), утвердившего списки народных заседателей, за исключением случаев совершения измены государству,

иного особо тяжкого преступления, а также задержания на месте совершения преступления.

О задержании лица, должность которого включена в кадровый реестр Главы государства Республики Беларусь, депутата Палаты представителей, члена Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь, судьи, народного заседателя, прокурорского работника органами, осуществившими задержание, немедленно сообщается в письменной форме следующим лицам:

- Президенту Республики Беларусь – в отношении лица, должность которого включена в кадровый реестр Главы государства Республики Беларусь;

- Председателю Палаты представителей Национального собрания Республики Беларусь – в отношении депутата Палаты представителей Национального собрания Республики Беларусь;

- Председателю Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь – в отношении члена Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь;

- Председателю Конституционного Суда Республики Беларусь или его заместителю – в отношении судьи Конституционного Суда Республики Беларусь;

- Председателю Верховного Суда или Председателю Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь, в соответствующую квалификационную коллегия судей и Министерство юстиции Республики Беларусь – в отношении судей общих и хозяйственных судов;

- должностному лицу (органу), утвердившему списки народных заседателей, – в отношении народного заседателя;

- Генеральному прокурору Республики Беларусь – в отношении прокурорского работника.

После возбуждения уголовного дела либо привлечения лица в качестве подозреваемого или обвиняемого по уголовному делу, возбужденному в отношении других лиц либо по факту совершенного преступления, в порядке, установленном ст. 468² УПК, применение меры пресечения, за исключением заключения под стражу или иного лишения личной свободы, производство следственных действий в отношении такого лица осуществляются в порядке, предусмотренном УПК.

В случае если уголовное дело в отношении лица, должность которого включена в кадровый реестр Главы государства Республики Беларусь, депутата Палаты представителей, члена Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь, судьи, прокурорского работника не было возбуждено или такое лицо не было привлечено

в качестве подозреваемого или обвиняемого по уголовному делу, возбужденному в отношении других лиц либо по факту совершенного преступления, производство следственных действий, выполняемых

с санкции прокурора, может осуществляться только с санкции Генерального прокурора Республики Беларусь. Личный обыск в отношении данных лиц не допускается, за исключением случаев задержания на месте совершения преступления.

Тема 11. МЕЖДУНАРОДНАЯ ПРАВОВАЯ ПОМОЩЬ ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ

11.1. Понятие и виды международной правовой помощи по уголовным делам. Субъекты международной правовой помощи

В основе правовой помощи лежит межгосударственное сотрудничество, и его целью является обеспечение решения проблем, возникающих в реализации правоприменительного юридического процесса с участием иностранного элемента.

Институт международной правовой помощи по уголовным делам представляет собой предусмотренную международными нормативно-договорными актами (договорами, конвенциями) или реализуемую на основе принципа взаимности систему уголовно-процессуальных мер, механизмов, посредством которых одно государство обеспечивает другому государству содействие своих публичных служб и судебных институтов в производстве по уголовным делам.

В соответствии с Законом Республики Беларусь от 18 мая 2004 г. № 284-З «О международной правовой помощи по уголовным делам», международная правовая помощь оказывается в рамках международных договоров или на основе принципа взаимности (в соответствии с принципом взаимности международная правовая помощь оказывается на основе письменного обязательства от имени государства оказать аналогичную правовую помощь при отсутствии соответствующего международного договора). В первом случае используется порядок, предусмотренный договором. При этом надо учитывать, что если международным договором Республики Беларусь он не определен, то при оказании правовой помощи применяется порядок, установленный УПК. Этот же порядок, который нашел свое закрепление в гл. XV УПК, реализуется во втором случае.

Видами международной правовой помощи являются:

1. *Производство процессуальных и иных действий по обеспечению производства по уголовным делам:*

- производство следственных действий;
- вручение документов;
- вызов лиц для участия в процессуальных действиях;
- передача лиц для участия в процессуальных действиях;
- передача предметов;
- розыск и арест денежных средств и имущества, полученных преступным путем;
- розыск и арест денежных средств и имущества гражданских ответчиков;
- осуществление оперативно-розыскных мероприятий;
- производство иных действий.

2. *Уголовное преследование.*

3. *Выдача для осуществления уголовного преследования и (или) отбывания наказания.*

4. *Передача лица для отбывания наказания.*

5. *Транзитная перевозка лица.*

Нужно отметить, что рассматриваемый институт является проявлением только одной из форм международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства – прямого (непосредственного) сотрудничества государств по оказанию правовой помощи (путем передачи компетенции запрашиваемому государству). Наряду с ней существует такая форма, как сотрудничество в рамках международных организаций (опосредованное сотрудничество).

Сотрудничество в рамках международных организаций может осуществляться в следующих видах:

- взаимодействие с органами предварительного расследования иностранного государства путем направления и исполнения запросов через международную организацию (Интерпол, Европол);
- передача подозреваемых (обвиняемых) лиц международным уголовным судебным учреждениям;
- исполнение просьб международных уголовных судебных учреждений и международных следственных органов о сотрудничестве.

Все международные органы уголовной юстиции можно разделить на две группы: международные органы, непосредственно осуществляющие уголовное преследование, и органы, способствующие его осуществлению.

Международные органы, непосредственно осуществляющие уголовное преследование, – это органы специальной компетенции. В их

состав входят международные уголовные судебные учреждения (Трибунал по бывшей Югославии, Трибунал по Руанде, Международный уголовный суд) и международные следственные органы.

Среди международных органов, способствующих уголовному преследованию другими органами, особо заметную роль играют Организация Объединенных Наций (ООН), Интерпол, Европол, Евроюст, Специальная финансовая комиссия по проблемам отмывания денег.

В рамках ООН рассматриваются проблемы предупреждения преступности, принимаются конвенции по борьбе с различными видами преступлений и резолюции, содержащие общие принципы сотрудничества в уголовной сфере, а также создаются специальные органы и комитеты по борьбе с ними.

Одной из основных задач Интерпола является оказание помощи полиции стран-членов Интерпола в обмене информации о розыске лиц с помощью системы международных розыскных циркуляров. Существуют циркуляры для розыска преступников, пропавших без вести лиц, идентификации неопознанных трупов, уведомления о представляющих опасность лицах и лицах, склонных к совершению преступлений.

Согласно Конвенции о Европоле, в первую очередь, он должен поддерживать расследования в государствах-членах путем передачи необходимой информации. Однако при этом должностные лица Европола имеют право участвовать в совместных следственных группах. Кроме того, на государства-члены возложена обязанность рассматривать запросы Европола, касающиеся вопросов инициирования, проведения и координации уголовного расследования. Между Интерполом и Европолем заключено соглашение о взаимодействии, что дает возможность через Интерпол получить доступ к информационным базам Европола.

Международное сотрудничество государств в сфере борьбы с преступностью развивается в трех основных направлениях: универсальное (всеобщее) сотрудничество, региональное сотрудничество, двустороннее сотрудничество.

Международное сотрудничество в данной сфере на *универсальном уровне* направлено, как правило, на искоренение, предотвращение совершения либо установление ответственности за совершение различных уголовных преступлений международного характера.

К универсальным международным договорам Республики Беларусь в сфере борьбы с преступностью относят Международную конвенцию о ликвидации всех форм расовой дискриминации от 21 декабря 1965 г.; Конвенцию о рабстве от 25 сентября 1926 г.; Дополни-

тельную Конвенцию об упразднении рабства, работорговли, институтов и обычаев, сходных с рабством, от 7 сентября 1956 г.; Конвенцию о борьбе с торговлей людьми и с эксплуатацией проституции третьими лицами от 2 декабря 1949 г.; Международную конвенцию о борьбе с торговлей совершеннолетними женщинами от 11 октября 1933 г.; Конвенцию Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности от 15 ноября 2000 г. (дополнена Протоколом против незаконного ввоза мигрантов по суше, морю и воздуху от 15 ноября 2000 г. и Протоколом о предупреждении и пресечении торговли людьми, особенно женщинами и детьми, и наказании за нее от 15 ноября 2000 г.); Конвенцию против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания от 10 декабря 1984 г.; Конвенцию о предупреждении преступления геноцида и наказании за него от 9 декабря 1948 г.; Международную конвенцию о пресечении преступления апартеида и наказании за него от 30 ноября 1973 г.; Международную конвенцию против апартеида в спорте от 10 декабря 1985 г.; Токийскую конвенцию о преступлениях и некоторых других актах, совершаемых на борту воздушного судна, от 14 сентября 1963 г.; Гаагскую конвенцию о борьбе с незаконным захватом воздушных судов от 16 декабря 1970 г.; Монреальскую конвенцию о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности гражданской авиации, от 23 сентября 1971 г. (дополнена Протоколом о борьбе с незаконными актами насилия в аэропортах, обслуживающих международную гражданскую авиацию, от 24 февраля 1988 г.); Конвенцию о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности морского судоходства, от 10 марта 1988 г.; Международную конвенцию о борьбе с вербовкой, использованием, финансированием и обучением наемников от 4 декабря 1989 г.; Международную конвенцию о борьбе с захватом заложников от 18 декабря 1979 г.; Международную конвенцию о борьбе с актами ядерного терроризма от 13 апреля 2005 г.; Международную конвенцию о борьбе с финансированием терроризма от 9 декабря 1999 г.; Международную конвенцию о борьбе с бомбовым терроризмом от 15 декабря 1997 г.; Конвенцию Организации Объединенных Наций против коррупции от 31 октября 2003 г.; Конвенцию о гражданско-правовой ответственности за коррупцию от 4 ноября 1999 г.; Конвенцию об уголовной ответственности за коррупцию от 27 января 1999 г.; Конвенцию о физической защите ядерного материала от 26 октября 1979 г.; Международную конвенцию по борьбе с подделкой денежных знаков от 20 апреля 1929 г.; Международную конвенцию

о пресечении обращения порнографических изданий и торговли ими от 12 сентября 1923 г.; Соглашение о борьбе с распространением порнографических изданий, подписанное в Париже 4 мая 1910 г., с изменениями, внесенными Протоколом, подписанным в г. Лейк Саксес (Нью-Йорк) 4 мая 1949 г.; Конвенцию Организации Объединенных Наций о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ от 20 декабря 1988 г.

К основным *региональным международным договорам* Республики Беларусь в сфере борьбы с преступностью можно отнести Конвенцию о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 7 октября 2002 г. (Кишиневская конвенция); Конвенцию о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 г. (Минская конвенция); Конвенцию о передаче осужденных к лишению свободы для дальнейшего отбывания наказания от 6 марта 1998 г.; Договор государств – участников Содружества Независимых Государств о противодействии легализации (отмыванию) преступных доходов и финансированию терроризма от 5 октября 2007 г.; Договор о сотрудничестве государств – участников Содружества Независимых Государств в борьбе с терроризмом от 4 июня 1999 г.; Соглашение о сотрудничестве государств – участников Содружества Независимых Государств в борьбе с хищениями культурных ценностей и обеспечении их возврата от 5 октября 2007 г.; Соглашение о сотрудничестве государств – участников Содружества Независимых Государств в борьбе с хищениями автотранспортных средств и обеспечении их возврата от 25 ноября 2005 г.; Соглашение о сотрудничестве государств – участников Содружества Независимых Государств в борьбе с торговлей людьми, органами и тканями человека от 25 ноября 2005 г.; Соглашение о сотрудничестве государств – участников Содружества Независимых Государств в борьбе с налоговыми преступлениями от 3 июня 2005 г.; Соглашение о сотрудничестве государств – участников Содружества Независимых Государств в борьбе с преступностью на транспорте от 15 сентября 2004 г.; Соглашение о сотрудничестве государств – участников Содружества Независимых Государств в борьбе с преступлениями в сфере компьютерной информации от 1 июня 2001 г.

Основой *двустороннего сотрудничества* Республики Беларусь являются международные договоры по вопросам оказания помощи по уголовным делам, выдачи преступников, передачи осужденных лиц для отбывания наказания в государстве, гражданами которого они являются.

Международные договоры, предусматривающие оказание правовой

помощи по уголовным делам, заключены Республикой Беларусь в настоящее время с государствами – членами СНГ (Арменией, Азербайджаном, Казахстаном, Кыргызстаном, Молдовой, Россией, Таджикистаном, Туркменистаном, Узбекистаном, Украиной), а также Грузией, Ираном, Вьетнамом, Польшей, Латвией, Литвой, Китаем, Венгрией, Кубой, Чехией, Словакией, Болгарией, Египтом, Венесуэлой.

Вопросы выдачи урегулированы в рамках международных договоров, заключенных с Индией, Вьетнамом, Латвией, Китаем, Литвой, Кубой, Чехией, Словакией, Венгрией, Болгарией.

Законодательство Республики Беларусь в данной сфере основывается на Конституции Республики Беларусь и включает Уголовный кодекс, Уголовно-процессуальный кодекс, Закон Республики Беларусь от 3 января 2002 г. «О борьбе с терроризмом», Закон Республики Беларусь от 20 июля 2006 г. «О борьбе с коррупцией», Закон Республики Беларусь от 27 июня 2007 г. «О борьбе с организованной преступностью» и иные нормативные правовые акты, регулирующие осуществление международного сотрудничества в сфере борьбы с преступ-

ностью, а также акты о выражении согласия Республики Беларусь на обязательность для нее международных договоров и нормативные правовые акты Республики Беларусь, направленные на реализацию международных договоров.

Одним из характерных признаков международной правовой помощи по уголовным делам является наличие специфических субъектов данной деятельности и особый характер их участия в уголовном процессе. Таковыми являются государственные органы, должностные лица, физические и юридические лица, которые имеют процессуальные права и обязанности, реализуемые ими посредством уголовно-процессуальной деятельности по собственной инициативе либо вследствие предписаний закона.

В целом субъекты международной правовой помощи можно разграничить на три группы: запрашивающая сторона, запрашиваемая сторона, лица, относительно которых запрашивается помощь.

Запрашивающая и запрашиваемая стороны, в свою очередь, представлены определенными государственными органами и должностными лицами (как правило, органами прокуратуры и полиции, начиная от местных аппаратов и заканчивая центральными органами, органами Министерства юстиции Республики Беларусь и судами).

В Республике Беларусь единственными органами, компетентными принимать решения по вопросам оказания международной правовой

помощи по уголовным делам на основе принципа взаимности, являются *Генеральная прокуратура и Верховный Суд Республики Беларусь*.

Согласно ст. 494 УПК Генеральная прокуратура Республики Беларусь принимает решения по просьбам органов иностранных государств и просьбам органов уголовного преследования, содержащим следующие положения:

- о вручении процессуальных и иных документов по уголовным делам;

- о вызове лица для производства процессуальных действий с его участием в качестве потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, их представителя, свидетеля, эксперта;

- о передаче на время лица, которое отбывает наказание в виде лишения свободы, для производства процессуальных действий с его участием в качестве свидетеля или потерпевшего;

- о передаче лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является;

- о применении к лицу меры пресечения в виде заключения под стражу с целью его выдачи для осуществления уголовного преследования и (или) отбывания наказания;

- о принятии мер по установлению местонахождения лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления либо осужденного, а также лица, пропавшего без вести;

- о выдаче лица для осуществления уголовного преследования и (или) отбывания наказания;

- о выдаче на время лица, которое отбывает наказание в виде лишения свободы, для производства процессуальных действий с его участием в качестве обвиняемого;

- об уголовном преследовании лица;

- о транзитной перевозке лица, в отношении которого принято решение о его передаче на время для производства процессуальных действий с его участием в качестве свидетеля или потерпевшего, либо о передаче для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является, либо о его выдаче для осуществления уголовного преследования и (или) отбывания наказания, либо о выдаче на время для производства процессуальных действий с его участием в качестве обвиняемого;

- о передаче предметов, которые служили орудиями преступления или сохранили на себе следы преступления, или добыты преступным путем, либо других предметов и документов, которые могут служить средствами по обнаружению преступления, установлению фактических обстоятельств уголовного дела, выявлению виновных либо опровержению обвинения;

- о производстве иных процессуальных действий.

Верховный Суд Республики Беларусь принимает решения по просьбам органов иностранных государств и просьбам судов, содержащим следующие положения:

- о вручении процессуальных и иных документов по уголовным делам, находящимся в производстве судов;
- об исполнении судебных решений по уголовным делам.

Международные соглашения, регламентирующие оказание международной правовой помощи, уголовно-процессуальный закон закрепляют особые положения в части обеспечения надлежащей правовой защиты лиц (граждан), вовлекаемых в данную сферу. В частности, согласно ст. 9 Минской конвенции свидетель, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представитель, а также эксперт, который по вызову, врученному учреждением запрашиваемой договаривающейся стороны, явится в учреждение юстиции запрашивающей договаривающейся стороны, не может быть независимо от своего гражданства привлечен на ее территории к уголовной или административной ответственности, взят под стражу и подвергнут наказанию за деяние, совершенное до пересечения ее государственной границы. Такие лица не могут быть также привлечены к ответственности, взяты под стражу или подвергнуты наказанию в связи с их

сви-
детельскими показаниями или заключениями в качестве экспертов в связи с уголовным делом, являющимся предметом разбирательства.

Лица, задержанные либо к которым применена мера пресечения на основании решения об исполнении просьбы органа иностранного государства, наделяются обширными правами, включая право иметь защитника, обжаловать решения о выдаче их иностранным государствам, требовать возмещения причиненного им вреда (главы 55–57 УПК).

11.2. Основание и общие условия оказания и отказа в оказании международной правовой помощи по уголовным делам

Международная правовая помощь может оказываться только при наличии соответствующих оснований и условий.

В соответствии со ст. 469 УПК *основанием* для оказания международной правовой помощи по уголовным делам на основе принципа взаимности является *просьба органа иностранного государства*, в которой содержатся положения о ее сути и указываются сведения об уголовном деле, о фактических обстоятельствах и правовой квали-

фикации деяния, текст положений уголовного закона иностранного государства, которыми предусматривается ответственность за это деяние, сведения о размере причиненного вреда, а также иные сведения, необходимые для ее исполнения. Просьба органа иностранного государства должна быть представлена в письменной форме, заверена подписью его должностного лица и скреплена гербовой печатью органа иностранного государства.

Общим условием оказания международной правовой помощи по уголовным делам на основе принципа взаимности является наличие следующих документов:

- заверенной копии решения органа иностранного государства, ведущего уголовный процесс, о производстве соответствующих процессуальных действий;
- письменного обязательства органа иностранного государства об оказании международной правовой помощи по уголовным делам на основе принципа взаимности;
- письменного обязательства органа иностранного государства о соблюдении условий, предусмотренных статьями 471–480 УПК соответственно;
- иных документов и материалов, необходимых для исполнения просьбы органа иностранного государства;
- заверенного письменного перевода на один из государственных языков Республики Беларусь просьбы органа иностранного государства и прилагаемых указанных документов и материалов (ст. 470 УПК).

Международная правовая помощь по уголовным делам не оказывается в следующих случаях:

- если оказание такой помощи может нанести ущерб суверенитету Республики Беларусь, ее национальной безопасности, правам и свободам граждан либо противоречит законодательным актам Республики Беларусь, а также международным договорам Республики Беларусь;
- если деяние, в связи с которым поступила просьба органа иностранного государства, не является преступлением в соответствии с УК;
- если не соблюдены условия, предусмотренные гл. 50 УПК;
- если иностранным государством не соблюдается принцип взаимности.

11.3. Порядок исполнения просьбы органа иностранного государства и направления просьб органов, ведущих уголовный процесс

Как указывалось выше, в Республике Беларусь единственными органами, компетентными принимать решения по вопросам оказания международной правовой помощи по уголовным делам на основе принципа взаимности, являются Генеральная прокуратура и Верховный Суд Республики Беларусь. Поэтому все просьбы органов иностранных органов с учетом их содержания подлежат направлению для разрешения либо в Генеральную прокуратуру, либо в Верховный Суд Республики Беларусь.

Генеральный прокурор, Председатель Верховного Суда Республики Беларусь или их заместители, рассмотрев просьбу органа иностранного государства, его письменные обязательства, иные документы и материалы, необходимые для ее исполнения, принимают одно из следующих мотивированных решений:

- об исполнении просьбы органа иностранного государства;
- об исполнении просьбы органа иностранного государства в определенной части;
- об отсрочке в исполнении просьбы органа иностранного государства;
- об отказе в исполнении просьбы органа иностранного государства.

Указанные должностные лица при принятии решения должны руководствоваться положениями УПК, регламентирующими как общие, так и предусмотренные для отдельных видов просьб условия оказания правовой помощи, как общие, так и предусмотренные для отдельных видов просьб основания к отказу в оказании такой помощи.

В первых двух решениях указываются орган (органы) уголовного преследования или суд (суды), которому поручается исполнение или организация исполнения просьбы органа иностранного государства (определенной части просьбы), положения просьбы, подлежащие исполнению, сроки исполнения и иные сведения, необходимые для исполнения.

Генеральный прокурор Республики Беларусь или его заместитель принимают решение по просьбе органа иностранного государства в форме поручения или постановления, а Председатель Верховного Суда Республики Беларусь или его заместитель – в форме постановления.

В силу ст. 491 УПК национальный орган, ведущий уголовный процесс, в просьбе об оказании помощи должен указать следующее:

- наименование органа, ведущего уголовный процесс, составившего просьбу;
- наименование органа иностранного государства, которому она направляется;

- сведения об уголовном деле, фактических обстоятельствах и правовой квалификации деяния, текст положений УК, которыми предусматривается ответственность за это деяние, а также сведения о размере причиненного вреда;

- фамилию, имя и отчество физического лица, дату его рождения, гражданство, род занятий, место жительства, место нахождения и иные данные о физическом лице либо наименование юридического лица, его место нахождения и иные данные о юридическом лице, в отношении которых она направляется;

- положения о сути просьбы, иные сведения, необходимые для ее исполнения или с представлением которых иностранное государство связывает оказание международной правовой помощи.

К просьбе органа, ведущего уголовный процесс, прилагаются постановление о производстве соответствующих процессуальных действий, иные необходимые документы и материалы, с представлением которых иностранное государство связывает оказание помощи на основе принципа взаимности, или их заверенные копии, а также заверенный письменный перевод этой просьбы, иных документов и материалов, прилагаемых к ней. Просьба органа, ведущего уголовный процесс, а также документы и материалы, прилагаемые к ней, направляются для принятия решения в Генеральную прокуратуру или Верховный Суд Республики Беларусь с учетом положений ст. 494 УПК.

Генеральная прокуратура или Верховный Суд Республики Беларусь при принятии решения о направлении полученной от органа, ведущего уголовный процесс, просьбы для исполнения прилагают к ней письменное обязательство от имени Республики Беларусь об оказании международной правовой помощи на основе принципа взаимности.

Ниже рассмотрим особенности исполнения конкретных просьб применительно к отдельным видам международной правовой помощи.

11.3.1. Производство процессуальных и иных действий по обеспечению производства по уголовным делам

Вручение документов. Орган, ведущий уголовный процесс, вручает процессуальные и иные документы лицу, указанному в просьбе, о чем составляется протокол, в котором указываются место, дата и способ их вручения, должность, фамилия, имя и отчество лица, вручившего документы, а также фамилия, имя и отчество лица, их получившего. Протокол подписывается этими лицами и скрепляется гербовой печатью.

Процессуальный или иной документ по уголовному делу, не имеющий письменного перевода на один из государственных языков Республики Беларусь либо переведенный на иной язык, может быть вручен лицу с его согласия. Если лицо отказывается принять такой процессуальный или иной документ, то он и составленный протокол с указанием в нем причины неисполнения просьбы направляются в Генеральную прокуратуру или Верховный Суд Республики Беларусь. Если неизвестно местонахождение лица, которому должны быть вручены такие документы, должны приниматься меры по установлению местонахождения этого лица в соответствии с УПК. Если в срок, определенный для исполнения просьбы, установить местонахождение данного лица окажется невозможным, орган, ведущий уголовный процесс, направляет в Генеральную прокуратуру или Верховный Суд Республики Беларусь названные документы с указанием причины неисполнения просьбы.

Вызов лиц для участия в процессуальных действиях. Статьей 471 УПК предусмотрены следующие условия оказания соответствующей помощи. Просьба органа иностранного государства о вызове лица в иностранное государство для производства процессуальных действий с его участием в качестве потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, их представителя, свидетеля, эксперта может быть исполнена при наличии заверенной копии решения органа иностранного государства о производстве соответствующих процессуальных действий, а также если данный орган представит письменные обязательства, что лицо, в отношении которого поступила такая просьба:

- не будет привлечено в этом иностранном государстве к уголовной, административной, гражданско-правовой ответственности, задержано, заключено под стражу или подвергнуто наказанию в связи с его показаниями или заключениями либо за деяние, совершенное им до пересечения государственной границы этого иностранного государства;
- получит возмещение расходов, связанных с его вызовом, в порядке, указанном органом иностранного государства.

Указанное обязательство не исполняется, если лицо, прибывшее на территорию иностранного государства и имеющее возможность ее покинуть, в течение тридцати суток после получения официального уведомления о том, что его присутствия более не требуется, не покинуло территорию этого иностранного государства, или если такое лицо, покинув иностранное государство, добровольно возвратилось на его территорию. В этот срок не засчитывается время, в течение которого лицо по независящим от него обстоятельствам не могло поки-

нуть территорию иностранного государства.

Орган, ведущий уголовный процесс, на основании поручения об исполнении рассматриваемой просьбы выполняет следующее:

- вручает вызов лицу, в отношении которого поступила такая просьба;
- разъясняет лицу добровольность его явки по вызову, а также условия, предусмотренные ст. 471 УПК;
- выясняет, согласно ли лицу на участие в процессуальных действиях на территории иностранного государства.

О вручении вызова составляется протокол, в котором указываются, помимо прочего, сведения о даче согласия либо об отказе в даче согласия на участие в процессуальных действиях с указанием причины отказа. Подписанный протокол скрепляется гербовой печатью и направляется в Генеральную прокуратуру Республики Беларусь.

Передача лиц для участия в процессуальных действиях. Статьей 472 УПК предусмотрены следующие условия для оказания соответствующей помощи. Просьба, содержащая положение о передаче на время лица, которое отбывает наказание в виде лишения свободы на территории Республики Беларусь, иностранному государству для производства процессуальных действий с его участием в качестве свидетеля или потерпевшего, может быть исполнена при наличии заверенной копии решения органа иностранного государства, ведущего уголовный процесс, о производстве соответствующих процессуальных действий, а также если последний представит письменные обязательства, что лицо, в отношении которого поступила такая просьба:

- будет содержаться под стражей и будет возвращено в Республику Беларусь в срок, установленный Генеральным прокурором Республики Беларусь или его заместителем;
- не будет привлечено в этом иностранном государстве к уголовной, административной, гражданско-правовой ответственности или подвергнуто наказанию в связи с его показаниями либо за деяние, совершенное им до пересечения государственной границы этого иностранного государства;
- будет освобождено из-под стражи, получит возможность беспрепятственно возвратиться в Республику Беларусь в случае, если Генеральная прокуратура Республики Беларусь уведомит, что переданное на время лицо отбыло наказание или освобождено от наказания, и при этом получит возмещение расходов, связанных с его пребыванием на территории иностранного государства и возвращением в Республику Беларусь.

Письменное обязательство органа иностранного государства о не-

привлечении к ответственности не исполняется, если переданное лицо, освобожденное из-под стражи и имеющее возможность покинуть его территорию, в течение тридцати суток после получения официального уведомления о том, что его присутствия более не требуется, не покинуло территорию иностранного государства или если такое лицо, покинув иностранное государство, добровольно возвратилось на его территорию. В этот срок не засчитывается время, в течение которого лицо по независящим от него обстоятельствам не могло покинуть территорию иностранного государства.

Рассматриваемая просьба не исполняется в следующих случаях:

- если отсутствует согласие лица, в отношении которого поступила такая просьба, на его передачу на время иностранному государству;
- если необходимо присутствие на территории Республики Беларусь лица, в отношении которого поступила такая просьба, по уголовному делу, находящемуся в производстве органа, ведущего уголовный процесс;
- передача лица может повлечь нарушение установленных сроков отбывания наказания в виде лишения свободы.

В соответствии с поручением об исполнении просьбы о передаче лица администрация исправительного учреждения выполняет следующее:

- знакомит лицо, в отношении которого поступила такая просьба, с поручением, ее содержанием, а также иными документами и материалами, приложенными к ней, и вручает ему их копии;
- разъясняет лицу добровольность его передачи, а также условия, предусмотренные ст. 472 УПК;
- сообщает срок, установленный Генеральным прокурором Республики Беларусь или его заместителем, на который лицо может быть передано;
- выясняет, согласно ли лицо на участие в процессуальных действиях на территории иностранного государства.

О выполнении указанного поручения администрацией исправительного учреждения составляется протокол, в котором, помимо прочего, указываются сведения о даче согласия либо об отказе в даче согласия на участие лица в процессуальных действиях с отражением причины отказа. Подписанный протокол скрепляется гербовой печатью исправительного учреждения и направляется в Генеральную прокуратуру Республики Беларусь.

Генеральная прокуратура Республики Беларусь уведомляет орган иностранного государства, направивший просьбу, о месте, дате и времени передачи ему этого лица и обеспечивает доставку последнего

в место передачи. Кроме того, она обязана уведомить орган иностранного государства об освобождении из-под стражи переданного лица в случае отбытия наказания либо освобождения от наказания.

Передача предметов. Орган уголовного преследования на основании поручения об исполнении просьбы о передаче предметов, которые служили орудиями преступления или сохранили на себе следы преступления, или добыты преступным путем, либо других предметов и документов, которые могут служить средствами по обнаружению преступления, установлению фактических обстоятельств уголовного дела, выявлению виновных либо опровержению обвинения, осуществляет в соответствии с требованиями УПК выемку этих предметов, осматривает их и передает в Генеральную прокуратуру Республики Беларусь вместе с протоколами соответствующих процессуальных действий.

Генеральная прокуратура передает указанные предметы органу иностранного государства, направившему просьбу.

11.3.2. Уголовное преследование

Уголовное преследование по просьбе иностранного государства. Согласно ст. 5 УК гражданин Республики Беларусь или постоянно проживающее в республике лицо без гражданства, совершившие преступления вне пределов Республики Беларусь, подлежат ответственности по УК, если совершенные ими деяния признаны преступлениями в государстве, на территории которого они были совершены, и если они не понесли уголовную ответственность в этом государстве. При осуждении указанных лиц наказание назначается в пределах санкции статьи УК, но не должно превышать верхнего предела санкции, предусмотренной законом государства, на территории которого было совершено преступление. Однако некоторые международные договоры предусматривают дополнительные условия привлечения к уголовной ответственности в подобных случаях. Так, согласно Минской конвенции (ст. 75) уголовное преследование не может быть возбуждено также и в том случае, если лицо не было осуждено в иностранном государстве или его компетентными органами было принято иное, чем приговор, окончательное решение по делу.

Статьей 477 УПК предусмотрены следующие условия исполнения просьбы об уголовном преследовании лица. Такая просьба может быть исполнена, если представлены материалы уголовного дела или их заверенные копии, а также их заверенный письменный перевод,

предметы, которые служили орудиями преступления или сохранили на себе следы преступления, или добыты преступным путем, либо другие предметы и документы, которые могут служить средствами по обнаружению преступления, установлению фактических обстоятельств уголовного дела, выявлению виновных либо опровержению обвинения, заявления потерпевших или их представителей об осуществлении уголовного преследования (при их наличии) и сведения о возмещении вреда, причиненного преступлением (при наличии таких сведений).

Просьба органа иностранного государства, содержащая положение об уголовном преследовании лица, не исполняется в следующих случаях:

- если лицо, в отношении которого поступила такая просьба, не подлежит привлечению к уголовной ответственности в соответствии с УК либо освобождено от уголовной ответственности или отбывания наказания за преступление, послужившее основанием для этой просьбы, в связи с принятием (изданием) правовых актов Республики Беларусь об амнистии или о помиловании;

- если в отношении этого лица имеются неотмененное постановление органа уголовного преследования об отказе в возбуждении уголовного дела или о прекращении уголовного преследования, производства по уголовному делу либо вступившие в законную силу приговор или постановление (определение) суда Республики Беларусь о прекращении производства по уголовному делу по тому же деянию, в связи с которым поступила эта просьба;

- если в соответствии с УК или уголовным законодательством иностранного государства истек срок давности привлечения лица, в отношении которого поступила такая просьба, к уголовной ответственности;

- если не представлены материалы уголовного дела или их заверенные копии, а также их заверенный письменный перевод на один из государственных языков Республики Беларусь.

Уголовное преследование по просьбе органа уголовного преследования. Данный вид правовой помощи применяется в случае осуществления уголовного преследования иностранного гражданина, совершившего преступление на территории Республики Беларусь, но впоследствии оказавшегося на территории иностранного государства.

Для направления материалов уголовного дела для осуществления уголовного преследования должны быть выполнены следующие условия:

- подозреваемый (обвиняемый) не является гражданином Респуб-

лики Беларусь, но обладает гражданством запрашиваемого государства или имеет постоянное место жительства на его территории;

- лицо, в отношении которого направляются материалы для осуществления уголовного преследования, не находится на территории Республики Беларусь;

- преступление совершено на территории Республики Беларусь;

- выдача данного лица по каким-либо причинам невозможна (например, если лицо отбывает в запрашиваемом государстве наказание в виде лишения свободы за другое преступление), или иностранное государство отказывается в выдаче, или в запрашиваемом государстве ведется производство по уголовному делу в отношении данного подозреваемого (обвиняемого) за то же или иное преступление, деяние является преступлением по законодательству запрашиваемого и запрашивающего государств.

К просьбе органа уголовного преследования, содержащей положение об уголовном преследовании лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления на территории Республики Беларусь и находящегося на территории иностранного государства, прилагаются заверенные копии материалов уголовного дела.

При направлении иностранному государству просьбы об уголовном преследовании уголовное дело в отношении подозреваемого (обвиняемого) должно быть приостановлено на основании того, что его местонахождение известно, однако реальная возможность его участия в уголовном деле отсутствует. В ряде договоров о правовой помощи по уголовным делам закреплено положение о том, что после принятия решения об осуществлении уголовного преследования компетентные органы запрашивающего государства не могут вести производство в отношении того же лица и за то же деяние, если только в поручении об осуществлении преследования запрашивающая сторона специально не оговорила, что она может возобновить производство в случае уведомления ее запрашиваемой стороной об отказе в возбуждении или прекращении производства (ст. 65 договора между Республикой Беларусь и Республикой Польша).

11.3.3. Выдача для осуществления уголовного преследования и (или) отбывания наказания

Выдача – это передача лица, в отношении которого ведется уголовное преследование или которое осуждено за совершение преступления органами запрашивающего государства, запрашивающему гос-

ударству, под юрисдикцию которого подпадает данное лицо, в целях привлечения последнего к уголовной ответственности или отбывания наказания, а также сопутствующие такой передаче его розыск, задержание и заключение под стражу.

Выдача лица для осуществления уголовного преследования и (или) отбывания наказания. Просьба органа иностранного государства, содержащая положение о выдаче лица иностранному государству для осуществления уголовного преследования и (или) отбывания наказания, может быть исполнена при наличии заверенной копии решения органа иностранного государства, ведущего уголовный процесс, о применении к этому лицу меры пресечения в виде заключения под стражу или заверенной копии вступившего в законную силу судебного решения иностранного государства по уголовному делу о назначении ему наказания в виде лишения свободы, а также если орган иностранного государства представит письменные обязательства, что лицо, в отношении которого поступила такая просьба:

- не будет подвергаться без соответствующего решения Генерального прокурора Республики Беларусь или его заместителя в этом иностранном государстве уголовному преследованию и (или) не будет осуждено либо задержано в целях отбывания наказания за преступление, совершенное им до пересечения государственной границы этого иностранного государства, за исключением преступления, послужившего основанием для такой просьбы;
- не будет выдано или передано третьему государству без соответствующего решения Генерального прокурора Республики Беларусь или его заместителя;
- сможет свободно покинуть территорию этого иностранного государства после прекращения уголовного преследования и (или) отбывания наказания либо освобождения от наказания.

Письменные обязательства органа иностранного государства, предусмотренные пунктами 1 и 2 ч. 1 ст. 475 УПК, не исполняются, если лицо, выданное иностранному государству, находящееся на территории этого иностранного государства и имеющее возможность ее покинуть, в течение сорока пяти суток после прекращения уголовного преследования и (или) отбывания наказания либо освобождения от наказания не покинуло территорию этого иностранного государства или если такое лицо, покинув иностранное государство, добровольно возвратилось на его территорию. В этот срок не засчитывается время, в течение которого лицо по независящим от него обстоятельствам не могло покинуть территорию иностранного государства.

В выдаче должно быть обязательно отказано (абсолютные основания) в следующих случаях:

- если лицо является гражданином Республики Беларусь;
- если лицу предоставлено убежище в Республике Беларусь;
- если лицо не подлежит привлечению к уголовной ответственности в соответствии с УК либо освобождено от уголовной ответственности или отбывания наказания за преступление, послужившее основанием для этой просьбы, в связи с принятием (изданием) правовых актов Республики Беларусь об амнистии или о помиловании;
- если целями этой просьбы являются уголовное преследование или наказание лица по признаку расы, пола, вероисповедания, гражданства, национальности, принадлежности к определенной социальной группе или политическим убеждениям;
- если деяние, в совершении которого обвиняется лицо или за которое оно осуждено, является воинским преступлением;
- если за преступление, послужившее основанием для этой просьбы, в соответствии с УК или уголовным законодательством иностранного государства предусматривается наказание в виде лишения свободы на срок менее одного года либо более мягкое наказание;
- если лицо приговорено в иностранном государстве к наказанию в виде лишения свободы на срок менее шести месяцев либо если срок неотбытой им части наказания составляет менее шести месяцев;
- если в отношении этого лица имеются неотмененное постановление органа уголовного преследования об отказе в возбуждении уголовного дела или о прекращении уголовного преследования, производства по уголовному делу либо вступивший в законную силу приговор или постановление (определение) суда Республики Беларусь о прекращении производства по уголовному делу по тому же деянию, в связи с которым поступила эта просьба;
- если лицо отбыло наказание или к нему были применены иные меры уголовной ответственности за преступление, послужившее основанием для этой просьбы;
- если в соответствии с УК или уголовным законодательством иностранного государства истек срок давности привлечения лица, в отношении которого поступила такая просьба, к уголовной ответственности или исполнения в отношении него обвинительного приговора;
- если за преступление, послужившее основанием для этой просьбы, в соответствии с уголовным законодательством иностранного государства предусматривается наказание в виде смертной казни, а в соответствии с УК наказание в виде смертной казни не предусматривается, и если орган иностранного государства не представил письмен-

ного обязательства, что смертный приговор не будет вынесен или в случае его вынесения не будет приведен в исполнение;

- если имеется вступившее в законную силу судебное решение Республики Беларусь о признании постановления о выдаче лица иностранному государству для осуществления уголовного преследования и (или) отбывания наказания незаконным, его отмене, отмене меры пресечения и освобождении лица;

- если уголовное преследование лица возбуждается в порядке частного обвинения;

- если отсутствует согласие иностранного государства на выдачу лица другому иностранному государству в случае, когда это лицо было выдано Республике Беларусь по просьбе органа, ведущего уголовный процесс;

- если деяние, в связи с которым поступила просьба, совершено на территории Республики Беларусь или против интересов Республики Беларусь.

Генеральная прокуратура Республики Беларусь имеет право отказать в выдаче (относительные основания) в следующих случаях:

- если в Республике Беларусь осуществляется уголовное преследование лица, в отношении которого поступила такая просьба, за то же деяние, в связи с которым поступила эта просьба;

- если имеются просьбы органов нескольких иностранных государств, содержащие положения о выдаче одного и того же лица, и если это лицо выдано или будет выдано другому иностранному государству;

- если орган иностранного государства в случаях, предусмотренных частями 1 и 2 ст. 502 УПК, не принял лицо, в отношении которого вынесено постановление о его выдаче иностранному государству для осуществления уголовного преследования и (или) отбывания наказания.

Генеральная прокуратура Республики Беларусь, согласно ст. 502 УПК, на основании постановления о выдаче лица уведомляет орган иностранного государства о месте, дате и времени передачи органу иностранного государства этого лица и обеспечивает его доставку в место передачи.

По просьбе органа иностранного государства Генеральной прокуратурой Республики Беларусь могут быть повторно назначены место, дата и время передачи лица и обеспечена его доставка в место передачи, но не позднее пятнадцати суток с первоначально установленной даты его передачи.

Если орган иностранного государства в случаях, предусмотренных

частями 1 и 2 ст. 502 УПК, не примет лицо, оно освобождается из-под стражи.

Если с просьбой о выдаче обращается орган уголовного преследования, то к ней прилагаются заверенные копии постановлений органа, ведущего уголовный процесс, о заключении под стражу такого лица и о привлечении его в качестве обвиняемого; для отбывания наказания – заверенная копия вступившего в законную силу приговора о назначении этому лицу наказания; если осужденный отбыл часть наказания – информация об отбытой части наказания.

При направлении просьбы органу иностранного государства сообщается, что если в ходе судебного разбирательства квалификация вменяемого в вину преступления изменится, то лицо может быть осуждено только в том случае, если преступление по своему новому составу представляет собой преступление, которое влечет выдачу лица для осуществления уголовного преследования и (или) отбывания наказания.

В направлении просьбы может быть отказано, если тяжесть и характер преступного деяния несоизмеримы с расходами, необходимыми для исполнения этой просьбы.

Выдача на время. Необходимость в ней может возникнуть при применении отсрочки выдачи. Выдача может быть отсрочена до прекращения уголовного преследования лица, приведения приговора в исполнение, отбытия наказания либо освобождения от него, о чем уведомляется орган иностранного государства. После прекращения уголовного преследования лица, приведения приговора в исполнение, отбытия наказания либо освобождения от него просьба о выдаче подлежит рассмотрению в общем порядке.

Отсрочка выдачи способна повлечь за собой истечение срока давности уголовного преследования или затруднить расследование преступления. По этой причине УПК содержит положение, согласно которому просьба о выдаче на время лица, которое отбывает наказание в виде лишения свободы на территории Республики Беларусь, для производства процессуальных действий с его участием в качестве обвиняемого может быть исполнена при наличии письменных обязательств органа иностранного государства о том, что лицо:

- будет содержаться под стражей и будет возвращено в Республику Беларусь в срок, установленный Генеральным прокурором Республики Беларусь или его заместителем и не превышающий трех месяцев;
- не будет подвергаться без соответствующего решения Генерального прокурора Республики Беларусь или его заместителя в этом ино-

странном государстве уголовному преследованию, за исключением преступления, послужившего основанием для такой просьбы, а также не будет осуждено либо задержано в целях отбывания наказания за преступление, совершенное им до пересечения государственной границы этого иностранного государства.

По просьбе органа иностранного государства указанный срок может быть продлен Генеральным прокурором Республики Беларусь или его заместителем.

Просьба о выдаче на время лица не исполняется при наличии оснований, предусмотренных ч. 1 ст. 484 УПК, а также в случае, если выдача на время лица иностранному государству может повлечь нарушение установленных сроков отбывания наказания в виде лишения свободы.

Генеральная прокуратура Республики Беларусь на основании постановления о выдаче на время лица уведомляет орган иностранного государства о месте, дате и времени передачи этого лица и обеспечивает его доставку в место передачи.

По просьбе органа иностранного государства Генеральной прокуратурой Республики Беларусь могут быть повторно назначены место, дата и время передачи лица и обеспечена его доставка в место передачи, но не позднее пятнадцати суток с первоначально установленной даты его передачи.

Розыск, задержание и заключение под стражу лица. В целях обеспечения реализации рассматриваемого вида правовой помощи международные договоры, УПК предусматривают возможность осуществления розыска, принятия мер процессуального принуждения к лицам, в отношении которых решается вопрос о выдаче. Так, например, розыск лица до его передачи предусмотрен ст. 60 Минской конвенции. Согласно ст. 474 УПК просьба, содержащая положение о применении к лицу меры пресечения в виде заключения под стражу с целью его выдачи иностранному государству для осуществления уголовного преследования и (или) отбывания наказания, может быть исполнена при наличии следующих документов:

- заверенной копии решения органа иностранного государства, ведущего уголовный процесс, о применении к этому лицу меры пресечения в виде заключения под стражу или заверенной копии вступившего в законную силу судебного решения иностранного государства по уголовному делу о назначении ему наказания в виде лишения свободы;

- письменного обязательства органа иностранного государства о последующем представлении просьбы органа иностранного госу-

дарства, содержащей положение о выдаче этого лица иностранному государству для осуществления уголовного преследования и (или) отбывания наказания.

В главах 55 и 56 УПК закреплены порядок задержания лица либо применения к нему меры пресечения (а именно заключения под стражу, домашнего ареста) на основании решения об исполнении просьбы органа иностранного государства либо в связи с нахождением в международном розыске с целью выдачи, а также права и обязанности данного лица.

Особо выделим, что в силу ст. 513 УПК срок содержания под стражей, домашним арестом указанного лица до представления просьбы о его выдаче не может превышать сорока суток с момента задержания. Срок содержания под стражей, домашним арестом лица, к которому на основании решения об исполнении просьбы о его выдаче применены данные меры пресечения, не может превышать двух месяцев с момента задержания.

Указанный срок может быть продлен на основании мотивированного постановления:

- до трех месяцев – прокурорами района, города и приравненными к ним прокурорами или их заместителями;
- до шести месяцев – прокурорами области, г. Минска и приравненными к ним прокурорами или их заместителями;
- до двенадцати месяцев – Генеральным прокурором Республики Беларусь или его заместителем.

11.3.4. Передача лица для отбывания наказания

Передача осужденного к лишению свободы – это направление осужденного для отбывания наказания в государство, гражданином которого он является.

Следует отличать передачу осужденного для отбывания наказания в государство своего гражданства от выдачи для отбывания наказания. Различие между названными видами правовой помощи можно провести по двум критериям:

- По целям. Выдача производится для приведения приговора в исполнение органами государства, вынесшего приговор. Цель передачи осужденного – защита интересов своего гражданина даже в случае совершения им уголовно наказуемого деяния за рубежом и осужденного к лишению свободы приговором иностранного суда.

- В зависимости от учета волеизъявления лица. Выдача произво-

дится независимо от волеизъявления выдаваемого лица. Передача лица для отбывания наказания возможна только по его ходатайству или с его согласия.

Передача иностранца, осужденного в Республике Беларусь, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого он является. В соответствии со ст. 473 УПК просьба о передаче лица иностранному государству для отбывания наказания на его территории может быть исполнена в следующих случаях:

- если в отношении этого лица имеется вступивший в законную силу приговор суда Республики Беларусь;
- если лицо, в отношении которого поступила такая просьба, является гражданином этого иностранного государства;
- если имеется согласие лица, в отношении которого поступила такая просьба, на отбывание наказания в виде лишения свободы на территории этого иностранного государства;
- если имеется письменное обязательство органа иностранного государства об исполнении приговора суда Республики Беларусь;
- если на момент получения такой просьбы этому лицу осталось отбывать наказание в виде лишения свободы не менее шести месяцев.

Просьба органа о передаче лица иностранному государству для отбывания наказания на его территории не исполняется в следующих случаях:

- если ни одно из деяний, повлекших наказание в виде лишения свободы, не признается преступлением по уголовному законодательству этого иностранного государства;
- если наказание не может быть исполнено в этом иностранном государстве вследствие истечения срока давности или по иному основанию, предусмотренному законодательством этого государства;
- если не возмещен вред, причиненный преступлением, совершенным на территории Республики Беларусь.

Генеральная прокуратура Республики Беларусь на основании поручения об исполнении просьбы о передаче лица для отбывания наказания при наличии условий, предусмотренных ст. 473 УПК, уведомляет орган иностранного государства о месте, дате и времени передачи этого лица и обеспечивает его доставку в место передачи.

Передача гражданина Республики Беларусь, осужденного к лишению свободы судом иностранного государства, для отбывания наказания в Республике Беларусь. Просьба об исполнении судебного решения в отношении лица, отбывающего наказание на территории иностранного государства, может быть исполнена в следующих случаях:

- если имеются заверенная копия вступившего в законную силу

судебного решения иностранного государства о назначении наказания лицу и информация об отбытой части наказания;

- если лицо является гражданином Республики Беларусь;
- если имеется согласие лица на отбывание наказания на территории Республики Беларусь;
- если на момент получения просьбы лицу осталось отбывать наказание в виде лишения свободы не менее шести месяцев;
- если деяние, совершенное лицом, является преступлением в соответствии с УК.

Указанная просьба не исполняется в следующих случаях:

- если отсутствуют вступившее в законную силу судебное решение иностранного государства по уголовному делу о назначении наказания лицу и информация об отбытой части наказания;

- если отсутствует согласие лица на отбывание наказания на территории Республики Беларусь;

- если в соответствии с УК или уголовным законодательством иностранного государства истек срок давности привлечения лица к уголовной ответственности или исполнения в отношении него обвинительного приговора;

- если в Республике Беларусь лицо привлечено к уголовной ответственности либо освобождено от уголовной ответственности или в отношении него прекращены уголовное преследование, производство по уголовному делу по тому же деянию, в связи с которым поступила эта просьба;

- если Уголовным кодексом Республики Беларусь не предусмотрен вид наказания, назначенный судебным решением иностранного государства;

- если на момент получения просьбы осталось отбывать наказание в виде лишения свободы менее шести месяцев;

- если лицо не подлежит уголовной ответственности в соответствии с УК.

Судья Верховного Суда Республики Беларусь на основании постановления Председателя Верховного Суда Республики Беларусь или его заместителя об исполнении просьбы об исполнении судебного решения или об исполнении такой просьбы в определенной части в порядке, установленном частями 1, 2, 7, 9 и 13 ст. 402² УПК, рассматривает судебное решение иностранного государства и определяет в соответствии с УК такое же наказание, какое указано в судебном решении иностранного государства. При этом судья Верховного Суда Республики Беларусь устанавливает личность лица, в отношении которого поступила просьба, выясняет данные, указанные в ч. 1 ст. 316 УПК, и разъясняет лицу его право заявления отвода составу суда, секре-

тарю судебного заседания (секретарю судебного заседания – помощнику судьи) и переводчику. Заявленные отводы суд разрешает в общем порядке. Затем судья Верховного Суда Республики Беларусь опрашивает лицо, имеются ли у него ходатайства. Их разрешение производится в соответствии с частями 2 и 4 ст. 322 УПК.

Если Уголовным кодексом Республики Беларусь за деяние предусмотрено наказание меньшее, чем указано в судебном решении иностранного государства, судья Верховного Суда Республики Беларусь в соответствии с УК назначает максимальное наказание, предусмотренное за совершение такого деяния.

11.3.5. Транзитная перевозка лица

Данный вид правовой помощи предполагает транзитную перевозку лиц, передаваемых или выдаваемых при оказании правовой помощи между третьими государствами.

Согласно ст. 479 УПК просьба органа иностранного государства о транзитной перевозке через территорию Республики Беларусь лица, в отношении которого принято решение органа другого иностранного государства о его передаче на время этому иностранному государству для производства процессуальных действий с его участием в качестве свидетеля или потерпевшего, либо о передаче для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является, либо о его выдаче для осуществления уголовного преследования и (или) отбывания наказания, либо о выдаче на время для производства процессуальных действий с его участием в качестве обвиняемого, может быть исполнена при наличии заверенной копии соответствующего решения органа иностранного государства.

В случае осуществления транзитной перевозки лица через территорию Республики Беларусь воздушным транспортом без посадки на ее территории просьба о транзитной перевозке не представляется.

Рассматриваемая просьба не исполняется при наличии оснований, предусмотренных ч. 1 ст. 484 УПК.

Тема 12. УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС ЗАРУБЕЖНЫХ ГОСУДАРСТВ

12.1. Понятие и классификация «национальных» типов

уголовного процесса

В целом можно выделить три подхода к типологии уголовного судопроизводства и соответственно три одноименных типа процесса.

«Идеальная» типология судопроизводства основывается на наличии или отсутствии в нем спора равноправных сторон перед независимым судом. Результатом этого служит выделение состязательного, розыскного и смешанного «идеальных» типов процесса.

Исторический подход предполагает выявление закономерностей развития судопроизводства. В качестве исторических типов судопроизводства указываются древний обвинительный (частно-исковой), розыскной и состязательный публично-исковой процессы.

Третью типологию можно назвать «национальной», поскольку ее основанием являются национальные, религиозные и другие социально-культурные особенности общества и государства. Таким образом, «национальный» тип уголовного процесса можно условно определить как организацию производства по уголовному делу, обусловленную социально-культурными особенностями региона.

Изложенное позволяет указать на отличие национального типа уголовного процесса от идеального и исторического. Последние абстрагируются от национальных особенностей, в то время как национальный тип процесса как раз и выделяется для того, чтобы подчеркнуть эти особенности.

Любая национальная правовая система состоит из трех основных элементов: норм, практики и идеологии. В зависимости от преобладающего значения того или иного элемента выделяются три группы систем уголовно-процессуального права.

Романо-германская правовая семья (континентальная система) характеризуется преобладающим значением правовых норм, которые, как правило, закреплены в кодифицированных нормативных актах. В состав данной семьи входят большинство стран континентальной Европы, а также страны Южной и Центральной Америки, франкоязычной Африки, Ближнего Востока, Индонезии, Турции и с точки зрения формального законодательства – Япония, Сингапур, Таиланд и др.

Семья общего права (островная или англосаксонская система) на первый план выдвигает юридическую практику. Ее представители – Англия, США, большинство стран Британского Содружества, Австралия, Новая Зеландия и др.

Системы традиционного (обычного) права опираются на правовую идеологию. Прежде всего, это религиозно-общинные юридические системы мусульманского, индусского права, а также правовые

системы стран Дальнего Востока (Китай, частично Японии, Монголии, Кореи, государств Индокитая).

В силу своей распространенности и оказываемого влияния на другие страны наибольший интерес представляют первые две группы. Типичными представителями романо-германской системы являются Франция и Германия, а системы общего права – Англия и США.

12.2. Уголовный процесс Франции

Общая характеристика уголовно-процессуального права и его субъектов. Центральное место в характеристике процессуального права во Франции занимают правовые нормы. Основным источником уголовно-процессуального права является закон. Причем для Франции характерно наличие значительного числа нормативных актов, регулирующих уголовное судопроизводство, многие из которых относятся к «делегированному законодательству» (приняты правительством и утверждены парламентом). Среди важнейших нормативных источников следует отметить Декларацию прав человека и гражданина 1789 г., Конституцию 1958 г., Уголовно-процессуальный кодекс 1958 г. с множеством поправок, изменений и дополнений. Кроме того, важнейшим источником уголовно-процессуального права во Франции и во всей романо-германской системе являлся обычай.

Среди участников процесса важнейшим является суд. Судебная система Франции относится к децентрализованному типу. К судам первого звена относятся суды присяжных, исправительные и полицейские трибуналы.

Суды присяжных с 1945 г. действуют единой коллегией в составе трех магистратов и девяти присяжных и рассматривают дела о тяжких преступлениях. Их приговоры апеллиционному обжалованию не подлежат. Отсутствие разделения коллегий и полномочий присяжных и коронных судей лишает французский суд присяжных его важнейшего признака и, по существу, приравнивает его к шеффенскому суду (народных заседателей).

Исправительные трибуналы рассматривают дела об уголовных деликтах, наказание за которые не превышает пяти лет лишения свободы. Полицейские трибуналы разрешают дела об уголовных проступках, наказание за которые не может превышать двух месяцев лишения свободы.

Второй инстанцией в уголовном судопроизводстве Франции являются апеллиционные суды, уголовные палаты которых рассматривают апеллиционные жалобы на приговоры трибуналов по деликтам и проступкам. В составе апеллиционного суда действует обвинитель-

ная камера, осуществляющая контроль над предварительным следствием и предание суду.

Систему общих судов возглавляет Кассационный суд. Он пересматривает приговоры нижестоящих судов на основании кассационных жалоб по вопросам права, но не факта, он не правомочен решать дело по существу. Причем юрисдикция Кассационного суда не распространяется на оправдательный приговор суда присяжных, который не может быть опротестован прокурором.

Основными исполнителями функции уголовного преследования во французском уголовном судопроизводстве являются прокуратура и судебная полиция.

Прокуратура во Франции представляет собой централизованную систему органов, находящуюся под руководством министра юстиции. При каждом апелляционном суде имеется генеральный прокурор со своими помощниками, которые поддерживают государственное обвинение в апелляционном суде и в суде присяжных. В исправительных и полицейских трибуналах обвинение поддерживает республиканский прокурор. Прокуратура является процессуальным начальником судебной полиции и осуществляет надзор за ее деятельностью.

Судебная полиция признается самостоятельным органом предварительного расследования, поскольку осуществляет полицейское дознание, имеющее важное процессуальное значение. Функции судебной полиции в основном выполняет национальная и муниципальная полиция, а также национальная жандармерия. Должностные лица в составе судебной полиции разбиты на три категории: офицеры судебной полиции, агенты судебной полиции, должностные лица и агенты, которые уполномочены законом на выполнение некоторых функций судебной полиции. Соответственно отличаются процессуальные полномочия каждой из категорий.

Защищать интересы обвиняемого в уголовном процессе могут адвокаты. С 1971 г. все адвокатские специальности объединены в единую адвокатскую профессию. Созданы единые адвокатские корпорации, действующие при каждом трибунале большой инстанции. Для французского уголовного процесса характерна значительная самостоятельность защитника от подзащитного.

Рассмотрим особенности движения уголовных дел в судопроизводстве Франции, которое складывается из следующих этапов: полицейского дознания и предварительного следствия, судебного разбирательства, исполнительного производства, а также пересмотра приговоров в порядке апелляции, кассации или ревизии.

Предварительное расследование и предание суду. Досудебное про-

изводство во Франции состоит из трех стадий: дознания, возбуждения уголовного преследования и предварительного следствия. Предание суду входит в стадию предварительного следствия.

Первым этапом уголовного процесса во Франции является полицейское дознание. Дознание проводится под руководством прокурора полицейскими комиссарами, офицерами и агентами судебной полиции, мэрами и их помощниками. По некоторым делам дознание осуществляют полевые охранники, лесные сторожа и некоторые другие чиновники.

Во Франции выделяются следующие общие виды дознания: дознание очевидных преступлений (проступков) и первоначальное дознание. Содержанием любого вида полицейского дознания являются отыскание улик, закрепление доказательств и принятие мер к обнаружению и розыску лиц, виновных в нарушении закона. Однако процессуальное значение действий полиции различается в зависимости от вида дознания.

Уголовно-процессуальный кодекс Франции детально регламентирует случаи очевидности преступления для производства дознания первого вида. Они аналогичны основаниям задержания подозреваемого в современном отечественном уголовном процессе, так как исторически послужили их прообразом. Закон не устанавливает сроки данного вида дознания, обычно они составляют несколько часов или дней. Во время дознания очевидных преступлений полиция вправе произвести все следственные действия, каждое из которых оформляется протоколом, имеющим доказательственное значение.

Первоначальное дознание проводится, если нет указанных законом условий очевидности. Данный вид дознания характеризуется тремя признаками: отсутствием определенных законом поводов для его начала, формализмом процессуальных действий и отсутствием у полиции средств процессуального принуждения (кроме задержания). Интересно, что полиция вправе производить задержание не только подозреваемых, но и потерпевших и свидетелей для дачи ими сведений о преступлении. Первоначальное дознание не ограничено каким-либо сроком и имеет своей целью обосновать уголовный иск прокурора, который может быть возбужден по его результатам. Первоначальное дознание часто оформляется единым протоколом. Это дознание тесно связано с непроцессуальной деятельностью полиции, поскольку во Франции оперативно-розыскная деятельность осуществляется в рамках производства по делу до возбуждения публичного уголовного иска. Данный вид дознания имеет большее сходство с про-

веркой сообщений о преступлениях в белорусском уголовном процессе, чем с отечественным дознанием. Тем не менее первоначальное дознание разрешается проводить и после предварительного следствия, если у прокуратуры возникнет необходимость в получении новых сведений и представлении их в судебное разбирательство.

Вышеизложенное позволяет сделать вывод о том, что деятельность полиции носит розыскной характер. Она тесно связана с оперативно-розыскными мероприятиями, не регламентированными уголовно-процессуальными нормами. Разносторонность действий полиции обуславливает контроль над ними со стороны трех субъектов: прокуратуры, обвинительной камеры (в части следственных действий) и вышестоящих полицейских чинов. В теории уголовного процесса французское дознание является общим расследованием, направленным к установлению события преступления и виновного лица. Последующее предварительное следствие призвано выполнить задачу специального расследования: выяснить виновность конкретного лица в установленном преступлении.

На основе результатов дознания прокурор возбуждает уголовный иск о применении наказаний в отношении подозреваемых (в отношении конкретных лиц) или по факту преступления. Этап возбуждения публичного иска считается самостоятельной стадией возбуждения уголовного дела государственными органами уголовного преследования и производится после полицейского дознания. Уголовный иск в форме специального требования (уголовное дело) прокурор направляет судебному следователю для производства предварительного следствия.

Производство предварительного следствия обязательно по преступлениям (факультативно по деликтам) и проводится только по указанию прокурора по правонарушениям. Во всех остальных случаях дело о правонарушении исчерпывается полицейским дознанием.

В отличие от полицейского дознания предварительное следствие осуществляется в наибольшей состязательной форме. Французские процессуалисты отмечают следующие особенности предварительного следствия, обеспечивающие его состязательность:

- Процессуальное положение следователя (его принадлежность к судебному ведомству) делает его независимым от прокуратуры.
- Стороны обвинения (прокурор и полиция) уравниваются в правах со стороной защиты.
- Имеется вторая инстанция для предварительного следствия в лице обвинительной камеры апелляционного суда. С соблюдением состязательной процедуры она осуществляет предание обвиняемого суду и рассматривает законность и обоснованность предварительного

следствия.

- Устанавливается строгий судебный контроль за деятельностью полиции, четко определяются ее функции.
- Устанавливаются процессуальные гарантии при заключении подследственного под стражу.

Судебный следователь – это состоящий в штате суда второго звена (трибунала большой инстанции) судья, назначенный президентом республики на должность следственного судьи сроком на три года. Судебный следователь должен выполнять функцию юстиции, которая в состязательном процессе должна быть отделена от функций обвинения и защиты. Процессуальное положение судебного следователя создает реальные гарантии его независимости от обвинителя. Тем не менее прокурор обладает значительными полномочиями при производстве предварительного следствия. Результатом состязательности являются следующие положения: предварительное следствие может быть начато только при наличии требования прокурора (уголовного иска); судебный следователь не вправе лично начать производство, он действует в пределах иска прокурора. Прокурор имеет право приносить следователю такие ходатайства о проведении процессуальных действий, в которых ему нельзя отказать. Между тем судебный следователь самостоятелен в ведении следствия, не связан выводами прокуратуры и не ограничен собранными доказательствами. Он вправе сам собирать доказательства путем производства следственных действий. Следователь, учитывая аргументы сторон, принимает важнейшие процессуальные решения, например, о направлении дела, о применении мер пресечения к обвиняемому.

Одним из важнейших элементов состязательности является формальное равенство сторон. На практике прокуратура обладает большим весом, чем сторона защиты. Однако французское законодательство предоставляет обвиняемому и его защитнику такие же права на предварительном следствии, какие есть у прокурора. Так, защитник допускается к участию в деле с момента первого вызова обвиняемого к следственному судье, имеет право участвовать во всех допросах и очных ставках. Сторона защиты вправе знать все улики обвинения, она обладает всей полнотой прав по заявлению ходатайств. Следствием состязательности является распределение обязанности доказывания между сторонами. Если обвиняемый при своей защите что-либо утверждает, то он несет бремя доказывания этих обстоятельств.

Срок предварительного следствия законом не ограничен.

Закончив следствие, судебный следователь передает дело прокурору республики. Прокурор республики после одобрения результатов

следствия (дачи согласия поддерживать обвинение) возвращает его следователю для дальнейшего производства. После этого следователь вправе дело прекратить (при необоснованности обвинения) или направить в соответствующую судебную инстанцию. Если следователь найдет в совершенном деянии состав преступления, то он направляет дело в обвинительную камеру. Он может также вынести постановление о частичной необоснованности уголовного иска (прекратить дело в части).

Особенностью предварительного следствия во Франции выступает его двухинстанционность. Следственный судья действует как орган первой инстанции. Органом второй инстанции является обвинительная камера, которая имеется при каждом апелляционном суде. Она действует в состязательном порядке в составе председателя и двух членов. Ее функцией является осуществление надзора за следственным судьей и деятельностью судебной полиции. Она обладает правом наложения на них дисциплинарных взысканий. К обвинительной камере обращаются с жалобами на следователя, прокурора и полицейских чиновников.

Обвинительная камера осуществляет предание обвиняемого суду, которое не рассматривается в качестве самостоятельной стадии, а входит в рамки предварительного следствия. Предание суду протекает в состязательной форме. В судебном заседании могут участвовать прокурор, гражданский истец, ответчик и защитник. Личное участие обвиняемого не обязательно. По каждому поступившему делу обвинительная камера принимает одно из следующих решений: о направлении дела на дополнительное расследование, о прекращении дела, об окончании следствия и предании обвиняемого полицейскому трибуналу, исправительному трибуналу или суду присяжных. Обвиняемому сообщается постановление о предании его суду и вручается его копия, а также копии материалов дела об основных доказательствах, среди которых протоколы, констатирующие факт нарушения закона, заявления свидетелей и доклады экспертов.

После направления обвинительной камерой дела в соответствующий суд начинается стадия судебного разбирательства.

Судебное разбирательство и пересмотр приговоров. Судебное разбирательство имеет состязательную форму, но в некоторых случаях возможно в отсутствие обвиняемого. Например, заочное производство осуществляется при побеге обвиняемого из места заключения после передачи обвинительной камерой дела суду присяжных. Структуры судебного разбирательства во Франции и в Беларуси аналогичны. Французское происхождение имеют и значительные дискреционные полномочия председательствующего, который обладает правом

собирать доказательства по своей инициативе. После изложения требований прокурора и гражданского истца председательствующий допрашивает подсудимого. Потом допрашиваются свидетели, исследуются вещественные доказательства, заслушиваются эксперты. По собиранию и исследованию доказательств полномочиями обладают стороны и председательствующий в судебном заседании. После судебного следствия начинаются прения сторон, затем суд выносит приговор.

Французское право различает следующие виды приговоров: оправдательные, о снятии обвинения (или об освобождении от уголовной ответственности) и об осуждении. Приговор об осуждении может предусматривать отсрочку исполнения с предоставлением (или без предоставления) испытательного срока. Вступивший в законную силу приговор пересмотру не подлежит, за исключением вновь открывшихся обстоятельств или наличия в нем фактической ошибки.

Во Франции выделяются две группы форм обжалования судебных решений: обычные и чрезвычайные.

К обычным формам относятся обжалование приговоров, вынесенных при заочном рассмотрении дела, и апелляция. Обжалование в обычной форме должно быть произведено в десятидневный срок с момента ознакомления заинтересованных лиц с приговором.

К чрезвычайным формам относятся кассация и ревизионный пересмотр.

Опротестование прокурором по поводу заочного рассмотрения дела производится в случаях, когда лицо не явилось в полицейский или исправительный трибунал и не знало о том, что должно было явиться. При таком обжаловании приговор автоматически отменяется и проводится новое разбирательство в той же инстанции.

Апелляция представляет собой проверку не вступившего в законную силу приговора путем пересмотра дела вышестоящим судом по существу. Апелляционная инстанция пересматривает решение суда по вопросам как «факта», так и «права». На основе исследования доказательств выносится новый приговор.

Среди особенностей апелляционного пересмотра приговоров во Франции следует отметить следующие: не подлежат апелляционному пересмотру приговоры суда присяжных и военных трибуналов; апелляционная инстанция при проведении нового разбирательства исследует доказательства только в пределах апелляционной жалобы, т. е. она не правомочна по своему усмотрению проверить правильность всего приговора, если обжалована лишь его часть; при вынесении нового приговора положение подсудимого может быть ухудшено.

Чрезвычайной формой обжалования судебных решений является кассация. Кассация как пересмотр дела по поводу нарушения процессуальных или материальных норм права во французском уголовном процессе имеет две разновидности: кассация в интересах сторон и кассация в интересах закона.

Кассация в интересах сторон подается на не вступивший в законную силу приговор обвинителем или представителем стороны защиты в течение пяти дней с момента ознакомления с приговором. Оправдательный приговор и решение о прекращении дела кассационному обжалованию в интересах сторон не подлежат.

Кассация в интересах закона подается генеральным прокурором при Кассационном суде или министром юстиции на вступивший в законную силу любой (в том числе и оправдательный) приговор. Кассация в интересах закона имеет своей целью не пересмотр вступившего в силу приговора, который непоколебим, а получение толкования закона высшестоящим судом на будущее время.

Другой чрезвычайной формой обжалования вступивших в законную силу приговоров служит ревизионный пересмотр. Ревизионный пересмотр производится по поводу фактических ошибок в приговоре. В сравнении с белорусским уголовным процессом данная форма аналогична пересмотру дела по вновь открывшимся обстоятельствам, но не производству в порядке надзора.

Ходатайство о ревизии подается осужденным или членами его семьи по вступившему в силу обвинительному приговору в Кассационный суд и поддерживается требованием министра юстиции. Основанием для обжалования являются вновь открывшиеся обстоятельства, а при апелляции или кассации основанием служат те обстоятельства, которые установлены в деле. По Уголовно-процессуальному кодексу Франции основанием для возбуждения ревизионного производства служит явная неправильность приговора.

Ревизионный пересмотр уголовного дела приостанавливает исполнение наказания. В случае обоснованности требования дело передается для аннулирования судебного решения с его пересмотром или без пересмотра по существу.

Для характеристики французского уголовного процесса необходимо обратить внимание на значительную его дифференциацию.

Производство в упрощенном порядке. Упрощенную процессуальную форму имеет разбирательство дел по деликтам и уголовным проступкам (правонарушениям). По ним, как правило, не производится предварительное следствие. Деликты рассматриваются в исправительных трибуналах в менее сложном процессуальном порядке, чем

преступления в суде присяжных.

Упрощенная процедура свойственна производству в полицейских трибуналах по делам о проступках, наказание за которые не превышает двух месяцев лишения свободы. Так, разбирательство происходит единолично полицейским судьей. По многим делам решение выносится заочно на основе протоколов, составленных полицией. Отсутствует подготовительная процедура перед судебным разбирательством. Полицейский трибунал принимает дело к своему производству на основе вызова, направленного ответчику по инициативе судьи (непосредственный вызов в суд); добровольной явки ответчика; решения органов расследования о предании суду.

Кроме того, по делам об уголовных проступках возможно еще более простое разбирательство: непосредственная уплата штрафа полицейскому агенту, констатировавшему факт совершения малозначительного правонарушения. Данная процедура получила название «штраф по соглашению». Она позволяет полиции по своему усмотрению решать вопрос о правовой природе нарушения и форме ответственности (уголовной или административной). Уплата штрафа не освобождает от уголовной ответственности, но может исчерпать наказание. Юридически уплата штрафа означает признание стороной факта правонарушения.

12.3. Уголовный процесс Германии

Источники уголовно-процессуального права и судебная система.

До сегодняшнего дня считаются действующими Закон о судоустройстве и Уголовно-процессуальный кодекс (уложение), принятые в 1877 г. За превышающую столетие историю их редакция изменялась и было внесено множество дополнений. Закон о судоустройстве действует в редакции от 9 мая 1975 г. Уголовно-процессуальный кодекс ФРГ испытал на себе сильное влияние кодекса Наполеона 1808 г., однако в редакции 1987 г. предусматривает качественно новую систему производства по уголовным делам. Среди других нормативных источников можно назвать Закон о судьях от 19 апреля 1982 г., Закон о борьбе с нелегальной торговлей наркотиками и другими проявлениями организованной преступности 1992 г., Распоряжение об организации и порядке деятельности прокуратуры от 12 марта 1975 г.

Кроме законодательства источником права в Германии считаются решения Федерального конституционного суда и других высших судебных учреждений. Судебная практика как форма выражения права

имеет значение и при применении закона, особенно в случае обнаружения неточностей или пробелов в законодательстве.

Для производства по уголовным делам в судебной системе ФРГ выделяются четыре звена. Первое звено составляют участковые суды. Участковый судья единолично рассматривает дела частного обвинения, дела по проступкам (в том числе в порядке упрощенного производства), по предложению прокурора – дела по преступлениям, наказание за которые не может превышать одного года лишения свободы. Дела по преступлениям, санкция за которые ограничена тремя годами лишения свободы, рассматриваются судом шеффенов в составе участкового судьи и двух шеффенов или двух профессиональных судей

и двух шеффенов. Все члены суда действуют единой коллегией без разделения полномочий. На предварительном расследовании участковый судья выполняет функции судьи-дознателя, осуществляя некоторые следственные действия, а также разрешая вопросы о применении мер принуждения.

Вторым звеном судебной системы являются уголовные палаты судов земли, которые могут действовать в качестве суда первой или апелляционной инстанции. По первой инстанции они рассматривают все дела, не отнесенные к подсудности участковых судов или высших судов земли (санкция по которым превышает три года лишения свободы или производство связано с помещением в психиатрическую больницу). Дела по первой инстанции рассматривает либо уголовная палата суда земли, выступающая в качестве суда присяжных, либо большая уголовная палата суда земли. Суд присяжных состоит из трех профессиональных судей и двух шеффенов, действующих единой коллегией без разделения полномочий. Суду присяжных подсудны дела по преступлениям, связанным с созданием опасности для жизни людей. Остальные дела рассматриваются большой палатой по уголовным делам. Она же служит апелляционной инстанцией для приговоров суда шеффенов, вынесенных в участковом суде. Апелляции на приговоры участковых судей, вынесенные единолично, рассматриваются малой палатой по уголовным делам в составе председательствующего и двух шеффенов.

Третьим звеном судебной системы служат сенаты по уголовным делам Высших судов земли, которые выполняют функции судов первой, апелляционной и кассационной инстанций. По первой инстанции они рассматривают дела особой значимости и сложности, в том числе ряд государственных преступлений. Уголовные сенаты рассматривают кассационные и апелляционные жалобы на приговоры нижестоя-

щих судов, если жалоба принесена не по мотивам нарушения федеральных законов.

Судебную систему возглавляет Верховный федеральный суд ФРГ, который является единственным общегосударственным учреждением в системе общих судов. Верховный федеральный суд ФРГ рассматривает кассационные жалобы на приговоры Высших судов земли (вынесенные ими при разбирательстве дела по первой инстанции), а также на приговоры судов присяжных и больших палат судов земли (если они не подлежат кассационному обжалованию в Высший суд земли). Верховный федеральный суд ФРГ может пересмотреть также дело по вновь открывшимся обстоятельствам. С 1969 г. в его компетенцию не входит разбирательство дел по первой инстанции.

Досудебное производство. Как было отмечено выше, германский уголовный процесс имеет значительное сходство с французским. Более того, до 1975 г. предварительное расследование в нем производилось по французской модели в форме полицейского дознания и предварительного следствия, осуществляемого судебным следователем. Однако для большей рационализации производства предварительное следствие было отменено в связи с дублированием на нем расследования полиции и прокурора. В настоящее время расследование осуществляет полиция под руководством прокурора, а судебный следователь (участковый судья-дознатель) принимает в нем лишь эпизодическое участие, связанное с принятием важнейших решений по делу и легализацией доказательств.

По Уголовно-процессуальному кодексу ФРГ обязанность проведения расследования лежит на прокуроре. Прокуратура организована как иерархическая система при общих судах всех уровней. При Верховном федеральном суде ФРГ уголовное преследование осуществляет генеральный федеральный прокурор и подчиненные ему федеральные прокуроры, подотчетные министру юстиции ФРГ. Аналогичную структуру имеет прокуратура земель, подчиняющаяся министру юстиции земли. После возбуждения уголовного дела прокурором по большинству уголовных дел расследование осуществляет полиция. При этом функция прокурора сводится к решению вопроса о дальнейшей судьбе дела: направлении на доследование, прекращении уголовного преследования или передаче в суд. По наиболее важным и сложным делам прокурор сам осуществляет расследование, а полиция обязана исполнять его указания по производству процессуальных и иных действий.

Производимое полицией или прокурором предварительное расследование не имеет детально регламентированной процессуальной фор-

мы и осуществляется розыскным порядком. Такое расследование трудно отличимо от оперативно-розыскной деятельности. Более того, многие негласные оперативно-розыскные мероприятия регламентированы Уголовно-процессуальным кодексом ФРГ, которые вправе применять полиция по судебному разрешению. Полицейское расследование во многом осуществляется внепроцессуально. В связи с этим в немецкой теории уголовного процесса выделяются строгое и свободное доказывание. Первое связано с судебной деятельностью и имеет процессуальную регламентацию. Второе применяется в основном полицией и не связано с процессуальной формой. Деятельность полиции носит подготовительный для судебного доказывания характер. Она связана с отысканием носителей информации, которые после их процессуального собирания – легализации – могут стать доказательствами по делу. Таким образом, в результате деятельности полиции и прокурора не появляются судебные доказательства. Протоколы, составленные полицией, не могут быть оглашены в судебном разбирательстве. Одним из способов легализации данных полицейского расследования служит допрос полицейских в суде в качестве свидетелей.

При необходимости легализации данных предварительного расследования полиция обращается в участковый суд. Судья-дознатель (обязанности которого выполняет участковый судья) по ходатайству прокуратуры (или защиты) проводит отдельные следственные действия. При этом он не принимает дело к своему производству, а значит, и не несет ответственности за результаты уголовного преследования, т. е. остается независимым от обвинительной функции. Такие следственные действия проводятся в состязательной форме – при участии

в судебном заседании представителей сторон. Составленные в результате следственных действий протоколы имеют доказательственное значение и могут быть использованы при разбирательстве дела по существу. Например, на судебном следствии при отказе подсудимого от признания вины оглашается протокол его судейского допроса на предварительном расследовании, в котором он давал признательные показания.

Другие относящиеся к функции юстиции вопросы на предварительном расследовании также отнесены к компетенции судьи-дознателя. Для избрания меры пресечения в виде содержания под стражей прокурор или должностное лицо полиции обращается к участковому судье. Последний выдает (или отказывает в выдаче) письменный ордер на арест в зависимости от наличия «серьезного подозре-

ния». Германское уголовно-процессуальное право различает три вида подозрения: простое (необходимое для возбуждения уголовного дела), достаточное (обуславливающее возбуждение публичного обвинения в суде) и серьезное (обосновывающее арест обвиняемого). Срок досудебного ареста не должен превышать шести месяцев, но возможно его продление высшим земельным судом. В исключительных случаях прокурор или полиция может арестовать подозреваемого без ордера. Однако арестованный должен быть доставлен к судье неотлагательно для санкционирования меры пресечения. Участковый судья вправе избрать более легкую меру пресечения при наличии к тому оснований. Кроме того, арестованный на досудебных стадиях обвиняемый имеет право возбудить ходатайство о судебном рассмотрении вопроса об аннулировании ордера на арест или о его приостановлении.

Во всех процессуальных действиях, производимых участковым судьей-дознавателем, вправе участвовать защитник. Защитник вступает в процесс до первого допроса подозреваемого. Подозреваемому должны быть разъяснены его права, в том числе в совершении какого преступления он подозревается, право не отвечать на вопросы и право на помощь адвоката. В ФРГ существует Федеральная ассоциация адвокатов, обеспечивающая бесплатную или льготную юридическую помощь малоимущим. В составе Федеральной ассоциации адвокатов находятся коллегии адвокатов при Верховном федеральном суде ФРГ и при Высших судах земли. Каждый адвокат в коллегии образует свое бюро при том суде, где он практикует.

В уголовно-процессуальном регулировании предварительного расследования особое место занимают правила допустимости доказательств. В ФРГ существует ряд запретов доказывания, которые делятся на две группы. К первой из них относится запрещение установления определенных фактических обстоятельств (связанных, например, с государственной тайной) и использования определенных источников доказательств (например, свидетельский иммунитет). Вторую группу составляют запреты использования в уголовном процессе незаконно полученных средств доказывания, например показаний обвиняемого. Тем не менее данное положение не является жестким правилом об исключении доказательств, полученных с нарушением процессуальной формы. Доказательства признаются недопустимыми, если они существенно нарушают «правовую сферу» обвиняемого.

Интересной представляется практика германского уголовного процесса по использованию в качестве доказательств сообщений секретных источников оперативно-розыскной деятельности. Такое ис-

пользование возможно двумя способами: первый – путем допроса сотрудника полиции о том, что ему известно со слов секретного агента, остающегося для суда анонимным; второй – путем допроса самого секретного осведомителя без раскрытия участникам процесса его личности. Заметим, что для состязательного процесса оба эти способа неприемлемы, поскольку первый из них нарушает принцип непосредственности, а второй – принцип равенства сторон. Этим, в частности, объясняется ограниченность использования сведений секретных источников лишь некоторой категорией дел.

По окончании предварительного расследования при наличии «достаточного подозрения» прокурор передает дело в суд. В германском уголовном процессе прокурор наделен правом отказаться от передачи дела в суд в определенных случаях, например, когда обвиняемый или его близкие сами серьезно пострадали от преступления.

Судебное производство по уголовным делам в Германии складывается из предания обвиняемого суду, судебного разбирательства и обжалования приговоров. Предание обвиняемого суду осуществляется на предварительном судебном заседании. В теории данная стадия называется промежуточным производством, или принятием решения об открытии судебного разбирательства. Главная ее задача состоит в проверке материалов предварительного расследования для выяснения наличия достаточного подозрения. При положительном ответе на этот вопрос обвиняемый передается суду.

Судебное разбирательство состоит из двух частей: подготовительной и собственно судебного разбирательства. Вторая часть распадается на судебное следствие, прения сторон, последнее слово подсудимого, постановление и провозглашение приговора. Процессуальный порядок судебного разбирательства в уголовном процессе ФРГ в целом аналогичен французскому. Однако следует отметить ряд его особенностей.

При подготовке судебного разбирательства до начала судебного следствия могут быть проведены осмотры, допросы свидетелей и экспертов, если их явка на заседание невозможна. Такие следственные действия проводятся судьей по поручению. При их производстве вправе присутствовать стороны, а протоколы во всех случаях им предъявляются.

Судебное следствие начинается с допроса подсудимого, что рассматривается как его привилегия представить суду свою версию по инкриминируемому деянию прежде, чем будут рассмотрены другие доказательства.

Председательствующий в судебном заседании также имеет боль-

шие дискреционные полномочия, в том числе и в отыскании истины. Он начинает исследование доказательств, после чего предлагает подсудимому сделать свои замечания. Такое же право имеют и другие относящиеся к сторонам участники. Защита и обвинение имеют право на допрос только тех свидетелей, которые были вызваны по их ходатайству.

За невыполнение свидетелем своих обязанностей (отказ от дачи показаний) председательствующим на него может быть наложен арест сроком до шести месяцев.

В судебном разбирательстве обязательно участие прокурора. В то же время в некоторых случаях слушание дела может проводиться в отсутствие подсудимого (особенно при упрощенном порядке производства).

В свою очередь, потерпевший участвует в суде в трех формах: в качестве частного обвинителя, сообвинителя или гражданского истца. Если потерпевший выступает в роли частного обвинителя и прокурор не вступил в дело, то обвиняемый имеет право до начала прений сторон возбудить встречное обвинение.

Выслушав последнее слово подсудимого, суд иногда и без удаления в совещательную комнату выносит приговор. Уголовный процесс ФРГ знает четыре вида приговоров: обвинительный, оправдательный, о назначении мер безопасности и исправления (например, помещение подсудимого в медицинское учреждение), о прекращении дела. Интересно, что приговор составляют и подписывают только профессиональные судьи.

В уголовном процессе ФРГ выделяются две формы обжалования не вступивших в законную силу приговоров: апелляция и ревизия (кассация).

Принести апелляционную жалобу на приговор участкового суда и суда шеффенов могут представители сторон обвинения и защиты, за исключением гражданского истца. Особо следует отметить право обвинителя обжаловать приговор в пользу осужденного. Это остаток от розыскного процесса, где прокурор в суде выполнял не только функцию обвинения, но и надзор за законностью. В семидневный срок с момента ознакомления с приговором жалоба подается в суд первой инстанции. Жалоба может иметь письменную или устную форму. В последнем случае жалоба должна быть занесена в протокол судебного заседания. В порядке апелляции суд второй инстанции проводит новое судебное разбирательство по существу в пределах, указанных в жалобе. Если жалоба принесена в пользу подсудимого, то действует правило «недопустимости поворота к худшему».

Кассационному (ревизионному) обжалованию подлежат приговоры уголовных палат судов земли и высшего суда земли, вынесенные по первой и апелляционной инстанциям, а также приговоры участкового суда, которые по закону не могут быть обжалованы в апелляционном порядке. Кассационная жалоба приносится только по мотивам нарушения материального или процессуального закона. Уголовно-процессуальный кодекс ФРГ устанавливает абсолютные кассационные поводы, которые во всех случаях влекут пересмотр дела. Жалоба должна быть подана в семидневный срок с момента ознакомления с приговором. Своевременная подача ревизионной жалобы приостанавливает вступление приговора в законную силу в опротестованной части.

Для пересмотра вступивших в законную силу приговоров в германском уголовном процессе также существует институт возобновления производства, оконченного приговором, вступившим в законную силу. Стороны вправе принести ходатайство о возобновлении. Однако пересмотр приговора зависит от усмотрения вышестоящего суда. Основаниями для пересмотра дела являются вновь открывшиеся обстоятельства, явно свидетельствующие о неправомерности приговора.

Одной из характерных черт уголовного процесса Германии выступает развитое *производство в упрощенном порядке*. Производство в упрощенном порядке носит название «приказ о наказании». Оно осуществляется участковым судьей по малозначительным преступлениям (уголовным правонарушениям), наказание за которые не превышает трех месяцев лишения свободы. Прокурор на основе данных дознания либо полиция обращается к участковому судье с проектом приказа о наказании. Судья в порядке письменного производства в отсутствие обвиняемого принимает одно из следующих решений: отклоняет ходатайство в связи с неподтверждением достаточного подозрения, назначает судебное разбирательство или немедленно издает приказ о наказании. Приказ о наказании вступает в законную силу и приобретает значение приговора, если обвиняемый в течение семи дней после ознакомления с ним не принесет своих возражений. В противном случае назначается судебное разбирательство по общим правилам.

Таким образом, производство в порядке «приказа о наказании» приближается к наложению административного взыскания. Однако предоставление обвиняемому права согласиться или не согласиться с приказом вносит в процесс состязательное начало, уравнивая обвинителя и обвиняемого.

В теории отмечают три достоинства приказа о наказании по

сравнению с другими формами упрощенного производства:

- обвиняемому в незначительном деянии более выгодно подчиниться по месту своего жительства требованию о легком взыскании, чем подвергаться тяготам судебного разбирательства, связанным с необходимостью явки в суд;
- значительная дешевизна и быстрота производства;
- экономия судебных ресурсов для более важных и сложных уголовных дел.

12.4. Уголовный процесс Англии и США

Уголовно-процессуальное право и его субъекты. Уголовно-процессуальное право англосаксонской системы, прежде всего, состоит из общего права и права справедливости. Общее право в Англии было создано вестминстерскими судьями, а право справедливости сложилось из решений суда канцлера, которые исправляли недостатки общего права. Вот почему право данных стран и по происхождению, и по структуре называют прецедентным.

Основной формой (источником) уголовно-процессуального права является судебная практика. Решения, вынесенные судом, обязательны для него самого и для нижестоящих судов по аналогичному делу. В этом заключается правило прецедента. В ряде случаев, особенно в США, Высшие суды не связаны своими решениями. Однако в действительности они довольно редко прибегают к этому исключению.

Другим источником права служит закон (статутное право). При этом закон по сравнению с судебной практикой играет второстепенную роль, поскольку для юристов нормативный акт не имеет смысла, пока он не истолкован судебными решениями. Исключение составляет имеющая прямое действие Конституция США.

Важнейшими нормативными источниками английского уголовно-процессуального права являются Великая хартия вольностей 1215 г. и Билль о правах 1689 г. Заметим, что с 1832 г. роль закона в Англии стала возрастать. В последнее время принят ряд важнейших нормативных актов, среди них Закон о судах 1971 г., Закон о магистратских судах 1980 г., Закон о Верховном суде 1981 г., Закон о полиции и доказательствах по уголовным делам 1984 г., Закон о государственных обвинителях 1985 г., Закон о судах и правовом обслуживании 1990 г., Закон об уголовном правосудии и публичном порядке 1994 г. Выше-

сказанное позволяет заключить, что в современной Англии среди источников права законодательство занимает не меньшее место, чем прецеденты.

Уголовно-процессуальному праву США в отличие от английского всегда были присущи некоторые черты, сближающие его с континентальной системой. Наличие более развитого законодательства (особенно Конституции США и пятнадцати поправок), а также федеративного устройства заметно отличают американское право от британского.

В качестве общих особенностей уголовно-процессуальных норм стран общего права можно отметить их приоритет перед нормами материального права в глазах правоприменителей, а также их неразделенность с гражданско-процессуальным правом. Независимо от того, находят ли свое выражение уголовно-процессуальные нормы в законе или прецеденте, для них характерна меньшая абстрактность – направленность на решение конкретной проблемы, а не на формулировку общего правила поведения.

Для Англии и США характерна сложная судебная система. В Англии выделяются высшие и низшие суды. Высшие суды представлены Верховным судом, состоящим из Высокого суда, Суда короны и уголовного отделения Апелляционного суда. По немногим делам высшей инстанцией выступает Апелляционный комитет палаты лордов. В Америке одновременно взаимодействуют судебные системы штатов с федеральными судами. Судебные системы штатов, в общем, состоят из трех уровней: судов первого звена, апелляционных судов и Верховного суда. Высшие суды являются апелляционной инстанцией для нижестоящих, а также рассматривают по первой инстанции дела особого значения.

Низшие суды, или суды первого звена, условно можно назвать магистратскими судами, которые обслуживаются мировыми судьями, как правило, не являющимися юристами и не получающими вознаграждения. Они могут работать не полное рабочее время, занимаясь частной практикой в промежутках между выполнением обязанностей судьи. Если обязанности мирового судьи за плату исполняет профессиональный юрист, то он называется магистратом. Магистратский суд разрешает по существу дела небольшой общественной опасности (мисдиминоры – уголовные проступки). Он не вправе назначить наказание выше установленного предела (девятью днями лишения свободы в некоторых штатах США и шести месяцев – в Англии). По тяжким преступлениям (фелониям) магистраты осуществляют предварительное производство: санкционируют обыски и аресты, проводят первоначальную явку арестованного в суд, устанавливают залог,

назначают защитника для неимущих, производят предварительное слушание дела.

Другим важнейшим субъектом процесса является обвинитель. Частно-исковое начало в англосаксонском процессе предполагает возможность для каждого гражданина выступить обвинителем по делу лично или с помощью адвоката. До 1985 г. в Англии не было службы государственного обвинения и в судах выступали адвокаты, представляющие интересы правительства. В настоящее время такая служба существует. Государственное обвинение по тяжким преступлениям осуществляет через своих помощников директор публичных преследований, который назначается генеральным атторнеем из числа барристеров или солиситоров.

В США публичное обвинение существовало еще до революции. Его осуществляет атторнейская служба, возглавляемая генеральным атторнеем США.

На досудебных стадиях функция обвинения осуществляется путем расследования. Кроме указанных субъектов предварительное расследование по большинству дел производят полиция и некоторые другие должностные лица (например, в Англии сам генеральный атторней или директор управления по борьбе с тяжкими мошенничествами). Полиция данных стран имеет сложную структуру. В Англии выделяются национальная полиция и полиция графств, в Америке – федеральная, штатов и местная.

Третьим основным участником процесса выступают защитники, организации которых, кстати, были предшественниками прокуратуры. В Англии старейшими корпорациями защитников являются барристеры и солиситоры. Барристеры считаются элитой и работают в судах (у барьера), а солиситоры занимаются с клиентами и собирают доказательственный материал на досудебных этапах. С 1990 г. жесткая граница в их функциях стала стираться. К тому же появилась новая категория правозаступников – адвокаты, имеющие право выступать в судах.

В США выделяются две группы адвокатов. Первые работают в юридических консультациях (агентствах защитников), обеспечивающих участие адвокатов в процессе для неимущих за счет средств штата. Вторые считаются частными (платными) адвокатами, именуются барристерами.

Рассмотрим подробнее уголовный процесс стран системы общего права на примере судопроизводства США, обращая внимание на его отличия от английского уголовного процесса.

Одной из особенностей англосаксонского процесса является его

значительная дифференциация. Особую процедуру имеет разбира-тельство преступлений, совершенных несовершеннолетними. По всем делам уголовно-процессуальная форма различается также в зависи-мости от категории преступления. Так, производство по фелониям (тяжким уголовным преступлениям) более усложнено, чем по мисди-минорам (уголовно наказуемым проступкам). Наибольший интерес представляет судопроизводство по фелониям, связанное с арестом, поскольку он затрагивает важнейшие права человека. Американские юристы выделяют девятнадцать этапов судопроизводства, которые можно объединить в три большие группы: стадию полицейского рас-следования, стадию досудебного исследования обстоятельств дела обвинением и защитой, судебные стадии.

Стадия полицейского (внесудебного) расследования – это первая стадия уголовного процесса, включающая в себя четыре этапа:

- пресечение совершения преступления;
- расследование до ареста;
- арест;
- регистрацию арестованного и полицейское расследование после ареста.

Сами американские и английские юристы не относят данную ста-дию к уголовному процессу. Деятельность на ней имеет администра-тивную природу и неотличима от оперативно-розыскного производ-ства. Действительно, предварительное расследование в США и Ан-глии можно назвать полицейским, учитывая следующие его черты:

- Субъектом его осуществления, в основном, является полиция. Адвокат в США и Дирекция публичных преследований в Англии также вправе осуществлять расследование, но данное право исполь-зуется ими лишь по некоторым делам. Суд на данной стадии играет эпизодическую роль, связанную с применением мер процессуального принуждения.

- В содержание данной деятельности входят разведывательные, поисковые действия. В их числе использование специальных агентов и осведомителей, а также другие специальные средства, необходимые для установления потенциальных преступников.

- Полицейское расследование урегулировано ведомственными нор-мативными актами (в США) и непроцессуальными нормами. При этом существует ряд уголовно-процессуальных запретов на некото-рые действия полиции, например правило «об исключении», о кото-ром будет сказано ниже.

- Для начала расследования не нужно какого-либо фактического обоснования или формального акта возбуждения дела.

- Подготовку материалов к судебному разбирательству, аналогичную полицейскому расследованию, вправе производить частные лица: потерпевший и обвиняемый, которые выступают сторонами. Например, потерпевший вправе задержать лицо по подозрению в совершении преступления. Важно отметить, что и полиция действует как сторона за рамками процесса, либо «помогая» потерпевшему в его расследовании, либо представляя ущемленные интересы государства. Этим объясняется, почему обвинитель в Англии и США считается адвокатом или доверителем государства.

- В результате полицейского расследования не появляются судебные доказательства и полицией не принимаются решения по предмету уголовно-правового спора между обвиняемым и государством. На данной стадии происходит лишь отыскание, обнаружение носителей доказательственной информации, которые будут впоследствии представлены в суд. Вот почему офицеры полиции не составляют протоколов, а пишут отчеты. Эта информация станет содержанием доказательств только в судебном заседании, например после допроса офицера или эксперта в качестве свидетеля обвинения.

Пресечение преступлений и расследование до ареста осуществляется путем следующих мероприятий (которые по вышеуказанным причинам нельзя в полном смысле слова назвать следственными действиями): осмотра места происшествия, изъятия и научного исследования предметов и документов, личного наблюдения, опроса и личного досмотра граждан, обыска (помещений, участков местности, салонов автомобилей), скрытого наблюдения, использования специальных служб, перехвата сообщений и иных форм контроля технических средств связи. При этом для всех видов обыска (кроме обыска салона автомобиля) и для контроля технических средств связи необходимо судебное разрешение.

Следующим этапом расследования выступает арест. По поводу определения его понятия нет единого мнения среди юристов. Закон подразумевает под арестом взятие лица под стражу в целях обвинения его в совершении преступления. Это обычно включает в себя осуществление физического контроля офицера полиции над подозреваемым для доставления его в полицейский участок и его регистрации как лица, совершившего преступление. Однако по мисдиминарам арестованный не транспортируется в участок, а у него отбирается обязательство о явке в суд. В письменном обязательстве должно быть указано инкриминируемое ему преступление. Непосредственное заключение под стражу осуществляется по решению суда, а если совершенное преступление относится к фелониям, то инициатива при-

надлежит полиции. Для производства ареста офицер должен иметь достаточные основания полагать, что преступление имело место и лицо, подлежащее аресту, и есть правонарушитель. При отсутствии необходимости в немедленном задержании подозреваемого офицер может сначала получить судебный ордер, который выдается магистратом при наличии достаточных оснований. Однако по большинству дел о фелониях офицер действует без ордера. Полицейский может произвести арест, как только он убедится в наличии достаточных оснований. Одновременно с арестом офицер имеет право осмотреть арестованного, салон автомашины, переносимые им вещи для обнаружения любого оружия, контрабанды или следов преступления. Сразу после задержания арестованный доставляется в полицейский участок, тюрьму или иное специальное место. Несовершеннолетние арестованные доставляются в специальный участок для подростков и подвергаются уголовному преследованию в особом порядке. При расследовании после ареста в общем порядке производится регистрация доставленного. В журнал регистрации приводов заносятся следующие данные арестованного: имя, время прибытия, вид правонарушения; также арестованный фотографируется и дактилоскопируется. Во время нахождения в участке ему предоставляется право сделать телефонный звонок и он информируется об основаниях задержания. Затем арестованный подвергается тщательному обыску и помещается в изолятор временного содержания, где ждет своего представления перед магистратом. С этого момента начинается новый этап уголовного процесса – расследование после ареста, в ходе которого появляется возможность произвести опознание, изъятие образцов для сравнительного исследования и допрос подозреваемого.

Особого внимания заслуживает допустимость использования в дальнейшем производстве по делу полученных полицией сведений, предметов и документов. Речь идет о признании подозреваемого, результатах обыска и опознании. Данный вопрос в американском процессе получил название «правила об исключении».

Обвинительный приговор суда может быть основан только на допустимых доказательствах, поэтому из сферы судопроизводства исключаются все данные, полученные с нарушением «должной правовой процедуры». Нормативно данное положение закреплено, в частности, IV, V, VI и XIV поправками к Конституции США. Согласно принципу «плоды отравленного дерева» все последующие сведения, полученные на основе недопустимого доказательства (если они не были обнаружены без его помощи), также исключаются из рассмотрения. Например, недопустимым будет допрос свидетеля, который

установлен в результате вынужденного признания обвиняемого. Если обыск был проведен незаконно, то изъятые предметы, их осмотр, экспертное исследование, а также другие основанные на этих данных действия признаются не имеющими юридического значения.

По общему правилу не допускаются в суде «показания по слуху» (производные доказательства). Однако из него есть множество исключений, в том числе для показаний полицейского о признании задержанного в момент или после ареста, о результатах обыска или прослушивания переговоров.

Результаты обыска не могут использоваться в доказывании, если он проведен без судебного ордера, в котором четко указывается место его проведения и предметы, подлежащие изъятию. При производстве обыска не присутствуют посторонние лица (поняты), не составляется протокол. Поэтому предварительное указание в ордере подлежащих изъятию предметов и последующий факт их обнаружения призваны гарантировать то обстоятельство, что изъятые вещи действительно находились у подозреваемого. Результаты обыска вводятся в процесс доказывания посредством показаний полицейского в суде.

Требование об обязательности ордера имеет множество исключений. Например, не требуют судебного разрешения обыск в автомобиле, изъятие во время обыска открыто лежащих улик, не указанных в ордере, а также проведение обыска в случаях, не терпящих отлагательства. Кроме того, даже если обыск был проведен с нарушениями, в некоторых случаях его результаты могут быть использованы, например, не против того лица, у которого был проведен обыск, а против другого обвиняемого или в перекрестном допросе.

Для использования подслушивающих устройств необходимо либо наличие судебного разрешения, либо согласие одного из участников переговоров. Существуют исключения и из этих правил, например в случае применения подслушивания без использования звукозаписи или технических средств. Возможно прослушивание переговоров без получения ордера также в «критических ситуациях» сроком, не превышающим 48 ч.

В американском процессе нет опознания как следственного действия. Практика выделяет четыре вида идентификации личности:

- опознание, при котором опознающему предъявляется ряд объектов;
- опознание, проводимое при очной ставке, которое может сочетаться с допросами;
- опознание, при котором опознающему предъявляется единственное лицо;
- опознание по фотографии, которое может проводиться и по од-

ному снимку.

Ключевым критерием допустимости опознания служит отсутствие или наличие в процедуре обстоятельств, явно указывающих опознающему на опознаваемого. Такие обстоятельства в теории уголовного процесса получили название «наводящего вопроса». Однако даже при наличии наводящего вопроса результаты опознания могут иметь доказательственное значение, если нарушение процедуры идентификации было оправдано обстоятельствами и результаты не вызывают сомнений в достоверности или было проведено последующее опознание в суде.

Интересным является имеющее английское происхождение правило привилегии против самообвинения, которое считается одним из основных принципов уголовной процедуры. Коротко оно звучит так: никто не обязан свидетельствовать против себя. Происхождение данного правила объясняется следующими причинами. Обвиняемый (подозреваемый, подсудимый) имеет двойственное положение в процессе. Он одновременно является стороной и источником доказательственной информации. Если розыскной процесс видит в нем лишь последнее (объект исследования, из которого необходимо извлечь достоверные сведения даже посредством пытки), то состязательный признает в обвиняемом субъект спора, от которого зависит исход дела. Следовательно, дача показаний предстает не как его обязанность, а как право, которое ему предварительно разъясняется. При этом обвиняемый выступает в качестве стороны (когда он представляет объяснения – версию защиты) и в качестве источника доказательств (когда он дает показания по предмету доказывания).

Процессуальная реализация привилегии против самообвинения в странах общего права отличается от ее реализации в континентальном процессе. В белорусском уголовном судопроизводстве обвиняемый никогда не предупреждается об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний, а в Англии при согласии подсудимого дать показания к нему применяется процедура допроса свидетеля. Тогда он несет уголовную ответственность за дачу ложных показаний и за отказ отвечать на вопросы суда. Таким образом, англосаксонское уголовно-процессуальное право не выделяет самостоятельного источника доказательств в виде показаний подозреваемого или обвиняемого. Их показания относятся к свидетельским.

Полиция действует как предъявитель уголовного иска, потому ее действия направлены на получение обвинительных доказательств, в том числе и признания обвиняемого. Так, полицейские инструкции содержат следующие рекомендации. Допрос предписывается прово-

дить таким образом, чтобы виновность лица предполагалась. В результате его спрашивают о каких-либо деталях, например о том, почему он совершил это, а не о том, совершил ли он это вообще. Предлагается использовать тактику «добраго и злого» следователя или провести фиктивное опознание и уличение в вымышленных преступлениях, чтобы обвиняемый, избегая более серьезных обвинений, признался в том, что было на самом деле. С целью нейтрализации предупреждения о праве хранить молчание полицейскому рекомендуется заявить, что молчание может быть обращено против обвиняемого. Если обвиняемый требует адвоката, то офицеру предписывается предложить ему не тратить деньги на дорогие услуги защиты, апеллируя к тому, что человек считает себя невиновным.

Признание арестованного может быть использовано для обоснования обвинительного приговора посредством показаний о нем полицейского в суде, если оно дано добровольно. Другими словами, добровольность признания определяет его допустимость.

Знаменитое правило Миранды установило должную правовую процедуру получения признания. До любого допроса лицо должно быть предупреждено понятными и недвусмысленными терминами о том, что оно имеет право хранить молчание, что любое сказанное им слово может быть обращено против него и что он имеет право на присутствие адвоката (в том числе бесплатного). Это правило не распространяется на подозреваемых, если они в момент допроса не находились под арестом. Обвиняемый может отказаться от реального осуществления этих прав, но должен сделать это добровольно, понимая и осознавая свои действия. Если он любым способом и на любой стадии процесса указывает во время допроса на желание посоветоваться со своим адвокатом перед ответами, то допрос должен быть прерван, поскольку присутствие адвоката при допросе служит одной из гарантий добровольности признания обвиняемого.

Правила, регулирующие процедуру разъяснения прав, не закреплены подробно в Конституции, они находятся в компетенции Штатов и Конгресса. Общепринято, что лицо не может потерпеть какие-либо неблагоприятные последствия по причине использования права на молчание или на привилегию против самообвинения. В силу этого прокурор не может использовать в суде факт молчания подозреваемого.

Заявление подозреваемого, полученное без соблюдения правила Миранды, может быть использовано в суде в случае, если оно оправдательное. Таким образом нейтрализуется принудительность со стороны полиции. Посредством предоставления процессуальных преимуществ фактически неравные стороны обвинения и защиты урав-

ниваются.

В целом, важно подчеркнуть неслучайное происхождение правила об исключении доказательств именно в англосаксонском процессе. Его значение обусловлено тем, что предварительное расследование не имеет строгой процессуальной регламентации. Угроза признания доказательств недопустимыми удерживает полицию от несанкционированных действий. Особо следует отметить два обстоятельства: во-первых, понимание ничтожности доказательств как процессуальной санкции для стороны, нарушившей правила игры; во-вторых, отказ от стремления к объективной истине как цели процесса. Они объясняют и возможность исключения из разбирательства даже не вызывающих сомнений в своей достоверности данных, и необходимость ограничительного применения данного правила. В противном случае санкция ничтожности будет применяться не к стороне, а к правосудию. Этим объясняется наличие целого ряда исключений из данного правила. Следует также учитывать, что среди американских юристов правило об исключении является предметом острой дискуссии.

Подводя итог обзору полицейского расследования, можно отметить следующее. Полиция больше выполняет административные функции, чем процессуальные, поскольку последние начинаются там, где есть три участника правоотношений: сторона обвинения, сторона защиты и суд. На вышеописанных этапах фактически действует одна полиция (подозреваемый не имеет качества стороны процесса, а суд лишь контролирует законность некоторых полицейских действий). Следовательно, полицейское расследование подчинено розыскному методу регулирования. В результате действий полицейских не появляются судебные доказательства. Полученная полицией информация служит предметом судебного разбирательства. Только независимый судья определяет, доверять показаниям офицеров или нет.

В следующую стадию американского уголовного судопроизводства входят подготовительные к судебному разбирательству этапы, в ко-

торых место полиции и подозреваемого занимают обвинение и защита. С этого момента вступает в полную силу судебный метод правового регулирования и возникает трехстороннее правоотношение.

Досудебное исследование обстоятельств дела обвинением и защитой. Данную стадию составляют три этапа: принятие решения об обвинении, подача обвинительного документа в суд и рассмотрение его судьей.

Если по делу арест производился без судебного ордера (при получении которого улики рассматриваются и оцениваются магистратом), то в большинстве штатов дело передается в атторнейскую службу для

принятия решения об обвинении. (Обвинителем по делу может выступать частное лицо или частный адвокат, что особенно распространено в Англии.) Характерной особенностью процесса является практика, согласно которой атторней при выдвижении обвинения обладает значительной дискреционной властью. Он более руководствуется началом целесообразности, чем нормами статутного права.

Атторней направляет обвинительный документ (проект постановления о привлечении в качестве обвиняемого) в суд для санкционирования состоявшегося ареста магистратом, который проверяет его законность и обоснованность без участия арестованного (официально, без состязания). В случае признания ареста и обвинения обоснованными арестованный должен без задержки лично предстать перед судом для предъявления обвинения. Данный этап производства по делу называется первоначальной явкой обвиняемого в суд.

Процедура первоначальной явки состоит в следующем. Суд устанавливает личность обвиняемого, информирует его о сущности обвинения. Суд разъясняет принадлежащие ему права, в том числе право хранить молчание и предупреждение о том, что все сказанное им в суде или в полиции может быть использовано против него, право на помощь защитника. По каждому арестованному судья обязан рассмотреть вопрос о применении залога. Залог является основной мерой пресечения, поскольку обвиняемому (как субъекту процесса, стороне) необходимо собирать оправдательные доказательства для своей защиты.

С момента первоначальной явки арестованного в суд чаще всего и появляется другой важнейший участник судопроизводства – защитник. Он может вступить в процесс сразу после ареста. Если обвиняемый желает иметь частного, а не государственного защитника, то его назначение может затянуться до следующей стадии – предварительного слушания дела.

Процессуальное значение данного этапа состоит в том, что суд утверждает обвинительный документ после его проверки посредством состязательной процедуры. Суд предъявляет первоначальное обвинение подозреваемому, привлекая его в качестве обвиняемого. Именно суд, а не обвинитель, выслушав доводы сторон, избирает меру пресечения.

Судебные стадии уголовного процесса. Теория уголовного процесса выделяет следующие судебные стадии: предание суду, судебное разбирательство, пересмотр не вступивших и вступивших в законную силу приговоров.

Предание суду в англосаксонском процессе обличено в форму предварительного слушания дела, которое осуществляется магистратом с участием сторон и имеет своей целью определение достаточно-

сти доказательств для поддержания обвинения в судебном разбирательстве. Аналогичный институт существует в российском процессе при производстве в суде присяжных. Предварительное слушание происходит в состязательной форме, где обвинитель представляет достаточные, по его мнению, доказательства, а защита вправе их исследовать (подвергнуть перекрестному допросу свидетелей) и оспорить, а также представить свои доказательства.

Если обвинение признается обоснованным, то дело передается на рассмотрение большого жюри. В Англии этот институт упразднен в 1993 г., а в США в большинстве штатов продолжает существовать. Большое жюри состоит из 16–23 частных граждан, которые рассматривают аргументы обвинителя без участия защиты и «от имени общества» разрешают подвергнуть суду его члена. Утвержденный большим жюри обвинительный акт и дело передаются в суд, который будет разрешать его по существу. Как правило, это районный суд, одновременно являющийся апелляционной инстанцией для магистратов.

До начала судебного следствия суд зачитывает обвинительный акт (или информацию) обвиняемому и спрашивает его по существу обвинения, признает ли он себя виновным, невиновным или отказывается оспаривать обвинение. Ответ обвиняемого играет существенную роль для дальнейшего производства.

Если подсудимый признает вину или отказывается оспаривать обвинение, то дело сразу направляется для вынесения приговора, минуя стадию слушания дела. Только при заявлении о своей невиновности хотя бы в части предъявленного уголовного иска происходит судебное исследование обстоятельств дела. В связи с этим в литературе можно встретить утверждение, что в англосаксонском процессе признание обвиняемого является особым доказательством, так как на его основе суд сразу, без разбирательства, выносит приговор. Следовательно, это элемент формальной системы доказательств. Это рассуждение не совсем верно, поскольку признание предъявленного обвинения в суде не служит средством установления истины в отличие от признания, сделанного в полиции. Сущность данного явления обусловлена состязательностью процесса, имеющей частно-исковые черты. Уголовный процесс стран общего права не имеет своей основной целью установление объективной истины. Последняя в числе других служит средством разрешения спора, который является источником движения дела. Признание обвинения стороной защиты означает прекращение спора. Следовательно, отпадают основания для дальнейшего производства, и суд обязан принять признанную защитой версию обвинения, т. е. вынести обвинительный приговор без судебного следствия. Соответственно, ограниченное или полное признание сто-

роной какого-либо факта, утверждаемого другой стороной, не требует его доказывания. Такой факт предполагается установленным. В свою очередь, признание обвинителем версии защиты о невиновности обвиняемого (отказ от обвинения) влечет оправдательный приговор. Таким образом, с точки зрения англосаксонского процесса признание вины, сделанное обвиняемым в суде, является не доказательством, а актом распоряжения.

Учитывая, что производство по делу не может выйти за пределы заявленного обвинителем уголовного иска, создается теоретическое обоснование и реальная возможность для сделок о признании вины.

Данное явление представляет собой соглашение стороны обвинения со стороной защиты, по которому обвиняемый признает себя виновным по всему или части предъявленного обвинения в обмен на уменьшение возможного наказания. Уменьшить возможное наказание обвинитель может следующими способами: переквалификацией на менее тяжкое преступление, исключением отдельных пунктов из обвинения, изменением формы соучастия или стадии преступления, исключением ссылок на отягчающие вину обстоятельства, заявлением суду рекомендации о более мягком наказании. Данное соглашение не всегда является результатом действительных переговоров, иногда таковые лишь предполагаются.

По различным данным от 75 до 90% всех дел в США разрешаются именно таким способом. Если в английском процессе переговоры обвинителя и защитника о признании обвиняемого считаются недостойными профессионального юриста и не афишируются, то в Америке, напротив, они охраняются официальными правилами.

Сделки о признании вины являются характерной чертой островного уголовного процесса, особенно американского.

Итак, когда подсудимый заявил о своей невиновности, после подготовительных процедур (ознакомления с доказательствами противной стороны или опровержения обвинения: заявление ходатайств о признании недопустимыми отдельных доказательств или необоснованным всего обвинения) начинается слушание дела.

Подсудимые в американском процессе имеют право на суд присяжных по всем делам, за которые они могут получить наказание свыше шести месяцев лишения свободы.

Суд состоит из двух коллегий: коронных судей и присяжных заседателей (от 6 до 12 чел.). Согласно англосаксонской доктрине первые решают вопросы права, а вторые – вопросы факта.

Судебное разбирательство построено на основе состязательности. В числе его особенностей в островной системе уголовно-процессуального права следует отметить следующие черты:

- Судебное следствие и прения сторон не выделяются. Стороны выдвигают свой тезис (вступительная речь), затем представляют и исследуют доказательства для его подтверждения перед судом. На защиту возлагается бремя доказывания, если она что-либо утверждает, например состояние необходимой обороны. После исследования доказательств обвинитель и защитник произносят заключительную речь перед присяжными.

- Подсудимый имеет право на очную ставку (конфронтацию) со свидетелем обвинения.

- Присяжные, как правило, должны вынести приговор единогласно. В противном случае их коллегия распускается, а дело слушается вновь.

- Председательствующий коронный судья обладает большими полномочиями в части назначения наказания, так как он не связан уголовно-правовыми нормами в такой степени, как судья в континентальной системе. Наказания назначаются за каждое преступление и суммируются, причем верхний предел не ограничен. Наказание может быть определено также путем указания низшего и высшего пределов.

- Для получения сведений о личности осужденного этап назначения наказания может длиться неделю или даже больший срок. Информация, необходимая для назначения наказания, истребуется от специальных должностных лиц исправительных учреждений или представляется обвинителем и защитником. Данная процедура не входит в слушание дела по существу и регулируется иными правилами. Например, свидетели в суд не вызываются, и судья может признать любые сведения недопустимыми.

После вынесения обвинительного приговора обвиняемый имеет право на пересмотр дела в апелляционной инстанции. Две трети всех штатов имеют два уровня апелляционных судов: промежуточный и верховный (как правило, это Верховный суд штата). В других штатах есть всего один высший уровень. В федеральной судебной системе промежуточным уровнем служит Апелляционный суд, а высшим – Верховный суд США.

В Англии для мировых судов и магистратов апелляционной инстанцией является районный суд. Апелляционные жалобы на решения районного суда подаются в Апелляционный суд. Высшей апелляционной инстанцией является палата лордов.

Разделение апелляционной инстанции на два уровня на практике означает, что осужденный имеет автоматическое право на обжалование и пересмотр дела в апелляционной инстанции первого уровня. Дальнейший пересмотр дела зависит от инициативы вышестоящего суда.

Функцией апелляционной инстанции является обеспечение пересмотра дела для проверки соблюдения надлежащих правил судебного разбирательства судом первой инстанции. Приговор одобряется при отсутствии нарушений закона в разбирательстве дела судом первой инстанции. Даже если Апелляционный суд обнаружит нарушение процессуальных правил, они могут быть признаны несущественными, безвредными и не повлиявшими на результат производства по делу. Это относится только к тем нарушениям, которые не затрагивают конституционные принципы. При обнаружении существенного нарушения закона уголовное дело может быть либо прекращено, либо направлено на новое судебное разбирательство. Апелляционная инстанция вправе вынести новый приговор или предписать нижестоящему суду разрешение дела в пользу определенной стороны.

После вступления приговора в законную силу наступает стадия исполнения приговора и формально никто не может его пересмотреть, поскольку приговор суда – это решение, имеющее силу закона. По этой причине в англосаксонском процессе отсутствует не только надзорное производство, но и англоязычными юристами не выделяется даже стадия возобновления дел по вновь открывшимся обстоятельствам. Однако существует объективная потребность пересмотра дела, поскольку приговор может быть не правосуден в силу очевидных ошибок.

В судопроизводстве Англии и США есть такая процедура, с помощью которой, формально не пересматривая и не сомневаясь в истинности приговора, появляется возможность освободить заключенного из мест лишения свободы. В США она называется дополнительным (косвенным) обжалованием обвинительного приговора. Согласно конституционным принципам любой арестованный имеет право на рассмотрение судом достаточности оснований заключения под стражу, в том числе и осужденный по приговору суда. Если во время соответствующей процедуры федеральный суд обнаружит существенные нарушения закона при разбирательстве дела судом первой инстанции, то осужденный освобождается из-под стражи, хотя формально приговор остается в силе, или дело направляется на новое судебное разбирательство.

Производство в упрощенном порядке. В Англии суммарному производству подлежат дела трех категорий:

- малозначительные (не представляющие большой общественной опасности);
- смешанные преступления, в отношении которых установлен альтернативный порядок разбирательства в зависимости от волеизъявления

ния сторон, сложности дела и размера причиненного ущерба;

- ряд тяжких преступлений, по которым установлены смягчающие обстоятельства или которые не представляют особой опасности для общества.

Суммарное производство имеет упрощенную процессуальную форму. Так, отсутствует предварительное слушание, дело разрешает единолично магистрат, участие защитника не является обязательным (если санкция статьи не предусматривает лишения свободы). В некоторых случаях также разбирательство производится заочно (без участия обвиняемого).

По ряду категорий дел (смешанные преступления) производство в суммарном порядке может иметь место только с согласия обвиняемого, которое дается в письменной форме. Многие дают такое согласие по мотивам ограниченности компетенции магистрата наказанием в шесть месяцев лишения свободы, в то время как в суде присяжных за такое же преступление можно получить гораздо больший срок.

Подытоживая рассмотрение темы, можно отметить, что в мире существуют два ведущих «национальных» типа уголовного процесса: романо-германский и англосаксонский. Одним из основных различий между ними служит преобладающее значение в уголовно-процессуальном праве либо законодательства, либо судебной практики. Однако существует ощутимая тенденция сближения континентальной и островной правовых систем. Если в романо-германском праве возрастает нормотворческая роль судебной практики, то в странах общего права все большее развитие получает законодательство, а суд из органа правотворческого трансформируется в орган правоприменительный.

С точки зрения «идеальной» типологии уголовный процесс ни в одной из рассмотренных стран не является в чистом виде розыскным или состязательным, поскольку эти модели неизбежно смешиваются.

С позиции «исторической» типологии все современные уголовно-процессуальные системы в демократическом обществе относятся к публично-исковому состязательному типу, в котором обеспечиваются как частные, так и общественные интересы. Розыскному началу подчинен начальный этап производства по делу (общее расследование), а состязательность доминирует в последующих стадиях. При этом досудебное производство по уголовным делам во Франции, Германии, Англии и США существенно отличается.

Во Франции после розыскного дознания производится состязательное предварительное следствие. Судебный следователь принимает дело к своему производству и осуществляет с участием сторон след-

ственные действия в пределах выдвинутого прокурором обвинения.

В Германии предварительное следствие отсутствует. Однако в розыском расследовании решения о применении мер принуждения и легализации доказательств принимает участковый судья – дознаватель. Он эпизодически вступает в процесс по ходатайству сторон и не принимает дело к своему производству.

В Англии и США полицейское расследование вообще не считается уголовно-процессуальной деятельностью и производится в административном порядке. Деятельность полиции отчасти регулируется правилом об исключении доказательств, полученных с нарушением должной процедуры. Юридически полиция и прокурор действуют как сторона, подготавливающая материал для судебного разбирательства.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

Борико, С. В. Уголовный процесс : учеб. / С. В. Борико. – Минск : Амалфея, 2010. – 400 с.

Гуценко, К. Ф. Уголовный процесс : учеб. / К. Ф. Гуценко. – М. : Зерцало, 2007. – 736 с.

Кукреш, Л. И. Уголовный процесс. Общая часть : учеб. пособие / Л. И. Кукреш. – Минск : Тесей, 2005. – 352 с.

Кукреш, Л. И. Уголовный процесс. Особенная часть : учеб. пособие / Л. И. Кукреш. – Минск : Тесей, 2000. – 272 с.

Смирнов, А. В. Уголовный процесс : учеб. / А. В. Смирнов, К. Б. Калиновский ; под ред. А. В. Смирнова. – 3-е изд., перераб. и доп. – М. : КноРус, 2007. – 704 с.

Уголовный процесс. Общая часть : учеб. / И. В. Данько [и др.] ; под общ. ред. И. В. Данько. – Минск : Акад. МВД, 2012. – 478 с.

Шостак, М. А. Уголовный процесс : учеб. пособие / М. А. Шостак. – Минск : ГИУСТ БГУ, 2008. – 630 с.

Дополнительная литература

Ашитко, В. П. Оптимизация стадии судебного разбирательства в уголовном процессе / В. П. Ашитко // Вестн. Акад. МВД Респ. Беларусь. – 2006. – № 2 (12). – С. 10–14.

Басецкий, И. И. Система субъектов и участников уголовного процесса / И. И. Басецкий // Юрид. журн. – 2007. – № 2. – С. 39–46.

Басецкий, И. И. Защитник в уголовном процессе : моногр. / И. И. Басецкий, В. Л. Василевская. – Минск : Акад. МВД Респ. Беларусь, 2001. – 299 с.

Басецкий, И. И. Свидетель в уголовном процессе : моногр. / И. И. Басецкий, Л. И. Родевич. – Минск : Акад. МВД Респ. Беларусь, 1999. – 287 с.

Бибило, В. Принцип состязательности правосудия по уголовным делам как проявление презумпции невиновности / В. Бибило // Суд. весн. – 2002. – № 2. – С. 43–45.

Воронович, Т. Моральный вред: определение размера возмещения / Т. Воронович // Суд. вестн. – 2000. – № 3. – С. 49–51.

Гридюшко, П. В. Теория и практика применения иных мер уголовно-процессуального принуждения : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.09 / П. В. Гридюшко. – Минск, 2004. – 155 с.

Данилевич, А. А. Ускоренное производство в уголовном процессе Республики Беларусь / А. А. Данилевич, В. В. Шпак. – Минск : Изд-во БГУ, 2007. – 111 с.

Данько, И. В. Обеспечение законности в уголовно-процессуальной деятельности ОВД : учеб. пособие / И. В. Данько ; под ред. Л. И. Кукреш. – Минск : Акад. МВД Респ. Беларусь, 2003. – 75 с.

Данько, И. В. Уголовно-процессуальные документы, сроки и издержки : лекция / И. В. Данько. – Минск : Акад. МВД Респ. Беларусь, 2008. – 24 с.

Дятлов, О. Назначение и производство судебных экспертиз по уголовным делам / О. Дятлов, О. Бочарова // Юстыцыя Беларусі. – 2001. – № 3. – С. 66–73.

Зайцева, Л. Об оптимизации функции поддержания государственного обвинения / Л. Зайцева, В. Хомич // Законность и правопорядок. – 2008. – № 3. – С. 17–22.

Зайцева, Л. Л. Состязательность правосудия и ее реализация в уголовном процессе / Л. Л. Зайцева // Юстыцыя Беларусі. – 2008. – № 5. – С. 33–38.

Калинкович, В. Применение норм УПК судами первой инстанции (по материалам судебной практики) / В. Калинкович, Л. Дулько // Суд. вестн. – 2002. – № 4. – С. 12–16.

Кукреш, Л. И. Заведомо ложные показания подозреваемого, обвиняемого: право или злоупотребление правом? / Л. И. Кукреш, Б. В. Асаенко // Вестн. Акад. МВД Респ. Беларусь. – 2007. – № 2 (14). – С. 101–106.

Кукреш, Л. И. Некоторые вопросы производства по уголовным делам частного обвинения / Л. И. Кукреш // Юстыцыя Беларусі. – 2008. – № 4. – С. 47–50.

Кукреш, Л. Проблемы законодательного регламентирования кассационного производства в уголовном процессе / Л. Кукреш // Суд. вестн. – 2003. – № 1. – С. 52–54.

Мытник, П. В. Следственные действия : учеб. пособие / П. В. Мытник ; под ред. И. И. Басецкого. – Минск : Акад. МВД Респ. Беларусь, 2005. – 111 с.

Мытник, П. В. Уголовный процесс: судебные стадии : лекции / П. В. Мытник. – Минск : Тесей, 2001. – 288 с.

Орлов, Ю. К. Заключение эксперта и его оценка по уголовным делам / Ю. К. Орлов. – М. : Юристъ, 1995. – 64 с.

Печерский, В. В. Процессуальные полномочия адвоката: характеристика основных пробелов и противоречий / В. В. Печерский // Юрид. журн. – 2007. – № 3. – С. 42–46.

Ракитский, В. А. О некоторых проблемах кассационного производства по уголовным делам / В. А. Ракитский // Суд. вестн. – 2007. – № 4. – С. 20–25.

Родевич, Л. И. Участники досудебных стадий уголовного процесса / Л. И. Родевич // Вестн. Акад. МВД Респ. Беларусь. – 2007. – № 1 (13). – С. 128–132.

Рыбак, С. В. Подозреваемый в уголовном процессе Республики Беларусь : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.09 / С. В. Рыбак. – Минск, 2008. – 162 с.

Савич, О. Права потерпевшего и его представителя / О. Савич // Юстыцыя Бела-

русі. – 2004. – № 1. – С. 55–56.

Савич, О. Проблемные вопросы участия защитника при производстве по уголовному делу / О. Савич // Суд. весн. – 2007. – № 4. – С. 74–77.

Савич, О. Проблемы реализации права обвиняемого на защиту / О. Савич // Суд. весн. – 2003. – № 4. – С. 49–50.

Соркин, В. С. Оценка доказательств по уголовному делу на стадии судебного разбирательства : учеб. пособие / В. С. Соркин. – Гродно : ГрГУ, 2006. – 79 с.

Чемруков, В. О некоторых вопросах применения мер безопасности и лечения / В. Чемруков // Суд. весн. – 2003. – № 1. – С. 25–26.

Швед, А. Легко ли пострадавшему стать частным обвинителем? / А. Швед // Законность и правопорядок (РБ). – 2008. – № 3. – С. 23–27.

Яцкевич, А. Г. Производство по применению принудительных мер медицинского характера / А. Г. Яцкевич. – Минск, 1999. – 101 с.

СОДЕРЖАНИЕ

Введение	3
Тема 1. Возбуждение уголовного дела.....	4
1.1. Понятие, содержание, задачи и значение стадии возбуждения уголовного дела	4
1.2. Поводы и основания к возбуждению уголовного дела.	6
1.3. Процессуальный порядок разрешения заявлений и сообщений о преступлениях	11
1.4. Процессуальный порядок возбуждения уголовного дела	13
1.5. Отказ в возбуждении уголовного дела	15
Тема 2. Предварительное расследование	17
2.1. Понятие и формы предварительного расследования	17
2.2. Общие условия предварительного расследования	21
2.3. Следственные действия	33
2.4. Привлечение в качестве обвиняемого	61
2.5. Приостановление и прекращение предварительного расследования	66
2.6. Окончание предварительного расследования с передачей уголовного дела прокурору для направления в суд.....	72
Тема 3. Подсудность.....	79
3.1. Понятие и виды подсудности, значение правил подсудности.....	79
3.2. Передача уголовного дела по подсудности.....	82
Тема 4. Назначение и подготовка судебного разбирательства	84
4.1. Понятие, значение и задачи стадии назначения и подготовки судебного разбирательства.....	84
4.2. Вопросы, подлежащие выяснению по поступившему в суд уголовному делу, и принимаемые по нему решения.....	85
4.3. Подготовительные действия к судебному заседанию	88

Тема 5. Судебное разбирательство.....	89
5.1. Понятие, задачи и значение стадии судебного разбирательства.....	89
5.2. Общие условия судебного разбирательства.....	90
5.3. Структура стадии судебного разбирательства.....	105
Тема 6. Кассационное производство.....	129
6.1. Понятие и значение стадии кассационного производства, основные черты кассации.....	129
6.2. Порядок и сроки кассационного обжалования и протестования приговора, кассационные жалобы и протесты, их содержание.....	133
6.3. Сроки и порядок рассмотрения дела в кассационной инстанции, виды решений кассационной инстанции.....	136
6.4. Понятие и виды кассационных оснований к отмене или изменению приговора.....	142
Тема 7. Исполнение приговора.....	145
7.1. Понятие и значение стадии исполнения приговора.....	145
7.2. Вступление приговора, определения, постановления суда в законную силу и обращение их к исполнению.....	147
7.3. Вопросы, разрешаемые судом в стадии исполнения приговора.....	149
7.4. Порядок разрешения судом вопросов, связанных с исполнением приговора, определения, постановления.....	152
Тема 8. Надзорное производство.....	155
8.1. Понятие и значение стадии надзорного производства.....	155
8.2. Возбуждение надзорного производства.....	159
8.3. Порядок рассмотрения уголовных дел судом надзорной инстанции.....	161
Тема 9. Производство по уголовным делам по вновь открывшимся обстоятельствам.....	166
9.1. Понятие и значение стадии производства по уголовным делам по вновь открывшимся обстоятельствам.....	166
9.2. Основания и сроки возобновления производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам.....	168
9.3. Порядок возобновления производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам.....	170
Тема 10. Особенности производства по отдельным категориям уголовных дел.....	173
10.1. Производство по уголовным делам частного обвинения.....	173
10.2. Производство по уголовным делам о преступлениях, совершенных лицами в возрасте до восемнадцати лет.....	177
10.3. Производство по уголовному делу о применении принудительных мер безопасности и лечения.....	183
10.4. Ускоренное производство.....	191
10.5. Производство по возмещению вреда, причиненного физическому или юридическому лицу незаконными действиями органа, ведущего уголовный процесс.....	196
10.6. Производство по уголовным делам в отношении отдельных	

категорий лиц	201
Тема 11. Международная правовая помощь по уголовным делам	209
11.1. Понятие и виды международной правовой помощи по уголовным делам. Субъекты международной правовой помощи.....	209
11.2. Основание и общие условия оказания и отказа в оказании международной правовой помощи по уголовным делам.....	216
11.3. Порядок исполнения просьбы органа иностранного государства и направления просьб органов, ведущих уголовный процесс	217
Тема 12. Уголовный процесс зарубежных государств	234
12.1. Понятие и классификация «национальных» типов уголовного процесса	234
12.2. Уголовный процесс Франции	236
12.3. Уголовный процесс Германии.....	244
12.4. Уголовный процесс Англии и США	252
Список литературы	268

Учебное издание

Емельянов Сергей Леонидович
Коробкин Анатолий Зиновьевич

УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

Курс лекций

**для реализации содержания образовательной программы
переподготовки руководящих работников и специалистов**

Редактор М. П. Любошенко
Технический редактор И. А. Козлова
Компьютерная верстка Н. Н. Короедова

Подписано в печать 18.03.14. Формат 60 × 84 ¹/₁₆.
Бумага типографская № 1. Гарнитура Таймс. Ризография.
Усл. печ. л. 15,81. Уч.-изд. л. 16,80. Тираж 60 экз.
Заказ №

Издатель и полиграфическое исполнение:
учреждение образования «Белорусский торгово-экономический
университет потребительской кооперации».
Свидетельство о государственной регистрации издателя, изготовителя,
распространителя печатных изданий
№ 1/138 от 08.01.2014.
Просп. Октября, 50, 246029, Гомель.

БЕЛОРУССКИЙ СОЮЗ
УЧРЕЖДЕНИЯ ОБРАЗОВАНИЯ
«БЕЛОРУССКИЙ ТОРГОВО-ЭКОНОМИЧЕСКИЙ
УНИВЕРСИТЕТ ПОТРЕБИТЕЛЬСКОЙ КООПЕРАЦИИ»

С. Л. ЕМЕЛЬЯНОВ
А. З. КОРОБКИН

УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

Курс лекций
для реализации содержания образовательной программы

переподготовки руководящих работников и специалистов

Гомель 2014